¿QUÉ ES EL DERECHO? ¿EL DERECHO ES UNA CIENCIA?

ORNA SÁNCHEZ Oswaldo⁸

SUMARIO: 1. Etimología. – 2. Concepto. - 3. Formas de interpretar. – 4. La división del derecho. – 5. Es el derecho ciencia o no es ciencia. – 6. ¿Cómo se define el derecho. – 7. ¿Qué entendemos como ciencia?. – 8. El derecho comparado. – 9. Conclusiones.

1. Etimología

“Del latín *directus*, directo, de dirigere, enderezar o alinear.

⁸ Abogado por la Universidad Nacional de San Marcos; profesor de Filosofía y Ciencias Sociales por la Universidad Federico Villarreal; Licenciado en Filosofía por la Universidad Nacional Mayor de San Marcos; Doctor en Ciencias de la Educación por la Universidad Nacional Enrique Guzmán y Valle, "La Cantuta"; Maestría en Derecho y Ciencia Política, con mención en Derecho Civil y Comercial de la Universidad Nacional Mayor de San Marcos.

Derecho expresa *rectitud*, el proceder honrado, el anhelo de justicia y la regulación equitativa en las relaciones humanas”.

2. *Concepto*

Derecho. Conjunto de normas jurídicas positivas que surge de la sociedad como un producto cultural generado dentro de leyes y que tienen la finalidad de regular las relaciones entre los miembros de esa sociedad —las personas— y de estas con el Estado.

El análisis que realizaremos en el presente trabajo nos llevará a muchas interrogantes y contradicciones por parte de los juristas, por un lado los que opinan que el Derecho es una ciencia, aunque no tiene la exactitud de las ciencias formales o naturales.

El Fiscal Berlínés, J.V. Kirchman, decía que el Derecho no tiene el carácter científico, sino que es afectivo: sentimiento y tacto natural, se transforma incesantemente, según la voluntad humana. Las leyes científicas no admiten excepciones: Fácticas y formales, se caracterizan por la generalidad.

3. *Formas de interpretar la ciencia jurídica*

- a) Científica o natural del Derecho: Tarde, Durkheim, Ardigó, Ferri, etc.
- b) Impugna el carácter científico racional: Ross, Olivecrona.

El **Derecho**: es el orden normativo e institucional de la conducta humana en sociedad, inspirado en postulados de justicia, cuya base son las relaciones sociales existentes, que determinan su contenido y carácter. Es el conjunto de normas que regulan la convivencia social y permiten resolver los conflictos interpersonales.

Palabras Clave:

Derecho Natural, Epistemología Jurídica, Justicia, Ontología Jurídica.

WHAT IS LAW? IS LAW A SCIENCE?

ABSTRACT

Etimology

From latin *directus*, straight, to direct, to straighten or to put in line.

Law expresses to be correct, to be honest, the long for justice and equilibrium in human relations.

Concept

Law is a set of legal positive rules coming from the society as a cultural product made in the laws y they have the aim to regulate the relations among the members of the society – people and with the State.

The analysis that we are going to make in this work will take us to many questions and contradictions on the part of jurists, on one side the ones who think that Law is a science, although it does not have the exactness of the natural or formal sciences.

The German attorney , J. V. Kirchman, said that Law does not have a scientific character, but it is a matter of affection: feeling and natural tact, it changes constantly, according to human will. Scientific laws do not admit exceptions: Fact and formal, they are characterized by generality.

Forms to interpret the science of law:

a) Natural science of Law: Tarde, Durkheim, Ardigò, Ferri, etc.

b) Is against the rational the rational scientific character: Ross, Olivecrona.

Law: is the legal order and institutional of the human behavior in society, inspired in postulates of justice, having as basis the existing human relations, that determine its content and character. It is the set of laws that regulate social life a permit to solve the interpersonal conflicts.

Key Words:

Natural Law, Legal Epistemology, Justice, Legal Ontology.

¿qué es el derecho?

¿el derecho es una ciencia?

“La ciencia no debe ser un placer egoísta. Los que tienen la suerte de poder dedicarse al trabajo científico deben ser los primeros en aplicar sus conocimientos al servicio de la humanidad” (Carlos Marx).

Etimología

“Del latín *directus*, directo, de dirigere, enderezar o alinear. Desde este prefacio etimológico, en que la voz española, y las más o menos emparentadas de las otras lenguas vivas de mayor difusión, como el francés (Droit), el italiano (Diritto), el inglés (Right), el catalán (Dret), el alemán (Recht), el portugués (Direito), se aparta por completo de la equivalente latina, que es “*Jus*”, el Derecho expresa *rectitud*, el proceder honrado, el anhelo de justicia y la regulación equitativa en las relaciones humanas”⁹.

Concepto

Derecho. Conjunto de normas jurídicas positivas que surge de la sociedad como un producto cultural generado dentro de leyes y que tienen la finalidad de regular las relaciones entre los miembros de esa sociedad —las personas— y de estas con el Estado.

