

CAYETANO BETANCUR

ENSAYO DE UNA FILOSOFIA DEL DERECHO

“El filósofo que cree en la revelación no tiene el orgullo de poseer la filosofía sino la humildad de necesitarla”.

PABLO LUIS LANDSBERG



EDITORIAL TEMIS BOGOTA, D. E.

1959

ÍNDICE

PRELIMINARES.

1. Objeto material y formal de la filosofía del derecho	1
2. Definición de la filosofía del derecho	3
3. Lugar que ocupa la filosofía del derecho en la enciclopedia de las ciencias jurídicas	3
4. Lugar de la filosofía del derecho en el conjunto general de las ciencias	6
5. División de este tratado	7

CAPÍTULO I.—RESUMEN DE LA HISTORIA DEL PENSAMIENTO JURÍDICO.

6. El derecho en los pueblos orientales	9
7. La teoría jurídica de los griegos	11
8. Los juristas romanos	14
9. El derecho en la época patristica	16
10. El siglo XIII	17
11. El Renacimiento y la Reforma	18
12. La escolástica del siglo XVI	19
13. El derecho natural	19
14. El racionalismo jurídico	22
15. Criticismo e idealismo	22
16. El historicismo	27
17. Materialismo histórico	28
18. El evolucionismo jurídico	30
19. El empirismo jurídico	31
20. El pensamiento jurídico del siglo XX	32

CAPÍTULO II.—SUPUESTOS GENERALES FILOSÓFICOS DE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO

	PÁG.
21. División de este capítulo	35
<i>Artículo primero.—Las bases de criteriología</i>	
22. La verdad	35
23. Los juicios ideales	35
24. Los conceptos	36
25. La certeza inmediata de conciencia	36
26. La existencia del mundo exterior	37
27. La aplicación de los principios de orden ideal a la realidad	37
<i>Artículo segundo.—Las bases lógicas</i>	
28. La ciencia	38
29. Clasificación de las ciencias	38
30. Los métodos en las ciencias	40
<i>Artículo tercero.—Las bases metafísicas</i>	
31. El objeto formal	41
32. El individuo o hipóstasis	41
33. La metafísica especial	42
34. La finalidad	42
<i>Artículo cuarto.—Las bases antropológicas</i>	
35. El hombre	43
36. La persona	44
<i>Artículo quinto.—Las bases de ética general</i>	
37. El hombre tiene un fin	45
38. Cuál es ese fin	46
39. El orden moral	46
40. La ley moral	47
41. La obligación moral	47
41. Dominios de la obligación moral	48
CAPÍTULO III.—TEORÍA DEL DERECHO NATURAL ABSTRACTO	
43. Origen etimológico de la voz <i>derecho</i>	49
44. Noción del derecho natural	49

Artículo primero.—La justicia

	PÁG.
45. Origen verbal	51
46. El concepto de justicia	51
47. El derecho	53
48. Resumen y conclusión	55

Artículo segundo.—La sociedad

49. Las doctrinas	56
50. Los grupos	56

a) La teoría contractualista de la sociedad

51. Sus representantes	57
52. HOBBS	57
53. Apreciación	58
54. ROUSSEAU	58
55. Apreciación	59

b) La teoría de la sociedad como unidad sustancial

56. Sus representantes	60
57. La escuela hegeliana	60
58. AUGUSTO COMTE	61
59. HERBERT SPENCER	61
60. Apreciación	62

c) La teoría del hombre como ser personal y social

61. El hombre como ser personal	63
62. El hombre es naturalmente sociable	63
63. Nota	65

d) Formas de la sociedad

64. Comunidad y sociedad	65
65. La familia	66

c) La sociedad civil

66. La sociedad civil	68
-----------------------------	----

f) Elementos constitutivos de la sociedad

67. El problema	68
68. Pluralidad de personas	69
69. El fin	69
70. La causa formal de la sociedad	69

g) El origen inmediato de la sociedad civil

71. El problema	70
72. Cómo nació la sociedad civil	71
73. Por qué nace la sociedad civil	72

h) La autoridad

74. La autoridad, propiedad de la sociedad	77
--	----

i) División de la sociedad

75. Sociedad natural y convencional	78
76. Sociedades perfectas e imperfectas	78
77. Nota. Una sociedad sobrenatural	79
78. Nota. La sociedad es una unidad accidental	79

Artículo tercero.—La sociedad, la justicia y el derecho

79. Existen sociedades de derecho natural	80
80. El derecho de los miembros frente a la sociedad	81
81. Tres especies de justicia	82
82. Nota. Las bases del derecho internacional público y privado	83
83. La injusticia	84
84. La justicia vindicativa	86
85. Violación simultánea de varias clases de justicia	89

Artículo cuarto.—El derecho natural subjetivo

86. El origen de los derechos naturales subjetivos	90
87. Hechos jurídicos voluntarios e involuntarios	91
88. Renuncia de derechos. Derechos alienables e inalienables	94
89. Colisión de derechos	96
90. Correlatividad de derecho y deber	99
91. Igualdad y desigualdad de derechos	100

Artículo quinto.—Propiedades del derecho natural objetivo

92. Universalidad y necesidad del derecho natural 103

Artículo sexto.—El Estado

§ I. *El origen del Estado*

93. El concepto del Estado 105
 94. El problema 107

a) Teoría de la autoridad como complemento de derecho natural en la sociedad civil.

