



FACULDADE DE DIREITO DA UNIVERSIDADE DE LISBOA

HISTÓRIA DO PENSAMENTO JURÍDICO

27 de janeiro de 2025

I

Comente a seguinte frase, analisando criticamente o entendimento da função judicial subjacente.

“Uma decisão judicial não tem, como por vezes se supõe, um simples carácter declaratório. O juiz não tem simplesmente de descobrir e declarar um direito de antemão firme e acabado, cuja produção já foi concluída. A função do tribunal não é simples ‘descoberta’ do direito ou juris-‘dicção’ (‘declaração’ do direito) neste sentido declaratório” (H. KELSEN, *Teoria pura do direito*)

(8 valores)

O problema da natureza da função judicial no quadro na teoria pura do direito. Pureza metodológica. “Cientismo”: “purificar” a ciência do Direito. O “sociologismo”. A “névoa metafísica”. O elemento constitutivo do Direito: a norma jurídica. O Direito como técnica de organização social que recorre à sanção. Validade da norma jurídica. Unidade do ordenamento jurídico. Constituição hierarquizada ou escalonada do sistema jurídico. Norma fundamental (*Grundnorm*): uma norma hipotética ou pressuposta. Conceção dinâmica do Direito. Criação e aplicação do direito. Discrecionabilidade judicial. A imagem da ‘moldura’. O legislador e o juiz. Confronto com as perspetivas que recusaram a discrecionabilidade judicial. Será valorizada a apresentação de uma visão crítica e própria.

II

Justifique e desenvolva a seguinte afirmação:

“Desde o seu alvorecer até princípios do século XIX, pode dizer-se que toda a Filosofia do Direito foi a doutrina do Direito Natural” (G. RADBRUCH, *Filosofia do Direito*)

(8 valores)

Jusnaturalismo(s): caracterização geral (caráter supra positivo do direito natural; cognoscibilidade) e predomínio histórico. Diferenciação face ao(s) positivismo(s) jurídico(s). O Aluno deverá descrever as várias concepções que se perfilaram ao longo da história do pensamento jurídico, confrontando aquelas que considera mais relevantes. As fontes do direito natural: natureza; Deus; razão. Jusnaturalismo medieval-teológico. Jusracionalismo 'profano' ou 'laico'. Renascimento do direito natural.

III

A unidade curricular de História do Pensamento Jurídico confirmou ou infirmou a imagem que antes tinha do direito e do jurista? Responda fundamentadamente à pergunta, recorrendo às correntes teóricas estudadas.

(4 valores)

Será valorizada na resposta do Aluno a capacidade de apresentar uma opinião própria, sustentada na sua aprendizagem.

Duração da prova: 90 minutos.