

**DESAFIOS CONTEMPORÂNEOS
DO CONTROLE DE
CONSTITUCIONALIDADE NO BRASIL**

ÁLVARO RICARDO DE SOUZA CRUZ

Mestre em Direito Econômico e Doutor em Direito Constitucional pela UFMG. Professor dos Cursos de Graduação e Pós-Graduação da Pontifícia Universidade Católica de Minas Gerais. Vice-Presidente do Instituto Mineiro de Direito Constitucional. Membro do Instituto de Hermenêutica Jurídica/MG. Procurador da República em Minas Gerais.

EMÍLIO PELUSO NEDER MEYER

Mestre em Direito Constitucional pela UFMG. Doutorando em Direito pela UFMG. Professor de Direito Constitucional do Curso de Graduação em Direito da Universidade Federal de Ouro Preto. Membro do IDEJUST – Grupo de Estudos sobre Internacionalização do Direito e Justiça de Transição. Advogado.

EDER BOMFIM RODRIGUES

Mestre e Doutorando em Direito Público pela Pontifícia Universidade Católica de Minas Gerais. Professor de Direito Constitucional do Curso de Graduação em Direito do Centro Universitário Metodista Izabela Hendrix e da Faculdade Minas Gerais. Membro do Instituto Brasileiro de Direito Constitucional. Advogado.

DESAFIOS CONTEMPORÂNEOS DO CONTROLE DE CONSTITUCIONALIDADE NO BRASIL

COLEÇÃO PROFESSOR
ÁLVARO RICARDO DE SOUZA CRUZ

VOLUME II



Belo Horizonte
2012



CONSELHO EDITORIAL

Álvaro Ricardo de Souza Cruz	Jorge Bacelar Gouveia - Portugal
André Cordeiro Leal	Jose Antonio Moreno Molina - Espanha
Carlos Augusto Canedo G. da Silva	José Luiz Quadros de Magalhães
David França Ribeiro de Carvalho	Luciano Stoller de Faria
Dhenis Cruz Madeira	Luiz Manoel Gomes Júnior
Emerson Garcia	Mário Lúcio Quintão Soares
Frederico Barbosa Gomes	Renato Caram
Gilberto Bercovici	Rubens Beçak
Gregório Assagra de Almeida	William Freire
Gustavo Corgosinho	

É proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio eletrônico, inclusive por processos reprodutivos, sem autorização expressa da editora.

Impresso no Brasil | Printed in Brazil

Arraes Editores Ltda., 2012.

Plácido Arraes
Editor

Avenida Brasil, 1843/Joia 110, Savassi
Belo Horizonte/MG
CEP 30.140-002
Tel: (31) 3031-2330

Coordenação Editorial: Fabiana Carvalho
Capa: Charles Hoffert e Vladimir Oliveira Costa
Diagramação: Reinaldo Henrique Silva
Revisão: Andréia Assunção

D441 Desafios contemporâneos do controle de constitucionalidade no Brasil / Álvaro Ricardo de Souza Cruz, Emílio Peluso Neder Meyer e Eder Bomfim Rodrigues, coordenadores – Belo Horizonte: Arraes Editores, 2012.
(Coleção: Professor Álvaro Ricardo de Souza Cruz. 2)
182 p.
ISBN: 978-85-62741-45-6

1. Constitucionalidade – Controle – Brasil. 2. Direito constitucional – Brasil. I. Cruz, Álvaro Ricardo de Souza. II. Meyer, Emílio Peluso Neder. III. Rodrigues, Eder Bomfim.

CDD: 341.240981

CDU: 342(81)

Elaborada por: Maria Aparecida Costa Duarte
CRB/6-1047

www.arraeseditores.com.br
arraes@arraeseditores.com.br

Belo Horizonte
2012

NOTA DO EDITOR

Atualmente, o estudo do Direito está passando por profunda revolução. Irrigados por contribuições da Filosofia, da Hermenêutica, das Teorias da Argumentação Jurídica e por tantos outros ramos do saber, os seus conceitos e dogmas tradicionais passam por revisões, releituras e redimensionamentos, dando à ciência jurídica um nível de complexidade e de profundidade até então inéditos.

