FILOSOFIA DEL DERECHO

Tema 1: Grecia antigua. Periodos cosmologico y antropológico

1.- Los periodos de la filosofia griega

Inicia en s. IV antes de Cristo. Existe tradición religiosa transmitida por Homero, pero a pesar de ella se plantea la filosofía. Surge desasosiego entre las personas, empiezan a intuir que lo divino no puede ser como lo que dice H.

La f nace como el paso de la teogonia (vida) a la teologia, primeros filosofos griegos hicieron teologia, buscaron a Dios. Transito del mito al logos.

Los filosofos buscaron activar la razon para buscar respuestas ultimas, buscan de que esta hecha la realidad.

Las respuestas vienen de los fisicos, naturalistas, llamados así por pensar que la sustancia 1ª de las cosas estaba en 1 de los elementos naturales ya conocidos:

- Tales de Mileto ! agua
- Anaximenes ! aire
- Empedocles ! combinación 4 elementos
- Anaximandro ! 1 protoelemento desconocido, apeiron

Siguientes filosofos buscaran otra cosa:

- Pitágoras ! la realidad es numérica es numérica
- Heraclito ! realidad es el cambio, el devenir. Es un fluir.
- Parmenides ! consistencia de las cosas esta en el ser. El cambio es apariencia para el.

2.- Especial referencia al pensamiento presocrático: el iusnaturalismo cosmologico

libro pp 22–25

Según Jaeger en el pensamiento homérico linea de demarcacion entre barbarie y la civilización era justicia, que es con mucho lo mejor que tienen los hombres. El mundo propio del hombre es el mundo de la justicia.

Anaximandro: Principio u origen de los entes es lo infinito, lo ilimitado. Filos griegos constatan q la realidad no es caos, es un cosmos. Idea de justicia concebida como pcpio objetivo inherente a la naturaleza divina de las cosas.

El orden esta establecido, ya dado, y es el elemento mas divino para los griegos. Universo y divinidad no son lo mismo para ellos.

No cabe hablar de un orden equivocado porque entonces no seria orden, contrario a orden seria el exceso, falta de medida.

Conclusión según Jaeger:

Rasgo dominante es retener la ley y el dcho del ser, es decir la unidad objetiva del mundo en cuanto cosmos, en cuanto orden antológico que al propio tiempo es el orden ideal de todos los valores y el fundamento de la

vida y libertad del h.

Esto define el ius cosmo, la idea de orden q constituye el universo.

Hasta la Edad Moderna el pcpio q se busca como fuente del dcho es la idea de un orden natural. El derecho hay que reconocerlo, decubrirlo. A partir de entonces la fuente del derecho es la voluntad.

3.- El antropologismo sofista: Phycis y nomos

Sofistas son la excepcion del pensamiento griego, van a contraponer naturaleza y ley u otras normas humanas.

Propio de los sofistas era la conciencia del amor a la sabiduría.

Dialogo entre Calicles y Sócrates:

Identificia natural con instintividad. Leyes son obra de los debiles y para atemorizar a los fuertes. Creer que el dominio de los mas fuertes sobre los debiles es una injusticia. Pero esto contradice la naturaleza del hombre como del animal, los mas fuertes dominan a los mas debiles. Es justo que el mejor y el mas sabio mande y posea mas.

Dialogo entre Transimaco y Sócrates:

Contrapone naturaleza y ley. La ley la hacen los fuertes para oprimir a los debiles. La justicia ha de ser ventajosa para el mas fuerte. Justicia es el provecho de aquel que tiene en sus manos la autoridad.

Sócrates: es mejor sufrir la injusticia que cometerla.

4.- Sócrates, la ciudad y sus leyes

Sócrates no escribio nada, todo su magisterio fue oral. Fuente sera Platon, el protagonista de todos los dialogos de Platon es Sócrates.

Dialogo Sócrates–Criton:

S condenado a muerte pero tribunal no quiere convertirle en martir. S busca tanto la coherencia de la razon que provoca al tribunal a ser consecuente, inocente o culpable con todas las consecuencias. T da a entender que si se escapara, no pondrían problemas. Aparece Criton que le informa del plan. S se plantea si es justo.

Libro pp 228

Hombre es la promesa de algo grande, esta llamado a cumplirse. La realización de lo humano es la vida buena, es la felicidad del hombre. Se nota que la vida es buena en la paz y la unidad, en la capacidad de abrazar la realidad.

