

Marco Aurélio Serau Junior

SEGURIDADE SOCIAL E DIREITOS FUNDAMENTAIS

5ª Edição – Revista, Ampliada e Atualizada com as Emendas Constitucionais 113 e 114/2021 e 120/2022; com as Leis 14.261/2021, 14.331/2022, 14.431/2022 e 14.441/2022); e a Instrução Normativa 128/2022

Curitiba
Juruá Editora
2023

Visite nossos sites na Internet
www.jurua.com.br e
www.editorialjurua.com
 e-mail: editora@jurua.com.br

A presente obra foi aprovada pelo Conselho Editorial Científico da Juruá Editora, adotando-se o sistema *blind view* (avaliação às cegas). A avaliação inominada garante a isenção e imparcialidade do corpo de pareceristas e a autonomia do Conselho Editorial, consoante as exigências das agências e instituições de avaliação, atestando a excelência do material que ora publicamos e apresentamos à sociedade.

1224886

ISBN: 978-65-263-0302-3

JURUÁ
 EDITORA

Brasil – R. Flávio Dallegrave, 7.665 – São Lourenço – Fone: (41) 4009-3900
 Fax: (41) 3252-1311 – CEP: 82.210-310 – Curitiba – Paraná – Brasil
 Europa – Rua General Torres, 1.220 – Lojas 15 e 16 – Fone: (351) 223 710 600 –
 Centro Comercial D'ouro – 4400-096 – Vila Nova de Gaia/Porto – Portugal

Editor: Luiz Augusto de Oliveira Junior

Serau Junior, Marco Aurélio.

S482 Seguridade social e direitos fundamentais./ Marco
 Aurélio Serau Junior./ 5.ed. rev. ampl. atual./ Curitiba:
 Juruá, 2023.
 252p.; 21 cm

1. Seguridade social. 2. Direito. I. Título.

00011

CDD 344.01(22.ed)
 CDU 349.3

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
 Bibliotecária: Maria Isabel Schiavon Kinasz, CRB9 / 626

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO	21
1 APRESENTAÇÃO DA MATÉRIA.....	21
2 DELIMITAÇÃO DO TEMA E JUSTIFICATIVA.....	22
3 METODOLOGIA.....	25
Capítulo 1 CONSTITUIÇÃO, ESTRUTURA E FINS DO ESTADO	29
1.1 CONCEITO DE CONSTITUIÇÃO.....	29
1.1.1 A Constituição como Fator de Limitação e Estruturação do Poder Público. O Bloco de Constitucionalidade.....	31
1.1.2 A Constituição como Fator de Proteção dos Direitos Fundamentais.....	34
1.2 CONSTITUIÇÃO EM SENTIDO MATERIAL E EM SENTIDO FORMAL.....	38
1.2.1 O “Conteúdo” da Constituição Material e a Nova Morfologia Constitucional.....	40
1.2.1.1 A Constituição em sentido material, a dignidade humana e sua carga principiológica e valorativa.....	46
1.3 O PODER CONSTITUINTE.....	50
1.4 OS FINS DO ESTADO.....	54
1.5 A CONSTITUIÇÃO MATERIAL, AS OPÇÕES DE SOCIEDADE E A QUESTÃO SOCIAL NO BRASIL.....	59
Capítulo 2 DIREITOS FUNDAMENTAIS	63
2.1 TERMINOLOGIA PRÓPRIA DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS.....	64

