

Estêvão d'Ávila Freitas

**A Interpretação Constitucional
e dos Direitos Fundamentais na
visão de Gomes Canotilho**

DISSERTAÇÃO DE MESTRADO

Programa de Pós-graduação em Direito

Rio de Janeiro, junho de 2008.



Estêvão d'Ávila Freitas

**A Interpretação Constitucional e
dos Direitos Fundamentais na
visão de Gomes Canotilho**

Dissertação de Mestrado

Dissertação apresentada ao Programa de
Pós-graduação em Direito da PUC-Rio
como requisito parcial à obtenção do título
de Mestre em Direito.

Orientador: Francisco de Guimaraens

Rio de Janeiro
junho de 2008.



Estevão D'Ávila Freitas

A Interpretação Constitucional e dos Direitos Fundamentais na visão de Gomes Canotilho

Dissertação apresentada como requisito parcial para obtenção do título de Mestre pelo Programa de Pós-graduação em Direito do Departamento de Direito da PUC-Rio. Aprovada pela Comissão Examinadora abaixo assinada.

Prof. Francisco de Guimaraens

Orientador

Departamento de Direito – PUC-Rio

Prof. Adrian Sgarbi

Departamento de Direito – PUC-Rio

Prof. Cláudio Pereira de Souza Neto

Universidade Federal Fluminense

Prof. Nizar Messari

Vice-Decano de Pós-Graduação do Centro de
Ciências Sociais – PUC-Rio

Rio de Janeiro, 13 de junho de 2008.

Todos os direitos reservados. É proibida a reprodução total ou parcial do trabalho sem autorização da universidade, do autor e do orientador.

Estêvão d'Ávila Freitas

Graduou-se em Direito na UFMG (Universidade Federal de Minas Gerais) em 1985. Especializou-se em Direito Processual Civil pela Universidade Gama Filho do Rio de Janeiro. Participou de diversos seminários e projetos sociais na área de Direitos Humanos em parceria com os poderes públicos municipal, estadual e federal. Assessor Jurídico e membro do Conselho Curador da Fundação Movimento Direito e Cidadania, Professor do Núcleo de Prática Jurídica e Vice-Diretor da Escola Superior Dom Helder Câmara.

Freitas, Estêvão d'Ávila

A Interpretação Constitucional e dos Direitos Fundamentais na visão de Gomes Canotilho / Estêvão d'Ávila Freitas; orientador Francisco de Guimaraens. - Rio de Janeiro: PUC, Programa de Pós-graduação em Direito, 2008.

163f. 29cm

1. Dissertação (mestrado) – Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro, Programa de Pós-graduação em Direito.

Inclui referências bibliográficas

1. Hermenêutica constitucional. 2. Restrições dos Direitos fundamentais.
3. Direito constitucional. 4. Gomes Canotilho. I. Freitas, Estêvão d'Ávila. II. Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro. Programa de Pós-graduação em Direito. III. Título

CDD:340

Dedico este trabalho à minha esposa Adriana Clark, pelo seu amor e
companheirismo.

Agradecimentos

Ao meu orientador Professor Francisco de Guimaraens pela inestimável generosidade humana, paciência e estímulo para a realização deste trabalho.

À minha mãe, Elza D'Ávila Freitas e minha cunhada Ciangeli Clark pelo carinho e dedicação.

Aos queridos amigos Paulo Umberto Stumpf, Valdênia Geralda de Carvalho e João Batista Moreira Pinto pelo apoio e confiança.

Ao estimado cunhado Giovani Clark pelo encorajamento imprescindível, sem o qual este trabalho não poderia ter sido realizado.

Resumo

FREITAS, Estêvão d'Ávila; GUIMARAENS, Francisco de. **A interpretação constitucional e dos direitos fundamentais na visão de Gomes Canotilho**. Rio de Janeiro, 2008. 163f. Dissertação de Mestrado. Programa de Pós-graduação em Direito, Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro.

O presente estudo versará sobre a Interpretação da constituição na Teoria das Restrições dos Direitos Fundamentais, objetivando oferecer uma compreensão da hermenêutica específica e constitucionalmente adequada para os direitos fundamentais. A primeira parte da pesquisa assentar-se-á, primordialmente, na tarefa de desenvolver propostas para uma teoria adequada da concretização de princípios constitucionais. O desenvolvimento deste estudo, conectar-se-á com dois pilares do Direito: norma e sistema jurídico. Isso porque incorporamos a noção pós-positivista de Constituição como sistema aberto de princípios e regras de Canotilho. A segunda parte da pesquisa pretende desenvolver uma metódica estruturante em vista de uma teoria que melhor se adeque às restrições aos direitos fundamentais na interpretação da Constituição brasileira de 1988. E se fala em teoria adequada considerando-se aquela voltada para a realidade jurídico-Constitucional brasileira que se nos revela, no texto constitucional de 1988. Na terceira parte do trabalho estudaremos a colisão, as restrições e a ponderação de interesses como ferramenta metodológica de aferição da constitucionalidade das restrições aos direitos fundamentais. Por fim, na quarta parte do trabalho trataremos das restrições e colisões de direitos fundamentais na jurisprudência do Supremo Tribunal Federal. A concretização dos direitos fundamentais, as colisões e restrições e os seus correspondentes momentos de aplicação jurisprudencial mostram a importância do método concretizante para a configuração de uma Nova Hermenêutica projetada para melhor responder as demandas de uma sociedade plural e complexa, pois não perde de vista a realidade onde se insere.

