

# Experiencia jurídica, naturaleza de la cosa y Lógica “razonable”

LUIS RECASÉNS SICHES



*Handwritten signature and date:*  
1994



FONDO DE CULTURA ECONÓMICA  
UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO

# ÍNDICE GENERAL

## CAPÍTULO I

### INTRODUCCIÓN. SENTIDO, PROPÓSITO Y ALCANCE DE ESTA OBRA

1. Advertencia al lector .....	7
2. Pasado y presente en la investigación filosófica .....	8
3. El ocaso de la filosofía del Derecho en el tercer cuarto del siglo XIX y la subsecuente restauración de ésta .....	10
4. La superación de los formalismos neokantianos .....	15
5. Boceto anticipado de una crítica de las direcciones neokantianas y de las de la fenomenología .....	16
6. Diversas acepciones de la palabra "experiencia" .....	30

## CAPÍTULO II

### VARIEDAD DE SENTIDOS Y DE DOCTRINAS SOBRE LA "EXPERIENCIA JURÍDICA"

1. Surgimiento o re-surgimiento de la frase "experiencia jurídica" .....	48
2. Experiencia jurídica en sentido neokantiano y positivista (Stammler, Kelsen, Sander, Cossio) .....	51
3. Otras y nuevas acepciones de "experiencia jurídica" .....	57
4. Teoría de la "experiencia jurídica" integral de Gurvitch .....	58
5. La "experiencia jurídica" según Capograssi .....	61
6. Algunas aportaciones de Francesco Carnelutti al estudio de la experiencia jurídica .....	66
7. El estudio específico de Léon Husson .....	71
8. Filosofía de la experiencia jurídica de Felice Battaglia .....	79
9. Vida, acción y experiencia en la filosofía de Giacomo Perticone .....	81
10. Alusiones a la experiencia jurídica en las obras de Alessandro Giuliani .....	83
11. La "experiencia jurídica" en la obra de Luigi Bagolini .....	87

- |  |    |
|--|----|
| 12. El Derecho como "experiencia jurídica", según Miguel Reale ..... | 94 |
| 13. Filmer S. C. Northrop y la experiencia jurídica ....             | 98 |

## CAPÍTULO III

## ENSAYO PRELIMINAR DE ALGUNAS PUNTUALIZACIONES Y ACLARACIONES SOBRE LA EXPERIENCIA JURÍDICA

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Declaración prologar sobre mi propósito .....                                  | 99  |
| 2. Primera descripción global o de conjunto de la "experiencia jurídica" .....    | 100 |
| 3. La producción de Derecho se efectúa por un tipo aporético de pensamiento ..... | 103 |

## CAPÍTULO IV

## LA EXPERIENCIA DE LA INJUSTICIA Y DE LA JUSTICIA

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Preliminares sobre el sentimiento jurídico .....                           | 109 |
| 2. Sentido, alcance y limitaciones del sentimiento jurídico .....             | 112 |
| 3. Antecedentes en la antigüedad clásica .....                                | 115 |
| 4. Antecedentes en la escolástica .....                                       | 116 |
| 5. Hugo Grocio .....  | 117 |
| 6. Kant .....   | 117 |
| 7. Escuela de la Ética Sentimental .....                                      | 118 |
| 8. Schopenhauer .....   | 118 |
| 9. Loening .....  | 119 |
| 10. Experiencia emocional de la justicia según Nelson ..                      | 119 |
| 11. Experiencia de un sentimiento de justicia según Patterson ..              | 120 |
| 12. El sentimiento jurídico en la filosofía de Heinrich Maier .....           | 120 |
| 13. El sentimiento jurídico en la jurisprudencia de Scheuerle .....           | 120 |
| 14. El sentimiento jurídico según Josef Esser .....                           | 121 |
| 15. El "sentimiento de la injusticia" según Edmond Cahn .....                 | 121 |
| 16. El sentido de la injusticia en la filosofía jurídica de Bodenheimer ..... | 124 |
| 17. Experiencia directa de la justicia según Lon Fuller ..                    | 129 |