Diferenciar 2 bienes:

- útil que sirve para algo (dinero)
- honesto que simplemente nos hace buenos (solidaridad, justicia)

El tiempo es la ocasión de adherirnos a lo que nos hace buenos.

Es mejor sufrir la injusticia que cometerla si se comete el que se pierde soy yo, si se sufre podemos seguir en

lo bueno.

Filosofía político-jca:

Idea básica es la pertenencia a algo más grande que comunica al hombre lo que es.

Para los antiguos la postura ante lo que nos ha generado era la piedad, ante una deuda impagable solo cabe un humilde reconocimiento. Padres, me han generado, yo soy por ellos, no ellos por mí, contrario es impío.

Resumen del pensamiento de S:

- no solo vivir sino vivir bien
- sufrir la injusticia antes que cometerla por ideal de vida buena
- h es perteneciente y nace deudor, 1ª deuda es con Dios, después sociedad, después los padres.

Diálogo Minos:

Ley es una cosa, y otra es lo que se establece por ley. Ley es un hallazgo de lo real, es lo que las cosas son. S tiene una pasión por la razón, de saber ver, de no pedir a las cosas lo que no nos pueden dar. Se descubre lo que las cosas son con la experiencia.

Tema 2: El periodo sistemático: Platon

1.- La f platónica

Para Platon existen 2 mundos:

- el de las ideas o inteligible
- el sensible

Lo verdaderamente real ! permanente ! unidad ! inteligible

Apariencia ! cosas sometidas a cambio ! multiplicidad ! sensible

Lo más inmediato para el h es lo sensible ! relato de la caverna: para ver la realidad inteligible es necesario un previo proceso de liberalización del alma de lo sensible. Hombre está encadenado a la materialidad en el alma.

La experiencia de lo inteligible sitúa al h con la realidad de sí mismo. Cuando se hace esta experiencia y se vuelve a la caverna, no se nos cree. Para creer hay que arriesgar la libertad, confiar y seguir, hacerse discípulo.

2.- La justicia en el individuo y en la sociedad

pp. 25-27

En este periodo la justicia vuelve a estar ligada a lo humano.

4 virtudes cardinales: templanza, fortaleza, prudencia, justicia

RAZON ! PRUDENCIA

IRASCIBLE (VOLUNTAD) ! FORTALEZA ! ALMA

CONCUPISCIBLE (APETITOS) ! TEMPLANZAa vier

La justicia es el orden mismo de esta partición del alma, es la armonía y el respeto a esta jerarquía.

Cuando el hombre encuentra esta unidad se hace uno y se hace amigo de si mismo.

Justicia es una virtud ordenadora de toda otra virtud.

! idea clásica de virtud entendida como una predisposición a obrar el bien, adquirida por la realización de obras buenas, presupone un justo medio entre un exceso y un defecto. El justo medio sera ser radicalmente odenado, en ese punto ideal habra que serlo de forma total.

Hoy en día se habla de valores.

Política:

RAZON, PRUDENCIA ! SABIOS (MANDARAN)

IRASCIBLE, FORTALEZA ! GUERREROS

CONCUPISCIBLE, TEMPLANZA ! ARTESANOS, COMERCIANTES

Pb: Platon sostiene que el h ha de vivr bajo la razon, que pasa con los guerreros y los artesanos?

Para P la Republica es un comunismo, no hay estructuras, no hay diferencias. Cada persona sera llamada a ser sabia, guerrera, artesana, por sus virtudes. Platon y Dionisio intentaron aplicar esto en Siracusa.

Tema 3: El periodo sistematico: Aristóteles

A lleva la idea a la misma cosa sensible. Idea es la forma de la cosa, principio activo que hace que la cosa es lo que es. Es la esencia misma de la cosa. No hay 2 mundos, si no 1 que encierra en si la permanencia y el cambio, la unidad y la pluralidad.

El conocimiento empieza en una experiencia sensible y va hacia el conocimiento inteligible. Inteligible es captar la esencia de las cosas, h se diferencia de los animales en la abstracción de ideas.

2.- Justicia y equidad en Aristóteles

A parte de la observación empírica. Lo justo es lo legal y tb lo equitativo. La justicia abarca todas las virtudes ! justicia general o legal.

