

MENELICK DE CARVALHO NETTO
GUILHERME SCOTTI

Prefácio
Vera Karam de Chueiri

OS DIREITOS FUNDAMENTAIS E
A (IN)CERTEZA DO DIREITO
A PRODUTIVIDADE DAS TENSÕES
PRINCIPIOLÓGICAS E A SUPERAÇÃO
DO SISTEMA DE REGRAS

2ª edição revista e atualizada

Belo Horizonte

FÓRUM

CONHECIMENTO JURÍDICO

2020

É proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio eletrônico, inclusive por processos xerográficos, sem autorização expressa do Editor.

Conselho Editorial

Adilson Abreu Dallari	Floriano de Azevedo Marques Neto
Aiécia Paolucci Nogueira Bicalho	Gustavo Justino de Oliveira
Alexandre Coutinho Pagliarini	Inês Virginia Prado Soares
André Ramos Tavares	Jorge Ulisses Jacoby Fernandes
Carlos Ayres Britto	Juarez Freitas
Carlos Mário da Silva Velloso	Luciano Ferraz
Cârmem Lúcia Antunes Rocha	Lúcio Delfino
Cesar Augusto Guimarães Pereira	Marcia Carla Pereira Ribeiro
Clovis Beznos	Márcio Cammarosano
Cristiana Fortini	Marcos Ehrhardt Jr.
Dinorá Adelaide Musetti Grotti	Maria Sylvania Zanella Di Pietro
Diogo de Figueiredo Moreira Neto (<i>in memoriam</i>)	Ney José de Freitas
Egon Bockmann Moreira	Oswaldo Othon de Pontes Saraiva Filho
Emerson Gabardo	Paulo Modesto
Fabício Motta	Romeu Felipe Bacellar Filho
Fernando Rossi	Sérgio Guerra
Flávio Henrique Unes Pereira	Walber de Moura Agra

FÓRUM

CONHECIMENTO JURÍDICO

Luís Cláudio Rodrigues Ferreira
Presidente e Editor

Coordenação editorial: Leonardo Eustáquio Siqueira Araújo
Aline Sobreira de Oliveira

Av. Afonso Pena, 2770 – 15º andar – Savassi – CEP 30130-012
Belo Horizonte – Minas Gerais – Tel.: (31) 2121.4900 / 2121.4949
www.editoratorum.com.br – editoraforum@editoraforum.com.br

Técnica. Empenho. Zelo. Esses foram alguns dos cuidados aplicados na edição desta obra. No entanto, podem ocorrer erros de impressão, digitação ou mesmo restar alguma dúvida conceitual. Caso se constate algo assim, solicitamos a gentileza de nos comunicar através do *e-mail* editorial@editoraforum.com.br para que possamos esclarecer, no que couber. A sua contribuição é muito importante para mantermos a excelência editorial. A Editora Fórum agradece a sua contribuição.

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP) de acordo com a AACR2

C331d	<p>Cavalho Netto, Menelick de</p> <p>Os direitos fundamentais e a (in)certeza do Direito: a produtividade das tensões principiológicas e a superação do sistema de regras / Menelick de Cavalho Netto, Guilherme Scotti. 2. ed.– Belo Horizonte : Fórum, 2020.</p> <p>104 p.; 14,5x21,5cm ISBN: 978-85-450-0769-2</p> <p>1. Direito Constitucional. 2. Teoria do Direito. 3. Filosofia do Direito. I. Scotti, Guilherme. II. Título.</p> <p style="text-align: right;">CDD 341.2 CDU 342</p>
-------	--

Elaborado por Daniela Lopes Duarte - CRB-6/3500

Informação bibliográfica deste livro, conforme a NBR 6023:2018 da Associação Brasileira de Normas Técnicas (ABNT):

CARVALHO NETTO, Menelick de, SCOTTI, Guilherme. *Os direitos fundamentais e a (in)certeza do Direito: a produtividade das tensões principiológicas e a superação do sistema de regras*. 2. ed. Belo Horizonte: Fórum, 2020. 104 p. ISBN 978-85-450-0769-2.

SUMÁRIO

PREFÁCIO DA PRIMEIRA EDIÇÃO Vera Karam de Chueiri	7
APRESENTAÇÃO DA PRIMEIRA EDIÇÃO	11
APRESENTAÇÃO DA SEGUNDA EDIÇÃO	15
CAPÍTULO 1 INTRODUÇÃO – CAMINHOS E DESCAMINHOS DA FILOSOFIA DO DIREITO NA MODERNIDADE	17
CAPÍTULO 2 A IMPLOÇÃO E SUPERAÇÃO DO PROJETO POSITIVISTA NO DIREITO	33
A imploração da teoria pura	33
O positivismo, os <i>hard cases</i> e a única resposta correta de Dworkin.....	38
O conceito de integridade na política	42
O conceito de integridade no direito.....	42
A teoria de Dworkin na perspectiva da teoria discursiva do Estado Democrático de Direito	45
Dworkin e o realismo moral.....	47
A interpretação construtiva	49
O papel dos princípios – Os estágios de Kohlberg	53
CAPÍTULO 3 DIREITOS FUNDAMENTAIS E ETICIDADE REFLEXIVA	59
A modernidade da sociedade moderna.....	59
Discursos éticos, morais e jurídicos – O bom e o justo	65
Razão prática, moral e direito Uma leitura contemporânea.....	67

Resgate discursivo da razão prática	57
A categoria do direito na teoria discursiva	69
CAPÍTULO 4	
O PÓS-POSITIVISMO E A APLICAÇÃO	
DOS PRINCÍPIOS	
O pós-positivismo como retórica: Alexy e a continuidade dos	
elementos centrais do positivismo normativo e filosófico na aparente	
ruptura com o positivismo jurídico – O retorno às regras	75
Limites internos e externos e o “conflito de valores”	78
Pluralismo moral e incompatibilidade entre princípios.....	86
O conflito jurídico, os textos normativos e as pretensões abusivas	
a direitos	91
O STF e o caso Ellwanger.....	92
CAPÍTULO 5	
AFINAL DE CONTAS, O QUE UMA	
CONSTITUIÇÃO CONSTITUI?.....	
	97
REFERÊNCIAS	101