Definiciones

Para Ulpiano, el Derecho es el "arte de lo bueno y lo equitativo". Para Kant, el Derecho es el "conjunto de las condiciones por las cuales el arbitrio de cada uno puede coexistir con el criterio de todos los demás, según una ley universal de libertad". Para Marx, el Derecho "es la voluntad de la clase dominante, elevada a la categoría de ley".

4. División del derecho o “suma divisio” del derecho

Derecho Público

Derecho Público es el conjunto de normas jurídicas que regulan la organización del Estado y las relaciones que se dan entre este y los sujetos particulares.

Derecho Privado

Derecho Privado es el conjunto de normas jurídicas que regulan las relaciones entre las personas particulares —sean colectivas o individuales— y de éstas con el Estado, cuando éste actúa como persona particular.

Contenido de la división del derecho

D E R E C H O	PÚBLICO	Interno	Derecho Administrativo Derecho Constitucional Derecho de Familia Derecho del Trabajo Derecho Financiero Derecho Municipal Derecho Penal Derecho Procesal Derecho Tributario
		Externo	Derecho Ecológico Derecho Internacional Público
	PRIVADO	Interno	Derecho Agrario Derecho Civil Derecho Comercial Derecho Empresarial Derecho Minero
		Externo	Derecho Internacional Privado Derecho de Internet

Además de estas ramas del Derecho, van surgiendo otras como el Derecho Genético, el Derecho Espacial, etc.

Introducción

Consideramos importante la realización del presente trabajo porque nos encontramos a diario con la problemática de que si el Derecho es una ciencia o no. Para poder definir nuestra posición como juristas, tenemos que tener claridad de que es ciencia y que el Derecho como tal, por su trascendencia, pertenece a la esfera social.

Existen autores que consideran que el punto de partida debe ser la distinción entre conocimiento vulgar y conocimiento científico. La tarea de facilitar el aprendizaje de la materia jurídica exige muchos acercamientos preliminares, entre los cuales está el de la etimología. Según **Peces Barba**¹⁰, se trata de obtener, a través de los datos etimológicos y del lenguaje vulgar actual, criterios orientados a llegar al concepto provisional del Derecho.

Aquellos objetos que representan interés para nuestra actividad cognoscitiva, y de los cuales buscamos una comprensión que sea reflexiva, sistemática y ordenada, es lo que se llama **episteme**¹¹. En su Retórica **Isócrates**¹², distingue dos formas de conocimiento: la doxa o mera opinión y la episteme o saber. La **doxa**¹³ *es la forma inmediata en que adquirimos el conocimiento sobre las cosas, una idea preliminar sobre lo que son y para qué sirven. Ese conocimiento es fragmentario, superficial y carente de profundidad.*

¹⁰ **Gregorio Peces-Barba Martínez** (Madrid, 1938), político y jurista español, uno de los siete Padres de la actual Constitución española.

¹¹ **Episteme** es un modo general de conocer o investigar la forma de llegar a los acontecimientos.

¹² **(436-338 a.J.C.) Orador ateniense**, oriundo del demo ático de Erquia, donde su padre poseía un taller para fabricar flautas. Gracias a la buena situación económica de su familia, Isócrates pudo disfrutar de una excelente educación. Durante su estancia en Tesalia, Isócrates tuvo por maestro a Gorgias, cuya doctrina logró cautivarle.

¹³ **Término griego** que se suele traducir por "opinión" y con el que nos referimos a aquel tipo de conocimiento que no nos ofrece certeza absoluta, y que no podría ser, pues, más que una creencia razonable, un conocimiento "aparente" de la realidad. En este sentido parecen utilizarlo tanto Parménides, al distinguir la "vía de la verdad" de la "vía de la opinión", como Platón, al distinguir, también contraponiéndolas, la "doxa" de la "episteme", es decir, el conocimiento aparente, (el conocimiento de la realidad sensible), del verdadero conocimiento, (el conocimiento de la verdadera realidad, de las Ideas).

La complejidad de los **fenómenos jurídicos**¹⁴, la forma en que se interrelacionan con la vida de las sociedades humanas, hace casi inevitable que todas las disciplinas que tratan de los quehaceres del hombre tengan relación con lo jurídico. Una de las primeras salvedades que hay que tener respecto del Derecho es que no hay una sola episteme sino varias. Antes de comenzar a analizar el Derecho como ciencia, debemos hacer las siguientes preguntas: ¿Qué es Derecho? y ¿Qué es ciencia?

5. ¿Es el derecho ciencia o no es ciencia?

El análisis que realizaremos en el presente trabajo nos llevará a muchas interrogantes y contradicciones por parte de los juristas, por un lado los que opinan que el Derecho es una ciencia, aunque no tiene la exactitud de las ciencias formales o naturales.

- ¿Qué entendemos por Derecho?
- ¿Es posible el estudio científico del Derecho?
- ¿El Derecho es objeto de la ciencia?

Siglo XIX (1847)

El Fiscal Berlinés, J.V. Kirchman, decía que el Derecho no tiene el carácter científico, sino que es afectivo: sentimiento y tacto natural, se transforma incesantemente, según la voluntad humana.