En A la justicia es menos filosofica, menos ideal, mas realista mas acorde con la idea q el h normal podria tener de ella.

Justicia gral. Referida al otro ! prudencia, templanza fortaleza = q P.

Definición de justicia: la virtud x la cual cada uno tiene lo propio y según la ley. Lo propio es equivalente a lo suyo ! efecto de la j es tener cada uno lo suyo

Clases de justicia:

Encontramos una justicia particular " de cada una de las virtudes, que suman la justicia general.

Objeto de esta justicia son

- intercambios que las personas hacen ! conmutaciones, justicia conmutativa
- justicia en repartos y distribuciones ! justicia distributiva

A encuentra el objeto de la justicia en la actuaciones humanas, sociales, que exige justicia particular.

J. particular: idea clásica de j como virtud particular junto a p, f, t

J. distributiva: virtud propia de aquel que tiene la resp de asignar lo q corresponde a cada miembro de un grupo

J. conmutativa: j de los intercambios, transacciones y tb como restitución de un daño hecho contra la voluntad de alguien ! j conmutativa voluntaria e involuntaria

3.- La sociedad política

H es un animal político, vive políticamente. Además tb es un ser racional. Animal político y racional. H posee una intmidad inteligente que solo puede ser expresada x la palabra. H posee logos, lo que lo hace político, y la palabra lo hace máximamente comunicativo.

Hombre ha de comunicar una inteligencia sobre las cosas, un sentido de lo bueno y de lo malo, de lo justo y de lo injusto, del sentido de la vida.

La vida buena sera un comunicado de lo real, un ideal.

Política legitima sera la que se mueve para la vida buena o el bien comun, da igual si es para 1 o muchos, si aristocracia o democracia – buen gobierno no tiene porque ser siempre popular.

Libertad política implica que ser ciudadano es ser titular de libertad política y viceversa.

Pp. 88, 89, 177

Tema 4: El periodo Helenístico y Romano

1.- El estoicismo griego

A partir de A periodo de decadencia, coincide con decadencia de Grecia. Acabara incorporándose al imperio romano.

Estoicismo inicia en s III a.C. con Zenon y hasta III d.C.

3 periodos: antiguo (rep. x Zenon), medio (Posidonio), nuevo (el que se establece en Roma – Séneca)

Para el estoicismo, todo universo esta dominado por un logos divino. No deja nada al hazar, todo esta escrito. Idea de un destino inexorable que acompaña a todo h ! se tratara ya no de explicar la realidad sino de cómo vivir las circunstancias xa no ser destruidos.

Sera necesaria una ascesis cuyo resultado ultimo sera la ataraxia q es un estado de imperturbabilidad, indiferencia respecto de las circunstancias. Hay q saber renunciar a los deseos para conseguir paz interior indy de las circunstancias. Estoicismos admiten todos el suicidio cuando no sea posible la paz.

Rasgos:

- Panteísmo: el logos es el alma del mundo, carácter divino. Dios es el mundo, el mundo es Dios.
- Cosmopolita: todos ciudadanos del mundo.
- Filantropía: amor por el h, destino comun de todos los h que son iguales.
- Idea de una naturaleza comun.
- Idea de una ley eterna.

2.- El estoicismo romano

- Séneca: entendera ius a 3 ordenes diversos:

1.- ius – referido al orden de la naturaleza

2.- commune ius animatum – trato de benevolencia q los h deben a los animales

3.- ius commune generis humani – idea de q todos los h estamos llamados a participar de todos los bienes.

Ius humanorum ! condicion existencial

Ius gentium ! estrictamente jco.

- Ciceron: s I a.C, político defensor de las tradiciones Republicanas, inquietud filosofica ! se fue a Grecia a conocer a los f. Le enseñó poseidoneo, es el gran traductor de las categorías filo G a terminos latinos.

! ley razon fundamental de la naturaleza q ordena lo que hay que hacer y prohíbe lo contrario

! para explicar nat del dcho hay q explicar la nat del h. Tomar la ley como pcpio del derecho, siendo la ley esencia de la naturaleza humana.

Se deriva q el Dcho se funda en la naturaleza y no en la voluntad de los h. Ley injusta sera corrupción de Ley.

