



As matrizes clássicas do Estado de Direito

***O Rule of Law* americano**

Profa. Nina Ranieri

2017
nbsr - FD/USP - 2017

Plano de Aula

1- Aspectos Gerais

1.1- Colonização britânica na América - 3 sistemas

1.2- Organização política

1.3- Fundamentos filosóficos

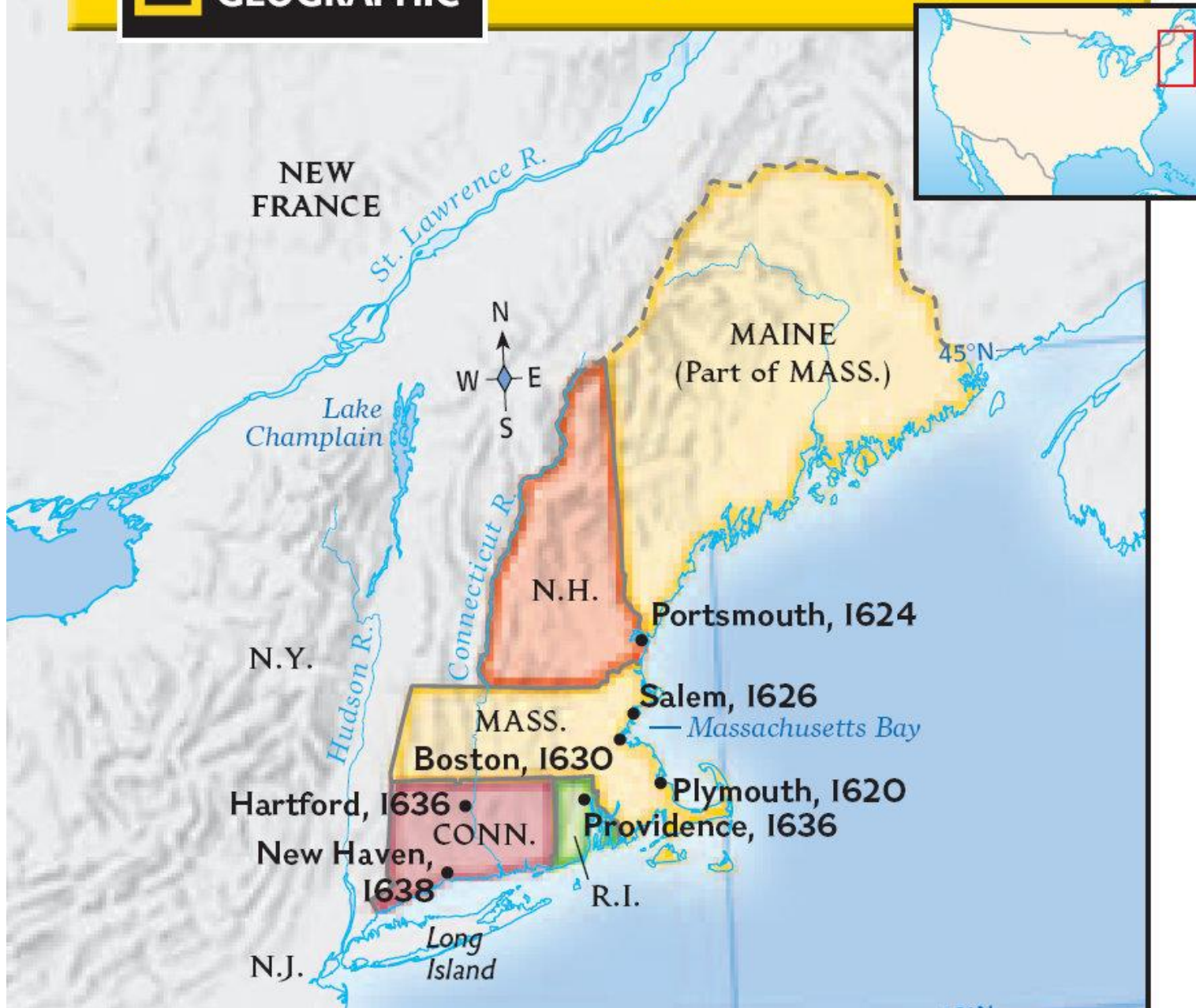
1.4- Fundamentos políticos

1.5- Fundamentos jurídicos

2- Características

3- A supremacia da Constituição e do Judiciário





Rule of law americano - Aspectos Gerais

1.1- Colonização britânica na América - 3 sistemas

- a) governador nomeado encarregado de administrar sob o comando das ordens da coroa (Nova York)
- b) concessão a um homem ou companhia a propriedade de certas porções de terra (Maryland, as Carolinas, Pensilvânia e Nova Jersey)
- c) concessão a certo número de emigrantes o direito de autogovernarem, respeitada a *law of the land* inglesa (Nova Inglaterra)

