



**História e Teoria do  
Estado de Direito  
1ª Aula:  
Apresentação do curso  
Aspectos Gerais  
04/08/2017**

Profª. Nina Ranieri  
2017

# **História e Teoria do Estado de Direito**

---

## **Plano de Aula**

### **1- O que é e para que serve o Estado de Direito?**

**1.1 - concepção geral**

**1.2- conceito formal**

**1.3- conceito material**

**1.4-princípios fundamentais**

**1.5- modelos**

### **2- O que não é Estado de Direito?**

# 1- O QUE É O ESTADO DE DIREITO?

---

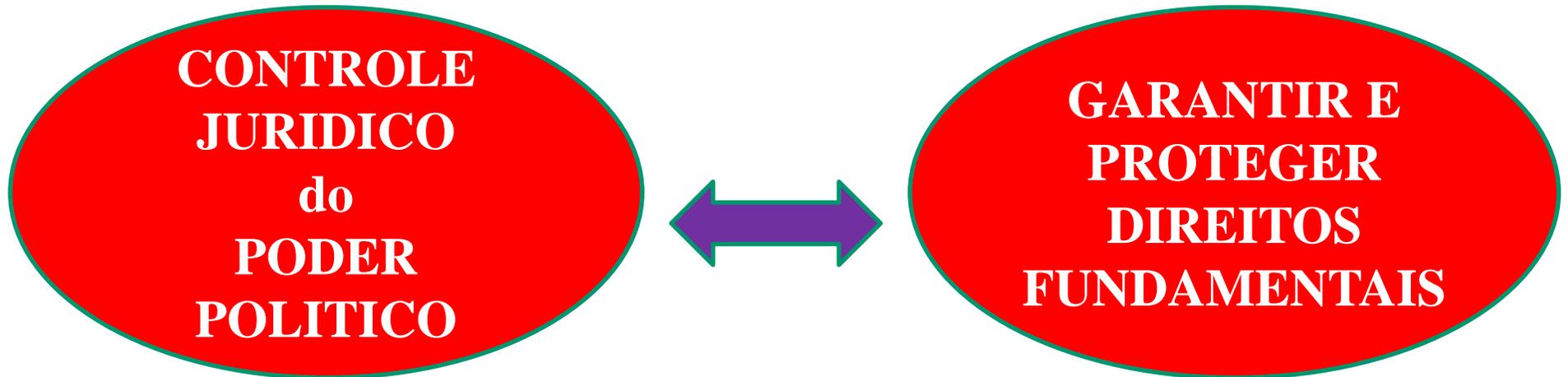
## 1.1 - concepção geral



CONTROLE  
JURIDICO  
do  
PODER POLITICO

# 1- PARA QUE SERVE O ED?

---



# **CONTROLE JURIDICO DO PODER POLITICO**

---

**QUE TIPO DE CONTROLE?**

**QUALQUER CONTROLE?**

**QUEM ESTABELECE OS CONTROLES?**

**COMO?**

# História e Teoria do Estado de Direito

---

**1- O que é Estado de Direito?**

**1.2 – conceito formal:**

**limitação jurídica do poder e da atividade do Estado  
por via da**

**LEI POSITIVA**

# Conceito simples

---

**TUDO ESTADO LEGAL É ESTADO DE DIREITO?**

**QUE GRAU DE CONTROLE / LIMITE?**

**QUAL GENERALIDADE PERANTE A LEI?**

**QUAL IGUALDADE?**

# História e Teoria do Estado de Direito

---

**1- O que é Estado de Direito?**

**1.3 – conceito material:**

**limitação jurídica do poder e da atividade do Estado  
por via da**

**CONSTITUIÇÃO**

**SEPARAÇÃO DE PODERES**

**DIREITOS FUNDAMENTAIS**

**DEMOCRACIA**

# História e Teoria do Estado de Direito

---

## 1- O que é Estado de Direito?

### 1.4 – princípios fundamentais

- **Legalidade – só a lei cria direitos e obrigações**  
*due process of law* – devido processo legal
- **Igualdade – todos são iguais perante a lei**  
todos são iguais em direitos e obrigações
- **Justiciabilidade – atuação do Judiciário:**  
recomposição legalidade + controle constitucionalidade

# História e Teoria do Estado de Direito

---

## 1- O que é Estado de Direito?

### 1.5 – modelos

- *Rule of Law*
- *Rechtsstaat*
- *État de droit*
- Estado democrático de Direito

# Estado Moderno e proteção jurídica

---

SÉC.XIII	SÉC.XVII	SÉC.XVIII	SÉC.XIX
UNIFICAÇÃO ESTRUTURAS PODER + REGRAS DIREITO	1648 TRATADO WESTFÁLIA ----- SOBERANIA TERRITORIAL ABSOLUTA + REGRAS DIREITO	ESTADOS NACIONAIS FEDERALISMO	TEORIAS JURÍDICAS PJ Estado
<i>MAGNA CHARTA</i> 1215	<i>BILL OF RIGHTS</i> 1689	1776 DECLARAÇÃO DA VIRGINIA	CONSTITUIÇÃO  LIMITAÇÃO PODER
		1789 DECLARAÇÃO UNIVERSAL DOS DIREITOS DO HOMEM E DO CIDADÃO	<i>RECHSSTAAT</i>

