

LUCAS FUCCI AMATO

## TEORIA GERAL DO DIREITO

UMA INTRODUÇÃO AO ESTUDO  
DO PENSAMENTO JURÍDICO  
CONTEMPORÂNEO

*Prefácio*

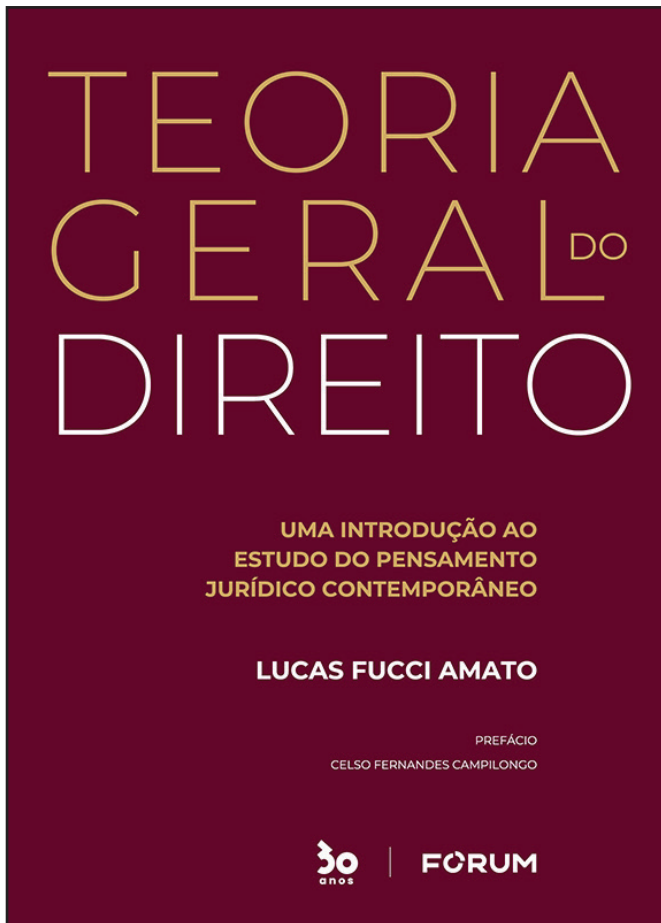
Celso Fernandes Campilongo

### Área específica da obra

Filosofia do Direito

### Áreas afins do livro

Sociologia do Direito; Metodologia; Direito  
constitucional; Direitos humanos; Direito público;  
Direito privado.



Com uma precisa combinação de amplitude e aprofundamento, este livro oferece proveitosa leitura para estudos introdutórios ou avançados em teoria e filosofia do direito. A obra visa apresentar um panorama seletivo e crítico das vertentes mais relevantes da teoria do direito contemporânea: partindo dos debates clássicos do século XIX (quando se estruturaram as tendências positivistas e formalistas) e passando pelas correntes antiformalistas do século XX (por exemplo, o realismo jurídico americano e os estudos críticos do direito), aborda também a análise econômica do direito, as teorias de princípios e o interpretativismo, bem como as teorias da argumentação jurídica e suas interfaces com a filosofia moral e política. Como registrou Samuel Moyn, professor de Teoria do Direito na Yale Law School: “Fiquei altamente impressionado por sua perspicácia intelectual e por quão profundamente Lucas Amato dominou os pressupostos conceituais da literatura e das discussões anglo-americanas em seu tema”.