New England Colonies



Colony	Reason Founded	Date founded
Massachusetts	Religious freedom	1620
New Hampshire	Trade/fishing	1623
Connecticut	Religious freedom & trade	1636
Rhode Island	Religious freedom	1636



Middle Colonies

Colony	Reason Founded	Date Founded
New York	Trade	1664
New Jersey	Trade	1664
Delaware	Trade	1664
Pennsylvania	Religious and Political freedom	1682

Southern Colonies

- **Virginia** (1607) – First permanent English settlement in the New World.
- **Maryland** (1634) - Colony established for escaping Catholics.
- **North Carolina** (1653) – Established to prevent the Spanish from moving northward.
- **South Carolina** (1663) – Established to prevent the Spanish from moving northward and allowed growing of different crops.
- **Georgia** (1732) – Established as a safe haven of debtors, the poor and unfortunate.

Rule of law americano - Aspectos Gerais

1.1- Organização política

Base: comuna (Município)

nomeava seus magistrados

instituía e arrecadava seus tributos

Autonomia política no 3º. Sistema (Nova Inglaterra)

13 Colonies Chart						
● New England Colonies ● Middle Colonies ● Southern Colonies						
Date	Name of Colony or Settlement	Region	Government in 1775	Religion	Trade Economic Activity	Famous People
1607	<u>Virginia Colony</u>	Southern	Royal	Anglican and Baptist	Agriculture, Plantations, Tobacco & Sugar	John Smith John Rolfe
1626	<u>New York Colony</u>	Middle	Royal	Quakers, Catholics, Lutherans, Jewish and others	Agriculture, Iron ore products	Peter Minuit Peter Stuyvesant
1630	<u>Massachusetts Colony</u>	New England	Royal Province under Charter	Puritan	Ship building, Rum exports	John Winthrop
1633	<u>Maryland Colony</u>	Southern	Proprietary	Catholics, Anglicans and Baptists	Agriculture, Plantations, Tobacco & Sugar	George Calvert
1636	<u>Rhode Island Colony</u>	New England	Charter	Puritan	Ship building, Rum exports	Roger Williams Anne Hutchinson
1636	<u>Connecticut Colony</u>	New England	Charter	Puritan	Ship building, Rum exports	Thomas Hooker
1638	<u>New Hampshire Colony</u>	New England	Royal	Puritan	Ship building, Rum exports	John Mason
1638	<u>Delaware Colony</u>	Middle	Proprietary	Quakers, Catholics, Lutherans, Jewish and others	Agriculture, Iron ore products	Peter Minuit
1653	<u>North Carolina Colony</u>	Southern	Royal	Anglican and Baptist	Agriculture, Plantations, Tobacco & Sugar	Lords Proprietors
1663	<u>South Carolina Colony</u>	Southern	Royal	Anglican and Baptist	Agriculture, Plantations, Tobacco & Sugar	Charter of Carolina
1664	<u>New Jersey Colony</u>	Middle	Royal	Quakers, Catholics, Lutherans, Jewish and others	Agriculture, Iron ore products	Lord Berkeley George Carteret
1682	<u>Pennsylvania Colony</u>	Middle	Proprietary	Quakers, Catholics, Lutherans, Jewish and others	Agriculture, Iron ore products	William Penn
1732	<u>Georgia Colony</u>	Southern	Royal	Anglican and Baptist	Agriculture, Plantations, Tobacco & Sugar	James Oglethorpe

1.3- Fundamentos filosóficos



J. Locke - Segundo Tratado sobre o Governo (1690)

87- “(...) o Homem nasce com direito à perfeita liberdade e gozo ilimitado de todos os direitos e privilégios da lei da natureza, tanto como qualquer outro homem ou grupo de homens (...)”

95- “O único modo legítimo pelo qual alguém abre mão de sua liberdade natural e assume os laços da sociedade civil consiste no acordo com outras pessoas para se juntar e unir-se em comunidade, para viverem em segurança, conforto e paz (...), com a garantia de gozar as suas posses (...)”

