



Carlos Frederico Delage Junqueira de Oliveira

**IDENTIDADE DO DIREITO E RAZÕES PARA A AÇÃO:
Um estudo sobre as contribuições de Joseph Raz
para a teoria do direito**

Dissertação de Mestrado

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

Orientador: Adrian Sgarbi

Rio de Janeiro
Abril de 2006



Carlos Frederico Delage Junqueira de Oliveira

**IDENTIDADE DO DIREITO E RAZÕES PARA A AÇÃO:
Um estudo sobre as contribuições de Joseph Raz
para a teoria do direito**

Dissertação apresentada como requisito parcial para a obtenção do grau de Mestre pelo Programa de Pós-Graduação em Teoria Geral do Estado e Direito Constitucional do Departamento de Direito da PUC-Rio. Aprovada pela Comissão Examinadora abaixo assinada.

Prof. Adrian Sgarbi

Orientadora

Departamento de Direito – PUC-Rio

Prof. Alejandro B. Alvarez

Departamento de Direito – PUC-Rio

Prof. Noel Struchiner

Faculdade de Direito Evandro Lins e Silva

Prof. João Pontes Nogueira

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

Rio de Janeiro, 09 de junho de 2006

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

Carlos Frederico Delage Junqueira de Oliveira

Graduou-se em Direito na Universidade Federal de Juiz de Fora. Durante a graduação, foi bolsista do Programa de Monografias de Conclusão de Curso para a realização da pesquisa “Aplicação de Conceitos Jurídicos Indeterminados – uma proposta de justificação das decisões fundamentadas em conceitos vagos”. No curso de mestrado, que teve início no primeiro semestre de 2004, foi bolsista da CAPES. Participa do Grupo Interinstitucional de Pesquisa em Direito (GIPED) e do Círculo Neoconstitucional. Hoje é professor de teoria do direito da Faculdade Metodista Granbery, em Juiz de Fora, colabora como Consultor Jurídico no Instituto Brasileiro de Administração Municipal (IBAM), além de ser bolsista da CAPES no programa de pós-graduação da PUC-Rio (doutorado).

Ficha Catalográfica

OLIVEIRA, Carlos Frederico Delage Junqueira de.

IDENTIDADE DO DIREITO E RAZÕES PARA A AÇÃO: Um estudo sobre as contribuições de Joseph Raz para a teoria do direito / Carlos Frederico Delage Junqueira de Oliveira; Orientador: Adrian Sgarbi. – Rio de Janeiro: PUC, Departamento de Direito, 2006.

125fls.

1. Dissertação (mestrado). Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro, Departamento de Direito.

1. Direito – Teses. 2. direito, 3. norma, 4. sistema jurídico, 5. identidade, 6. razões para a ação. I. Sgarbi, Adrian. II. Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro. Departamento de Direito. III. Título.

CDD:340

Agradecimentos

Ao meu orientador, professor Adrian Sgarbi, pelas incontáveis e instigantes conversas sobre teoria do direito que ocorreram nos dois anos em que freqüentei a pós-graduação da PUC-Rio.

Aos demais professores do Programa de Pós-Graduação em Direito da PUC-Rio, especialmente ao professor Alejandro, que, durante seu curso de teoria do direito, mostrou que o debate é uma maneira agradável e profícua de aprendizado, e ao professor Antônio Maia, graças a quem conheci inúmeras pessoas que, como nós dois, são perdidamente apaixonadas pela filosofia do direito.

À PUC-Rio e à CAPES, pelo indispensável auxílio financeiro.

Ao Marcos, ao Anderson e à Carmen, pela presteza, cordialidade e, principalmente, pelo incomparável bom-humor com que resolveram as mais diferentes questões administrativas no decorrer do o curso.

Aos amigos Thomas, Noel, Pedro, Zeca e Rachel, pelas conversas, críticas e sugestões de leitura.

À Tati, que, só Deus sabe como, conseguiu conviver comigo nas horas mais tensas.

A minha mãe e ao meu pai, pelo inestimável auxílio moral e financeiro.

Resumo

Oliveira, Carlos Frederico Delage Junqueira de; Sgarbi, Adrian. **Identidade do direito e razões para a ação: Um estudo sobre as contribuições de Joseph Raz**. Rio de Janeiro, 2006. 125 p. Dissertação de Mestrado – Departamento de Direito, Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro.

O presente trabalho baseia-se na obra de Joseph Raz e consiste em uma investigação teórica sobre os conceitos de normas e de sistemas jurídicos no interior do positivismo analítico. A análise dos modelos de Austin, Kelsen e Hart evidencia a necessidade de reformulação dos critérios de identidade do direito. Um critério que leve em conta a atuação dos “órgãos primários de aplicação do direito” mostra-se superior na medida em que reconhece que as normas identificadas, de alguma forma, se ligam com razões para a ação. Porque essa dimensão prática das normas não pode ser desconsiderada, o critério proposto por Raz desponta como uma descrição melhor e mais fiel daquilo que se entende por sistema jurídico.

