



IMAGE: A MAP OF THE STARS OF THE ORION CONSTELLATION

Print ISSN: 2515-5785 Online ISSN: 2515-5892

JournalPreview

London Journal of Research in Humanities and Social Sciences

Volume 23 | Issue 4 | Compilation 1.0



JournalPreview

LONDON JOURNAL OF RESEARCH IN HUMANITIES AND SOCIAL SCIENCES

This document is a pre-published view of London Journal of Research in Humanities and Social Sciences Volume 23, Issue 4 and Compilation 1.0. For any minor changes and updations kindly follow your paper's live editing URL given in sent email or get in touch with our support team at support@journalspress.com or visit our website to use live chat support. This is a beta document thus order, content or existence of papers may alter in the published eJournal. You are requested to kindly acknowledge and approve your research paper in this JournalPreview within three days.

Journal Content

In this Issue



London
Journals Press

- i. Journal introduction and copyrights
 - ii. Featured blogs and online content
 - iii. Journal content
 - iv. Editorial Board Members
-

1. Reach the Unreached. **1-5**
 2. Social Disparity in Drinking Water Facility: An Empirical Analysis. **7-16**
 3. Cosmology and Myth in the Construction of Machiavelli's Mixed Republic. **17-30**
 4. The Current Norms of International Humanitarian Law in the Novel One Hundred Years of Solitude. **31-44**
 5. The Legitimacy of the Legal Order in the Model of the Contemporary State of Law. **45-70**
 6. Assessment of Rice Farming Challenges During the Pandemic Period in Ikwo, Ebonyi State. **71-82**
-

- v. London Journals Press Memberships



Scan to know paper details and author's profile

Reach the Unreached

Mr. Mervin Felix Caleb & Dr. Kiran Kumar A.C

ABSTRACT

Access to information expands knowledge, increases learning abilities, gives innovative ideas, and thus strengthens the person to meet challenges. Information technology has passed through pre-mechanical, mechanical, electro- mechanical ages and is presently in the electronic age. During these ages, several technologies have been introduced which includes printing press, telegraph, telephone, radio, television, digital computers, mobile phones and the emerging artificial intelligence (big data, internet of things). The study examines the Rural Entrepreneurs awareness level towards the MSMEs Schemes. The schemes which were taken into consideration as factors in this study were Institutional Support, Marketing Support, Infrastructure Support, Technical Support, Central Government Schemes, State Government Schemes.

Keywords: government schemes, msme schemes, awareness of the schemes, rural entrepreneurs.

Classification: DDC Code: 303.484 LCC Code: HM101

Language: English



London
Journals Press

LJP Copyright ID: 573364
Print ISSN: 2515-5784
Online ISSN: 2515-5792

London Journal of Research in Humanities and Social Sciences

Volume 23 | Issue 4 | Compilation 1.0



© 2023, Mr. Mervin Felix Caleb & Dr. Kiran Kumar A.C. This is a research/review paper, distributed under the terms of the Creative Commons Attribution-Noncom-mercial 4.0 Unported License <http://creativecommons.org/licenses/by-nc/4.0/>, permitting all noncommercial use, distribution, and reproduction in any medium, provided the original work is properly cited.

Reach the Unreached

Mr. Mervin Felix Caleb^α & Dr. Kiran Kumar A.C^σ

ABSTRACT

Access to information expands knowledge, increases learning abilities, gives innovative ideas, and thus strengthens the person to meet challenges. Information technology has passed through pre-mechanical, mechanical, electro-mechanical ages and is presently in the electronic age. During these ages, several technologies have been introduced which includes printing press, telegraph, telephone, radio, television, digital computers, mobile phones and the emerging artificial intelligence (big data, internet of things). The study examines the Rural Entrepreneurs awareness level towards the MSMEs Schemes. The schemes which were taken into consideration as factors in this study were Institutional Support, Marketing Support, Infrastructure Support, Technical Support, Central Government Schemes, State Government Schemes.

Keywords: government schemes, msme schemes, awareness of the schemes, rural entrepreneurs.

Author α: Assistant Professor, Department of Management Studies, AFMI, MIT College of Engineering, Mysore, Karnataka.

σ: Associate Professor, Department of Management Studies PES College of Engineering, Mandya, Karnataka.

I. INTRODUCTION

Information plays a crucial role in the overall development of the person which gets reflected into overall well-being of the country. Access to information expands knowledge, increases learning abilities, gives innovative ideas, and thus strengthens the person to meet challenges. In the rapidly changing environment, when there is lot of exposure to new technologies and policy changes at varied levels, timely information is essential to help the person to take real time decision. Several methods have been adopted

since ages for information delivery. Information technology has passed through pre-mechanical, mechanical, electro-mechanical ages and is presently in the electronic age. During these ages, several technologies have been introduced which includes printing press, telegraph, telephone, radio, television, digital computers, mobile phones and the emerging artificial intelligence (big data, internet of things). Though radio and television have been an important source of mass communication, but the revolution in information is observed when the information started travelling through digital modes (internet). The previous sources of information were one-way communication mode with rigidity in time and place, while the modern sources of information are not only the two-way communication modes but also provide an interactive platform to the users through emails, messaging, chats, videoconferencing, virtual communities, etc. This has smoothened the flow of information, increased transparency, decreased transaction and transportation cost and eased the life. The development of various web-based services increase knowledge, provides new opportunities, expands business at national and international levels, increases productivity and accelerates growth. India has also made many strides in information technology. Particularly the development in Information and Communication Technologies (ICTs) associated with decrease in price of internet-enabled mobile phones (smart phones) and availability of internet services at competitive prices is providing all time connectivity to users. This has increased flexibility in accessing information at any time and at any place and even when moving. Efforts are being made to strengthen the networks via satellites and broadband connections. The recently launched Digital India Program aims at connecting 250,000 villages by 2019. The last mile approach of connecting India aims at including the persons from the remotest village in the development

process. In India, nearly seventy percent of the population live in rural areas and more than half of the population depends on livelihoods from agriculture. Therefore, agriculture and rural development is critical for increasing the national output. Indian government and other agencies have launched various rural area focussed web-based applications to fulfill the timely needs of the rural population. Some of the apps are Drishtee, N-Logue, Akshaya, Bhoomi, Rural e-Seva, Gyandoot, etc. There are also state- and region specific apps which provides information access in regional language. E-governance provides various panchayat level services through info-kiosks for rural and illiterate people with characteristics of voice, animation, touch screens, etc. in local language.

The utilization of technologies for information access varies according to the differences in education level, social class, gender, etc. This is reflected in terms of benefits derived from information technology. The present study attempt to determine the role of information technology in rural development taking the case of Karnataka state.

The objectives of the study are to

- To examine level of awareness of government schemes
- To analyze the level of awareness of government schemes according to the respondent's age.

The available literature favours ICT's impact on employment, income, education, health, women empowerment and governance, however, few considers its adverse impact on employment in the short run. In the long run, the employment growth recovers with various new opportunities. Majority of the studies are related with developed countries. In developing countries, internet penetration has occurred recently and it is still in the development phase. Since the socio-economic conditions in developing countries are different from developed countries, there is a need to study the impact of IT on rural development with reference to their local level factors.

Also, the rural area is recognized in terms of predominance of agricultural livelihoods, low level of education, low skill, poor infrastructure, and social- and gender-based hierarchy, the studies conducted on the impact of IT on urban area cannot be replicated on the rural area. Rural area's own characteristics hinders with the process of overall development.

The present study tries to fill this gap by taking the case of villages of Karnataka.

II. PRIMARY DATA

The present study is mainly based upon the primary sources of data. The sample selection procedure involves multistage purposive random sampling. The selection of respondents is done in four stages, namely selection of Taluks (7 Taluk), selection of Gram Panchayat (14 Gram Panchayat), selection of villages (2 villages per Gram Panchayat) and selection of respondents (25 respondents per village, 20 males and 5 females).

- The selection of district is based on population size. It was considered that development of facilities takes place where the concentration of population is high.
- Taluks are selected on the basis of ICT index which includes radio/transistor/ television, landline telephone, mobile phone and computer / laptop with internet.
- The selection of villages is on the basis of their population size as well as distance of village from highways. From each taluk, one village at the highway and the other village at a distance of 10 km or more from highway was selected.

The total sample size is 520 consisting of 210 males and 310 females. The sample is selected irrespective of caste, income and occupational status. This enabled us to include each and every individual in the study. The respondents are in the age group of 20 to 60 years as population under this age group is considered to be highly productive. Though working age group starts from 15 years, but in the present scenario, majority of the population acquires education upto the age of 20 years and becomes the part of labour force

later on. A separate category on females is prepared for the purpose of determining the change in social status as the change in status of females reflects overall social development in the village.

To test the awareness of Rural Entrepreneurs of the various benefits under the MSME Schemes 49 questions were asked under 8 heads. These 8 heads were further considered to be the variable that decides the course of this research. These questions were asked, and the responses were received based on the five broad parameters as a “Likert scale”, each item was in five points scale indicating the degree of agreement with a statement in ascending order:

- 1 = Strongly Agree;
- 2 = Agree;
- 3 = Neutral;
- 4 = Disagree;
- 5 = Strongly Disagree.

Since the responses collected were in the ordinal form to make it continuous, the researcher calculated each variables average (mean). And these were further used to analyse the level of awareness of the respondents on government schemes related to the Rural Entrepreneurs which were classified into three categories: high level, moderate level, and low level for analysis purpose. This method was adopted based on the research carried out by *Devi, P. & Thayammal, I. P. R. (2017)*. While the score value greater than $(\bar{x} + SD)$ were classified as high-level awareness and the score value less than $(\bar{x} - SD)$ were classified as low-level awareness respectively and the score values between $(\bar{x} + SD)$ and $(\bar{x} - SD)$ have been classified as moderate level of awareness. Here to find \bar{x} the arithmetic mean and standard deviation (SD) of the score values of 347 respondents were calculated.

Table 1: Scale for Level of Awareness of MSME Schemes

Variables	Statistics	Scale for Level of Awareness			
	Mean (\bar{x})	SD	Low Level	Moderate level	High Level
Institutional Support	2.81	1.35	< 1.46	1.46 to 3.93	3.93 <
Marketing Support	2.85	1.09	< 1.76	1.76 to 3.93	3.93 <
Infrastructure Support	2.77	0.99	< 1.78	1.78 to 3.77	3.77 <
Technical Support	3	0.97	< 2.03	2.03 to 3.97	3.97 <
Central Government Schemes	2.9	1.32	< 1.58	1.58 to 4.22	4.22 <
State Government Schemes	2.94	1.34	< 1.6	1.6 to 4.28	4.28 <

The above table-1 shows the mean, standard deviation, and scale to measure each variables level of awareness. The table depicts the values of the variable of Awareness of Institutional Support which were classified into three levels of awareness as above 3.93 for high level, 1.46 to 3.93 for moderate level and below 1.46 for low level. The table depicts that Awareness of Marketing Support values were classified as above

3.93 for high level, 1.76 to 3.93 for moderate level and below 1.76 for low level.

It is observed from the above table that the values of Awareness of Infrastructure Support are classified 3.77 for high level, 1.78 to 3.77 for moderate level and below 1.78 for low level.

It is observed that the values of Awareness of Technical Support are classified 3.97 for high

level, 2.03 to 3.97 for moderate level and below 2.03 for low level.

It is observed that the values of Awareness of Central Government Schemes were classified as 4.22 for high level, 1.58 to 4.22 for moderate level and below 1.32 for low level.

It is observed that the values of Awareness of State Government Schemes were classified as 4.28 for high level, 1.6 to 4.28 for moderate level and below 1.6 for low level.

Table 2: Kruskal-Wallis Test: Awareness of MSMEs Schemes Based on Age

Variables	Chi-Square (χ^2)	Df	P Value	Mean Rank					
				14-21	22-29	30-37	38-45	46-53	54 and Above
Institutional Support	10.058	5	0	199.52	204.4	142.16	166.41	120.89	188.71
Marketing Support	5.836	5	0.003	187.43	175.43	173.56	184.51	141.41	176.17
Infrastructure Support	6.184	5	0	199.97	175.92	162.72	177.46	153.59	173.96
Technical Support	6.122	5	0.015	189.89	175.88	149.8	180.01	168.89	182.37
Central Government Schemes	9.794	5	0.017	198.42	195.98	144.54	178.23	139.21	179.5
State Government Schemes	8.893	5	0.001	179.09	185.11	176.6	175.36	136.93	177.14

From the above table -2 it was observed that for all variables the p-value was less than 0.05. Therefore, the null hypothesis (H_0) was rejected at the 5% level of significance. The Rural Entrepreneurs were not aware of various benefits under the Institutional Support and were rejected. Hence the alternate hypothesis can be accepted i.e. The Rural Entrepreneurs were moderately aware of various benefits under the MSMEs Schemes were accepted.

Table-2 shows that the significance level of all the variables of awareness based on age was less than 0.05. Based on the significant level, the table also confirms that, Awareness of Institutional Support ($\chi^2 = 10.058$, $df = 5$, $p = 0.000 < 0.05$), Awareness of Marketing Support ($\chi^2 = 5.836$, $df = 5$, $p = 0.003 < 0.05$), Awareness of Infrastructure Support ($\chi^2 = 6.184$, $df = 5$, $p = 0.000 < 0.05$), Awareness of Technical Support ($\chi^2 = 6.122$, $df =$

5, $p = 0.015 < 0.05$), Awareness of Central Government Schemes ($\chi^2 = 9.794$, $df = 5$, $p = 0.017 < 0.05$), Awareness of State Government Schemes ($\chi^2 = 8.893$, $df = 5$, $p = 0.001 < 0.05$). It was observed that the p values were different from each other and vary from each other as there was the influence of the respondents age factor. Hence, there was a significant difference between the age of the respondents in the, Awareness of Marketing Support, Awareness on Infrastructure Support for Rural Entrepreneurs and Awareness of Technical Support, Awareness of Central Government Schemes and Awareness of State Government Schemes.

In addition, it can be analyzed that the calculated value of the Kruskal-Wallis test was lower than the critical chi-square value for all variables at 5 degree of freedom (i.e. 11.07), thus the null hypothesis that combines all variables could be

rejected. Thus, the Rural Entrepreneurs were moderately aware of the governments MSMEs Schemes were accepted.

III. CONCLUSIONS

The study examines the Rural Entrepreneurs awareness level towards the MSMEs Schemes using the Kruskal-Wallis Test. The schemes which were taken into consideration as factors in this study were Institutional Support, Marketing Support, Infrastructure Support, Technical Support, Central Government Schemes, State Government Schemes. The study reveals that majority of the Rural Entrepreneurs had a moderate level of awareness towards the schemes.

The study examines the Rural Entrepreneurs awareness level towards the Welfare Schemes using the Kruskal-Wallis Test. The schemes which were taken into consideration as factors in this study were Institutional Support, Marketing Support, Infrastructure Support, Technical Support, Central Government Schemes, State Government Schemes. The study reveals that majority of the Rural Entrepreneurs had a moderate level of awareness towards the schemes.

This exercise has brought some important results into light: Karnataka is at fourth position in digitalization. The other states ahead of Karnataka are Telangana, Kerala and Andhra Pradesh. Among the various IT assets, namely radio/transistor, television, landline telephone, mobile phone, and computer/ laptop with internet, Karnataka is ahead of India for all the assets except radio/transistor and landline telephone. Also the households using mobile phones (59%) is highest followed by television (54%) and radio (19%). The use of rest of the IT assets is less than 10 percent. Mobile phones are highly preferred as it provides an interactive platform to the users and helps them in getting immediate solution to the problems. The high preference for television is because the colourful pictures attracts the less educated rural people. Television is generally used for entertainment at night after a hard day work. As compared to 2001,

the users of mobile phones have drastically increased by 59 percent by 2011 and for television, it has increased by 15 percent, while for radio/ transistor, a decrease of 11 percent is observed. This has given a boost to the telecom sector with teledensity increasing from 34 subscribers per 100 population in 2008 to 109.53 subscribers per 100 population in 2018, indicating that some of the subscribers have more than one connection. Karnataka shares about 6.3 percent of the total internet subscribers and 6 percent of the total mobile phone subscribers of the country. However, there is a disparity in the distribution IT subscribers. Rural-urban disparity is found to be very high for wireless connections followed by internet connection and television. As compared to urban area, rural area lags in development of IT infrastructure, connectivity strength, income and education level. These factors restricts the rural population from having an IT device for information access. Majority of the respondents access information from traders, input suppliers, marketers, extension workers, etc. though few are using EDhara, I-Khedut Portal and Kisan Call Centre. Non-farmers access information for knowledge upgradation, development of new ideas, skill development and purchase of materials. The correlates of information access show significantly positive relationship with ownership of IT device, family background, availability of basic services and significantly negative relationship with lack of knowledge for both males and females. It is significantly positive with autonomy in use of information and internet connection for males. Distance of village from the highway has weak impact on income and social development.

This page is intentionally left blank



Scan to know paper details and
author's profile

Social Disparity in Drinking Water Facility: An Empirical Analysis

Dr. Rashmi Shukla

Integral University

ABSTRACT

The article makes an attempt to measure the extent of disparity in access to drinking water facility between slum and non-slum households based on both primary and secondary data. There are two levels of analysis; macro and micro level. In the first level, the disparity index reveals that the slum households have to face much hardships in access to adequate drinking water facilities as compared to non-slum households while in the second level, it examines the association between type of households and access to drinking water facility. The regression analysis shows that type of household is one of the most important determinants of access to basic amenities, even among slum households, non-notified slum dwellers have lower probability to access these facilities due to lack of legal recognition. The article suggests that the government should give legal status to non-notified slums to provide water supply infrastructure in non-notified slums.

Keywords: social disparity; drinking water facility; disparity index; slum households; non-notified slum dwellers.

Classification: DDC Code: 307.3364 LCC Code: HV4028

Language: English



London
Journals Press

LJP Copyright ID: 573364
Print ISSN: 2515-5784
Online ISSN: 2515-5792

London Journal of Research in Humanities and Social Sciences

Volume 23 | Issue 4 | Compilation 1.0



Social Disparity in Drinking Water Facility: An Empirical Analysis

Dr. Rashmi Shukla

ABSTRACT

The article makes an attempt to measure the extent of disparity in access to drinking water facility between slum and non-slum households based on both primary and secondary data. There are two levels of analysis; macro and micro level. In the first level, the disparity index reveals that the slum households have to face much hardships in access to adequate drinking water facilities as compared to non-slum households while in the second level, it examines the association between type of households and access to drinking water facility. The regression analysis shows that type of household is one of the most important determinants of access to basic amenities, even among slum households, non-notified slum dwellers have lower probability to access these facilities due to lack of legal recognition. The article suggests that the government should give legal status to non-notified slums to provide water supply infrastructure in non-notified slums.

Keywords: social disparity; drinking water facility; disparity index; slum households; non-notified slum dwellers.

Author: Assistant Professor, Department of Humanities & Social Sciences, Integral University, Lucknow (India).

I. INTRODUCTION

Disparity is a relative concept and there are various types of disparity, namely social disparity, spatial disparity, gender disparity and inter-generational disparity. Social disparity refers to disparity between different groups of people living broadly in the same locality. In other words, it is the condition of unequal access to the resources of any society. In this article, social disparity in access to drinking water facility between slum and

non-slum households is analysed. The world's urban population has increased from 45 percent in 1995 to 55 percent in 2018 and by 2030, 60 percent of the world population is projected to be urban (UN-HABITAT, 2016 & United Nations, 2018). Although, urbanization is accompanied by economic growth, industrialization and development, but it has also led to rising multiple forms of inequality, exclusion, deprivation and poverty. Slums¹ are the emerging human settlements of the 21st century. In developing countries, slum population has increased from 689 million in 1990 to 881 million in 2014 (UN-HABITAT, 2016).

India's urban population has increased from 23.3 percent in 1981 to 31.16 percent in 2011 (GOI, 2013). Urban expansion has placed cities of India in a challenging situation with limited infrastructure facilities. There has been continuous growth in slum population in India. The expanding slum population has exerted huge pressure on the existing civic infrastructure, especially drinking water and sanitation which adversely affect the quality of life of people especially slum dwellers. Various studies find that slums are characterized by insecurity of tenure, overcrowding, extreme poverty, lack of basic services especially water and sanitation (United Nations, 2003, Panda & Agarwala, 2013, Satapathy, 2014, UN-HABITAT, 2016, Sinharoy et al., 2019). The reason may be huge gap between the demand and supply of water in urban areas, which is also growing due to population and urbanization (GOI, 2007, Kumar, 2012). The problem of slums is now a common feature of almost all major Indian cities (GOI, 2010).

¹ Slums are often the only type of settlement that is affordable and accessible to the poor in cities, where competition for land and profit is intense (Basappa, 2014).

Drinking water is a basic necessity of life and human health depends on safe and sufficient amount of water. There is a vast body of literature that analyses the condition of drinking water and sanitation facilities in slums, especially since 2010 and find that accessibility to drinking water sources has been increased but household connections of piped water supply are still lacking (Satapathy, 2014, Bhar et al., 2017, Mukherjee et al., 2020). In this context, it can be argued that only accessibility to water sources may not provide a clear picture of drinking water facility in slum areas, analysis of other indicators such as in-house connection, regular supply, contamination-free water are also very important.

On the basis of the above background, this paper attempts to analyse the actual accessibility of basic needs and vulnerability of slum households through two levels. To present the macro picture of the existing situation, census data is used in the first level and further, in the second level, primary data is collected through small sample survey in Lucknow city to depict the seriousness of the problem. Although, the main focus of the article is on type of households which determines the drinking water facility within premises, but impact of other socio-economic variables such as income, education, caste are also analysed. Lucknow is the capital of Uttar Pradesh. Lucknow is situated about 500 km southeast of New Delhi in the heart of the state. It is situated on the banks of the river Gomti between 26°51' North latitude and 80°36' East longitude. The district is surrounded on the eastern side by district Barabanki, on the western side by district Unnao, on the southern side by Raebareli and on the northern side by Sitapur and Hardoi districts. In Lucknow city, there are eight zones comprising of 110 wards. Using the multistage sampling technique, 30 households are selected from each zone with a total of 240 households across all eight zones; 10 households from non-slum area, 10 households from notified slum and 10 households from non-notified slum. Random sampling method is used for selection of households. This study is performed in selected ward of each zone.

II. HYPOTHESIS & METHODOLOGY OF THE STUDY

The hypothesis of the study is that the type of household is an important factor to determine the accessibility of basic necessities. It is a well-known fact that slum households are in vulnerable condition in access to drinking water facility, but there is significant disparities in access to basic amenities even among different types of slums.

In the first half, vulnerability in access to drinking water facility at regional level² is analysed with the help of disparity index. Disparity index is constructed based on secondary data using modified Sopher's Disparity Index in terms of the logarithm of the odds ratio. The objective of taking log is to reduce the levelling off effect.

Modified Sopher's Disparity Index = $\text{Log}(X_2/X_1) + \text{Log}[(200-X_1)/(200-X_2)]$,

where X_2 is urban households while X_1 is slum households; the ideal value for the index for having no disparity is 0; a higher value of the index shows that the extent of disparity is higher, and vice versa; a positive value suggests that the situation are in favour of X_2 (urban households) and a negative value suggests that the situation is in favour of X_1 (slum households) (Kumar, 2017). The rest of the paper is based on primary field survey and a binary logistic regression analysis is conducted to measure the impact of type of households in access to drinking water facility.

III. RESULTS AND DISCUSSION

3.1 Disparity between Urban and Slum Households

Census data reveals that urban households and slum households have high access to improved water sources³, but there is significant variation in access to sources of drinking water between urban and slum households across regions. It can be seen in case of tap water from treated source for

² India is divided into six regions; north, central, east, northeast, west and south.

³ An improved source of drinking water includes bottled water, piped water into the dwelling, yard or plot, public tap or standpipe, tube-well or borehole, protected dug well, protected spring, and rainwater collection (NSSO, 2013).

north, central, east and northeast regions, however, slum households have better access to tap water in west and south regions (Table 1). In order to bring out the inequalities more clearly, a disparity index has been worked out. A positive value suggests that the situation is in favour of urban households and a negative value suggests that the situation is in favour of slum households. It may be noted that in case of tube-well, positive value of disparity index for northeast, west and

eastern regions shows higher access to tube-well to urban households of these regions as compared to slum households while negative value shows that slum households have higher access to tube-well in north, central and southern regions as compared to urban households. The disparity index between urban and slum households is the highest in case of tap water from treated source for northeast region, followed by eastern region while it is highest for western region in case of tap water from un-treated source among all regions.

Table 1: Disparity in Access to Different Types of Drinking Water Sources between Urban & Slum Households

Regions	Tap water from Treated Source			Tap water from Un-treated Source		
	Slum Households	Urban Households	Disparity Index	Slum Households	Urban Households	Disparity Index
North	71.2	74.9	0.0347	10.1	8	-0.106
Central	43.2	46.5	0.0412	12.5	12.2	-0.0112
East	31	35.5	0.0706	5.7	5.9	0.0154
Northeast	39.9	46.2	0.0811	16.9	17.8	0.0247
West	84.3	80.8	-0.0314	6.5	7.5	0.0644
South	66.4	60.2	-0.0623	10.2	9.6	-0.0277
Regions	Hand-pump			Tube-well		
	Slum Households	Urban Households	Disparity Index	Slum Households	Urban Households	Disparity Index
North	10.3	13.9	0.1395	10.1	8	-0.106
Central	26.8	35.03	0.1374	12.5	12.2	-0.0112
East	36.6	45.4	0.1176	5.7	5.9	0.0154
Northeast	15.2	14.7	-0.0169	16.9	17.8	0.0247
West	3.5	6.1	0.2448	6.5	7.5	0.0644
South	4.1	10	0.4005	10.2	9.6	-0.0277

Source: Author's Calculations

Above analysis is based on only coverage figures and it does not reflect actual availability of drinking water. Availability of drinking water within dwelling or premises is a better form of facility as distance to the water source from the house affects the volume of water consumed. The accessibility in which the household members need to travel long distances for drinking water may not be treated as a desirable facility (NSSO,

2010). In general, the closer water can be supplied to the dwelling; the better it would be (Bajpai & Bhandari, 2001; Pushpangadan, 2006). In this regard, the distance of drinking water source is an important aspect. Sources of drinking water have been categorised into three aspects on the basis of location, such as: source within premises, near premises and away. It may be noted that the highest percentage of both urban and slum

households having drinking water within premises is found in north region and the lowest percentage is found in central region for both types of households (Table 2). The reason may be less economic development of the states in central region as compared to states in north region. The positive disparity index for all regions reveals vulnerability of slum dwellers all over India which

shows that urban households have more access to drinking water within premises as compared to slum households in all regions. One of the main reasons for the absence of tap water within premises in slums is due to inconsistency on providing valid ownership certificates by the departments responsible for drinking water supply in urban areas (Satapathy, 2014).

Table 2: Distribution of Urban & Slum Households in Access to Drinking Water within Premises and Disparity Index

Region	Slum Households	Urban Households	Disparity Index
North	75.3	84.5	0.0833
Central	48.8	61.3	0.1365
East	50.1	61.9	0.1275
Northeast	60.4	65.9	0.0553
West	66.5	82.7	0.1509
South	56.7	69	0.1242

Source: Author's Calculations

3.2 Status of Drinking Water Facility in Lucknow

Census data reveals that slum households have to face much hardships in access to adequate WASH facilities. Furthermore, the present survey data also reflects that slum households live in vulnerable conditions because of the

differentiation in the aggregate level of education, per capita income, caste and housing characteristics (Table 3). For instance, about 96 percent non-slum households live in pucca house while the corresponding figures for notified and non-notified slums are 32.5 percent and 1.25 percent respectively.

Table 3: Summary Statistics by Type of Households

Household Characteristics	Non-slum Households	Notified Slum Households	Non-notified Slum Households	Total Sampled Households
No. of Households	80	80	80	240
Total Population	385	395	398	1178
Family size & Income				
Family size (Mean)	4.81	4.96	4.98	4.92
Family size (SD)	1.75	1.78	2.03	1.85
Per capita income (Mean)	14145.60	3465.73	2189.77	6600.37
Per capita income (SD)	9625.87	1627.98	787.83	502.35
Housing characteristics				
Owned	87.5	46.25	39.19	58.12
Rented	12.5	53.75	60.81	41.88
Kutchra house	1.25	12.5	57.5	23.75

Semi-pucca house	2.5	55	41.25	32.92
Pucca house	96.25	32.5	1.25	43.33
Education of household head				
Up to primary	3.75	51.25	85	46.67
Up to intermediate	20	45	13.75	26.25
Up to postgraduation	76.25	3.75	1.25	27.08
Caste				
General Caste	63.75	18.75	13.75	32.08
OBC	21.25	50	56.25	42.5
SC	15	31.25	30	25.42

Source: Primary Survey

Various studies confirm that only access to an improved drinking water source is not sufficient, but having safe drinking water source within premises is also very important for a household. About 63 percent households obtain their drinking water within premises in the study area (Table 4). The analysis shows that all non-slum households have drinking water source within

premises while slum dwellers especially non-notified slum dwellers are discriminated against in the provision of safe drinking water within premises. Households belonging to the general category and Hindu religion have easier access to drinking water and sanitation facilities while illiterate and less educated households have to go far to obtain drinking water.

Table 4: Distribution of Households by Distance of Drinking Water Source (in percent)

Household Characteristics	Within Premises	Less than 0.2 Km.	0.2 Km to 0.5 Km.
Type of Households			
Non-slum households	100	--	--
Notified slum	67.5	27.5	5
Non-notified slum	22.5	41.25	36.25
Education			
Up to primary	34.82	37.50	27.68
Above primary	87.5	10.94	1.56
Caste			
General caste	89.61	5.19	5.19
OBC	49.02	26.47	24.51
SC	52.46	40.98	6.56
Religion			
Hindu	71.81	22.34	5.85
Muslim	31.38	25.49	43.14
All Households	62.91	23.33	13.75

Source: Primary Survey

IV. EMPIRICAL ANALYSIS

To see the impact of household type on drinking water facility, an empirical model has been developed on primary data as census data analysis reveals considerable disparity between slum and non-slum households in access to this facility. Besides type of household, socio-economic factors such as education, per capita income, household size, caste and religion are also

considered as independent variables in the following model. The dependent variable 'drinking water facility within premises' is a binary variable and it takes a value 1 if the household has drinking water facility within premises and 0 otherwise. Because of the dichotomous nature of the dependent variable, binary logistic regression is used. The estimation is carried out for the samples drawn from Lucknow district.

V. DESCRIPTION OF INDEPENDENT VARIABLES

Variable	Description
Type of household	The type of the household head is classified into three distinct categories, i.e., non-slum household, notified slum and non-notified slum.
Education	It is a binary variable, having a value of 1 if the household head having education level above primary and 0 otherwise.
PCI	Per capita income of the household is a continuous variable.
Size	Family size of the household is a continuous variable.
Caste	The caste of the household is categorized into three distinct categories, i.e., General, OBC and SC.
Religion	The religion of the household is categorized into two distinct categories, i.e., Hindu and other religion.

The logistic regression result shows that type of household, education, income, family size, caste and religion have positive and significant influence on drinking water facility. The estimated coefficients reveal that the type of household plays a strong, positive and significant association with drinking water facility within premises (Table 5). The odd ratios confirm that the probability of having drinking water facility within premises is 30 times higher for non-slum households and eight times higher for notified slum households as compared to non-notified slum dwellers. Households of non-notified slums have a lower probability of having drinking water source within their premises. The reason is in urban areas, water delivery to poor households and slums is usually through handpumps and public standposts (Tiwari, 2017). These sources are situated far from their premises.

Education has strong and positive influence on drinking water facility, indicating that educated household heads have three times higher probability of having drinking water facility within premises as compared to those household heads that are educated till 5th standard and below. Similarly, income also has a positive and significant influence on drinking water facility, indicating that households belonging to higher income group are comparatively more likely to have better facility. The small, though significant, positive estimated coefficient of the family size variable shows that the household size and composition significantly affect the drinking water facility.

Further, households belonging to the general category are positively related with drinking water facility than other social groups. This indicates that households belonging to socially lower

classes have 13 times less probability of having drinking water facility within premises as compared to upper caste. The effect of religion is also strong and positive. This indicates that

households belonging to Hindu religion are more likely to have drinking water facility within premises.

Table 5: Results of Logistic Regression for Drinking Water within Premises

Variables	Description of Variables	Coefficient	Z	P value	Odd Ratio
HH type	Non-slum households =1, others =0	3.406	2.54	0.011	30.14
HH type	Notified slum household = 1, others =0	2.095	3.14	0.002	8.13
Education	Education above primary =1, others =0	1.136	2.31	0.021	3.11
PCI	Per capita income of the household	0.0008	3.24	0.001	1.00
Size	Size of the family	0.277	1.75	0.081	1.32
Caste	General =1, others =0	2.591	3.41	0.001	13.34
Caste	OBC =1, others =0	0.854	1.43	0.152	2.35
Religion	Hindu =1, others =0	1.551	2.44	0.015	4.71
	Constant	-7.773	-4.34	0.000	
	Log Likelihood	-56.227			
	No. of Observations	240			
	LR Chi ² (8)	220.24 (0.0000)			
	Pseudo R ²	0.6620			

Source: Computed by Primary Data

Thus, the type of household is a key determinant of access to drinking water facility and there is considerable variation among slums in access to basic needs. Caste and income is also important factors. Numerous studies find that access to basic amenities is limited among the households belong to disadvantaged and lower income groups (Phansalkar, 2007; Tiwari & Nayak, 2017, Kundu & Banerjee, 2018). Therefore, the logit model reveals that probability of drinking water source in premises is high if the person lives in non-slum areas and belongs to higher income group and upper caste. The reason may be two-way relationship: slums are mostly dominated by the lower castes and members of the lower castes are poor because they lack skills and resources.

Therefore, significant efforts should be taken to improve education and skill levels of slum dwellers, so that they can increase their income and improve their living standards.

VI. CONCLUSION & POLICY IMPLICATIONS

The paper highlights the disparities in access to drinking water facility between slum and non-slum households in India at macro level and in Lucknow at micro level. The analysis shows that there is not much difference in access to different drinking water sources between urban and slum households, but positive disparity index in terms of drinking water within premises reveals

vulnerability of slum dwellers in all regions of India. In other words, urban households have more access to drinking water within premises as compared to slum households in all over India.

Primary data indicates disparity in access to drinking water facility even in different types of slums. It is observed that numerous socio-economic indicators such as income, education and caste of the households determine the access to drinking water facility within premises, but the type of household is a key determinant. The analysis reveals that non-notified slum households are highly vulnerable and have less access to basic amenities as compared to notified slum dwellers. The reason may be lack of legal recognition as notification of slum is often required to access urban services, such as water supply infrastructure. A recent study also finds that legal status of a slum is positively related to access to basic services in India (Nolan, et al., 2018). This leads to the necessity of slum's notification in order to provide water supply infrastructure in non-notified slums.

ACKNOWLEDGEMENT

I am thankful to the study participants for their kind and unconditional support. The study participants were explained about the purpose of the study and informed consent was taken.

Funding

This research is supported by University Grants Commission, New Delhi (UGC Post-doctoral Fellowship for Women Candidates). The author's conclusions are his own and do not necessarily represent the views of any organisation.

Conflicts of Interest

The author declares that there is no conflict of interest.