Digesto:

- iustitia deriva de ius, no al contrario
- Derecho es el arte, no la técnica, de lo bueno y lo justo
- Si no se tiene cierta moral solidaria no se puede discernir lo bueno de lo malo
- Lo propio del h es la libertad, a pesar de la esclavitud
- Derecho civil en Grecia seria el ordenamiento jco actualmente
- Casi todo el Digesto esta establecido por los prudentes
- Potestas q es capacidad de imponer a otro 1 conducta difiere de autoridad q es el reconocimiento social del saber del otro
- Iurisdictio es decir el derecho
- Idea basica de ius responde a dar a cada 1 lo suyo, lo justo, lo q le pertenece

Ideas basicas del orden antiguo pasan por un orden de cosas q los h no han decidido, son el resultado de una inteligencia superior. Se refleja en el Digesto.

Tema 5: La filosofia cristiana hasta la E.M.

1.- La patristica y el Derecho natural

Es el 1er periodo de la f cristiana, s II–IV a.C. Se denomina así porque son los padres de la Iglesia. En estos los siglos de cristianismo se estaban construyendo los dogmas, tenían q combatir las herejías como los cismas. Patristica se ocupó de los temas teológicos y morales relacionados con el cristianismo. Tarea más importante era defensa de la de Cris.

Literatura patristica no es sistemática. Ley natural tampoco ofrece tratamiento sistemático, no hay nuevas aportaciones en cuanto a la Ley natural, será una exégesis de la interpretación paulina, ley moral de S. Pablo.

Encontramos padres griegos u orientales, tienen un carácter racionalista. Influencias de la f griega. S Justino, Clemente de Alejandria, S Juan Crisostomo.

Tb padres latinos u occidentales ven en la f griega algo contrario a la fe cristiana, prima la fe sobre la razón. Tertuliano, Lactancio, S Agustín.

Iusnaturalismo es un tema presente en pensamiento clásico. Se trata de la invocación a ciertos principios inmutables q constituyen el último fundamento del obrar humano. Entra un nuevo factor q será el carácter de la divinidad. Q va a ser la creadora de la Ley natural. Conexión con la divinidad se ve en S Agustín.

Caracteres o particularidades de la Patristica:

1.– identificación entre Ley natural y decálogo

2.– diferenciación entre dicho natural primario y secundario

primario ! anterior al pecado original del h

secundario ! propio de la naturaleza h, después de la caída y enderezado a corregir las consecuencias de esta caída.

! S Juan Crisóstomo: la legislación emana de la tradición, pero si nos remontamos más lejos, llegaríamos a la conciencia. El legislador establece sus leyes en base a la regla q Dios ha dado al h al crearlo

3.– pesimismo antropológico – ven en la naturaleza del h una naturaleza caída, herida por el pecado original.

2.– San Agustín

Más importante de los padres occidentales. Creador de la concepción trimembre de la ley natural en Ley eterna, natural y positiva ! la idea de ley no puede exponerse separadamente.

Pt de partida es la ley eterna: universo procede de la actividad creadora de Dios, idea de un universo ordenado, visión teológica o finalista del universo. Todas las cosas tienen un fin fijado por Dios. Es ley porque es un principio ordenado y eterno porque ha estado en la mente del creador desde siempre.

Def: razón divina o voluntad de Dios q manda conservar el orden natural y prohíbe que se perturbe.

Ley natural: es la transcripción hecha en la mente humana de la ley eterna, de la suprema razón eterna.

Ley positiva: se vincula tb a Dios, han de estar fundamentadas en la Ley natural. Ley será auténticamente Ley si deriva de la Ley natural.

Tema 6: La filosofía cristiana medieval

1.- Origen y significado de la Escolástica

S. VI se consolidan los nuevos reinos barbaros surgidos tras caída imperio romano. El mundo cultural greco-latino se ve amenazado. Sera tarea de ciertos h el apoderarse y asimilar el patrimonio de la tradición tanto de la filo antigua como de la teologia de los padres de la iglesia.

Consistira en una sistematizacion escolar, un enorme aprendizaje, ordenación bajo el aspecto de la docencia y la discencia.

