

# SUMÁRIO

---

---

CAPÍTULO 1 – AS ORIGENS DO POSITIVISMO JURÍDICO À LUZ DA HERMENÊUTICA.....	27
1.1. Ícaro entre Sir Edward Coke e Thomas Hobbes.....	35
1.1.1. Edward Coke, a <i>Judge made law</i> e as origens do <i>Judicial review</i> . Seria Coke um hermenauta? .....	36
1.1.2. O caso Bonham e a origem histórica da <i>judicial review</i> .....	40
1.1.3. Thomas Hobbes e a importante “Tese dos Fatos Sociais” .....	44
1.1.4. Conclusões parciais.....	49
1.2. Os utilitaristas e a separação entre Direito e Moral .....	50
1.2.1. Jeremy Bentham: a Tese dos Fatos Sociais encontra o utilitarismo .....	51
1.2.2. John Austin: a separação analítica entre Direito e Moral .....	55
1.2.2.1. Austin, um jusnaturalista ético e um positivista metodológico .....	58
1.2.2.2. Detalhando o conceito de Direito em John Austin....	60
1.3. Algumas considerações finais sobre o Positivismo jurídico anglo-saxão antes do séc. XX.....	63
CAPÍTULO 2 – O DEBATE HART DWORKIN E A CISÃO DO POSITIVISMO JURÍDICO.....	65
2.1. H.L.A. Hart e o Positivismo jurídico contemporâneo.....	65
2.1.1. As críticas de Hart a uma teoria da sanção e a superação de uma teoria sancionadora por uma teoria normativa .....	68

2.1.2.	O conceito de Direito de Hart .....	74
2.1.3.	O mínimo conteúdo do Direito Natural .....	77
2.1.4.	Zona de penumbra, ceticismo de regras, e discricionariedade.....	78
2.1.5.	Considerações parciais .....	82
2.2.	Dworkin e o Positivismo: um contraponto hermenêutico .....	84
2.2.1.	O <i>General Attack</i> ao Positivismo jurídico.....	86
2.2.2.	A hermenêutica, os princípios e o fechamento interpretativo em Dworkin.....	88
2.2.2.1.	O caso <i>Riggs vs. Palmer</i> .....	88
2.2.3.	Desacordos e o aguilhão semântico.....	94
2.2.4.	A questão da interpretação .....	98
2.2.5.	Hércules, o sábio e valoroso juiz da coerência e da integridade .....	104
2.3.	Conclusões parciais.....	107

### CAPÍTULO 3 – O POSITIVISMO JURÍDICO INCLUSIVO

	( <i>INCLUSIVE LEGAL POSITIVISM</i> ) .....	111
3.1.	A cisão do positivismo jurídico .....	111
3.2.	O que é isto: o Positivismo jurídico inclusivo? .....	117
3.3.	Onde o Direito e a moral se encontram: o Positivismo jurídico inclusivo de Matthew Kramer.....	118
3.3.1.	Inclusivismo vs. Incorporacionismo.....	121
3.4.	O Objetivismo Moral e seu papel no Direito segundo Kramer .....	125
3.4.1.	Problemas iniciais da metaética.....	125
3.4.2.	Metaética e Direito: o realismo moral de Kramer .....	127
3.4.3.	O princípio da liberdade de expressão e a aplicação prática dos princípios de Kramer.....	133
3.5.	A Teoria do Direito de Kramer: o direito e a moral se encontram ..	138
3.6.	Considerações parciais .....	141

CAPÍTULO 4 – CONSIDERAÇÕES FINAIS.....	145
REFERÊNCIAS .....	149
APÊNDICE 1 – OS DOIS GRANDES POSITIVISTAS DO SÉCULO PASSADO: KELSEN E HART .....	155