REFERENCES

1. Bajpai, P. and L. Bhandari, (2001), "Ensuring Access to Water in Urban Households", *Economic and Political Weekly*, Vol. 36, No.39.
2. Bassappa, K., (2015), "Problems and Challenge of Slum Areas in India: A Sociological Analysis", *Indian Streams Research Journal*, Vol. 4, No.12.
3. Bhar, D., S. Bhattacharjee, A. Mukherjee, T. K. Sarkar & S. Dasgupta, (2017), "Utilization of Safe Drinking Water and Sanitary Facilities in Slum Households of Siliguri, West Bengal", *Indian Journal of Public Health*, Vol. 61, No. 4, pp. 248-253.
4. Government of India, (2007), *Eleventh Five Year Plan, Planning Commission*, New Delhi.
5. Government of India (2010), "Formation and identification of slum blocks for slum demography", Circular no 8, Census of India 2011, New Delhi.
6. Government of India, (2011), <https://www.censusindia.gov.in>, HLO Series, 2011 Census.
7. Government of India, (2013), *State of Slums in India: A Statistical Compendium*, Ministry of Housing and Poverty Alleviation, National Building Organisation, New Delhi.
8. Kundu, Debolina & Arpita Banerjee, (2018), "Migration, Caste and Marginalised Sections Inequality in the Coverage of Basic Services in Urban India", *Economic and Political Weekly*, Vol. 53, No. 2 pp- 62-70.
9. Kumar, A., (2017), "Household's Toilet Facility in Rural India: Socio-spatial Analysis", *Indian Journal of Human Development*, Vol. 11, No. 1, 89-108.
10. Kumar, M. Dinesh, (2012), "Growing Environmental Costs of Urban Water Supplies: Overcoming the Challenges in Implementing Integrated Urban Water Management", in Sacchidananda Mukherjee & Debashis Chakraborty (eds), *Environmental Scenario in India: Success and Predicaments*, Routledge, New York.
11. Mukherjee, Subham, T. Sundberg & B. Schutt, (2020), "Assessment of Water Security in Socially Excluded Areas in Kolkata, India: An Approach Focusing on Water, Sanitation and Hygiene", *Water*, Vol. 12, doi:10.3390/w12030746.
12. National Sample Survey Organization (NSSO), (2010), *Housing Conditions and*

- Amenities in India, 2008-09*, NSS 65th Round, Government of India, New Delhi.
13. National Sample Survey Organization (NSSO), (2013), *Key Indicators of Drinking Water, Sanitation, Hygiene and Housing Condition in India*, NSS 69th round, Ministry of Statistics and Programme Implementation, Government of India, New Delhi.
 14. Nolan, Laura B., David E. Bloom & Ramnath Subbaraman, (2018), "Legal Status and Deprivation in Urban Slums Over Two Decades", *Economic and Political Weekly*, Vol. 53, No. 15.
 15. Panda, Gyana R. & Trisha Agarwala, (2013), "Public Provisioning in Water and Sanitation: Study of Urban Slums in Delhi", *Economic and Political Weekly*, Vol. 48, No. 5, pp. 24-28.
 16. Phansalkar, S., (2007), "Water, Equity and Development", *International Journal of Rural Management*, Vol. 3, No.1.
 17. Pushpangandan, K., (2006), "Drinking Water and Well-being in India: Data Envelopment Analysis", in V. Ratna Reddy and S. Mahendra Dev (eds), *Managing Water Resources: Policies, Institutions and Technologies*, Oxford University Press, USA.
 18. Satapathy, B. K., (2014), "Safe Drinking Water in Slums: From Water Coverage to Water Quality", *Economic and Political Weekly*, Vol. 49, No.24.
 19. Sinharoy, Sheela S., R. Pittluck & T. Clasen, (2019), "Review of Drivers and Barriers of Water and Sanitation Policies for Urban Informal Settlements in Low-income and Middle-income Countries", *Utilities Policies*, Vol. 60.
 20. Tiwari, Rashmi & Sanatan Nayak, (2017), "Drinking Water, Sanitation and Water-borne Diseases", *Economic and Political Weekly*, Vol. 52, No. 23.
 21. Tiwari, Rashmi, (2017), "Inequality, Sufficiency and Sustainability of Urban Drinking Water in Uttar Pradesh," *Social Change*, Vol. 47, No. 2.
 22. UNICEF & WHO, (2017), *Progress on Drinking Water, Sanitation and Hygiene: 2017 Update and SDG Baselines*, UNICEF and World Health Organization.
 23. UN-HABITAT, (2016), *Urbanization and Development: Emerging Futures*, World Cities Report 2016, United Nations Human Settlements Programme, Nairobi, Kenya.
 24. United Nations (2003), *The Challenge of Slums*, Global Report on Human Settlements, UNHABITAT, Earth Scan Publications, London.
 25. United Nations, (2018), *The World's Cities in 2018-Data Booklet*, Department of Economic and Social Affairs, Population Division, United Nations.

This page is intentionally left blank



Scan to know paper details and author's profile

Cosmology and Myth in the Construction of Machiavelli's Mixed Republic

Luis Felipe Jiménez Jiménez

University of Zacatecas

ABSTRACT

Starting from the pagan cosmological order, in which cyclical time and fortune determine the variation of things, Machiavelli takes advantage of the historical narration of Titus Livius, raising to status of myths four specific events of Roman political tradition: the foundation of State, the fall of monarchy, the rise of aristocracy and the popular rebellion. Constituted as sacred events, above historical objectivity, he underpins them as the basis of beliefs on which a community maintains the legitimacy of the establishment, of what he conceives as "mixed republic". Consequently, the most appropriate political order for coexistence between rivals, the preservation of citizen freedom and the ability to resist vicissitudes, is the product of sacred human virtue in its fight to dominate the goddess Fortune.

Keywords: machiavelli, myth, paganism, fortune and virtue, republicanism.

Classification: DDC Code: 302.222 LCC Code: BL604.B64

Language: English



London
Journals Press

LJP Copyright ID: 573364
Print ISSN: 2515-5784
Online ISSN: 2515-5792

London Journal of Research in Humanities and Social Sciences

Volume 23 | Issue 4 | Compilation 1.0



Cosmology and Myth in the Construction of Machiavelli's Mixed Republic

Cosmología y Mito en la Construcción de la República Mixta de Maquiavelo

Luis Felipe Jiménez Jiménez

ABSTRACT

Starting from the pagan cosmological order, in which cyclical time and fortune determine the variation of things, Machiavelli takes advantage of the historical narration of Titus Livius, raising to status of myths four specific events of Roman political tradition: the foundation of State, the fall of monarchy, the rise of aristocracy and the popular rebellion. Constituted as sacred events, above historical objectivity, he underpins them as the basis of beliefs on which a community maintains the legitimacy of the establishment, of what he conceives as "mixed republic".

Consequently, the most appropriate political order for coexistence between rivals, the preservation of citizen freedom and the ability to resist vicissitudes, is the product of sacred human virtue in its fight to dominate the goddess Fortune.

Keywords: machiavelli, myth, paganism, fortune and virtue, republicanism.

Author: Master's Degree in Theoretical and Practical Philosophy. Academic Unit of Philosophy, Autonomous University of Zacatecas "Francisco García Salinas".

RESUMEN

A partir del orden cosmológico pagano, en el que el tiempo cíclico y la fortuna determinan las variaciones de las cosas, Maquiavelo, aprovecha la narración histórica de Tito Livio, elevando a la condición de mitos cuatro acontecimientos específicos de la tradición política romana: la fundación, la caída de la monarquía, el ascenso de la aristocracia y la rebelión popular.

Constituidos como acontecimientos sagrados, por encima de la objetividad histórica, los

apuntala como la base de creencias sobre la cual una comunidad sostiene la legitimidad de la institucionalidad de lo que él concibe como la "república mixta". Consecuentemente, el orden político más adecuado para conseguir la coexistencia entre rivales, la conservación de la libertad ciudadana junto con la capacidad de soportar las vicisitudes, es el producto de la virtud humana sacralizada en su lucha por dominar a la diosa Fortuna.

Palabras clave: maquiavelo, mito, paganismo, fortuna y virtud, republicanismo.

I. INTRODUCCIÓN

Maquiavelo (1469-1527), es el escritor del orden por excelencia, es un perfecto geómetra, un representante de la *ratio* típica del Renacimiento. Su obra está organizada a la manera de un proyecto arquitectónico, ordenando en una totalidad la compleja trama del pensamiento y del lenguaje mismo; en una palabra, en el *logos*. El pensamiento político de Maquiavelo y el proceso mismo de su argumentación, sigue una lógica fundada ante todo en indicaciones causales. Esta lógica no sólo comprende la persuasión, sino que expresa un deseo de ordenar los acontecimientos, hechos, acciones y decisiones al interior de un diseño muy preciso. Sin embargo, el tema del orden político en su obra está estrechamente conectado a una raíz más vasta, la cual debe buscarse en el ámbito cosmológico y antropológico; es el orden de la naturaleza, el *kosmos*, aquello que no parece dejar nada al arbitrio o a la libertad, aquello que señala el camino de la humanidad mediante el ritmo cíclico de la eterna repetición de la historia.

Por ello, ¿habrá que decir que las cosas, en el plano político, son incalculables, a diferencia de

las del mundo físico, y que el mundo humano y social está gobernado por el azar? La experiencia le había enseñado al florentino que hasta el mejor consejo político resulta a veces ineficaz. Las cosas siguen su propio curso y desbaratan todos nuestros deseos y propósitos. Vivimos en un mundo inconstante, irregular y caprichoso, desafiante de todo esfuerzo por calcular y predecir. Por mucho que la tradición moderna haya querido darle cierta intención científica al pensamiento de Maquiavelo, la forma como organiza sus ideas está aún en medio de la transición entre la mentalidad medieval y la moderna, pero al encontrarse con la inestabilidad del accionar político, su explicación sobre el origen del Estado y, en especial, de la autoridad poco o nada podía hallar en las fuentes tradicionales, ni siquiera en las tesis más arriesgadas, como la de los antipapistas Marsilio de Padua (1275/80-1342/43 aprox.) o el divino Dante (1265-1321). En realidad, estas posturas no pasaban de renovar las tesis aristotélicas dirigidas a promover la prioridad del poder temporal y a limitar los alcances de la autoridad pontificia en los asuntos humanos.

Maquiavelo no pretendía confrontarse ni con la tradición imperial, ni con la eclesiástica, ni estar en pugna con los poderes fácticos de su tiempo; su interés se dirigía a justificar el acceso al poder de un usurpador, como se deduce en su *Príncipe* (1513). Justificación que muestra la necesidad de la violencia sin ningún reparo moral, valorando los crímenes cometidos por Agátocles o por César Borgia, como acciones eficaces cuyo resultado debe medirse porque ha dado acceso o le ha permitido conservar el poder al tirano.¹ Si bien, en su obra más compleja, los *Discursos sobre la Primera Década de Tito Livio* (1519),² no abandona esta visión del todo, avanza un paso en la tarea de estructurar las instituciones más allá de la personalidad del príncipe, buscando la

articulación maquinal y eficiente de una organización política, la cual no sea exclusivamente el resultado del capricho o la volubilidad del gobernante. Es decir, la mayor preocupación de Maquiavelo en los *Discursos* se centra en el paso de la situación inestable de una tiranía a un orden institucional y duradero. Por consiguiente, en esta obra el florentino trata de establecer los factores que transforman la fuerza tiránica, impositiva y personal en una fuerza institucional, persuasiva y participativa.

De ahí que el florentino necesite acudir al mito o a la tradición pagana como base de un relato, donde las antiguas creencias paganas sirvan para sacralizar ciertos acontecimientos sobre los que se funda y se hace posible la vida política. Eleva así hechos especiales de la historia política de Roma contada por Tito Livio al carácter de sagrados, conduciendo al gobernado a aceptar la autoridad del gobernante, en tanto persuaden al gobernante a reconocer los deseos de los gobernados; convirtiéndose ese orden de creencias en el trasfondo que acompaña al funcionamiento dinámico de las leyes, a su obediencia sin coacción, a la realización de ciertas prácticas, a la celebración armónica de rituales que se escenifican entre los dominadores y los dominados, conformando un orden común, un cosmos, sobre el que se cimenta la cotidianidad de la vida civil.

II. LA BASE COSMOLÓGICA DEL ORDEN POLÍTICO

Un momento inicial, una mutación o un cambio que se remonta en el tiempo a los orígenes, no es un tiempo físico, sino un tiempo donde se produce la “transformación” y la “acumulación”, es la *anakyklosis*, el ciclo dentro del cual todos los regímenes políticos están obligados a vivir. Tal como lo expusiera Polibio y lo repitiera Cicerón: las formas puras siempre se corrompen, la monarquía degenera en tiranía, la aristocracia en oligarquía, la república en democracia.³ El deterioro o la corrupción es cuestión de tiempo.

¹ Véase, Maquiavelo, Nicolás. *El Príncipe*, Edición bilingüe, trad. Stella Mastrángelo (México, Universidad Autónoma de la Ciudad de México, 2008), VIII, p.119.

² Véase, Maquiavelo, Nicolás. *Discursos sobre la Primera Década de Tito Livio*, trad. Ana Martínez Arancón (Madrid, Alianza, 1987). Se ha cotejado esta edición con Machiavelli, Niccolò, *Discorsi sopra la Prima Deca di Tito Livio*, en *Tutte le Opere* (Firenze, Bompiani, 2018).

³ Polibio, *Historias, Libros V-XV*, trad. Manuel Balasch Recort, (Madrid, Gredos, 2000), Lib. VI 57-58. Cicerón, *Sobre la República*, trad. Álvaro D’Ors, (Madrid, Gredos, 2000), Lib. I 28,44-30,46.

Lo puro se hace impuro y viceversa. El tiempo cíclico era parte de la racionalidad griega y romana, sin embargo, su origen se radicaba en las más arraigadas creencias de la antigüedad religiosa; en él se verificaba la perduración de los valores humanos, así como también su desaparición y su decadencia. Maquiavelo encuentra en esta concepción cosmológica del tiempo, la clave del ascenso y degeneración de los regímenes políticos, un sistema de determinación de las etapas de crecimiento, decadencia y renovación de la comunidad humana.⁴

Al interior de esa temporalidad se construye el accionar político, pero éste estaría determinado por dos factores, uno eminentemente mitológico, la diosa Fortuna; y el otro, la Virtud, una realidad moral a la que Maquiavelo le da un significado completamente novedoso: el de la habilidad, la prudencia o el cálculo poseído por un sujeto.⁵ Digamos que *fortuna* y *virtud* son desde la perspectiva del discurso maquiaveliano, dos principios de realidad determinantes de todas las actividades humanas, en especial, las del gobernante y, sin duda, las del pueblo. Ambas son dos condiciones con las cuales todo hombre debe contar siempre.

Desde *El Príncipe*, Maquiavelo ha hecho de la *virtud* una cualidad puramente humana, consistente en la capacidad o la habilidad que desarrolla un determinado ser humano o un pueblo para hacer, mejorar o conservar una situación que le favorece; mientras que la *fortuna* hace parte del capricho, lo impensado, el error que escapa al plan perfecto concebido por virtuosas mentes y manos humanas. De esa manera, la relación *virtud-fortuna*, puede traducirse como el conflicto contenido en todo plan racional, incapaz de desprenderse nunca de lo irracional. Allí radica la astucia del hombre político: contar siempre con la *fortuna* y anticiparse a ella en tanto sea posible. En *El Príncipe*, Maquiavelo comparaba a la *fortuna* con

una imagen prejuiciosa y común de la época sobre la mujer, considerándola indomable y caprichosa, por lo que la acción de la *virtud* consistiría en aprender a dominarla, castigarla si es preciso y someterla.⁶ Pero ningún hombre, ni el más virtuoso, está en condiciones de evitar lo inevitable. La *fortuna* se encuentra en el tiempo, se presenta en un momento determinado, en una ocasión propicia.⁷ Nadie podrá tener la capacidad de predecirla en forma absoluta; saber aprovechar el instante favorable, no es simplemente una cuestión de habilidad y atención. Escapada la ocasión, se pierde el favor de la *fortuna*. Visto así, la divina Fortuna constituye el límite de lo humano, permite o impide el desarrollo del acontecer, pero corresponde a la capacidad humana saber reconocerla y aprender a adaptarse a sus variaciones, impidiendo al accionar político quedar a merced de la incertidumbre y, a su vez, le permite estar en condiciones de calcular el menor perjuicio ante el mayor riesgo a enfrentar.

Dentro de esta estructura cosmológica (*anakyklosis-virtud-fortuna*) Maquiavelo sitúa el acontecer mítico que brinda a la república su origen sagrado y el espíritu de su sentido. Aprovechando la narración de Tito Livio, el florentino toma cuatro momentos de la historia romana, en los cuales irrumpe como un valor necesario el régimen republicano amparado por la Fortuna. Estos momentos heroicos están precedidos, obviamente, por el mito de la fundación de la gran urbe; seguido por el mito de la crisis y decadencia del régimen monárquico, en el cual a su vez se gesta el mito de la reforma del Estado y, finalmente, culmina con el mito de la rebelión popular. Acontecimientos sacralizados, estos marcan los hitos del cambio de la *fortuna* en cada régimen, empero, siempre precedidos por un signo distintivo fundamental: el crimen impune elevado a sacrificio de una víctima, símbolo del surgimiento de un nuevo orden.

Ahora bien, debemos destacarlo desde el principio: Maquiavelo se propone romper con el fatalismo de la tradición latina. Su intención consiste en hacer de tales mitos medios creadores

⁴ Maquiavelo, *Discursos sobre la Primera Década de Tito Livio*, Lib. I 2, pp.31-33.

⁵ Véase, José María González García, *Someter la ocasión, domar la fortuna*, en Roberto R. Aramayo, José Luis Villacañas (comp.), *La Herencia de Maquiavelo*, (México, Fondo de Cultura Económica, 1999), p.318 y ss.

⁶ Maquiavelo, *El Príncipe*, XXV, p.273.

⁷ Maquiavelo, *Discursos*, Lib. II, 29, p.277.

de un nuevo modelo de república mixta, es decir, un artificio humano con el cual el hombre somete los caprichos de la Fortuna y evita con ello el cumplimiento inevitable del *fatum* que le corresponde a todo organismo vivo, incluyendo el organismo político. Así, el florentino considera a la voluntad humana suficientemente capaz de crear los mecanismos necesarios para prolongar o renovar la vida civil, siendo así la cosmología y la mitología pagana sólo partes de ese artificio político y su pretensión es adaptarlas a semejante modelo ideal y con ello a las exigencias de la política florentina contemporánea.

2.1 El Mito Fundador

Sin plantearse la posibilidad del origen divino o natural de la autoridad, Maquiavelo se lanza en busca de un argumento legitimador del momento inicial del artificio político, pero, contrario a lo que se podría pensar, no encuentra la solución en un hecho histórico primigenio por sí solo. Si bien la violencia mediante la cual un hombre o un grupo de hombres se impone a otros, por sí misma puede explicar la fundación del Estado, incluso puede ser asumida desde la teoría como una razón suficiente, no obstante ese crimen como hecho simple y puro difícilmente puede ser aceptado por la mayoría si no se le da el revestimiento apropiado, una forma de legitimidad, o sea, un cierto carácter sagrado que haga de ese preciso acto de violencia un hecho excepcional.⁸

De esta forma, el acto violento protagonizado por Rómulo, el asesinato de su hermano Remo, podía pasar por ser el sacrificio necesario para dar comienzo a la “vida civil” romana. Era el crimen irreprochable en tanto fuera, como lo llama con precisión Harvey C. Mansfield, una “acción extraordinaria”, un acontecimiento cuya ausencia haría imposible cimentar el orden en un reino o constituir una república.⁹ Pero, ¿quién o qué determina que ese hecho extraordinario devenga

en un acontecimiento necesario? Al mismo tiempo, ¿cómo consigue ese hecho convertirse en extraordinario o ser diferente a cualquier otro crimen de los cometidos por un hombre ambicioso en su camino al poder? ¿En qué momento tal crimen deja de ser percibido como un acto que atenta contra un individuo en concreto o un grupo social, para pasar a convertirse en un mito o en el principio de una historia sagrada del origen o identidad de la vida política?

En ese orden de ideas, es posible observar cómo el florentino encuentra coincidencia entre la situación de la fundación de una república con las necesidades que enfrenta un príncipe nuevo: la obligación de exterminar a los enemigos del orden nuevo y por lo cual en el momento de la fundación requiere más que nunca del uso de la violencia.¹⁰ Pero, como hemos dicho antes, tal violencia en sí misma no es más que un crimen común. Si seguimos a W. Benjamin en su teoría sobre la violencia, el origen del Estado exige un acto violento, sin duda, pero éste debe estar revestido de unas condiciones, generalmente, ausentes en el acto mismo, sólo recibiendo sus atributos como resultado de los efectos producidos por dicho acto.¹¹ El crimen fundador debe corresponder al acto de un ser sobrenatural o un privilegiado de los dioses, por ejemplo Rómulo, un hombre divinizado o un héroe cuyos atributos lo determinan para ser el fundador de Roma. Causa externa desde la cual se hace posible que la acción primigenia de la vida política sea al mismo tiempo, única, excepcional, ejemplar y legítima.

Si examinamos la versión en la que se apoya Maquiavelo, es decir, la obra histórica de Tito Livio, encontraremos allí el relato de Rómulo y Remo, caracterizados por ser ambos iniciados en la ciencia augural; por lo tanto, ambos están en capacidad de pedir a los dioses la revelación de

¹⁰ Claude, Lefort, *Maquiavelo. Lecturas de lo político*, trad. Pedro Lomba, (Madrid, Trotta, 2010), p.310.

¹¹ Walter Benjamin, *Para una crítica de la violencia*, trad. Marco Aurelio Sandoval, (México, Premia editora, 1978), p. 43 y ss. Daniel Arenas Vives, *El crimen en el pensamiento político de Maquiavelo y de Tucídides*, en Roberto R. Aramayo, José Luis Villacañas (Comp.), *La herencia de Maquiavelo*, (México, Fondo de Cultura Económica, 1998), pp. 105-132.

⁸ Véase, Harvey C. Mansfield, *Machiavelli's Virtue*, (Chicago & London, The University of Chicago Press, 1998), p. 76.

⁹ Maquiavelo, *Discursos*, Lib. I 2-8; Harvey C. Mansfield, *Machiavelli's New Modes and Orders. A Study of the Discourses on Livy*, (Chicago, The University of Chicago Press, 2001), p. 63.

quién tendría el privilegio de dar nombre y regir la nueva ciudad mediante la interpretación del vuelo de las aves. “Dícese que Remo – ubicado en el monte Aventino – recibió primero los augurios: constituíanlos seis buitres”.¹² Pero en el monte Palatino, Rómulo vio doce y así lo anunció de inmediato. La rivalidad llevó al combate entre los seguidores de uno y otro caudillo hasta que “en la acometida cayó muerto Remo”. Sin embargo, Tito Livio no contento con esta suerte de versión histórica, acude de inmediato a la tradición, donde se describe de manera más dramática el suceso: “Remo saltó *por juego* las nuevas murallas que Rómulo había construido, y enfurecido éste, le mató, exclamando: «así perezca todo aquel que se atreva a saltar mis murallas»”.¹³ Un elemento significativo cambia entre el primer relato el cual se antoja histórico, frente al tradicional que se sustenta en la leyenda. El primero constata el hecho de la muerte de Remo como producto de la casi obvia disputa sostenida por los seguidores de la víctima contra la voluntad de Rómulo; la segunda, eminentemente mítica, exhibe ante todo un cambio, a saber: el fin del certamen, los gemelos no pueden decidir la primogenitura, compiten en todo hasta decidirse la fundación mediante los augurios. Como no es claro quién es el ganador, Rómulo se adelanta a construir la ciudad y a imponer el orden simbolizado con el surco sagrado. Ya no compiten, sin embargo, Remo no parece darse por enterado, no asume las nuevas reglas *con seriedad*, por eso transgrede el surco: “saltó por juego las nuevas murallas”. Mas, por el contrario, Rómulo asume la transgresión de su hermano como un desafío y lo mata, pero lo hace más que para finalizar el juego y afirmar la derrota definitiva de Remo, para poner en acción las nuevas reglas y mostrar su poder a los súbditos a través de los principios constitutivos, cuyo

sustento radica ahora en su condición sobrenatural.¹⁴

Si seguimos la narración de estos hechos en el viejo y ameno estudio de Foustel de Coulanges, *La Ciudad Antigua*, podemos observar que la primera tarea realizada por un fundador era la de elegir el sitio de la nueva población. Elección que no se hacía sin un sentido, pues de ella dependía la “suerte” (*fortuna*) del pueblo, dejando esa decisión a los dioses. Llegado el día de la fundación, Rómulo ofrece un sacrificio, coloca en el mismo sitio un altar y enciende allí el fuego sagrado, así instituye el hogar de la ciudad. Alrededor de este hogar debe edificarse la población y fija mediante un estricto ritual un surco, la marca del recinto.¹⁵ Trazada aquella cerca, ésta era inviolable y no tenían derecho a atravesarla ni los ciudadanos ni los extraños. Saltar por encima de aquel pequeño surco, como se dice hizo Remo, era un acto de impiedad, cuyo resultado sería la muerte para todos aquellos que intentaran imitarlo. Mas a fin de que se pudiese entrar y salir en la población fue preciso interrumpir el surco en algunos parajes, para lo cual Rómulo levantó en alto y porteó, por decirlo así, la reja o las puertas de la población. Detrás del surco sagrado se construyeron las murallas, siendo también consideradas sagradas, no pudiendo tocarlas nadie sin el permiso de los pontífices. Allí no se podría cultivar ni edificar, mientras el rito de la fundación se celebraría todos los años.¹⁶ En esta forma el ritual aseguraba la memoria del acto extraordinario, lo reactualizaba de generación en generación y mantenía vigente lo real y significativo del mito. El mito de la fundación, si bien representa el final del certamen donde compiten los rivales por el puro gusto de ganar, en este caso es el principio de unas nuevas reglas de juego; las mismas que, – según la tesis del origen lúdico de la cultura, defendida por J. Huizinga –, impone un ganador, eliminando definitivamente a su rival y creando

¹² Véase, Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, est. Francisco Montes de Oca, (México, Porrúa, 2013), Lib. I 7. Cotejada con Tito Livio, *Ab Urbe Condita Lib. I-III* (el texto en latín de la edición bilingüe de https://kupdf.net/download/tito-livio-ab-urbe-condita-libri-i-iii-historia-d-e-roma-desde-su-fundacion_5a0b0885e2b6f5170301e8b4_pdf#). Última consulta, 04/02/2023.

¹³ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, L I 7. (La cursiva es mía).

¹⁴ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. I 8.

¹⁵ Véase, Foustel de Coulanges, *La Ciudad Antigua*, (Bogotá, Panamericana, 1990), pp. 143-145.

¹⁶ Véase, Foustel de Coulanges, *La Ciudad Antigua*, p. 145.

para las generaciones subsiguientes una nueva forma de jugar o de convivir socialmente.¹⁷

Haciendo uso de este mito fundador de Roma, Maquiavelo reafirma en los *Discursos* la idea que había expuesto en *El Príncipe*, respecto al gobernante nuevo, esto es: si éste aspira a superar las acciones de un tirano temporal, pasajero, cuya base de sustento radica en la fuerza, debe conseguir que su acto excepcional se convierta en el pilar de una sociedad estable. Pero a diferencia de lo señalado en *El Príncipe*, se añade un paso más: para conseguir la duración de su acción, debe hacer trascender su acto criminal, esto es, debe superar el daño individual o sectario cometido contra sus dominados y beneficiar a la mayoría de sus partidarios y, a medio camino, también a los que apoyaban a la víctima. Su poder debe pasar de la fuerza a la creencia, y este paso se consigue en el momento mismo donde la comisión del crimen es exhibido como un acto de superioridad lúdica, un triunfo sobre el competidor. Lo cual, como señalara el mencionado Huizinga, reviste en héroe al que en otro contexto sería un criminal; de inmediato se le recubre de prestigio y honor por sus seguidores, mientras los vencidos se llenan de temor y sentimiento de inferioridad.¹⁸

Así las cosas, el fundador es un hombre excepcional, un privilegiado de los dioses como Rómulo, recibe el don de interpretar los auspicios – por ello, posee la *autoritas* – y el poder de transmitirlos a la primera institución derivada de esta acción profética, el Senado. Los auspicios de la tradición romana, se transforman en la mayor posesión del fundador de la nueva ciudad, según la visión de Maquiavelo, constituyen su capacidad excepcional por la cual devienen sus acciones en *autoritas*, en buen *augurio* o en *crecimiento*, *empresa*, promesa de un aumento o mejoramiento del Estado. Punto donde se produce la concordia o la aceptación de su mando por todos los *umori* en conflicto, pues el éxito, la buena fortuna del fundador se transmite de éste al

grupo, siendo por ello mismo la instauración de un nuevo orden capaz de anular el caos inicial.¹⁹

2.2 El Mito de la Decadencia y la Crisis

Se le podría objetar a esta tesis de la causalidad mítica del Estado propuesta por Maquiavelo, que la muerte de Remo no fue el único ni el último crimen cometido por Rómulo en su camino por asegurar el reconocimiento de su autoridad sobre el pueblo romano, aunque sin duda llegó a ser el más significativo en la formación de esa tradición. Su efecto se extendió hasta convertirse en el paradigma de otros crímenes aparentemente ordinarios, los cuales aspiraban a trocarse en símbolos del cambio; por ejemplo, el caso del crimen cometido contra Lucrecia y su posterior suicidio, en principio no permitía imaginar las consecuencias políticas radicales que traería. Era un asunto privado, pero también representaba la gota que colmaría el vaso de la paciencia de los aristócratas, pues en realidad el cúmulo de injusticias y atropellos cometidos directa o indirectamente por Lucio Tarquino el Soberbio y su familia, apenas requería del motivo más leve para incitar la revuelta.²⁰

En el mito de la fundación de Roma, Rómulo hizo gala de su generosidad instaurando una autoridad (*autoritas*) y un mando (*imperium*), distribuyéndolos entre el Senado y el Rey. Pero con el ascenso al poder de Tarquino el Soberbio estamos ante un usurpador. Éste no recibió su título ni de los Padres, como los cinco primeros reyes, ni del pueblo, como su predecesor Servio Tulio, ni de algún privilegio misterioso que le brindara un tono mítico a su proceder o, por lo menos, a través de un artificio legal. El ascenso al poder lo logró, exclusivamente, por la violencia de las armas. Sin embargo, este factor no era impedimento para ejercer el mando con cierta legitimidad, sobre todo si lo acompañaba la fortuna o el éxito. Lo cual le hubiera llevado a lo sumo a conseguir el respeto de los romanos, pues su *virtù* consistía en poseer habilidad para la guerra y las conquistas. Desde ese punto de vista, Lucio Tarquino hacía honor a Roma. Mas comete dos crímenes contra la moral cívica: el primero, realizado contra el jefe

¹⁷ Véase, Johan Huizinga, *Homo ludens*, trad. Eugenio Imaz, (Madrid, Alianza, 2000), p. 72.

¹⁸ J. Huizinga, *Homo ludens*, p. 73.

¹⁹ Maquiavelo, *El Príncipe*, VI; *Discursos*, Lb. I 1, pp.28-31.

²⁰ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. I 50.

de los latinos, Turno; el segundo, la rendición deshonesto de la ciudad de Gabinia. En el caso de Turno, Tarquino identifica a un potencial rival. Después de una desavenencia surgida como producto de un reclamo del rey latino al haber llegado tarde a una reunión citada en el bosque sagrado de la diosa Ferentina, Turno abandona la asamblea y Tarquino ofendido, «juró interiormente sacrificar a Turno».²¹ A través de una serie de artimañas logra acusarlo de complotar contra su vida y contra los jefes de otras ciudades, probando la veracidad de su acusación en el momento de allanar la casa de Turno; allí encuentran una cantidad de armas suficientes para demostrar lo dicho por Tarquino. La indignación se generaliza y la asamblea, sin darle tiempo a defenderse, condena a muerte a Turno, arrojando su cabeza a las aguas Terentinas, le echan encima un zarzo cargado de piedras.²² Nuevamente el crimen parecía ser de aquellos favorecidos por la diosa Fortuna, pues Tarquino al conseguir la condena y muerte de Turno reforzaba sin ningún obstáculo los convenios realizados en el pasado con los latinos por los reyes que le antecedieron.

El segundo hecho consistió en que Gabinia, una ciudad latina, se resistió a los ataques de Tarquino. Obligado a renunciar a su pretensión, Tarquino decide emplear «la astucia y la perfidia, medios indignos de un capitán romano».²³ Con su hijo Sexto aparentan haber discutido, por lo cual aquél busca refugio entre sus enemigos en Gabinia. Consigue ganarse la confianza de los principales de la ciudad hasta obtener finalmente la autoridad absoluta sobre ellos. Una vez en el mando, envía un mensajero a su padre a fin de ser instruido sobre lo que debe hacer a partir de ese momento. Éste no le envía órdenes expresas, sino una serie de signos misteriosos. Sexto comprende de inmediato el deseo de su padre, iniciando un período de terror y persecución contra sus enemigos. Distribuye los bienes de los muertos y desterrados entre el pueblo; y un buen día, cuenta

Tito Livio, privada de jefes y de fuerza, Gabinia «cayó sin luchar en poder del rey romano».²⁴

Según la interpretación de G. Dumezil, en el episodio de Turno, ocurrido en tiempos de paz, considera que Tarquino viola tres principios: una acusación mentirosa sostenida mediante pruebas trucadas; después el sostenimiento de su *imperium* a través de juegos engañosos y las cínicas felicitaciones que les da después de tomar su decisión; y por último, la ejecución de Turno la cual resulta ser inusual – “un nuevo género de suplicio” –, particularmente cruel y probablemente sacrílego.²⁵ En el segundo hecho, la toma de Gabinia, sigue el mismo orden moral, pero esta vez lo transgredido no son las costumbres familiares, sino la moral heroica, la militar: el guerrero vence al enemigo por medios poco honorables, *fraude ac dolo* (astucia y picardía), cayendo la ciudad en sus manos sin lucha, como consecuencia de una monumental y deshonesto traición.²⁶

Por su parte, Maquiavelo destaca la violación de Lucrecia como un crimen contra la moral sexual, el cual constituye el vínculo y la cima de los dos anteriores.²⁷ Los crímenes, el cometido contra Turno y contra los gabinos, afectaban a la tradición y la moral pública. Sin duda eran más importantes para la conservación de los principios del Estado que el cometido contra Lucrecia, empero éste señalaba el camino de la decadencia del régimen de los reyes. Tarquino el Soberbio, según dice Tito Livio, desconoció al Senado, no acudiendo ni a su consejo ni a su autorización para iniciar la guerra, ajustar tratados o romper alianzas y se apoyó en extranjeros para someter a sus súbditos.²⁸ Tal relación de crímenes cometida por Lucio Tarquino aunada a la indiferencia con que los ciudadanos romanos los iban dejando pasar impunes, de algún modo constituía no sólo el debilitamiento de la *autoritas* romana, sino el

²⁴ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. I 53.

²⁵ Véase, Georges Dumézil, *Les trois péchés des Tarquins, père et fils*, en *Esquisses de mythologie*, (Paris, Gallimard, 2003), p. 1119 y ss.

²⁶ Georges Dumezil, *Les trois péchés des Tarquins, père et fils*, p. 1124.

²⁷ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. III 5, p.300.

²⁸ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. I 49.

²¹ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. 50.

²² Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. I 51.

²³ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. I 52-53.

mayor síntoma de la corrupción reinante al interior de la monarquía romana.

Maquiavelo destaca esto último especialmente, pues ante las perfidias de Tarquino el Soberbio, los patricios sólo reaccionaron cuando ocurrió un crimen no político. Es decir, los *optimates* sólo actuaron consecuentemente con su función de guardianes de las costumbres, cuando uno de ellos, Bruto, disimulando su deseo personal de venganza, hace del símbolo de la moral mancillada, el medio idóneo para conseguir despertar la indignación de los nobles. Les recuerda su condición de *optimates* y con ello el servicio que le deben a la ciudad. Se recupera así la importancia de la tradición y de los valores morales, el carácter sagrado de la fundación, por encima del crecimiento o el fortalecimiento político y militar de la ciudad.²⁹

Aún más, como se ha señalado, al restablecerse la sacralidad de los principios, esto es, al producirse una nueva división y delegación del *imperium* y la *autoritas* entre los cónsules y el Senado, se recupera el sentido del mito de la fundación junto con la creación del derecho. Lo cual significaba la renuncia del tirano a sus intereses particulares, marcando en ello la legitimidad de su cargo en beneficio del interés común. Dichas acciones señalaban la distancia formal entre una grosera tiranía y la legítima monarquía. Por ello, los hechos ocurridos con Lucio Tarquino y su hijo Sexto, no podían tomar el mismo camino, pues aunque de algún modo acrecentaron el poder de Roma sobre otros pueblos, en el crimen contra Lucrecia pusieron de manifiesto su mayor defecto: el beneficio personal del gobernante, el signo distintivo del tirano. De ahí la reacción de los patricios, la necesidad de derogar una institución como la de los reyes, cuya “peligrosidad” se manifestaba en la tendencia a concentrar todo el poder en una sola cabeza sin ningún tipo de límites religiosos, morales o legales. Evidentemente, Lucrecia fue la víctima propiciatoria de la caída de la monarquía, su muerte simbolizó la decadencia del viejo régimen, el fin de un ciclo, mas no lograba representar el

comienzo de uno nuevo; por tanto, se requería de otro sacrificio.

2.3 El Mito de Reforma o Refundación

Maquiavelo lee entre líneas a Tito Livio y observa cómo en realidad cuando se estableció el consulado, se expulsó el nombre de los reyes, pero no su *imperium* o poder de mando. Se continuó con la ceremonia del sacrificio, el cual únicamente el rey podía organizar para conmemorar la muerte violenta de Remo.³⁰ El consulado mantenía los viejos nombres como una forma de conservar vivas las antiguas costumbres, en la cuales, dice H. Mansfield, persiste la idea de que “el sacrificio es el retorno de los dones valiosos por los más valorados dones”.³¹ Así, en la república romana las leyes dirigidas a retornar a los principios de la organización política, tenían como fin oponerse a la ambición e insolencia de los hombres que aspiraban a la tiranía. Pero esto no sucedía por ley, sino por la oposición de un ciudadano virtuoso. Éste debía esforzarse con total energía por ejercer la *virtù* contra el poder de aquellos que habían transgredido la libertad. Así, Bruto representaba para la república ese “ciudadano” capaz de infundir vida a las nuevas órdenes con su enérgica oposición. Bruto es para Maquiavelo “el padre de la libertad romana”,³² y lo es porque posee unas cualidades especiales muy diferentes a las atribuidas a Rómulo. Es, según el florentino, “ante todo un hombre prudente que ha sabido disimular su inteligencia y sus ambiciones hasta el último momento”.³³

No estamos ante un hombre privilegiado por los dioses, ni tiene facultades especiales, pero posee la cualidad política más valorada por Maquiavelo, a saber: el disimulo y la audacia. En efecto, la violencia con que Bruto mata a sus hijos es comparable al homicidio tiránico de Rómulo sobre su hermano. Pero recordemos: habiéndose fundado a partir de ese crimen la institucionalidad romana y con ello el bien común, ese homicidio ha quedado excusado como

²⁹ Maquiavelo, *Discursos*, Lib. I, 25, pp. 97-98.

³⁰ H. Mansfield, *Machiavelli's New Modes and Orders. A Study of the Discourses on Livy*, p. 98.

³¹ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. III, 3, p. 297.