2.- Sto Tomas de Aquino

Escolástica culmina con Sto Tomas. El Cristianismo acepta como reto demostrar q es sumamente razonable y va hasta el final de la razon. Esco coincide con filosofia cristiana, solo cuajo en mundo crisitano no en judio o musulman ya q para estos todo gira entorno al estudio de una verdad revelada. En la tradición cristiana hay una apelación constante a la razon, Dios se ha revelado de 2 maneras: a traves de la Biblia y a traves de la realidad, el mundo. Todo esto culmina con Sto Tomas.

3.- Ley eterna, natural, humana

Precedente en S Agustín. S T nos da una definición genérica de ley: es 1 ordenacion de la razon dirigida al bien comun y debidamente promulgada por aquel que tiene a su cargo una comunidad.

1.- ordenación de la razon: ley es un acto de la razon

2.- dirigida al bien comun: no es suma de bienes particulares, no es el bien de la mayoría.. Consiste en la ordenación de los bienes particulares respecto de un fin q les es inminente.

Es el conjunto de condiciones que posibilitan la vida buena del h.

Ley eterna: razon de la divina sabiduría q dirige todos los actos y movimientos de las criaturas

Ley natural: participación de la ley eterna en la criatura racional, viene dada por el h porque tiene palabra.

Ejemplos: búsqueda de la felicidad, pcipio de autoconservacion, conservación de la especie, comunidad política.

Ley humana: para ser verdadera ley tendra q fundamentarse en la ley natural, si la contradice seria injusta y entonces no seria verdadera ley.

L.H. deriva siempre de la L.N. de 2 modos, por conclusión de la LN y por determinación, cuando la LH se deriva de la LN pero de modo no necesario.

4.- La doctrina de la justicia en Sto. Tomas

Para S T la justicia es una virtud que hace bueno el acto humano. Nos hacemos justos cuando obramos rectamente, la justicia es una praxis, un actuar.

La materia de la justicia son actos y cosas externas, la intención subjetiva es secundaria, en S T la justicia se mueve mas en un plano jurídico que moral. Se mueve cada vez mas en un plano objetivo ! en relacion con la accion exterior.

Justicia q el particular ha de dar a la comunidad ! justicia general

De la comunidad al particular ! justicia distributiva

Entre particulares ! justicia conmutativa

COMUNIDAD

!!

PARTICULAR ! PARTICULAR

Xa S T justicia distributiva y conmutativa son particulares porque buscan bien de los particulares y justicia es general porque busca bien de la comunidad.

Conexión entre derecho y justicia

Idea de justicia como virtud general q contiene todas las virtudes.

Es dar a cada uno su derecho. Idea de derecho es previa a la idea de justicia. La idea de justicia presupone la idea de derecho.

En el orden conceptual primero es el ius y después la iustitia. Si no habria derechos no habria relaciones de justicia.

El acuerdo es la primera fuente de que alguien debe algo, de transmisión de derechos ! 1ª fuente

Otra fuente es x dcho natural ! todo lo que es de razon natural es derecho natural.

Pp. 41–48

5.– Tesis sobre el poder político

S T: la mejor constitución es aquella en la que uno solo tiene la presidencia de todos y es el depositario del poder pero de tal modo q otros participen y sean dueños de tal poder, porque puedan ser elegidos. Presidencia de uno pero con un regimen mixto ! buscar combinar de la mejor forma elementos monárquicos, democráticos, aristocráticos.

Toda su teoria esta encaminada al bien comun, a la vida buena.

6.– La Escolástica franciscana

Pp. 99–109

Las categorías fundamentales cambian, sobre todo con Occam, q marca un antes y un después. Este era uno de los lideres espirituales, precursor del pensamiento luterano, con el empieza el pensamiento moderno.

En el pensamiento moderno, el dcho es la facultad de exigir, es una reivindicacion.

Nominalismo filo de Occam: niega que haya naturalezas universales, que exista esencia .de mesa x ej. Cada ser singular agota su propia existencia, no participa de las msas esencias

Dios no manda porque son buenas las cosas, si no que son buenas las cosas porque las Dios las manda

Las cosas suponen un orden en nosotros de aceptar o rechazar, nosotros decidimos q cosas son buenas y cuales son malas. En el principio no hay un orden sino un acto de voluntad.

Pensamiento moderno ha secularizado lo dicho por Dios, hasta Kelsen. Ya no existe Ley natural o eterna, solo un derecho positivo entendido como una forma de poder.

El voluntarismo jurídico:

Hablamos de un positivismo teonomo, Estado como autor supremo del derecho referido a Dios.

