



Paulo Roberto dos Santos Corval

EXCEÇÃO PERMANENTE
Introdução a uma categoria para a
teoria constitucional no século XXI

Dissertação de Mestrado

Dissertação apresentada ao Programa de Pós-graduação em Direito do Departamento de Direito da PUC-Rio como parte dos requisitos parciais para a obtenção do título de Mestre em Direito.

Orientador: José Ribas Vieira

Rio de Janeiro
Março de 2007



Paulo Roberto dos Santos Corval

EXCEÇÃO PERMANENTE
Introdução a uma categoria para a
teoria constitucional no século XXI

Dissertação apresentada ao Programa de Pós-graduação em Direito do Departamento de Direito da PUC-Rio como parte dos requisitos parciais para a obtenção do título de Mestre em Direito.

Prof. José Ribas Vieira

Orientador

Departamento de Direito – PUC-Rio

Prof. Renato de Andrade Lessa

SBI/IUPERJ e UFF

Prof.^a Gisele Guimaraes Cittadino

Departamento de Direito – PUC-Rio

Prof. João Pontes Nogueira

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

Rio de Janeiro, 21 de março de 2007

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

Paulo Roberto dos Santos Corval

Graduou-se em Direito na PUC-Rio em 2004. Advogado. Assessor na Procuradoria Regional da República – 2ª Região/Ministério Público Federal.

Ficha catalográfica

Corval, Paulo Roberto dos Santos

Exceção Permanente: Introdução a uma categoria para a teoria constitucional no século XXI / Paulo Roberto dos Santos Corval; orientador: José Ribas Vieira. – Rio de Janeiro: PUC, Departamento de Direito, 2007.

viii.; 156f.:il.: 29,7 cm

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

Inclui referências bibliográficas.

1. Direito – Teses. 2. Constituição. 3. Normatividade; 4. Norma. 5. Realidade. 6. Exceção permanente. 7. Direitos fundamentais. 8. Hermenêutica. 9. Tribunais constitucionais. I. Vieira, José R. (José Ribas). II. Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro. Departamento de Direito. III. Título.

CDD: 340

Agradecimentos

A Deus, rocha minha, toda honra, toda glória, todo louvor!

À minha esposa Amanda, pela compreensão, amizade e amor imprescindíveis à conclusão deste trabalho. Foram penosas as horas em que, por causa dos livros e textos, tive de me afastar de sua maravilhosa companhia.

A meus pais. Jamais poderei pagar a “dívida” que tenho com vocês. Obrigado pelo apoio e, principalmente, pelas numerosas vezes que, esforçando-se para entenderem as idéias confusas que lhes expunha, ouviram-me com grande dedicação.

Ao estimado Prof. José Ribas Vieira, pelo auxílio, otimismo, inspiração e inacabáveis indicações de leitura.

A Enzo Bello. Lutar ao lado de grandes homens nos engrandece.

A todos os companheiros que ingressaram comigo no mestrado. Vocês tornaram mais agradáveis esses dois últimos anos. Um grande abraço!

Aos professores do Departamento, pelos muitos ensinamentos, conversas e auxílio.

A todos os funcionários do Departamento, especialmente ao Anderson e a Carmen. Sem a ajuda e disponibilidade de vocês seria difícil chegar ao final.

Resumo

Corval, Paulo Roberto dos Santos; Vieira, José Ribas. **Exceção Permanente – introdução a uma categoria para a teoria constitucional no século XXI**. Rio de Janeiro, 2007 156p. Dissertação de Mestrado – Departamento de Direito, Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro.

