

STJ00100910

AUGUSTO ZIMMERMANN
FÁBIO DE MACEDO SOARES P. CONDEIXA

DIREITO CONSTITUCIONAL BRASILEIRO

TOMO II

EDITORA LUMEN JURIS
RIO DE JANEIRO
2015

Copyright © 2015 by Augusto Zimmermann
Fábio de Macedo Soares P. Condeixa

Categoria: Direito Constitucional

Produção Editorial
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.
Diagramação: Yuri Freire dos Santos
Capa: Cristiana Fernandes e Otávio Guerra

A LIVRARIA E EDITORA LUMEN JURIS LTDA.
não se responsabiliza pela originalidade desta obra.

É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio
ou processo, inclusive quanto às características gráficas e/ou editoriais.

A violação de direitos autorais constitui crime
(Código Penal, art. 184 e §§, e Lei nº 10.695, de 1º/07/2003),
sujeitando-se à busca e apreensão e indenizações diversas (Lei nº 9.610/98).

O conteúdo desta obra é de inteira responsabilidade dos autores, que,
nesta qualidade, não representam nenhuma instituição ou entidade

Todos os direitos desta edição reservados à
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Impresso no Brasil
Printed in Brazil

DADOS INTERNACIONAIS DE CATALOGAÇÃO NA PUBLICAÇÃO (CIP)

Z723d

Zimmermann, Augusto

Direito constitucional brasileiro / Augusto Zimmermann, Fábio de Macedo
Soares P. Condeixa. – Rio de Janeiro: Lumen Juris, 2014.

1016 p.; 23 cm.

Bibliografia: p. 963-990

ISBN 978-85-675-9505-4

1. Direito constitucional – Brasil. I. Condeixa, Fábio de Macedo Soares P.
II. Título.

CDD 342.81

Sumário

TOMO I

Parte I: Teoria do Estado	1
Capítulo 1: O Poder Político	3
1. Conceito de Poder Político	3
2. Origem e Evolução do Poder Político	4
3. Legitimidade do Poder Político	5
4. Legitimidade do Poder no Estado Moderno	6
Capítulo 2: Sociedade e Estado	9
1. Relação entre Sociedade e Estado	9
2. Fundamentos quanto à Origem da Sociedade	11
3. Tipos de Sociedade	12
4. Sociedade Política	12
5. Origem do Estado (<i>lato sensu</i>)	14
6. Considerações Finais	21
Capítulo 3: O Estado Moderno	23
1. Conceito de Estado	23
2. Formação do Estado Moderno	23
3. Finalidade do Estado	26
4. Elementos Constitutivos do Estado	27
5. A Questão da Soberania do Estado	30
Capítulo 4: Direito e Justiça	33
1. Considerações Iniciais	33
2. Um Conceito para o Direito	34
3. O Direito como Fenômeno Social	35
4. O Direito como Fenômeno Estatal	37
5. As Relações entre o Direito e a Moral	38
6. Direito e Justiça no Jusnaturalismo	39
7. A Questão no Juspositivismo	40
8. A Relativização do Conceito de Justiça pelo Historicismo Jurídico	42
9. A Visão de Justiça da Escola Sociológica Alemã	43
10. O Pós-Positivismo e a Leitura Moral do Direito	43
11. Análise da Pretensa Subjetividade na Valoração da Justiça	45
12. Considerações Finais	46

Capítulo 5: Estado de Direito	49
1. Considerações Iniciais	49
2. O <i>Rule of Law</i> do Direito Anglo-Saxão	51
3. Concepções Formais e Substantivas do Estado de Direito	52
4. Elementos Formais do Estado de Direito	55
5. Fundamentos Substantivos do Estado de Direito	59
6. Estado de Direito e Cultura de Legalidade	61
7. Estado Democrático de Direito	64
8. Estado Social de Direito	65
9. Estado de Direito e o Espaço Público Democrático	66
10. Estado de Direito e Marxismo	69
11. Estado de Direito e Democracia no Brasil	72
Capítulo 6: Democracia	73
1. Considerações Iniciais	73
2. A Democracia dos Antigos e a Democracia dos Modernos	73
3. Democracia e Individualismo	76
4. Democracia e Organicismo	79
5. Democracia Moderna e Liberalismo Político	83
6. Democracia Moderna e Separação de Poderes	85
7. Democracia Direta, Indireta e Semidireta	87
8. Os Critérios do Moderno Processo Democrático e suas Vantagens Intrínsecas	90
9. As Instituições Políticas da Moderna Democracia Representativa	92
10. Considerações Finais	93
Parte II: Teoria da Constituição	95
Capítulo 1: O Constitucionalismo	97
1. Direito Constitucional: Origem e Conceito	97
2. O Sentido de Constituição	97
3. A Ideia de Constituição na Antiguidade Clássica	99
4. A Doutrina das Leis Fundamentais do Reino	100
5. A Ideia de Contrato Social	101
6. Liberalismo Político e a Formação Teórica do Constitucionalismo Moderno	102
7. Antecedentes Ingleses	103
8. A Constituição Norte-Americana e a Formação Prática do Constitucionalismo Moderno	106
9. Constitucionalismo contemporâneo	111
Capítulo 2: Tipos de Constituição	115