Aquí Occam identifica en el pensamiento moderno derecho y poder. A partir de Occam derecho se entiende como dominio o poder de las cosas. Entendido como voluntad derecho hace referencia al individuo.

En sentido subjetivo ! del individuo

En sentido objetivo ! sobre el individuo

Pp. 101–103

Tema 7: El Renacimiento y el comienzo de la Edad Moderna

1.- Caracteres generales del pensamiento renacentista

Surge en el R una conciencia de ruptura con el pasado. En la modernidad a ese pasado al que se valoraba negativamente se le llamaba Edad Media, intermedio entre Edad Clásica y modernidad–Renacimiento.

- Empieza un proceso de secularización, de un teocentrismo a un antropocentrismo. Protagonista de la vida de la historia ya no sera Dios sino los Hombres. Interes en el mas aca no en el mas alla.
- Se trata de encontrar el éxito.

! paradigma del hombre medieval es el Santo

! paradigma del hombre de la modernidad es el que tiene éxito

- En este contexto teologia no es la 1ª de las ciencias, es sustituida por la política, hoy en dia sustituida por la economia.

Maquiavelo:

S. XVI – Florencia, al servicio de los Medicis. El principe paradigma de esta nueva mentalidad.

Se aparta de una perspectiva teologica si no tb de un ideal de política clásica. Para M la política no trata de cómo deberían ser los hombres, sino de cómo son de hecho los hombres.

Para M la ciencia política es la adquisición y conservación del poder. Política tiene su razon de Estado, y la P se justifica por el éxito.

Gran defensor de la unidad Italiana, introduce la palabra Lo Stato ! esta idea es una forma de política nueva que no se conocia antes. Antes encontrábamos ciudades, reinos e imperios.

Idea de que es mejor que tus subditos te teman a que te odien.

2.- La reforma. Lutero

Es 1 excepcion a todo lo dicho en cuanto al R. Se trata de una reaccion respuesta a este proceso de mundanizacion. Busca ser un reformador de la iglesia en un sentido espiritualizador, en este sentido es heredero de Guillermo de Occam.

Para salvar la iglesia, L hara de la iglesia una realidad intima, espiritual, sin estructuras ni jerarquias. Iglesia sera conjunto de creyentes en Jesucristo. L acaba con autoridad religiosa.

Hasta E.M. equilibrio entre poder político y autoridad religiosa, Religión estaba por encima de política.

L elimina la autoridad religiosa, solo queda el poder político. Estado por encima de la Religión.

L es occamista, infravalora el logos, es volutarista rechaza S T y Aristóteles.

Pp.120-121

Poder y dominio del E sobre el individuo se halla justificado por el carácter malvado de los hombres tras el pecado. La voluntad del h esta corrompida y requiere del castigo para ser gobernada.

2 esferas: intima y personal (poder de la iglesia), vida política y social (poder político) q es coactivo.

Tema 8: La idea de Estado en la Edad Moderna

1.- Bodino

S. XVII – su gran obra son los 6 Libros de la Republica, heterogenea, diversas fuentes. Éxito en toda Europa, rapida difusion.

Aporta la idea de Soberania, lo que esta por encima, capacidad de mandar en nombre propio. Poder perpetuo y absoluto de una Republica, se refiere a R ya en Estado Moderno. A la idea de Estado le faltaba este concepto de sobrenia.

Su limite es la Ley Natural. El Estado soberano no puede ir en su contra. Es un limte extrínseco, E no dependa ya de la L N ni se fundamenta en ella, simplemente no puede ir en contra de ella.

2.- El tema de la tolerancia en los autores del S. XVII

Europa ensangrentada por luchas religiosas durante 3 siglos. Con los Edictos de Tolerancia, surgen los derechos de libertad religiosa, q mas tarde sera una libertad política.

Tolerancia ! ref a algo malo q hay que asumir, se abandona un ideal de convivencia por uno de coexistencia.

Es una genesis del individualismo y va a condicionar la configuracion del E moderno.

El estado estara neutralizado, para ser arbitro ha de estar por encima de las diversas creencias.

Estado es unico, hay formas de gobierno, no de Estado.

Tema 9: La Escolástica española

Pp. 115 y ss.