**FORMATO:** 17,0 X 24,0 cm  
**CÓDIGO:** 10003423

A488t	Amato, Lucas Fucci
	Teoria Geral do Direito: uma introdução ao estudo do pensamento jurídico contemporâneo / Lucas Fucci Amato. - Belo Horizonte : Fórum, 2022. 452 p. ; 17cm x 24cm.
	Inclui bibliografia e índice. ISBN: 978-65-5518-456-3
	1. Filosofia do Direito. 2. Sociologia do Direito. 3. Metodologia. 4. Direito constitucional. 5. Direitos humanos. 6. Direito público. 7. Direito privado. I. Título.
2022-2183	CDD 340 CDU 340.12

Elaborado por Odilio Hilario Moreira Junior - CRB-8/9949

Informação bibliográfica deste livro, conforme a NBR 6023:2018 da Associação Brasileira de Normas Técnicas (ABNT):

AMATO, Lucas Fucci. *Teoria Geral do Direito: uma introdução ao estudo do pensamento jurídico contemporâneo*. Belo Horizonte: Fórum, 2022. 452 p. ISBN 978-65-5518-456-3.

## Lucas Fucci Amato

Professor no Departamento de Filosofia e Teoria Geral do Direito da Faculdade de Direito da Universidade de São Paulo. Bacharel, doutor, pós-doutor e livre-docente em Direito pela USP, realizou estágio pós-doutoral na Universidade de Oxford (Inglaterra) e estágio doutoral na Harvard Law School (Estados Unidos). É autor de vários livros, como *Inovações Constitucionais e Propriedade Desagregada e Empreendedorismo Democrático*.

# SUMÁRIO

PREFÁCIO .....	11
INTRODUÇÃO .....	13
CAPÍTULO 1	
DIREITO NATURAL E DIREITO POSITIVO.....	23
1.1 Do direito natural antigo ao moderno .....	29
1.2 O racionalismo jurídico, do jusnaturalismo ao positivismo .....	35
CAPÍTULO 2	
FORMALISMO E ANTIFORMALISMO.....	45
2.1 Estado de direito e teoria do Estado.....	51
2.2 Da “escola da exegese” ao direito social.....	54
2.3 Jurisprudência dos conceitos e jurisprudência dos interesses.....	63
2.4 Positivismo contra formalismo: Bentham e a ciência utilitarista da legislação.....	75
2.5 Austin: positivismo analítico imperativista.....	79
2.6 Realismo jurídico americano .....	87
2.6.1 O contexto filosófico e político .....	94
2.6.2 Certeza <i>versus</i> indeterminação interpretativa.....	100
2.6.3 Um balanço .....	105
CAPÍTULO 3	
O POSITIVISMO ANALÍTICO NORMATIVISTA DE HANS KELSEN.....	109
3.1 Positivismo em que sentido? .....	110
3.2 Formalismo em que sentido?.....	112
3.3 Estática jurídica e dinâmica jurídica.....	118
3.3.1 Norma e proposição jurídica .....	120
3.3.2 Coação e sanção, normas autônomas e não autônomas.....	126
3.3.3 Direito e competência, dever e responsabilidade.....	129
3.3.4 Validade e eficácia .....	136
3.3.5 Ordem jurídica: unidade, consistência e completude.....	139
3.4 Ciência do direito: teoria do direito ou sociologia jurídica? O debate de Kelsen com Ehrlich.....	155
3.5 Normativismo contra decisionismo: Kelsen contra Schmitt.....	161
3.6 Democracia <i>versus</i> jusnaturalismo .....	166
3.7 Kelsen <i>versus</i> Luhmann.....	169
CAPÍTULO 4	
O POSITIVISMO ANALÍTICO “HERMENÊUTICO” DE H. L. A. HART .....	173
4.1 O aspecto interno das regras .....	174
4.2 Regras primárias e secundárias.....	180
4.3 Textura aberta da linguagem e discricionariedade .....	184
4.4 Direito e moral.....	189
4.5 Hart <i>versus</i> Kelsen .....	190
CAPÍTULO 5	
LON FULLER E A ESCOLA DO PROCESSO JURÍDICO.....	199
5.1 As críticas ao positivismo e ao jusnaturalismo .....	200
5.2 Os parâmetros da moralidade interna do direito.....	202
5.3 O debate entre Hart e Fuller sobre direito e moral .....	204
5.3.1 Diretrizes de eficácia ou moralidade interna?.....	205
5.3.2 Endosso moral da autoridade ou regra de reconhecimento? .....	209
5.3.3 A questão da interpretação e um balanço do debate .....	213