Las leyes científicas no admiten excepciones: Fáticas y Formales, se caracterizan por la generalidad.

Formas de interpretar la ciencia jurídica:

- a) Científica o natural del Derecho: Tarde, Durheim, Ardigó, Ferri, etc.
- b) Impugna el carácter científico racional: Ross, Olivecrona.
- **Lorenz:** El Derecho es una ciencia porque tiene métodos para su estudio, aunque no tiene la exactitud de las ciencias naturales y formales.
- **Ricket:** Valores universales.
- **Ciencias del espíritu:** Ciencias Sociales.

El Derecho puede, como todos los objetos que integran el universo, ser objeto de un conocimiento de orden filosófico que indaga qué es lo que en el campo jurídico puede proclamarse con alcance universal. Es un dato histórico, al menos en la cultura occidental, el Derecho ha dado motivo al desarrollo de un saber especializado que pretende jerarquía científica.

¹⁴ **La realidad del Derecho** no se agota en su eficacia normativa ; El fenómeno jurídico constituye una estructura compleja y pluridimensional en la que coexisten varios aspectos imprescindibles.

Habiendo distinguido el saber filosófico del saber científico, conviene ahora diferenciar la Ciencia de la corriente que expone que el Derecho no es ciencia, sino pura Filosofía como -frente al conocimiento- puede el estudioso adoptar dos actitudes:

La científica y
La filosófica.

La **Ciencia del Derecho**¹⁵ tiene por objeto el estudio, la interpretación y sistematización de un ordenamiento jurídico determinado. Para **Kant**¹⁶, la Ciencia jurídica no responde a la cuestión *¿quid ius?* (qué es lo que debe de entenderse *in genere* por Derecho), sino a la pregunta *¿quis juris?* (qué ha sido establecido como Derecho por un cierto sistema). Corresponde a la filosofía del Derecho indagar sobre los fundamentos y supuestos como la esencia general de lo jurídico, la índole de conocimiento, el estilo del pensamiento que ejercitan los juristas, el último sentido y la justificación metafísica de los datos del Derecho.

Es la disciplina filosófica que tiene por objeto el estudio del fenómeno jurídico en su totalidad. Históricamente, la primera forma de reflexión filosófica sobre lo jurídico que apareció fue la preocupación por la **justicia**¹⁷ y el **Derecho Natural**¹⁸, correspondiendo a autores de la cultura griega las primeras teorizaciones. Se define la Filosofía del Derecho como: "la inquisición metódica de lo jurídico en su realidad universal por sus últimas razones o fundamentos". El uso de la expresión "Filosofía del Derecho" no aparece sino en 1778, siendo **Gustavo Hugo**¹⁹ el primero en utilizarla: más tarde **Hegel**²⁰ es el primero en publicar una obra con esa expresión.

¹⁵ **Escandón Alomar Jesús**, Profesor de Filosofía del Derecho, Universidad de Concepción. Revista de Derecho, Vol. XII, diciembre 2001, pp. 168-174, ISSN 0718-0950.

¹⁶ **Immanuel Kant** nació en 1724 y murió en 1804, filósofo alemán, considerado por muchos como el pensador más influyente de la era moderna. La filosofía kantiana, llamada por su autor Idealismo Trascendental, es conocida entre nosotros también como filosofía crítica o "criticismo".

¹⁷ **La justicia** es el conjunto de reglas y normas que establecen un marco adecuado para las relaciones entre personas e instituciones.

¹⁸ **El Derecho natural** es un modelo epistemológico de la filosofía del Derecho. Abarca desde la filosofía griega hasta el triunfo del modelo epistemológico.

¹⁹ En su obra "**Manual de Derecho Natural como filosofía del Derecho**", **Gustavo Hugo** hace aparecer el Derecho como algo misterioso que viene de lo alto como norma positiva; plantea el problema de cómo se origina el Derecho, creando en torno a él una superstición jurídica. "En el Derecho -dice-, todo se resuelve mediante una regulación desde arriba".

²⁰ **Hegel** (1770-1831) es el punto culminante del idealismo alemán, con un portentoso dominio del saber y con una profundidad inigualable.

Determinados autores coinciden en que la **Filosofía del Derecho**²¹ comprende estos temas fundamentales: la **Ontología Jurídica**²² o problema de la "esencia" del Derecho, la **Gnoseología Jurídica**²³ o problema del "conocimiento del Derecho y la **Deontología o Estimativa**, que trata el problema del "fin o ideal" del Derecho. El término equivalente en el idioma inglés "Jurisprudence" comienza a usarse con este sentido en la obra de John Austin en 1832. Norberto Bobbio, en su obra *Naturaleza y función de la Filosofía del Derecho*, señala que los contenidos de la Filosofía del Derecho serían los siguientes:

1. **Teoría del Derecho u Ontología Jurídica**²⁴: Entre otros temas, esta parte aborda el estudio del concepto y estructura del Derecho, el ser del Derecho en el contexto político y social que le da vida, las relaciones y diferencias entre el Derecho y otros sistemas normativos, como la moral y las reglas del trato social. El estudio del ser del Derecho se llama, para Del Vecchio²⁵, Gnoseología Jurídica; para Miguel Reale²⁶, Ontognoseología Jurídica; para Julius Stone²⁷, Jurisprudencia Analítica; y para Hans Kelsen, Teoría Fundamental del Derecho. Es saber qué es el Derecho para definirlo y precisar su concepto, tiene como problema fundamental "determinar la noción del Derecho", y no debe ser confundida con la **Teoría General del Derecho**²⁸, que sería más bien una rama de la Ciencia jurídica.
2. **Teoría de la Ciencia Jurídica**. Su núcleo temático está formado, entre otros, por el problema de la cientificidad del Derecho, la situación de la Ciencia Derecho en el panorama general de los conocimientos científicos actuales y fundamentales, los problemas lógicos y metodológicos que plantea la actividad científica práctica o concreta del jurista. Se trata de una teoría del conocimiento jurídico o epistemología

²¹ **Jiménez Cano Roberto Marino**, trabajo investigativo sobre Filosofía del Derecho, titulado "Conflicto entre Ley y Justicia". Panamá, 25 de abril de 1998.

²² **La Ontología Jurídica** estudia el objeto de lo jurídico, estudia precisamente al "ser jurídico" en la interrelación humana.

²³ **La Gnoseología Jurídica** trata de la metodología y de las formas de conocimiento de la realidad jurídica. Para mayor información ver Jorge Iván Hübner Gallo. Introducción a la Teoría de la Norma jurídica. México, 25 sep. 2007.

²⁴ **Rama del Derecho** que trata los fundamentos básicos filosóficos del Derecho tal como hoy se conoce y las ideas que lo han hecho evolucionar hasta nuestros tiempos

²⁵ **Giórgio del Vecchio** el mundialmente célebre jusfilósofo bolones, quien fue un personaje del mundo jurídico y filosófico de Europa.

²⁶ **Miguel Reale** (Sao Bento do Sapucaí, 6 de novembro de 1910 — Sao Paulo, 14 de abril de 2006) fue un filósofo, jurista, educador y poeta brasileño.

²⁷ **Julius Stone** (July 7, 1907 — 1985) was Challis Professor of Jurisprudence and International Law at the University of Sydney from 1942 to 1972. and thereafter a visiting Professor of Law at the University of New South Wales and concurrently Distinguished Professor of Jurisprudence

and International Law at the Hastings College of Law, University of California,

²⁸ **Ver Introducción al Derecho. Ordenamiento jurídico civil y penal**. Responsabilidad contractual y extracontractual. España. 26 de enero de 1999.

jurídica, una "reflexión crítica sobre la Ciencia del Derecho" y "el estudio de los esquemas intelectuales empleados por los juristas para crear, interpretar, completar y conciliar entre sí las reglas de un sistema jurídico".

3. **La teoría de la Ciencia Jurídica:** Para **Elías Díaz**, "la axiología jurídica habla, no de qué es el Derecho (ontología jurídica) ni de cómo es el derecho aquí y ahora (Ciencia jurídica), sino de cómo debe ser, no se refiere, pues, al ser, sino al deber ser. Tiene por objeto el estudio de los valores generadores y fundamentadores del Derecho y los fines que este pretende y desea alcanzar, así como el análisis critico-valorativo del Derecho Positivo y la discusión racional sobre los valores éticos que se desean ver reflejados en el Derecho, para que este sea considerado como Derecho justo.
4. **Ciencia del Derecho**²⁹ La Ciencia del Derecho estudia el orden jurídico en su integridad, tratando únicamente del Derecho positivo, es decir, de las normas que están o han estado vigentes en los diferentes países, para extraer nociones generales que le permitan elaborar teorías, conceptos y construcciones jurídicas. Como consecuencia, la Filosofía jurídica debía ser reemplazada por una disciplina de tipo científico cuyos métodos coincidieran con los de la investigación naturalista. La Ciencia jurídica es relativamente moderna. En el último tercio del siglo pasado, algunos autores (Bergbohm, Merkel, Bierling Ihering, entre otros), influidos por el positivismo y deslumbrados por el progreso de las ciencias naturales, se decidieron a erradicar del Derecho toda consideración de índole filosófica o metafísica.

Aunque todas ellas presentan las características científicas y metodológicas, algunos autores consideran que la Teoría General del Derecho, por el grado de abstracción a que pretende llegar en sus conceptos, escapa del ámbito de la dogmática jurídica. Esta orientación sobre el método de estudio del Derecho se llamó dogmática Jurídica y ha sido desarrollada por diferentes escuelas con distintas denominaciones: Enciclopedia Jurídica (**Dalloz, Filomusi**), Introducción a la Ciencia del Derecho (**Legaz y Lacambra, Aftalión, Hüber Gallo**), Teoría General del Derecho (**Merkel, Roubier, Caso**), Teoría de los Conceptos Jurídicos Fundamentales (**Bergbohm, Bieriing, Somló**) y Escuela Analítica de la Jurisprudencia (**Austin**).

