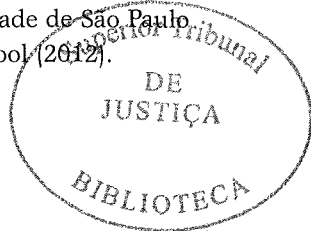


JORGE OCTÁVIO LAVOCAT GALVÃO

Procurador do Distrito Federal, Professor Universitário e Advogado.
Mestre em Direito pela New York University School of Law (NYU),
Doutor em Direito Constitucional pela Universidade de São Paulo
(USP) e *Visiting Researcher* - Yale Law School (2012).



O NEOCONSTITUCIONALISMO E O FIM DO ESTADO DE DIREITO

2014



Rua Henrique Schaumann, 270, Cerqueira César — São Paulo — SP
CEP 05413-909

PABX: (11) 3613 3000

SAC/JUR: 0800 055 7688

De 2ª a 6ª, das 8:30 às 19:30

saraivajur@editorasaraiva.com.br

Acesso: www.editorasaraiva.com.br/direito

FILIAIS

AMAZONAS/RONDÔNIA/RORAIMA/ACRE

Rua Costa Azevedo, 56 — Centro

Fone: (92) 3633-4227 — Fax: (92) 3633-4782 — Manaus

BAHIA/SERGIPE

Rua Agripino Dória, 23 — Brotas

Fone: (71) 3381-5854 / 3381-5895

Fax: (71) 3381-0959 — Salvador

BAURU (SÃO PAULO)

Rua Monsenhor Clara, 2-55/2-57 — Centro

Fone: (14) 3234-5643 — Fax: (14) 3234-7401 — Bauru

CEARÁ/PIAUÍ/MARANHÃO

Av. Filomena Gomes, 670 — Jacarecanga

Fone: (85) 3238-2323 / 3238-1384

Fax: (85) 3238-1331 — Fortaleza

DISTRITO FEDERAL

SIA/SUL Trecho 2 Lote 850 — Setor de Indústria e Abastecimento

Fone: (61) 3344-2920 / 3344-2951

Fax: (61) 3344-1709 — Brasília

GOIÁS/TOCANTINS

Av. Independência, 5330 — Setor Aeroporto

Fone: (62) 3225-2882 / 3212-2806

Fax: (62) 3224-3016 — Goiânia

MATO GROSSO DO SUL/MATO GROSSO

Rua 14 de Julho, 3148 — Centro

Fone: (67) 3382-3682 — Fax: (67) 3382-0112 — Campo Grande

MINAS GERAIS

Rua Além Paraíba, 449 — Lagoinha

Fone: (31) 3429-8300 — Fax: (31) 3429-8310 — Belo Horizonte

PARÁ/AMAPÁ

Travessa Apinagés, 186 — Batista Compos

Fone: (91) 3222-9034 / 3224-9038

Fax: (91) 3241-0499 — Belém

PARANÁ/SANTA CATARINA

Rua Conselheiro Laurindo, 2895 — Prado Velho

Fone/Fax: (41) 3332-4894 — Curitiba

PERNAMBUCO/PARAÍBA/R. G. DO NORTE/ALAGOAS

Rua Corredor do Bispo, 185 — Boa Vista

Fone: (81) 3421-4246 — Fax: (81) 3421-4510 — Recife

RIBEIRÃO PRETO (SÃO PAULO)

Av. Francisco Junqueira, 1255 — Centro

Fone: (16) 3610-5843 — Fax: (16) 3610-8284 — Ribeirão Preto

RIO DE JANEIRO/ESPÍRITO SANTO

Rua Visconde da Santa Isabel, 113 a 119 — Vila Isabel

Fone: (21) 2577-9494 — Fax: (21) 2577-8867 / 2577-9565

Rio de Janeiro

RIO GRANDE DO SUL

Av. A. J. Renner, 231 — Farrapos

Fone/Fax: (51) 3371-4001 / 3371-1467 / 3371-1567

Porto Alegre

SÃO PAULO

Av. Antártica, 92 — Barra Funda

Fone: PABX (11) 3616-3666 — São Paulo

136.751.001.001

ISBN 978-85-02-21523-8

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

Galvão, Jorge Octávio Lavocat

O neoconstitucionalismo e o fim do estado de direito / Jorge Octávio Lavocat Galvão. — São Paulo : Saraiva, 2014. — (Série eDB)

Bibliografia.