³² Maquiavelo, *Discursos*, Lb. III, 2, p. 295.

²⁹ Véase especialmente Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. II, 1; Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I, 20, pp. 89-90.

tal y ha sido sacralizado. Siendo así, el caso de Bruto tiene motivos de sobra justificables, pues sus hijos pretendían traicionarlo con el fin de recuperar los privilegios otrora otorgados por la antigua monarquía, lo cual los hacía merecedores de castigo. Pero, al adjetivar Maquiavelo este hecho como “severo”, le brinda a tal homicidio el carácter de grandeza y sacrificio ejemplar.³⁴

Maquiavelo ratifica su apreciación al señalar que cuando se produce un “cambio de estado”, sea en república o tiranía, es necesaria “una ejecución memorable contra los enemigos de las condiciones presentes”, así deviene el nuevo príncipe en fundador de la nueva forma de libertad.³⁵ Igual a lo ocurrido con el homicidio de Rómulo, se excusa y se transforma el crimen tornándose en hecho extraordinario, en mito, no por la inmediata credibilidad de los gobernados, sino por la fuerza del ejecutante, quien coacciona al pueblo a compartir la necesidad de esa injusticia como necesaria para la propia supervivencia del cuerpo social. Sobre esa capacidad coercitiva, o sea, bajo el temor de los gobernados, surge la creencia en la bondad y la suficiencia de bondad en el acto extraordinario realizado por un hombre como Bruto.

Tal es el sentido que deduce Maquiavelo de este hecho, desde el cual enuncia una especie de regla general para la conservación del Estado por parte del reformador, así dice: “quien instaure una tiranía y no mata a Bruto, o instaure un estado libre y no mata a los hijos de Bruto, se mantiene poco tiempo”.³⁶ Sea entonces una tiranía o un Estado libre, se exige desde este punto de vista a la pragmática política, rapidez y eficacia en la toma de decisiones por parte del nuevo gobernante con aspiraciones de largo alcance; pero, esa capacidad de decisión sólo se concreta cuando el hecho se hace memorable. Por lo tanto, es necesario transformar ese acto en mito, en creencia vital compartida tanto por las instituciones como por los gobernados, es decir, deviene en tradición sagrada. A tal punto llega, como señala el florentino, que los príncipes

“empiezan a perder la corona en el mismo instante en que comienzan a transgredir las leyes y las normas antiguas...”³⁷, y también cuando dejan de respetar las tradiciones con las cuales los hombres se han mantenido por largo tiempo.

Las acciones de Bruto, según el análisis de Maquiavelo, abren el mito en dos direcciones: la del rebelde aprovechando una infracción del fuero privado, como la cometida por los Tarquinos contra Lucrecia, convirtiendo el delito en un hecho excepcional capaz de producir un efecto político marcando, en este caso, el fin del ciclo del régimen monárquico. Y, con el crimen sobre sus hijos, Bruto deviene en reformador, haciendo de ese hecho extraordinario la oportunidad de supuestamente volver a restablecer los principios fundadores de la ciudadanía bajo el amparo de la moral aristocrática. He aquí cómo, aparte de retomar el drama de la muerte de los hijos de Bruto, según la descripción de Tito Livio, Maquiavelo no enfatiza en la objetividad del bien público, sino en su condición sagrada, en el símbolo representativo de la idea de “patria”, la cual debe despertar las más íntimas emociones y la seguridad en los ciudadanos de “que, dejando de lado cualquier otro respeto, se ha de seguir aquel camino que salve la vida de la patria y mantenga su libertad.”³⁸

En efecto, Maquiavelo no comprende la tradición como inmovilidad, sino como recurso de renovación de las instituciones cuando el propio mito está en peligro, cuando se presenta una crisis de legitimidad por una amenaza externa o por los extremismos de algún sector social o de algún gobernante inclinado a darle prioridad a sus ambiciones. Son los acontecimientos indicativos de que la autoridad sagrada del Estado debe reformarse de la misma forma, mediante una nueva figura mítica: tirano, dictador o legislador, pero en todo caso gracias a un hombre o unos hombres excepcionales. Tal hombre debe actuar en proporción a los acontecimientos extraordinarios, ya sea aparentando retornar a la condición más sagrada del Estado, con la intención de seducir y dominar a los gobernados;

³⁴ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. III, 3, p.297.

³⁵ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I, 26, p. 98-99; *El Príncipe*, VI y VII, pp.95-117

³⁶ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. III, 3, p. 297.

³⁷ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. III, 5, p. 301

³⁸ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. III, 41, p. 411

ya efectivamente retornando a los principios o tradiciones constitutivas de la vida política en las cuales descansan las convicciones más íntimas de los ciudadanos.

2.4 El Mito de la Rebelión Popular

Los anteriores relatos plasman la situación de una clase gobernante que hasta ahora no se ha visto constreñida a requerir del apoyo del pueblo. Éste apenas ha sido utilizado, como diría Claude Lefort, como objeto sobre el cual recae la autoridad del monarca, en la forma “del padre que debe golpear a sus hijos”; o como hacen los optimates atrayéndolo a su causa, dejándolo actuar en tumulto, con la esperanza de ser reconocidos como padres por la plebe.³⁹

Sin embargo, conscientes los patricios de su propia superioridad, pero también de la volubilidad de los dominados, casi inmediatamente con la caída de la monarquía, deciden mostrarle a la plebe signos exteriores de apertura y libertad, tratan de ocultar la desigualdad social y buscan mitigar los deseos de venganza que mantenía el pueblo contra sus abusos.

La aristocracia concibe así una política de simulación dirigida a manipular la multitud en dos formas: por una parte, haciéndola su aliada en las empresas militares que surgen, ora como invasores, prometiéndole pingües ganancias, ora en guerras de defensa, bajo el temor de la invasión de una fuerza exterior; y por otra, mediante el clientelismo, es decir, haciendo de la protección económica de los patricios un medio para someter a los pequeños propietarios y agricultores a través de préstamos con elevados intereses. De esas prácticas surge una estrategia, la de ahogar con la usura a los deudores, a tal extremo que los acreedores al ver impagados sus créditos, presionan al Senado para emitir leyes de embargo, expropiación y hasta de prisión contra los deudores o sus hijos.⁴⁰ Cuando esta presión se generaliza, la inconformidad y la resistencia también empieza a manifestarse de manera cada

vez más frecuente mediante intrigas y conjuras, desestabilizando la república.⁴¹ Y cuando el conflicto amenaza con estallar, los patricios, a través de los cónsules, hacen lo necesario para organizar una guerra; o, por suerte, surge una nueva amenaza exterior, viéndose las partes obligadas a ceder sus pretensiones internas, aplazándolas mientras se resuelve el conflicto externo. Pasado el peligro, los asuntos internos retoman su curso y la lucha entre los grandes y la plebe continúa dirimiéndose con la mediación del Senado y la ley, quienes favorecen generalmente a los más poderosos.⁴²

Para Maquiavelo esta rivalidad entre las clases constituye el motor de la república, le permite conservarse y reactualizarse.⁴³ Sin embargo, comprende también la peligrosidad de este juego basado en la contradicción de las pasiones sociales. Requiere para su cohesión y duración de unas reglas equitativas y claras, permitiéndole a la clase gobernante mantener ciertos derechos y privilegios; pero del mismo modo concibe la idea de otorgar a los gobernados la oportunidad de alcanzar los medios necesarios para resistir y resarcirse de los atropellos de los poderosos.

Según la narración de Tito Livio, estas reglas de juego relativamente equitativas fueron un logro histórico de la plebe, la cual después de la victoria en la triple guerra exterior sostenida por Roma contra los volscos, los sabinos y los equos, un soldado, Lucio Sicinio Dentato, impulsa a una parte de ellos a abandonar la Urbe, trasladándose al monte Sacro,⁴⁴ negándose a obedecer las leyes de la ciudad. Temerosos ante esta abierta rebelión, el Senado envía a un plebeyo, Menenio Agripa, como mediador. Éste consigue convencerlos mediante argucias retóricas y un acuerdo por el cual se crea una nueva institución, los tribunos del pueblo, excluyendo toda

³⁹ Véase, Claude Lefort, *Maquiavelo. Lecturas de lo político*, trad. Pedro Lomba (Madrid, Trotta, 2010), p.311.

⁴⁰ Véase Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. II, 23; Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I, 37.

⁴¹ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. II, 23-24.

⁴² Véase, Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. II 25-33.

⁴³ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I, 4.

⁴⁴ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*. Lb. II 32. El propio Tito Livio duda sobre si el retiro de la plebe fue en el monte Sacro o en el monte Aventino.

posibilidad de permitir a los patricios aspirar a esa magistratura.

Sin duda, este acontecimiento simbolizaba el reconocimiento del pueblo como sujeto político de la república, sin embargo, el hecho en sí mismo no parece haber tenido suficiente relevancia, ni para el historiador paduano ni para el secretario florentino, como para ser elevado al nivel de una acción sagrada. Quizá se debió a que una vez pasado el peligro, apaciguados los ánimos de la plebe, los patricios, en general, y los optimates miembros del Senado volvieron a sus andadas, es decir, la manipulación de la plebe o el flagrante desconocimiento de la autoridad de sus tribunales. Así, se reanudaron las tensiones entre patricios y plebeyos, pero las tácticas por aparentar un orden de libertades en beneficio de los dominados, permitió introducir la discusión sobre el problema de las deudas y la propuesta de ley agraria. Y, aunque en el fondo, los nobles siempre se las arreglaron para evitar la ejecución o el cumplimiento de esta ley,⁴⁵ he aquí, en ese juego de simulaciones, el Senado aparentando apertura, convino en enviar a Grecia una misión a fin de adoptar normas propias de la democracia ateniense. De este modo, al retorno de dicha misión, con el fin de implementar esas novedades jurídicas, el Senado y el pueblo aceptaron nombrar una especie de asamblea constituyente, en cabeza de diez hombres, cuya tarea fue la de implementar esa normatividad en una especie de código, de donde saldría aquella institución que conocemos en la tradición del derecho romano como la Ley de las XII Tablas (451-450 a.C).

Mientras esta comisión de expertos, conocidos como los *decenviros*, trabajaba en la redacción de las nuevas leyes, gracias a la habilidad de quien los encabezaba, Apio, aristócrata y hábil orador, consigue seducir al pueblo. En breve, se repetirían las arbitrariedades de Tarquino el Soberbio: se escamotea la *autoritas* del Senado y el *imperium* de los cónsules, así como se anula la conquistada *potestas* de los tribunales del pueblo. El decenvirato, de este modo, terminaría trocándose de una dictadura legal en una dictadura de facto. Pronto van apareciendo en el relato de Tito Livio

los elementos propios de un nuevo mito, muy próximo al drama de la violación de Lucrecia, a saber: el jefe de los decenviros se ha prendado de Virginia, hija de un militar plebeyo, quien se encuentra en otra ciudad. Apio quiere seducir por la fuerza a la joven. Virginia se resiste, pero Apio al enterarse que la madre de ésta era una esclava, obliga a uno de sus clientes a reclamarla como propietario. Para ello debe seguirse un procedimiento ante un tribunal presidido por el propio Apio, quien, sin embargo, no puede emitir una decisión de forma inmediata, lo cual le da tiempo a Virginio, padre de Virginia, de llegar y hacerse parte en dicho juicio. Empero, una vez Virginio conoce la decisión del tribunal presidido por Apio, este decide adjudicar su hija a su cliente en calidad de esclava, a fin de librarla del oprobio, prefiere matarla con sus propias manos. El suceso genera la sublevación de la multitud y de los ejércitos: "...juntándose con el remanente de la plebe romana, se fueron al monte Sacro",⁴⁶ allí permanecieron hasta que los decenviros abdicaron su autoridad, fueron nombrados los tribunales y los cónsules, y quedó restablecida la antigua forma de gobierno.

En la narración del historiador paduano, se advierte la clara intención de mitificar los hechos ocurridos junto con sus consecuencias: revestía lo ocurrido bajo la misma atmósfera del crimen cometido contra Lucrecia, como un delito contra la moral sexual; pero también, con la muerte de Virginia por la mano de su padre, alcanzaba el nivel de crimen contra la moral pública similar al ejemplo de Bruto matando a sus hijos. De esta manera, Tito Livio parecía querer sintetizar en la figura de Virginio el símbolo de la rebelión popular, pero con el sacrificio de su hija la efectiva sacralización de los tribunales del pueblo y el derecho de apelación ante el pueblo, solemnidad ausente en la rebelión de Sicinio y motivo por el que quizás los patricios no tenían ningún temor ni reparo para querer pasarla por alto.

Con todo, Maquiavelo no se deja conmovir por la extensa composición y el dramatismo empleado por el paduano; por el contrario, reduce el mito a los elementos netamente políticos suprimiendo

⁴⁵ Tito Livio, *Historia Romana. Primera Década*, Lb. III 1.

⁴⁶ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I 40, p. 132.

los de contenido moral. Así, en primer lugar, desplaza el foco de atención hacia el causante de los acontecimientos, es decir, Apio. Recuerda cómo se produjo su ascenso al poder a través de la formación del decenvirato resultante de “las mismas causas originarias de tiranía en casi todas las repúblicas, el gran deseo de libertad en el pueblo y el gran deseo de mando en la nobleza”.⁴⁷ Maquiavelo extrae así la consecuencia de las luchas desmedidas entre patricios y plebeyos, esto es, la tiranía. Por ello se esfuerza en evidenciar qué es lo indispensable para la existencia y subsistencia de la república mixta: en primer lugar, los patricios son imprescindibles para la república, pues sin ellos la república como tal no existiría; y lo peor, si por alguna razón son eliminados, un ciudadano (como Apio) se transformará en tirano del pueblo sin que éste tenga ahora a quién acudir en demanda de auxilio.⁴⁸ Maquiavelo así enfatiza una de sus más apreciadas convicciones, consistente en considerar a una parte de los patricios, quienes por su condición de fundadores y reformadores de la república, siempre defenderán su labor como ciudadanos por encima de sus intereses particulares.⁴⁹

Pero, en segundo lugar, Maquiavelo recuerda también cómo la figura de Apio, en su condición de usurpador, cometió un grave error, pues antes de haber conseguido la tiranía se enemistó con los que lo llevaron al poder y lo podían sostener, esto es, la propia plebe: “...porque cuando se quiere ejercer el mando apelando a la violencia, preciso es tener más fuerza que los forzados a obedecer”.⁵⁰ La fortaleza del pueblo radica en ser la mayoría, pero si un gobernante consigue el favor de esa multitud organizada, teniendo por enemigo a los grandes, está más seguro. Apoyándose en esa base mayoritaria el gobernante encuentra su virtud.

Mas, a Apio no lo acompaña ni la virtud ni la fortuna, ya que si fuera un tirano virtuoso, es decir, hábil y prudente, hubiese podido prescindir del apoyo del pueblo, creando una guardia personal formada por soldados extranjeros; o

armando a los campesinos sufriendo a los ciudadanos o se hubiera aliado a los vecinos poderosos, quienes lo hubieran apoyado en la defensa.⁵¹ Pero Apio, no tiene en cuenta estas posibilidades, empeorando su situación al ofender a la hija de un militar plebeyo, agudizando así su distanciamiento del sector popular y su mala suerte. Maquiavelo da así las últimas pinceladas a su cuadro mítico de la república mixta, destacando el elemento fundamental sin el cual ésta no funciona: ante todo, la necesaria tensión entre plebeyos y patricios, evitando su descontrol. Un sector no puede pretender aniquilar a su enemigo; en este caso, el Senado no debe intentar acabar con los tribunos, ni la plebe con los cónsules, pues “... de [ese] modo... se cegaron, –dice Maquiavelo– y acabaron acordando tal desorden”.⁵² Se hace claro entonces, cómo – en la misma forma que el régimen de los reyes o el de la aristocracia –, el pueblo requiere también de un trasfondo mítico capaz de insertar y legitimar su presencia como parte fundamental del juego político. Por supuesto, el pueblo en su condición de sujeto debe tener unas características especiales, unos elementos míticos dignificantes, distintos a la forma como lo ha caracterizado la tradición, incluyendo a Tito Livio, el de ser una masa susceptible a ser movida ciegamente por las pasiones.

El florentino en este punto se distancia del relato de Tito Livio. Si el paduano enfatizaba en querer hacer aparecer la atmósfera de su relato dentro de un ambiente de indignación moral, Maquiavelo se limita a destacar en forma escueta que Virginio “la mató para liberarla”, pero a causa de este hecho se originaron los “tumultos en Roma y en los ejércitos...”.⁵³ Y de ahí deriva la rebelión que encauzó Virginio, quien sólo repite los gestos realizados por Siciano en la primera sublevación del pueblo romano, pero esta vez sin licenciar al ejército como ocurrió con su antecesor. Así lo importante para Maquiavelo es la reiteración, la coincidencia entre Virginio y Siciano, a saber: su origen plebeyo, su condición de militares y su sentimiento patrio, lo cual implica las

⁴⁷ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I 40, p. 132.

⁴⁸ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I 40, p. 132-133.

⁴⁹ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I 40, p. 133.

⁵⁰ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I 40, p. 133.

⁵¹ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I 40, 134.

⁵² Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I 40, 134.

⁵³ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I 40, p. 132.

características virtuosas que le atribuye al pueblo: “...este amor y este valor no pueden nacer en otros, sino en tus súbditos,...si se quiere conservar el poder, si se quiere mantener una república o un reino, formar el ejército con los propios súbditos...”.⁵⁴ Dicho de otro modo, un pueblo armado y libre es la garantía de salvación de la patria, pues sólo el afecto les impulsa.

El interés del florentino se dirige, en esta forma, a darle un nuevo sentido al sentimiento patrio. La pasión por la república es amor, lo cual no es un defecto sino una virtud. El pueblo, representado por plebeyos como Siciano o Virginio, no actuaba en contra de la república, su deseo era ser reconocidos como parte indispensable de ella. El propio relato muestra a Virginio, encabezando el levantamiento, recibiendo a los comisionados del Senado en el monte Sacro, y en lugar de cuestionar la autoridad de estos o molestarse por las exigencias que le hacen, cae en cuenta de la inutilidad de una multitud sin jefes.⁵⁵ Toma conciencia, como lo hará Maquiavelo en toda la última parte del Libro I de los *Discursos*, de la única forma de conseguir el respeto del bando enemigo, esto es: estar en capacidad y disposición de negociación. Por lo tanto, a partir de este momento, se hacía indispensable y legítimo el restablecimiento de los tribunos de la plebe y la legitimación del derecho de apelación al pueblo de las decisiones de todas las autoridades junto con la condena de los decenviros.

III. CONCLUSIÓN

El mito de la muerte de Virginia en manos de su padre para salvarla del oprobio, no tiene como fin promover una revolución contra la república. Por el contrario, la sublevación de Virginio al reiterar el acto de Sicinio, manifiesta no sólo la capacidad de reacción del pueblo frente a los desmanes de los grandes, sino que tal reacción no es casual. Maquiavelo le da así a los sentimientos y pasiones del pueblo el carácter de cualidad, siempre y cuando sean llevadas con moderación y canalizados positivamente por un jefe elegido entre ellos mismos. Por consiguiente, el pueblo

posee también una forma de virtud, la cual le permite ubicarse dentro del orden político, con todo derecho, en posición de negociar y debatir en igualdad de condiciones con su contraparte, los patricios. Y gracias al empleo de esa habilidad, un pueblo libre, como el romano, tiene la función política de vigilar a los poderosos y la obligación moral de velar por la conservación de la libertad y el acrecentamiento de los medios para alcanzar el beneficio común.

En esta forma, la instauración de los tribunos de la plebe y la mitificación de esta institución era indispensable para que, por lo menos, una parte del pueblo interesada en participar directamente en la gestión de los asuntos públicos, cuide de la debida y justa aplicación del ejercicio del derecho de apelación en cabeza de los ciudadanos contra cualquier decisión emitida por los órganos de la república. Así, quien primero quiso hacer uso de ese derecho de apelación fue el propio Apio, pero Virginio no lo consideró digno de ese derecho. Apio reclamó en seguida exigiendo al pueblo no violar aquella norma que acababa de restablecer con tanto empeño. A pesar de su alegato, es apresado y, antes de ser juzgado, el antiguo decenviro se suicida. Maquiavelo recuerda un caso similar ocurrido en tiempos de Savonarola, el cual llevó a la república popular al desprestigio, pues mostraba con esta actuación una señal grave de corrupción.⁵⁶ La moraleja de esta omisión nos lleva a observar con claridad la pretensión de Maquiavelo, la de reconocer no sólo la imposibilidad de prescindir en el funcionamiento de la república de cualquiera de sus sujetos – patricios o plebeyos –, sino la necesaria sumisión de cada uno de esos sectores a la ley.

En efecto, con el mito de la rebelión popular, Maquiavelo termina de apuntalar los pilares del marco de creencias dentro del cual se personifica y se da presencia a los actores de la vida republicana. Un cosmos político donde las clases sociales rivales como las instituciones que articulan y canalizan sus deseos e intereses, son elementos imprescindibles de un complejo engranaje galvanizado por aquellos mitos constitutivos de lo sagrado, es decir, de lo que

⁵⁴ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I, Cap. 43, p. 136.

⁵⁵ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I, Cap. 44, p. 137.

⁵⁶ Maquiavelo, *Discursos*, Lb. I, Cap. 45, pp. 138-139.

siempre debe estar presente y no debe ser alterado en una comunidad organizada como república mixta. En ello reside el sentido y el fin de eso que E. Cassirer llamara “el mito del Estado”⁵⁷: un artificio construido por hombres virtuosos, capaces de domeñar los caprichos de la *fortuna*, pero también ayudados por ella, quienes en su papel de héroes o de víctimas se han ido sacrificando por conseguir un orden social donde, según la teoría del florentino, la mayoría de los ciudadanos podrían lograr coexistir dentro de una paz dinámica y libre, al menos durante un ciclo temporal más extenso que el de cualquier otro régimen.

BIBLIOGRAFÍA

1. Arenas Vives, Daniel. *El crimen en el pensamiento político de Maquiavelo y de Tucídides*, en Roberto R. Aramayo, José Luis Villacañas (comp.), *La herencia de Maquiavelo*, México, Fondo de Cultura Económica, 1999.
2. Benjamin, Walter. *Para una crítica de la violencia*, trad. Marco Aurelio Sandoval, México, Premia editora, 1978.
3. Cassirer, Ernst. *El mito del Estado*, trad. Eduardo Nicol, México, Fondo de Cultura Económica, 1974.
4. Cicerón, *Sobre la República*, trad. Álvaro D’Ors, Madrid, Gredos, 2000.
5. Coulanges, Foustel de, *La Ciudad Antigua*, Bogotá, Panamericana, 1990.
6. Dumézil, Georges ‘Les trois péchés des Tarquins, père et fils’, en *Esquisses de mythologie*, Paris, Gallimard, 2003.
7. González García, José María. *Someter la ocasión, domar la fortuna*, en Aramayo, Roberto R., Villacañas, José Luis (comp.), *La Herencia de Maquiavelo*, México, Fondo de Cultura Económica, 1999.
8. Huizinga, Johan. *Homo ludens*, trad. Eugenio Imaz, Madrid, Alianza, 2000.
9. Lefort, Claude. *Maquiavelo. Lecturas de lo político*, trad. Pedro Lomba, Madrid, Trotta, 2010.
10. Livio, Tito. *Historia Romana. Primera Década*, estudio preliminar de Francisco Montes de Oca, México, Porrúa, 2013.
11. Tito Livio, *Ab Urbe Condita Lib. I-III*. texto en latín de la edición de [https://kupdf.net/download/tito-livio-ab-urbe-condita-lib-i-i-iii-historia-de-roma-desde-su-fundacion_5a0b0885e2b6f5170301e8b4_pdf#\(04/02/2023\)](https://kupdf.net/download/tito-livio-ab-urbe-condita-lib-i-i-iii-historia-de-roma-desde-su-fundacion_5a0b0885e2b6f5170301e8b4_pdf#(04/02/2023))
12. Mansfield, Harvey C. *Machiavell’s Virtue*, Chicago & London, The University of Chicago Press, 1998.
13. Mansfield, Harvey C. *Machiavelli’s New Modes and Orders. A Study of the Discourses on Livy*, Chicago, The University of Chicago Press, 2001.
14. Maquiavelo, Nicolás. *El Príncipe*, Edición bilingüe, trad. Stella Mastrángelo, México, Universidad Autónoma de la Ciudad de México, 2008.
15. Maquiavelo, Nicolás. *Discursos sobre la Primera Década de Tito Livio*, trad. Ana Martínez Arancón, Madrid, Alianza, 1987.
16. Machiavelli, Niccolò. *Discorsi sopra la Prima Deca di Tito Livio*, en *Tutte le Opere*. Firenze, Bompiani, 2018.
17. Polibio, *Historias, Libros V-XV*, trad. Manuel Balasch Recort, Madrid, Gredos, 2000.

⁵⁷ Véase, Ernst Cassirer, *El mito del Estado* (México, Fondo de Cultura Económica, 1974).



Scan to know paper details and
author's profile

The Current Norms of International Humanitarian Law in the Novel One Hundred Years of Solitude

Carlos Milton Fonseca Lidueña

ABSTRACT

In this writing, according to the methodological components of the Critical Legal Studies approach, the literary movement of Magical Realism and historiography is done through the literature of the novel One Hundred Years of Solitude, a parallel of reality to the fiction of the Thousand Days' War to establish its historical, political and social context, the validity of International Humanitarian Law, and the requirements of temporal, space and material order for the qualification of the existence of a non-international armed conflict within the framework of Article III common to the four Geneva Conventions and Additional Protocol II to these four conventions.

Keywords: law; literature; thousand days' war.

Classification: DDC Code: 341.481 LCC Code: KZ6471

Language: English



London
Journals Press

LJP Copyright ID: 573364
Print ISSN: 2515-5784
Online ISSN: 2515-5792

London Journal of Research in Humanities and Social Sciences

Volume 23 | Issue 4 | Compilation 1.0



© 2023, Carlos Milton Fonseca Lidueña. This is a research/review paper, distributed under the terms of the Creative Commons Attribution-Noncom-mercial 4.0 Unported License (<http://creativecommons.org/licenses/by-nc/4.0/>), permitting all noncommercial use, distribution, and reproduction in any medium, provided the original work is properly cited.

The Current Norms of International Humanitarian Law in the Novel One Hundred Years of Solitude

Vigencia del Derecho Internacional Humanitario en la Novela Cien Años de Soledad

Carlos Milton Fonseca Lidueña

ABSTRACT

In this writing, according to the methodological components of the Critical Legal Studies approach, the literary movement of Magical Realism and historiography is done through the literature of the novel One Hundred Years of Solitude, a parallel of reality to the fiction of the Thousand Days' War to establish its historical, political and social context, the validity of International Humanitarian Law, and the requirements of temporal, space and material order for the qualification of the existence of a non-international armed conflict within the framework of Article III common to the four Geneva Conventions and Additional Protocol II to these four conventions.

Keywords: law; literature; thousand days' war.

RESUMEN

En el presente escrito, conforme a los componentes metodológicos de la corriente jurídica de los Estudios Críticos del Derecho, el movimiento literario del Realismo Mágico y la historiografía, se hace a través de la literatura, con la obra Cien Años de Soledad, un paralelo de la realidad a la ficción de la guerra de los Mil días para establecer mediante su contexto histórico, político y social, la vigencia del Derecho Internacional Humanitario, y los requisitos de orden temporal, espacial y material para la calificación de un conflicto armado de carácter no internacional en el marco del artículo 3º común a los cuatro Convenios de Ginebra y del Protocolo Adicional II a estos cuatro convenios.

Palabras claves: derecho; literatura y guerra de los mil días.

I. INTRODUCCIÓN

La guerra ha formado parte persistente de la naturaleza violenta del ser humano y de la experiencia humana, siendo más antigua que la civilización (Jar Couselo, 2005). Paralelamente a ella, paradójicamente se ha desarrollado el derecho en la guerra, el *ius in Bellum* o Derecho Internacional Humanitario, que no prohíbe la guerra (Salmón, 2004), no prohíbe que nos matemos, el acto más inhumano, sino que su propósito es que lo hagamos suavemente, más humanamente. Esa lógica contradicción material y humana, ha tenido su desarrollo a través de normas consuetudinarias intentado consolidarse positivamente en normas convencionales y otros instrumentos internacionales y dentro de los ordenamientos jurídicos de los Estados con la finalidad de proteger y aliviar la suerte de los heridos y enfermos en campaña terrestre, de los naufragos, de las personas detenidas y prisioneros de guerra y la población civil, tanto en los conflictos armados internacionales como en los de carácter no internacional; y de regular los medios y métodos de guerra.

Colombia, no ha sido ajena a esa naturaleza violenta persistente de la naturaleza humana, pues la guerra ha formado parte plurisubsistente de los movimientos históricos, políticos, sociales, económicos, de la lucha de clases y otros factores más como el narcotráfico y el paramilitarismo. El pueblo colombiano ha sufrido las consecuencias de varios conflictos armados que se han desarrollado desde la conquista, pasando por la colonia, la independencia, el conflicto bipartidista entre liberales y conservadores -guerra de los Mil días-, la violencia de las fuerzas armadas revolucionarias de Colombia -Farc- contra las fuerzas armadas regulares, estas,

contra el Ejército de Liberación Nacional, Movimiento 19 de abril, Ejército Popular de Liberación; y contra estos y aquellos, grupos armados organizados paramilitares y bandas que emergieron de estos.

A través del movimiento literario del Realismo Mágico, uno de sus escritores, Gabriel García Márquez, en su obra *Cien años de Soledad*, relata en prosa, en una mezcla entre la realidad y la ficción, el contexto histórico, político, social y económico de la guerra de los Mil Días acontecida en Colombia entre octubre de 1899 y finales de 1902 terminada con los tratados de Wisconsin firmado por el general Benjamín Herrera, y Neerlandia, firmado por el general Rafael Uribe Uribe en 1903, cuya vida y obra, dicen los entendidos, inspiró a García Márquez para la creación del principal personaje de *Cien Años de Soledad*: El coronel Aureliano Buendía (Suárez, 2009).

En términos metodológicos, el presente artículo hace parte de las apuestas por la enseñanza del derecho a partir de la Literatura, recurriendo diversas técnicas documentales, como la revisión de información, estudio de documentos históricos, doctrina y otras fuentes auxiliares.

Este artículo tiene como objetivo, a través de la corriente jurídica de los Estudios Críticos del Derecho, hacer un estudio jurídico en cuanto a la vigencia del Derecho Internacional Humanitario en los hechos de la novela *Cien años soledad* que tratan de la guerra de los Mil días. Para este objetivo, en una primera sección haciendo un paralelo entre la realidad histórica y lo mágico de la obra de *Cien Años de Soledad*, trataremos sobre el contexto en cuanto a los factores históricos, sociales, políticos, económicos y culturales que antecedieron y concurrieron con y en la guerra de los Mil días, determinante para establecer la existencia de un conflicto armado de carácter no internacional.

En la segunda sección, también en un paralelo con la realidad y la ficción, analizaremos los presupuestos normativos y en general los estándares internacionales que establecen la existencia de un conflicto armado de carácter no

internacional en cuanto a su ámbito temporal, espacial y material. Respecto de este último, se analizarán de acuerdo con la época, los criterios de organización y nivel de intensidad al tenor del artículo 3º común a los cuatro Convenios de Ginebra y del Protocolo Adicional II, para terminar con los acuerdos de paz de Neerlandia, Chinácota y Wisconsin. Finalmente, en la tercera sección se culminará con las reflexiones finales.

II. CONTEXTO HISTÓRICO, SOCIAL, POLÍTICO Y ECONÓMICO DE LA GUERRA DE LOS MIL DÍAS: LO REAL Y LO MÁGICO

¡Estalló la guerra! Antes de conocerse en Macondo que la guerra había estallado y que imperaba la ley marcial en todo el país, esta había empezado hacia tres meses, y era conocido por Apolinar Moscote, corregidor de la localidad, suegro de Aureliano Buendía, quien no había dado la noticia “ni a su mujer, mientras llegaba el pelotón del ejército que había de ocupar el pueblo por sorpresa.” (García Márquez, 1967, p. 43). En la realidad colombiana, según la doctrina histórica, la guerra de los Mil días había estallado el 17 de octubre de 1899 (Martínez, 2010), primero en el Socorro, Santander extendiéndose a los departamentos de la Región Caribe y luego al centro del país a Boyacá y Cundinamarca, entre otros (Céspedes, 2017), aunque con anterioridad a esta fecha, en enero de ese mismo año, ya se habían presentado en Gramalote enfrentamientos entre las fuerzas del gobierno y los rebeldes dada la complejidad social y política que se estaba atravesando. Historiográficamente está documentado por un soldado, así:

Estábamos en vísperas de una batalla. En la tarde del 28 de enero de 1899 se tuvo conocimiento de que fuerzas del gobierno se acercaban a Gramalote por la vía de Ocaña para cerrarle el paso al ejército restaurador, que marchaba a Cúcuta a recibir un armamento que debía traer para la revolución el general Foción Soto. Entonces se dio el orden de marchar rápidamente por la vía de Arboledas y Salazar de las Palmas, a fin de ganar de mano a la intención del gobierno y

poder así asegurar el éxito de la introducción de armamento. Así se hizo, y en la mañana del 2 de febrero las tropas revolucionarias atacaron a Gramalote por el lado El Caimito, mientras por el frente de Terán, río por medio, atacaban a las fuerzas del gobierno batallones de la revolución (Chaparro, 1935, p. 37).

Para los habitantes de Macondo la guerra no era parte de su experiencia humana, puesto “que hasta entonces no había sido más que una palabra para designar una circunstancia vaga y remota,” que “se concretó en una realidad dramática.” (García Márquez, 1967, p. 49). No hacía parte de la experiencia y era una circunstancia remota, porque si bien la fundación de Macondo indirectamente fue fruto de un hecho violento relacionado con la muerte de Prudencio Aguilar, perpetrada por una pelea de gallos en su juventud por José Arcadio Buendía, quien por esta situación desde Riohacha emprendió una expedición junto con hombres, mujeres, niños y animales y “toda clase de enseres domésticos, atravesando la sierra buscando una salida al mar” (García Márquez, 1967, p. 6), para hacerlo; Macondo, era una comunidad pacífica, en la que ni siquiera se había muerto alguien por causa natural, razón por la que no tenían cementerio; una comunidad en la que no había más autoridad que la patriarcal de su fundador José Arcadio Buendía, quien imponía el orden y el trabajo e hizo que hubiera un equilibrio en cuanto a igualdad de oportunidades y satisfacción de bienes y necesidades básicas, disponiendo “el trazado de las calles y la posición de las nuevas casas, de manera que nadie disfrutara de privilegios que no tuvieran todos”, (García Márquez, 1967, p. 18), con la única prohibición en el poblado de tener gallos de pelea. Macondo, “era entonces una aldea de veinte casas de barro y cañabrava construidas a la orilla de un río de aguas diáfanas que se precipitaban por un lecho de piedras pulidas, blancas y enormes como huevos prehistóricos” (García Márquez, 1967, p. 3). Además, “fue la aldea más ordenada y laboriosa que cualquiera de las conocidas hasta entonces por sus 300 habitantes. Era en verdad una aldea feliz, donde nadie era mayor de treinta años” (García Márquez, 1967, p. 6).

Macondo, para la época, antes de llegar Apolinar Moscote a representar la institucionalidad en su condición de corregidor enviado por el gobierno nacional, representa la Colombia de la primera mitad del siglo XIX; la Colombia de las regiones y de la delimitación de la autoridad del poder central consecuencia de regiones que surgieron de la colonización; la Colombia del Estado – Nación naciente, de los inicios de su vida republicana institucionalmente conformada, cuyo pilar de la vida social y económica era las parroquias, los pueblos y las ciudades, (Alonso, 2014), la Colombia del abandono estatal, la Colombia en cuyas regiones regía la autoridad del patriarcal como la de José Arcadio Buendía, quien había repartido la tierra justamente y liderado la comunidad para abrir caminos e introducir “las mejoras que les había ido exigiendo la necesidad, sin haber molestado a gobierno alguno y sin que nadie los molestara.” (García Márquez, 1967, p. 25).

Las razones de las guerras y movimientos armados acontecidos antes de la guerra de los Mil días, y las que generaron también esta guerra, se contraen a las disputas y tensiones ideológicas bipartidistas entre liberales y conservadores, que inician con las transformaciones liberales acontecidas en la sociedad a partir de 1849 con José Hilario López, tales como el impulso al libre mercado y exportación; al fortalecimiento de un sistema de organización de Estado federal y laico, la abolición de la esclavitud y la pena de muerte, la reorganización de los territorios de las comunidades indígenas y el matrimonio civil.

Contraria a estas banderas liberales que constituyó el olimpo liberal a partir de la Constitución de 1863, también llamada de Rionegro que estableció finalmente una organización federal, llamando al país “Estado Unidos de Colombia”, surgieron las banderas conservadoras lideradas por Rafael Núñez, quien paradójicamente pertenecía al partido liberal, pero fue quien después lideró el proyecto contrarrevolucionario conservador y clerical denominado la regeneración -a la usanza similar

al proyecto de la restauración de Europa¹-, fundado en el modelo económico de La Hacienda que culminó con la Constitución del 1886 que regiría a Colombia hasta el 3 de junio de 1991 (Jurado, 2015).