A la **Ciencia del Derecho**³⁰ se le asigna, principalmente, el estudio de los siguientes temas:

1. La interpretación del Derecho: que consiste en establecer el verdadero sentido y alcance de una o varias normas jurídicas.

²⁹ **La ciencia del Derecho** constituyen un conjunto orgánico de disciplinas que estudian en forma ordenada y sistemática esa disciplina que se llama "Derecho".

³⁰ **ROSS, AUF.** Sobre el Derecho y la Justicia, página 39. Eudeba. Buenos Aires, 1994.

2. La integración del Derecho: mediante las construcciones jurídicas para las relaciones sociales no previstas expresamente en el Derecho Positivo.
3. La sistematización: consistente en la ordenación coherente y lógica de acuerdo con ciertos criterios clasificatorios del conjunto de normas jurídicas.
4. La Aplicación del Derecho.

La Técnica Jurídica³¹: Es un conjunto de los procedimientos especiales cuya observancia permite un trabajo bien organizado que asegura mejores resultados, tanto en lo que se refiere a la elaboración de las normas como en lo relativo a su aplicación. Otros autores consideran también como núcleo temático:

- Los Elementos del Derecho, llamados también Conceptos Jurídicos Fundamentales (sujeto, objeto, relación jurídica, norma, etc.) y los problemas que se vinculan a cada uno de ellos.
- El problema de las Fuentes del Derecho (ley, costumbre y jurisprudencia).

En una forma panorámica inicial podemos plantear las formas de conocimiento de la siguiente manera:

FORMAS DEL CONOCIMIENTO JURÍDICO	
DESDE UN PUNTO DE VISTA TRASCENDENTAL O FILOSÓFICO.	DESDE UN PUNTO DE VISTA EMPÍRICO CIENTÍFICO-POSITIVO.
Filosofía del Derecho.	Ciencias especiales.
Culturología Jurídica.	Sociología Jurídica, Historia del Derecho, Antropología Jurídica, Psicología Jurídica.
Estimativa Jurídica.	Política Jurídica.
Teoría Fundamental del Derecho.	Ciencias Jurídicas.

³¹ **Es un conjunto de procedimientos** necesarios para la elaboración de las fuentes formales del Derecho y para su recta aplicación. Consta de dos tipos de operaciones: Elaboración del Derecho y Aplicación del Derecho. Procedimientos de la Elaboración del Derecho: "Formulación de Conceptos. Los conceptos jurídicos son signos de los objetos que comprende el Derecho. La ordenación de los conceptos definidos lleva a precisar su valor cuantitativo y cualitativo. Construcción jurídica, sistemática (se limitan a ordenar y explicar formas existentes) y creadora (dan nacimiento a nuevas elaboraciones). Formas: procedimientos y materiales. Expresa mediante signos exteriores las reglas de conducta que la constituyen".

Es necesario comenzar, por una sumaria exposición de las ideas relevantes en torno a los conceptos de Filosofía y Ciencia. El supracitado esquema, para poder apreciar las distintas formas que asume el conocimiento sobre lo jurídico; formula una clara distinción entre Filosofía y Ciencia, entre conocimiento científico y conocimiento filosófico.

6.¿cómo se define el derecho?³²

El **Derecho**³³: es el orden normativo e institucional de la conducta humana en sociedad, inspirado en postulados de justicia, cuya base son las relaciones sociales existentes, que determinan su contenido y carácter. Es el conjunto de normas que regulan la convivencia social y permiten resolver los conflictos interpersonales.

El estudio del concepto del Derecho lo realiza una de sus ramas, la Filosofía del Derecho. La definición propuesta inicialmente resuelve airoosamente el problema de “validez” del fundamento del Derecho, al integrar el valor Justicia en su concepto. La supracitada definición da cuenta del Derecho positivo efectivo, pero no explica su fundamento; por ello juristas, filósofos y teóricos del Derecho han propuesto a lo largo de la historia diversas definiciones alternativas, y distintas teorías jurídicas sin que exista, hasta la fecha, consenso sobre su validez.

El Derecho, tradicionalmente, se ha dividido en las categorías de Derecho público y Derecho privado. Esta división ha sido ampliamente criticada y en la actualidad no tiene tanta fuerza, porque se considera que dentro del Ordenamiento jurídico las diferencias entre lo público y lo privado no son tan evidentes. El Derecho laboral es uno de los exponentes más evidentes, es en el que la relación privada entre trabajador y empleador se halla fuertemente intervenida por una normativa pública.

- El **Derecho Objetivo**³⁴ se puede definir como:
 - 1) El conjunto de reglas que rigen la convivencia de los hombres en sociedad.
 - 2) Norma o conjunto de normas que, por una parte, otorgan Derechos o facultades y, por la otra, correlativamente, establecen o imponen obligaciones.
 - 3) Conjunto de normas que regulan la conducta de los hombres, con el objeto de establecer un ordenamiento justo de convivencia humana.
- El **Derecho Subjetivo**³⁵ se puede decir que es:
 - 1) La facultad que tiene un sujeto para ejecutar determinada conducta o abstenerse de ella, o para exigir de otro sujeto el cumplimiento de su deber.