Não obstante toda essa revolução, não é exagero dizer que, infelizmente, ela ainda está distante do cotidiano de grande parte dos operadores do Direito, que insiste em manter uma estrutura jurídica anacrônica e em descompasso com as discussões contemporâneas e mesmo com os problemas que os circundam, pois o instrumental de que se valem já não mais atende às demandas vividas nos dias de hoje.

As causas dessa dissonância podem ser várias. Mas, certamente, uma delas pode ser apontada: a necessidade de se ampliar meios de acessos a essas informações e a essas discussões, retirando-as dos muros das universidades e as espargindo sobre esse mundo da vida, criando uma interlocução mais próxima e efetiva entre o que se pensa e o que se faz.

É exatamente pensando nessa proposta de divulgar essas ideias que a Arraes Editores lança a coleção Professor Álvaro Ricardo de Souza Cruz.

O objetivo dessa coleção é a publicação de artigos e de ensaios que transitem por diversos ramos da pesquisa acadêmica, passando pela dogmática jurídica, pela Filosofia do Direito, pela Hermenêutica Jurídica, pelas Teorias da Argumentação, pelas Teorias do Estado, dentre outros, e que tragam contribuição direta para a análise, reflexão e aprofundamento de um olhar crítico dessas estruturas jurídicas. A intenção é trazer a público aqueles trabalhos que, normalmente, ficariam apenas restritos aos debates acadêmicos, com um círculo reduzido de leitores, para difundi-lo, democratizando o saber e divulgando essas novas ideias.

É importante dizer que esse projeto está diretamente relacionado aos fins da própria Arraes Editores. Desde o seu primeiro momento, sempre esteve comprometida com a produção acadêmica de qualidade, priorizando a publicação de trabalhos que efetivamente contribuam para a revolução do pensamento, para a análise crítica dos institutos jurídicos e que proponham mudanças no modo de se fazer o ensino, a pesquisa e a prática forense, buscando inserir nesse contexto o que de mais moderno está sendo trabalhado por aqueles que se dedicam ao estudo sério e aprofundado desse tema.

E, diante de tudo isso, não haveria nome melhor para batizar essa coleção do que o do Professor Álvaro Ricardo de Souza Cruz, cuja escolha não foi aleatória. Certamente, na atualidade, ele é um dos mais emblemáticos representantes do constitucionalismo contemporâneo. Com uma capacidade de análise multidisciplinar, alia um profundo conhecimento jurídico, consolidado em anos de estudos, de docência superior, de pesquisa e de prática forense como Procurador da República, com um conhecimento variado e diversificado de Filosofia, de Teorias da Argumentação e de Hermenêutica. E, ao se somar a tudo isso, uma disciplina e rigor científico invejáveis, ter-se-ão as credenciais que justificam o nome dado à coleção.

Para a Arraes Editores é motivo de honra poder contar com o Professor Álvaro Ricardo de Souza Cruz como um dos seus membros do seu Conselho Editorial, e, sobretudo, poder ter a sua chancela nesta coleção. Com seu conhecimento, rigor e experiência acadêmica, certamente nos auxiliará sobremaneira na escolha dos textos que possam enriquecer, cada vez mais, a pesquisa, o ensino e a prática jurídicas, ainda tão carentes daquela verdadeira revolução.

O EDITOR

*Para Anamaria, Victor e Gabriel,
razões da minha vida.*

Álvaro

*Para Renata. Para minha família, cada
vez maior e mais feliz por sua causa.*

Emílio

*Aos meus pais Ivan e Marília e aos
meus irmãos Lúvia e Alexandre.*

Eder

Para nossos professores e alunos.

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO	1
CAPÍTULO 1 A MODULAÇÃO TEMPORAL DAS DECISÕES DECLARATÓRIAS DE INCONSTITUCIONALIDADE DAS LEIS E ATOS NORMATIVOS	3
CAPÍTULO 2 O PROCESSO DE CONTROLE CONCENTRADO DE CONSTITUCIONALIDADE É UM PROCESSO ABSTRATO?	59
CAPÍTULO 3 O PROCESSO DE CONTROLE CONCENTRADO DE CONSTITUCIONALIDADE É UM PROCESSO OBJETIVO?	93
CAPÍTULO 4 O SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL É UM LEGISLADOR POSITIVO?	111
CAPÍTULO 5 A “ABSTRATIVIZAÇÃO” DA VIA DIFUSA	129

CONSIDERAÇÕES FINAIS	145
REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS	149
TÁBUA DE DECISÕES	157