La regeneración con el restablecimiento de las relaciones con la iglesia, en rigor tendió a restaurar el poder en cabeza en las elites de los partidos liberal y conservador mediante la estructuración de un modelo centralista de Estado y el modelo organizativo económico de la hacienda. Este modelo organizativo económico se ha fundamentado en Colombia en una fuerte cohesión social de esas elites a través de las lealtades políticas para el mantenimiento del poder con una estructura vertical y hereditaria con el fortalecimiento de las fuerzas militares. Esto, se ha mantenido en la historia con el modelo de gobierno centralista, que se estableció desde esa época hasta la actualidad, que ha permitido que los recursos tributarios puedan estar centralizados en un banco nacional para que las mencionadas clases políticas puedan mantener su rol de patrones con las dignidades estatales a través del ofrecimiento de curules inferiores y actividades de contratación (Céspedes, 2017).

Seguramente, los habitantes de Macondo tuvieron conocimiento de las disputas ideológicas bipartidistas entre liberales y conservadores que causaban las guerras y movimientos armados, cuando Úrsula Iguarán volvió con hombres y mujeres que “venían del otro lado de la Ciénaga, a solo dos días de viaje, donde habían pueblos que recibían el correo todos los días y conocían las maquinas del bienestar” (García Márquez, 1967, p. 17)., después de cinco meses de su desaparición desde que fue en busca de su hijo José Arcadio, quien se fue con los gitanos que todos los años por el mes de marzo llegaban a Macondo dando a conocer los nuevos inventos.

¹ Se denominó de tal forma, al periodo en el cual se intentó reorganizar política e ideológicamente a Europa, luego de que se pusiera fin a la aventura imperial iniciada por Napoleón Bonaparte, intentaron restaurar el respeto a los poderes establecidos y el sentido de la jerarquía y de la autoridad (Droz, 1974).

El conocimiento de las mencionadas disputas ideológicas bipartidistas se vislumbra aún más en los habitantes de Macondo con la llegada del corregidor Apolinar Moscote, cuando ordenó en su primer decreto como primera autoridad pintar las casas de azul, lo que representa el establecimiento del régimen del centralismo gubernamental de la hegemonía conservadora. Lo mismo se puede deducir también, con las enseñanzas esquemáticas que hacía a Aureliano Buendía, yerno y viudo de su extinta hija Remedios, sobre las diferencias entre conservadores y liberales, en cuanto a que estos:

eran masones; gente de mala índole, partidaria de ahorcar a los curas, de implantar el matrimonio civil y el divorcio, de reconocer iguales derechos a los hijos naturales que a los legítimos, y de despedazar al país en un sistema federal que despojara de poderes a la autoridad suprema (García Márquez, 1967, p. 41).

Los conservadores, por el contrario, quienes decían haber recibido el poder directamente de Dios, “propugnaban por la estabilidad del orden público y la moral familiar, eran los defensores de la fe de Cristo, del principio de autoridad, y no estaban dispuestos a permitir que el país fuera descuartizado en entidades autónomas.” (García Márquez, 1967, p. 41). Por sentimientos humanitarios, Aureliano, quien aún no se había autodenominado Coronel, se identificaba con el partido liberal en cuanto a los derechos de los hijos naturales, pero sin entender cómo se “llegaba al extremo de hacer una guerra por cosas que no podían tocarse con las manos” (García Márquez, 1967, p. 41).

El susodicho contexto de las disputas bipartidistas se aprecia aún más en la dinámica social y política de Macondo, con la llegada del farsante médico Alirio Noguera, capturado en la primera aventura federalista, quien “logró escapar a Curazao disfrazado con el traje que más detestaba en este mundo: una sotana, e instigó a los jóvenes de Macondo para que votaran por el partido liberal poniendo en aprietos al corregidor Moscote” (García Márquez, 1967, p. 42), al punto de que a este le tocó hacer trampa para que

ganara el partido conservador; además de su fundamentalismo a ultranza, que tenía como finalidad liquidar al régimen conservador con el plan que confesó a Aureliano Buendía, liquidar “a los funcionarios del régimen con sus respectivas familias, sobre todo a los niños, para exterminar el conservatismo en la semilla” (García Márquez, 1967, p. 42). Conspiración a la que Aureliano le sacó el cuerpo.

En la realidad colombiana, las causas inmediatas de la guerra de los Mil días se contraen a la exclusión del liberalismo del gobierno consecuencia de la desaparición de la hegemonía liberal que había culminado; la poca representación del liberalismo en el Capitolio; la división del conservatismo en nacionales e históricos, estos que apoyaron a los liberales; las facultades extraordinarias para prevenir y suprimir administrativamente actividades subversivas, delitos y culpas contra el Estado que afectan el orden público; el despojo y concentración de la tierra en unos pocos con la falta de una reforma agraria efectiva que ha permanecido hasta la actualidad, factores económicos como la crisis de productos de exportación como el café, la quina y el tabaco, etc. (Plazas Olarte, 1985, como se cita en Céspedes, 2017). Pero la causa más inmediata, fue la sospecha de fraude electoral en las elecciones de 1898, en la que resultó electo presidente el candidato de los conservadores nacionalistas Manuel Antonio Sanclemente, que vencieron a los liberales divididos entre pacifistas, cuyo candidato era Miguel Samper, y los guerreristas o dictatoriales, liderados por Soto y Rafael Uribe Uribe, obteniendo cinco veces más votos que las mencionadas dos corrientes del liberalismo (Rubiano, 2011).

En Macondo, pese al esfuerzo de Alirio Noguera para que muchos votaran por el partido liberal, el corregidor Apolinar Moscote hizo trampas en las elecciones. A pesar de que “se votó con entera libertad, como pudo comprobarlo el propio Aureliano, que estuvo casi todo el día con su suegro vigilando que nadie votara más de una vez”, (García Márquez, 1967, p. 41). Después de las cuatro de la tarde, el corregidor selló la urna con una etiqueta con su firma. “Esa noche,

mientras jugaba dominó con Aureliano, le ordenó al sargento romper la etiqueta para contar los votos. Había casi tantas papeletas rojas como azules, pero el sargento sólo dejó diez rojas y completó la diferencia con azules” (García Márquez, 1967, p. 41), sellando la urna nuevamente con una nueva etiqueta y enviándola al día siguiente a la capital de la provincia:

«Los liberales irán a la guerra», dijo Aureliano. Don Apolinar no desatendió sus fichas de dominó. «Si lo dices por los cambios de papeletas, no irán -dijo-. Se dejan algunas rojas para que no haya reclamos.» Aureliano comprendió las desventajas de la oposición. «Si yo fuera liberal -dijo- iría a la guerra por esto de las papeletas.» Su suegro lo miró por encima del marco de los anteojos.

-Ay, Aurelito -dijo-, si tú fueras liberal, aunque fueras mi yerno, no hubieras visto el cambio de las papeletas (García Márquez, 1967, p. 41).

La guerra de los Mil días fue el conflicto armado interno más devastador y prolongado en toda América Latina durante el siglo XIX (Bergquist, 2004). En estas disputas entre conservadores y liberales como se podrá apreciar en la dinámica de las hostilidades, si bien las elites y sub de elites de dichos partidos fueron trascendentes en las causas y acciones de la guerra, se evidenció que quienes más participaron en la lucha armada fueron las clases populares, la mayoría, trabajadores agrícolas, al punto que las diferencias sociales, o la brecha social, se manifestó en la dinámica de la guerra pues en su primera fase se denominó la guerra de los caballeros, después guerra de guerrillas. (Borja, 2015).

III. Existencia de un CANI en la guerra de los Mil Días y la vigencia del DIH

En la realidad mundial, como lo manifestamos en la introducción, la guerra ha sido propia de la naturaleza humana, por tanto, presente en toda la historia de la humanidad, porque ha sido tan antigua como la civilización. Sin embargo, también como lo señalamos *ab initio*, paradójicamente ese acto inhumano de matar se

ha tratado en la historia de humanizar imponiendo límites de carácter religiosos, políticos, militares, económicos, etc., regulando la conducta de los actores en conflicto a través de normas consuetudinarias que posteriormente se convirtieron en convenios internacionales suscritos por diversos Estados.

En Macondo, en cuanto al derecho en la guerra, se desconocía por sus pobladores, no solamente los grandes inventos que ocurrían al otro lado del río algunos de ellos traídos por los gitanos-, sino también en cuanto a los conflictos armados internacionales² la normatividad para regularlos, la experiencia de la primera y segunda guerra mundial, específicamente esta, que en porcentaje de víctimas civiles superó a la de los militares, quienes habían sido el objetivo exclusivo de los Convenios de Ginebra (Jar Couselo, 2005). Ahora, con todo y que, en varias partes del mundo se habían presentado guerras civiles, como la guerra de los Mil días, estas estaban por fuera del ámbito de aplicación por el derecho internacional humanitario y del derecho de la Haya.

Fue mucho después de la realidad macondiana de la guerra de los Mil días, e incluso de la paz artificial que se vivió después de esta en la realidad colombiana, que los conflictos armados de carácter no internacional empezaron a ser regulados normativamente a partir de la conferencia diplomática de 1949, en la que además de aprobarse los cuatro Convenios de Ginebra se introdujo el artículo 3º común que lo definen y lo regulan, luego se desarrolla y complementa mediante el Protocolo Adicional II aprobado en 1977 por la Conferencia Diplomática que empezaría en 1974 (Henckaerts, 2010).

Ahora bien, conforme al Comité Internacional de la Cruz Roja los conflictos armados no internacionales son “enfrentamientos armados prolongados que ocurren entre fuerzas armadas gubernamentales y las fuerzas de uno o más

grupos armados, o entre estos grupos, que surgen en el territorio de un Estado” (CICR, 2008, p. 6), el cual debe alcanzar un nivel mínimo de organización y de intensidad (TPIY, 2005).

Si el nivel de intensidad y de organización de las partes en conflicto supera otras situaciones de violencia, que pueden ser esporádicas y aisladas, tales como los motines, los disturbios interiores y las tensiones internas de tal forma que los actores del conflicto puedan ser enfrentados bajo el principio de necesidad militar, los regula el artículo 3 Común. Por otra parte, cuando el nivel intensidad y organización es tal, que las fuerzas armadas disidentes o los grupos armados que confrontan tienen un nivel de organización bajo un mando responsable que le permita tener control de un territorio en el que realice operaciones militares en forma concertada y sostenida, les será aplicable Protocolo adicional II (Vité, 2019).

En ese sentido, el Tribunal Penal Internacional para la antigua Yugoslavia estableció como factores indicativos principales de organización de las partes: i) la estructura jerárquica y cadena de mando; ii) capacidad para planificar y lanzar operaciones militares coordinadas; iii) capacidad para reclutar, entrenar y equipar a nuevos combatientes; iv) existencia de un reglamento interno o un código de conducta; v) los comandantes tienen una capacidad mínima para el control de los miembros del grupo y por lo tanto, para asegurar el respeto del derecho internacional humanitario; vi) control del territorio (TPIY, 2008).

En cuanto al nivel de intensidad: i) duración y gravedad de las confrontaciones armadas; ii) número de combatientes desplegados y el tipo de fuerzas gubernamentales involucrada; iii) armas utilizadas; número de víctimas militares y civiles; intensidad de los daños materiales; y, iv) efectos de la violencia en la población civil, (TPIY, 2008).

Además de otros factores la seriedad de los ataques, el incremento en las confrontaciones, la extensión de las hostilidades a lo largo de un territorio en un periodo de tiempo (Fonseca, 2018).

² Entiéndase según el artículo 2 común a los cuatro Convenios de Ginebra, como aquellos que se presentan entre dos o más Estados sujetos de derecho internacional y que comprenden también las luchas de los pueblos contra la colonización, la ocupación extranjera y contra los regímenes de discriminación racial.

La guerra de los Mil días no cabe duda tuvo las características de un conflicto armado de carácter no internacional al tenor del artículo 3º Común y del Protocolo Adicional II. En el ámbito temporal, fue en Latinoamérica, para la época, el conflicto armado más prolongado en el tiempo, pues según la doctrina histórica, tuvo ocurrencia desde 17 de octubre de 1899 hasta el 21 de Noviembre de 1902 (Quiroz, 2016) cuando se firmó el tratado de paz de Wisconsin por el general Benjamín Herrera, luego de que el 24 de octubre de ese mismo año el general Rafael Uribe Uribe junto con el general Florentino Manjarrez, firmarán el tratado de paz de Neerlandia (Álvarez y López, 2020). En lo concerniente al ámbito espacial o territorial, se presentó dentro de las fronteras del Estado de Colombia, en el Socorro, Santander y se extendería hacia los departamentos de la Costa, Boyacá, Cundinamarca incluyendo Bogotá, Cauca y Antioquia para terminar disputándose en todo el país (Santos, 2016).

Desde la perspectiva del ámbito de lo material, la guerra de los Mil días, en cuanto la estructura jerárquica y cadena de mando, característica de la organización, enfrentó a las fuerzas regulares del Estado, esto es, al ejército nacionalista -después llamado conservador el 31 de julio de 1890-, contra el ejército liberal regular que estuvo bajo el mando del Supremo Gabriel Vargas Santos y Rafael Uribe Uribe, y del Estado Mayor compuesto por Benjamín Herrera, Avelino Rosas, Juan Mac Allister, Paulo E. Villar, además se enfrentaba también a las guerrillas rebeldes liberales que no dependían ni de los jefes supremos ni del Estado mayor del ejército liberal (Santos, 2016).

Continuando con la aplicación del ámbito material del derecho internacional humanitario, es importante resaltar que por ser una época antigua, la dinámica de las hostilidades correspondía a la aplicación del derecho consuetudinario, amén por supuesto del Derecho de la Haya que regula los medios y métodos de guerra, aplicables también como normas consuetudinarias, específicamente en cuanto a los combates en las calles y veredas; batallas campales, muchas veces que desencadenaron en luchas cuerpo a cuerpo.

En cuanto al nivel intensidad, específicamente en lo relacionado con el criterio de los tipos de armas utilizadas, los combatientes en la guerra de los Mil días, tanto de las fuerzas regulares del gobierno como el bando revolucionario -el ejército revolucionario regular y las guerrillas liberales-, utilizaron diversas armas, entre ellas el machete y los fusiles Gras, Mannlicher y Remington (Rueda, 2006). También fueron utilizadas las escopetas de fisto, y como los fusiles no podían estar al alcance de todos los combatientes de lado y lado, utilizaron armas arcaicas tales como las ondas, piedras, garrotes, perreros o palos usados en forma de lanza o cuchillo. Debe resaltarse en cuanto a las fuerzas regulares del gobierno que la infantería utilizaba las armas de fuego y la caballería, bastante incipiente por los pocos caballos que tenían, usaban el revolver, las lanzas y las tercerolas de fácil manejo a caballo (Rueda, 2006).

No obstante, para las dos partes en conflicto, o para las tres, si agregamos a las guerrillas liberales, las armas blancas tales como el machete bien afilado, las hachas, las bayonetas en hastadas en palo, las espadas, sables, floretes, lanzas, los yataganes, e incluso los instrumentos de labranza, fueron las más populares por su fácil adquisición y transporte, y porque “permitían a los combatientes desempeñarse ágilmente en las luchas cuerpo a cuerpo que fueron muy frecuentes y causaron alta mortalidad” (Rueda, s.f., párr. 6), tal vez por esto fue que, los seis soldados armados con fusiles al mando de un sargento, fueran “de casa en casa decomisando armas de cacería, machetes y hasta cuchillos de cocina” (García Márquez, 1967, p. 41), en Macondo. Y en efecto, como lo relataremos fueron esas armas, con las que “los veintiún hombres menores de treinta años al mando de Aureliano Buendía (...), tomaron por sorpresa la guarnición, se apoderaron de las armas y fusilaron en el patio al capitán y los cuatro soldados que habían asesinado a la mujer” (García Márquez, 1967, p. 43).

Asimismo, fueron utilizados por los indígenas de la Guajira el arco y la flecha, esta de caña liviana en cuya punta tenía una cola de pez de raya a la que adicionaban curare o una pasta

confeccionada a base de veneno de culebra (Rueda, 2006). Finalmente, en cuanto artillería, fueron utilizados solo dos cañones por el ejército conservador con pocas municiones y sin muchos pertrechos. El ejército revolucionario liberal por su parte, hizo uso cañones rudimentarios de confección artesanal, de deficiente funcionamiento, pues causaban más daño a quienes los disparaban que al propio enemigo. Ante la desigualdad de armas entre el gobierno y los rebeldes, algunos jefes llegaron a manifestar a sus tropas: "No tenemos buenos cañones, pero nos sobra el coraje" (Rueda, 2006).

Continuando con el nivel de intensidad, en lo tocante a los criterios del número de víctimas militares, la extensión de las hostilidades a lo largo del territorio en un periodo de tiempo, número, duración y gravedad de los enfrentamientos armados, fue bastante acentuado, dado la cantidad de bajas y la densidad demográfica de Colombia para la época, pues en la estadística que se repite de texto en texto, el número de bajas por causa de la guerra de los Mil días ha sido estimada en cien mil en una población de cuatro millones (Busshnell, 2007), y por supuesto, también por el elevado número de combates sostenidos, que solo para el año de 1900 su enumeración ocupa ocho páginas de letra condensada (Molano, 2016). Según Yunis se libraron también para ese año cien batallas y hubo más de veinte mil hombres caídos. En los combates presentados el ejército liberal perdió casi todas las batallas, mientras que la guerrilla liberal rebelde siempre puso en jaque al ejército conservador a través de la guerra de guerrillas (2018).

En efecto, obsérvese como escaló el conflicto en su dinámica en cuanto a nivel de intensidad después de empezar las hostilidades de la guerra de los Mil días:

En todas partes los liberales carecían de armas, y casi en absoluto de municiones, y en sus cuerpos beligerantes, a donde acudía la juventud sin otro equipo que el del entusiasmo y el valor, literalmente estaban predestinados a ser víctimas de fusilamientos en masa" (Caballero, 2006, p.30)

El siguiente día, 18 de octubre de ese mismo año, en el telégrafo de la población de Villeta, residencia del presidente Sanclemente, se transmitían noticias más inquietantes que las anteriores: "Una guerrilla ataca la población. Se está combatiendo en las calles. Han asaltado los edificios en que funcionan las autoridades legítimas. Resistimos apenas. La manzana norte de la plaza está ardiendo. Corro a esconder los aparatos telegráficos" (Villegas & Yunis, 1978, p.51).

Los criterios de organización e intensidad del conflicto armado de carácter no internacional se vislumbran en Macondo cuando la guerra había estallado hacía tres meses y a ley marcial imperaba en todo el país, el pelotón del ejército que ocupó el pueblo estableció su cuartel con sus dos piezas de artillería en la escuela; impuso el toque de queda a las seis de la tarde; realizó allanamientos drásticos, casa por casa, llevándose hasta las herramientas de labranza; fusiló sin fórmula de juicio al falso médico revolucionario liberal federalista Alirio Noguera; descalabró con un culatazo al padre Nicanor, quien trató de impresionarlos con el milagro de la levitación; sustituyó al corregidor Apolinar Moscote, por un capitán, quien tomaba las decisiones en defensa del orden público; y mataron a culatazos a una mujer en plena calle que había sido mordida por un perro; y, en rigor, causó terror a la exaltación liberal (García Márquez, 1967).

Después de garantizar a su suegro Apolinar Moscote su seguridad personal y la de su familia, de nombrar a Arcadio jefe civil y militar de la plaza, y de fusilar en la noche al capitán y los cuatros soldados que mataron a la mujer que padecía del mal de rabia, el ahora autodenominado Coronel Aureliano Buendía, se fue al amanecer para unirse a las fuerzas del general revolucionario Victorio Medina, que según las últimas noticias andaba por el rumbo de Manaure (García Márquez, 1967). El coronel Aureliano Buendía, sería el hombre más temido por el régimen de la hegemonía conservadora, pues:

promovió treinta y dos levamientos y los perdió todos; además de llegar a ser

comandante general de las fuerzas revolucionarias, con jurisdicción y mando de una frontera a la otra, y el hombre más temido por el gobierno, (...)”, de quien dependía la guerra, de quien dependía la paz: quien, Aunque peleo al frente de sus hombres, la única herida se la produjo el mismo después de firmar la capitulación de Neerlandia que puso término a casi veinte años de guerras civiles (García Márquez, 1967, p. 45).

Retomando la realidad colombiana, en cuanto al criterio de la intensidad del conflicto armado de carácter no internacional de la guerra de los Mil días, “el 19 de octubre 1899 el bando liberal habría tenido la primera victoria cuando en Barranquilla, se tomaron varios barcos anclados a la orilla del río Magdalena, sin embargo la flotilla liberal fue derrotada el 24 de octubre por la armada del gobierno al mando de las embarcaciones “Hércules” y “Colombia” en la batalla de “Los Obispos” (Caballero, 2006).

Posteriormente, el 11 de noviembre, comandados por el general Rafael Uribe Uribe los liberales asaltaron Bucaramanga, en un combate de casi cuarenta y ocho horas, que dejó un saldo de casi de mil muertos liberales y no más de cien de conservadores, y en el cual resultaron heridos Uribe Uribe y varios jefes del ejército liberal. Luego, nuevamente derrotados en Manta el 20 de noviembre, obtuvieron su única victoria de importancia en la región del río Peralonso, el 16 de diciembre (Molano, 2016), en la que en el curso de las hostilidades cinco mil hombres mal armados al mando de Benjamín Herrera, Rafael Uribe Uribe y Justo L. Duran, derrotaron a ocho mil hombres del ejército conservador que “se desbanda en completa confusión, dejando en la huida numerosos muertos, heridos y prisioneros (900) así como grandes cantidades de armamento, municiones y provisiones.” (Villegas & Yunis, 1978, p.58).

Fueron sucesivas las derrotas de las fuerzas regulares del liberalismo para enero del año de 1900, sin embargo, la guerrilla liberal rebelde siempre puso en jaque al ejército conservador pues cometían "tropelías como la de secuestrar en Honda al Plenipotenciario español, Manuel de

Guirior, a quien devolvieron mediante un rescate de cien pesos oro” (Molano, 2016).

La guerra continuó hasta el 11 de mayo y culminó con el enfrentamiento definitivo entre los dos bandos, en Palonegro, Santander, el cual tuvo una duración de diecisiete días dejando un saldo de ocho mil muertos, cinco mil de los cuales pertenecían a los liberales, y más de seis mil heridos de ambos ejércitos (Molano, 2016).

Después de Palonegro, se produciría el 31 de julio de 1900 el golpe de Estado en contra del gobierno de Manuel Antonio Sanclemente, planeado por un grupo de “conservadores históricos” (Suárez, 2017), quienes junto con militares buscaban la paz con los liberales, sin embargo, una vez en el poder el vicepresidente José Manuel Marroquín, solo implicó un cambio de mando en el conflicto armado que se extendió por dos años más con la guerra de las guerrillas liberales en la que, según se libaron múltiples batallas, más de cien de ellas en tan solo 9 meses y más de veinte mil combatientes muertos, e incluso se llegó a la internacionalización del conflicto armado interno con la intervención de Venezuela y Ecuador que apoyaron al bando liberal (Céspedes, 2017).

En las disputas entre conservadores y liberales, si bien las elites y sub elites de dichos partidos fueron trascendentes en las causas y acciones de la guerra, quienes más participaron en la lucha armada fueron las clases populares, la mayoría, trabajadores agrícolas, quienes fueron y han sido traicionados por aquellos, quienes siempre lucharon por el poder, mas no por las bases. La división de la brecha social se evidenció en la guerra, en que la confrontación empezó con combates regulares entre el ejército nacionalista, después denominado conservador, contra el ejército regular liberal organizado y comandado por la elite liberal llamada la guerra de los caballeros, para seguir presentándose con la guerra de guerrillas: la guerra de las clases populares.

En el realismo mágico de *Cien Años de Soledad*, lo expuesto en el párrafo anterior, en cuanto a que las elites y sub elites de los partidos lucharon por el poder y no por las bases, mientras el pueblo

trabajador luchaba en las guerras, se evidencia con la visita al coronel Aureliano Buendía de una comisión de su partido, la cual le pedía renunciar a la revisión de los títulos de propiedad de la tierra con el fin de recuperar el apoyo de los terratenientes liberales, renunciar a la lucha contra la influencia clerical para conseguir el apoyo de los católicos y al propósito de lograr la igualdad de derechos entre los hijos naturales y legítimos, buscando “preservar” las familias. (García Márquez, 1967).

-Quiere decir -sonrió el coronel Aureliano Buendía cuando terminó la lectura- que sólo estamos luchando por el poder.

Uno de los asesores políticos del coronel Aureliano Buendía se apresuró a intervenir.

-Es un contrasentido -dijo-. Si estas reformas son buenas, quiere decir que es bueno el régimen conservador. Si con ellas logramos ensanchar la base popular de la guerra, como dicen ustedes, quiere decir que el régimen tiene una amplia base popular. Quiere decir, en síntesis, que durante casi veinte años hemos estado luchando contra los sentimientos de la nación. (García Márquez, 1967, p. 70).

Para culminar con el nivel de intensidad, es importante mencionar los crímenes de guerra que pudieron cometerse durante el conflicto. En efecto, por ejemplo, ejecuciones o penas de muerte sin previo juicio ante tribunal regularmente constituido (Estatuto de Roma, 1998), cuando en su primer levantamiento Aureliano Buendía se tomó por sorpresa la guarnición con los 21 hombres menores de treinta años bajo su mando, armados con cuchillos de mesa y hierros afilados y dieron muerte en el patio al capitán y los cuatro soldados que habían asesinado a una mujer. Asimismo, la pena de muerte en concurso con el crimen de homicidio en persona protegida (Estatuto de Roma, 1998), impuesta arbitrariamente por Arcadio, a quien el Coronel Aureliano Buendía dejó encargado como jefe civil y militar de plaza en Macondo y que por la burla de un toque de fanfarria hecho por el trompetista de la banda para saludar su entrada

en la tienda de Catarino, provocando las risas de la clientela, lo hizo fusilar por irrespeto a la autoridad, amén de los tratos crueles de que trata de la misma normativa a los que sometió “a quienes protestaron, los puso a pan y agua con los tobillos en un cepo que instaló en un cuarto de la escuela” (García Márquez, 1967, p. 45). La pena de muerte impuesta a Arcadio, cuando fue retomado Macondo por el ejército nacional, quien fue fusilado contra el muro del cementerio transcurrida dos horas después de que el presidente del consejo de guerra diera su discurso final, en que concluyó que “Aunque los cargos comprobados no tuvieran sobrados méritos, la temeridad irresponsable y criminal con que el acusado empujó a sus subordinados a una muerte inútil, bastaría para merecerle la pena capital”. (García Márquez, 1967, p. 51). Por último, en cuanto a atentados intencionales contra bienes civiles dirigidos al culto (Estatuto de Roma, 1998), tenemos la relacionada con la retoma de Macondo por parte del ejército estatal en la este “en una madrugada de lluvias prematuras, con un cañonazo desbarató la torre del templo (García Márquez, 1967, p. 50).

Finalmente, los conflictos armados no son actos aislados de violencia, sino que se articulan en forma prolongada a factores sociales, políticos, económicos, religiosos, culturales y de otra índole que implican que en sus ámbitos temporales terminen, en algunos casos, en un proceso transicional con la adopción de medidas judiciales y extrajudiciales (Botero y Restrepo, 2009), con la reconciliación y eventualmente la paz. En el conflicto armado de carácter no internacional, como lo señala el artículo 3^o común a los cuatro Convenios de Ginebra, las partes deben hacer lo posible por poner en vigor las normas contenidas en los cuatro Convenios. El mencionado artículo fue el fundamento para el Acuerdo Final para la terminación del conflicto y la construcción de una paz estable y duradera, firmado en noviembre de 2016 por el gobierno de Colombia y la ex guerrilla de las Farc, en el que las partes acordaron la creación de instrumentos judiciales como la Jurisdicción Especial para la Paz, y extrajudiciales como la Comisión de la Verdad; y establecieron otros puntos tales como una reforma rural

integral, participación política, solución al problema de las drogas ilícitas y sobre las víctimas (Acuerdo de Paz, 2016).

No obstante, a pesar de que el artículo 3° común preceptúa que los convenios deberían solo contener puntos sobre el derecho internacional humanitario; nótese como el Acuerdo Final, se refiere a otros puntos diferentes. El fundamento de dicho alcance lo dio el Comité Internacional de la Cruz Roja que amplió el espectro de aplicación y expuso que los acuerdos especiales son mecanismos jurídicos para efectivizar las normas del derecho internacional humanitario (Pavlovich, 2013) y servir de coyuntura para el cese de hostilidades definitivo.

En la realidad histórica de la guerra de los Mil Días el pueblo colombiano cansado de tanta violencia, y los mismos jefes liberales de las consecuencias nefastas de la prolongación de la lucha armada, terminaron con la guerra con los tratados de Neerlandia, Chinacota y Wisconsin (Martínez & Gómez, 2005). Aconteció que, aunque los liberales lograron una posición militar dominante en el istmo bajo el mando del general Benjamín Herrera, no tenían el apoyo de las fuerzas de Rafael Uribe Uribe para llevar sus fuerzas a la costa Atlántica ni al Cauca amén de la internacionalización del conflicto con presencia en Panamá de buques de guerra y de infantería de marina de los Estados Unidos, con mando para proteger el tránsito por el ferrocarril y los intereses de sus nacionales (Museo Nacional, 2016).

No hubo apoyo militar al general Benjamín Herrera en el istmo, porque las fuerzas militares liberales se sentían derrotadas al interior del país y porque el general Rafael Uribe Uribe, quien era el comandante de las tropas en el Magdalena y Bolívar, después de la derrota en Ciénaga el 14 de octubre de 1902 y reconocer que prolongar la lucha iba a conducir inevitablemente a su degeneración, acordó un armisticio de 10 días para estudiar la propuesta del gobierno nacional para terminar firmando el 24 de octubre de 1902, el tratado de Neerlandia en la finca bananera del mismo nombre ubicada entre Ciénaga y Aracataca (Museo Nacional, 2016). Este tratado, fue el

primero que puso fin a la última guerra civil que sufrió el país, reconociendo a los revolucionarios como beligerantes y ofreciéndoles una paz con garantías, comprometiéndose el gobierno nacional a liberar a los presos políticos, velar por su seguridad y cesar el cobro de la contribución a la guerra.

Tal como sucedió con el coronel Aureliano Buendía, el partido liberal en la guerra de los Mil días, perdió todos los enfrentamientos, perdió incluso la guerra, para al final lograr una paz artificial con los tratados de Neerlandia y Wisconsin que duró hasta 1930, hasta cuando la hegemonía del partido conservador terminó con la pérdida de las elecciones ganadas por mayoría simple por el partido liberal con Enrique Olaya Herrera, que había permanecido 50 años en la oposición. Hubo una paz artificial después de la guerra de los mil días hasta la actualidad porque la violencia armada bipartidista continuó, a pesar que el régimen centralista daba la apariencia de una democracia modelo en América Latina y de una alternancia del poder a través del voto popular, dado que ya la cuestión religiosa y otras no eran las que dividían a los partidos, sino los viejos rencores, los odios heredados, derivados por ejemplo de la misma iglesia cuyos curas de las regiones apartadas se negaban a dar la comunión a quienes habían votado por el partido liberal, así como el considerarse el partido conservador propietario de la nómina del Estado, y no estar dispuestos a entregar el poder pacíficamente. Los liberales por su parte saldaban viejas cuentas por las injusticias cometidas por sus adversarios.

Casi un mes después de la firma del tratado de Neerlandia, el 21 de noviembre de 1902 fue firmado el tratado de Wisconsin, en el que se estableció la libertad inmediata de todos los prisioneros de guerra y presos políticos, amnistías amplias, garantías para las personas y los bienes comprometidos y la convocatoria de una nueva elección del Congreso para estudiar las negociaciones relativas al canal de Panamá, la reforma política, el equilibrio en las finanzas públicas, el control de la inflación y de la devaluación. (Museo Nacional, 2016). En esa misma fecha, se firmó el tratado de Chinacota por Ramón Gonzales Valencia por parte del gobierno

y por los liberales por Focino Soto. Este acuerdo acogió amnistías por participación en el conflicto a los rebeldes de Santander, escenario donde se había iniciado la guerra en octubre de 1899, y ocurrieron algunos de los combates más duros: las batallas de Peralonso y Palonegro (Museo Nacional, 2016).

En cuanto al tratado de paz de Neerlandia en *Cien Años de Soledad*, “El acto se celebró a veinte kilómetros de Macondo, a la sombra de una ceiba gigantesca en torno a la cual había de fundarse más tarde el pueblo de Neerlandia” (García Márquez, 1967, p. 74). Y tal como sucedería a Úrsula Iguarán tiempo después en virtud de los ánimos sindicalistas subversivos de José Arcadio Segundo que le hizo tener “la impresión de estar viviendo de nuevo los tiempos azarosos en que su hijo Aureliano cargaba en el bolsillo los glóbulos homeopáticos de la subversión” (García Márquez, 1967, p. 122), así como el mundo es redondo, la historia es cíclica, y en ella, en nuestra Colombia, los hechos se repiten, pues pareciera que todo empieza en un punto y termina en el mismo, pues en el pasaje de *Cien Años de Soledad*, en el tratado de Neerlandia se reunieron “Los delegados del gobierno y los partidos, y la comisión rebelde, que entregó en su rendición las armas y “el oro de la rebelión fundido en bloques cubiertos en barro cocido” (García Márquez, 1967, p. 74). De igual modo sucedió recientemente con el acuerdo especial para la Paz con la Farc, hubo revuelo de palomas en Neerlandia, pero aquella vez : “asustadas por la lluvia”, no por la expectativa de una paz estable y duradera, tampoco esa vez “hubo música, ni cohetes, ni campanas de júbilo, ni vítores” ...”ni discursos, ni ninguna otra manifestación que pudiera alterar el carácter (García Márquez, 1967, p. 74), luctuoso del armisticio, según disposición del coronel Aureliano Buendía, “quien llegó en una mula embarrada con el dolor de los golondrinos y del inmenso fracaso de su sueños por haber llegado al término de toda esperanza, más allá de la gloria y la nostalgia de la gloria” (García Márquez, 1967, p. 74).

REFLEXIONES FINALES

- A través de la historiografía y el Realismo Mágico de la novela *Cien años de soledad*, pudimos hacer un estudio del contexto de la guerra de los Mil días en cuanto a los factores geográficos, demográficos, sociales, políticos, económicos y culturales que la desencadenaron y rodearon como una situación de conflicto armado de carácter no internacional. Ahora, si bien las causas justas o injustas de una guerra no son determinantes para establecer su existencia, es importante determinarlas por cuanto los hechos de violencia cometidos por las partes en conflicto se articulan a ellas y son trascendentes para poner fin al mismo desde el ámbito temporal, material y espacial.
- En cuanto al contexto de la realidad antes y en la guerra de los Mil días, desde el punto de vista de lo social, lo político y económico de lo mágico a lo real, la sociedad era la de la Colombia de la primera mitad del siglo XIX, de las regiones y de la delimitación de la autoridad del poder central consecuencia de regiones que surgieron de la colonización; la Colombia del Estado – Nación naciente, de los inicios de su vida republicana institucionalmente conformada, cuyo pilar de la vida social y económica era las parroquias, los pueblos y las ciudades. Los factores políticos, se contraen a las disputas o diferencias bipartidistas entre conservadores y liberales que generaron la guerra de los Mil días que iniciaron con las transformaciones liberales acontecidas en la sociedad a partir de 1849 con José Hilario López para hacer una Colombia más justa, que se acentuaron con el olimpo liberal con la constitución de Rio Negro de 1963, y originaron varias guerras que antecedieron a la guerra de los Mil días que tal vez tuvo su origen inmediato con la constitución de 1886 que rigió al país hasta de 1991, que imponía un modelo de Estado centralizado, en el que el poder se ha mantenido con el modelo económico de la hacienda, lo que ha implicado lealtades y tradición en el poder por parte de las elites y sub elites.