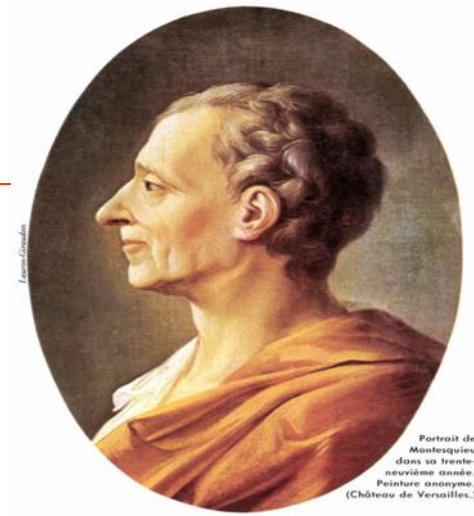
129- “(...) fazer aquilo que julgar oportuno para a própria preservação e dos demais, ele abandona para que as leis feitas pela sociedade o exerçam, até o ponto em que o exija sua própria preservação e a dos demais (...)”.

1.3- Fundamentos filosóficos

MONTESQUIEU

O espírito das leis (1748)

Capítulo VI, Livro XI



“Quando na mesma pessoa ou no mesmo corpo de Magistratura, o Poder Legislativo é reunido ao Executivo, não há liberdade. Porque pode temer-se que o mesmo Monarca ou o mesmo Senado faça leis tirânicas para executá-las tiranicamente.

Também não haverá liberdade se o Poder de Julgar não estiver separado do Legislativo e do Executivo. Se estivesse junto com o Legislativo, o poder sobre a vida e a liberdade dos cidadãos seria arbitrário: pois o juiz seria o legislador. Se estivesse junto com o Executivo, o Juiz poderia ter a força de um opressor.”

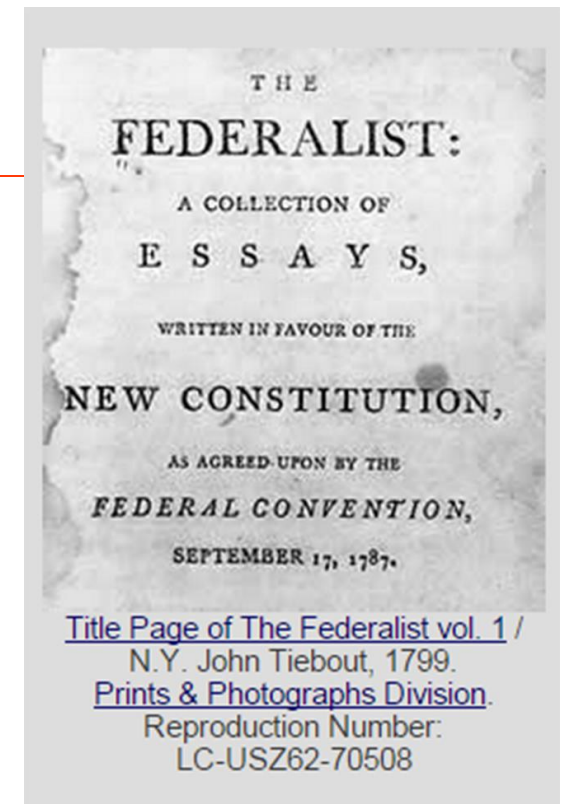
1.4- Fundamentos políticos

Federalist Papers - 1788

Alexander Hamilton (1755-1804)

James Madison (1751-1836)

John Jay (1745-1859)



“If men were angels, no government would be necessary.

In framing a government which is to be administered by men over men, the great difficulty lies in this:

**you must first enable the government to control the governed;
and in the next place oblige it to control itself.”**

James Madison, Federalist Paper No. 51 (1788)

The World Justice Project's definition of the rule of law

1. A system of self-government in which all persons, including the government, are accountable under the law
2. A system based on fair, publicized, broadly understood and stable laws
3. A fair, robust, and accessible legal process in which rights and responsibilities based in law are evenly enforced
4. Diverse, competent, and independent lawyers and judges

<https://www.americanbar.org/content/dam/aba/migrated/publiced/features/Part1DialogueROL.authcheckdam.pdf>

“When we [Americans] talk about the rule of law,
We assume that we’re talking about a law
that promotes freedom,
that promotes justice,
that promotes equality.”

