

STJ00096120

ÉCIO OTTO

# TEORIA DO DISCURSO E CORREÇÃO NORMATIVA DO DIREITO

Aproximação à Metodologia  
Discursiva do Direito



Florianópolis – 2012

## Editora CONCEITO EDITORIAL

<b>Presidente</b> Salézio Costa	<b>Conselho Editorial</b> André Maia Adriana Mildart Aline de C. M. Maia Liberato Carlos Alberto P. de Castro Cesar Luiz Pasold Diego Araujo Campos Edson Luiz Barbosa Fauzi Hassan Choukr Jacinto Coutinho Jerson Gonçalves C. Junior João Batista Lazzari Jonas Machado Ramos	José Antônio Peres Gediél José Antônio Savaris Lenio Luiz Streck Marcelo Alkmim Martonio Mont´Alverne B. Lima Michel Mascarenhas Renata Elaine Silva Samantha Ribeiro Meyer Pflug Sérgio Ricardo F. de Aquino Theodoro Vicente Agostinho Vicente Barreto Wagner Balera
<b>Editores</b> Orides Mezzaroba Valdemar P. da Luz		
<b>Assistente Editorial</b> Rosimari Ouriques		
<b>Diagramação</b> Felipe Teles		

---

Catálogo na Publicação: Bibliotecária Cristina G. de Amorim CRB-14/898

---

O89t

Otto, Écio

Teoria do Discurso e Correção Normativa do Direito – Aproximação à metodologia discursiva do direito / Écio Otto – Florianópolis: Conceito Editorial, 2012. 306p.

ISBN 978-85-7874-301-7

1. Filosofia do Direito 2. Teoria do Discurso 3. Teoria do Direito I. Título

CDU – 340

---

Proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo.  
A violação dos direitos autorais é punível como crime, previsto no Código Penal e na Lei de direitos autorais (Lei nº 9.610, de 19.02.1998).

© Copyright 2012 Impresso no Brasil / Printed in Brazil

9441 86

Rua Felipe Schmidt, 321 - sala 1003, Centro, CEP 88010-000 – Florianópolis/SC

**Editorial:** Fone (48) 3205-1300 – editorial@conceitojur.com.br

**Comercial:** Fone (48) 3240-1300 – comercial@conceitojur.com.br

**www.conceitojur.com.br**

# SUMÁRIO

Agradecimento .....	9
Prefácio à Primeira Edição .....	11
Prefácio à Segunda Edição .....	19
Abreviaturas de Obras Utilizadas .....	29
INTRODUÇÃO .....	35
<b>Capítulo I – METODOLOGIA DO DIREITO E NEOCONSTITUCIONALISMO.....</b>	<b>43</b>
1. Do Estado legislativo ao Estado constitucional de direito: da validez positivista do direito à exigência de fundamentação racional da normatividade .....	43
2. Democracia, Constituição e Teoria Discursiva do Direito .....	54
3. Teoria da Constituição e Metodologia Jurídica.....	66
4. O “Direito por Princípios” como <i>medium</i> para a procedimentalização da racionalidade discursiva .....	70
5. A discussão procedimentalismo <i>versus</i> substantivismo no delineamento da racionalidade do discurso jurídico .....	76
<b>Capítulo II – CORRENTES DA METODOLOGIA JURÍDICA CONTEMPORÂNEA: Paradigmas de Racionalidade</b>	
<b>Argumentativa Pós-Positivistas .....</b>	<b>89</b>
1. A <i>hermenêutica filosófica</i> de Hans-Georg Gadamer: a linguagem como <i>medium</i> da experiência hermenêutica.....	89
2. A Tópica de Viehweg .....	93

3. A <i>Nova Retórica</i> de Perelman: a racionalidade retórico-argumentativa .....	96
4. A metodologia hermenêutico-constructivista de Ronald Dworkin: a racionalidade construtivo-interpretativa.....	109
5. O Racional como Razoável: a racionalidade lógica-L e a racionalidade discursiva-D de Aulis Aarnio.....	112
6. A Teoria da Argumentação Jurídica de Robert Alexy.....	130

**Capítulo III – PRESSUPOSTOS TEÓRICO-PRAGMÁTICOS DA TEORIA DO DISCURSO: As Teses de Wittgenstein,**

<b>Austin e Searle .....</b>	<b>133</b>
1. Considerações preliminares.....	133
2. O <i>segundo</i> Wittgenstein: a relação interna entre uma regra e suas aplicações e a tese dos estándares de correção na conformação normativista da linguagem .....	135
3. A teoria dos performativos de John Langshaw Austin: a caracterização da dupla estrutura realizativo-proposicional da linguagem humana.....	140
4. A teoria dos atos de fala de John Rogers Searle: o caráter normativo das regras constitutivas do entendimento .....	146

**Capítulo IV – A TEORIA DO DISCURSO COMO DIMENSÃO FUNDAMENTANTE DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS: A**

<b>Teoria da Argumentação Jurídica de Robert Alexy e a Correção Normativa do Direito .....</b>	<b>151</b>
1. A Teoria da Argumentação Jurídica e os Direitos Fundamentais...151	
1.1. Fundamentos epistemológicos .....	154
1.2. A teoria do discurso como dimensão fundamentante dos direitos fundamentais .....	157
2. A relação conexional entre Teoria da Argumentação Jurídica e Ética do Discurso .....	165
2.1. O argumento da autonomia.....	169
2.2. O argumento do consenso: a tese analítica do <i>sistema de direitos</i> .....	174
2.3. O argumento da democracia .....	178

3. Direito e correção normativa: a pretensão de validade normativa do <i>argumento da correção</i> .....	182
3.1. Argumento da correção.....	183
3.2. Argumento da injustiça.....	185
3.3. Argumento dos princípios.....	188
4. Argumentação jurídica e procedimentalismo ético-discursivo: uma relação complementar e necessária à pretensão de validade ético-discursiva do raciocínio jurídico.....	189

**Capítulo V – ÉTICA DO DISCURSO E RACIONALIDADE DO DIREITO: A Correção Normativa do Direito Mediada pela Razão Dialógica.....**

<b>Razão Dialógica.....</b>	<b>193</b>
1. Considerações iniciais.....	193
2. Racionalidade do entendimento e pretensões de validade normativa.....	196
3. O discurso racional como matriz epistêmica da metodologia discursiva do direito.....	203
3.1. Discurso jurídico e discurso prático: a complementaridade procedimental entre o direito e a moral racional.....	206
3.2. Razão prática e discurso hipotético.....	209
4. Os princípios ético-discursivos: parâmetros de correção normativa.....	210
5. Verdade, justificação e correção normativa do direito.....	215

**Capítulo VI – APROXIMAÇÃO À METODOLOGIA DISCURSIVA DO DIREITO NA CORREÇÃO NORMATIVA DO DISCURSO CONSTITUCIONAL.....**

<b>CONSTITUCIONAL.....</b>	<b>229</b>
1. Os princípios ético-discursivos como critérios hermenêutico-constitucionais.....	229
2. A epistemologia <i>construtivista</i> da metodologia discursiva do direito.....	242
3. Por uma teoria pragmática da Constituição.....	269

**CONSIDERAÇÕES CONCLUSIVAS.....**

**REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....**