

# Sumário

<b>1 Introdução .....</b>	<b>1</b>
<b>2 A questão da generalidade da teoria do direito na obra <i>The Concept of Law</i> de Herbert Hart .....</b>	<b>5</b>
2.1 A questão da generalidade da teoria do direito.....	6
2.2 Aspectos do Funcionalismo, do Essencialismo e do Convencionalismo na obra e no método de <i>The Concept of Law</i> .....	8
2.2.1 As características essenciais do Direito .....	9
2.2.2 A função do Direito no controle social .....	11
2.2.3 O Direito como um fenômeno convencional .....	12
2.3 A relação problemática entre Funcionalismo, Essencialismo e Convencionalismo em <i>The Concept of Law</i> .....	13
2.3.1 Questões envolvendo os critérios do Funcionalismo e do Essencialismo.....	13
2.3.1.1 Nem tudo que realiza a função tem a essência determinada .....	13

2.3.1.2 As características essenciais não se encontram fora dos sistemas jurídicos ocidentais .....	15
2.3.2 Questões envolvendo os critérios do Funcionalismo, do Essencialismo e, também, do Convencionalismo .....	18
2.4 Considerações Finais .....	22

**3 O *Manual de Confessores* de Martin de Azpilcueta Navarro  
como elemento do pluralismo jurídico do *ius commune*: o  
exemplo do instituto da excomunhão.....**25

3.1 A <i>opinio communis</i> e o direito comum.....	27
3.2 Os manuais de confessores como fontes válidas do direito comum .....	28
3.3 A excomunhão no <i>Manual de Confessores</i> de Martin de Azpilcueta .....	30
3.3.1 Definição e divisão da excomunhão .....	31
3.3.2 Competência para excomungar .....	33
3.3.3 Motivos para excomungar, quem pode sê-lo e alguns de seus efeitos.....	33
3.3.4 Da competência de absolver.....	35
3.4 Considerações finais.....	35

#### **4 O critério convencional como pressuposto teórico para a pesquisa em história do direito: o caso do *ius commune* ..... 37**

- 4.1 As características do *ius commune* e as insuficiências do paradigma estatal para fundamentar o seu estudo histórico .....39
  - 4.1.1 O *ius commune* além da europa medieval.....43
- 4.2 As insuficiências das teorias tradicionais do direito para o estudo de uma realidade jurídica plural: o exemplo do positivismo jurídico .....45
  - 4.2.1 O exemplo do juspositivismo analítico .....50
- 4.3 Um critério convencional como alternativa teórica para o estudo em história do direito.....56
- 4.4 O caso do *ius commune*: a excomunhão no *manual de confessores* de Martin de Azpilcueta Navarro ..... 61
- 4.5 Considerações finais .....64

#### **5 O imperativismo na sua melhor forma: Esclarecimentos e problematizações sobre a generalidade do direito em Hart ..... 67**

- 5.1 O imperativismo de Austin como teoria dominante ..... 68
  - 5.1.1 O imperativismo na sua melhor forma .....70
- 5.3 Dois esclarecimentos metodológicos .....78

5.4 A questão da generalidade na teoria do direito: duas perspectivas sobre um mesmo problema .....	82
5.4.1 Um ensaio incompleto sobre a generalidade do direito...	83
5.4.2 A particularidade como característica necessária do direito.....	84
5.4.3 Problematizando a generalidade do direito na obra de Hart .....	86
5.5 Considerações finais.....	88
<b>Considerações Finais.....</b>	<b>91</b>
<b>Referências.....</b>	<b>93</b>