18. Experiencia de la justicia según Arnold Brecht . . . . .	130
19. Otras presentaciones del sentido de justicia . . . . .	135
20. El sentimiento de "lo merecido" . . . . .	136
21. Reconocimiento y resentimiento como factores en la creación del Derecho . . . . .	139
22. Otros ejemplos de experiencias inmediatas de injusticias . . . . .	141
23. La intuición de los valores según Scheler . . . . .	141

CAPÍTULO V

OTROS DATOS DE LA EXPERIENCIA JURÍDICA

1. En qué sentido y hasta qué punto se puede hablar de otros datos de la experiencia jurídica . . . . .	143
2. La experiencia del conflicto como estímulo radical para la producción de Derecho . . . . .	147
3. El Derecho se da en relaciones interhumanas . . . . .	152
4. Las diversas y contrarias dimensiones del hombre . . . . .	152
5. Datos biológicos . . . . .	153
6. Factores psíquicos . . . . .	155
7. Algunos de los deseos sociales básicos . . . . .	158
8. Realidades y estructuras sociales pre-existentes al Derecho y coexistentes con él . . . . .	162
9. Las necesidades y los fines . . . . .	167
10. El factor económico . . . . .	168
11. El factor de poder político . . . . .	169
12. Datos de la experiencia histórica . . . . .	181
13. Datos de razón . . . . .	185
14. El factor religioso . . . . .	187
15. Intuiciones de valores . . . . .	187

CAPÍTULO VI

LA LLAMADA "NATURALEZA DE LA COSA"

1. La llamada "naturaleza de la cosa" y la experiencia jurídica . . . . .	193
2. Primeros antecedentes del concepto de la "naturaleza de la cosa" . . . . .	194
3. Estudio especial sobre la doctrina aristotélica de la "entelequia". Exposición y valoración crítica . . . . .	198

4.	Crítica de la "entelequia" como explicación de la naturaleza de las cosas .....	203
5.	La "naturaleza de las cosas" en la filosofía aquiniana .....	204
6.	Ataques contra la idea de la naturaleza como criterio normativo, y reafirmación de esta idea .....	206
7.	La naturaleza de las cosas en Maquiavelo y Montaigne .....	207
8.	El idealismo alemán y la naturaleza de las cosas .....	208
9.	Retorno de la idea de la "naturaleza de la cosa", en los siglos XVIII y XIX .....	210
10.	La naturaleza de la cosa en el pensamiento de François Gény. Exposición y crítica .....	213
11.	El institucionalismo francés (Hauriou, Renard, Delos) .....	218
12.	Hechos sociales productores de Derecho y Justicia según Léon Duguit .....	220
13.	La naturaleza de las cosas en el pensamiento de Del Vecchio .....	222
14.	La naturaleza de las cosas en las doctrinas de Asquini, Calogero Gangi y Betti .....	227
15.	La fenomenología de las esencias jurídicas materiales de Adolf Reinach .....	228
16.	La concepción aristotélico-tomista de Michel Villey .....	229
17.	Léon Husson y la "naturaleza de la cosa", con inspiración aristotélico-tomista .....	230
18.	La "naturaleza de la cosa" en la filosofía jurídica de Luis Legaz y Lacambra .....	235
19.	El punto de vista de Agustín de Asís sobre la "naturaleza de la cosa" .....	238
20.	Emil Brunner y su tesis del Orden de la Creación .....	239
21.	La reactualización del tema sobre la "naturaleza de la cosa" por Gustav Radbruch .....	243
22.	La naturaleza de la cosa en la filosofía jurídica de Helmut Coing .....	246
23.	Ensayo crítico de Erich Fechner sobre la naturaleza de la cosa .....	250
24.	La "naturaleza de la cosa" según Karl Larenz .....	254
25.	La naturaleza de la cosa en la filosofía de Werner Maihofer .....	255
26.	La "naturaleza de la cosa" en el pensamiento de Hans Welzel .....	261
27.	La naturaleza de la cosa según Günther Stratenwerth y Ottmar Ballweg .....	265