95. Concepto de la autoridad 108
 96. Necesidad de la autoridad 108
 97. Sujeto de la autoridad 109
 98. Teoría del derecho divino positivo 110
 99. Teoría del derecho divino natural 111
 100. Teoría del consentimiento popular 112

b) Otras teorías sobre el fundamento de la autoridad

101. Teoría contractualista 117
 102. La autoridad en la teoría orgánica 119
 103. La teoría de la fuerza 119

§ II. *Los fines del Estado*

104. Términos del problema 121
 105. El personalismo 124
 106. El traspersonalismo 137

CAPÍTULO IV.—TEORÍA DEL DERECHO POSITIVO EN ABSTRACTO
 Y SUS RELACIONES CON EL DERECHO NATURAL

107. Necesidad del derecho positivo 141
 108. Noción más estricta del derecho positivo 148
 109. La definición enunciada abarca también el derecho público 149
 110. Contenido del derecho positivo 152
 111. Derecho objetivo natural y positivo 153
 112. Derecho subjetivo natural y positivo 158

CAPÍTULO V.—EL PROBLEMA DEL CONCEPTO PURO DEL DERECHO

	PÁG.
<i>Artículo primero.—Las teorías</i>	
113. Planteamiento del problema	161
<i>§ I. El concepto del derecho</i>	
<i>a) El logicismo</i>	
114. Antecedentes	165
RODOLFO STAMMLER	
115. La filosofía del derecho	166
116. El concepto del derecho	166
117. La vigencia del derecho	168
118. Apreciación	168
JORGE DEL VECCHIO	
119. La filosofía del derecho	170
120. El concepto del derecho	170
121. Apreciación ..	171
HANS KELSEN	
122. Carácter general del sistema de KELSEN	172
123. Apreciación	176
<i>b) El eticismo</i>	
124. Antecedentes	180
125. EMILIO LASK	180
126. GUSTAVO RADBRUCH	180
127. Apreciación	181
<i>§ II. La Justicia</i>	
<i>a) El logicismo</i>	
128. STAMMLER	182
129. Apreciación	184
130. DEL VECCHIO	187
131. Apreciación	192
<i>b) El eticismo</i>	
132. Sentido general de la doctrina	194
133. Esencia de los valores	196

	Pág.
134. Propiedades de los valores	196
135. Conocimiento de los valores	197
136. La fuerza obligatoria de la ética	198
137. El cumplimiento de los valores	199
138. El derecho y el Estado	199
139. Una definición de los valores	199
140. El valor de la justicia según RADBRUCH	200
141. Apreciación. La valórica fenomenológica	202
142. La doctrina de RADBRUCH	206

Artículo segundo.—¿Existe un concepto puro del derecho?

143. Caracteres del hipotético concepto puro	206
144. Lo que existe de común entre el derecho objetivo y el sub- jetivo es su conformidad con la ley moral	206
145. El derecho tiene como elemento esencial la justicia	210

CAPÍTULO VI.—NOTAS ESENCIALES Y NOTAS PROPIAS DEL DERECHO. OBJETO Y SUJETO DEL DERECHO

146. Enumeración	215
147. Inviolabilidad	215
148. Autarquía	216
149. Imperatividad	217
150. Vigencia	223
151. Generalidad del derecho	226
152. Bilateralidad del derecho	229
153. Coercibilidad del derecho	230
154. Objeto del derecho objetivo	234
155. Sujeto del derecho subjetivo. Las personas jurídicas	234
156. Objeto del derecho subjetivo	237

CAPÍTULO VII.—LO MORAL, LO JUSTO Y LO JURÍDICO

157. Lo justo y lo moral	239
158. Lo justo y lo jurídico	240

CAPÍTULO VIII.—PROBLEMAS PARTICULARES DEL DERECHO POSITIVO

159. Diversos sentidos de la palabra <i>ley</i>	243
160. Materia y forma de la ley	243
161. Promulgación y vacación de la ley	244
162. Interpretación de la ley	244
163. Las construcciones jurídicas	245
164. La plenitud hermética	246
165. La costumbre	247
166. La construcción del derecho positivo	248
167. Las presunciones	249
168. Las ficciones	249
169. Los límites lógicos del derecho positivo	250

APÉNDICES

<i>Apéndice primero.—La ética de MAX SCHELER</i>	253
Teoría de la ética	254
Los valores	255
Lo bueno y lo malo	258
El <i>a priori</i> en KANT y en la fenomenología	259
La autonomía de los valores	260
La percepción sentimental	261
La jerarquía de los valores	262
Relatividad de los valores	264
El origen de los valores	265
Deber y valor	266
Deber ser y valores	266
La persona moral	267
Conclusión	272
<i>Apéndice segundo.—La idea de justicia y la teoría imperativista del derecho</i>	275
<i>Apéndice tercero.—Personalismo y bien común</i>	308