Se busco en España conjugar Modernidad y Tradición, frente a la modernidad pagana de Maquiavelo o la de la reforma de L. Referente fundamental a la tradición de T de A.

En cuanto al derecho, su primera acepción ius es lo justo. La escolástica asume este postulado. Derecho no se identifica con dominio, es lo justo, el objeto de a justicia, relacion de igualdad..

Ahora la esencia de la culatura moderna es el voluntarismo.

2.- Francisco Suarez

Punto de inflexión, acepta plenamente la idea de ius. Lo considera como poder moral que cada uno tiene sobre lo suyo o sobre lo que se le debe.

Así concebido el derecho ya no puede ser objeto de la justicia, es un acto de poder de dominio sobre la cosa. El objeto de la justicia sera la no interferencia en el ejercicio que otro haga de su derecho. Justicia tomara carácter pasivo, derecho dinamico.

Tema 10: El iusnaturalismo racionalista

Lo inicia Descartes s. XVII. Hay que recuperar la memoria de un pensamiento no racionalista. El esquema clásico es un encuentro entre la razón–realidad ! se llama experiencia. Es en la experiencia donde el h se encuentra con la realidad. La realidad a traves de los sentidos excita la razón. De la experiencia brotan las ideas acerca de la realidad.

Para D 1 no se puede fiar de la exp., hay que partir de la sola razón donde existen unas pocas ideas que podemos conocer porque son claras y distintas. Son el pt de partida del conocimiento ! partiendo de ellas por deducción se van elaborando otras mas complejas.

D era matemático ! a partir de axiomas básicos se deducen teoremas ! metodo. La novedad consiste en universalizar el metodo matemático, es el paradigma del conocimiento ! la matemática es un modelo para cualquier conocimiento que aspire a ser exacto. D trabajara con esencias, ya q la realidad cambia.

Con el se inicia el individualismo epistemológico ! la razón se concibe aisladamente, abstracta.

Idea de sociedad simple o compleja?

Pt de partida es el individuo en estado puro, estado de naturaleza, libertad, no debe obedecer mas que a si mismo.

Pp. 132

Tema 11: El contractualismo

Pp. 122

Pp. 126 ! Locke

El contractualismo es seguridad garantia jurídica. En Hobbes la cesion de los derechos de los individuos es total a favor del Estado. Este ha de garantizar la vida, si no no es verdadero E.

Locke introduce la idea de property ! conjunto de derechos que no se ceden al E para la supervivencia.

Hobbes: origen del dcho lo tiene el Estado

Difiere de

Locke: el E ha de garantizar núcleo que garanticen la vida y el goce ! antecedentes de los dchos humanos.

Rousseau: habla de pacto social donde se han de sustituir las voluntades particulares por una voluntad general, q no sera la suma de todas las voluntades sino una voluntad colectiva.

Pp. 123

Ideal de R es obedecerse a si mismo, cuando el h obedece a la voluntad general, se obedece a si mismo.

Tema 12: La filosofiade Kant

S. XVIII. Con K culmina la ilustración. Pt. De partida es el racioinalismo, Descartes.

Después de leer a Hume despierta de su sueño dogmatico ! creer que las ideas son innatas al pensamiento o a la razon. H niega tales ideas.

Para empiristas ideas rflejo debil de las sensaciones

Ideas son sensaciones + imaginación

Dos consecuencias:

- 1.- hombre no puede conocer las causas en las ciencias experimentales
- 2.- en lo moral la razon es esclava de las pasiones

Según K el planteamiento de H es escéptico

Para K las conclusiones de H son terribles ya que admira a Newton q es cuestionado.

Tampoco puede admitir la negación de la libertad moral

K responde a estas dos cuestiones:

- K admite que el h solo puede tener un conocimiento fenomenico pero no neumenico, cosa en si su esencia. Pero la razon no es totalmente pasiva, posee unas categorías a priori espacio/tiempo q le permite establecer las relaciones causales entre los fenómenos ! salva física de Newton.
- Para K la cuestion moral ha de moverse en una dimension no empírica, sino neumenica y la moral estaria en el imperativo categórico actua de tal modo que la norma de tu conducta sirva de criterio o norma universal

El hecho moral esta en mi y solo se explica si existe la libertad q es una hipótesis necesaria.

