

UNIVERSIDADE DO VALE DO RIO DOS SINOS
CENTRO DE CIÊNCIAS JURÍDICAS
PROGRAMA DE PÓS-GRADUAÇÃO EM DIREITO
MESTRADO EM DIREITO

CRISTIANO FRAGA TUTIKIAN

SENTIDO DE CONSTITUIÇÃO E CONSTITUIÇÃO DE SENTIDO:
O DIRIGISMO CONSTITUCIONAL NA PERSPECTIVA
GADAMERIANA DE JOGO E ARTE

São Leopoldo
2006

CRISTIANO FRAGA TUTIKIAN

SENTIDO DE CONSTITUIÇÃO E CONSTITUIÇÃO DE SENTIDO:
O DIRIGISMO CONSTITUCIONAL NA PERSPECTIVA
GADAMERIANA DE JOGO E ARTE

Dissertação apresentada para a
obtenção do grau de Mestre, pelo
Programa de Pós-Graduação da
Faculdade de Direito da
Universidade do Vale do Rio dos
Sinos.

Orientador: Prof. Dr. Lenio Luiz Streck

Ficha catalográfica elaborada pela Biblioteca da
Universidade do Vale do Rio dos Sinos

T966s Tutikian, Cristiano Fraga
Sentido de constituição e constituição de sentido: o dirigismo
constitucional de jogo e arte / por Cristiano Fraga Tutikian. – 2006.
221 f. ; 30cm.

Dissertação (mestrado) — Universidade do Vale do Rio dos
Sinos, Programa de Pós-Graduação em Direito, 2006.
“Orientação: Prof. Dr. Lenio Luiz Streck, Ciências Jurídicas”.

1.Hermenêutica filosófica. 2. Constituição dirigente. 3. Direito
constitucional. 4. Positivismo jurídico. I. Título.

CDU 340.132

CRISTIANO FRAGA TUTIKIAN

SENTIDO DE CONSTITUIÇÃO E CONSTITUIÇÃO DE SENTIDO:
O DIRIGISMO CONSTITUCIONAL NA PERSPECTIVA
GADAMERIANA DE JOGO E ARTE

Dissertação apresentada para a
obtenção do grau de Mestre, pelo
Programa de Pós-Graduação da
Faculdade de Direito da Universidade
do Vale do Rio dos Sinos.

Aprovada em _____ de _____ de _____.

BANCA EXAMINADORA:

Dr. Lenio Luiz Streck
UNISINOS – Orientador e Presidente da Banca

Dr. Ingo Wolfgang Sarlet
PUCRS

Dr. Gilberto Bercovici
USP

Dr. André Leonardo Copetti Santos
UNISINOS - Suplente

“O que significa o fim da metafísica, enquanto ciência? O que significa seu finalizar em ciência? Se a ciência se elevar até uma tecnocracia total, cobrindo céu com a ‘noite do mundo’ do ‘esquecimento do ser’, o nihilismo predito por Nietzsche, será que devemos ficar olhando atrás do último brilho do sol que se pôs no céu noturno, em vez de voltar-nos e procurar olhar para as primeiras cintilações de seu retorno?”.

RESUMO

A presente dissertação tem por objetivo construir, a partir da hermenêutica filosófica, uma justificação filosófica ao dirigismo constitucional, no contexto da superação do paradigma positivista que impera no Direito brasileiro. Com base no modelo estrutural do jogo e na noção de arte, de matriz gadameriana, e com suporte na fenomenologia ontológica heideggeriana, o texto se propõe a analisar criticamente os elementos que formatam e sustentam o imaginário jurídico positivista dominante, para posteriormente apresentar, por meio da hermenêutica filosófica, caminhos à desconstrução desse imaginário e à conseqüente superação do positivismo jurídico, possibilitando o reconhecimento da força normativa da Constituição dirigente. O dirigismo constitucional é concebido a partir da superação do dualismo metafísico do esquema sujeito-objeto oriundo da filosofia cartesiana da consciência, de forma coerente com uma teoria material da Constituição, entendida como uma teoria da Constituição constitucionalmente adequada, adaptada às necessidades de uma sociedade que, como a brasileira, ainda se encontra em processo de consolidação democrática.

Palavras-chave: Hermenêutica Filosófica – Positivismo Jurídico – Teoria Constitucional – Constituição Dirigente.

ABSTRACT

The purpose of this thesis, based on philosophical hermeneutic, is developing the constitutional dirigisme philosophic grounds, in the context of surpassing the dominant paradigm of legal positivism of Brazilian Law. Founded on the Gadamerian structural model of art and play, and on the Heideggerian ontological phenomenology, the text intends to analyze critically the components of the dominant legal imaginary, aiming to show the ways to deconstruct the legal imaginary and consequently to surpass the legal positivism. The accomplishment of this task makes the recognition of the normative force of the dirigent Constitution possible. The constitutional dirigisme is conceived in the context of the surpassing of the metaphysical dualism of the subject-object scheme derived from the Cartesian philosophy of conscience, coherently with a material theory of Constitution, understood as a constitutionally appropriated Constitution theory. The theory of Constitution developed in the text is adapted to the needs of a society that is still in process of democratic consolidation, as the Brazilian one.

Key-words: Philosophical Hermeneutic – Legal Positivism – Constitutional Theory – Dirigent Constitution.