

# Direitos Humanos, Direito Constitucional e Neopragmatismo

\* \* \*

RODRIGO DE OLIVEIRA KAUFMANN



ALMEDINA

ALMEDINA BRASIL IMPORTAÇÃO, EDIÇÃO E COMÉRCIO DE LIVROS LTDA.  
Alameda Campinas, 1.077, 6º andar, Jd. Paulista  
CEP 01404-001 – São Paulo, SP – Brasil  
Tel./Fax: +55 11 3885-6624  
[www.almedina.com.br](http://www.almedina.com.br)

Copyright © 2011, Rodrigo de Oliveira Kaufmann

Almedina Brasil

Todos os direitos para a publicação desta obra no Brasil reservados para Almedina Brasil Importação, Edição e Comércio de Livros Ltda.

EDITORA ASSISTENTE: Adriane Piscitelli  
EDIÇÃO: Kleber Kohn / Et Cetera Editora  
PREPARAÇÃO: Maria Elisa Bifano / Et Cetera Editora  
REVISÃO: Melania Scoss / Et Cetera Editora  
PRODUÇÃO EDITORIAL: Sílvia Souza / Et Cetera Editora  
DIAGRAMAÇÃO: Et Cetera Editora  
CAPA: Casa de Ideias

ISBN: 978-85-63182-09-8

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)  
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

---

Kaufmann, Rodrigo de Oliveira  
Direitos humanos, direito constitucional e neopragmatismo /  
Rodrigo de Oliveira Kaufmann. — São Paulo : Almedina, 2011.

ISBN 978-85-63182-09-8

1. Brasil – Direito constitucional 2. Direito constitucional 3. Direito e política 4. Direito – Filosofia 5. Direitos humanos 6. Neopragmatismo  
I. Título.

11-10659 / CDU-342

---

Índice para catálogo sistemático:

I. Direito constitucional 342

Todos os direitos reservados. Nenhuma parte deste livro, protegido por copyright, pode ser reproduzida, armazenada ou transmitida de alguma forma ou por algum meio, seja eletrônico ou mecânico, inclusive fotocópia, gravação ou qualquer sistema de armazenagem de informações, sem a permissão expressa e por escrito da editora.

## SUMÁRIO

<i>Apresentação</i> .....	11
<i>Prefácio</i> .....	17
<i>Introdução</i> .....	23
<b>Parte I — DIREITO, POLÍTICA E PRAGMATISMO</b> .....	33
1. DIREITO E POLÍTICA NO BRASIL POR MEIO DE UM PRAGMATISMO OBSCURO .....	37
1.1 A herança do bacharelismo jurídico e o espaço deixado.....	37
1.2 A prioridade do “agir” político ao “pensar” jurídico .....	47
1.3 Pragmatismo político na elaboração da Constituição de 1988: análise de dois casos .....	56
2. PRAGMATISMO FILOSÓFICO, NA OPINIÃO DOS FORMULADORES CLÁSSICOS .....	83
2.1 Multiplicidade de dimensões do pragmatismo .....	83
2.1.1 Antifundacionismo .....	90
2.1.2 Consequencialismo.....	92
2.1.3 Contextualismo .....	100

3. DIREITO INSTRUMENTAL OU PRAGMATISMO JURÍDICO.....	113
3.1 A perspectiva de Oliver Holmes.....	113
3.2 O pragmatismo no Direito e a oposição às teorias “morais” do Direito.....	124
<b>Parte II — DIREITO CONSTITUCIONAL NO BRASIL.....</b>	<b>145</b>
4. A HERANÇA POSITIVISTA DO DIREITO CONSTITUCIONAL E A SUBJUGAÇÃO DO SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL .....	147
5. O VÁCUO DISCURSIVO DO DIREITO CONSTITUCIONAL QUANDO DA PROMULGAÇÃO DA CONSTITUIÇÃO DE 1988 E A IMPORTAÇÃO DE UM MODELO.....	163
6. O DIREITO COMPARADO UNIVERSALIZANTE COMO CATALIZADOR NA IMPORTAÇÃO.....	189
7. TEORIA GERAL DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS E NEOCONSTITUCIONALISMO: CONSEQUÊNCIAS PARA O DISCURSO CONSTITUCIONAL NO BRASIL.....	195
8. ESGOTAMENTO DO MODELO.....	215
<b>Parte III — NEOPRAGMATISMO E DIREITO CONSTITUCIONAL.....</b>	<b>227</b>
9. DIREITOS HUMANOS COMO EXPERIÊNCIA: PARA ALÉM DO MODELO IMPORTADO DE RACIONALIDADE.....	229
10. NEOPRAGMATISMO E DIREITOS HUMANOS.....	237
11. FILOSOFIA, DIREITO E DIREITOS HUMANOS .....	253
11.1 A perspectiva neopragmatista e o discurso “quase transcendental” dos direitos humanos.....	256
11.2 Três exemplos das concessões ao kantianismo feitas pelo discurso importado dos direitos humanos.....	268
11.2.1 Direitos humanos e dignidade da pessoa humana....	268

11.2.2 Direitos humanos e método.....	272
11.2.3 Direitos humanos e precedente .....	277
11.3 O “filósofo profissional” e o que resta à filosofia e ao Direito	280
11.4 O novo papel neopragmático do direito constitucional e dos constitucionalistas.....	291
12. IRONIA, DEMOCRACIA LIBERAL E DIREITOS HUMANOS.....	305
13. PERSPECTIVAS DA LEITURA PRAGMATISTA DOS DIREITOS HUMANOS NO BRASIL .....	323
13.1 Teoria constitucional no Brasil: obstáculos para um pragmatismo levado a sério no Direito .....	323
13.2 O STF e a busca por um novo vocabulário.....	333
13.3 Instrumentos pragmatistas da jurisdição constitucional no Brasil: análise de hipóteses.....	348
13.3.1 <i>Amicus curiae</i> .....	351
13.3.2 Audiência pública .....	361
<i>Conclusão</i> .....	377
Pragmatismo e neopragmatismo .....	377
Os problemas do discurso constitucional .....	381
Direito constitucional neopragmatista .....	383
<i>Referências</i> .....	389