1. Direito — Filosofia 2. Direitos fundamentais I. Título. II. Série.

13-10145

CDU-342.7

Índice para catálogo sistemático:

1. Neoconstitucionalismo e direitos fundamentais : Direito constitucional 342.7

Diretor editorial Luiz Roberto Curia

Gerente editorial Thais de Camargo Rodrigues

Assistente editorial Sirlene Miranda de Sales

Produtora editorial Clarissa Baraschi Maria

Preparação de originais Ana Cristina Garcia

Maria Izabel Barreiros Bitencourt Bressan

Flavia Guterres Falcão de Oliveira

Arte e diagramação Jessica Siqueira

Revisão de provas Ana Beatriz Fraga Moreira

Regina Machado

Serviços editoriais Camila Artioli Loureiro

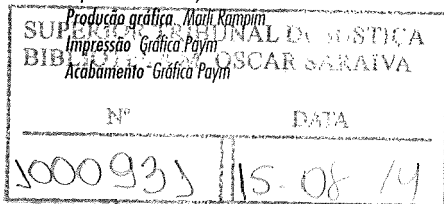
Elaine Cristina da Silva

Capa Aero Comunicação

Produção gráfica Mari Karpim

Impressão Gráfica Paym

Acabamento Gráfica Paym



Data de fechamento da edição: 26-11-2013

Dúvidas?

Acesso www.editorasaraiva.com.br/direito

Nenhuma parte desta publicação poderá ser reproduzida por qualquer meio ou forma sem o prévio autorização do Editor Saraiva.

A violação dos direitos autorais é crime estabelecido na Lei n. 9.610/98 e punido pelo art. 184 do Código Penal.

342
GJ&2m

Sumário

Agradecimentos	9
Nota dos coordenadores.....	11
Nota do autor	13
Prefácio	19
Apresentação	23
Introdução.....	25
1. A persistência de desacordos e a necessidade de coordenação em uma sociedade plural	25
2. Estado de Direito e razões individuais	32
3. O Neoconstitucionalismo e o "fim" do Estado de Direito.....	43
4. Objetivos e plano de trabalho.....	48
Capítulo 1. A alma do Neoconstitucionalismo: inspiração e enquadramento no debate constitucional contemporâneo....	51
1.1. Considerações iniciais: conceito e essência	53
1.1.1. A difícil tarefa de definir Neoconstitucionalismo	56
1.1.2. A essência do Neoconstitucionalismo.....	60
1.2. Transformação social e <i>judicial review</i>	64
1.2.1. O Realismo Jurídico e a construção jurídica do modelo Brown	74
1.3. O controle de constitucionalidade e a questão da legitimidade.....	79
1.3.1. O argumento da vontade popular.....	81
1.3.2. O argumento da competência funcional....	84
1.3.3. O argumento procedimental	92
1.3.4. O argumento da proteção de direitos	96

Capítulo 2. As teses do Neoconstitucionalismo	101
2.1. Efeitos do Neoconstitucionalismo: a constitucionalização do Direito	103
2.2. Eduardo Ribeiro Moreira e a "Invasão da Constituição"	104
2.3. Luís Roberto Barroso e o "Triunfo tardio do direito constitucional"	109
2.4. Antônio Cavalcanti Maia e "As transformações dos sistemas jurídicos contemporâneos"	115
2.5. Daniel Sarmento e a "Ubiquidade constitucional" ..	117
Capítulo 3. Neoconstitucionalismo como concepção jurídica..	125
3.1. Neoconstitucionalismo: mera descrição de um paradigma?.....	127
3.2. Conceitos e concepções	134
3.3. O Direito como conceito interpretativo.....	144
Capítulo 4. Juízes neoconstitucionalistas.....	155
4.1. Definindo a abordagem	157
4.2. Permanência e mudança no Neoconstitucionalismo.....	158
4.3. Regras x princípios	163
4.4. Direitos fundamentais: argumentos de princípio e de política no Neoconstitucionalismo	168
4.5. Ponderação: o papel das razões jurídicas no Neoconstitucionalismo	178
4.6. Neoconstitucionalismo: uma espécie de pragmatismo jurídico?.....	200
Capítulo 5. Reconstruindo o Estado de Direito.....	207
5.1. Estado de Direito e autoritarismo	209
5.2. Estado Democrático de Direito e constitucionalismo dirigente	212
5.3. Estado de Direito e democracia	218

5.4. Desacordos, regra da maioria e Estado de Direito: a dignidade da legislação.....	222
Capítulo 6. A dignidade do Estado de Direito.....	235
6.1. Três temas associados ao Estado de Direito.....	237
6.2. Concepções formais e substantivas de Estado de Direito.....	240
6.3. Estado de Direito e dignidade humana	250
6.4. Elementos do Estado de Direito.....	255
6.4.1. Cortes	258
6.4.2. Normas gerais e públicas.....	260
6.4.3. Positividade.....	261
6.4.4. Orientação para o bem comum.....	262
6.4.5. Sistematicidade	263
Capítulo 7. Estado de Direito e Neoconstitucionalismo: ten- sões e contradições.....	267
7.1. Diagnosticando as contradições.....	269
7.2. O Neoconstitucionalismo e a função das normas jurídicas	272
7.3. Neoconstitucionalismo e interpretação constitu- cional	280
7.4. Estado de Direito e jurisdição constitucional: uma Constituição modesta.....	292
Conclusão.....	307
Referências.....	315