



FACULDADE DE DIREITO
Universidade de Lisboa

Ficha de unidade curricular

Curso de Mestrado

Unidade curricular

Filosofia do Direito

(doutrinas jurídicas contemporâneas; 'pós-modernidade': para além do jusnaturalismo e do positivismo jurídico; discricionariedade judicial)

Docente responsável e respetiva carga letiva na unidade curricular

Sílvia Isabel dos Anjos Alves (2 horas semanais)

Outros docentes e respetivas cargas letivas na unidade curricular

A unidade curricular será exclusivamente leccionada pela docente acima identificada.

Objetivos de aprendizagem (conhecimentos, aptidões e competências a desenvolver pelos estudantes)

A unidade curricular de Filosofia do Direito tem como objectivo promover a reflexão própria, crítica e livre sobre grandes temas do pensamento jurídico contemporâneo e da 'pós-modernidade' como a metodologia jurídica e, em particular, a interpretação; o papel do juiz; a relação entre direito e moral; ou o 'não-positivismo'. Abrem-se deste modo três áreas temáticas: as doutrinas jurídicas contemporâneas; a 'pós-modernidade' para além do jusnaturalismo e do positivismo jurídico; e a discricionariedade judicial.

Conteúdos programáticos

§ 1. Os antecedentes e as vésperas do positivismo jurídico

S. Agostinho: um 'clima positivista'. Hobbes: a fundação do positivismo jurídico. O reformismo setecentista. Rousseau e o enigma da 'vontade geral'.

§ 2. Os positivismos – formalismo e anti-formalismo

Escola da Exegese. Escola Histórica do Direito. Jurisprudência dos Conceitos. Movimento do Direito Livre. Finalismo de Ihering. Jurisprudência dos Interesses. Realismos jurídicos.

§ 3. Ainda o positivismo: a Teoria Pura do Direito

'Justiça e direito natural'. Direito e moral. Interpretação. Carácter constitutivo da decisão judicial.

§ 4. Gustav Radbruch

Realmente uma 'terceira via' ou a 'superação de uma guerra de trincheiras'?

§ 5. Pós-modernidade e pós-positivismo: algo de novo ou a angústia da transição?

Kaufmann: uma proposta 'pluralista'. Jusnaturalismo *versus* positivismo jurídico: um debate superado?



FACULDADE DE DIREITO
Universidade de Lisboa

'Politização' da justiça e 'judicialização' da política. Constitucionalização da ordem jurídica.

§ 6. Dworkin *versus* Hart: o debate

Dworkin: a crítica de um certo positivismo. Uma 'teoria operacional da desobediência civil'. A 'lei natural revisitada': 'guilty of natural law'?! Hart: 'O novo desafio ao positivismo jurídico' e o 'Pós-Escrito'.

§ 7. Alexy: um conceito 'não positivista' de Direito

A dupla natureza do direito. A justiça como 'correção' e o direito injusto.

Demonstração da coerência dos conteúdos programáticos com os objetivos da unidade curricular

Os conteúdos programáticos permitem identificar alguns dos grandes temas do pensamento jurídico contemporâneo e, em particular, o estado da secular oposição entre jusnaturalismo e positivismo jurídico; a relação entre o direito e a moral; e a relação entre o juiz e a lei ou o problema da discricionariedade judicial. Os estudantes participarão na avaliação crítica dos temas e dos filósofos, ensaiando uma caracterização da 'pós-modernidade'.

Metodologias de ensino (avaliação incluída)

A leccionação teórica será destinada à exposição dos vários temas do programa, a que se seguirá o comentário de textos dos autores escolhidos. A participação e a reflexão crítica dos alunos serão proporcionadas através da análise de textos e de debates.

Nos termos do Regulamento em vigor, a avaliação integra duas apresentações orais, uma em cada semestre, e um relatório escrito a apresentar depois do termo das aulas.

Demonstração da coerência das metodologias de ensino com os objetivos de aprendizagem da unidade curricular

A leccionação teórica comunicará aos estudantes os conteúdos que os colocarão em contacto com as grandes correntes do pensamento jurídico contemporâneo. O comentário de textos e os debates potenciarão uma reflexão crítica própria e, finalmente, o relatório final permitirá o aprofundamento dos conhecimentos e a comunicação eficaz da investigação realizada e de um pensamento dotado de originalidade.

Bibliografia principal

- António Barbas Homem, *O Justo e o Injusto*, Lisboa, 2001.
António M. Hespanha, 'Terão os juízes voltado ao centro do direito?', *Scientia Iuridica*, T.LXII, 332 (2013).
Arthur Kaufmann, *Filosofia del Derecho en la Postmodernidad*, Bogotá, 2007.
Gustav Radbruch, *Relativismo y Derecho*, Bogotá, 2009.
Hans Kelsen, *Teoria Pura do Direito*, Coimbra, 1984.
Herbert Hart, 'El nuevo desafio al positivismo juridico', *Sistema*, 36 (Maio de 1980).
Herbert Hart, *O conceito de direito*, Lisboa, 2007.
John Finnis, *Natural law and natural rights*, Oxford, 1980.
Josep Aguiló Regla, 'Positivismo y postpositivismo. Dos paradigmas jurídicos en pocas palabras', *Doxa*: 30 (2007).
Luís Cabral de Moncada, *Filosofia do Direito e do Estado*, I e II, Coimbra, 2006.
Robert Alexy, 'Justicia como Corrección', *Doxa*: N^o 26 (2003).
Robert Alexy, *Conceito e Validade do Direito*, São Paulo, 2009.