Palavras-chave

Direito, norma, sistema jurídico, identidade, razões para a ação.

Abstract

Oliveira, Carlos Frederico Delage Junqueira de; Sgarbi, Adrian. **Identity of law and reasons for action: an analysis of the contribution of Joseph Raz for the jurisprudence.** Rio de Janeiro, 2006. 125 p. Dissertação de Mestrado – Departamento de Direito, Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro.

The present work is based on Joseph Raz work and consists in a theoretical investigation about the concepts of legal norms and systems in the boundary of analytic positivism. The analysis of the models developed by Austin, Kelsen and Hart prove the necessity of reformulation of the criteria of identity of Law. A criterion that takes into account the activity of the “primary law-applying organs” is superior because recognizes the fact that the identified norms, in a certain way, are connected with reasons for action. Because this practical dimension of the norms can not be disregarded, the criterion proposed by Raz proportions a better and more faithful description of a legal system.

Keywords

Law, norm, legal system, identity, reasons for action.

Sumário

Introdução.....	9
1 Sobre a identidade do direito.....	12
1.1 Teoria do sistema jurídico e identidade do direito.....	12
1.1.1 A questão do enfoque.....	12
1.1.2 Identidade, existência e estrutura do direito.....	17
1.1.2.1 A relevância da identidade.....	17
1.1.2.2 Identidade e individuação do direito.....	18
1.1.2.3 Identidade e existência do direito.....	21
1.1.2.4 Extensão e continuidade dos sistemas jurídicos.....	22
1.2 Três critérios de identificação do direito.....	25
1.2.1 Colocação do problema.....	25
1.2.2 O critério do modo de origem.....	26
1.2.3 O critério do modo de aplicação.....	28
1.2.4 Critérios não-positivistas de identificação.....	29
2 A identidade do direito no positivismo analítico: Austin e Kelsen.....	33
1.3 Identificação com base no modo de origem.....	33
1.3.1 Austin e o soberano.....	33
1.3.1.1 Critério para determinar a extensão dos sistemas jurídicos.....	34
1.3.1.2 Critério para determinar a continuidade dos sistemas jurídicos.....	37
1.3.1.3 Avaliação crítica.....	38
1.3.2 Kelsen e a norma fundamental.....	41
1.3.2.1 Critério para determinar a extensão dos sistemas jurídicos.....	41
1.3.2.2 Critério para determinar a continuidade dos sistemas jurídicos.....	45
1.3.2.3 Avaliação crítica.....	49
3 A identidade do direito no positivismo analítico: Hart e Raz.....	52
3.1 Identificação com base no modo de aplicação.....	52
3.1.1 Hart e a regra de reconhecimento.....	52
3.1.1.1 Critério para determinar a extensão dos sistemas jurídicos.....	53
3.1.1.2 Critério para determinar a continuidade dos sistemas jurídicos.....	62
3.1.1.3 Avaliação crítica.....	62
3.1.2 Raz e os órgãos primários de aplicação do direito.....	66
3.1.2.1 Critério para determinar a extensão dos sistemas jurídicos.....	68
3.1.2.2 Critério para determinar a continuidade dos sistemas jurídicos.....	75
3.1.2.3 Avaliação crítica.....	79
4 O sistema jurídico como sistema de razões para a ação.....	87
1.4 Normas e razões para a ação.....	87
1.5 Sobre a estrutura geral das razões para a ação.....	88
1.5.1 O papel das razões.....	88
1.5.2 Razões completas, razões operativas e razões auxiliares.....	91
1.5.3 A dimensão de peso das razões.....	95
1.5.4 Razões de primeira ordem e razões de segunda ordem.....	97
1.6 Normas como razões para a ação.....	100
1.6.1 Sobre os diversos tipos de normas.....	100
1.6.1.1 Normas imperativas.....	101

1.6.1.2 Normas não-imperativas.....	104
1.6.1.2.1 Permissões.....	104
1.6.1.2.1.1 A variedade de permissões.....	104
1.6.1.2.1.2 Permissões fracas, permissões baseadas em razões excludentes e permissões excludentes.....	105
1.6.1.2.1.3 Normas permissivas.....	107
1.6.1.2.2 Normas que conferem poder.....	108
1.6.1.2.2.1 Poder normativo e poder jurídico.....	108
1.6.1.2.2.2 Normas que conferem poder jurídico.....	112
1.7 Três exemplos.....	113
Conclusão.....	117
Referências bibliográficas.....	122