

## SUMÁRIO

APRESENTAÇÃO À 3. <sup>a</sup> EDIÇÃO.....	5
LISTA DE ABREVIATURAS.....	13
<b>Primeira Parte. PARTE GERAL DO ESTUDO DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS.....</b>	<b>15</b>
1. Direitos fundamentais: politicidade, juridicidade e análise metodologicamente rigorosa.....	15
1.1 Política e direito.....	15
1.2 Sistematização do estudo metodologicamente rigoroso da matéria relativa aos direitos fundamentais.....	20
2. Aspectos históricos dos direitos fundamentais e constitucionalismo....	22
2.1 Requisitos para o surgimento dos direitos fundamentais.....	22
2.2 As declarações de direitos no final do século XVIII.....	24
2.3 A positivação dos direitos sociais e a questão das “gerações” dos direitos fundamentais.....	29
2.4 Os direitos fundamentais no Brasil.....	33
2.4.1 Desenvolvimento histórico-constitucional.....	33
2.4.2 Crítica político-ideológica aos direitos fundamentais da Constituição Federal de 1988 e demanda teórica.....	34
2.5 Internacionalização dos direitos fundamentais.....	36
2.5.1 Relevância da internacionalização.....	36
2.5.2 Relações entre direito nacional e direito internacional dos direitos fundamentais: pré e pós inserção do § 3.º ao art. 5.º da CF pela EC 45/2004.....	39
3. Conceito de direitos fundamentais.....	47
3.1 Terminologia.....	47
3.2 Definição.....	49
3.3 Particularidades da matéria.....	54
4. Categorias e funções dos direitos fundamentais.....	57
4.1 Direitos de <i>status negativus</i> ou pretensão de resistência à intervenção estatal.....	58

4.2	Direitos de <i>status positivus</i> ou sociais ou a prestações.....	60
4.3	Direitos de <i>status activus</i> ou políticos ou de participação .....	61
4.4	Crítica e defesa da tripartição.....	61
4.5	Direitos coletivos.....	63
4.6	Garantias de organização .....	66
4.7	Deveres fundamentais .....	68
4.8	Garantias fundamentais.....	75
5.	Titulares dos direitos fundamentais .....	76
5.1	Titularidade dos direitos de <i>status negativus</i> do art. 5.º da CF.....	77
5.1.1	Igualdade perante a lei .....	77
5.1.2	Demais direitos enunciados no <i>caput</i> do art. 5.º da CF.....	77
5.1.3	Direitos enunciados nos incisos do art. 5.º da CF.....	79
5.1.4	Direitos dos estrangeiros não residentes no país.....	80
5.2	Titularidade dos direitos sociais .....	84
5.3	Titularidade dos direitos políticos.....	87
5.4	Titularidade dos direitos coletivos .....	88
5.5	Titularidade das garantias fundamentais.....	89
5.6	As pessoas jurídicas como titulares dos direitos fundamentais....	90
6.	Início e fim dos direitos fundamentais.....	92
7.	Efeitos vinculantes e efeito horizontal dos direitos fundamentais.....	96
7.1	Aplicação imediata dos direitos fundamentais e a “reserva do possível” .....	96
7.2	Destinatários ou sujeitos passivos das normas de direito fundamental.....	102
7.3	Os particulares como destinatários das normas de direito fundamental (efeito horizontal) .....	104
7.3.1	<i>Modus</i> direto e indireto do efeito horizontal .....	106
7.3.2	A concepção da dogmática do efeito horizontal indireto pelo Tribunal Constitucional Federal alemão .....	107
7.3.3	Efeito horizontal na ordem constitucional brasileira .....	109
8.	As dimensões subjetiva e objetiva dos direitos fundamentais.....	116
8.1	Dimensão subjetiva .....	117
8.2	Dimensão objetiva dos direitos fundamentais.....	118

8.3	Deveres estatais de tutela? .....	120
8.3.1	Teoria e fundamentação dogmática .....	120
8.3.2	Configuração jurisprudencial do Tribunal Constitucional Federal alemão .....	121
8.4	O problema do parâmetro de aferição do cumprimento do dever estatal de tutela: dos limites de racionalidade da dogmática jurídica .....	126
9.	Limites dos e colisões entre direitos fundamentais .....	129
9.1	Introdução .....	129
9.2	Conceitos básicos .....	132
9.2.1	Área de regulamentação .....	132
9.2.2	Área de proteção .....	133
9.2.3	Exercício do direito .....	133
9.2.4	Intervenção na área de proteção do direito .....	137
9.2.4.1	Conceito e desenvolvimento de seu papel dogmático .....	137
9.2.4.2	Intervenções permitidas (justificação constitucional da intervenção na área de proteção de direito fundamental) .....	142
9.2.4.3	Intervenções proibidas (violação de direito fundamental) .....	145
9.3	Limites dos direitos fundamentais .....	145
9.3.1	Concretização mediante lei .....	145
9.3.2	Reserva legal .....	146
9.3.3	Direitos fundamentais sem reservas legais e direito constitucional de colisão .....	155
9.3.4	Limites constitucionais gerais em casos excepcionais .....	157
9.3.5	Limites dos limites .....	158
9.4	Colisão e concorrência de direitos fundamentais .....	160
9.4.1	Colisão .....	161
9.4.2	Concorrência .....	162
10.	O critério da proporcionalidade como método para a justificação de intervenções em direitos fundamentais e para solução de suas colisões .....	167
10.1	Natureza da proporcionalidade entre princípio e critério .....	167
10.2	Conceito original: dogmática alemã dos direitos fundamentais .....	169

