

340.1
M17F

R. 874

LUIS MIRAGLIA
DE LA REAL UNIVERSIDAD DE NAPOLES

FILOSOFIA
DEL DERECHO

PRIMERA EDICION ARGENTINA



EDITORIAL IMPULSO
BUENOS AIRES - REP. ARGENTINA

1943

JUAN FRANCISCO MUJICA
DONACION



INDICE

INTRODUCCIÓN

Los sistemas filosóficos y los principios del derecho

	Pág.
I. La especulación griega y la doctrina romana.—II. La filosofía de la Edad Media.—III. El Renacimiento.—IV. Bacon y Descartes. Grocio.—V. Hobbes, Spinoza y Leibnitz.—VI. Pufendorf, Tomasio y Wolf.—Rousseau.—VII. Vico.—VIII. Kant.—IX. Genovesi, Fichte, Spedalieri y Romagnosi.—X. Los escritores de la reacción. La escuela histórica y la escuela filosófica.—Schelling y Schleiermacher.—XI Hegel.—XII. Rosmini, Herbart, Trendelenburg y Krause.—Las varias fases de la filosofía de Schelling, Stahl y Shopenhauer.—XIII. El materialismo, el positivismo y el criticismo	7

PRIMERA PARTE

GENERALIDADES

CAPÍTULO PRIMERO

La idea de la filosofía del derecho

La filosofía y las ciencias.—El carácter de la filosofía moderna adivinado por Vico.—La filosofía del derecho como parte de la filosofía.—La <i>idea humana</i> del derecho, según la doctrina de Vico, y las definiciones de Kant, de Hegel, de Trendelenburg, de Romagnosi y de Rosmini.—La teoría social y la teoría jurídica.—El derecho y la filosofía positiva	67
--	----

CAPÍTULO II

La idea del derecho y los métodos lógicos

La inducción y la deducción.—La inducción, la deducción y el experimento.—La idea del derecho natural y la de lo <i>bueno civil</i> de Amari, obtenidas por la inducción.—La importancia del método histórico-comparativo, según Vico, Amari, Post y Sumner Maine.—Paralelo entre el desarrollo de la lengua y el desarrollo del derecho.—La inducción estadística.—La función de la deducción.—El universal abstracto y el universal concreto como principios	79
--	----

CAPÍTULO III

La idea inductiva del derecho

	Pág.
El estudio de la conciencia ético-jurídica de los diferentes pueblos. La contribución de la raza ariana y de la raza semítica en la historia de la civilización. La idea del derecho como medida en la raza ariana.—La medida considerada en el orden físico, en la ley positiva y en la razón	91

CAPÍTULO IV

Los supuestos teóricos de la idea deductiva del derecho

El principio de la personalidad.—Los elementos orgánicos y espirituales de la persona y su correspondencia.—La explicación del materialismo.—La teoría de la evolución.—La crítica del evolucionismo mecánico	103
---	-----

CAPÍTULO V

Continuación del anterior

La teoría de la evolución y la psicología.—El sentimiento fundamental y las sensaciones.—La conciencia y su origen.—Las representaciones sensibles y las representaciones conscientes. El pensamiento y las categorías. El conocimiento según el empirismo objetivo.—La crítica de esta teoría	119
--	-----

CAPÍTULO VI

*Lo supuestos prácticos de la idea deductiva del derecho.
Desenvolvimiento y partición*

El instinto, el deseo y la voluntad.—El arbitrio y la libertad moral.—La constancia de los hechos humanos revelada por la estadística.—El fin del hombre y el bien.—El bien humano y el derecho.—La forma imperativa, prohibitiva y permisiva del derecho.—El derecho como principio de coacción, de coexistencia y de armonía.—La tripartición nacional del derecho.—La división de Gajo	135
---	-----

CAPÍTULO VII

Análisis críticos de las principales definiciones del derecho

Doctrinas que toman preferentemente en cuenta el contenido sensible del derecho: Hobbes, Spinoza, Rousseau, Stuart Mill y Spencer.—Doctrinas que consideran el derecho como abstracta forma racional: Kant, Fichte y Herbart.—Definiciones de Krause y de Trendelenburg.—Qué hay de verdad en las doctrinas examinadas	159
--	-----

CAPÍTULO VIII

El derecho, la moral y la ciencia social

	<u>Pág.</u>
El derecho como disciplina ética.—Las relaciones entre la moral y el derecho en la historia.—Crítica de la confusión y de la separación de ambos términos.—El fundamento común y la diferencia real.—La ética y la vida social.—Vico Süssmilch y los fisiócratas, precursores de la ciencia social.—La sociología de Comte y las varias direcciones.—La sociología de Spencer.—La sociología como filosofía de las ciencias sociales.—Las analogías entre la sociedad y el organismo.—Las relaciones entre el derecho y la ciencia social	181