Si hay libertad ! hay un pcipio no determinado por la materia, un alma ! si existe alma hay que postular la existencia de Dios. No sabemos que es Dios pero es postulado necesario para explicar alma y libertad.

Lo mas contradictorio en K para la moral es la búsqueda de la felicidad ya que es la máxima expresión del egoismo.

Tema 13: El materialismo historico

En el principio es la Idea, la negación de la idea será el olvido. Se trata de que la naturaleza retomase a la idea. Para H la razón va unida a la realidad.

Retorno de la naturaleza a la idea hará surgir la idea de espíritu.

Hay 2 tipos de espíritu:

- subjetivo ! conciencia del yo en cuanto individuo que no soy los demás
- objetivo ! conciencia de ser miembro de un grupo del que se forma parte

El espíritu objetivo será superado por el espíritu absoluto que encontraremos en la familia o en la sociedad civil, aquí bajo la forma de derecho o moralidad

Otro nivel estará constituido por la relación entre moralidad y ética ! ética será la síntesis de todo lo anterior. Su forma última es el Estado.

Estado será la realidad efectiva de la idea ética, es la realización de la libertad.

Karl Marx:

S. XIX – Manifiesto comunista 1848

Es hegeliano de izquierdas, frente a los h de derechas.

Derechas ! afirman que el Estado es la última forma de lo político

Izquierdas ! niegan lo anterior, dicen q el E está llamado a ser superado por la historia.

Marx tiene una propuesta comunista sin clases no necesita derecho ni E

Provocará una subversión del sistema de H, para H el principio es la idea, para M es la materia.

Propondrá el materialismo, la historia se desarrollará a través de una lucha de clases.

El conjunto de relaciones de producción constituye la estructura ! la base real sobre la que se constituye la realidad jca y política

No es la conciencia de los h la q determina la realidad, es la realidad social la que determina sus conciencias. CC y Ccom presuponen la propiedad privada ! el marxismo trata de desenmascarar la ideología que encubre det modos de soc de prop privada.

El h se divide en explotado y explotador, y así no puede ser liberado. Si se abole la prop privada, se separa el egoísmo y la injusticia.

URSS falló porque no consiguió crear un h nuevo, no es posible despojar al h de sus cosas materiales.

Estructura hace referencia a los factores económicos

La superestructura es lo q enmascara la estructura y toma la forma de ideología. Se compone de Derecho, Estado y también Religión.

Para Marx la crítica de la Religión es el presupuesto de toda crítica ya q es la conciencia que puede tener el h de si y de su dignidad antes de haberse ganado ! es el opio del pueblo.

Para ser realmente feliz hay que superar la religión. Crítica del cielo se transforma en crítica de la tierra, crítica de la religión en crítica del derecho. Teología ! política

Vivimos en un valle de lágrimas, esta en manos del pueblo su propia liberación, que no esta en el mas alla, sino en el mas aca.

No basta la crítica, es necesaria la praxis revolucionaria.

Crítica a Feuerbach hay que transformar quien va a ser el sujeto activo de la historia q sera el proletariado ! no poseen nada no tienen nada que perder y todo para ganar.

Tema 17: las corrientes normativistas

Kelsen

Es el que mejor representa la mentalidad dominante. Ha prevalecido un pensamiento de tipo Kelseniano. Pt de partida es Kant. Para Kelsen dcho es conjunto de normas que se distingue de otros ordenes normativos porque vincula a det conductas la consecuencia de un acto de coacción.

Acto de coacción ! empleo de fuerza. Dcho es una organización de la fuerza, monopolio de la fuerza. Subyace en este planteamiento la existencia de un que propiamente jco

! el derecho puede tener no importa que contenido, pues ninguna conducta humana es por si misma inepta para convertirse en el objeto de una norma jca.

Ej: compraventa es jurídica porque esta en CC, no por si misma. Andar a 4 patas podría ser jco.

La validez del entero sistema jco reposa en la norma fundamental, que sera una norma supuesta, hipotética, consiste en afirmar q todo sistema jco es valido por el hecho de serlo.

Este es el planteamiento formal, el contenido material no sera el resultado de una operación mental si no de un acto de voluntad ! recuerda a G de Occam

Dice que el derecho es lo que se manda.

Para K la justicia no puede convertirse en objeto de conocimiento racional, la razon no puede.

Debajo de todo derecho esta el nihilismo, vacío.