28. La naturaleza de la cosa según Herbert Schambeck ..	267
29. La naturaleza de la cosa en el pensamiento de Karl Engisch .....	267
30. Consideraciones de Arnold Brecht sobre "la naturaleza de las cosas" .....	270
31. La crítica, de Ilmar Tammelo .....	273
32. La naturaleza de las cosas como exigencias de la realidad y como medidas para la determinación de los "medios" .....	276
33. La naturaleza de las cosas en el realismo de Karl Lewellyn .....	278
34. La filosofía de Filmer S. C. Northrop sobre la experiencia jurídica, la naturaleza de las cosas y el Derecho natural .....	279
35. Análisis de la "naturaleza de la cosa" por Ralf Dreier ..	297
36. El pensamiento de Norberto Bobbio sobre la "naturaleza de la cosa" .....	301
37. La crítica de Ernesto Garzón Valdés .....	303
38. Evaluación crítica de las doctrinas sobre la "naturaleza de la cosa" .....	308

CAPÍTULO VII

LA EXPERIENCIA JURÍDICA COMO ESTÍMULO PARA LA  
TEORÍA DEL LOGÓS DE LO RAZONABLE

1. La experiencia jurídica como punto de partida para una teoría del logós de lo humano o de lo razonable ..	325
2. Lo "dado" y la "teoría". Diferencias entre lo "presente" y lo "sensible" .....	327
3. Es menester elaborar la "crítica del logós argumentativo o razonable" .....	329
4. Renovación de este tema .....	333

CAPÍTULO VIII

HISTORIA DE LAS TEORÍAS SOBRE EL LOGOS DE LO RAZONABLE (O LÓGICA DE LOS PROBLEMAS HUMANOS)

1. La dialéctica y la retórica en los sofistas, Sócrates y Platón .....	336
2. La didáctica, la tópica y la retórica en Aristóteles ..	340

3.	La tónica y la dialéctica en Cicerón .....	348
4.	Los jurisconsultos romanos .....	350
5.	Algunas consideraciones sobre la dialéctica, la tónica y la retórica. El pensamiento aporético o "sobre problemas" .....	353
6.	Dialéctica, retórica, tónica y pensar aporético en la Antigüedad cristiana y en el Medievo .....	356
7.	Eclipse de la dialéctica por obra del espíritu cartesiano y reivindicación de ella por Vico .....	360
8.	Leibniz y el método retórico-dialéctico-tópico en jurisprudencia .....	362
9.	Algunas tomas en consideración de la retórica y dialéctica clásicas en el siglo XIX, y a comienzos del XX .....	364
10.	"El Criterio" de Jaime Balmes .....	365
11.	William James sobre la deliberación .....	366
12.	La psicología del pensamiento emocional de Heinrich Maier .....	367
13.	Las grandes contribuciones a la lógica de lo humano por Dilthey, Dewey, Ortega y Gasset y Collingwood. Exposición y evaluación crítica .....	367
14.	La teoría de la argumentación de Chaim Perelman .....	377
15.	Teoría de la argumentación de Stephen E. Toulmin .....	385
16.	La "argumentación" en política, según Brian Barry .....	397
17.	La teoría general de la interpretación de Emilio Betti .....	402
18.	La lógica del pensamiento imperativo según Cayetano Betancur .....	407
19.	La estructura aporético-dialéctica de la eticidad, según Mario Sambarino .....	408