10.3	Recepção do conceito de proporcionalidade em Portugal e no Brasil.....	173
10.4	Caráter decisório e fundamento do critério da proporcionalidade.....	179
10.5	Diferenciação em razão do autor da intervenção estatal.....	184
10.6	Elementos constitutivos ou subcritérios da proporcionalidade....	186
10.6.1	Licitude do propósito perseguido.....	188
10.6.2	Licitude do meio utilizado.....	191
10.6.3	Adequação do meio utilizado.....	194
10.6.4	Necessidade do meio utilizado.....	202
10.7	Problemas de racionalidade do subcritério da proporcionalidade <i>stricto sensu</i> .....	210
10.8	Necessidade de fundamentação e autocontenção das decisões judiciais sobre ponderação.....	216
<b>Segunda Parte. DOGMÁTICA APLICADA DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS. INSTRUMENTÁRIO E EXEMPLOS JURISPRUDENCIAIS.....</b>		
11.	Introdução ao método de trabalho jurídico aplicado à teoria geral dos direitos fundamentais.....	221
12.	Roteiros para o controle de constitucionalidade material em face de direitos fundamentais.....	229
12.1	Exame de constitucionalidade de lei que limita direitos <i>negativos</i> (de <i>resistência</i> ) e <i>políticos</i> .....	231
12.2	Exame de constitucionalidade de medida administrativa ou judiciária que limita direitos negativos (de <i>resistência</i> ) e <i>políticos</i> .....	232
12.3	Exame de conformidade a direitos fundamentais de igualdade (direito geral de igualdade do art. 5.º, <i>caput</i> , da CF e direitos especiais de igualdade como do art. 5.º, I, da CF).....	233
12.4	Exame de constitucionalidade de omissões relativas a direitos prestacionais e sociais.....	233
13.	Exemplo de uma minuta de parecer técnico-jurídico constitucional ...	234
13.1	Caso: “A polêmica camiseta”.....	234
13.2	Esboço de uma solução-modelo do Caso: “A polêmica camiseta”.....	235
14.	Análise de decisões do Tribunal Constitucional Federal alemão.....	245
14.1	Introdução.....	245
14.2	O Caso “Lüth” (BVerfGE 7, 198).....	246

14.2.1	Ementas .....	246
14.2.2	Contexto histórico.....	247
14.2.3	Excertos .....	248
14.2.4	Análise crítica .....	259
14.3	O Caso “Farmácias”/Apothekenurteil (BVerfGE 7, 377) .....	262
14.3.1	Ementas .....	262
14.3.2	Contexto histórico.....	264
14.3.3	Excertos .....	265
14.3.4	Análise crítica .....	283
14.4	O Caso “Blinkfüer” (BVerfGE 25, 256).....	285
14.4.1	Ementa .....	285
14.4.2	Contexto histórico.....	285
14.4.3	Excertos da decisão .....	286
14.4.4	Análise crítica .....	294
14.4.4.1	Introdução.....	294
14.4.4.2	Resumo da decisão .....	294
14.4.4.3	Reconstrução dogmática da decisão “Blinkfüer” .....	297
14.4.4.3.1	Da medida estatal potencialmente violadora de garantia constitucional .....	297
14.4.4.3.2	Exame de constitucionalidade da sentença absolutória prolatada pelo Tribunal Federal em face da liberdade de imprensa .....	297
14.4.4.3.2.1	Área de proteção da liberdade de imprensa ..	298
14.4.4.3.2.2	Intervenção estatal .....	299
14.4.4.3.2.3	Justificação constitucional.....	299
14.4.4.3.3	Exame de constitucionalidade das sentenças condenatórias dos tribunais inferiores em face da liberdade de expressão de pensamento das editoras .....	300
14.4.4.3.3.1	Área de proteção .....	300
14.4.4.3.3.2	Intervenção .....	301
14.4.4.3.3.3	Justificação constitucional .....	301
14.4.4.3.4	Conclusão geral.....	304
	BIBLIOGRAFIA .....	305