³² **Díaz Castillo, Roberto.** “Manual de Fundamentos de Derecho”. Serví prensa Centroamericana. 1975, Pág. 76.

³³ **Bobbio, Norberto.** Teoría general del Derecho, traducción de Rozo Acuña, E., Temis, Madrid, 1997.

³⁴ **Derecho.** “Wikipedia, La enciclopedia libre. 25 oct 2007, 12:56 UTC. 29 oct 2007, 20:19 <http://es.wikipedia.org/w/index.php?title=Derechos&oldid=12325824>.

³⁵ Un **Derecho subjetivo** es una capacidad que tiene una persona para hacer o no hacer algo, o bien para impeler o impedir a otro a hacer algo.

- 2) La facultad, la potestad o autorización que conforme a la norma jurídica tiene un sujeto frente a otro u otros sujetos, ya sea para desarrollar su propia actividad o determinar la de aquellos.

Podemos concluir que el Derecho es un conjunto de principios que van a regular la conducta humana, pero las mismas reglas serán modificadas por la misma sociedad, de acuerdo a las necesidades que se presenten. Luego de haber definido el Derecho desde diferentes aristas, nos hacemos la siguiente pregunta:

7.¿qué entendemos como ciencia?³⁶

La aplicación de métodos y conocimientos conduce a la generación de más conocimiento objetivo en forma de predicciones concretas, cuantitativas y comprobables referidas a hechos observables pasados, presentes y futuros. Con frecuencia esas predicciones pueden ser formuladas mediante razonamientos y son estructurables en forma de reglas o leyes universales, que dan cuenta del comportamiento de un sistema y predicen cómo actuará dicho sistema en determinadas circunstancias de acuerdo a lo aquí expuesto. La enciclopedia define ciencia como:

“Ciencia (del latín *scientia*, “conocimiento”) es un conjunto de métodos y técnicas para la adquisición y organización de conocimientos sobre la estructura de un conjunto de hechos objetivos y accesibles a varios observadores”.³⁷

“La ciencia es una conjetura, mientras no aparezca otra que la contradiga” (Karl Popper)

El carácter de la ciencia jurídica

El 25 de noviembre de 1952 fue la primera vez que García Gallo atribuyera el carácter de ciencia jurídica a la Historia del Derecho en una conferencia. Este sería el punto de inflexión que marcaría el comienzo del debate de los historiadores del Derecho sobre su propia disciplina. Sería el propio García Gallo, quien defendería el carácter sustantivo o esencial de la “persistencia de lo jurídico”, desligándose de lo que hasta entonces era considerado como una mera característica adjetiva y plantea el rechazo a la interpretación dogmática, que convertía a la Historia del Derecho en una simple sucesión de sistemas.

³⁶ Ciencia [Internet]. Wikipedia, la enciclopedia libre; 2007 oct 27, 21: 29 UTC [cited 2007 oct 29]. Disponible en: <http://es.wikipedia.org/w/index.php?title=Ciencia&oldid=12384023>

³⁷ Ciencia. “Wikipedia, La enciclopedia libre. 28 oct 2007, 09:23 UTC. 30 oct 2007,

8. *Derecho comparado*³⁸

Tal denominación, que ha sido considerada desafortunada, no designa otra cosa que la comparación de Derechos diferentes, el método comparativo³⁹ en a las disciplinas jurídicas.

Cuando se compara sistemas jurídicos de un mismo pueblo o de diversos pueblos correspondientes a épocas diferentes, se hace historia del Derecho. Si la referencia es de un orden jurídico vigente a otro, se trata de simple procedimiento o método de estudio.

Las finalidades de este método son varias; entre ellas, el mejor conocimiento del Derecho natural, su perfeccionamiento; el estudio de los sistemas jurídicos extranjeros; la armonización; una visión más clara de los problemas de la historia y de la filosofía del Derecho.

París de 1900 tuvo como precursores a Vico y Montesquieu, algunas tendencias limitan la comparación de la legislación, similarmente algunas escuelas inciden en las relaciones jurídicas internas y otras en estas y las externas. Por último tenemos el modelo jurídico:

El contenido de este método de estudio (Derecho comparado) puede emplearse, para algunos tratadistas, en todas las ramas del Derecho, para otros deben seguirse procedimientos diversos en las diferentes materias. Existe una gran variedad de orientaciones, por ejemplo: El modelo de Ciencia jurídica pura de Kelsen.

Kelsen: La concepción normativista kelseniana del Derecho es resultado de circunstancias histórico-concretas, con el objetivo de hacer prevalecer el Derecho respecto al decisionismo político y la consecuente inseguridad jurídica y el iusnaturalismo, manifestados a la sazón en la Europa continental. Creaba así, un sistema armónico, a partir del cual el aplicador del Derecho debía valerse sólo de las normas, de interpretaciones dentro del propio sistema, subsumiendo el hecho en la norma. A partir de su concepción acerca de la inexistencia del Derecho en forma de normas aisladas, lo concibió como un sistema cerrado racional, en el cual unas normas se fundamentan y reciben validez de la existencia y validez de otras anteriores, todo lo cual otorgaba unidad, plenitud y coherencia al conjunto.