1. Considerações Iniciais	115
2. Classificação dos Tipos Constitucionais	115
3. Classificação da Constituição Federal de 1988	124
4. Classificação da Constituição Brasileira quanto ao seu Aspecto Ideológico	125
5. Heteroconstituições e pré-constituições	126
Capítulo 3: O Poder Constituinte	129
1. Poder Constituinte – Significado da Expressão	129
2. O Pensamento Político-Jurídico de Siéyès	130
3. O Antecedente Norte-Americano	132
4. Natureza do Poder Constituinte (visão juspositivista e visão jusnaturalista)	134
5. Titularidade do Poder Constituinte (A Questão da Legitimidade) ...	135
6. O Agente do Poder Constituinte	136
7. Espécies de Poder Constituinte (Poder Constituinte Originário e Poder Constituinte Derivado)	136
8. Características do Poder Constituinte Originário	137
9. Formas de Exercício do Poder Constituinte Originário	137
10. Características do Poder Constituinte Derivado (ou Reformador) ...	138
11. Existência de Poderes Constituintes Decorrentes em Estados Federais ..	139
12. Limitações ao Poderes Constituintes Derivado e Decorrente	141
Capítulo 4: Classificação das Normas Constitucionais	153
1. Elementos Constitucionais do Estado	153
2. Classificação das Normas Constitucionais	156
3. Supremacia Constitucional e Hierarquização das Normas Jurídicas	157
4. Eficácia Jurídica das Normas Constitucionais	158
5. Classificação das Normas Não Auto-Áplicas	159
Capítulo 5: Hermenêutica e Interpretação das Normas Constitucionais ...	161
1. Hermenêutica e Interpretação Constitucionais	161
2. Princípios de Hermenêutica Constitucional	162
3. Interpretação das Normas Constitucionais	167
4. Norma Constitucional no Tempo (Recepção, Repristinção e Desconstitucionalização)	176
5. Considerações Finais	178
Capítulo 6: Controle de Constitucionalidade	179
1. Rigidez Constitucional e da Hierarquia das Normas Jurídicas	179
2. Conceito de Controle de Constitucionalidade	183
3. A Origem do Controle de Constitucionalidade	183

4. Natureza do Ato Inconstitucional e da Decisão de Inconstitucionalidade	185
5. Formas de Controle	186
6. Controle Judicial	188
7. A Questão do <i>Judicial Review</i> Norte-Americano	189
8. Lições de Tocqueville sobre o Controle Judicial Norte-Americano ...	192
9. A Importância das Cortes Constitucionais	193
10. Controle de Constitucionalidade no Reino Unido	195
11. A Importância do Controle Judicial nos Estados Federais	198
12. Controle de Constitucionalidade no Brasil	203
Capítulo 7: O Preâmbulo das Constituições	229
1. Significado do Preâmbulo	229
2. Os Preâmbulos das Constituições Brasileiras	230
Parte III: Constituições Brasileiras	233
Capítulo Único: Histórico das Constituições Brasileiras	235
1. O Império Brasileiro e a Constituição de 1824	235
2. A Primeira República e a Constituição de 1891	239
3. A Revolução de 1930 e a Constituição de 1934	247
4. O Estado Novo e a Constituição de 1937	250
5. O Período Democrático e a Constituição de 1946	252
6. O Regime Militar e a Constituição de 1967	255
7. A Nova República e a Constituição de 1988	258
Parte IV: Princípios Constitucionais Fundamentais	263
Capítulo 1: Os Princípios Constitucionais Fundamentais da República Federativa do Brasil	265
1. Considerações Iniciais	265
2. O Significado dos Princípios Constitucionais Fundamentais	266
3. Princípios Constitucionais Fundamentais e Hermenêutica Constitucional	267
4. Os Princípios Constitucionais Fundamentais da República Federativa do Brasil	268
5. Fundamentos da República Federativa do Brasil	270
6. Objetivos fundamentais da República Federativa do Brasil	286
7. Os Princípios da República Federativa do Brasil na Ordem Internacional	287
8. Conclusão	297
Capítulo 2: Princípios Constitucionais e Interpretação Constitucional	299