5.4	Formas de ordenação social.....	215
5.5	Henry Hart e Albert Sacks: a elaboração racional do direito.....	219

## CAPÍTULO 6

RONALD DWORKIN E O INTERPRETATIVISMO.....		223
6.1	Regras, princípios e políticas.....	225
6.1.1	Uma nota sobre Alexy e a proporcionalidade.....	235
6.2	Dworkin <i>versus</i> Hart, segundo tempo: os desacordos teóricos.....	246
6.3	Positivismo inclusivo e positivismo exclusivo.....	253
6.4	Convencionalismo <i>versus</i> interpretativismo: Marmor <i>versus</i> Dworkin.....	262
6.4.1	A crítica de Marmor ao interpretativismo de Dworkin.....	263
6.4.2	O debate Marmor-Dworkin: duas críticas (e possíveis réplicas).....	265
6.4.2.1	A controvérsia sobre a intenção do autor.....	266
6.4.2.2	A controvérsia sobre a “tese hermenêutica”.....	270
6.4.3	Um balanço do debate.....	272

## CAPÍTULO 7

ANÁLISE ECONÔMICA DO DIREITO.....		275
7.1	Coase e os custos de transação.....	279
7.2	North e o ambiente institucional.....	281
7.3	Williamson e as estruturas de governança.....	283
7.4	Posner e a normatividade da eficiência.....	285
7.5	Komesar e a escolha institucional.....	289
7.6	Thaler e Sunstein: arquitetura institucional e incentivos comportamentais ( <i>nudges</i> ).....	291

## CAPÍTULO 8

CETICISMO, INDETERMINAÇÃO E IMAGINAÇÃO INSTITUCIONAL: MANGABEIRA UNGER E OS ESTUDOS CRÍTICOS DO DIREITO.....		297
8.1	O “movimento” de Estudos Críticos do Direito.....	300
8.2	Duncan Kennedy e a indeterminação radical.....	302
8.3	Unger e a história do pensamento jurídico.....	305
8.3.1	A crítica ao formalismo e à análise jurídica racionalizadora.....	307
8.4	Unger e as duas tarefas do pensamento jurídico.....	326
8.4.1	Reforma do direito.....	326
8.4.1.1	Doutrina desvianista e o exemplo do direito contratual.....	327
8.4.1.2	Imaginação institucional.....	331
8.4.2	Interpretação do direito posto.....	335
8.4.2.1	Uma comparação: Frederick Schauer, formalismo e positivismo presumidos.....	339

## CAPÍTULO 9

RAZÃO PRÁTICA E ARGUMENTAÇÃO JURÍDICA.....		347
9.1	Lógica informal.....	349
9.2	Theodor Viehweg e a tópica.....	355
9.3	Chaïm Perelman e a nova retórica.....	357
9.4	Neil MacCormick: formalizando a razão prática.....	358
9.4.1	Sistematicidade, silogismo e dedução.....	363
9.4.2	Persuasão, consequências e derrotabilidade.....	370
9.5	Um renascimento do formalismo jurídico?.....	376

## CAPÍTULO 10

DIREITO E JUSTIÇA: TEORIA DO DIREITO E FILOSOFIA POLÍTICA.....		397
10.1	Da teoria geral do direito às teorias da justiça política.....	398
10.2	Neorrepblicanismo.....	406
10.3	Liberalismo igualitário.....	407
10.4	Libertarismo.....	409
10.5	Comunitarismo.....	410
10.6	Teoria crítica.....	411
10.7	Experimentalismo democrático.....	414

REFERÊNCIAS.....	417
------------------	-----

ÍNDICE ALFABÉTICO: TEMAS E CONCEITOS FUNDAMENTAIS.....	449
--	-----