³⁸ **El Derecho comparado** es una disciplina o método de estudio del Derecho que se basa en la comparación de las distintas soluciones que ofrecen los diversos ordenamientos jurídicos para los mismos casos planteados. No es propiamente una rama del Derecho. Por ese motivo, el Derecho comparado puede aplicarse a cualquier área del Derecho, realizando estudios específicos tales como: Derecho constitucional comparado, Derecho civil comparado, etc.

³⁹ **Método Comparativo** es el procedimiento de la comparación sistemática de casos de análisis, que en su mayoría se aplica con fines de generalización empírica.

Las lagunas o vacíos normativos o no existen o son un sin sentido y el operador jurídico o el juez ha de ser capaz de encontrar en las normas la solución del caso que tienen ante sí. Como resultado de tales aseveraciones, se ha de precisar dentro del conjunto armónico del “sistema” y adoptar la única respuesta posible al caso, como forma de conservar lo más intacta posible la voluntad expresada en la norma.

La **ciencia del Derecho**⁴⁰, como toda ciencia, se caracteriza por tener un objeto propio y método de estudio de ese objeto. El conocimiento elaborado con el estudio respectivo se sistematiza, como todo conocimiento científico, dando lugar a un conocimiento ordenado y fácilmente confrontable por los estudiosos respectivos. La ciencia del Derecho es aquella cuyo objeto es el Derecho entendido como Derecho en sentido lato. Es la disciplina que estudia el Derecho.

El objeto por excelencia del estudio de la ciencia del Derecho es el Derecho. Aquellos que lo observan desde el punto de vista material, formal, jurídico, político, sociológico y, aún, valorativo, llegan a conclusiones diversas. Ello plantea la dificultad propia de la existencia de diversos conceptos. La especialización propia de nuestros días ha dado lugar al nacimiento de la ciencia del Derecho, tanto para el estudio de la legislación Nacional o Comparada, así como el Derecho en general, etc.

Los métodos utilizados por la ciencia del Derecho son: el sociológico, el valorativo y el jurídico.

El **método jurídico**⁴¹ intenta analizar el Derecho de una forma puramente jurídica. El estudio del Derecho debe efectuarse respecto al Derecho, aunque éste regule el deber ser, o sea, descartar ideas de tipo valorativo, sociológico, político, etc. Este método tiene como exponente más extremo a Hans Kelsen. Para el referido autor y sus seguidores, el Derecho es una ciencia normativa, nada más.

El **método valorativo**⁴² es aquel que observa y persigue una definición de tipo ideológico, político. El ejemplo paradigmático de este método nos lo aporta el Art. 16 de la Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano, aprobada por la Asamblea Constituyente Francesa de 1789 que dice: “Toda sociedad en la que la garantía de los Derechos no esté asegurada ni la separación de poderes determinada, carece de Constitución”.

⁴⁰ La **Ciencia del Derecho** se ocupa del origen y evolución de los principios teóricos y normas de orden jurídico.

⁴¹ El **método jurídico** no se agota en la deliberación, y por otra parte, si bien es cierto que el dialéctico es el modo de la consideración teórica, no podemos perder de vista que en la elaboración del Derecho hay un momento teórico (a todo saber práctico antecede un momento especulativo que será a su vez fundamento de sus conclusiones).

⁴² El **método valorativo** es aquel que observa y persigue una definición de tipo ideológico, político.

El **método sociológico**⁴³ es el que hace hincapié en la manera real de estructurarse el Estado y del funcionamiento, en la práctica, de las instituciones políticas. Se contraponen a la estricta aplicación de los restantes métodos reseñados.

9. Conclusiones

1. En el futuro con la diversificación de las actividades del hombre surgirán nuevas ramas del Derecho, así como han surgido el Derecho Espacial, el Derecho Informático, etc.
2. La interpretación de si es una ciencia o no es ciencia el Derecho es polémico, algunos sostienen que es ciencia y por el contrario que no es ciencia.
3. El campo del Derecho es muy complejo, pues, la forma en que se interrelaciona con la vida de las sociedades humanas, hace que todas las disciplinas que tratan del hombre y/o de sus actividades tenga relación con lo jurídico.
4. En lo referente a la definición del Derecho, los juristas difieren unos de otros, pero todos ellos tratan en sus definiciones de las relaciones de las personas entre sí, con el Estado y/o con la Sociedad.
5. Algunos autores coinciden en que la Ontología Jurídica (problema de la esencia del Derecho), la Gnoseología Jurídica (problema del conocimiento del Derecho) y la Deontología (deberes y normas morales), están comprendidas en la Filosofía del Derecho, como temas fundamentales.
6. Determinados autores consideran la Teoría de la Ciencia Jurídica comprende: El problema de la Cientificidad del Derecho, la situación de la ciencia del Derecho entre los conocimientos científicos actuales, los problemas lógicos y metodológicos de la actividad científica-práctica del Jurista, entre otros.
7. En el último tercio del siglo pasado, algunos autores influidos por el Positivismo y el progreso de las ciencias naturales, decidieron erradicar del Derecho toda consideración filosófica o metafísica.
8. La orientación sobre el método de estudio del Derecho se llamó Dogmática Jurídica y ha sido desarrollado por diferentes escuelas con distintas denominaciones: Enciclopedia Jurídica, Introducción a la Ciencia del Derecho, Teoría General del Derecho, Teoría de los Conceptos Jurídicos Fundamentales y Escuela Analítica de la Jurisprudencia.
9. El Derecho Objetivo y el Derecho Subjetivo se complementan. El primero se define como el conjunto de reglas que rigen la convivencia de los hombres en la sociedad y el segundo, como la capacidad que tiene una persona para hacer o no