Palavras-chave

Hermenêutica constitucional; Direito constitucional; Restrições dos direitos fundamentais.

Abstract

FREITAS, Estevão D'ávila; GUIMARÃES, Francisco de. **The Constitucional Interpretation and Fundamental Rights by Gomes Canotilho**. Rio de Janeiro, 2008. 163p. Dissertation of Master's degree. Post-graduate program in Law, Pontifical Catholic University of Rio de Janeiro.

The present study will approach the interpretation of the constitution in the Theory of Restrictions of Fundamental Right, having as its objective to offer an understanding of the specific hermeneutic and constitutionally adequate for fundamental rights. The first part of the research will be based, primarily, in the task of developing proposals for a suitable theory of materialization of constitutional principles. The development of this study, it will be connected with two pillars of Right: norm and legal system. This, because, we incorporate the concept post-positivist of Constitution as Canotilho's open system of principles and rules. The second part of the research aims at developing a methodical structure, by regarding to a theory that better adapts to the restrictions on Fundamental Rights in the interpretation of Brazilian Constitution in 1988. It is said in adequate theory, taking into account that one which is directed toward a constitutional legal Brazilian reality that it is disclosed in 1988 constitutional text. In the third part we will study the collision, the restrictions and the balance of interests as methodological tool of gauging of the constitutionality of the restrictions on Fundamental Rights. Finally, in the fourth part of the paper we will deal with the restrictions and collisions of Fundamental Rights of Supreme Court jurisprudence. The achievement of the Fundamental Rights, the collisions and restrictions and their corresponding moments of jurisprudential application show the importance of the materializing method to set up a New Hermeneutic designed to better answer the demands of a plural and complex society, for it doesn't lose the vision of the reality where it is in.

Key words

Constitutional Hermeneutic; Constitutional Law; Restrictions of Fundamental Rights.

Sumário

1 Introdução	10
2 A Interpretação Constitucional	15
2.1 Especificidade da interpretação constitucional	21
2.2 Hermenêutica como método de interpretação	27
2.3 A Ciência das Normas- Kelsen e a Teoria Pura do Direito	37
2.3.1 A Norma Jurídica: O sentido objetivo de um ato de vontade	40
2.3.2 Norma e Valor	43
2.3.3 O Direito: Ordem Coativa da Conduta Humana	43
2.3.4 Sistema do Direito e Sanção	46
2.4 Métodos de Interpretação Constitucional	51
2.4.1 Integrativo ou Científico – Espiritual	51
2.4.2 Tópico – Problemático	53
2.4.3 Concretista (K. Hesse)	55
2.5 A Metodica Constitucional	56
2.6 Os Tópicos de Metodologia Constitucional para Canotilho	63
2.7 A Constituição como sistema de regras e princípios	66
2.8 As regras e princípios na doutrina de R. Dworkin	69
2.9 Estrutura da norma de direito fundamental	70
2.10 O conceito semântico da norma jurídica	71
2.11 O conceito pragmático de norma jurídica	72
2.12 A função dos princípios na hermenêutica constitucional	74
2.13 As regras e princípios na doutrina brasileira	78
3. A Classificação dos Direitos Fundamentais em Vista de sua Melhor Adequação aos Princípios Constitucionais	82
3.1 Direitos de defesa	87
3.2 Direitos a não-impedimentos	88
3.3 Direitos a não-afetações	89
3.4 Direito a não-eliminação de posições jurídicas	90
3.5 Direitos a prestações positivas	90
3.6 Direitos a prestações normativas	92
3.7 Direitos a prestações materiais	93

4. A Teoria dos Direitos Fundamentais e suas restrições	95
4.1 As Restrições nos Direitos Fundamentais na Constituição Brasileira de 1988	110
4.2 Os limites das Restrições Constitucionais	120
4.3 Concretização dos direitos fundamentais como sua limitação	125
4.4 Reserva Legal	126
4.5 Limites Constitucionais em casos excepcionais	127
4.6 Colisão e concorrência dos direitos fundamentais	128
4.7 Colisão de direitos fundamentais	129
4.8 Solução das colisões de direitos fundamentais	129
4.9 As soluções interpretativas	130
4.9.1 Categorização	130
4.9.2 A hierarquização	132
4.10 Formas de colisão de direitos fundamentais	133
4.11 Ponderação de interesses e interpretação	134
4.12 Restrição de direitos fundamentais	137
4.13 Restrição legal e restrição aplicativa	139
4.14 Restrições expressamente estatuídas	140
4.15 Restrições expressamente estatuídas pela constituição	141
5. As Restrições e Colisões de Direitos Fundamentais na jurisprudência do STF	143
6. Conclusão	153
7. Referências bibliográficas	157