1. Considerações Iniciais	299
2. A Dimensão Valorativa dos princípios Constitucionais	300
3. Princípios Constitucionais e interpretação Constitucional	302
4. A Problemática dos Conflitos entre os Princípios Constitucionais	303
5. Considerações Finais	305
Parte V: Direitos e Garantias Fundamentais	307
Capítulo 1: Teoria dos Direitos Fundamentais	309
1. Considerações Iniciais	309
2. Origem Moderna dos Direitos da Pessoa Humana	309
3. Direitos Individuais	310
4. Declaração de Direitos e sua Origem	311
5. As Gerações de Direitos Fundamentais	313
6. Novos Direitos (Direitos de 4ª e 5ª Gerações)	314
7. Outra Classificação dos Direitos Fundamentais	315
Capítulo 2: Direitos Fundamentais na Constituição Brasileira	317
1. Considerações Iniciais	317
2. Direitos Explícitos e Implícitos na Constituição Federal de 1988	317
Capítulo 3: Garantias Constitucionais	413
1. Considerações Iniciais	413
2. Garantia da Estabilidade das Relações Jurídicas	414
3. Garantias Constitucionais Penais Individuais	419
4. Garantias Constitucionais Penais Sociais	434
5. Garantias Constitucionais Judiciárias	441
6. Ações Constitucionais	454
7. Considerações Finais	474
Capítulo 4: Direitos Sociais	477
1. Definição de Direitos Sociais	477
2. Direitos Constitucionais Trabalhistas	478
3. Análise Crítica dos Direitos Sociais	487
Capítulo 5: Nacionalidade	489
1. Definição de Nacionalidade	489
2. A Questão da Nacionalidade no Direito Internacional	489
3. Nacionalidade Originária e Nacionalidade Adquirida	490
4. Os Casos de Apatridia e Polipatridia	494
5. A Questão da Nacionalidade Brasileira na Constituição Federal de 1988 ...	496
Capítulo 6: Direitos Políticos	503
1. Definição de Direitos Políticos	503
2. Diferença entre Nacional e Cidadão	504

3. Cidadania Ativa e Cidadania Passiva	505
4. Cidadania Ativa na Constituição Federal de 1988	505
5. Cidadania Passiva na Constituição Federal de 1988	506
6. Suspensão e Perda dos Direitos Políticos	508
7. Princípio da Anterioridade Eleitoral	509
8. A Obrigatoriedade do Voto	509

TOMO II

Parte VI: Partidos Políticos e Sistemas Eleitorais	511
Capítulo 1: Partidos Políticos	513
1. Definição de Partido Político	513
2. Importância dos Partidos Políticos	513
3. Partidos de Quadros e Partidos de Massas	515
4. Sistemas Partidários	516
5. Origem e Evolução Histórica dos Partidos Políticos	517
6. Partidos Políticos no Brasil	518
7. Partidos Políticos na Constituição Federal de 1988	520
8. Considerações Finais	523
Capítulo 2: Sistemas Eleitorais	525
1. Considerações Iniciais	525
2. Sistema Distrital (majoritário) e Sistema Proporcional	525
3. Vantagens e Desvantagens de cada Sistema Eleitoral	526
4. Relação entre Sistema Eleitoral e Número de Partidos	527
5. Sistema Distrital Misto (O Modelo Alemão)	529
Parte VII: Organização do Estado	531
Capítulo 1: Os Tipos de Estado	533
1. Considerações Iniciais	533
2. Estados Simples e Estados Compostos	533
3. Uniões de Estados	534
Capítulo 2: O Estado Federal	539
1. Considerações Iniciais	539
2. Conceito de Estado Federal	539
3. A Distribuição de Competências na Federação (competências privativas, comuns e concorrentes)	542
4. Tipos de Federalismo	542
5. Pressupostos de Existência e Eficácia do Sistema Federativo	548
6. Federalismo e Democracia	560

