

ANDRÉIA SCHNEIDER  
**NUNES CARVALHAES**

# DECISÃO JUDICIAL E POLÍTICAS PÚBLICAS

---

Limites, controle e medidas judiciais

Prefácio  
NELSON NERY JUNIOR

Apresentação  
GIANPAOLO POGGIO SMANIO

THOMSON REUTERS  
**REVISTA DOS  
TRIBUNAIS™**

**Diretora de Conteúdo e Operações Editoriais**

**JULIANA MAYUMI ONO**

**Gerente de Conteúdo**

**MILISA CRISTINE ROMERA**

**Editorial:** Aline Marchesi, Diego Garcia Mendonça, Karolina de Albuquerque Araújo e Marcella Pâmela da Costa Silva

**Gerente de Conteúdo Tax:** Vanessa Miranda de M. Pereira

**Direitos Autorais:** Viviane M. C. Carmezim

**Analista de Conteúdo Editorial:** Quenia Becker

**Assistente de Conteúdo Editorial:** Juliana Menezes Drumond

**Assistente Administrativo:** Tatiana Leite

**Analista de Projetos:** Camilla Dantara Ventura

**Produção Editorial**

**Coordenação**

**ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES**

**Especialistas Editoriais:** Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite

**Analista de Projetos:** Larissa Gonçalves de Moura

**Analistas de Operações Editoriais:** Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Danielle Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto e Patrícia Melhado Navarra

**Analistas de Qualidade Editorial:** Carina Xavier, Fernanda Lessa, Rafael Ribeiro e Thaís Pereira

**Estagiárias:** Beatriz Fialho e Diene Ellen

**Capa:** Linotec

**Controle de Qualidade da Diagramação:** Carla Lemos

**Equipe de Conteúdo Digital**

**Coordenação**

**MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO**

**Analistas:** Ana Paula Cavalcanti, Jonatan Souza, Luciano Guimarães e Maria Cristina Lopes Araujo

**Administrativo e Produção Gráfica**

**Coordenação**

**MAURICIO ALVES MONTE**

**Analista de Produção Gráfica:** Aline Ferrarezi Regis

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

---

Carvalhoes, Andréia Schneider Nunes

Decisão judicial e políticas públicas : limites, controle e medidas judiciais / Andréia Schneider Nunes Carvalhoes. -- São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2019.

ISBN 978-85-5321-419-8

1. Decisão judicial 2. Direito e política 3. Poder judiciário 4. Políticas públicas (Direito) I. Título.

19-25813

CDU-34:304

---

**Índices para catálogo sistemático:**

1. Políticas públicas : Direito 34:304

Maria Alice Ferreira - Bibliotecária - CRB-8/7964

## SUMÁRIO

|  |    |
|--|----|
| AGRADECIMENTOS.....  | 7  |
| APRESENTAÇÃO.....  | 11 |
| PREFÁCIO.....  | 13 |
| PRÓLOGO.....   | 15 |
| INTRODUÇÃO.....  | 21 |
| 1. CONSTITUCIONALISMO E JURISDIÇÃO CONSTITUCIONAL:<br>JUSTIFICAÇÃO DAS DECISÕES JUDICIAIS.....   | 25 |
| 1.1. Jurisdição no estado liberal: a influência do direito positivo na<br>prestação jurisdicional.....                                     | 25 |
| 1.1.1. O positivismo jurídico exegetico e normativo.....   | 32 |
| 1.1.2. Teoria Estruturante do Direito de Friedrich Müller:<br>superação do silogismo judicial.....   | 40 |
| 1.2. Hermenêutica no Estado Constitucional: interpretação e apli-<br>cação do direito.....   | 45 |
| 2. ÂMBITO DE COGNIÇÃO DAS POLÍTICAS PÚBLICAS PELO PODER<br>JUDICIÁRIO.....   | 53 |
| 2.1. Políticas públicas como categoria jurídica.....   | 53 |
| 2.2. Ciclo de formação das políticas públicas: a atuação contingencial<br>do Poder Judiciário.....   | 57 |
| 2.3. Controle judicial da discricionariedade administrativa em ma-<br>téria de políticas públicas: superação da dogmática positivista..... | 64 |
| 2.3.1. Compreendendo a discricionariedade.....   | 64 |
| 2.3.2. Fundamento constitucional do controle judicial.....   | 74 |

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| 2.3.3. | Releitura do princípio da legalidade.....  | 77  |
| 2.3.4. | Separação dos Poderes: inafastabilidade do controle do Poder Judiciário .....  | 80  |
| 3.     | DEMARCAÇÃO DO CONTROLE JUDICIAL DAS POLÍTICAS PÚBLICAS.....  | 85  |
| 3.1.   | Limites ao controle judicial de políticas públicas: parâmetros de atuação na tomada de decisão.....                    | 85  |
| 3.2.   | Proposta de método de aferição das decisões judiciais pela “perimetral jurídica” .....                                 | 93  |
| 3.3.   | A ação civil pública em defesa dos direitos de cidadania .....   | 104 |
| 3.3.1. | Direitos de cidadania: um caminho em construção .....  | 104 |
| 3.3.2. | A ação civil pública como proteção constitucional aos direitos de cidadania .....                                      | 113 |
| 3.3.3. | A tutela constitucional dos interesses difusos e coletivos a partir da natureza do conflito .....                      | 120 |
| 3.3.4. | Ação civil pública como instrumento de controle judicial de políticas públicas.....                                    | 123 |
| 3.3.5. | Dimensão subjetiva da eficácia da coisa julgada coletiva em ação civil pública .....                                   | 126 |
| 3.3.6. | A efetividade das decisões judiciais em ação civil pública: descumprimento de ordem judicial e possíveis sanções ..... | 130 |
| 3.3.7. | Determinação de implementação de política pública mediante controle judicial: análise do caso AI 598.212 ED/PR.....    | 135 |
| 3.4.   | Controle de constitucionalidade de políticas públicas.....   | 139 |
|        | NOTA CONCLUSIVA.....   | 171 |
|        | POSFÁCIO .....   | 175 |
|        | O porquê precisamos superar a discricionariedade em uma democracia constitucional .....                                | 175 |
|        | REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....  | 179 |