- A través de la historiografía, la literatura y el Realismo Mágico, se pueden establecer los presupuestos para la calificación de la existencia de un conflicto armado no internacional tanto al tenor del artículo 3º Común a los cuatro Convenios de Ginebra como del artículo 1 del Protocolo Adicional II, conforme al ámbito espacial, temporal y material. Para la aplicación de estos dos artículos se debe tener en cuenta el contexto en que ocurre la guerra de los Mil días en lo real y en lo mágico es el del siglo XIX, cuando no había tanto desarrollo en la dinámica de las hostilidades por parte de los actores en conflicto por cuanto las armas y métodos de guerra eran pocos avanzados tecnológicamente, pues se libraban en batallas campales, en las mismas calles o en el mar, y las luchas con poca artillería, fusiles, machetes punzones y hasta con arcos con flechas.
7. Céspedes Cubides, J. (2017). *Reminiscencias de la Guerra de los Mil Días. Descripción y análisis del régimen de responsabilidad extracontractual del Estado, con posterioridad a la guerra civil de 1899 a 1902*. [Tesis de maestría, Universidad del Rosario]. E-docUR. <https://repository.urosario.edu.co/bitstream/handle/10336/13582/Cspedes-Cubides---Jairo-Enrique-2017.pdf?squence=3&isAllowed=y>
 8. Chaparro, C. (1935). *Un soldado en campaña: recuerdos de la guerra 1899-1902*. Tunja: Imp. Oficial.
 9. Comité Internacional de la Cruz Roja. (2008). ¿Cuál es la definición de "conflicto armado" según el derecho internacional humanitario?. *Dictamen del CICR*, 1-6. <https://www.icrc.org/es/doc/resources/documents/article/other/armed-conflict-article-170308.htm>
 10. Estatuto de Roma, (1998). Corte Penal Internacional. In *Aprobado por la Conferencia Diplomática de Plenipotenciarios de las Naciones Unidas para el establecimiento de una Corte Penal Internacional*. Roma. [https://www.un.org/spanish/law/icc/statute/spanish/rome_statute\(s\).pdf](https://www.un.org/spanish/law/icc/statute/spanish/rome_statute(s).pdf)

REFERENCIAS

1. Alonso, M. (2014). Ensamblajes institucionales y guerras civiles en la Colombia del siglo XIX. *Co-herencia*, 11(21), 169-190. http://www.scielo.org.co/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S1794-58872014000200007
2. Álvarez, J. y López, A. (2020). Por el control del río: el puerto de Magangué y la Guerra de los Mil Días en El Caribe colombiano (1899-1902). *Anuario de Historia Regional y de las Fronteras*, 25(2), 219-242. <http://dx.doi.org/10.18273/revanu.v25n2-2020008>
3. Bergquist, C. (2004). En búsqueda de lo popular de la Guerra de los Mil Días. *Análisis Político*, 52, 77-89. <https://revistas.unal.edu.co/index.php/anpol/article/view/80460>
4. Botero, C. y Restrepo, E. (2005). Estándares internacionales y procesos de transición en Colombia. En Uprimny, R. y Saffon, M., *Justicia transicional sin transición*. Dejusticia.
5. Busshnell, D. (2007). *Colombia una nación a pesar de sí misma: nuestra historia desde los tiempos precolombinos hasta hoy*. Planeta.
6. Caballero, L. (2006). El incendio, *Memorias de la Guerra de los Mil Días* (pp. 30). Punto de Lectura.
7. Fonseca, C. (2018). Los umbrales de intensidad como criterios de aplicación material de las normas del DIH y el DDHH para nuevos actores de los conflictos armados. *Revista de Derecho*, 51, 47-72. http://www.scielo.org.co/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S0121-86972019000100047
12. García, G. (1967). *Cien Años de Soledad*. Penguin Bandom House Grupo Editorial S.A.U.
13. Henckaerts, J.M. (2010). Desarrollo del derecho internacional humanitario y la continua pertinencia de la costumbre. *Anuario de Derecho Internacional*, 10, 539-566. http://www.scielo.org.mx/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S1870-46542010000100016&lng=es&tlng=es.
14. Jar, G. (2005). Vigencia del Derecho Internacional Humanitario. En C. Ramón (Ed). *Derechos y Libertades ante las nuevas amenazas a la seguridad global* (pp. 131-152). Tirant lo Blanch.

15. Jiménez, G. (2013). El acuerdo especial humanitario frente al derecho internacional humanitario. *Justicia juris*, 9(1), 48-55. <https://doi.org/10.15665/rj.v9i1.98>
16. Martínez, A. (2010). *Colombia 1492 - 1902: Desde el Descubrimiento hasta la guerra de los Mil Días* (1.^a ed.). Grupo Editorial Norma.
17. Ministerio de Cultura y Museo Nacional (2018). Presente, pasado y futuro de la paz en Colombia. *Exposición Iconográfica XI*. Cartilla. <https://www.museonacional.gov.co/elementosDifusion/itinerantes/2018/Paz/CARTILLA.pdf>
18. Quiroz, L. (2016). La Guerra de los Mil Días en tres relatos de Efe Gómez. *Estudios de literatura colombiana*, 40, 127-140. 10.17533/udea.elc.n40a08
19. Rubiano, R. (2011). Guerra, nación y derechos A los 112 años de la Guerra de los Mil Días (1899-1902). *Opinión Jurídica*, 10(20), 175-192. http://www.scielo.org.co/scielo.php?pid=S1692-25302011000200011&script=sci_abstract&tlng=es
20. Rueda, R. (2006). La Medicina en las Guerras de Colombia Siglos XIX- XX- XXI XII Exposición Temporal. *Revista Medicina*, 28(3), 103-110. <https://www.revistamedicina.net/index.php/Medicina/article/view/74-4>.
21. Santos, E. (2016). La Guerra de los Mil Días, el siglo XX colombiano nació con la herencia de la guerra que habíamos comenzado en la agonía del siglo XIX. *Credencial*. <https://www.revistacredencial.com/historia/temas/la-guerra-de-los-mil-dias-el-siglo-xx-colombiano-nacio-con-la-herencia-de-la-guerra>
22. Salmón, E. (2004). *Introducción al derecho internacional humanitario*. Pontificia Universidad Católica del Perú. <https://www.corteidh.or.cr/tablas/r25212.pdf>
23. Suárez, A. (2017). La construcción de la nación colombiana a la luz del modelo porfirista. *Secuencia*, 98, 99-129. <http://dx.doi.org/10.18234/secuencia.voi98.1357>
24. TPIY Fiscal v. Boskoski, Sentencia Sala de Primera Instancia del 10 de julio de 2008 (IT-04-82-T).
25. TPIY, Fiscal v. Haradinaj, Sentencia del 3 de abril 2008 (IT-04-84-T).
26. TPIY, Fiscal c. Limaj, nota 23 supra, párrs. 94-134.
27. TPIY, Fiscal c. Tadic, Fallo (Sala de Primera Instancia), nota 18 supra, párrs. 561-568, en especial párr. 562.
28. Villegas, J. y Yunis J. (1979). Cambio de Gobierno. En C. Valencia (Eds.), *La Guerra de los Mil Días* (pp.104-s.s.) Carlos Valencia Editores.
29. Vité, S. (2009). Tipología de los conflictos armados en el derecho internacional humanitario: conceptos jurídicos y situaciones reales. *Revista Internacional de la Cruz Roja*, 873, 39-66. <https://international-review.icrc.org/es/articulos/tipologia-de-los-conflictos-armados-en-el-derecho-internacional-humanitario-conceptos>.



Scan to know paper details and
author's profile

The Legitimacy of the Legal Order in the Model of the Contemporary State of Law

Vinicius Nascimento Ortiz & Liliane Vieira Martins Leal

ABSTRACT

The objective of this work is to analyze the fundamentals the foundations of the legitimacy of the legal order in the mold of the contemporary State of Law. This analysis is subsidized, a priori, from the weberian historicist notion, which comprises the appreciation of the main types of domination that have been exercised throughout human history, such as charismatic domination, traditional domination, and, finally, the object on which will rest the theories that outlined the present study, the legal / rational domination. Once the diagnosis of domination elucidated by Weber is presented, the theories of Hans Kelsen (Pure Theory of Law) and Jürgen Habermas (Theory of Communicative Action) are analyzed, with the intention of delineating the understanding of the fact that generates the legitimacy of Law. With the Kelsenian scientific positivism demonstrated by the Pure Theory of Law, we analyze the legitimacy that, for the author, is translated into the elaboration of a legal system backed by the static and dynamic principle, being the right legitimized by being under the sieve of a fundamental norm (Grundnorm).

Keywords: legitimacy. law. weber. kelsen. habermas.

Classification: DDC Code: 901 LCC Code: CB88

Language: English



London
Journals Press

LJP Copyright ID: 573364
Print ISSN: 2515-5784
Online ISSN: 2515-5792

London Journal of Research in Humanities and Social Sciences

Volume 23 | Issue 4 | Compilation 1.0



© 2023 Vinicius Nascimento Ortiz & Liliane Vieira Martins Leal. This is a research/review paper, distributed under the terms of the Creative Commons Attribution-Noncommercial 4.0 Unported License (<http://creativecommons.org/licenses/by-nc/4.0/>), permitting all noncommercial use, distribution, and reproduction in any medium, provided the original work is properly cited.



The Legitimacy of the Legal Order in the Model of the Contemporary State of Law

A Legitimidade do Ordenamento Jurídico nos Moldes do Estado de Direito Contemporâneo

Vinicius Nascimento Ortiz^α & Liliane Vieira Martins Leal^σ

ABSTRACT

The objective of this work is to analyze the fundamentals the foundations of the legitimacy of the legal order in the mold of the contemporary State of Law. This analysis is subsidized, a priori, from the weberian historicist notion, which comprises the appreciation of the main types of domination that have been exercised throughout human history, such as charismatic domination, traditional domination, and, finally, the object on which will rest the theories that outlined the present study, the legal / rational domination. Once the diagnosis of domination elucidated by Weber is presented, the theories of Hans Kelsen (Pure Theory of Law) and Jürgen Habermas (Theory of Communicative Action) are analyzed, with the intention of delineating the understanding of the fact that generates the legitimacy of Law. With the Kelsenian scientific positivism demonstrated by the Pure Theory of Law, we analyze the legitimacy that, for the author, is translated into the elaboration of a legal system backed by the static and dynamic principle, being the right legitimized by being under the sieve of a fundamental norm (Grundnorm). Subsequently, the analytical study is subsidized in the Habermas Theory of Communicative Action, by which it moves away from the scientific technicism, approaching the moral and the communication as a way of arriving at the consensus, in which, according to the author, the legitimacy of the legal system. As for the methodological approach, priority was given to qualitative research and, as a procedural technique, bibliographical research. The analysis of secondary data was carried out in a descriptive way. Finally, it can be concluded that

the scientific-theoretical theoretical framework of Kelsen's pure theory can generate legitimacy for dictatorial and undemocratic governmental regimes, simply because the order is statically based under a fundamental norm (as in the case of the German national-socialist regime, that, after defeat in World War II, used Kelsen's theory as a defense during the Nuremberg Trial. Habermas takes a different approach, he understands that the legitimation of the norm does not come by pure and simple adaptation to another hierarchically superior norm, but it is through the practice of communicative action, where the interlocutors arrive democratically to a consensus, being thus, coauthors of the standard to which they are submitting. Habermas conceives the complexity of society and understands that law would be the tool for maintaining social order. However, law is established through competent bodies to do so, in this point, the need for politics is brought, which must be based on fundamental principles capable of perpetuating the possibility of discourse and communicative action, so that Thus establishing legitimacy. In this way, Habermas sees the importance of the structural conception of the law that Kelsen exposes in the static principle, making that conception become primordial even for the maintenance of the legitimacy based on communicative action.

Keywords: legitimacy. law. weber. kelsen. habermas.

Author α: Attorney at Law. Specialist in Criminal Law and Criminal Procedure.

σ: PhD in Environmental Sciences, Federal University of Goiás. Master in Philosophy, Federal University of Goiás. Adjunct Professor at the Federal University of Jataí, Law Course.

RESUMO

O trabalho objetiva analisar os fundamentos da legitimidade do ordenamento jurídico nos moldes do Estado de Direito contemporâneo. A análise subsidia-se, a priori, a partir da noção historicista weberiana, que compreende a apreciação dos principais tipos de dominação que foram exercidos durante toda a história humana, sendo eles a dominação carismática, a dominação tradicional e, por fim, o objeto sobre o qual repousarão as teorias que delinearam o presente estudo, a dominação legal/racional.

Uma vez apresentada a diagnose da dominação elucidada por Weber, analisaram-se as teorias de Hans Kelsen (Teoria Pura do Direito) e de Jürgen Habermas (Teoria do Agir Comunicativo), com o intuito de delinear a compreensão do fato gerador da legitimidade do Direito. Com o positivismo cientificista kelseniano, demonstrado pela Teoria Pura do Direito, analisa-se a legitimidade que, para o autor, traduz-se na elaboração de um ordenamento jurídico respaldado pelo princípio estático e dinâmico, estando o direito legitimado por se encontrar sob o crivo de uma norma fundamental (Grundnorm). Posteriormente, o estudo analítico subsidia-se na Teoria do Agir Comunicativo de Habermas, por meio da qual se afasta do tecnicismo cientificista, aproximando-se da moral e da comunicação como modo de se chegar ao consenso, em que, segundo o autor, repousaria a legitimidade do ordenamento jurídico. Quanto à abordagem metodológica, priorizou-se a pesquisa qualitativa e, como técnica procedimental, a pesquisa bibliográfica.

A análise dos dados secundários realizou-se de forma descritiva. Por fim, conclui-se que o arcabouço teórico cientificista da teoria pura de Kelsen pode gerar legitimidade aos regimes governamentais ditatoriais e antidemocráticos, pelo simples fato de que o ordenamento está pautado estaticamente sob uma norma fundamental (como o caso do regime nacional-socialista alemão, que, após a derrota na Segunda Guerra Mundial, utilizou a teoria de Kelsen como defesa durante o Julgamento de Nuremberg). Habermas apresenta um enfoque

diferente, compreende que a legitimação da norma não advém por pura e simples adequação a outra norma hierarquicamente superior, porém, se dá por meio da prática do agir comunicativo, em que os interlocutores chegam democraticamente a um consenso, sendo assim, coautores daquela norma a qual estão se submetendo.

Constatou-se, ainda, que Habermas concebe a complexidade da sociedade e entende que o direito seria a ferramenta de manutenção da ordem social. Contudo, o direito estatui-se por meio de organismos competentes para fazê-lo e, assim, emerge a necessidade da política, que deve se pautar em princípios fundamentais capazes de perpetuar a possibilidade do discurso e do agir comunicativo, para que se estabeleça a legitimidade. Dessa forma, Habermas vê a importância da concepção estrutural do direito que Kelsen expõe no princípio estático, fazendo com que tal concepção torne-se primordial até mesmo para a manutenção da legitimidade baseada no agir comunicativo.

Palavras-chave: legitimidade. direito. weber. kelsen. habermas.

I. INTRODUÇÃO

As formas de dominação exercidas durante toda a história da humanidade alicerçavam-se sob um ponto em comum, estavam pautadas sob um fato que as legitimava. Um questionamento, todavia, permanece: em que reside e respalda-se a legitimidade do Direito contemporâneo, que submete aqueles aos quais abrange?

Partindo de tal questionamento, contudo, distante de tentar obter uma resposta definitiva, o presente trabalho tem como objetivo central, apontar uma conclusão vetorialmente resultante dos pontos e teorias trabalhadas para apreciar tal questionamento.

A hipótese central deste estudo consubstancia-se na análise da diagnose historicista weberiana da dominação, estabelecendo a dominação legal/racional como pano de fundo para a incidência da Teoria Pura do Direito e da Teoria do Agir Comunicativo, que serão o aporte teórico

para apreciar o questionamento supra realizado. Ambas as teorias serão esmiuçadas, contrapostas e terão apontadas suas divergências e congruências, com a finalidade de chegar a um denominador comum em relação ao problema da legitimidade do Direito contemporâneo.

Para tal, a abordagem metodológica baseia-se nos pressupostos teóricos do sociólogo, político alemão e historiador Max Weber (1999a, 1999b, 2002, 2010); do jurista e filósofo austríaco Hans Kelsen (1998); e do filósofo e sociólogo alemão Jürgen Habermas (1989, 1990, 1997). Enquanto à metodologia de abordagem utilizada, prioritariamente, aplica-se a pesquisa qualitativa. De tal forma, Chizzotti (2003, p. 221) explica:

A pesquisa qualitativa recobre, hoje, um campo transdisciplinar, envolvendo as ciências humanas e sociais, assumindo tradições ou multiparadigmas de análise, derivadas do positivismo, da fenomenologia, da hermenêutica, do marxismo, da teoria crítica e do construtivismo, e adotando multimétodos de investigação para o estudo de um fenômeno situado no local em que ocorre, e enfim, procurando tanto encontrar o sentido desse fenômeno quanto interpretar os significados que as pessoas dão a eles.

Nos moldes do que explica o autor, a abordagem do presente estudo propõe a síntese trans disciplinar entre ciências jurídicas, humanas e filosofia, tomando-as como parâmetro para trabalhar a hipótese central da temática.

No que tange à metodologia de pesquisa, o presente estudo pauta-se na pesquisa bibliográfica, por sua vez, foi de primordial importância para o desenvolvimento do arcabouço teórico. Desta forma, de acordo com Marconi e Lakatos (2003, p. 183) a pesquisa bibliográfica:

[...] ou de fontes secundárias, abrange toda bibliografia já tornada pública em relação ao tema de estudo, desde publicações avulsas, boletins, jornais, revistas, livros, pesquisas, monografias, teses, material cartográfico etc., até meios de comunicação orais: rádio, gravações em fita magnética e audiovisuais:

filmes e televisão. Sua finalidade é colocar o pesquisador em contato direto com tudo o que foi escrito, dito ou filmado sobre determinado assunto, inclusive conferências seguidas de debates que tenham sido transcritos por alguma forma, quer publicadas, quer gravadas.

Referente à análise de dados, se dá de forma descritiva, ponto que exprime característica notória da pesquisa qualitativa, por meio da qual, conforme Goldenberg (2004, p. 48-49):

O pesquisador deve tornar essas operações claras para aqueles que não participam da pesquisa, através de uma descrição explícita e sistemática de todos os passos do processo, desde a seleção e definição dos problemas até os resultados finais pelos quais as conclusões foram alcançadas e fundamentadas.

O presente trabalho divide-se em três seções, além desta introdução e das considerações finais. Desta forma, na segunda seção do trabalho apresenta-se a diagnose da dominação de Max Weber, que contextualizará as porvindouras teorias apreciadas pelo trabalho. A análise weberiana perpassa pelas formas de dominação concebidas pelo autor, sendo embasadas no historicismo, traduzem-se na dominação carismática, dominação tradicional e, por fim, no tipo de dominação na qual se delineará o trabalho (por traduzir fielmente os parâmetros do Estado de Direito contemporâneo), a dominação legal/racional.

Posteriormente, na terceira seção, apresenta-se uma contextualização da Teoria Pura do Direito, por meio de uma análise e compreensão de seu contexto e desdobramentos. A teoria kelseniana trabalha a legitimidade do ordenamento jurídico embasando-se no Direito como uma ciência pura, é neste momento que se torna oportuna a apresentação da Teoria do Agir Comunicativo de Jürgen Habermas na quarta seção deste trabalho.

A teoria de Habermas será apontada como um contraponto à Teoria Pura de Kelsen, não observando a legitimidade do ordenamento embasado no Direito como ciência pura, que se legitima pela harmonia da hierarquia normativa

de seu ordenamento jurídico, mas como uma resultante do discurso livre que gera e legitima a norma.

Por fim, as considerações finais, além de traçar congruências e divergências, tem como escopo chegar a um ponto resultante entre a contraposição das referidas teorias.

II. A LEGITIMIDADE DA DOMINAÇÃO: MAX WEBER

O poder sendo ele estatuído ou não, tipificado na forma de um Estado de Direito ou baseado em tradições, foi objeto de análise do autor Max Weber (1864-1920). O sociólogo, político alemão e historiador, partindo de influências historicistas, fez a propositura da utilização de um tipo ideal, uma forma de análise, em que se estabelece de forma conceitual um fato puro e com ele se compara um fato real e particular, por meio de uma abstração e aproximação.

Assim, por exemplo, o Estado se apresenta como uma forma de dominação social e política sob vários tipos ideais (dominação carismática, dominação pessoal burocrática, etc.), cabendo ao cientista verificar sob qual tipo encontra-se o caso particular investigado. (CHAUI, 2000, p. 348).

Weber (2010, p. 36) parte da noção de conceito puro, a qual ele considerava de extrema importância para as ciências sociais e, assim, estabelecer sua ideia acerca dos três modelos de dominação¹. A partir dos modelos elaborados por Weber, pode-se traçar analogias com fatos sociais

¹ Weber (2010, p. 102, grifos do autor) estabelece a seguinte diferenciação entre poder e dominação: “*Poder* significa toda a probabilidade de, dentro de uma relação social, impor a vontade própria mesmo contra a resistência, seja qual for o fundamento dessa probabilidade. *Dominação* denominar-se-á a probabilidade de encontrar obediência a uma ordem de determinado conteúdo em dadas pessoas [...]”. Portanto, o conceito de dominação é mais preciso que o conceito de poder e significa uma “[...] probabilidade de encontrar submissão a uma ordem” (WEBER, 2010, p. 102). Em outra passagem, Weber (1999a, p. 187) afirma que a dominação é um caso especial do poder, pois desempenha um papel decisivo na formação das sociedades capitalistas no presente, assim como contribuiu para a formação das sociedades economicamente constituídas no passado, como as feudais.

de diversas épocas, tornando a casuística sociológica possível. Weber (2010, p. 36-37, grifos do autor) dizia:

[...] a casuística sociológica só é possível a partir do tipo *puro* (‘ideal’). Mas é de per si evidente que a sociologia emprega, além disso, ocasionalmente também o tipo *médio* do gênero dos tipos empírico-estatísticos: - uma construção que não carece particularmente da elucidação metodológica.

Deve-se visualizar a legitimidade e a legalidade como conceitos basilares para a compreensão do estudo do poder, neste caso, com enfoque na legitimidade², sobre a qual Weber (1999a) disserta. A legitimidade traduz-se no fundamento do poder em determinada sociedade, é o que leva os integrantes daquela sociedade a aceitar a obediência daquele que emana a ordem (WEBER, 1999a). A legalidade, por sua vez, é uma manifestação do Estado e de seu poder tendo como objeto a lei, segundo Bonavides (2011, p. 120):

A legalidade nos sistemas políticos exprime basicamente a observância das leis, isto é, o procedimento da autoridade em consonância estrita com o direito estabelecido. Ou em outras palavras traduz a noção de que todo poder estatal deverá atuar sempre de conformidade com as regras jurídicas vigentes. Em suma, a acomodação do poder que se exerce ao direito que o regula.

Para Weber (1999b), a legitimação do poder pode acontecer de três diferentes formas, sendo uma consuetudinária (tradicional), uma estatuída (legal) e outra afetiva (carismática), sendo que, nestas formas de dominação, o poder legitima-se pelo reconhecimento do dominado na legitimidade do poder daquele que domina. Desta forma, segundo o autor:

² Weber (2010, p. 70) considera que a forma mais comum de legitimidade é a crença na ordem jurídica, na legalidade, ou seja, consiste na “[...] obediência perante estatutos formalmente correctos [sic] e que se vieram a materializar na forma usual. Além disso, o autor argumenta que o abalo na crença da legitimidade pode acarretar grandes consequências (WEBER, 1999b, p. 128).

A dominação, ou seja, a probabilidade de encontrar obediência a um determinado mandato, pode fundar-se em diversos motivos de submissão. Pode depender diretamente de uma constelação de interesses, ou seja, de considerações utilitárias de vantagens e inconvenientes por parte daquele que obedece. Pode também depender de mero ‘costume’, do hábito cego de um comportamento inveterado. Ou pode fundar-se, finalmente, no puro afeto, na *mera* inclinação pessoal do súdito. Não obstante, a dominação que repousasse apenas nesses fundamentos seria relativamente instável. Nas relações entre dominantes e dominados, por outro lado, a dominação costuma apoiar-se internamente em *bases jurídicas*, nas quais se funda a sua ‘legitimidade’ [...]. Em forma totalmente pura, as ‘bases da legitimidade’ da dominação são somente três, cada uma das quais se acha entrelaçada - no tipo puro - com uma estrutura sociológica fundamentalmente diversa do quadro e dos meios administrativos. (WEBER, 1999b, p. 128, grifos do autor).

Desse modo, apresenta-se, nas próximas seções, uma abordagem acerca do modelo teórico proposto por Weber (1999b) dos tipos puros de dominação legítima, a fim de compreender as bases jurídicas impostas aos indivíduos mediante as concepções de legalidade. Ou seja, a submissão dos indivíduos aos ordenamentos ocorre não por simples temor ou motivos teleológicos-rationais, mas funda-se, sobretudo, nas relações de dominação, que decorrem da fé em uma autoridade legítima (WEBER, 2010, p. 71).

2.1 A Dominação Carismática

A dominação carismática deve-se a um simples fator, o apreço. Admiração a aquele do qual emana o poder, tendo historicamente sua maior gama de exemplos nos demagogos, profetas, heróis e guerreiros. O poder daquele que exerce a dominação carismática tem origem intrínseca às suas qualidades excepcionais, não se dá por questão de posição, casta ou hierarquia, legitima-se pelo carisma, enquanto subsistir. Por outro lado, quando essas qualidades cessarem ou

quando decair a fé daqueles que creem nas qualidades do dominante, abre-se o questionamento da validade daquele poder vigente. Ressalta-se que nesse tipo de dominação legítima, aquele que manda é o líder e aquele que obedece a pessoa do líder é o apóstolo. (WEBER, 1999b, p. 135).

O carisma apresenta-se com relevância na escolha do corpo administrativo, pois a administração não se baseia como um ente que tem sua estrutura estatuída, porém, se mostra sob a vontade do líder, tendo como exemplo a Itália em seu regime fascista. O partido criou diversas milícias de camisas negras que eram financiadas e aprovadas pelo governo. Nas palavras de Weber:

O quadro administrativo é escolhido segundo o carisma e vocação pessoais, e não devido à sua qualificação profissional [...]. Falta aqui o conceito racional de ‘competência’, assim como o estamental de ‘privilégio’. São exclusivamente determinantes da extensão da legitimidade do sequaz designado ou do apóstolo a missão do senhor e sua qualificação carismática pessoal. (WEBER, 1999b, p. 135).

Nos primeiros anos de nossa República, foi possível observar três casos de dominação carismática, sendo eles: Padre Cícero, cultuado como santo nos sertões; Antônio Conselheiro, profeta fundador do Arraial de Canudos; e Lampião, foi chefe de cangaceiros e tornou-se um ícone. Apresenta-se como são retratados estes líderes que exercem a dominação carismática, com o exemplo de Lampião:

No campo da memória coletiva Lampião tornou-se uma espécie de protótipo dos cangaceiros, eclipsando, digamos assim, os demais cangaceiros do seu tempo. Não obstante, deve-se atentar para o fato de que o cangaço não se resume a Lampião, embora comumente se confunda com ele. Há justificativas para isso: Lampião desfrutava de liderança reconhecida no bando, era valente e habilidoso em combate e tinha o exemplo acima da palavra. Por outro lado, do ponto de vista das relações do cangaço com a sociedade do seu tempo, é necessário levar em conta que o chefe dos cangaceiros soube construir,

quando teve oportunidade, uma relação com jornalistas e fotógrafos da época, o que lhe rendeu algumas imagens favoráveis. (CLEMENTE, 2007, p. 2).

É possível citar exemplos de poder carismático por toda história da humanidade, tendo um líder que coexiste com uma constituição e um regime estatuído, porém, em certos casos, tornando-se mais “relevantes” que esses próprios estatutos. Analisando alguns exemplos históricos, como o Duce Mussolini na Itália fascista e o Führer Adolf Hitler na Alemanha nazista, percebe-se que a autoridade dos líderes se apresentava de uma forma despótica, porém, revolucionária, pois é notório que em revoluções a autoridade do líder sempre emana do seu carisma e de suas qualidades de liderança que são de extrema relevância para a revolução em questão. Porém, a dominação carismática, “[...] em sua forma totalmente pura tem caráter eminentemente autoritário e dominador” (WEBER, 1999b, p. 136).

O carisma³ é a força motriz da dominação exercida pelo líder⁴, tem que se manter, caso contrário, a premissa basilar da dominação carismática sucumbe e a autoridade é colocada em questionamento. Weber (1999a, p. 326; 1999b, p. 137) cita o exemplo do monarca chinês que não consegue vencer alguma calamidade que atinge os dominados, nesse caso, o líder pode ser destronado e ainda eventualmente executado. Mostrando, assim, que a legitimação desse tipo de autoridade respalda-se exclusivamente nas qualidades do líder, que, por sua vez, se traduz em carisma. Segundo Weber (1999b, p. 136-137, grifos do autor):

É evidente que a expressão ‘carisma’ é empregada aqui num sentido plenamente livre de juízos de valor. Para o sociólogo, a cólera maníaca do ‘homem-fera’ (*berserker*) nórdico, os milagres e as revelações de qualquer

profeta de esquina [...] são ‘carisma’ com o mesmo título que as qualidades de um Napoleão, de um Jesus ou de um Péricles. Porque para nós o decisivo é se foram considerados e se *atuaram* como tal, vale dizer, se encontraram ou não reconhecimento. O pressuposto indispensável para isso é ‘fazer-se acreditar’: o senhor carismático tem que se fazer acreditar como senhor pela ‘graça de Deus’ [...].

Ressalta-se que a dominação carismática se trata de uma relação puramente pessoal e extraordinária. Desse modo, originalmente, com a morte do líder, a relação de domínio tende a desaparecer, porém, observam-se exemplos de perpetuação do regime de dominação carismática, em que a autoridade do líder é delegada aos seus sucessores (WEBER, 1999b, p. 138).

Weber (1999b, p. 138-139) argumenta que a sucessão pode ocorrer de diversas formas. Dentre elas, destaca-se a mais frequente, que consiste na designação do sucessor, isto é, o próprio líder carismaticamente qualificado que escolhe quem será aquele que irá o suceder. O sucessor deve apresentar as características carismáticas assim como aquele líder que o antecedeu, sendo que: “Se falha o êxito, seu domínio oscila” (WEBER, 1999b, p. 137). Nesse caso, a fé na autoridade legítima do líder, subsidiada no carisma, converte-se na “[...] crença na aquisição legítima do domínio em virtude de designação jurídica ou divina [...]” (WEBER, 1999b, p. 139).

Apresenta-se um exemplo icônico desta forma de sucessão, que é a escolha de Pedro por Jesus para sucedê-lo:

17 Jesus então lhe disse: ‘Feliz és, Simão, filho de Jonas, porque não foi a carne nem o sangue que te revelou isto, mas meu Pai que está nos céus. 18 E eu te declaro: tu és Pedro, e sobre esta pedra edificarei a minha igreja; as portas do inferno não prevalecerão contra ela. 19 Eu te darei as chaves do Reino dos céus: tudo o que ligares na terra será ligado nos céus, e tudo o que desligares na terra será desligado nos céus’. (Mateus 16.17-19). (BÍBLIA..., 2004, p. 1.304).

³ Weber (1999a, p. 324): “O carisma pode ser, e naturalmente é, em regra, qualitativamente singular, e por isso determina-se por fatores internos e não por ordens externas o limite qualitativo da missão e do poder de seu portador”.

⁴ O líder não era uma pessoa que ocupava um determinado cargo público ou exercia uma profissão especializada e remunerada, mas aquele que portava dons físicos e espirituais específicos (WEBER, 1999a, p. 323).

A comunidade também pode reconhecer o novo líder por uma forma ritualística, seria como a transferência do carisma por meio de um ritual, como por exemplo aconteceu com a escolha do Rei Davi: “Samuel tomou o corno de óleo e ungiu-o no meio dos seus irmãos. E, a partir daquele momento, o Espírito do Senhor apoderou-se de Davi. Samuel, porém, retomou o caminho de Ramá” (I Samuel, 16.13) (BÍBLIA..., 2004, p. 320). Desse modo, “[...] a crença já não está ligada à pessoa do portador do carisma [...], mas à eficácia do ato sacramental em questão [...]” (WEBER, 1999b, p. 140).

A dominação carismática é uma das expressões mais primitivas e rudimentares de autoridade, em comunidades antigas, onde um indivíduo mais qualificado, forte (e conseqüentemente carismático) se destacava, ele então naturalmente era delegado como líder. Somente após transcender o estágio primitivo que a comunidade concebe de forma mais complexa os conceitos de legalidade e tradição como forma de governo.

2.2 A Dominação Tradicional

A dominação tradicional é o segundo tipo de dominação analisada por Weber (1999b) e funda-se na “[...] crença na santidade das ordenações e dos poderes senhoriais de há muito existentes” (WEBER, 1999b, p. 131). O poder emana do senhor e quem o obedece é o súdito. Trata-se de uma estrutura patriarcal, em que a obediência ao senhor dá-se pela sua dignidade, “[...] santificada pela tradição: por fidelidade” (WEBER, 1999b, p. 131). As normas estatuídas pelo senhor aos súditos são fixadas pela tradição e a violação representa o enfraquecimento da legitimidade do seu domínio (WEBER, 1999b, p. 131). Ratificando o sentido de “dominação”, o autor explana:

Por ‘dominação’ compreenderemos, então, aqui, uma situação de fato, em que uma vontade manifesta (‘mandado’) do ‘dominador’ ou dos ‘dominadores’ quer influenciar as ações de outras pessoas (do ‘dominado’ ou dos ‘dominados’), e de fato as influencia de tal modo que estas ações, num grau socialmente relevante, se realizam como

se os dominados tivessem feito do próprio conteúdo do mandado a máxima de suas ações [...]. (WEBER, 1999a, p. 191).

A tradição é um dos pilares mais fortes de uma sociedade, pois está intrínseca nas relações sociais, é aceita e normalmente incontestável. A tradição é imemorial, não é possível dar com precisão o seu início, é considerada como um estatuto “[...] ‘válido desde sempre’ [...]”, tornando difícil sua contestação (WEBER, 1999b, p. 131).

A ruína do poder que emana da tradição se dá justamente pela ruptura com a mesma. A modernização, o contato com outras culturas, outras formas de organização e o cosmopolitismo são agentes que contribuem para o fim desse tipo de autoridade, porém, enquanto há vigência deste regime não existem códigos estatuídos para determinar a ação do senhor, ela se legitima por si só, na própria tradição.

O corpo administrativo de uma sociedade na qual impera a dominação tradicional, normalmente, é formado por pessoas com vínculo de proximidade com o senhor, como pessoas de confiança e até mesmo familiares. A base do corpo administrativo é a fidelidade, isso se mostra claro durante os regimes monárquicos da Idade Média, onde existia uma família real e quão mais próximo genealogicamente do senhor, maior poder e maior influência detinha seu cargo, o quadro administrativo torna-se o âmbito afetivo/familiar/doméstico do senhor, um patriarcalismo ampliado, dele emana uma ordem, que se legitima na tradição, no costume e no viés consuetudinário social (WEBER, 1999b, p. 131-132).

2.3 A Dominação Legal/Racional

O mais moderno tipo de dominação concebido por Weber é a dominação legal/racional. É a forma para qual as outras dominações weberianas convergem, sua legitimidade não se baseia no carisma, tampouco na tradição, porém, em um regime estatuído. De acordo com Weber (1999b, p. 128): “Sua ideia básica é: qualquer direito pode ser criado e modificado mediante um estatuto sancionado corretamente quanto à forma”.

Nesse sistema, o poder é delegado a determinada pessoa, para que o exerça de acordo com um regime de regras previamente estabelecidas. O poder não emana da pessoa e sim de seu cargo, sendo a ele que se deve obediência. A legitimidade baseia-se no direito estabelecido, desse modo:

A dominação legal com quadro administrativo burocrático, assim como as demais formas de dominação, fundava-se na crença em sua legitimidade. Fundamentava-se na existência de um direito estabelecido de modo racional, de um conjunto de regras abstratas, promulgadas com determinadas intenções e de acordo com as quais o senhor típico ideal mandaria, ao mesmo tempo que as obedeceria. (WEBER, 1999, p. 142 apud BIANCHI, 2014, p. 101-102).

O funcionário e o chefe devem agir pautados pela imparcialidade, não fazendo de suas ações e usando de suas prerrogativas para alcançar um fim ou desejo pessoal, porém, fazer do poder que lhe foi instituído, uma ferramenta para atingir o fim que o contrato sob o qual é regido determinou. Mostrando nessa forma de regime uma grande diferença das outras concebidas por Weber (dominação carismática e tradicional), na dominação legal, não há o uso do poder legitimado para a busca de interesses pessoais, pois o poder emana de um contrato, um estatuto tipificado que delimita os objetivos que esse poder deve cumprir. A quebra desse estatuto significaria a quebra do poder, sendo que na dominação carismática a quebra de poder se daria pelo fim das qualidades (carisma) do líder e na dominação tradicional a quebra se daria pelo fim da tradição (WEBER, 1999b, p. 129).

O corpo administrativo é formado pelo que Weber (1999b, p. 129) denomina de funcionário, que é aquele que tem sua função delimitada e determinada por uma espécie de contrato que lhe dá direitos e impõe deveres. Estando todos os funcionários e inclusive o chefe, com suas funções, deveres e prerrogativas previstas de forma estabelecida.

A dominação racional traduz o Estado de Direito moderno, tem-se um governante eleito que é

legitimado para exercer um cargo do qual emana o poder, ou seja, a legitimação não está no indivíduo e sim no cargo estabelecido (por uma Constituição ou um sistema normativo codificado em leis). Esta é a caracterização do poder institucional, pois há uma estrutura que delega o cumprimento de certas funções e objetivos, independentemente da vontade dos indivíduos que atuam na instituição, obedecendo assim as normas estabelecidas (WEBER, 1999b, p. 130). Nesse sistema de dominação, a legitimidade respalda-se no estatuto, sendo que: “Não há dominação estável sem legitimação e, portanto, sem o reconhecimento daqueles que são dominados” (VINCENT, 1998, p. 71 apud BIANCHI, 2014, p. 100).

De acordo com Weber (2002, p. 25-26), em uma de suas mais notórias obras, a *Ética Protestante e o Espírito do Capitalismo*, uma dominação que se pautava em um regime estabelecido, nos moldes da dominação racional ocidental, era um regime ímpar, pois no decorrer da história tal complexidade e sistematização jurídica nunca havia sido aplicada, fazendo com que este modelo de dominação se apresente como o mais avançado dentre aqueles identificados por Weber. Nas palavras do autor:

Nem todas as antecipações da Índia (Escola de Mimamsa), nem as extensas codificações, especialmente no Oriente Próximo, nem todos os livros de leis da Índia e de outros lugares possuíam formas estritamente sistemáticas de pensamento, tão essenciais a uma jurisprudência racional como a lei romana e o direito ocidental por ela influenciado. Uma estrutura como o cânone jurídico é conhecida apenas no Ocidente. (WEBER, 2002, p. 24).

