

FÁBIO CARDOSO MACHADO

O DIREITO

ENTRE O MODELO POLÍTICO DA *LEX* E O
PARADIGMA SAPIENCIAL DO *IUS*

BOOKS BY
AUTHORS 

Livro também disponível na plataforma
www.booksbyauthors.com

Londrina/PR
2020


THOTH
EDITORA

© Direitos de Publicação Editora Thoth, Londrina/PR.
 www.editorathoth.com.br
 contato@editorathoth.com.br
 Diagramação e Capa: Editora Thoth
 Revisão: os autores. Editor chefe: Bruno Fuga
 Coordenador de Produção Editorial: Thiago Caversan Antunes
 Diretor de Operações de Conteúdo: Arthur Bezerra de Souza Junior

Conselho Editorial

Prof. Me. Anderson de Azevedo • Me. Aniele Pissinati • Dr. Antônio Pereira Gaio Júnior • Me. Alberto Shinji Higa • Prof. Dr. Arthur Bezerra de Souza Junior • Prof. Dr. Bianco Zalmora Garcia • Prof. Me. Bruno Augusto Sampaio Fuga • Prof. Dr. Clodomiro José Bannwart Junior • Prof. Me. Daniel Colnago Rodrigues • Prof. Dr. Elve Miguel Cenci • Prof. Dr. Fábio Fernandes Neves Benfatti • Prof. Dr. Fábio Ricardo R. Brasilino • Prof. Dr. Flávio Tartuce • Prof. Me. Ivan Martins Tristão • Prof. Dra. Marcia Cristina Xavier de Souza • Prof. Dr. Osmar Vieira da Silva • Esp. Rafaela Ghacham Desiderato • Prof. Dr. Rita de Cássia R. Tarifa Espolador • Prof. Me. Smith Robert Barreni • Prof. Me. Thiago Caversan Antunes • Prof. Me. Thiago Moreira de Souza Sabião • Prof. Dr. Thiago Ribeiro de Carvalho • Prof. Me. Tiago Brene Oliveira • Prof. Dr. Zulmar Fachin

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)

Machado, Fábio Cardoso. O direito : entre o modelo político da *lex* e o paradigma sapiencial do *ius*/ Fábio Cardoso Machado. – Londrina, PR: Thoth, 2020.
 202 p.

Bibliografias: 183 - 202
 ISBN 978-65-86300-31-4

1151149

1. Direito. 2. Filosofia do Direito 3. Teoria do Direito. 4. Título. I. Machado, Fábio Cardoso.

CDD 340

Índices para catálogo sistemático

1. Direito : 340

Proibida a reprodução parcial ou total desta obra sem autorização.
 Todos os direitos desta edição reservados pela Editora Thoth. A Editora Thoth não se responsabiliza pelas opiniões emitidas nesta obra por seu autor.

SUMÁRIO

SOBRE O AUTOR.....	5
INTRODUÇÃO.....	11

CAPÍTULO I**DO PARADIGMA SAPIENCIAL DO IUS AO MODELO POLÍTICO DA LEX..... 13**

1 A tradição romanista.....	13
1.1 A emergência histórica de um direito autônomo.....	13
1.2 O <i>jurisconsulto</i>	16
1.3 A <i>praxis</i> jurídica e o desenvolvimento de um direito jurisprudencial.....	17
1.4 A <i>iurisprudentia</i> e o <i>ius honorarium</i>	22
1.5 A <i>iurisprudentia</i> e a <i>lex</i>	24
1.6 O <i>ius</i> romano e a ordem da <i>civitas</i>	25
2 A experiência jurídica medieval.....	30
3 A tradição do <i>common law</i> e o desafio hobbesiano.....	35
3.1 Edward Coke e a autonomia do <i>common law</i>	36
3.1.A O direito como <i>artificial reason</i>	36
3.1.B A normativa supremacia do <i>common law</i> e a autoridade do juiz...41	
3.2 Hobbes <i>versus</i> Coke, Hale <i>versus</i> Hobbes.....	46
4 O Iluminismo (anti)jurídico.....	51
4.1 <i>Auctoritas, non veritas facit legem</i>	52
4.2 <i>Principatus politicus ex solo populi consensu</i>	54
4.3 <i>Volenti non fit iniuria</i>	55
4.4 O <i>ius</i> moderno e a legalidade moderno-iluminista.....	57

CAPÍTULO II**ALTERNATIVAS CONTEMPORÂNEAS AO PARADIGMA SAPIENCIAL DO IUS E AO MODELO POLÍTICO DA LEX..... 67**

1 A juridicidade e os juristas da <i>exégese</i> aos nossos dias.....	67
2 Interpretação e aplicação: a objeção hermenêutica ao normativismo...75	
3 As teorias da argumentação e o procedimentalismo jurídico...84	
3.1 A tópica jurídica de Theodor Viehweg.....	85
3.2 A lógica jurídica de Chaim Perelman.....	92

3.3 A teoria do discurso racional de Robert Alexy	95
3.4 Uma breve consideração de conjunto.....	101
4 O funcionalismo jurídico.....	103
4.1 O funcionalismo político	107
4.2 O funcionalismo econômico	113
4.3 O funcionalismo sistêmico	121
 CAPÍTULO III	
O DIREITO (<i>IUS</i>).....	129
1 O direito e o justo.....	129
1.1 O justo (<i>dikaion</i>) e a justiça (<i>dikaio-syne</i>).....	129
1.2 O direito como saber e critério daquilo que é justo.....	136
2 O direito e as regras	140
2.1 A lei, “uma certa regra da prudência”.....	140
2.2 A prioridade da realidade e do direito sobre a razão e a lei.....	145
2.3 Os critérios jurídicos: precipitações circunstanciais precárias de um conhecimento prudencial daquilo que é justo.....	148
3 O direito e a razão	154
3.1 A índole prático-prudencial do conhecimento jurídico.....	156
3.2 A autoridade e a relevância prático-judicativa da normatividade jurídica	165
3.3 A normativa necessidade de uma prático-concreta mediação prudencial.....	169
3.4 Justiça, experiência, docilidade, circunspeção e sagacidade	176
 CONCLUSÃO.....	
	181
 BIBLIOGRAFIA.....	
	183