## CAPÍTULO IX

LAS OFENSIVAS CONTRA LA LÓGICA TRADICIONAL Y LA  
BÚSQUEDA DE UN NUEVO LOGOS ESPECIALMENTE  
EN LA JURISPRUDENCIA

1.	Preliminares .....	411
2.	La crítica sarcástica de Ihering .....	412
3.	Las reflexiones de Oliver Wendell Holmes .....	413
4.	La revolución teórica de Gény .....	413
5.	Las aportaciones de Raymond Saleilles y de Edouard Lambert .....	414
6.	La crítica de Kantorowicz .....	415

7. La demolición lógica tradicional en jurisprudencia por Ehrlich .....	415
8. Análisis crítico de la jurisprudencia francesa por Jean Cruet .....	416
9. La jurisprudencia sociológica norteamericana de Roscoe Pound, Benjamin Cardozo, Louis Brandeis y Julius Stone .....	417
10. La jurisprudencia alemana de intereses: Heck y otros .....	417
11. Digresión sobre el garrafal error del fetichismo silogístico .....	418
12. El movimiento del realismo jurídico norteamericano (Karl Llewellyn y Jerome Frank) .....	421
13. La aportación intuitivista de Joaquín Dualde .....	423
14. La crítica de Carlos Cossio .....	423
15. Los logoides de Juan David García Bacca .....	423
16. Reivindicación de la tónica, retórica y dialéctica clásicas por Theodor Viehweg .....	424
17. Referencias a la teoría de la argumentación de Chaim Perelman .....	430
18. La "lógica material del Derecho" según la "Escuela belga" .....	430
19. La crítica antideductivista y antilogística por Michel Villey .....	433
20. Ciencia, prudencia y filosofía del Derecho según Otmar Ballweg .....	443
21. Sustanciales rectificaciones en la dogmática jurídica tradicional por Fritz von Hippel .....	448
22. Inyección iusnaturalista en la dogmática jurídica por Esser y Wilburg .....	453
23. La filosofía de la jurisprudencia y lógica material del Derecho según Karl Engisch .....	454
24. Nuevos ataques contra la lógica formal en la jurisprudencia por Hruschka, Philipps y Wisdom .....	465
25. La estructura del pensamiento jurídico según Vilhelm Aubert .....	468
26. El razonamiento jurídico según Julius Stone .....	472
27. Análisis material del pensamiento jurídico por Jensen .....	474
28. Análisis del razonamiento jurídico por Edward H. Levi .....	477
29. Teoría de la decisión en Derecho según Thomas Cowan .....	480
30. Hasta qué punto no puede haber "racionalidad" en las sentencias judiciales, según Freund .....	484

31. El juez es más importante que el legislador, según Carnelutti .....	488
32. Tesis "realista y razonable" de un juez español .....	489
33. Referencias a otras aportaciones .....	491
34. La posición tradicional todavía mantenida por Sebastián Soler .....	495

## CAPÍTULO X

## ALGUNOS CRITERIOS Y ANÁLISIS SOBRE EL LOGOS DE LO "RAZONABLE"

1. Derecho y Verdad .....	499
2. Referencia a la lógica y a la ontología formales del Derecho .....	501
3. Reconsideración de conjunto en torno a la tópica, la retórica y la dialéctica (clásica); en torno a la razón histórica; y en torno al pensamiento aporético o sobre problemas .....	510
4. Logos de lo "razonable" para los asuntos humanos, diferente de la lógica de lo "racional" para la ciencia .....	517
5. Análisis del logos de lo razonable .....	523
6. Dos tipos de diferencias de jerarquía en lo humano .....	528
7. Estimativa o axiología en el logos de lo humano o de lo razonable aplicado al Derecho .....	529
8. Acción, valores, fines y medios en el logos de lo razonable para el Derecho .....	533
9. La interpretación "razonable" opera empleando principios axiológicos implícitos .....	537
10. Imposibilidad de sistematizar rigurosamente la dogmática jurídica .....	540
11. Breves referencias a algunos temas semánticos .....	541
12. Máquinas computadoras y razonamiento jurídico .....	546
<i>Índice de nombres</i> .....	557
<i>Índice analítico</i> .....	563