Observa-se que a dominação legal, aprecia as características mais marcantes de um Estado Democrático de Direito, pauta-se em um regime previamente estabelecido, no poder da institucionalização.

A partir da constatação da diagnose historicista weberiana, com enfoque na dominação legal (visto sua contemporaneidade e adequação às bases de um Estado de Direito), as teorias dos autores

Hans Kelsen e Jürgen Habermas (Teoria Pura do Direito e Teoria do Agir Discursivo, respectivamente) serão os alicerces na análise acerca da legitimidade do ordenamento jurídico nos moldes do Estado de Direito contemporâneo.

III. HANS KELSEN: A TEORIA PURA DO DIREITO E A LEGITIMIDADE DA NORMA

3.1 Teoria Pura do Direito: Contexto e Análise

Os ideais iluministas que permearam o século XVII e consolidaram-se no XVIII tinham como alicerce a razão, como explana Marilena Chauí:

[...] *logos*, *ratio*, ou **razão** significam pensar e falar ordenadamente, com medida e proporção, com clareza e de modo compreensível para outros. [...] A razão é uma maneira de organizar a realidade pela qual esta se torna compreensível. É, também, a confiança de que podemos ordenar e organizar as coisas porque são organizáveis, ordenáveis, compreensíveis nelas mesmas e por elas mesmas, isto é, as próprias coisas são racionais. (CHAUÍ, 2000, p. 71, grifos da autora).

O *status quo* com um pensamento iluminista, compreendido entre ciência e razão, veio agora para suplantar os velhos alicerces construídos sob a teologia cristã. No âmbito científico-filosófico, Capra explana:

Para Descartes, o universo material era uma máquina, nada além de uma máquina. Não havia propósito, vida ou espiritualidade na matéria. A natureza funcionava de acordo com leis mecânicas, e tudo no mundo material podia ser explicado em função da organização e do movimento de suas partes. Esse quadro mecânico da natureza tornou-se paradigma dominante da ciência no período que se seguiu a Descartes. [...] a concepção da natureza como uma máquina perfeita, governada por leis matemáticas exatas. (CAPRA, 2006, p. 56).

Ciência e razão passaram a tornar-se inseparáveis, sendo que as relações de causa e efeito agora são vistas por um raciocínio lógico embasado em premissas materiais e não metafísicas. Desse

modo, o homem, a natureza e o universo passam a ser concebidos como organismos nos quais as causas são explanáveis por razões lógicas. A filosofia e a produção de conhecimento abandonam o metafísico e emancipam-se, explana Chauí:

No século XIX, entusiasmada com as ciências e as técnicas, bem como com a Segunda Revolução Industrial, a Filosofia afirmava a confiança plena e total no saber científico e na tecnologia para dominar e controlar a Natureza, a sociedade e os indivíduos. (CHAUÍ, 2000, p. 60).

Em meio à valorização da ciência em suas diversas áreas, o Direito não se abstém de moldar-se a essa nova realidade, reivindicando seu caráter científico. Sendo Hans Kelsen o porta-voz neste movimento intelectual, mostrando sua ideia cientificista jurídica logo no prefácio de sua Teoria Pura do Direito:

Logo desde o começo foi meu intento elevar a Jurisprudência, que - aberta ou veladamente - se esgotava quase por completo em raciocínios de política jurídica, à altura de uma genuína ciência, de uma ciência do espírito. Importava explicar, não as suas tendências endereçadas à formação do Direito, mas as suas tendências exclusivamente dirigidas ao conhecimento do Direito, e aproximar tanto quanto possível os seus resultados do ideal de toda a ciência: objetividade e exatidão. (KELSEN, 1998, p. VII, grifos do autor).

A concepção normativista de Kelsen foi o ápice do positivismo jurídico. Sua pretensão inicial era alicerçar uma ciência jurídica, em que fosse possível alcançar como escopo a neutralidade, observando a realidade fática e não metafísica, separando o Direito de todo e qualquer arcabouço valorativo moral. Kelsen, com a Teoria Pura do Direito, elimina da norma a legitimidade fundada na metafísica e nos valores como sendo a razão geradora. Nestes termos, Kelsen (1998, p. 1) explana:

Como teoria, quer única e exclusivamente conhecer o seu próprio objeto. Procura responder a esta questão: o que é e como é o Direito? Mas já não lhe importa a questão de saber como deve ser o Direito, ou como deve ele ser feito. É ciência jurídica e não política do Direito. [...] De um modo inteiramente acrítico, a jurisprudência tem-se confundido com a psicologia e a sociologia, com a ética e a teoria política. Esta confusão pode porventura explicar-se pelo fato de estas ciências se referirem a objetos que indubitavelmente têm uma estreita conexão com o Direito. Quando a Teoria Pura empreende delimitar o conhecimento do Direito em face destas disciplinas, fá-lo não por ignorar ou, muito menos, por negar essa conexão, mas porque intenta evitar um sincretismo metodológico que obscurece a essência da ciência jurídica e dilui os limites que lhe são impostos pela natureza do seu objeto.

De tal forma, nota-se claramente abordagem tecnicista com a qual o autor concebe a metodologia científica do Direito.

3.1.1 Teoria Pura: o Relativismo Ético, o Neokantismo e a Filosofia da Linguagem

Em pesquisa realizada sobre a questão da justiça em Kelsen, Neto (2010, p. 26-27) expõe que a Teoria Pura se sustenta sob três pilares:

Por trás do sistema construído por Kelsen em sua Teoria Pura do Direito se encontra um tripé filosófico cujo desvendamento é condição especial para seu correto entendimento: a) sua visão de mundo calcada no relativismo ético; b) sua ligação com o neokantismo das escolas de Marburgo e Baden; e c) vinculação com a filosofia da linguagem desenvolvida pelo Círculo de Viena.

Kelsen não se abstém de concordar com a existência de questões relevantes à axiologia, porém, não compreende que tais questões deveriam entrar em um mérito técnico-científico, pelo alto grau de subjetividade e pela impossibilidade de submeter tais questões a uma análise prática. É com esta análise que, no que tange ao tripé estrutural da Teoria Pura, na

questão do relativismo, o jurista austríaco se atém ao relativismo contemporâneo, conforme discorre Neto (2010, p. 31):

Este se filia a um relativismo contemporâneo que não nega a existência de problemas relativos a valores. Reconhece a presença da axiologia, mas entende que a escolha dos valores constitui um problema que não pode ser resolvido pelas ciências e nem pela filosofia mediante razões válidas e objetivamente fundadas. Kelsen entende como legítimo o problema sobre o valor, mas acredita que este problema não pode ser colocado de um ponto de vista científico, ou seja, verificável e comprovável pela experiência empírica ou justificável pelo raciocínio. Não existe um método científico nem racional para esclarecer o problema da hierarquia entre os valores, o qual permita resolver os conflitos que possam surgir. Tais conflitos só podem ser julgados de um ponto de vista meramente subjetivo. Esta valoração será sempre uma valoração relativa e depende do sujeito que valora.

Nesse contexto, faz-se necessário a compreensão do relativismo contemporâneo que Kelsen emprega na Teoria Pura para que, então, se estabeleça sua ligação com o neokantismo. O seu afastamento de todo subjetivismo moral, por este não ser passível de uma análise empírica, mostrando-se contrário ao caráter tecnicista e científico que empregava na Teoria Pura, traduz-se na concepção de ciência da Escola Neokantiana, conforme explana Weinberger (1973, p. XI apud LOSANO, 1998, p. XIII):

Além da rejeição dos juízos de valor, a concepção geral que Hans Kelsen tem da ciência e a sua delimitação da ciência jurídica são responsáveis pela ideia de que cada ciência deve construir um todo metodologicamente unitário e, portanto - segundo a sua terminologia neokantiana -, de que o objeto da ciência é determinado antes de mais nada por seu método, ou seja, por seu modo de observar e compreender as coisas. Esta asserção é entendida no sentido de que a ciência não descreve entidades como elas são

por si, mas de que o objeto do sistema científico é constituído pelo ângulo de visão que, por sua vez, é definido pelo modo como o problema é formulado e tratado. A ciência, portanto, é um todo ordenado, um sistema de cognição correspondente à formulação do problema.

O eixo da ciência, sob esta perspectiva, apoiava-se na metodologia e não no objeto de estudo, sendo assim, percebe-se que a estrutura metodológica científica, guardava a maior relevância. É por meio desta análise neokantiana da ciência, que Kelsen pautou-se na elaboração da Teoria Pura do Direito.

Essas são as concepções filosóficas aplicadas com rigor extremo por Kelsen à teoria do direito. O material empírico ao qual ele aplica essa metodologia é o direito positivo: neste sentido, a teoria pura do direito apresenta-se, como a mais elaborada teoria do positivismo jurídico. (LOSANO, 1998, p. XIII).

O último pilar sobre o qual se sustenta a elaboração da Teoria Pura consiste na influência que o Círculo de Viena exerceu sobre o jurista austríaco. A filosofia da linguagem, ou também chamada de Neopositivismo Lógico, tomou maior notoriedade em Viena (de onde deriva a alcunha “Círculo de Viena”) e apresentava como membros cientistas e filósofos, que tinham um escopo em comum, o debate acerca da epistemologia da ciência. Honesko (2004, p. 165) elucida acerca do Círculo de Viena:

O Neopositivismo Lógico consistiu em um grupo heterogêneo de filósofos e cientistas que assumiu corpo e expressividade em Viena, daí é também conhecido como “Círculo de Viena”, onde seus encontros sistemáticos tinham a finalidade de discutir problemas relativos à natureza do conhecimento científico. Teve como ‘pai’ Moritz Schlick, que em 1922 assumiu a cátedra de Filosofia das Ciências Indutivas em Viena. Logo no ano seguinte, ele assumiu a coordenação do grupo de filósofos e cientistas interessados em temas epistemológicos. Hans Kelsen esteve presente em alguns encontros.

Tal movimento tinha como objeto a linguagem e, além disso, o processo metodológico com o qual seria empregada como ferramenta da ciência. No caso da elaboração da Teoria Pura, Kelsen se embasa no plano pragmático. Desenvolvido pelos neopositivistas lógicos, ao formularem uma linguagem que melhor se adequaria à produção científica, conceberam, então, o plano pragmático, que é considerado como um paradigma linguístico pobre, baseado na semântica da verdade que, por sua vez, é extremamente congruente à Teoria Pura do Direito. Desta forma, argumenta Honesko (2004, p. 175-176, grifos do autor):

A concepção kelseniana está totalmente inserida no contexto de uma teoria descritiva da ciência. Pode-se afirmar isto pelo simples fato de que Hans Kelsen não aceita a presença dos juízos de valor de justiça no conhecimento jurídico, por que estes não podem ser objetivamente comprovados. É a noção de *semântica da verdade* apregoada pelo Neopositivismo Lógico, isto é, uma proposição somente pode ser considerada verdadeira se houver elementos objetivos da realidade que a comprovem. Por serem relativos, os juízos de valor de justiça expressariam uma visão subjetiva do cientista do Direito [...].

Observa-se que, nitidamente, o Círculo de Viena foi um decisivo elemento na teoria kelseniana, o plano pragmático da linguagem e a semântica da verdade exteriorizavam exatamente o que Kelsen explorou em aspectos científicos em sua teoria, a não utilização de elementos subjetivos que não pudessem passar sob o crivo de uma análise empírica e, conseqüentemente, colocar-se alheio aos valores.

3.2 A Legitimidade da Norma

Em Weber (1999b, p. 129), tem-se como o mais avançado modo de poder, aquele que emana da dominação legal/racional. O ordenamento jurídico e o princípio da legalidade justificariam a dominação legal nas sociedades modernas que usam do subterfúgio jurídico como um de seus alicerces.

Partindo da diagnose historicista weberiana, que apreciou as diversas formas de dominação que

ocorreram durante a história humana, na contemporaneidade, observa-se a predominância da dominação legal, que corresponde naturalmente à estrutura do Estado e quaisquer outras instituições que mantenham uma relação de domínio burocrático (WEBER, 1999b, p. 129).

Esse *status quo* da dominação legal weberiana influenciou nitidamente a ordem jurídica, tendo como expoente, Hans Kelsen. O jurista austríaco, por meio de sua Teoria Pura do Direito, vê a validade da norma de uma forma científica, abdicando de qualquer influência ética ou moral. Nesse sentido, o ilustre jurista aduz:

O fundamento de validade de uma norma apenas pode ser a validade de uma outra norma. Uma norma que representa o fundamento de validade de uma outra norma é figurativamente designada como norma superior, por confronto com uma norma que é, em relação a ela, a norma inferior. (KELSEN, 1998, p. 135).

Segundo a teoria kelseniana, as normas validam-se hierarquicamente em outras normas, chegando à norma fundamental (*Grundnorm*). De acordo com o autor:

Como já notamos, a norma que representa o fundamento de validade de uma outra norma é, em face desta, uma norma superior. Mas a indagação do fundamento de validade de uma norma não pode, tal como a investigação da causa de um determinado efeito, perder-se no interminável. Tem de terminar numa norma que se pressupõe como a última e a mais elevada. [...] o fundamento da sua validade já não pode ser posto em questão. Uma tal norma, pressuposta como a mais elevada, será aqui designada como norma fundamental (*Grundnorm*). (KELSEN, 1998, p. 136, grifos do autor).

É possível dizer que o ordenamento jurídico, na concepção kelseniana, se baseia na hierarquização normativa. É a tradução da famigerada Pirâmide de Kelsen, em que no topo se encontra a norma fundamental, que deve servir de fundamentação para todas as normas de hierarquia inferior. A legitimidade pauta-se na adequação com a norma

fundamental, qualquer dissidência elimina o caráter legítimo da norma em questão. De acordo com o autor: “Todas as normas cuja validade pode ser reconduzida a uma e mesma norma fundamental formam um sistema de normas, uma ordem normativa” (KELSEN, 1998, p. 136).

A ideia de Hans Kelsen era justamente a elevação do Direito a um patamar de ciência, então, pregava que a legitimidade jurídica seria determinada pelo próprio Direito, pelo funcionamento e adequação com a própria ordem jurídica, ou seja, por aquele procedimento.

Esta determinação do procedimento e da ordem jurídica delimita-se na norma fundamental. A *Grundnorm* é a premissa básica do ordenamento jurídico, sendo assim, o elemento que confere a validade daquele estatuto e lança os alicerces para se pensar as normas infraconstitucionais é o que o autor denomina de princípio estático:

Esta norma, pressuposta como norma fundamental, fornece não só o fundamento de validade como o conteúdo de validade das normas dela deduzidas através de uma operação lógica. Um sistema de normas cujo fundamento de validade e conteúdo de validade são deduzidos de uma norma pressuposta como norma fundamental é um sistema estático de normas. O princípio segundo o qual se opera a fundamentação da validade das normas deste sistema é um princípio estático. (KELSEN, 1998, p. 137).

Além do referido princípio estático, que determina o fundamento da norma, ditando assim os parâmetros que a tornaria legítima, Kelsen também vislumbra a possibilidade de normas legítimas derivarem de outras normas que foram elaboradas sob o crivo da *Grundnorm*. Isso ocorre por meio de uma sequência lógica de delegação, em que uma norma infraconstitucional surge de outra, podendo, assim, citar o exemplo de uma lei ordinária que se respalda em lei complementar. Observa-se que a lei complementar não é a norma que estabelece os parâmetros estáticos, todavia, é elaborada a partir da norma competente que estabeleceu os referidos parâmetros. Essa

possibilidade de derivação é o que Hans Kelsen denomina como princípio dinâmico:

A sua validade só pode, em última análise, ser fundamentada através de uma norma pressuposta por força da qual nos devemos conduzir em harmonia com os comandos da autoridade que a estabelece ou em conformidade com as normas criadas através do costume. Esta norma apenas pode fornecer o fundamento de validade, não o conteúdo de validade das normas sobre ela fundadas. Estas formam um sistema dinâmico de normas. O princípio segundo o qual se opera a fundamentação da validade das normas deste sistema é um princípio dinâmico. (KELSEN, 1998, p. 137).

Por meio da mescla entre o princípio estático e dinâmico, um ordenamento jurídico se estabelece, criando normas legítimas e eficazes. Nesse ponto, o autor ao apreciar o lapso temporal de eficácia ou validade de uma norma dispôs acerca do princípio da legitimidade:

As constituições escritas contêm em regra determinações especiais relativas ao processo através do qual, e através do qual somente, podem ser modificadas. O princípio de que a norma de uma ordem jurídica é válida até a sua validade terminar por um modo determinado através desta mesma ordem jurídica, ou até ser substituída pela validade de uma outra norma desta ordem jurídica, é o princípio da legitimidade. (KELSEN, 1998, p. 146).

Portanto, o princípio da legitimidade funda-se na estabilidade da vigência do ordenamento jurídico. Contudo, Kelsen concebe um limite para esse princípio, pois em um *status quo* onde o ordenamento jurídico e a norma fundamental estão ameaçados como, por exemplo, em um levante de movimentos revolucionários, o respaldo da validade de um ordenamento jurídico se fragiliza e pode ser derrubado. Assim, explana sobre a exceção ao princípio da legalidade: “Este princípio, no entanto, só é aplicável a uma ordem jurídica estadual com uma limitação muito

importante: no caso de revolução, não encontra aplicação alguma” (KELSEN, 1998, p. 146).

Sendo válido ressaltar que, na visão kelseniana, a legitimidade e validade da norma não dependem e nem guardam qualquer relação com seu conteúdo moral ou ético, devendo o Direito ser uma ciência una, sem a interferência de qualquer outra, como a sociologia ou filosofia. A legitimidade reside na consonância com uma norma hierarquicamente superior e com o ordenamento jurídico em si. A norma seria a parte de um organismo (ordenamento jurídico), que funciona como um todo de forma harmônica, se a norma quebrar essa homeostase, ela perde sua legitimidade, seguindo o princípio do ordenamento estático.

3.3 Nuremberg e a Teoria Pura

Criado no final da Segunda Guerra Mundial (1939-1945) pelos Aliados (Estados Unidos da América, Reino Unido, França e União das Repúblicas Socialistas Soviéticas), o Tribunal Militar Internacional, conhecido como Tribunal de Nuremberg, teve a finalidade de julgar vinte e quatro das mais icônicas figuras do regime nazista, que estiveram no governo alemão entre 1933-1945 (CAMPOS, 2008, p. 96). As acusações eram de crimes contra a paz, crimes de guerra e crimes contra a humanidade, tipificados no art. 6º, do Estatuto do Tribunal, da seguinte maneira:

- *Crimes contra a paz*, isto é, a direção, a preparação e o desencadeamento ou prosseguimento de uma guerra de agressão ou de uma guerra de violação dos tratados, concertado ou num conluio para a execução de qualquer um dos atos precedentes. [...]
- *Crimes de guerra*, isto é, violação de leis e costumes da guerra. Essas violações compreendem, sem serem limitadas nas leis e costumes, o assassinato, maus-tratos ou deportação para trabalhos forçados ou para qualquer outro fim das populações civis nos territórios ocupados, assassinato ou maus-tratos de prisioneiros de guerra ou de pessoas no mar, execução de reféns, pilhagem de bens públicos ou privados, destruição sem motivo de cidades e aldeias, ou devastações

que as exigências militares não justifiquem. [...]

- *Crimes contra a humanidade*, isto é, assassinato, extermínio, redução à escravidão, deportação e qualquer outro ato desumano cometido contra populações civis, antes e durante a guerra; ou então perseguições por motivos políticos, raciais ou religiosos, quando esses atos ou perseguições, tenham ou não constituído uma violação do direito interno dos países onde foram perpetrados, hajam sido cometidos em consequência [sic] de qualquer crime que entre na competência do Tribunal ou em ligação com esse crime. (ACCIOLY; SILVA, p. 516-517, 2000, grifos dos autores).

Desde sua gênese, o Tribunal foi apontado como um tribunal de exceção, formado por aqueles que saíram vitoriosos da guerra, com o escopo de punir os derrotados. Dentre todos os parâmetros analisados, as maiores críticas foram à limitação do direito de defesa dos réus⁵ e sua carência de legitimidade por ferir os princípios da legalidade e da irretroatividade da lei. Aplicou-se uma lei a fatos retroativos que ao tempo de sua prática não eram considerados crimes (CAMPOS, 2008, p. 97).

Desta forma, nas palavras de Nelson Hungria acerca do Tribunal de Nuremberg:

Foi este uma espantosa negação de elementares postulados do direito penal tradicional. Funcionando em nome da Democracia Liberal, começou, no entanto, por adotar a supressão de um princípio intransponível para a segurança e a liberdade do indivíduo, isto é, *nullum crimen, nulla poena sine lege*. Para combater os chamados grandes criminosos de guerra, utilizou-se de uma teoria que, mesmo na ferrenha Alemanha totalitária, era combatida pela Escola de Bonn contra a Escola de Kiel. Inspirou-se naquilo que os próprios Aliados condenavam, tanto assim que um dos primeiros atos do governo de ocupação da Alemanha Ocidental foi a

⁵ Essa limitação traduzia-se no cerceamento do princípio da ampla defesa e, por isso, caracterizou o Tribunal como de exceção.

revogação da famosa novela que dispensara a anterioridade penal. Deu efeito retroativo a um Plano de Julgamento, formulado *ad hoc*, para a incriminação de fatos pretéritos, não considerados crimes ao tempo de sua prática, e impôs aos acusados o enforcamento e penas arbitrárias, sem direito a qualquer recurso. [...] Repudiou as normas seculares sobre a obediência devida e a coação irresistível, para proclamar, pela boca do Juiz Biddle, com a mais despejada abstração da atual realidade político-social, que ‘os indivíduos têm deveres internacionais a cumprir, acima dos deveres nacionais que um Estado particular possa impor’. (HUNGRIA, 1980, p. 375-376 apud CAMPOS, 2008, p. 96-97, grifos do autor).

Partindo desta análise acerca do princípio da legalidade (*nullum crimen, nulla poena, sine lege*), dos princípios estático e dinâmico normativos que alicerçavam e legitimavam um ordenamento jurídico, durante o Tribunal de Nuremberg a concepção de Kelsen foi usada na defesa dos oficiais do regime nacional-socialista. Os oficiais alegaram em suas defesas, subsidiadas na teoria de Kelsen, que as normas segregacionais que obedeciam eram válidas ao seu ordenamento jurídico, em harmonia com suas normas superiores. Assim, caso não as tivessem cumprido, estariam cometendo clara ilicitude (CELLA, 2005, p. 4).

O raciocínio kelseniano partia do ponto de que a legitimidade de uma norma em nada tem relação com seu conteúdo, visto que o objetivo de Kelsen era “[...] *eleva a Jurisprudência [...] à altura de uma genuína ciência [...]*”, tornando-a, assim, alheia às discussões políticas, sociológicas e de qualquer outro cunho (KELSEN, 1998, p. VII, grifos do autor).

A legitimação normativa reside, então, na sua fundamentação nas normas hierarquicamente superiores a ela, tornando-a, assim, aplicável àquele ordenamento jurídico, sem qualquer vício, em consonância com os princípios estático e dinâmico. Todavia, posteriormente, ao Julgamento de Nuremberg, Kelsen, em seu artigo *Will the judgment in the Nuremberg Trial*

constitute a precedente in international law?, contradiz parte do exposto em sua Teoria:

A justiça demandava a punição de tais pessoas apesar do fato de que pelo direito positivo elas não tinham responsabilidade pelos atos que a lei retroativa considerou puníveis. No caso de dois postulados de justiça entrarem em conflito, o postulado mais importante deve prevalecer; e a punição daqueles que eram moralmente responsáveis pelos crimes cometidos na Segunda Guerra Mundial certamente deve ser considerada mais importante do que simplesmente concordar com a regra que veda leis *ex post facto*, sujeita a muitas exceções. (KELSEN, 1947, p.153-164 apud CAMPOS, 2008, p. 97-98, grifos do autor).

Em seu artigo publicado no ano de 1947, o jurista austríaco contrariou a sua metodologia pura do Direito, considerando que valores morais e conceitos de justiça deveriam sobrepôr às normas positivamente postas e devidamente alicerçadas (respeitando o princípio da legitimidade, no que tange à validade temporal; e o princípio estático e dinâmico referentes à devida estrutura do ordenamento, conforme o próprio jurista previu).

Contudo, sua Teoria Pura do Direito foi o maior expoente do positivismo jurídico, sendo tomada como referência primordial, além de subsidiar o norte teórico de defesa para atrocidades por estarem respaldadas na lei, como as cometidas pelo governo alemão nacional-socialista.

Buscando refutar tal arcabouço teórico e as possibilidades de defesa que podem surgir dele, o filósofo Jürgen Habermas elabora a Teoria do Agir Comunicativo. Em sua teoria, Habermas afasta-se do conceito de ciência pura apreciado na metodologia de Kelsen, aproximando-se assim, dos valores morais subjetivos que o jurista austríaco buscava manter segregados da ciência jurídica. De tal maneira, afasta-se também da noção legitimadora do Direito concebida por Kelsen, não pautando-se na simples consonância da hierarquia normativa do ordenamento como fator legitimador, porém, apreciando aspectos que Kelsen retira de sua metodologia. Tais aspectos,

como elementos valorativos morais, são considerados no agir comunicativo, possibilitando o discurso que o elemento basilar da legitimação para Habermas.

Em síntese conclui-se, pela análise da teoria de Kelsen, que ordenamento jurídico tem sua legitimidade respaldada na hierarquia normativa, disposta pela pirâmide kelseniana, bem como nos princípios estático e dinâmico.

IV. HABERMAS: A TEORIA DO AGIR COMUNICATIVO E A LEGITIMAÇÃO DA ORDEM SOCIAL E DO DIREITO

4.1 A Teoria do Agir Comunicativo

Habermas teve como escopo em seu trabalho a busca de superar impasses causados pelo positivismo jurídico e pelo cientificismo tecnicista, por meio de reflexões relativas à legitimação do Estado Moderno, elaborando, assim, a teoria do agir comunicativo. Essa teoria define o agir como:

O pano-de-fundo do mundo da vida: - O agir comunicativo pode ser compreendido como um processo circular no qual o ator é as duas coisas ao mesmo tempo: ele é o *iniciador*, que domina as situações por meio de ações imputáveis; ao mesmo tempo, ele é também o *produto* das tradições nas quais se encontra, dos grupos solidários aos quais pertence e dos processos de socialização nos quais se cria. (HABERMAS, 1989, p. 166, grifos do autor).

As pretensões dos agentes, então postas, precisam de uma orientação. Uma vez que se considera que as interações podem ser “[...] mais ou menos cooperativas e estáveis, mais ou menos conflituosas e instáveis” (HABERMAS, 1989, p. 164). Desse modo, observa-se que as interações sociais podem não ser harmônicas, gerando, assim, situações conflituosas. Eis que se apresenta o questionamento: “[...] como é que (pelo menos dois) participantes de uma interação, podem coordenar os seus planos de ação de tal modo que Alter possa anexar suas ações às ações de Ego evitando conflitos e, em todo caso, o risco de uma ruptura de interação” (HABERMAS, 1989, p. 164).

Dessa maneira, Habermas ainda expõe a situação, na qual a possibilidade de harmonia torna-se completamente instável, e isso se dá, graças ao grau de interesse dos participantes (HABERMAS, 1989, p. 164-165). Neste cenário, as ações dos indivíduos ocorrem de forma estratégica, “[...] influenciando externamente, por meio de armas ou bens, ameaças ou seduções, sobre a definição da situação ou sobre as decisões ou motivos de seus adversários” (HABERMAS, 1989, p. 164).

Na teoria habermasiana, o modelo estratégico de ação diferencia-se do agir comunicativo, em que, por sua vez, há condições preestabelecidas para se alcançar a harmonia das partes, ditando as possibilidades de ações e de meios para que se chegue a um consenso (HABERMAS, 1989, p. 165). Habermas então torna explícita a diferença entre a metodologia do modo estratégico de ação e do agir comunicativo:

Em ambos os casos, a estrutura teleológica da ação é pressuposta na medida em que se atribui aos atores a capacidade de agir em vista de um objetivo e o interesse em executar seus planos de ação. Mas o *modelo estratégico da ação* pode se satisfazer com a descrição de estruturas do agir imediatamente orientado para o sucesso, ao passo que o *modelo do agir orientado para o entendimento mútuo* tem que especificar condições para um acordo alcançado comunicativamente sob as quais Alter pode anexar suas ações às do Ego. (HABERMAS, 1971 apud HABERMAS, 1989, p. 165, grifos do autor).

De tal maneira, nota-se que o entendimento mútuo é de suma importância para o agir comunicativo, nele tem-se o escopo de chegar a um acordo, porém, diferentemente da ação estratégica, a metodologia que se usa para chegar ao consenso no agir comunicativo, não deve ser imposta à força, por manipulações ou qualquer outro modo semelhante (HABERMAS, 1989, p. 165).

O objetivo do agir comunicativo, o acordo, por sua vez, “[...] assenta-se sempre em convicções comuns”, com fundamento no consenso alcançado pelo ato da fala. (HABERMAS, 1989, p. 165).

Observa-se: “[...] a situação de ação é, ao mesmo tempo, uma situação de fala na qual os agentes assumem alternadamente os *papéis comunicacionais* de falantes, destinatários e pessoas presentes” (HABERMAS, 1989, p. 166, grifos do autor).

Habermas aponta em sua teoria a relevância da fala, que quando utilizada com uma finalidade de estabelecer comunicação é uma forma eficiente de integração social e de atingir o consenso. É uma ação ou um agir comunicativo, em que os participantes estão dispostos a um acordo plausível sobre o tema em questão. Comunicação, para Habermas, traduz-se no diálogo, sendo na prática do agir comunicativo o modo para atingi-la. Sendo assim:

Tão logo, porém, as forças ilocucionárias das ações de fala assumem um papel coordenador na ação, a própria linguagem passa a ser explorada como fonte primária da integração social. É nisso que consiste o ‘agir comunicativo’. Neste caso os atores, na qualidade de falantes e ouvintes, tentam negociar interpretações comuns da situação e harmonizar entre si os seus respectivos planos através de processos de entendimento, portanto pelo caminho de uma busca incondicionada de fins ilocucionários. Quando os participantes suspendem o enfoque objetivador de um observador e de um agente interessado imediatamente no próprio sucesso e passam a adotar o enfoque performativo de um falante que deseja *entender-se* com uma segunda pessoa sobre algo no mundo, as energias de ligação da linguagem podem ser mobilizadas para a coordenação de planos de ação. Sob essa condição, ofertas de atos de fala podem visar um efeito coordenador na ação, pois da resposta afirmativa do destinatário a uma oferta séria resultam obrigações que se tornam relevantes para as conseqüências [sic] da interação. (HABERMAS, 1997, p. 36).

Outro elemento de suma importância para a compreensão da Teoria do Agir Comunicativo é o mundo da vida. Habermas utiliza esta terminologia apreciando os aspectos valorativos, morais e culturais da ação humana, opondo-se,

assim, ao tecnicismo cientificista que depreciava e renegava vários aspectos subjetivos. Nas palavras de Miranda “[...] o mundo da vida é um horizonte de convicções comuns e indubitáveis, um conhecimento familiar dos participantes da integração linguística e inquestionavelmente certo” (MIRANDA, 2009, p. 104). Observa-se, então, a nítida incidência da moral no mundo da vida, termo que permeia toda a obra de Habermas, que, por sua vez, explana:

O mundo da vida em cada caso oferece uma provisão de obviedades culturais donde os participantes da comunicação tiram seus esforços de interpretação [...]. Essas suposições habitualizadas culturalmente e que formam como que um pano de fundo são apenas um dos componentes do mundo da vida; também as solidariedades dos grupos integrados por intermédio de valores e as competências dos indivíduos socializados servem, de maneira diferente das tradições culturais, como recursos para o agir orientado para o entendimento mútuo. (HABERMAS, 1981 apud HABERMAS, 1989, p.166-167).

Desse modo, o mundo da vida compreende o aparato contextual que fornece parâmetros para interpretações, interações linguísticas (que levarão ou não a um entendimento), consensos e dissensos na ação comunicativa, é a partir de tal posicionamento que Miranda discorre:

O que é, então, mundo da vida na teoria habermasiana? Em toda a obra do filósofo alemão, o termo ‘mundo da vida’ ocupa uma posição central na coordenação e estabilização da ação social. O mundo da vida constitui um pano de fundo do agir comunicativo, um horizonte para situações de fala e uma fonte de interpretações para os atores que agem comunicativamente. E sua função primordial é estabilizar essa comunicação improvável que, ao mesmo tempo que possibilita o consenso, é aberta à constante problematização e ao grande risco de dissenso. (MIRANDA, 2009, p. 105).

Habermas, entretanto, não deixa de descartar as hipóteses em que o mundo da vida é deixado de

lado em sua função de coordenador da ação. Tal hipótese normalmente aplica-se ao usar o agir estratégico, sendo então utilizado no chamado plano dos sistemas, desta forma:

O mundo da vida que serve de pano de fundo é curiosamente neutralizado quando se trata de vencer situações que caíram sob imperativos do agir orientado pelo sucesso; o mundo da vida perde sua força coordenadora em relação à ação, deixando de ser a fonte garantidora do consenso. (HABERMAS, 1990, p. 97).

Os planos dos sistemas são planos autorreguladores, em que as ações buscam uma determinada finalidade e não alcançam um entendimento, sendo alheios ao mundo da vida, assim tem-se que, para Habermas,

[...] sistemas são esferas de ação desconectadas do mundo da vida. Neles, as ações não são orientadas para o entendimento, mas com o objetivo de alcançar um determinado fim, utilizando-se os meios adequados para tal. Na lógica sistêmica, o que predomina é o agir estratégico. (MIRANDA, 2009, p. 108).

O êxito é o escopo fundamental dos sistemas, diferenciando-se do mundo da vida que tem como objetivo o consenso. Nos sistemas, a ação se dá principalmente pelo agir estratégico, tendo como exemplo a política e o mercado, como explana Durão: “[...] e um segundo nível, formado por sistemas sociais especializados em realizar funções que exigem dos agentes o comportamento estratégico motivado pelo êxito, entre os quais se destacam o mercado e a política” (DURÃO, 2009, p. 123).

Desta forma, observa-se o agir estratégico como objeto dos sistemas, essas esferas têm como escopo chegar a um fim, seus parâmetros são autorregulados, abandonando, assim, características do mundo da vida, como a sua finalidade de atingir o consenso por meio da comunicação.

4.2 Análise da Ordem Social e do Direito Pela Teoria do Agir Comunicativo

Ao conceber o agir comunicativo e os sistemas, Habermas faz o fundamental questionamento acerca da possibilidade de se atingir uma ordem social:

Eu abordei o agir comunicativo e o estratégico como duas variantes da interação medida pela linguagem. No entanto, somente ao *agir comunicativo* é aplicável o princípio segundo o qual as limitações estruturais de uma linguagem compartilhada intersubjetivamente levam os atores - no sentido de uma necessidade transcendental tênue - a abandonar o egocentrismo de uma orientação pautada pelo fim racional de seu próprio sucesso e a se submeter aos critérios públicos da racionalidade do entendimento. Podemos, pois, tomar as estruturas supra-subjetivas da linguagem na perspectiva da teoria da ação e tentar encontrar a partir delas uma resposta à questão clássica: como é possível a ordem social? (HABERMAS, 1990, p. 82-83, grifos do autor).

Habermas, então, concebe o Direito como resposta, sendo um meio de atingir uma estabilidade para a integração social. Tal ideia advém da constatação da maior complexidade das sociedades e logicamente da maior probabilidade de divergências, fazendo, assim, com que seja necessário estabelecer subterfúgios para tornar viável o agir comunicativo (MIRANDA, 2009, p. 113). Nas palavras de Habermas (1997, p. 45): “Naturalmente o quadro de uma ordem normativa sempre comportou um agir orientado por interesses. Em sociedades organizadas em forma de Estado, a ordem normativa natural é reformulada em normas do direito”.

A grande problemática é o fato de que o grau de complexidade da sociedade é diretamente proporcional ao grau de pluralização do próprio mundo da vida, em que, por sua vez, é dificultada a similaridade de pontos de convergência e de convicções para estabelecer parâmetros sólidos (pois a linguagem, mesmo que usada dentro do mundo da vida, comunicativamente, não tem força normativa) para que assim, se chegue a um

consenso. Assim nota-se que “[...] o direito institucionaliza (atribui validade) as pretensões de verdade (assertivas) que surgem, na esfera pública, de forma impositiva a todos os que estejam submetidos a determinada ordem legal.” (MIRANDA, 2009, p. 113).

O Direito é um campo formal que se estabelece por meio de um estatuto, nos moldes da dominação racional descrita por Weber (1999b, p. 128), e é por meio de um ordenamento formal que se baseia a estabilidade social. Desta forma, considera-se a relevância do Direito na manutenção do agir comunicativo:

Ao perceber que a linguagem, mesmo quando utilizada comunicativamente, não tem força suficiente para assegurar a integração social, devido ao multiculturalismo e às complexidades ideológicas que envolvem a sociedade moderna, torna praticamente impossível estabelecer uma base comum para regularização das questões problematizadas. (SANCHES; SILVA, 2016, p. 133).

Levando em consideração a complexidade, na qual estava planejado o mundo da vida, a normatividade estatuída surge com o escopo de “[...] permitir o dissenso, a discordância, a problematização, e regular os riscos advindos desses desacordos [...]” (MIRANDA, 2009, p. 115).