Sobre a teoria constitucional desenvolvida na segunda metade do século XX (a teoria pós-1945) está assentada a produção teórico-dogmática hegemônica no direito constitucional brasileiro. Quer na sua matriz valorativa quer naquela direcionada por princípios e procedimentos é pressuposto que as constituições detêm uma espécie de normatividade autônoma capaz de regular a vida, harmonizando, pela via da reciprocidade, a tensão entre norma e realidade. Num momento de globalização, risco, estado de guerra, Império e neoliberalismo, entretanto, o consenso teórico alcançado com a tese da normatividade autônoma da constituição acha-se desestabilizado. Necessária sua reestruturação. A isso se propõe *Exceção Permanente: introdução a uma categoria para a teoria constitucional no século XXI*. A categoria exceção permanente, apresentada nesta dissertação em suas linhas introdutórias, aponta, ao invés da reciprocidade, em direção à imanência entre norma e vida, bem assim a um âmbito de indiscernibilidade em que o discurso jurídico-constitucional é redimensionado, abrindo horizontes à ação emancipatória e a uma nova compreensão da própria normatividade. Ilumina a difícil e obscura equação entre constituição e vida, encontrando-se nela chave adequada para compreender o processo histórico contemporâneo, diretivas teóricas e mecanismo para articular questões centrais da teoria constitucional, v.g., constituição, direitos fundamentais, hermenêutica constitucional e jurisdição constitucional.

Palavras-chave

Constituição; normatividade; norma; realidade; exceção permanente; direitos; hermenêutica; tribunais constitucionais.

Abstract

Corval, Paulo Roberto dos Santos; Vieira, José Ribas. **Exceção Permanente – introdução a uma categoria para a teoria constitucional no século XXI**. Rio de Janeiro, 2007 156p. Dissertação de Mestrado – Departamento de Direito, Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro.

The constitutional theory developed in the second half of the XX century (the theory of post-1945) bounds the hegemonic theoretic-dogmatic tradition in the constitutional Brazilian Law. Whether in the valued matrix or in the one guided by principles and procedures is based on the assumption of the Constitution's autonomous normativity that is able to regulate life, harmonizing, by the way of reciprocity, the tension between norm and reality. However, in a period of globalization, risk, war state, Empire and neo-liberalism, the theoretic consensus achieved by the autonomous normativity theory of the constitution is non-stabilized. Urging a new structure. It is the aim of *Exceção Permanente: introdução a uma categoria para a teoria constitucional no século XXI*. Instead of the reciprocity post-1945 theory, the permanent exception category introduce in this dissertation points in the direction to the immanence between norm and life, and to a space of indiscernability whose legal-constitutional speech is re-dimensioned opening new horizons to the emancipatory action and to a new comprehension of the normativity. Clarify the difficult and obscure equation between the constitution and life. As a consequence of that, it is found inside this permanent exception category an appropriated key to comprehend the contemporaneous historical process, theoretical directives and mechanism to articulate central questions of the constitutional theory, v.g., constitution, fundamental rights, constitutional hermeneutic and constitutional jurisdiction.

Key words

Constitution; normativity; norm; reality; permanent exception; rights; hermeneutics; courts constitutional.

Sumário

1. Introdução	09
2. A teoria constitucional pós-1945 e a problemática da normatividade autônoma da constituição	14
2.1. Dinâmica: constituição, direitos fundamentais, hermenêutica/interpretação, tribunais constitucionais e normatividade autônoma	14
2.2. A normatividade autônoma na base da teoria constitucional pós-1945: Hesse, Häberle, Müller e Zagrebelsky	27
2.3. Normatividade autônoma em crise	38
3. Um novo contexto: situação de exceção permanente	44
3.1. Globalização	44
3.2. Risco	50
3.3. Estado de guerra e Império	56
3.4. Neoliberalismo	60
4. Exceção permanente: uma categoria para pensar a Teoria Constitucional no século XXI	68
4.1. Origens: Carl Schmitt e a República de Weimar	68
4.2. De 1945 a 2001: uma síntese dos novos rumos	82
4.3. Revitalização: o debate norte-americano sobre a constituição de emergência	87
4.4. (Re)construindo a exceção	95
5. Exceção permanente: algumas implicações	110
5.1. Pensando o Brasil	110
5.2. Constituição, direitos fundamentais, hermenêutica/interpretação, tribunais constitucionais	119
6. Conclusão	135
7. Referências bibliográficas	143

Lista de Ilustrações

Quadro 1 – Constitucionalistas alemães pós-1945 sobre o papel da constituição e fatores de sua contextualização social	27
Quadro 2 – Resumo do debate sobre a globalização, seu conceito e suas principais implicações	47
Quadro 3 – Fragmentos da decomposição da modernidade ao longo do século XX segundo Alain Touraine	48
Figura 1 – Taxas de crescimento global por ano e década no período de 1960 a 2003	62