

**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?

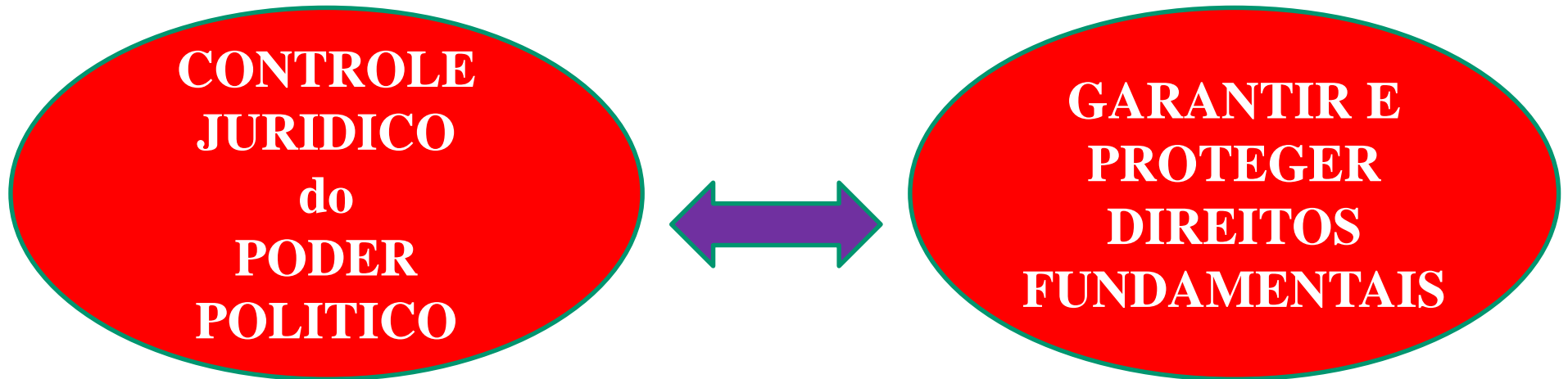
1- O QUE É O ESTADO DE DIREITO?

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**