U.S. Supreme Court Justice Anthony Kennedy (2007)

<https://www.americanbar.org/content/dam/aba/migrated/publiced/features/Part1DialogueROL.authcheckdam.pdf>

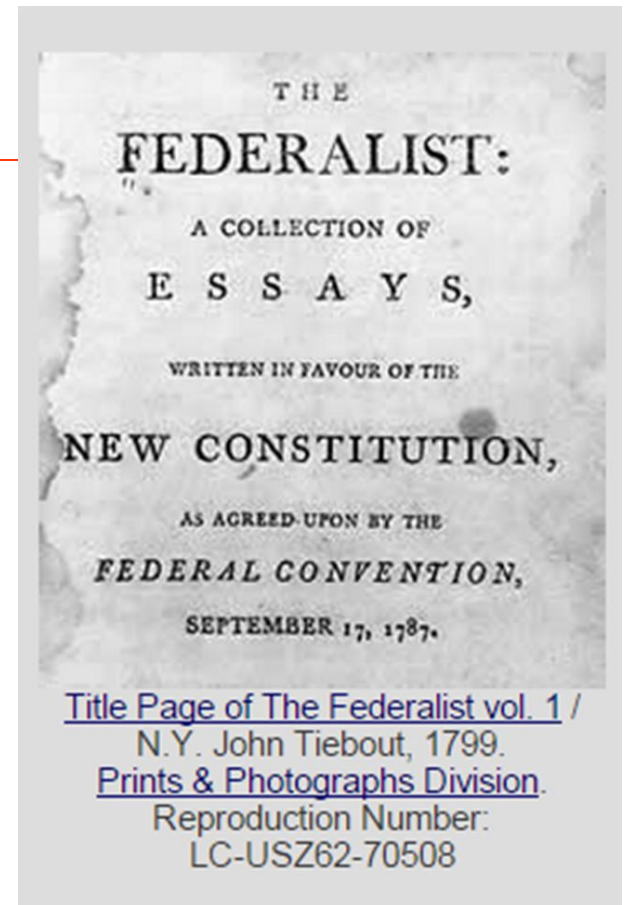
1.4- Fundamentos políticos

Federalist Papers – 1788

NOVA FORMA DE GOVERNO - #1
Divisão territorial em várias unidades

SISTEMA BICAMERAL - #51
Representação das Unidades (Senado) #62
Representação popular (Câmara)#52

SEPARAÇÃO PODERES – # # 47, 51
Poderes presentes nos 2 níveis federais



1.4- Fundamentos políticos

Federalist Papers – 1788

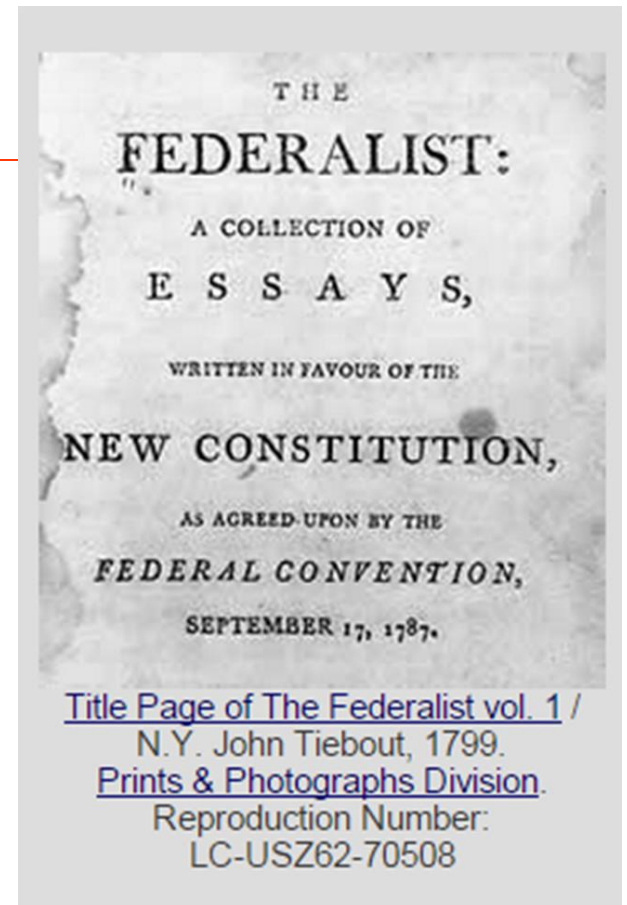
AUTONOMIA ENTES FEDERADOS

Governos próprios

Competências administrativas e fiscais

SUPREMA CORTE - #78

Dirimir questões federais



1.5- Fundamentos jurídicos

Declaração da Virginia – 12/06/1776

- todos os homens são, por natureza, igualmente livres e independentes, e têm certos direitos inatos
- todo poder é inerente ao povo e, conseqüentemente, dele procede; que os magistrados são seus mandatários e seus servidores e, em qualquer momento, perante ele responsáveis.
- o governo é instituído, ou deveria sê-lo, para proveito comum, proteção e segurança do povo, nação ou comunidade; (...) se um governo se mostra inadequado ou é contrário a tais princípios, a maioria da comunidade tem o direito indiscutível, inalienável e irrevogável de reformá-lo (...)