7. Federalismo e Separação de Poderes	563
8. Federalismo e Pluralismo	565
9. Federalismo e Princípio da Subsidiariedade	576
Capítulo 3: O Estado Federal Brasileiro	585
1. Considerações Iniciais	585
2. Resumo Histórico do Federalismo no Brasil	586
3. Análise Crítica da Federação Brasileira	587
Seção I – A União	589
1. Considerações Iniciais	589
2. A União na Constituição Federal de 1988	590
3. Os Poderes na União	608
Seção II – Os Estados-Membros	612
1. Considerações Iniciais	612
2. O Estado-Membro na Constituição Federal de 1988	615
3. Os Poderes nos Estados-Membros	619
Seção III – Os Municípios	634
1. Considerações Iniciais	634
2. O Município na Constituição Federal de 1988	636
3. Os Poderes nos Municípios	642
4. Responsabilidade política de prefeitos e vereadores	649
5. Reflexões Sobre o Modelo Municipal Brasileiro	650
Seção IV – O Distrito Federal e os Territórios	652
1. O Distrito Federal	652
1. Territórios	655
Seção V – Da Intervenção Federal	657
1. Histórico da Intervenção Federal no Brasil	657
2. Intervenção Federal na Constituição Federal de 1988	657
3. Intervenção dos Estados-Membros nos Municípios	660
Capítulo 4: Administração Pública	663
1. Conceito de Administração Pública	663
2. Administração Pública: Sentidos Objetivo e Subjetivo da Expressão	664
3. Administração Direta e Indireta	664
4. Princípios Constitucionais do Direito Administrativo	666
5. Agentes Públicos	669
6. Responsabilidade Civil do Estado	673
7. Evolução da Administração Pública no Brasil	675
Parte VIII: Organização dos Poderes	667
Capítulo 1: Teoria da Separação dos Poderes	679

1. A Ideia de Separação dos Poderes	679
2. Separação de Poderes e Democracia	681
3. Razões da Crise da Separação dos Poderes	685
4. Separação de Poderes na Constituição Federal de 1988	687
Capítulo 2: Poder Legislativo	691
1. Considerações Iniciais	691
2. Unicameralismo e Bicameralismo	691
3. O Bicameralismo nas Federações	694
Seção I – Poder Legislativo Federal	702
1. Atribuições do Congresso Nacional	702
2. Comparecimento de Ministros de Estado no Congresso Nacional ...	705
3. Estatuto Parlamentar	706
4. Reuniões no Congresso Nacional (Legislaturas e Sessões Legislativas)	711
5. Câmara dos Deputados	715
6. Senado Federal	716
7. Comissões Parlamentares	718
Seção II – Processo Legislativo	723
1. Elementos e Espécies do Processo Legislativo	723
2. Espécies Normativas	724
Seção III – Função Fiscalizadora do Poder Legislativo	746
Capítulo 3: O Poder Executivo	749
1. Sistemas de Governo – Considerações Iniciais	749
2. Sistema Parlamentar de Governo	749
3. Sistema Presidencial de Governo	754
4. Considerações Finais – A Visão de Rui Barbosa	760
Seção I – Poder Executivo Federal	760
1. Considerações Iniciais	760
2. Presidência da República	761
3. Os Ministros de Estado	767
Seção II – <i>Impeachment</i>	769
1. Conceito de <i>Impeachment</i>	769
2. Origens e Casos de <i>Impeachment</i>	769
3. Crimes de Responsabilidade (<i>Impeachment</i>) no Brasil	771
4. O <i>Impeachment</i> e a Constituição Federal de 1988	772
5. Considerações Finais	773
Capítulo 4: Poder Judiciário	775
1. Considerações Iniciais	775
2. Aspectos Gerais do Poder Judiciário e do Poder dos Juízes no Estado de Direito	775

