

COLEÇÃO
HERMENÊUTICA, TEORIA DO
DIREITO E ARGUMENTAÇÃO

Coordenador: Lenio Luiz Streck

Isadora Ferreira Neves

**Ativismo Judicial e
Judicialização da
Política:
três perguntas fundamentais
para uma distinção**

2023



www.editorajuspodivm.com.br

Rua Canuto Saraiva, 131 – Mooca – CEP: 03113-010 – São Paulo – São Paulo
Tel: (11) 3582.5757

• Contato: <https://www.editorajuspodivm.com.br/central-de-relacionamento>

Copyright: Edições JusPODIVM

Diagramação: Equipe JusPODIVM

Capa: Ana Caquetti

N518a Neves, Isadora Ferreira
Ativismo Judicial e Judicialização da Política: Três perguntas
fundamentais para uma distinção / Isadora Ferreira Neves – São Paulo:
JusPodivm, 2023
256 p. (Coleção Hermenêutica, Teoria do Direito e Argumentação)

ISBN 978-85-442-3950-6.

1. Teoria da Decisão Judicial 2. Direitos Fundamentais. 3. Teoria do
Estado. I. Neves, Isadora Ferreira. II. Título.

CDD 341.27

BIBLIOTECÁRIA RESPONSÁVEL

Ana Carolina Ribeiro Mois – CRB7 – RJ 007348/0

Todos os direitos desta edição reservados a Edições JusPODIVM.

É terminantemente proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio ou processo, sem a expressa autorização do autor e das Edições JusPODIVM. A violação dos direitos autorais caracteriza crime descrito na legislação em vigor, sem prejuízo das sanções civis cabíveis.

SUMÁRIO

LISTA DE SIGLAS	21
CAPÍTULO 1	
INTRODUZINDO O DEBATE	23
CAPÍTULO 2	
A CONTRIBUIÇÃO DAS TRÊS PERGUNTAS FUNDAMENTAIS PARA AS BASES DE UMA TEORIA DA DECISÃO JUDICIAL NO DIREITO BRASILEIRO	33
2.1. As três perguntas fundamentais como elementos de distinção entre ativismo judicial e judicialização da política	34
2.2. As três perguntas fundamentais e o problema da discricionariedade judicial	47
2.3. As três perguntas fundamentais enquanto lastro para uma teoria da decisão judicial na CHD	60
CAPÍTULO 3	
EXIGIBILIDADE DE DIREITOS FUNDAMENTAIS E LEGALIDADE CONSTITUCIONAL: UMA PERGUNTA DE TEORIA DA CONSTITUIÇÃO	67
3.1. Direitos fundamentais e exigibilidade: uma questão normativa.....	69
3.2. Direitos fundamentais a prestações: definindo o universo pesquisado	83
3.3. Direitos fundamentais e resposta constitucionalmente adequada: o problema das escolhas trágicas.....	90
3.4. Direitos fundamentais e jurisdição constitucional: democracia e contramajoritarismo	99

CAPÍTULO 4**UNIVERSALIZAÇÃO DE DIREITOS E O PRINCÍPIO****REPUBLICANO: UMA PERGUNTA DE TEORIA DO ESTADO 115**

- 4.1. A universalização como uma questão para o Estado: o papel do Estado na concretização de direitos 117
- 4.2. A universalização como um problema republicano: o ativismo judicial e a criação de um grupo de privilegiados..... 128
- 4.3. A universalização como um problema institucional: direitos fundamentais e políticas públicas..... 135

CAPÍTULO 5**ALOCAÇÃO DE RECURSOS E O PRINCÍPIO DA****IGUALDADE/ISONOMIA: UMA PERGUNTA DE TEORIA DA JUSTIÇA..... 143**

- 5.1. A alocação de recursos como um problema de justiça: a igualdade/isonomia como fundamento do orçamento republicano..... 145
- 5.2. A alocação de recursos como um problema de arquitetura constitucional: a questão da vinculação do orçamento pela Constituição 156
- 5.3. A alocação de recursos e a concretização do princípio da igualdade/isonomia no plano orçamentário: os limites do Poder Judiciário 166

CAPÍTULO 6**OS DIREITOS FUNDAMENTAIS NA JURISDIÇÃO****CONSTITUCIONAL BRASILEIRA: ANÁLISE DE CASOS À****LUZ DAS TRÊS PERGUNTAS 175**

- 6.1. As três perguntas fundamentais na jurisprudência: análise dos casos notórios do Supremo Tribunal Federal 177
- 6.2. Resultados da análise de casos..... 205
- 6.3. A resistência hermenêutica pela CHD: por que precisamos falar sobre ativismo judicial 208

CAPÍTULO 7**CONCLUINDO O DEBATE..... 215****REFERÊNCIAS 229**