2.2	FUNDAMENTOS E EVOLUÇÃO HISTÓRICA DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS	69
2.3	UNIVERSALIDADE E ESPECIFICAÇÃO DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS	75
2.4	DIREITOS FUNDAMENTAIS NA ESFERA INTERNACIONAL.....	80
2.5	CARACTERÍSTICAS JURÍDICAS DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS	87
2.5.1	Aplicabilidade Imediata.....	87
2.5.2	Indivisibilidade.....	89
2.5.3	Irrevocabilidade Vedação do Retrocesso Social.....	93
2.5.4	Irrenunciabilidade e Indisponibilidade	94
2.5.5	Mediação Legal e Proteção do Núcleo Essencial.....	95
2.5.6	Direitos Fundamentais Oponíveis contra Particulares.....	101
2.6	AS DIFERENÇAS ENTRE AS GERAÇÕES/DIMENSÕES DE DIREITOS FUNDAMENTAIS.....	102
2.6.1	Direitos Fundamentais de Primeira Geração	103
2.6.2	Direitos Fundamentais de Segunda Geração	108
2.6.3	Direitos Fundamentais de Terceira Geração.....	110
2.6.4	Características Fundamentais dos Direitos Fundamentais Sociais	112
2.6.4.1	Posição dos direitos fundamentais sociais perante o Estado.....	112
2.6.4.2	Racionalidade e segurança jurídicas.....	116
2.6.4.3	Eficácia.....	118
2.6.4.4	A questão dos gastos públicos.....	122
2.6.4.5	Uma proposta sobre a verdadeira natureza dos direitos fundamentais sociais: direitos em resposta às demandas sociais.....	123
Capítulo 3 ASPECTOS HISTÓRICOS DA PROTEÇÃO SOCIAL.....		129
3.1	A PROTEÇÃO SOCIAL NA ANTIGUIDADE E NA IDADE MÉDIA.....	129
3.2	A PROTEÇÃO SOCIAL NO ESTADO LIBERAL.....	131
3.3	A PROTEÇÃO SOCIAL NO <i>WELFARE STATE</i>	135

- 3.4 A “PROTEÇÃO SOCIAL” NO MODELO NEOLIBERAL.....140
- 3.5 CONCLUSÕES PARCIAIS: A CONSTRUÇÃO DO DIREITO À PROTEÇÃO SOCIAL.....148

Capítulo 4 CONCEITO, ESTRUTURA E FUNDAMENTALIDADE MATERIAL DA SEGURIDADE SOCIAL.....151

- 4.1 CONCEITO DE SEGURIDADE SOCIAL.....151
- 4.2 ESTRUTURA DA SEGURIDADE SOCIAL155
- 4.2.1 Sistema de Prestações.....156
- 4.2.2 Sistema de Custeio158
- 4.2.3 O Princípio da Solidariedade.....161
- 4.2.4 Redistribuição de Renda.....166
- 4.3 A *JUSFUNDAMENTALIDADE* MATERIAL DA SEGURIDADE SOCIAL167
- 4.4 ANÁLISE DA SEGURIDADE SOCIAL PELA PERSPECTIVA DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS.....174
- 4.4.1 Indisponibilidade e Irrenunciabilidade174
- 4.4.2 Exigibilidade Justiciabilidade e Vinculação da Atuação da Administração Pública176
- 4.4.3 Proteção do Núcleo Essencial do Direito Fundamental.....182
- 4.4.4 Eficácia Horizontal dos Direitos Fundamentais (Oposição contra Particulares).....188
- 4.4.5 Vedação do Retrocesso Social.....190

Capítulo 5 NOVOS DESAFIOS PARA A PREVIDÊNCIA SOCIAL NA PERSPECTIVA DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS ..193

- 5.1 CONSTITUCIONALIZAÇÃO (ÀS AVESNAS) DO DIREITO PREVIDENCIÁRIO.....193
- 5.2 POLÍTICA PÚBLICA DE *DES*-PREVIDÊNCIA.....201
- 5.3 DIREITO PREVIDENCIÁRIO ENTRE MORAL E PROTEÇÃO SOCIAL.....204
- 5.3.1 Aspectos Morais em Torno da Pensão por Morte207
- 5.3.2 (Ir)relevância da Licitude da Ocupação Profissional para Fins Previdenciários208

5.4	DIREITO PREVIDENCIÁRIO X DIREITO DE FAMÍLIA: OS LIMITES DA LEI ESPECIAL EM RELAÇÃO À NORMA GERAL.....	209
5.5	DIREITO PREVIDENCIÁRIO E MIGRAÇÕES	213
5.6	PREVIDÊNCIA SOCIAL E GÊNERO	218
5.6.1	Direitos Previdenciários da População LGBTI+	224
	CONCLUSÕES	229
	REFERÊNCIAS	231
	ÍNDICE REMISSIVO.....	241