

TEMA 10 - COLISÕES ENTRE DIREITOS FUNDAMENTAIS:
RAZOABILIDADE E PROPORCIONALIDADE

1. O constitucionalismo do segundo pós-guerra inaugura e institucionaliza aquilo que vem sendo denominado de "a era dos princípios", circunstância que é amplamente reconhecida pela doutrina e jurisprudência constitucional. Nesse contexto, a interpretação constitucional passou a assumir um papel de especial destaque no plano da jurisdição constitucional, especialmente a partir da preocupação da teoria do direito (e da Constituição) em estabelecer racionalidades interpretativas/argumentativas. Uma das correntes que tratam da interpretação constitucional é, indubitavelmente, a Teoria da Argumentação



(v.g., STF - RCL 2126; AGR 395662; TJRS 70027526524, 70027525898, 70032218398), o que, em terras brasileiras, pode ser facilmente reconhecido pelas abundantes citações doutrinárias, tanto na dogmática tradicional quanto na mais heterodoxa, assim como nas práticas de juízes e tribunais (Cf., por todos, STF-AC 97197; AC 97677; RMS 27920; ADPF 101; ADI 2240; STJ- AC 68397; QONORESP 1063343; em especial, refira-se o "caso Elwanger" - AC 82.424 - julgado pelo STF; no TJRS, por todos, acórdãos nos. 70029002441; 70023751365; 70009702366; 70005967740; 70005003520; 70033022237; 70032629396). Efetivamente, os termos -



e os mecanismos — proporcionalidade e ponderação foram incorporados à linguagem dos juristas. Pode-se dizer, assim, que, com sustento na teoria da argumentação delineada, a ponderação tem sido o mecanismo utilizado cotidianamente para solucionar aquilo que o seu corifeu, Robert Alexy, denomina de “colisão de princípios”. Tendo em vista o exposto, responda, fundamentadamente.

1.1. Qual é a relação entre a proporcionalidade e a ponderação?

1.2. A ponderação é, assim, uma regra ou um princípio?

(Prova discursiva do concurso para promotor de justiça do Rio Grande do Sul)



2. Ao se deparar em um caso concreto com uma possível colisão entre direitos fundamentais constitucionalmente garantidos, explique como você solucionaria o problema.