FACULDADE DE DIREITO
Universidade de Lisboa

Ronald Dworkin, 'Natural Law revisited', *University of Florida Law Review*, Vol. 34 (1982), Nº 2.
Ronald Dworkin, *Levando os direitos a sério*, São Paulo, 2011.
Ronald Dworkin, *Justiça para ouriços*, Coimbra, 2012.

Curricular unit sheet

Masters Course

Curricular unit

Philosophy of Law

(contemporary legal doctrines; 'postmodernity': beyond the natural law and legal positivism; judicial discretion)

Responsible Academic staff and respective workload in the curricular unit (enter full name)

Sílvia Isabel dos Anjos Alves (2 hours per week)

Other academic staff and respective workloads in the curricular unit

The course will be lectured exclusively by the Professor identified above.

Learning outcomes of the curricular unit

The curricular unit of Philosophy of Law aims to promote free and critical reasoning on major themes of the contemporary jurisprudence and 'postmodernity' as legal methodology and, in particular, interpretation; the role of the judge; the relation between law and morality; and 'non-positivism'. The program opens three thematic areas: contemporary legal doctrines; the 'postmodernity' beyond natural law and legal positivism; and judicial discretion.

Syllabus

§ 1. History of legal positivism

St. Augustine: a positivist 'climate'. Hobbes: the foundation of legal positivism. The eighteenth-century reformism. Rousseau and the enigma of the 'volonté générale'.

§ 2 The positivisms : formalism and anti-formalism

École de l'exegese. German Historical School. Jurisprudence of Concepts. German Free Law Movement. Finalism of Jhering. Jurisprudence of Interests. Legal realisms.

§ 3 And still the positivism: the Pure Theory of Law

'Justice and natural law'. Law and morality. Interpretation. Constitutive nature of judicial decision.

§ 4. Gustav Radbruch: truly a 'third way'?

§ 5 Post-modernity and post-positivism: something new or the anguish of a transition?

Kaufmann: a 'pluralist' proposal. Legal positivism *versus* natural law: an outdated debate? 'Politicization' of justice and 'judicialization' of politics. From the empire of law to the empire of the constitution.



FACULDADE DE DIREITO
Universidade de Lisboa

§ 6 Dworkin *versus* Hart: the debate

Dworkin: an attack on a certain positivism. An 'operational theory of civil disobedience'. The 'natural law revisited': 'guilty of natural law'? Hart: 'The new challenge to legal positivism' and the 'Postscript'.

§ 7 Alexy: a 'non positivist' concept of law

The double nature of law. Justice as a 'correction' and unjust law.

Demonstration of the syllabus coherence with the curricular unit's objectives.

Teaching methodologies (including evaluation)

The lecture classes are allocated to exposition of the various program topics. Then, students will comment texts of the chosen authors. The participation and critical reasoning will be provided through the analysis of texts and debate.

In accordance with the Regulation, the evaluation includes two oral presentations, one each semester, and a written paper which is submitted after the term of classes.

Demonstration of the coherence between the teaching methodologies and the learning outcomes

The contact of the students with some of the major doctrines of contemporary legal philosophy, the works of selected authors, the commentary of texts and the debates will empower their own critical analysis and opinion. Finally, the report will increase their knowledge, an effective communication of the research carried out and an original reasoning.

Main Bibliography

- António Barbas Homem, *O Justo e o Injusto*, Lisboa, 2001.
António M. Hespanha, 'Terão os juizes voltado ao centro do direito?', *Scientia Iuridica*, T.LXII, 332 (2013).
Arthur Kaufmann, *Filosofia del Derecho en la Postmodernidad*, Bogotá, 2007.
Gustav Radbruch, *Relativismo y Derecho*, Bogotá, 2009.
Hans Kelsen, *Teoria Pura do Direito*, Coimbra, 1984.
Herbert Hart, 'El nuevo desafio al positivismo juridico', *Sistema*, 36 (Maio de 1980).
Herbert Hart, *O conceito de direito*, Lisboa, 2007.
John Finnis, *Natural law and natural rights*, Oxford, 1980.
Josep Aguiló Regla, 'Positivismo y postpositivismo. Dos paradigmas jurídicos en pocas palabras', *Doxa*: 30 (2007).
Luís Cabral de Moncada, *Filosofia do Direito e do Estado*, I e II, Coimbra, 2006.
Robert Alexy, 'Justicia como Corrección', *Doxa*: N^o 26 (2003).
Robert Alexy, *Conceito e Validade do Direito*, São Paulo, 2009.
Ronald Dworkin, 'Natural Law revisited', *University of Florida Law Review*, Vol. 34 (1982), N^o 2.
Ronald Dworkin, *Levando os direitos a sério*, São Paulo, 2011.
Ronald Dworkin, *Justiça para ouriços*, Coimbra, 2012.



FACULDADE DE DIREITO
Universidade de Lisboa