

UNIVERSIDADE FEDERAL DO RIO GRANDE DO SUL
FACULDADE DE DIREITO
PROGRAMA DE PÓS-GRADUAÇÃO EM DIREITO

Henrique Montagner Fernandes

**“O NOSSO PAPEL É EMPURRAR A HISTÓRIA
(...) A SERVIÇO DA CAUSA DA HUMANIDADE”**

Construção, reprodução e reação à doutrina neoconstitucionalista no Brasil

Porto Alegre

2020

HENRIQUE MONTAGNER FERNANDES

**“O NOSSO PAPEL É EMPURRAR A HISTÓRIA
(...) A SERVIÇO DA CAUSA DA HUMANIDADE”**

Construção, reprodução e reação à doutrina neoconstitucionalista no Brasil

Tese apresentada para Exame de Defesa como requisito parcial para a obtenção do grau de Doutor em Direito pelo Programa de Pós-Graduação em Direito da Faculdade de Direito da Universidade Federal do Rio Grande do Sul.

Orientador: Prof. Dr. Alfredo de J. Flores

Porto Alegre

2020

HENRIQUE MONTAGNER FERNANDES

**“O NOSSO PAPEL É EMPURRAR A HISTÓRIA
(...) A SERVIÇO DA CAUSA DA HUMANIDADE”**

Construção, reprodução e reação à doutrina neoconstitucionalista no Brasil

Tese apresentada para Exame de Defesa como requisito parcial para a obtenção do grau de Doutor em Direito pelo Programa de Pós-Graduação em Direito da Faculdade de Direito da Universidade Federal do Rio Grande do Sul.

Aprovada em 9 de março de 2020.

BANCA EXAMINADORA

Prof. Dr. Alfredo de J. Flores, Orientador

Prof. Dr. Rodrigo Valin de Oliveira

Prof. Dr. Guilherme Boff

Prof. Dr. Marcus Vinícius Martins Antunes

Prof. Dr. Elton Somensi de Oliveira

Prof. Dr. Frederico Augusto Bonaldo Silva

CIP - Catalogação na Publicação

Fernandes, Henrique Montagner

"O nosso papel é empurrar a história (...) a serviço da causa da humanidade": Construção, reprodução e reação à doutrina neoconstitucionalista no Brasil / Henrique Montagner Fernandes. -- 2020. 344 f.

Orientador: Alfredo de Jesus Dal Molin Flores.

Tese (Doutorado) -- Universidade Federal do Rio Grande do Sul, Faculdade de Direito, Programa de Pós-Graduação em Direito, Porto Alegre, BR-RS, 2020.

1. História do direito constitucional brasileiro. 2. Neoconstitucionalismo. 3. Produção de doutrinas jurídicas. 4. Sistema de formação de juristas. 5. Escolas jurídicas. I. Flores, Alfredo de Jesus Dal Molin, orient. II. Título.

AGRADECIMENTOS

O autor agradece por toda sorte de contribuição, solicitada ou espontaneamente oferecida, a Alexandre Soares da Silva, Alfredo de Jesus Dal Molin Flores, Ana Luiza Vianna, Ângela Vidal da Silva Martins, Caroline da Cunha Caroni, Cristiane Catarina Fagundes de Oliveira, Denis Guilherme Rolla, Elton Somensi de Oliveira, Fernando Baguinski, Frederico Augusto Bonaldo Silva, Guilherme Boff, Kenny Sontag, Luis Fernando Barzotto, Marcos Paulo Fernandes de Araújo, Marcos Roberto de Lima Aguirre, Marcus Vinícius Martins Antunes, Marta Marques Ávila, Raphael de Barros Petersen, Régis João Nodari, Roberta Drehmer de Miranda, Rodrigo Valin de Oliveira, Roland Hamilton Marquardt Neto e Wagner Silveira Feloniuk; e, em especial, a Clara e Clarissa Montagner Fernandes.

O presente trabalho foi realizado com apoio da Coordenação de Aperfeiçoamento de Pessoal de Nível Superior – Brasil (CAPES) – Código de Financiamento 001.

“To write about it as if one set of values could be made rigid and relegated to a past and as if all historical movement could be made to consist of the progress away from it is to give proof of an astonishingly limited understanding of what historical processes are like”.

J. G. A. Pocock (States, Republics, and Empires: The American Founding in Early Modern Perspective)

RESUMO

Este trabalho materializa uma investigação histórico-jurídica sobre fenômeno jurídico contemporâneo, qual seja, o surgimento e difusão do neoconstitucionalismo no modo de produção jurídico brasileiro, bem como as reações a esse fenômeno. Tendo por caso central do neoconstitucionalismo a doutrina de Luís Roberto Barroso e por orientação metodológica António Manuel Hespanha e Quentin Skinner, o processo intelectual de sua construção foi reconstituído a fim de evidenciar os instrumentos de natureza intelectual e material empregados pelo autor. Na sequência, passou-se à análise do processo de reprodução da doutrina neoconstitucionalista associado ao sistema de formação de juristas, consistente por si em instrumento de natureza institucional, bem como nos instrumentos de natureza intelectual e material mobilizados a cada ciclo de orientações. No momento seguinte, verificou-se a consolidação e constituição da imagem pública da Escola de Direito Constitucional da UERJ, composta fundamentalmente pelos alunos formalmente orientados por Luís Roberto Barroso e assentada na doutrina neoconstitucionalista. Na última etapa, a reação à referida doutrina manifestou-se em projetos editoriais distintos, um representado pelas Escolas de Direito da FGV, atuando no interior daquele paradigma doutrinário, mas em perspectiva anglo-saxã, e o outro representado pela Escola do IDP, também atuando com categorias daquele paradigma, porém em diálogo com a tradição romano-germânica.