CAPÍTULO IX

El derecho, la economía social y la política

La organización económico-social y los filósofos del derecho antiguos y modernos.—La ética, la sociología fundada en la biología, la política y la historia como supuestos de la economía.—El carácter del hecho económico.—Las relaciones entre el derecho y la economía.—Concepto de la política.—La política, la ciencia social, la ética y el derecho.—La idea completa del Estado	199
--	-----

CAPÍTULO X

El derecho racional y el derecho positivo. Fuentes y aplicaciones

La distinción entre el derecho racional y el derecho positivo en sí misma y en la historia.—La costumbre y la costumbre primitiva.—La jurisprudencia y sus funciones.—La legislación y los códigos.—La eficacia de la ley en el espacio.—La eficacia de la ley en el tiempo.—Examen de las diferentes teorías acerca de la retroactividad	219
---	-----

SEGUNDA PARTE

DERECHO PRIVADO

CAPÍTULO PRIMERO

La persona y sus derechos

La persona.—Los derechos esenciales o innatos y los derechos accidentales o adquiridos.—El principio de los derechos.—El derecho a la vida física y moral.—El derecho a la libertad.—Los derechos a la igualdad, a la sociabilidad y a la asistencia.—El derecho de trabajo	237
---	-----

CAPÍTULO II

El concepto histórico de los derechos innatos

	<u>Pág.</u>
Los derechos del hombre en el estado de naturaleza.—El estado de naturaleza y los filósofos del siglo XVIII, con relación al orden de naturaleza de los jurisconsultos romanos y de los filósofos griegos.—La teoría del conocimiento y el modo de concebir los derechos esenciales de la persona.—Los derechos innatos y la filosofía moderna.—El régimen del <i>status</i> y el del contrato	255

CAPÍTULO III

Las personas incorporales.

El fin de las personas incorporales.—La teoría de la ficción y de la equiparación.—La teoría que considera a la persona incorporal como vehículo.—La teoría del patrimonio <i>sui juris</i> .—Las ideas de los publicistas alemanes.—El sujeto real en la corporación y en la fundación.—Los derechos de las personas incorporales y el <i>jus confirmandi</i> del Estado.—La teoría de George	269
--	-----

CAPÍTULO IV

La propiedad y los modos de adquirir

La propiedad y su fundamento racional.—Doctrinas relativas a este argumento.—Las limitaciones y los contrapesos de la propiedad.—Los modos originarios y los derivativos de adquirir	285
--	-----

CAPÍTULO V

La historia de la propiedad y de los modos de adquirir

La actividad buscadora del animal y del hombre.—La historia de la propiedad y la historia de la persona.—La propiedad colectiva.—La comunidad de familia.—El Cristianismo y el valor de la persona individual.—El feudo.—La Reforma y el derecho natural.—La completa individuación y los contrapesos de la propiedad privada.—Los primitivos modos de adquirir.—Las distinciones de los bienes.—La usucapión, la equidad y el procedimiento civil	299
--	-----

CAPÍTULO VI

La propiedad predial

El colectivismo territorial.—La teoría de Wagner acerca de la propiedad de los edificios.—La teoría de Spencer acerca de la propiedad del suelo.—La propiedad privada del suelo y la renta.—Las doctrinas de George y de Loria acerca de la tierra	323
--	-----

CAPÍTULO VII

La propiedad forestal y minera

	<u>Pág.</u>
Las funciones de los bosques.—La libertad de la tala.—El vínculo y sus razones.— La propiedad minera y las fases de la industria.—La crítica de los argumentos en favor del propietario del suelo.—La doctrina que atribuye la mina al descubridor	343

CAPÍTULO VIII

La propiedad industrial

La mercancía trabajo y su precio.—El trabajo como propiedad.—La coalición y la huelga.—El jurado industrial.—La propiedad del capital y el provecho.— El colectivismo y el mutualismo.—La teoría de Marx.—Crítica del colecti- vismo y de la teoría de Marx.—Las coaliciones de los empresarios	359
--	-----

CAPÍTULO IX

La propiedad comercial y el derecho de autor y de inventor.