3. O Papel do Juiz no Estado de Direito	777
Seção I – O Poder Judiciário Brasileiro	778
1. Organização Judiciária Brasileira	778
2. O Ingresso de Magistrados	802
3. Garantias Constitucionais do Magistrado	803
4. Sistema de Promoção do Magistrado	805
5. Sobre a Questão da Súmula Vinculante	806
Capítulo 5: Funções Essenciais à Justiça	811
1. Considerações Iniciais	811
2. O Ministério Público	811
3. Advocacia Pública	824
4. Advocacia	825
5. Defensoria Pública	827
Parte IX: Defesa do Estado e das Instituições Democráticas	829
Capítulo 1: Estado de Defesa e Estado de Sítio	831
1. Considerações Iniciais	831
2. Estado de Defesa	832
3. Estado de Sítio	833
4. Medidas Comuns Tomadas Durante o Estado de Defesa e o Estado de Sítio	836
5. Situação de Emergência e Estado de Calamidade Pública	836
Capítulo 2: Forças Armadas	839
1. Desenvolvimento Constitucional da Matéria	839
2. Regulação Constitucional da Matéria	840
Capítulo 3: Segurança Pública	849
1. Considerações Iniciais	849
2. Polícia Federal	850
3. Polícia Rodoviária e Polícia Ferroviária Federais	851
4. Polícias civis e militares e corpos de bombeiros estaduais	852
5. Guardas municipais	853
6. Segurança Viária	854
7. Guardas portuárias	855
8. Força Nacional de Segurança Pública	855
9. Polícias penitenciárias	856
10. Polícias legislativas	856
11. Secretaria de Segurança Presidencial	857
12. Órgãos do Ministério da Justiça	858
13. Agência Brasileira de Inteligência	858

14. Possibilidade de Criação de Órgãos de Segurança Pública	859
15. Segurança Privada	860
16. O Problema da Segurança Pública no Brasil	860
Capítulo 4: Defesa Civil	865
Capítulo 5: Atividade de Inteligência	869
1. Considerações Iniciais	869
2. Antecedentes Históricos da Atividade de Inteligência no Brasil	873
3. O Sistema Brasileiro de Inteligência	875
4. A Agência Brasileira de Inteligência	882
Parte X: Tributação e Orçamento	887
Capítulo 1: Sistema Tributário Nacional	889
1. Considerações Iniciais	889
2. Tributo – Conceito e Espécies	890
3. Princípios Constitucionais Tributários	893
4. Imunidades Constitucionais Tributárias	896
5. A Divisão de Impostos na Federação Brasileira	897
6. Análise Crítica da Divisão Constitucional de Receitas Tributárias entre os Entes Federativos	901
7. Considerações Finais: Análise Crítica do Sistema Tributário Nacional ...	904
Capítulo 2: Finanças Públicas	907
1. Atividade Financeira do Estado	907
2. Direito Financeiro	908
3. Orçamento	909
4. Despesas Públicas	911
5. Receitas Públicas	912
6. Crédito Público	913
7. Dívida Pública	914
8. A Dívida Pública na Constituição de 1988	915
Parte XI: Ordem Econômica e Financeira	917
Capítulo 1: Ordem Econômica	919
1. Direito Constitucional Econômico	919
2. Princípios Constitucionais da Ordem Econômica	920
3. Monopólios da União	926
4. As Estatais da União	927
Capítulo 2: Da Política Urbana e Rural	929
1. Da Política Urbana	929
2. Da Política Rural e Reforma Agrária	930

3. Usucapião Especial Urbano e Rural	931
4. Expropriação de Propriedades Urbanas e Rurais	932
Capítulo 3: Sistema Constitucional Financeiro	933
1. Considerações Gerais	933
Parte XII: Ordem Social	935
Capítulo Único: A Ordem Social na Constituição Brasileira	937
1. Considerações Iniciais	937
2. Seguridade Social	937
3. Educação	944
4. Cultura	946
5. Desporto	949
6. Ciência e Tecnologia	950
7. Comunicação Social	950
8. Meio Ambiente	954
9. Família	955
10. Índio	960
11. Análise Crítica dos Direitos Contidos na Ordem Social	963
Parte XIII: Direito Constitucional Internacional	965
Capítulo Único: A Relação entre o Direito Interno e o	
Direito Internacional	967
1. Considerações Iniciais	967
2. Relação entre Direito Internacional e Ordem Jurídica Interna nos	
Diferentes Estados	971
3. Os Tratados Internacionais	973
4. Processo de Reconhecimento do Tratado à Luz da Constituição Federal ..	977
5. Tratados Internacionais e Direitos Fundamentais	978
Referências Bibliográficas	979