1.5- Fundamentos jurídicos

Massachusetts Body of Liberties – 1641

Massachusetts Constitution – 1780

XXX.—In the government of this Commonwealth, the legislative department shall never exercise the executive and judicial powers, or either of them: The executive shall never exercise the legislative and judicial powers, or either of them: The judicial shall never exercise the legislative and executive powers, or either of them: **to the end it may be a government of laws and not of men.**

<http://www.heritage.org/initiatives/first-principles/primary-sources/massachusetts-constitution>

1.5- Fundamentos jurídicos

Constituição Americana 1787



Nós, o Povo dos Estados Unidos, a fim de formar uma União mais perfeita, estabelecer a Justiça, assegurar a tranquilidade interna, prover a defesa comum, promover o bem-estar geral, e garantir para nós e para os nossos descendentes os benefícios da Liberdade, promulgamos e estabelecemos esta Constituição para os Estados Unidos da América.

Rule of law americano



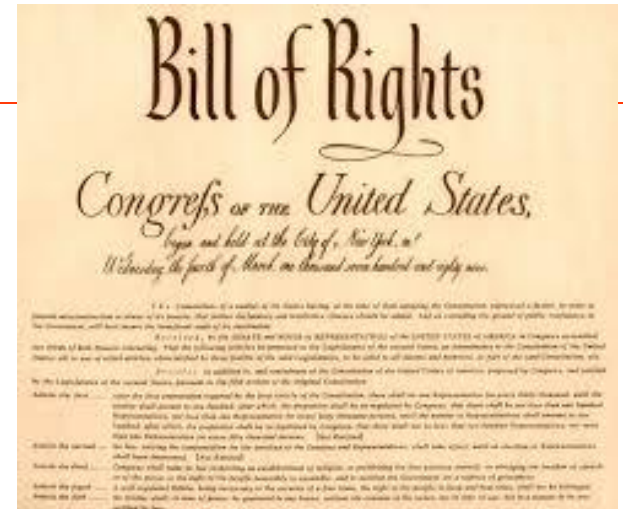
Bill of Rights 1791

Emendas I a X

Direitos individuais contra o Estado

“I - Congress shall make no law respecting an establishment of religion, or prohibiting the free exercise thereof; or abridging the freedom of speech or of the press; or the right of the people peaceably to assemble, and to petition the Government for a redress of grievances.”

1.5- Fundamentos jurídicos



Bill of Rights 1791

Emendas

I- liberdade de religião, de expressão, de imprensa, assembleia e petição

II- liberdade de portar armar

III – proibição de aquartelar soldados em residências

IV- busca e apreensão mediante devido processo legal

V- proibição de prisões arbitrárias

Rule of law americano

2- Características

- Constituição rígida e escrita
- Organização federativa:
50 sistemas legislativos e judiciários estaduais
legislação federal e cortes federais
- *Law of the land* Federal
- *Judicial review of legislation*

Diferenças

Rule of law britânico

- 1- Constituição
não tem a natureza de lei fundamental
- 2- Direito costumeiro
Precedentes judiciais
- 3- Preeminência do Parlamento
Não na elaboração de leis, mas de controle do Executivo

Rule of law americano

- 1- Constituição:
lei fundamental
ato de soberania popular
- 2- Direito escrito
- 3- Misto *common law* e *civil law*
- 4- Proeminência do Judiciário

Diferenças

Rule of law britânico

- 1- observância do processo justo
- 2- proeminência das leis e costumes da terra
- 3- sujeição de todos os atos do Executivo à soberania do Parlamento
- 4- igualdade de acesso ao Judiciário

Rule of law americano

- 1- império da lei
- 2- governo subordinado à lei (princípios de justiça e de direito)
- 3- sujeição atos do Congresso a *judicial review*
- 4- tribunais exercem a justiça em nome do povo

3- Supremacia da Constituição e do Judiciário

Era Liberal

Marbury v. Madison

Dread Scott v. Sandford (1857)

Lochner v. NY (1905) / Era Lochner (1890-1937)

3- Supremacia da Constituição e do Judiciário

Política Económica

New Deal – final anos 1930/1950

Conselho Nacional de Relações do Trabalho v. Jones & Laughlin Steel Corp. (1937)

Política Social

Era Warren - 1953/1969

Brown v. Board of Education of Topeka (1954)

Federalismo

Era Renquist – 1986/2005

Bush v. Gore (2000)

Era Roberts – 2005