Concepto de la propiedad comercial.—La libertad del cambio.—La concurrencia.— La primitiva noción del comercio.—El derecho de autor antes y después de la invención de la imprenta.—Su fundamento y carácter.—La garantía del dere- cho y del inventor	383
---	-----

CAPÍTULO X

Los derechos reales particulares

Clasificación de los derechos sobre las cosas ajenas.—Las servidumbres y sus espe- cies.—De qué manera nacen, se ejercitan y se extinguen las servidumbres.— La enfiteusis.—La superficie.—La prenda y la hipoteca.—Carácter del derecho de retención	391
--	-----

CAPÍTULO XI

La posesión

Naturaleza de la posesión.—Su origen histórico.—Desenvolvimiento de esta ins- titución en las legislaciones.—Exposición crítica de las diferentes teorías abso- lutas y relativas.—El fundamento racional.—Crítica de la teoría de Ihering acerca de la voluntad de poseer	403
---	-----

CAPÍTULO XII

Las obligaciones

La obligación.—Su origen.—Fuentes de las obligaciones.—Sus diferentes especies y modalidades.—Sus modos de extinción	413
---	-----

CAPÍTULO XIII

El contrato y sus formas

	<u>Pág.</u>
Noción del contrato.—Sus fases y su fundamento.—Sus requisitos esenciales.—Los vicios del consentimiento y algunas teorías recientes.—La interpretación de los contratos.—Su clasificación y las doctrinas de Kant y de Trendelenburg . . .	425

CAPÍTULO XIV

La libertad de contratación y el contrato de trabajo

La libertad de contratar, sus límites y su garantía.—Misión social del derecho privado.—La igualdad de las partes en la locación de obra.—Los sistemas que regulan la responsabilidad del empresario en los infortunios del trabajo . . .	441
---	-----

CAPÍTULO XV

El préstamo usurario

El interés y su limitación.—La libertad del interés.—La usura y sus procedimientos.—La usura como forma de lo injusto civil y los modos de combatirla.—La usura como delito.—Crítica de la teoría de Stein.—La figura especial del delito de usura.—La ley y la vida	449
--	-----

CAPÍTULO XVI

La sociedad, la letra de cambio, el transporte y algunos contratos aleatorios

El contrato de sociedad y sus formas.—La sociedad y la persona incorporal.—El régimen de la autorización y de la vigilancia.—La letra de cambio antigua y la moderna.—La índole del contrato de transporte.—El seguro y las nuevas teorías.—El juego	461
--	-----

CAPÍTULO XVII

La familia primitiva

La unión y el instinto de reproducción entre los animales.—Las teorías de Lucrecio y de Vico.—Las uniones primitivas.—La familia femenina.—La <i>exogamia</i> y el raptó.—Los comienzos y el desenvolvimiento de la familia patriarcal.—La individuación progresiva del parentesco.—El proceso de especificación y la terminación de la familia	475
---	-----

CAPÍTULO XVIII

La sociedad conyugal

El amor como fundamento del matrimonio.—La idea del matrimonio.—Sus condiciones.—El matrimonio civil.—La procedencia del matrimonio civil.—Las	
--	--

relaciones entre los cónyuges.—La autorización marital.—El libro de Bebel y las ideas de Spencer.—Sistemas para regular los bienes en el matrimonio 501

Pág.

CAPÍTULO XIX

La indisolubilidad del matrimonio y el divorcio

El ideal de la indisolubilidad.—Las exigencias concretas de la vida.—La cuestión del divorcio con relación a los derechos individuales y a motivos sociales e históricos.—El divorcio y la Iglesia.—Las causas del divorcio.—Las precauciones 523

CAPÍTULO XX

La sociedad paterno-filial

La tendencia a revivir en otros.—El fundamento y las fases de la patria potestad.—La tutela, especies de la misma y la curatela.—La adopción.—Los hijos nacidos fuera de matrimonio.—La investigación de la paternidad.—La legitimación 537

CAPÍTULO XXI

Idea, historia y fundamento de la sucesión

Concepto de la herencia.—La sucesión legítima y la testamentaria en la historia.—La sucesión y el culto de los antepasados.—Doctrinas relativas al fundamento de la sucesión.—El condominio doméstico y el derecho de propiedad como bases de la sucesión 553

CAPÍTULO XXII

La sucesión legítima y la testamentaria

La proximidad del parentesco y del grado.—La capacidad para suceder.—Clases de herederos.—La representación.—La capacidad de testar y de recibir por testamento.—Especies de testamentos.—La legítima.—El derecho de representación y la sucesión testamentaria.—El error en la causa final e impulsiva y las condiciones.—El derecho de acrecer.—La institución y la fiducia.—Principios comunes a todas las especies de sucesión 567