# **Declaração dos Direitos do Homem e do Cidadão 1789**

## **Art. 16**

**“Toda Sociedade,  
na qual a **garantia de direitos** não é assegurada  
nem a **separação dos poderes** determinada,  
não tem **Constituição.**”**

**F. Lassale**

*O que é uma Constituição Política*

1863



“Onde a Constituição escrita não corresponder à real, surge inevitavelmente um conflito que não é possível evitar e, mais dia menos dia, **a Constituição escrita, a folha de papel, sucumbirá forçosamente perante a Constituição real, a das autênticas forças vitais do país.**”

o poder da **força** é maior que o das normas jurídicas

## H. Kelsen

*Teoria Geral do Direito e do Estado*

1934



“ Ao formular a norma fundamental não introduzimos nenhum método novo na ciência do Direito.

Simplemente tornarmos explícito o que todos os juristas pressupõem (...), a constatação de que a **norma básica realmente existe na consciência jurídica** e é o resultado de uma simples análise de enunciados jurídicos concretos.”

“O poder das **normas** deve ser suficiente para limitar a força “

## **K. Hesse**

### *A Força Normativa da Constituição*

1959



“Essa **vontade de Constituição** origina-se de três vertentes diversas.

(...) a compreensão da **necessidade** e do **valor** de uma **ordem jurídica inquebrantável**, que proteja o Estado contra o arbítrio desmedido e disforme.

(...) na compreensão de que essa ordem constituída é mais do que uma ordem legitimada pelos fatos.

(...) na consciência de que, ..., **essa ordem não logra ser eficaz sem o concurso da vontade humana.**”

**convicção, respeito, idealismo** e não força

# 2- O QUE NÃO É ESTADO DE DIREITO?

---

2- O que é NÃO é Estado de Direito?

**Carl Schmitt**  
Teologia Política



**“Soberano é quem decide sobre o estado de exceção.”**

**“O caso excepcional, o caso não descrito na ordem jurídica vigente pode ser, no máximo, caracterizado como caso de extrema necessidade, como risco para a existência do Estado ou similar, mas não ser descrito como pressuposto legal.”**

# 2- O QUE NÃO É ESTADO DE DIREITO?

---

**2- O que é NÃO é Estado de Direito?**

**Giorgio Agamben**  
**Estado de Exceção**



**“forma legal daquilo que não é legal”**

**“Terra de ninguém, entre o fato político, a ordem jurídica e a vida”**

## 2- O QUE NÃO É ESTADO DE DIREITO?

---



# TERRORISMO E ESTADO DE DIREITO

---

**EUA**

**26/10/2001**

**The USA PATRIOT Act: Preserving Life and Liberty  
(Uniting and Strengthening America by Providing Appropriate  
Tools Required to Intercept and Obstruct Terrorism)**



# TERRORISMO E ESTADO DE DIREITO

---

**EUA**

**26/10/2001**

**The USA PATRIOT Act**

**Suspensão garantias:**

**Privacidade e controle de telefones, emails, registros medicos, transações bancárias, investigações.**

**Possibilidade de detenção, sem prova de culpa ou mandato judicial, de “combatente inimigo” e “combatente ilegal”**

# TERRORISMO E ESTADO DE DIREITO

---

**EUA**

**17/10/2006**

**The USA MILITARY COMMISSIONS Act**

**Permitiu o emprego de comissões militares para processar e julgar terroristas.**

**Comissões Militares de Guantanamo**

**MCA/2009**

# TERRORISMO E ESTADO DE DIREITO

---

**02/06/2015**

**H.R.2048 - USA FREEDOM Act of 2015  
UNITING AND STRENGTHENING AMERICA BY  
FULFILLING RIGHTS AND ENSURING EFFECTIVE  
DISCIPLINE OVER MONITORING ACT OF 2015**

**Vigilância sob Patriot Act:  
até Dezembro 2019**



# TERRORISMO E ESTADO DE DIREITO

---

**FRANÇA**

**Lei de 20/11/2015**

**LOI n° 2015-1501 du 20 novembre 2015 prorogeant l'application de la loi n° 55-385 du 3 avril 1955 relative à l'état d'urgence et renforçant l'efficacité de ses dispositions**

Em vigencia até 1/11/2017



# TERRORISMO E ESTADO DE DIREITO

---

## FRANÇA

**Lei de 20/11/2015**

Restrição de circulação pessoas e veículos

Liberdade vigiada

Prisão domiciliar

Buscas

Dissolução de associações

Censura de imprensa

**O Tribunal Administrativo  
analisa a legalidade das ações**