Habermas então reconhece a relevância do mundo da vida e dos sistemas, como pano de fundo, onde se regem os consensos e dissensos que devem ser observados para a vida social. Todavia, mesmo os sistemas e o mundo da vida precisam de sua tipificação pelo Direito legitimado para que sejam reconhecidas como fontes normativas. O Direito ainda concebe a função de sistema de saber e de sistema de ação, sendo compreendido por Habermas hibridamente como uma fonte de interpretação normativa, como uma instituição que tem o escopo de ser reguladora da ação. Sendo nas palavras de Habermas:

O direito não representa apenas uma forma do saber cultural, como a moral, pois forma, simultaneamente, um componente importante

do sistema de instituições sociais. O direito é um sistema de saber e, ao mesmo tempo, um sistema de ação. Ele tanto pode ser entendido como um texto de proposições e interpretações normativas, ou como uma instituição, ou seja, como um complexo de reguladores da ação. (HABERMAS, 1997, p. 110-111).

O Direito, portanto, carrega a capacidade de institucionalizar o agir comunicativo, seja ele do mundo da vida ou sistema, por meio do processo legislativo serão traduzidos em norma legítima. A função institucionalizadora do Direito é inegável, a tradução do mundo da vida e dos sistemas em normas legítimas alicerçam a ordem social.

4.3 A Legitimidade do Ordenamento Jurídico Segundo Jürgen Habermas

A dominação legal/racional concebida por Weber (1999b, p. 128) concebe a noção de legitimidade daquela autoridade da qual emana o poder, enquanto a premissa legitimadora de seu poder ainda existe. No caso da dominação legal, a norma seria essa premissa, sendo que de acordo com a teoria do agir discursivo, a norma legitima-se no momento em que esta não é baseada em fatores morais e éticos específicos, porém, na coautoria daqueles que são diretamente afetados por essa norma, desse modo: “O direito não consegue o seu sentido normativo pleno *per se* através de sua *forma*, ou através de um *conteúdo* moral dado *a priori*, mas através de um *procedimento* que instaura o direito, gerando legitimidade” (HABERMAS, 1997, p. 172, grifos do autor).

Habermas então foca-se na busca de uma forma racional de se legitimar o Direito. A resposta que encontra é a participação social, a discussão pela qual é feita a elaboração das normas. O autor ainda ratifica que uma interação comunicativa é a base do Direito, considerando assim a autonomia política dos cidadãos, o pilar central da legitimação do Direito, conforme o autor explica:

A idéia [sic] do Estado de direito exige que as decisões coletivamente obrigatórias do poder político organizado, que o direito precisa tomar para a realização de suas funções próprias, não revistam apenas a forma do

direito, como também se legitem pelo direito corretamente estatuído. Não é a forma do direito, enquanto tal, que legitima o exercício do poder político, e sim, a ligação com o direito *legitimamente estatuído*. E, no nível pós-tradicional de justificação, só vale como legítimo o direito que conseguiu aceitação racional por parte de todos os membros do direito, numa forma discursiva da opinião e da vontade. Isso traz como consequência [sic] uma incorporação do exercício da autonomia política dos cidadãos no Estado [...]. (HABERMAS, 1997, p. 172, grifos do autor).

Todas as normas provenientes do processo argumentativo legitimam-se em sua formação, desta forma, aqueles que elaboram as normas devem ser tanto seus autores quanto os destinatários, assim traduz-se a autonomia legitimadora. Desta forma, compreende-se que o sistema normativo deve traduzir o consenso da comunicação.

O direito legítimo se configura a partir do seu desempenho como *médium* linguístico entre os diferentes âmbitos de ação, de forma que sua normatividade resulte não somente da sanção do Estado, mas também da observância concretizada por parte dos atores sociais. A legitimidade do direito não mais advém de sua submissão a uma moral superior, mas pelo fato de que os afetados pelas normas jurídicas se reconhecem como coautores dessas normas positivadas [...]. (SILVA, 2014, p. 248 apud SANCHES; SILVA, 2016, p. 134, grifos do autor).

Desta forma, criar a noção de autoria do cidadão para com a norma a qual se submete, gera o sentimento de legitimidade daquele ordenamento. Por meio da discussão e do diálogo entre aqueles que ao mesmo tempo criam e se submetem à lei, gera-se a legitimação, pois, trata-se de uma decisão, do agir comunicativo emanando de pessoas em condições livres e iguais.

A positivação política autônoma do direito, garantida a partir de um direito legitimamente instituído, concretiza-se em direitos fundamentais dos quais (surgem), asseguram condições para iguais pretensões à

participação em processos legislativos democráticos, que demandam o exercício do poder político devidamente (legalmente) instituído. (SANCHES; SILVA, 2016, p. 134).

A instauração da democracia seria então a institucionalização do agir discursivo dos autores da norma, os cidadãos. Para Habermas, o discurso pauta-se em um compartilhamento do saber entre o falante e o ouvinte. O escopo claramente seria um fim de interação social, a simples mútua compreensão sobre alguma coisa no mundo (HABERMAS, 1997, p. 36), sendo que o Direito se traduz como a maneira mais eficaz de tipificar e estatuir de forma legítima o discurso (HABERMAS, 1997, p. 45).

Deve-se levar em conta a crescente e enorme diversidade que temos nas sociedades contemporâneas, que se mostram cada vez mais complexas, desta forma, a busca por chegar a um consenso torna-se uma tarefa mais árdua, pois o dissenso apresenta-se maior na medida da complexidade da sociedade. Desta forma, tem-se que:

[...] Habermas passa a considerar seriamente as possibilidades do dissenso numa prática comunicativa. Tal risco se mostra muito evidente, analisando o fato da complexidade que envolve a sociedade moderna multicultural, em que as interações estratégicas são costumeiramente utilizadas pelos sujeitos. (SANCHES; SILVA, 2016, p. 133).

O Direito, portanto, dificilmente conseguirá expressar um acordo unânime. Este fato é praticamente a institucionalização da possibilidade do dissenso, que faz com que o ordenamento seja mutável e o diálogo (o agir comunicativo) ininterrupto.

Juntamente a isto, também, é preciso apreciar direitos fundamentais que funcionem concomitantemente ao discurso, para que, assim, se assegure a democracia. Desta forma, só se concebe uma sociedade democrática, caso esteja presente o livre discurso, a liberdade de dissenso e um aparato de direitos fundamentais. Sendo que: “O poder político só pode desenvolver-se através

de um código jurídico institucionalizado na forma de direitos fundamentais” (HABERMAS, 1997, p. 171). Este aparato deverá funcionar como proteção para aquele grupo minoritário do discurso, permitindo o ato de questionar, bem como assegurando a possibilidade de um novo discurso aberto a novas concepções e resultados, o que é basilar para um sistema democrático.

Faz-se mister apontar a grande dicotomia existente na obra de Habermas, em que, ao conceber o Direito como a manifestação da ação comunicativa, gerando o consenso, é necessário instituir uma instrumentalização de aplicação fática desse agir comunicativo. Assim, explica Habermas:

Na ótica de sua função estabilizadora de expectativas, o direito apresenta-se como um sistema de direitos. Os direitos subjetivos só podem ser estatuídos e impostos através de organismos que tomam decisões que passam a ser obrigatórias para a coletividade. E, vice-versa, tais decisões devem sua obrigatoriedade coletiva à forma jurídica da qual se revestem. Esse *nexo interno do direito com o poder político* reflete-se nas implicações objetivas e jurídicas do direito subjetivo [...]. (HABERMAS, 1997, p. 170, grifos do autor).

É neste cenário que nasce a tensão entre facticidade e validade (direito e política), como explana Durão:

A tensão entre facticidade e validade no estado de direito, por sua vez, revela-se por meio da cisão entre os polos poder, representado pela política, e normativo, constituído pelo direito. Habermas não tem dúvida sobre o caráter instrumental da política, que dispõe do meio poder para coordenar a ação, enquanto o direito não pode desfazer-se de seu papel normativo. A política permite ao estado de direito exercer a violência que subtraiu dos indivíduos privados, enquanto o direito oferece seu próprio meio para constituir o estado de direito e alimenta-se constantemente das relações de solidariedade provenientes do mundo da vida ou da

fundamentação racional das questões problematizadas por meio dos discursos. (HABERMAS, 1994, p. 171 apud DURÃO, 2009, p. 122).

A tensão entre o Direito, como a institucionalização do consenso gerado pelo agir comunicativo, e a política como instrumentalização do poder, é capaz de gerar um desequilíbrio:

A transformação do poder comunicativo em poder administrativo somente pode ocorrer por causa da tensão interna entre direito e política dentro do estado de direito. O sistema político é um sistema funcional especializado no uso instrumental do poder administrativo, enquanto o direito permite a institucionalização do poder comunicativo gerado pelos cidadãos. (DURÃO, 2009, p. 129).

Desta maneira, o equilíbrio entre estes dois elementos é de suma importância para a manutenção de uma ordem social legítima. Essa ordem é conferida pela norma, que é gerada por um meio legítimo estabelecido pelo agir comunicativo e que, por sua vez, confere a legalidade e legitimidade da instrumentalização da política.

4.4 A Legitimidade do Ordenamento Jurídico Sob a Análise e Diálogo da Teoria Pura do Direito Com a Teoria do Agir Comunicativo

Max Weber desenvolve sua tipologia historicista perpassando pelos três tipos de dominação legítima⁶ na história humana, sendo eles: a dominação tradicional, a dominação carismática e, por fim, o objeto do atual estudo, a dominação legal/racional, sob a qual repousarão as teorias de Hans Kelsen e Jürgen Habermas, apreciando sua legitimidade.

O autor da Teoria Pura do Direito, Hans Kelsen, estabelece que “[...] o governo efetivo, que, com

⁶ Para Weber (1999a, p. 326; 1999b, p. 137), a legitimidade de cada um dos tipos de dominação, residia na adequação daquele que domina, aos moldes do que o legitimou a exercer tal dominação. Como por exemplo, na dominação carismática, se o líder deixa de ter a característica legitimadora, que é o carisma, deslegitima-se sua dominação.

base numa Constituição eficaz, estabelece normas gerais e individuais eficazes, é o governo legítimo do Estado” (KELSEN, 1998, p. 147). Compreende, também, a metodologia tecnicista e científica de elaboração do Direito, desvinculando-se de quaisquer aparatos morais ou que não pudessem passar sob o crivo do empirismo para serem, assim, na prática, testados. Desta forma, Kelsen (1998, p. 1) expõe:

Como teoria, quer única e exclusivamente conhecer o seu próprio objeto. Procura responder a esta questão: o que é e como é o Direito? Mas já não lhe importa a questão de saber como deve ser o Direito, ou como deve ele ser feito. É ciência jurídica e não política do Direito.

A metodologia da Teoria Pura visava igualar o Direito a uma ciência, tornando-o alheio a questões como ética, sociologia e teoria política, conforme explica:

De um modo inteiramente acrítico, a jurisprudência tem-se confundido com a psicologia e a sociologia, com a ética e a teoria política. [...] Quando a Teoria Pura empreende delimitar o conhecimento do Direito em face destas disciplinas, fá-lo não por ignorar ou, muito menos, por negar essa conexão, mas porque intenta evitar um sincretismo metodológico que obscurece a essência da ciência jurídica e dilui os limites que lhe são impostos pela natureza do seu objeto. (KELSEN, 1988, p. 1).

Desta forma, nota-se claramente uma substancial diferença na noção legitimadora do Direito (e da norma) entre Kelsen e Habermas, visto que este não defende a legitimidade pura e simplesmente pela fé na norma e em sua adequação procedimental no ordenamento jurídico.

Para Habermas, a legitimidade vai além do que Kelsen propôs, o autor da teoria do agir comunicativo entende que a legitimidade se baseia na comunicação democrática, em que os autores são também os destinatários das normas. E, por meio da qual, o direito se alicerça tendo como base o agir comunicativo dos cidadãos que

tem como objetivo o consenso sobre algo no mundo.

Desta maneira, a legitimação da norma, para Habermas, tange diretamente no conceito de consenso. Tal elemento é obtido por meio da participação e coautoria daqueles que serão submetidos à norma. Essa participação se dá de forma racional por meio da fala, que é o instrumento primordial da comunicação. Assim, frisa-se, que a legitimidade do direito não se origina da submissão a um moral superior, mas em função do fato de que os coautores são atingidos também por ela (SANCHES; SILVA, 2016, p. 137).

Coadunando com a Teoria Pura do Direito, o regime alemão nacional-socialista era perfeitamente legítimo, assim como as leis antisemitas e segregacionais que nele eram vigentes. O governo estava instituído normativamente com um ordenamento jurídico harmônico, em que as normas claramente racistas estavam de acordo com as normas hierarquicamente superiores, o que de acordo com a teoria kelseniana torna o ordenamento legítimo.

Habermas, com sua Teoria do Agir Comunicativo, repudiaria a legitimidade deste ordenamento jurídico, pois mesmo que toda ordem normativa tenha respeitado o procedimento adequado para sua criação, as leis aprovadas ceifariam de uma grande parte dos interessados a possibilidade da inserção no discurso, bem como da continuidade dele.

O conceito habermasiano do agir comunicativo, que estabelece o entendimento linguístico como premissa fundamental para o mecanismo de coordenação da ação, faz com que as suposições contrafactuais dos atores, que orientam seu agir por pretensões de validade, adquiram relevância imediata para a construção e a manutenção das ordens sociais. [...] Do entendimento linguístico sucede a manutenção das ordens sociais subjacente ao reconhecimento de pretensões de validade normativa que, advém da ligação dos atos ilocucionários de fala reconhecidos mutuamente. (SANCHES; SILVA, 2016, p. 136).

Habermas, ao não reconhecer a legitimidade proposta pela Teoria Pura do Direito, não busca ser dissidente às ideias de Kelsen em sua totalidade. Tanto que tal feito seria de extrema dificuldade, visto que a teoria kelseniana permeia o pensamento e a aplicação jurídica até os dias atuais, de tal forma que Habermas jamais poderia abandonar seu caráter tecnicista, pois é ele que ditaria as estruturas de um ordenamento jurídico, todavia, não permearia o âmago de sua legitimação, em que o direito:

[...] se legitima a partir do nexos interno entre a soberania popular e os direitos humanos. Esses sujeitos, como participantes de uma comunidade jurídica devem compreender-se como indivíduos em si mesmo emancipados, bem como responsáveis pela auto-organização democrática que forma o núcleo normativo desse projeto. (SANCHES; SILVA, 2016, p. 132-133).

Kelsen tem sua teoria com fortes raízes no pensamento jurídico contemporâneo, permanecendo como uma forma atual de se conceber o raciocínio jurídico normativo, sendo a famigerada pirâmide de hierarquia normativa criada por ele, e observada por todo e qualquer procedimento legislativo do qual se emana a norma.

Faz-se necessário apontar que Habermas concebe a ideia e o raciocínio formal de procedimento proposto por Kelsen, todavia, a transcende por não concordar que a simples concordância e aplicação do procedimento seja o fator legitimador do ordenamento jurídico. Habermas defende que essa legitimação se traduz pela ampla participação no discurso e na construção normativa. Coadunando com tal concepção, Vieira discorre:

Uma sociedade democrática não sobrevive sem a participação crítica da cidadania e sua atuação vigente tanto nas instituições do Estado, como também na sociedade. Os cidadãos precisam encontrar formas de manifestar sua avaliação crítica das leis, das decisões públicas e dos processos sociais e econômicos, como vem estudando o filósofo

social Jürgen Habermas, na sua tentativa de renovação das pesquisas nos campos da Filosofia e Sociologia, fundamentadas em novas bases ético-críticas, que procuram revalorizar a práxis dialógica e argumentativa nas esferas sociais e políticas, contribuindo para a compreensão do novo significado da vida social interativa e democracia em nossos dias. Não existe ordem social e política democrática sem mecanismos e fóruns adequados à manifestação livre das ideias em debates, nos quais os cidadãos possam promover continuamente a avaliação das leis e discutir e rediscutir os fundamentos do direito, do Estado, da sociedade e da cultura. (VIEIRA, 2013, p. 448).

O tecnicismo científico, elemento primordial para a Teoria Pura, também tem grande relevância para Habermas, que entende a necessidade de normatização do direito e a instrumentalização de um procedimento para a busca da legitimidade (HABERMAS, 1997, p. 171). Reconhece que o estabelecimento de princípios fundamentais norteadores no ordenamento jurídico é algo de extrema importância, como forma de manter a democracia e o discurso, impedindo que as dissidências minoritárias do discurso sejam repreendidas (SANCHES; SILVA, 2016, p. 134), podendo citar o exemplo dos judeus, ciganos e outros imigrantes na Alemanha nazista.

O ponto crucial de divergência entre Kelsen e Habermas residia na presunção da legitimidade do Direito. Enquanto Kelsen atribui a legitimidade à adequação normativa procedimental, Habermas concebe que a legitimidade não emana de forma tão simplória. O autor não nega os alicerces da teoria de Kelsen, porém, os complementa. Habermas vai além, pautando a legitimidade da norma no processo de discussão democrático.

Habermas com a Teoria do Agir Comunicativo traduz de forma mais eficiente os moldes de um *Estado Democrático de Direito*. A Teoria Pura do Direito de Hans Kelsen, por sua vez, se limita a desenhar apenas um *Estado de Direito*. Tal fato abre espaços para que as normas que emanam desse ordenamento sejam nocivas, oprimam e

cerceiem a participação no discurso de uma parcela de indivíduos, pelo simples fato de que se assim disporem e estiverem amparadas por norma hierarquicamente superior (*Grundnorm*), tal entendimento se legitimará (KELSEN, 1998, p. 136).

A partir desta análise que se concebe o ponto de convergência entre os autores, visto que Habermas concebe a complexidade da sociedade atual e a necessidade de que o mundo da vida e os sistemas sejam englobados e legitimamente tipificados pelo Direito, sendo este, a resposta para a questão da possibilidade de se alicerçar uma ordem social perante tal complexidade (HABERMAS, 1997, p. 45).

O Direito não se estatui por si só, organismos competentes que deliberam acerca da norma que devem fazê-lo e, nesse campo, deve-se falar na política, em suma, em sua legitimidade normativa (HABERMAS, 1997, p. 170). De acordo com Habermas, a única possibilidade de um poder político ser concebido e desenvolver-se é alicerçando sob a égide de direitos fundamentais, ou seja, princípios norteadores (HABERMAS, 1997, p. 171).

Assim, Habermas coaduna com a hierarquia normativa de Kelsen (traduzida pelo princípio estático), colocando os princípios no topo da pirâmide kelseniana, como orientadores para as porvindouras normas daquele ordenamento⁷, que se mostram como a Constituição nos moldes do Estado de Direito Democrático contemporâneo e traduzem-se como a *Grundnorm* da Teoria Pura. Desse modo, Habermas afasta-se da proposta kelseniana de negação dos elementos valorativos e morais, todavia, aproxima-se da concepção tecnicista estrutural do direito, proposta pela Teoria Pura.

V. CONSIDERAÇÕES FINAIS

Conforme todo exposto, observa-se que a questão da legitimidade do ordenamento jurídico foi alvo das mais variadas concepções. Inicialmente,

⁷ Do mesmo modo como os referidos, o ordenamento deve ser criado pelo consenso do agir comunicativo.

buscou-se com o subsídio da análise weberiana, a compreensão historicista da cronologia.

Perpassando pelas formas mais rudimentares e arcaicas de poder, Weber aponta os tipos de dominação: a dominação carismática que decorre do apreço e admiração por aquele do qual emana o poder; a dominação tradicional que se pauta na própria tradição que legitima o poder; e por fim a forma de dominação na qual se estabelece o Estado de Direito, a dominação legal.

Uma vez compreendida esta análise histórica alicerçada em Weber, direciona-se para o estudo analítico de duas teorias contemporâneas de extrema importância, a Teoria Pura do Direito de Hans Kelsen e a Teoria do Agir Comunicativo de Jürgen Habermas. O escopo do aprofundamento nas teorias destes autores é investigar os alicerces da legitimidade do ordenamento jurídico no Estado de Direito contemporâneo.

Para tanto, iniciou-se com a teoria do jurista austríaco Hans Kelsen. A partir do contexto no qual sua teoria foi criada, verifica-se que, herdeiro do Iluminismo, o jurista tentava conceber o Direito como uma ciência, alheia de questões morais, éticas ou políticas. Desta forma, a Teoria Pura do Direito analisava a legitimidade do ordenamento a partir de um critério estrutural, em que seria legitimada a norma, caso obedecesse ao princípio estático e dinâmico, ou seja, estivesse dentro dos parâmetros postos pelas normas de hierarquia superior, em suma, pela norma fundamental. Constatou-se que tal pensamento mostra-se delineado na icônica pirâmide normativa de Kelsen, em que a norma fundamental (análoga às Constituições dos Estados de Direito contemporâneos) está no topo e todo aparato normativo infraconstitucional abaixo deve pautar-se nesta *Grundnorm*, concedendo, assim, harmonia, eficácia e legitimidade ao ordenamento.

De tal maneira, observou-se que a legitimidade do ordenamento jurídico, para Kelsen, não resulta de qualquer relação com seu conteúdo valorativo moral, pois tais elementos são subjetivos e incapazes de serem submetidos à análise

empírica, não devendo, assim, serem apreciados pela ciência do Direito. A legitimidade pauta-se na mera consonância do ordenamento jurídico com seu alicerce, a norma fundamental. Portanto, a norma é uma parte de um sistema que opera em harmonia e qualquer norma dissidente a este sistema, quebraria a homeostase de seu funcionamento.

Diante da análise kelseniana, verificou-se que a Teoria Pura serviu de arcabouço teórico para legitimar regimes segregacionais, como o icônico caso do governo nazista. O argumento básico era o respaldo das ações antissemitas no ordenamento jurídico, desta forma, caso os oficiais não agissem conforme a norma, estariam incorrendo em um ato ilícito, visto que o ordenamento era legítimo nos moldes da teoria de kelsen. Tal argumentação foi utilizada para a defesa dos oficiais do regime nacional-socialista durante o Julgamento de Nuremberg.

Posteriormente, analisou-se a concepção do sociólogo alemão Jürgen Habermas. Por meio do estudo sistemático da Teoria do Agir Comunicativo, foi possível inferir que essa teoria não vislumbra a legitimidade do ordenamento jurídico na mera harmonia da hierarquia normativa, porém, na participação igualitária e livre no discurso de produção da norma. De tal maneira, para Habermas, a legitimidade reside no diálogo e na livre apresentação de dissensos (e na garantia principiológica da proteção à manifestação destes dissensos) de todos aqueles aos quais a norma afetará. Então, concluiu-se que Habermas expõe a ilegitimidade do regime nazista, visto que as normas antissemitas claramente violariam a possibilidade do discurso para gerar um consenso baseado no agir comunicativo. Assim, mesmo que tal ordenamento jurídico seja harmônico aos moldes do princípio estático e dinâmico, é notoriamente ilegítimo.

Observou-se, então, que as teorias de Habermas e Kelsen completam-se na missão de compreender a legitimidade do ordenamento jurídico. A Teoria do Agir Comunicativo não abre mão de uma hierarquia normativa harmoniosa e eficaz no ordenamento jurídico, tanto que concebe a

necessidade da existência de princípios fundamentais com a finalidade de ditar os parâmetros nos quais os órgãos competentes para estatuir o Direito devem fazê-lo.

Tais princípios fundamentais devem ser capazes de perpetuar a possibilidade do agir comunicativo, pois, para Habermas, é esta a premissa capaz de gerar a legitimidade. O ponto de divergência reside no fator legitimador do ordenamento, que, de acordo com Habermas, não se resume a uma simples adequação com uma norma fundamental (que, todavia, deve ser respeitada nos moldes na pirâmide kelseniana, o que ainda não é suficiente para gerar legitimidade), porém, respalda-se na garantia da participação, do discurso e na livre apresentação de dissensos, que traduz a figura do Estado Democrático de Direito.

REFERÊNCIAS

1. ACCIOLY, Hildebrando; SILVA, G.E. do Nascimento e. Manual de direito internacional público. 14. ed. São Paulo: Saraiva, 2000.
2. BIANCHI, Alvaro. O conceito de estado em Max Weber. Lua Nova, São Paulo, n. 92, p. 79-104, ago. 2014. Disponível em: <<http://www.scielo.br/pdf/ln/n92/a04n92.pdf>>. Acesso em: 5 mar. 2017.
3. BÍBLIA sagrada. Tradução portuguesa da versão francesa dos originais grego, hebraico e aramaico, traduzidos pelos Monges Beneditinos de Maredsous (Bélgica). 160. ed. São Paulo: Editora Ave-Maria, 2004.
4. BONAVIDES, Paulo. Ciência política. 18. ed. São Paulo: Malheiros, 2011.
5. CAMPOS, Ricardo Ribeiro. O genocídio e sua punição pelos tribunais internacionais. Revista de Informação Legislativa, Brasília, DF, ano 45, n. 178, p.91-103, abr./jun. 2008. Disponível em: <https://www12.senado.leg.br/ril/edições/45/178/ril_v45_n178_p91.pdf>. Acesso em: 15 mar. 2017.
6. CAPRA, Fritjof. *O ponto de mutação: a ciência, a sociedade e a cultura emergente*. Tradução de Álvaro Cabral. São Paulo: Cultrix, 2006.
7. CELLA, José Renato Gaziero. A crítica de Habermas à idéia de legitimidade em Weber e Kelsen. In: CONGRESO MUNDIAL DE FILOSOFIA DEL DERECHO Y FILOSOFIA SOCIAL, 12., 2005, Granada, España. Anais... Granada, España: Asociación Internacional de Filosofía del Derecho, Universidad de Granada, 2005. p. 1-26.
8. CHAUÍ, Marilena. Convite à filosofia. São Paulo: Ática, 2000. E-book.
9. CHIZZOTTI, Antonio. A pesquisa qualitativa em ciências humanas e sociais: evolução e desafios. Revista Portuguesa de Educação, Portugal, v. 16, n. 2, p. 221-236, 2003.
10. CLEMENTE, Marcos Edilson de Araújo. Cangaço e cangaceiros: histórias e imagens fotográficas do tempo de Lampião. Fênix: Revista de História e Estudos Culturais, Uberlândia, MG, v. 4, n. 4, p. 1-18, out./nov./dez. 2007. Disponível em: <http://www.revistafenix.pro.br/PDF13/DOSSIE_%20ARTIGO_13-Marcos_Edilson_de_Araujo_Clemente.pdf>. Acesso em: 10 mar. 2017.
11. DURÃO, Aylton Barbieri. Habermas: os fundamentos do estado democrático de direito. Trans/Form/Ação, São Paulo, v. 32, n. 1, p. 119-137, 2009.
12. GOLDENBERG, Mirian. A arte de pesquisar: como fazer pesquisa qualitativa em ciências sociais. 8.ed. Rio de Janeiro: Record, 2004.
13. HABERMAS, Jürgen. Consciência moral e agir comunicativo. Tradução de Guido. A. de Almeida. Rio de Janeiro: Tempo Brasileiro, 1989.
14. _____. Direito e democracia: entre facticidade e validade. v. 1. Tradução de Flávio Beno Siebeneichler. Rio de Janeiro: Tempo Brasileiro, 1997.
15. _____. Pensamento pós-metafísico: estudos filosóficos. Tradução de Flávio Beno Siebeneichler. Rio de Janeiro: Tempo Brasileiro, 1990.
16. HONESKO, Vitor Hugo Nicastro. Hans Kelsen e o Neopositivismo Lógico: aspectos de uma teoria descritiva da ciência do direito. Revista Jurídica da UniFil, Londrina, PR, ano 1, n. 1, p. 163-177, 2004.
17. KELSEN, Hans. Teoria pura do direito. Tradução de João Baptista Machado.

6. ed. São Paulo: Martins Fontes, 1998. E-book.
18. LOSANO, Mário G. Introdução. In: KELSEN, Hans. O problema da justiça. Tradução de João Baptista Machado. 3. ed. São Paulo: Martins Fontes, 1998. p. VII-XXXIII.
19. MARCONI, Marina de Andrade; LAKATOS, Eva Maria. Fundamentos de metodologia científica. 5. ed. São Paulo: Atlas, 2003.
20. MIRANDA, Maressa da Silva. O mundo da vida e o direito na obra de Jürgen Habermas. *Prisma Jurídico*, São Paulo, v. 8, n. 1, p. 97-119, jan./jun. 2009.
21. NETO, Arnaldo Bastos Santos. A questão da justiça de Kelsen a Luhmann: do abandono à recuperação. 2010. 321 f. Tese (Doutorado em Direito) – Programa de Pós-Graduação em Direito, Universidade do Vale do Rio dos Sinos, São Leopoldo, 2010.
22. SANCHES, Samyra Naspolini; SILVA, Luciano Braz. Um sentido para a legitimidade do Direito: consciência, ação e interação. *Seqüência*, Florianópolis, n. 73, p. 113-140, ago. 2016.
23. VIEIRA, Suzana Maria Gauer. Globalização, democracia e direitos humanos: os movimentos sociais e o processo de construção de uma esfera pública plural e democrática mundial. 2013. 646 f. Tese (Doutorado em Direito) – Programa de Pós-Graduação em Direito, Universidade do Vale do Rio dos Sinos, São Leopoldo, RS, 2013.
24. WEBER, Max. A ética protestante e o espírito do capitalismo. Tradução de Pietro Nasseti. São Paulo: Martin Claret, 2002.
25. _____. Conceitos sociológicos fundamentais. Tradução de Artur Morão. Covilhã: Lusofia, 2010.
26. _____. Economia e sociedade: fundamentos da sociologia compreensiva. v. 2. Tradução de Regis Barbosa e Karen Elsabe Barbosa. Revisão técnica de Gabriel Cohn. Brasília, DF: Universidade de Brasília; São Paulo: Imprensa Oficial do Estado de São Paulo, 1999a. 586 p.
27. _____. Os três tipos puros de dominação legítima. Tradução de Gabriel Cohn. In: COHN, Gabriel (Org.). Max Weber: sociologia. 7. ed. São Paulo: Ática, 1999b. p. 128-141. cap. 4.



Scan to know paper details and author's profile

Assessment of Rice Farming Challenges during the Pandemic Period in Ikwo, Ebonyi State

Ejike -Alieji

Alex Ekwueme Federal University

ABSTRACT

Crop production is a vital element of agriculture in Nigeria. Climate change alters climate variables, but climate variability affects crop yield directly by influencing crop growth and development. Rice production is important in ameliorate the climate by removing methane from the atmosphere. Farmers in Ebonyi are becoming more involved in rice cultivation operations, which help to moderate climate conditions. Data on important climate variable were assed from FMARD, Federal Ministry of Agriculture and Development report 2020 to validate the impact of rainfall onset and cessation on moderation of climate impact.

Keywords: NA

Classification: DDC Code: 635.9 LCC Code: SB404.9

Language: English



London
Journals Press

LJP Copyright ID: 573364
Print ISSN: 2515-5784
Online ISSN: 2515-5792

London Journal of Research in Humanities and Social Sciences

Volume 23 | Issue 4 | Compilation 1.0



© 2023 Ejike -Alieji. This is a research/review paper, distributed under the terms of the Creative Commons Attribution-Noncommercial 4.0 Unported License <http://creativecommons.org/licenses/by-nc/4.0/>, permitting all noncommercial use, distribution, and reproduction in any medium, provided the original work is properly cited.

Assessment of Rice Farming Challenges during the Pandemic Period in Ikwo, Ebonyi State

Ejike -Alieji

ABSTRACT

Crop production is a vital element of agriculture in Nigeria. Climate change alters climate variables, but climate variability affects crop yield directly by influencing crop growth and development. Rice production is important in ameliorate the climate by removing methane from the atmosphere. Farmers in Ebonyi are becoming more involved in rice cultivation operations, which help to moderate climate conditions. Data on important climate variable were assed from FMARD, Federal Ministry of Agriculture and Development report 2020 to validate the impact of rainfall onset and cessation on moderation of climate impact. The resulting impact relating to rainfall such as flood or dry spell in the study area within the period of 2019 and 2020 farming season. This season, coincided with the period of COVID 19 with many constraints both natural, human or pandemic induced on the rice production were assessed with a comprehensive questionnaire. A total of 104 rice producers (28 Processors, 76 farmers) were sampled randomly in 3 communities in Ikwo. Majority of respondents attributed the high cost of rice in 2019/2020 farming period to challenges other than COVID 19 related causes (68 percent). Using appropriate statistical tools, response from the farmers were analyzed while climate data (rainfall) from the FMARD reports was used to compare resulting effect of flood or dry spell (1percent) in 2019 and 2020 respectively. The study were guided with 4 clear objectives as follows i) characteristics of the Ikwo rice farmers. ii) Developing a frame work COVID 19, rainfall related impacts (flood/dry spell) and rice production challenges. iii) finding out the perceived impact of COVID 19 to rice farming in 2019/2020 farming season iv) find out if flood and dry spell recorded are related to onset/cessation of rain in the studied period.

Major problems in the study area were identified as inadequate provision of funds/capital (79 percent), inadequate input provision (67percent) are forces leading to high cost of rice produced within the study period. Finally, corresponding recommendations of best management practices on how to tackle the outlined challenges in situations such as the pandemic alteration period in the future were made. Emphasis on relevance of Ebonyi State, women as the major available labor force in rice farm clearing glaringly noted could be encouraged with adequate funds, input, extension services and basic climate information especially in situation such as the pandemic era in 2019. Also this study highlighted labour shortage was overcome due to increasing women participation within the period (79 percent) Ikwo women are crucial to improving agricultural productivity and food security in the state. Therefore, women farmers empowerment in this agricultural community is highly recommended to boost rice output in the community and the State at large.

Author: Adaeze U.P. Department of Geography, Alex Ekwueme Federal University Ndufu- Alike, Ebonyi State, Nigeria.

I. INTRODUCTION

In Nigeria, research and development has focused on women's participation, access to productive resources, and decision-making responsibilities in agriculture and related sectors throughout the last few decades. Many studies argue that the gender gap that impacts agricultural output of many major crops such as rice in many developing countries is due to variations in men and women's duties, priorities, and access to resources and services at the community and household levels. In the case of the rice value chain in Nigeria, there

could be a link between economic, and gender factors in agriculture during this Pandemic.

In many aspects, climate change and COVID 19's enlarged obstacles endanger women rice farmers' efforts to produce rice. As a result of global warming. Climate change and COVID 19 extended challenges pose threat to the effort of women rice farmers towards rice production in many ways. Climate change as a global phenomenon is undermining the effort towards achieving the sustainable development goals (SDGs). The intergovernmental panel on climate change (IPCC) described climate change as the change in global climate patterns which can be identified by variability in climate properties over time. (IPCC 2018).

Over the past century, global average surface temperature has increased approximately by 0.60 C and this has affected both plants and animals differently, this also affect economic growth because agricultural productivity is affected (Akin 2015). This become even more worrisome during the announcement of the first case of COVID-19 announced in Nigeria.

COVID-19 named SARS-COV-2 was first reported by officials in Wuhan City, China in December 2019 (World Health Organization, 2020). Investigation by Chinese authorities identified human case with onset of symptoms in early December 2019 (Wang, 2020). The World Health Organization declared COVID-19 a global pandemic in March, 2020 (World Health Organization 2020).

The first confirmed case in Nigeria was announced on 27th February 2020, when an Italian Citizen in Lagos was tested positive for the Virus (NCDC,2020). This marked the beginning of the difficult engagement among farmers all over the world especially farmers in Ebonyi State. Rice value chain was severely affected within this period. 2019/2021 (Ibukun and Adebayo, 2021; GAIN, 2020). Climate change, as well as agriculture, food insecurity, and rice production problems were all aggravated by the epidemic.

As a result, rice (*Oryza spp.*), the world's second-most-consumed cereal (after wheat),

influences the lives of millions of people worldwide Akande T. (2020). Rice provides around 80% of the calories required by more than half of the world's population (FAO, 2020). In Nigeria, it has become a staple cuisine, with every household, both rich and poor, consuming it (Esiobu NS, Onubuogu GC (2020). The increase in demand could be due to increased population and income levels, as well as the convenience with which it can be prepared and stored Esiobu NS, Onubuogu GC (2020).

II. PROBLEM STATEMENT

The International Monetary Fund [IMF] forecasted in April 2020 that the global economy would drop drastically by 3% and that the economy of Sub-Saharan Africa would contract by 1.60 percent in 2020, indicating that the pandemic phase will have disastrous repercussions on the global economy (IMF, 2020; CDC and Prevention, 2020). In a worst-case scenario, the Economic Commission for Africa (ECA) predicts that economic activity in Africa as a whole will decrease by 2.60 percent, negatively impacting major economic sectors such as agriculture (ECA 2020). As a result of the foregoing, men and women's roles, priorities, and access to resources and services differed even more as the rice farming suffer. This paper thus enumerates the barriers that strained the rice value chain and aims at evaluating the barriers and challenges that distorted the rice farming in the state within the study period.

Aim : To find out the major barriers that strained the rice value chain more importantly the farming aspect. It therefore assessed the barriers and challenges that distorted the rice farming in the state within the study period.

Objectives: The study were guided with 4 clear objectives as follows.

- Characteristics of the Ikwo rice farmers.
- Find out the perceived impact of COVID 19 to rice farming in 2019/2020 farming season
- find out relationship with flood and dry spell recorded with onset/cessation of rain in the studied period.

- Major problems in the study area were identified.

III. METHODOLOGY

Study Area and sampling techniques: Ikwo is chosen as the study area because rice is their major agricultural produce in Ebonyi state as a whole. Therefore the entire Ikwo rice producing community was studied. Two community was picked at random. A total of 76 farmers were studied. The list of the sample frame was obtained from the local community head. The study targeted the rice farming season of 2019 and 2020.