⁴³ El **método sociológico** es la aplicación de conceptos y técnicas de investigación para reunir datos y su tratamiento para sacar conclusiones sobre hechos sociales. El primer planteamiento de sus reglas fue hecho por Durkheim (1895) y es básico considerar los hechos sociales como cosas y basarse en los principios de la lógica.

hacer algo, o bien para impeler o impedir a otro a hacer conforme a la norma jurídica.

10. El objeto de la ciencia del Derecho es el Derecho, y los métodos utilizados por esta ciencia son: El Sociológico (hace hincapié en la manera de estructurarse el Estado y en su funcionamiento), el Valorativo (persigue una definición ideológica-política) y el Jurídico (analiza el Derecho de una forma puramente jurídica).

BIBLIOGRAFÍA

1. **Barreto, Vicente.** Diccionario de Filosofía do Direito, Unisinos ed., Sao Leopoldo, 2006. ISBN 85-7431-266-5.
2. **Cabanellas Guillermo.** Diccionario Enciclopédico del Derecho Usual, Tomo III, Ed. Heliástica, Argentina, 2003.
3. **Del Vecchio Giorgio.** Filosofía del Derecho, Ed. Bosch, Barcelona, 1980.
4. **D'Ors.** Derecho y sentido común. Siete lecciones de Derecho natural como límite del Derecho positivo, Ed. Civitas, Madrid, 1999, ISBN 8447013278.
5. **E. Díaz.** "Curso de Filosofía del Derecho". México, 1995.
6. **Ed. Porrúa.** La Ciencia del Derecho como disciplina científica que estudia los fenómenos jurídicos. México, 1995.
7. **Escandón Alomar, Jesús.** Profesor de Filosofía de Derecho en Universidad de Concepción. Revista de Derecho, Vol. XII, diciembre 2001, pp. 168 – 174, ISSN 0718 – 0950
8. **Escudero, José Antonio.** Curso de Historia del Derecho, Fuentes e Instituciones Político-administrativas, Ed. Solana e Hijos. Madrid, 2003, ISBN 8439849036.
9. **Fix, Zamudio.** Metodología, docencia e investigación jurídica. México, 1995.
10. **García Gallo.** Historia, Derecho e Historia del Derecho, Ed. AHDE, 1953: obtenido de Homenaje al profesor Alfonso García – Gallo, obras completas, ed. Complutense S.A. Madrid, 1996, ISBN 8489365679.
11. **Goldschmidt Werner.** Introducción Filosófica al Derecho, Ed. De Palma, Buenos Aires, 1996.
12. **Hegel Guillermo Federico.** Filosofía del Derecho, Ed. Claridad, Biblioteca de Obras Famosas, Buenos Aires, 1937.
13. **Jiménez Cano Roberto Marino.** Trabajo investigativo sobre Filosofía del Derecho, titulado "Conflicto entre Ley y Justicia. Panamá, 25 de Abril de 1998.
14. **M Pons.** La Ciencia del Derecho una ciencia teórico-práctica y normativa por cuanto es de y sobre normas, describe, analiza, interpreta y aplica normas. Madrid, 1998, pág. 158.
15. **Pérez Prendes y Muñoz de Arraco.** Curso de Historia del Derecho, Ed. Universidad Complutense. Madrid, 1983, ISBN 8460029824.
16. **Reale Miguel.** Filosofía del Derecho, Ed. Pirámide, S.A. Madrid, 1979.
17. **ROSS, ALF.** Sobre el Derecho y la Justicia, página 39. Ed. Eudeba, Buenos Aires, 1994.
18. **Tamayo y Salmorán, R.** El Derecho y la Ciencia del Derecho. UNAM, México, 1986, págs. 123 – 124
19. **Tomás y Valiente,** Manual Historia del Derecho español, Ed. Tecnos, Madrid, 2005, ISBN 8430910069.

WEBGRAFÍA

- Ver Pág. Web. “<http://es.wikipedia.org/wiki/Derecho>”
- Ver Pág. Web. <http://es.wikipedia.org/wiki/Ciencia>
- Wikipedia. Ciencia [en línea]. Wikipedia, La enciclopedia libre, 2007 [fecha de consulta: 15 de octubre del 2007]. Disponible en: <http://es.wikipedia.org/w/index.php?title=Derecho&oldid=12325824>
- Derecho, <http://es.wikipedia.org/w/index.php?title=Derecho&oldid=12325824>