

# A HISTÓRIA DO PENSAMENTO JURÍDICO

Aula n.º 02

# A HISTÓRIA DO PENSAMENTO JURÍDICO

- Correntes de pensamento que tem o objetivo de explicar a origem do direito;
- Cada uma afirma que o direito provém de uma fonte distinta;
- Ao longo do tempo modificou-se o pensamento sobre a origem do direito.

# A HISTÓRIA DO PENSAMENTO JURÍDICO



Jusnaturalismo



positivismo



Normativismo



Pós-positivismo/Culturalismo

# JUSNATURALISMO

- ❑ Direito natural;
- ❑ Direito justo por natureza;
- ❑ Deriva da natureza humana – consciência dos homens;
- ❑ Deriva de um conjunto de valores morais;
- ❑ Três vertentes:

## TEOLÓGICA

Deuses como responsáveis pela criação das regras de conduta.

## COSMOLÓGICA

Natureza/universo como responsável pelas regras de conduta.

## RACIONALISTA

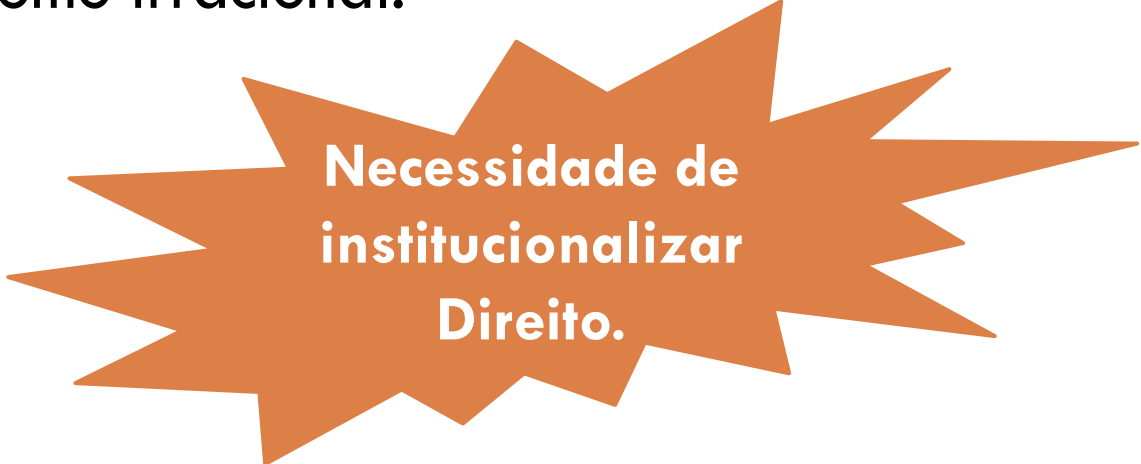
Homem, ser racional, é o responsável por criar as regras de conduta.

# JUSNATURALISMO

- Direito relacionado à moral;
- Direito enquanto conjunto de princípios expressos por valores supremos que darão coesão ao conjunto de regras morais;
- Para esta corrente, eventual lei que contrarie o direito natural não é válida.

# JUSNATURALISMO

- Declínio (crise) do jusnaturalismo:
  - ▣ Separação rigorosa entre direito e moral;
  - ▣ Revoluções burguesas: legalidade, separação dos poderes, isonomia;
  - ▣ Valoração do positivismo em detrimento do direito natural;
  - ▣ Jusnaturalismo como irracional.



**Necessidade de  
institucionalizar  
Direito.**

# POSITIVISMO

- Idade moderna;
- Necessidade de racionalização do direito;
- Criação de um direito impessoal e igual para todos;
- Necessidade de afastar o direito da moral;
- Direito dissociado da justiça;
- Fora do Estado, não há direito.

# POSITIVISMO

- Declínio (crise) do positivismo:
  - ▣ Queda do estado liberal;
  - ▣ Excessivo afastamento de valores morais → violações a direitos humanos fundamentais;



**Necessidade de  
buscar fundamentos  
para o Direito.**



# NORMATIVISMO

- ❑ Construção de parâmetros metodológicos próprios para a Ciência do Direito → Teoria pura do direito;
- ❑ Hans Kelsen;
- ❑ Conferir ao direito o caráter de ciência;
- ❑ Direito como fruto da vontade política do Estado, não da natureza ou dos fatos sociais;
- ❑ Foco na norma jurídica e na sua relação com as demais normas;

# NORMATIVISMO

- Aspecto estrutural do Ordenamento Jurídico;
- Direito dissociado de qualquer elemento político, sociológico ou histórico;
- Direito enquanto norma jurídica → normativismo.

# NORMATIVISMO



# NORMATIVISMO

- Norma hipotética fundamental:
  - ▣ Não se confunde com a Constituição
  - ▣ Concepção ideal;
  - ▣ Ponto de encontro entre o ordenamento jurídico e a experiência histórica do direito;
  - ▣ A norma hipotética fundamental não deve ser explorada pelo jurista;
  - ▣ Pressuposto lógico de validade de todo o ordenamento jurídico.

# NORMATIVISMO

- ❑ Direito como aquele produzido pelo Estado;
- ❑ Norma válida conforme a coerência hierárquica com o ordenamento jurídico;
- ❑ **Independente, portanto, do conteúdo;**
- ❑ Observância da hierarquia;
- ❑ Todo o direito oriundo da autoridade estatal;
- ❑ Tudo o que está dentro da pirâmide é norma.

# NORMATIVISMO

- Crise do normativismo:
  - ▣ Por que não falar em declínio?
  - ▣ Aplicação distorcida da teoria pura do direito;
  - ▣ Afastamento do direito de parâmetros éticos;
  - ▣ Limitação do direito a preceitos normativos;
    - Escravidão;
    - Nazismo.

# CULTURALISMO

- ❑ Modelo da ciência do direito contemporânea;
- ❑ Influência das diferentes correntes de pensamento jurídico:

## Jusnaturalismo

- Relação entre valores e direito.
- Experiência histórica.

## Positivismo

- Preocupação com a sistematização

## Normativismo

- Importância da norma jurídica

# CULTURALISMO: TEORIA TRIDIMENSIONAL DO DIREITO

- Miguel Reale;
- Melhor sistematização do culturalismo;