Data collection and Analysis: The questionnaire was used to generate the primary data used for this study while secondary data on rainfall onset, sensation, dry spell and flood impact was obtained from FMARD, Federal Ministry of Agriculture and Development report 2020. The socio-economic characteristics of farmer, major challenges facing rice farmers within the farming period 2019/2020 including the effect of COVID 19 the impact were captured in different sections of the questionnaire used for this study. Data analysis was done using Descriptive statistics such as percentages, mean and flow chart.

IV. BARRIERS TO RICE PRODUCTION IN THE PANDEMIC PERIOD

During the pandemic, many climate and environmental restrictions influence rice-producing areas in the south east. Climate change and COVID 19 lockdown measures are the most significant during the study period. Rice has surpassed wheat as Nigeria's most important staple food and cereal crop. (NCRI, 2004; Akpokodje et al., 2001). With a yearly consumption growth rate of 4.4 percent (IFDC, 2008), it is the fastest increasing commodity in Nigeria's food basket (Akande, 2003). Nigeria is the top rice grower in the West African sub-region (Oyinbo et al., 2013).

Nigeria consumes about 5.4 million metric tons of rice per year. Local output, on the other hand, is only 2.3 million metric tons per year. Increasing

rice production could therefore, contribute to domestic food security and foreign exchange earnings for the nation. Rice marketing entails all the activities involved in moving rice from the point of production to where it is needed by the final consumer (Bassey et al., 2013), in the desired form and at the appropriate time. Rao et al. (2012) stated that agricultural marketing plays an important role in stimulating production and consumption and in accelerating economic development. According to Onu and Okunmadewa (2001), market performance includes the relative efficiency of production (that is, price relative to the average cost of production).

Global food prices continued rising for the second consecutive month in July 2019 led by vegetable oils and dairy products. However, cost of rice in Ebonyi state is extremely high owing to persistent External Environmental factors resulting from the pandemic control measure(lockdown)and factors relating directly and indirectly to Climate change consequences, increase in demand for rice as palliative or inflation as well as the effect of the distorted rice value chain within the initial stage of the Pandemic starting in 2019 made an unprecedented price and demand shift in many parts of Ebonyi State. As a result of the above, bushel off rice that was #4000 before the covid-19, N11,500, N12,500 and at present is a bushel is sold as much as 18,000 naira in Ebonyi state markets, the city is already affected by hunger, thus many of the inhabitants are poor without formal education. Some Food Commodity Prices are increasing mainly because of local logistical problems and up till now the price of rice and other commodity persists in different localities even at this post pandemic period.

V. RICE FARMING CHALLENGES RELATED TO CLIMATE EVENTS

Climate change is one of the most serious threats to Nigeria agricultural sector and food security, because of its sensitivity and vulnerability to high ambient temperature and rainfall fluctuations. For instance, higher temperature lowers the yields of the desirable crops, while encouraging weeds and pest proliferation and changes in

precipitation patterns increase the likelihood of short-run crop failure and long-run production declines. It thus the variability creates a huge challenge for food production (Claire, 2009). Climate change drive extreme weather events such as floods and the increased risks of drought, crop yields losses and are affecting all economic sectors to some degrees but the agricultural sector is the most vulnerable as agricultural production remains very dependent on climate resources (Ajokporise, 2011;Ayandele et al, 2010).

In Ebonyi state, the low output of rice farmers in 2019 and 2020 may be attributed to high incidence of pests, increasing incidence of weeds and diseases resulting from extreme events of the climate in the form of droughts, flooding and its consequences and labour shortage resulting from the lockdown measures. In Ebonyi State, Nigeria, there is increase in rice production but the current level of production still does not meet the estimated national requirement of 5 million metric tons of rice due to the incidence of climate change and increase in population and the effect of of the 2019 Pandemic lockdown measures. These put pressure on the rice value chain within the Country. (Onyenweaku et al, 2000;Oselebe, 2019).

Rice farming is highly dependent on environmental factors which are the most important among several factors that influence agricultural production (Onyegbula, 2017).

According to Edeh et al. (2011), rice production depends on optimum combination of factors of production in order to achieve remarkable yield. These factors are not limited to the familiar production inputs but include the various environmental factors provided by nature. Rainfall characteristics (intensity and duration), relative humidity and temperature constitute these weather-related and environmental factors that affect rice production and yield.

The production of rice which is one of the world's most important crop in terms of food security. It therefore help in addressing poverty. Rice as an important staple food is adversely affected by climate variability and change since temperatures in rice-growing areas, increase with continued change in climate (Gumm, 2010).

Therefore, there is evidence to suggest that climate change has potential devastating consequences on humanity (Intergovernmental Panel on Climate Change (IPCC) 2014). Evidence from literature and past studies have revealed that the recent global warming has influenced agricultural productivity leading to declining important food production such as rice (Kurukulasuriya & Mendelsohn, 2006; IISD, 2007; Lobell et al., 2008). Climate change has already affected crop yields in many countries such as in the study area. (IPCC, 2007; Deressa et al).Global food prices continued rising for the second consecutive month in July 2019.

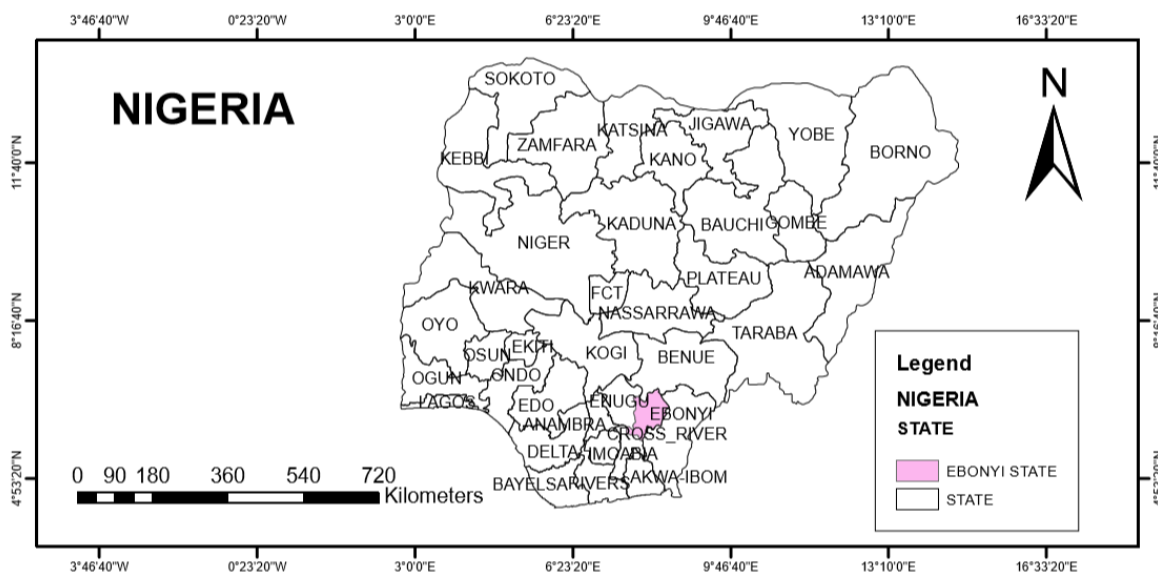


Fig. 1: Location of Ebonyi State, Nigeria

However, cost of rice in Ebonyi state is extremely high owing to persistent External Environmental factors resulting from the pandemic control measure(lockdown)and factors relating directly and directly to Climate change consequences, increase in demand for rice as palliative and the effect of the distorted rice value chain within the initial stage of the Pandemic starting in 2019

made an unprecedented price and demand shift in many parts of Ebonyi State. As a result of the above, bushel off rice that was #4000 before the covid-19, but is now ₦17,500, ₦18,500 respectively in markets, the city is already affected by hunger. This price fluctuations have Some unimaginable impact on the farmers take home income at the end of each farming season as shown in fig.2 above.

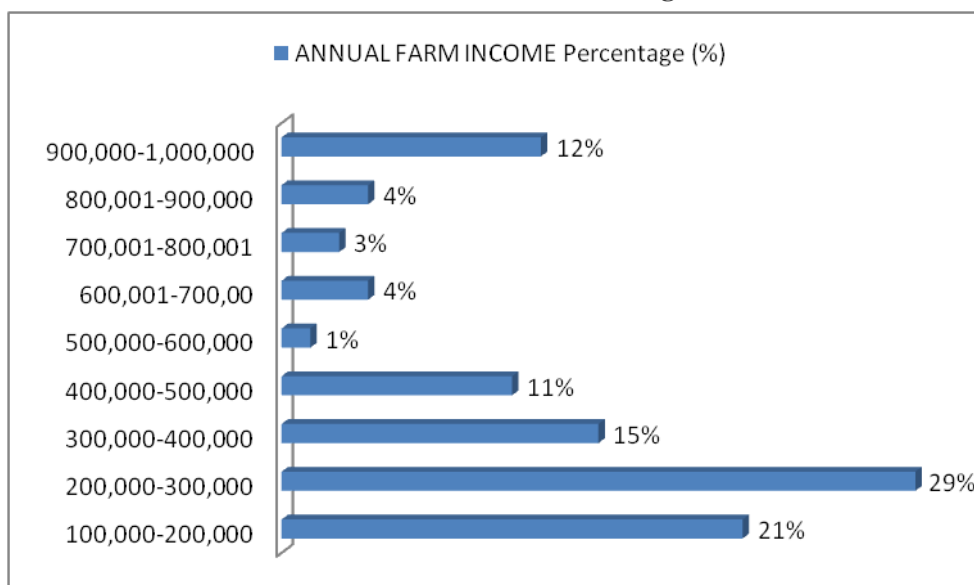


Fig. 2: Annual farm income range for Ikwo farmers over the increasing rice cost 2019/2020

Table 1

BARRIERS AFFECTING THE RICE VALUE CHAIN			
Response	Assigned values	Frequcy (F)	Percentage(%)
death/emotional instability	1	6	8%
drought/flood	2	1	1%
labour shortage	3	11	14%
None	4	45	59%
yield	5	13	17%
Total	5	76	100%

Source: Author 's analysis

VI. RICE FARMING BARRIERS AS A RESULTING FROM COVID 19 CHALLENGES

The agricultural sector was not immune to the problem. According to the African Development Bank (AfDB), the continent's economy will decrease by as much as 3.40 percent throughout the research period (AfDB, 2020).

The COVID-19 pandemic outbreak in Nigeria was marked by severe precipitated rice crises, interrupting the rice value chain system and posing a significant threat to the rice and food value chains. Agriculture sector was not left out in this dilemma. The African Development Bank predicted that the economic contraction for the whole continent will be as much as 3.40 percent within the period under study(AfDB, 2020)

Rice was primarily used as a palliative during the epidemic, resulting in a scarcity of rice seedlings for rice growers. The food industry is one of the areas that was exempted from the lockdown since it is considered critical. During the lockdown, many households, especially rice farmers, experienced varied degrees of hunger and food instability.

The restriction on farmland mobility contributed to labor shortages in the rice industry, and the lockdown was announced just before the planting season began. This resulted in a labor scarcity,

which resulted in production losses and a rice farm and market deficit.

Rice [*Oryzaspp*] is the world's second most widely consumed cereal crop, with millions of homes worldwide (Akande,2020). Rice is used by about 80% of the world's population. Rice was primarily used as a palliative during the epidemic, resulting in a scarcity of rice seedlings for rice growers. The food industry is one of the areas that was exempted from the lockdown since it is considered critical. During the lockdown, many households, especially rice farmers, experienced varied degrees of hunger and food instability.

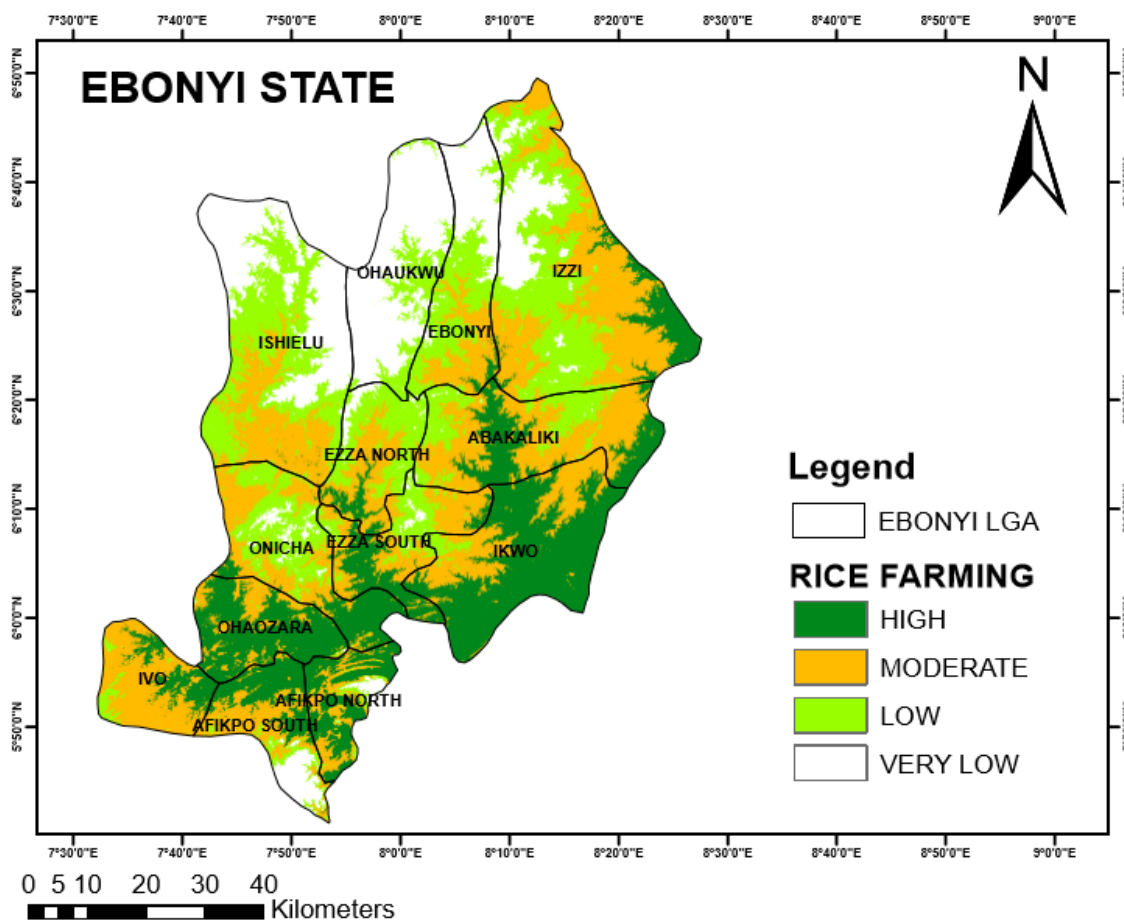


Fig. 3: Rice farming in Ebonyi state

Crop production is predominately rice-based, also faced with increasing vulnerability as well. The increasing variability, intensity and erratic nature of rainfall, rising incidence of flood and soil erosion may be responsible for serious decline in production and in the high cost of rice over these years in the south east.

The restriction on farmland mobility contributed to labor shortages in the rice industry, and the lockdown was announced just before the planting season began. This resulted in a labor scarcity, which resulted in production losses and a rice farm and market deficit are represented in a logical frame below (fig 4)

Rice [Oryzaspp] is the world's second most widely consumed cereal crop, with millions of homes worldwide (Akande,2020). Rice is used by about 80% of the world's pop.

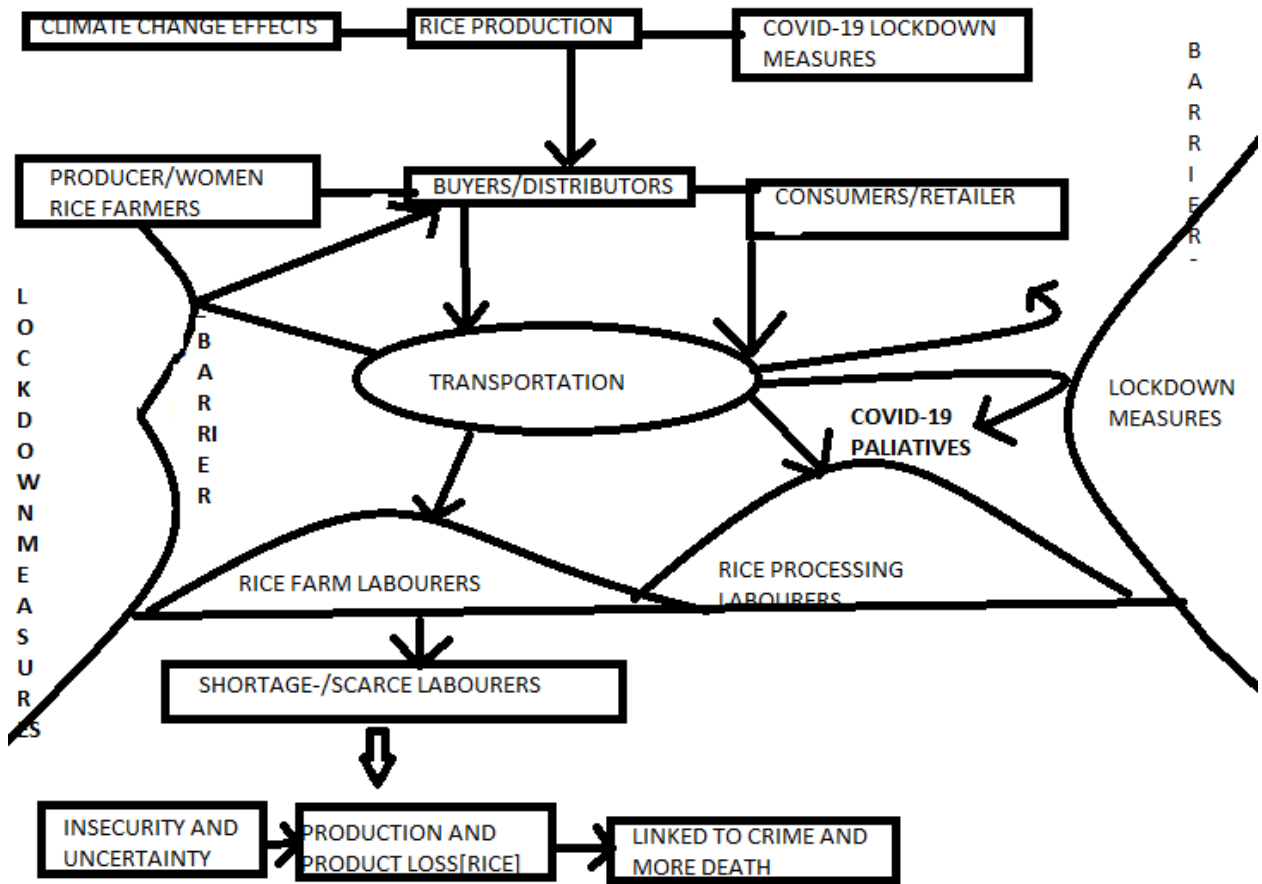


Fig. 4: Rice Value Chain And Barrier 2019/2020

Table 2: Challenges of rice farming in 2019/2020 farming season

BARRIERS AFFECTING THE RICE VALUE CHAIN		
Responses	Frequency (F)	Percentage(%)
No	27	36%
Yes	49	64%
Total	76	100%

Figure 1: Barriers Related to Covid Versus Others(Not Related to Covid Pandemic Outcome)

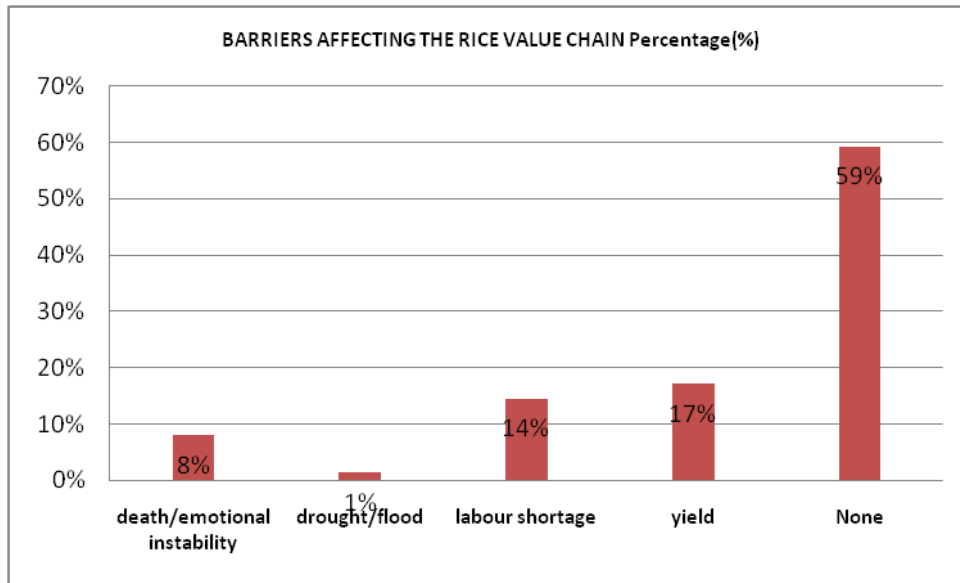


Fig 5: Source: Author’s Analysis(2019/2020 Rice farming season)

In Ikwo, Ebonyi state rice production is affected with 1 percent flood /drought impact relating to climate event and hazard while Ikwo is not alone as these are among the obvious climate change hazards ravaging communities across Southeast Nigeria as seen table 2 and represented with fig 5 above. The other challenges faced by farmers within this period includes yield at 17 percent with a less labour shortage impact of 14 percent. Relatively farmers accounted for the the death/loss of loved ones to have affected them more than the climate related impacts at 8 percent.

VII. RESULTS AND DISCUSSION

Characteristics of farmers as shown below includes active participation of all age ranges and more importantly the women folk as much as 79 percent agree to effective women participation in rice farming especially in farm clearing and harvesting. The major active rice farmers are within the age range 41-50 and 51-60 usually this coincides with farmers with the high farming experience over a decade.

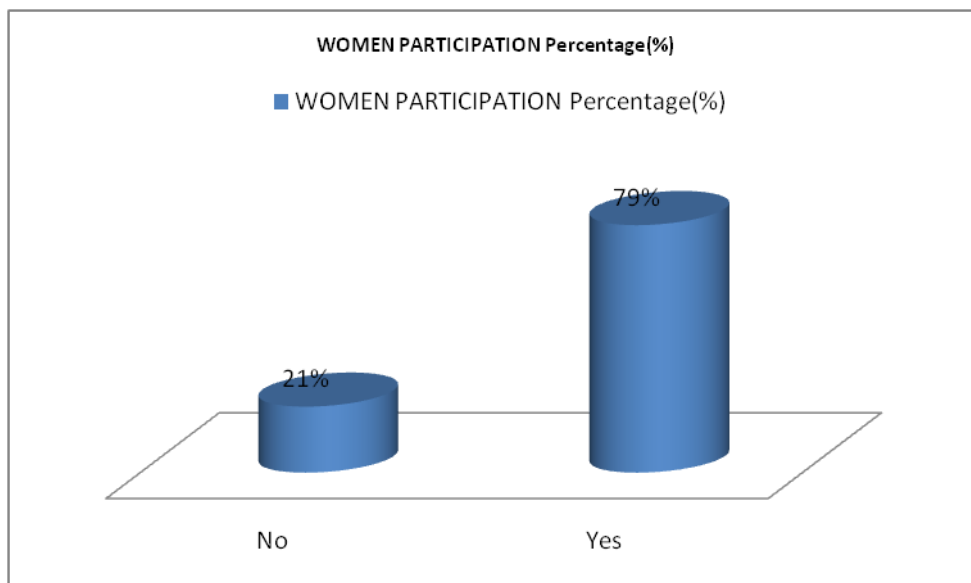


Fig. 6: Perceived women participation by the rice farmers

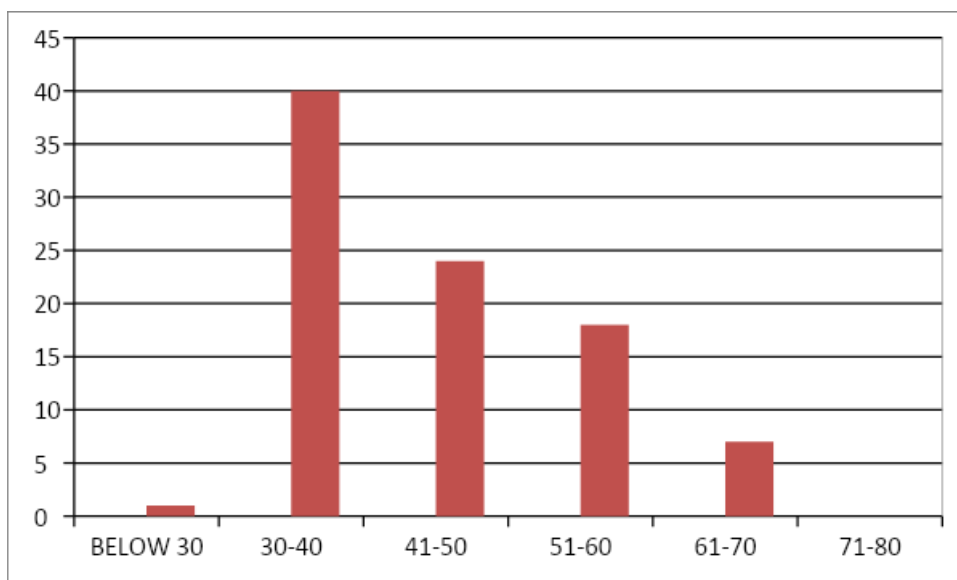


Fig. 1: Age of Rice Farmers in Major Rice Producing Community In Ebonyi State(Ikwo)

Character and age of rice farmers and the major challenges encountered within the period under study are grouped into 2(minor and major impacts) in order to elicit the important information. The minor impacts includes flood/dry spell or drought 1percent,emotional instability 8 percent, challenges relating to yield and income at 17 percent and finally labor shortage at 14percent.Most of the farmers recounted nothing about this impact(69)and therefore are categorized as none. Farmers are of the opinion that the impact is indeed minor that is

the reason for most farmers not categorizing it any of the above discussed as an eminent treat or hazard, hence their grouping as minor barriers to rice farming in 2019/2020 farming period.

The category B barriers includes inadequate access to credit facilities ,no/inadequate to extension contacts and information and inadequate(high cost) provision of input such as fertilizer,improved seedlings, herbicide, pesticides and even farming implements and machines.

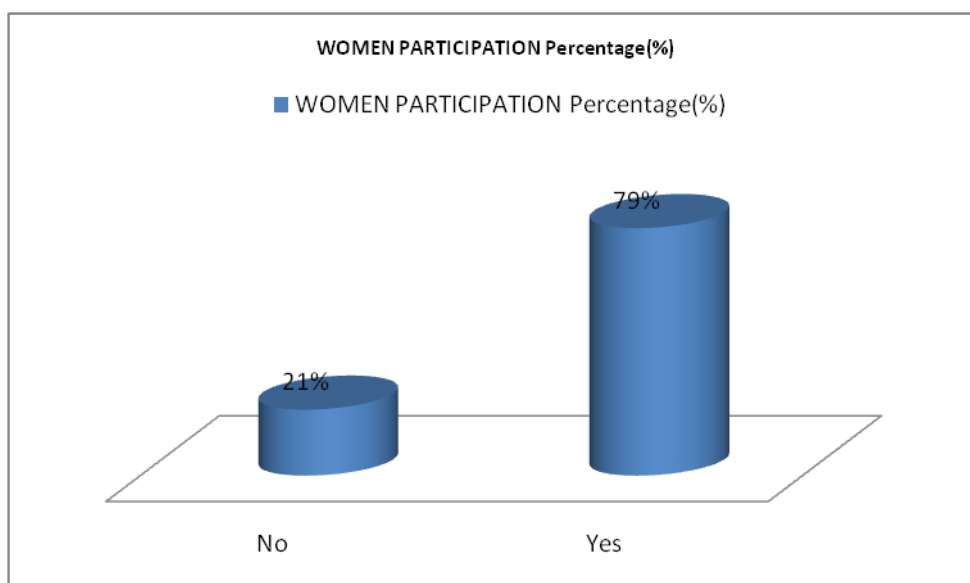


Fig. 4: Access to credit

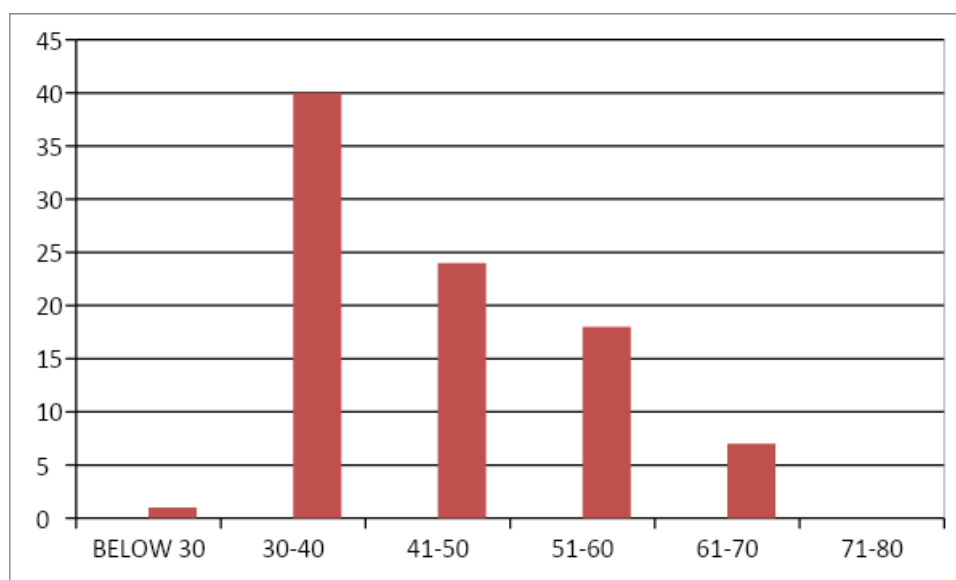


Figure 3 Extension contact presence according to the farmers

VIII. CONCLUSION

This paper sustained a discussion on the argument that since the beginning of the COVID 19 Pandemic in Nigeria under a changing climate in Ebonyi State. The lockdown measure led to increased demand for rice in the State and its neighbors. Rice was a major “palliative” product for use for the government, non-governmental organizations and the populace. This increasing stress on rice value chain, labor scarcity and mobility also led to increased burden on rice farmers in the Ebonyi State. This study pointed out the rice production systems barriers and the need for improved farming practices in place to increase yield, particularly now with the increasing count on barriers affecting rice value chain. The barrier of Pandemic and Climate related events are double threat for farmers. As a matter of urgency, farmers must respond to this new threat (COVID-19) by choosing measures that improve yield by minimizing all that constitutes a barrier to their yield and farming process. Also take measures that will ensure consistency in market supply and distribution across the distribution chain. Therefore, the challenges affecting rice production should be top priority. Farmers should respond to this new threat of COVID -19 by choosing methods that can improve rice yield without necessarily increasing labor intensity.

REFERENCES

1. Africa Development Bank (AFDB) (2020). "Africa economic outlook 2020 amid COVID-19 Supplement.
2. Akande T (2020). An Overview of the Nigerian Rice Economy; Agriculture and Rural Development Department the Nigerian Institute of Social and Economic Research (NISER).
3. Akande, T. (2003). An Overview of Nigerian Rice Economy. Retrieved from.
4. Akin bode S.O (2015). Access to credit implication for sustainable Rice production in Nigeria. *J. sustain Dev. Africa* 15(1).
5. Akpokodje, G., Lancon, F. and Erenstein, O. (2001). Nigeria's Rice Economy: State of the Amare, M., Abay, K.A., Tiberti, L. and Chamberlin, J. (2021). COVID-19 and food security: Panel data evidence from Nigeria. *Food Policy* 101 (2021) 102099 <https://doi.org/10.1016/j.foodpol.2021.102099>.
6. Art. Paper presented at the Nigerian Institute for Social and economic Research. Available from: <https://unep.ch/etb/etp/events/Agriculture/nigeria.pdf>.
7. IPCC (2018) Climate change: impact, adaptation and vulnerability. part A. Global and sector aspect. Contribution of working Group11 to the fifth assessment Report of the intergovernmental panel on climate change, field, C.B and Barros (Cambridge, UK and

- New York: Cambridge University press 2018).
8. Ebonyi state Handbook on the Indonesian Agriculture Support Programme (IASP) for Nigeria.
 9. Economy Stakeholders Workshop, Ibadan, 8-9 November 2001. :Pp 26.
 10. Ejike-Alieji, A.U.P and Ekpoh, J.I(2021) Climate Variability and rice yeild:Climatology approach to food security.Book chapter in Hand book of Climate change Management. Meteo Springer/Nature. <https://meteor.springer.com>.
 11. Ejike-Alieji, A.U.P. and Ekpoh, I.J. (2020) Rice yield management for improved food security in a climate variability scenario of Ayamelum in Anambra State. *Nigerian Journal of Geography and the Environment*; 4(2): 164-175.
 12. Esiobu, N.S and Onubuogu, G.C (2014). Trend perception and adaptation Option of arable crops farmers to climate change in Imo state Nigeria: a multinomial logit approach. *World science journal* 2014. 5(9):12-24.
 13. Esiobu, N.S. And Onubuogu,G.C (2020). Sustainability and determinate of farmers mitigation strategies to Green House Gases (Ghgs) Emission in Rice Agric- food system in Nigeria. *IntechOpen:Doi:https://dx doi.org/10:5772/IntechOpen 93188*. Vol.9(6):pp: 01-16.
 14. FAO (2019) Food and Agricultural Organisation (FAO). *The State of Food and Agriculture; 2010–2019*. Rome; 2020. p. 202.
 15. GAIN (2020) Impact of COVID-19 on Food Systems in Nigeria.Situation Report - Edition 1. November 2020.
 16. H.L.Miller Cambridge and New York. Cambridge University Press <http://www.unep/etu/etp/events/agriculture/nigeria.pdf>.
 17. Ibukun, C.O. and Adebayo, A.A. (2021). Household food security and COVID-19 pandemic in Nigeria. *AfricanDevelopment Review*,33:S75–S87.
 18. Oselebe, H.O. (20 I 9), Knowledge and Technology Transfer for Agricultural Revolution in.
 19. Oyinbo, O., Omolehin, R.A. and Abdulsalam, Z. (2013). Household Consumption Preference for Imported and Domestic Rice in Kaduna State, Nigeria: Implication for Rice Quality Improvement. *Production Agriculture and Technology Journal*, 9(1): 29-37.pp. 1-16.
 20. Patricia Caffrey, Timothy Finan, SylwiaTrzaska, David Miller, Rita Laker-Ojok and Samuel Huston (2020)*Sustainability and Determinate of Farmers' Mitigation Strategies to Greenhouse Gases (GHGs) Emission in Rice Agric-Food System in Nigeria*.Rijeka, Croatia: IntechOpen; 2020.
 21. IPCC forth assessment report edited by S. Solomon, Z.Chen, K.B.Avery, and United States Agency for International Development (USAID).(2013). *Uganda Climate Change Vulnerability Assessment Report*.
 22. Wang H, Wang Z.B, Dong Y. Chang R, " COVID-19 page" Nigeria Centre for Disease Control.<https:// COVID-19 NCDC.gov.ng / Retrieved 24 July,2020> WARDA. 55pp.
 23. WHO(2020) "WHO Director Generals Opening remarks at the Media briefing on COVID-19 Africa- protecting lives and economies.
 24. World Health Organization (WHO,2020). Infection, prevention and control during health care when COVID-19 is suspected. <https://www who.int/publications- details/ infection-prevention and control during health care- when novels- Coronavirus - infection- is- suspected.20200125>.
 25. Amare, M., Abay, K.A., Tiberti, L. and Chamberlin, J. (2021). COVID-19 and food security: Panel data evidence from Nigeria. *Food Policy* 101 (2021) 102099 <https://doi.org/10.1016/j.foodpol.2021.102099>.
 26. United States Agency for International Development (USAID). 2013). *Uganda Climate Change Vulnerability Assessment Report*. Prepared by Patricia Caffrey, Timothy Finan, SylwiaTrzaska, David Miller, Rita Laker-Ojok and Samuel Huston.
 27. Climate change: impact, adaptation and vulnerability.part A. Global and sector aspect. Contribution of working Group11 to the fifth assessment Report of the intergovernmental

- panel on climate change, field, C.B and Barros (Cambridge,UK and New York: Cambridge University press 2018).
28. Akin bode S.O (2015).Access to credit implication for sustainable Rice production in Nigeria.J. sustain Dev. Africa 15(1).
 29. World Health Organization (WHO,2020). Infection, prevention and control during health care when COVID-19 is suspected. <https://www.who.int/publications- details/ infection-prevention and control during health care- when novels- Coronavirus- infection- is- suspected.20200125>.
 30. Wang H, Wang Z.B, Dong Y. Chang R," COVID-19 page" Nigeria Centre for Disease Control. <https:// COVID-19 NCDC.gov.ng / Retrieved 24 July,2020>
 31. World Health Organization (WHO, 2020) "WHO Director Generals Opening remarks at the Media briefing on COVID-19 Africa- protecting lives and economies.
 32. Africa Development Bank (AFDB) (2020)." Africa economic outlook 2020 amid COVID-19 Supplement.