Palavras-chave: Constitucionalismo brasileiro; Doutrina neoconstitucionalista; Modo de produção jurídico; Sistema de formação de juristas; Escolas jurídicas.

RÉSUMÉ

Ce travail s'agit d'une investigation historique et juridique sur le phénomène juridique contemporain, la naissance et diffusion du néo-constitutionnalisme au sein du mode de production juridique brésilien, ainsi que sur les réactions à cette réalité. Ayant comme la base du néo-constitutionnalisme la doctrine de Luís Roberto Barroso et les apports de António Manuel Hespanha et Quentin Skinner comme approche méthodologique, le processus intellectuel de leur constitution fut restitué afin de souligner les outils intellectuels employés par ces auteurs. Tout à la suite, l'on passe à l'analyse du processus de reproduction de la doctrine néo-constitutionnaliste associée au système de formations de juristes, étant lui-même un outil institutionnel, et aux outils intellectuels et matériaux déployés à chaque cycle de direction. Prochainement, il est vérifié la constitution de l'image public de l'École de droit constitutionnel de l'UERJ, composée en particulier par les élèves dirigés par Luis Roberto Barroso, basée sur la doctrine néo-constitutionnaliste. À la fin, la réaction à cette doctrine se manifeste à travers des projets éditoriaux distincts, l'un représenté par les Écoles de droit de la FGV se plaçant dans un paradigme néo-constitutionnel à partir d'une perspective anglo-saxonne, et l'autre représenté par l'école de l'IDP qui travaille avec les catégories néo-constitutionnalistes en dialogue avec la tradition romano-germanique.

Mots-clés: Constitutionnalisme brésilien; Doctrine néo-constitutionnaliste; Mode de production juridique; Système de formation de juristes; Écoles juridiques.

ABSTRACT

This work comprises a historical-legal research about a contemporary legal phenomenon, that is, the emergence and diffusion of neo-constitutionalism in the Brazilian legal mode of production, as well as reactions to this phenomenon. With Luís Roberto Barroso's doctrine as the central case of neo-constitutionalism and António Manuel Hespanha and Quentin Skinner as methodological guidance, the entire intellectual process of its construction was reconstituted in order to highlight the intellectual and material instruments used by the author. Then, it proceeded to the analysis of the reproduction process of the neo-constitutionalist doctrine associated with the lawyers' training systems, which itself consisted an institutional instrument, as well as to the analysis of the intellectual and material instruments mobilized in each cycle of academic supervision. At the next step, there was the consolidation and constitution of the public image of UERJ School of Constitutional Law, composed mainly of students formally supervised by Luís Roberto Barroso and based on the neo-constitutionalist doctrine. In the last stage, reactions to that doctrine were manifested in different editorial projects, one represented by the FGV Law Schools, acting within that doctrinal paradigm in an Anglo-Saxon perspective, and the other represented by the IDP School, acting with neo-constitutionalist categories in dialogue with the Romano-Germanic legal tradition (i.e., Civil Law tradition).

Keywords: Brazilian Constitutionalism; Neo-constitutionalist doctrine; Legal mode of production; Lawyers' training systems; Legal Schools.

SUMÁRIO

1 INTRODUÇÃO.....	11
PARTE I.....	30
2 A CONQUISTA DA EFETIVIDADE	30
2.1 O problema da Federação	30
2.2 A efetividade constitucional	36
2.3 A interpretação constitucional	56
3 A RENOVAÇÃO NEOCONSTITUCIONALISTA	73
3.1 A nova interpretação constitucional: fundamentos	74
3.2 O novo direito constitucional brasileiro: efeitos.....	102
3.3 A nova racionalidade iluminista: narrativas	122
PARTE II.....	147
4 CONSTRUÇÃO DA ESCOLA NEOCONSTITUCIONALISTA.....	147
4.1 A trama de gerações	149
4.1.1 Primeiro ciclo de orientações	153
4.1.2 Segundo ciclo de orientações	166
4.1.3 Terceiro ciclo de orientações	172
4.2 A consolidação da escola.....	178
4.2.1 A doutrina elevada a jurisprudência	179
4.2.2 A Escola de Direito Constitucional da UERJ	197
5 REAÇÃO À VANGUARDA NEOCONSTITUCIONALISTA	208
5.1 Rede tendencialmente anglo-saxã: escola da FGV.....	209
5.2 Rede tendencialmente romano-germânica: escola do IDP	242
6 CONCLUSÃO.....	274
REFERÊNCIAS	277
APÊNDICE A – PROVAS DE SELEÇÃO DE NOVOS PESQUISADORES PARA A LINHA DE DIREITO PÚBLICO DO PPGD/UERJ	327
APÊNDICE B – PUBLICAÇÕES NA REVISTA DE DIREITO DO ESTADO.....	339