

**Salvador, 11/09/09**

**Conferência:** Efeitos práticos das novas tendências do controle de constitucionalidade à luz da jurisprudência do STF

**Pedro Lenza**  
pedrolenza@terra.com.br

Direito Constitucional **Esquematizado** PEDRO LENZA Editora Saraiva

Direito Constitucional **Esquematizado** PEDRO LENZA Editora Saraiva

Direito Constitucional **Esquematizado** PEDRO LENZA Editora Saraiva

Direito Constitucional **Esquematizado** PEDRO LENZA Editora Saraiva

**Sistema austríaco (Kelsen)**  
*Teoria da anulabilidade*

X

**Sistema norte-americano (Marshall)**  
*Teoria da  nulidade*

Direito Constitucional **Esquematizado** PEDRO LENZA Editora Saraiva

**Especies de Inconstitucionalidade**

- Orgânica
- Formal propriamente dita
- Por violação a pressupostos objetivos do ato
- Vício de Decoro Parlamentar
- Vício de Material
- Vício Formal
- Ação – positiva – (por atuação)
- Omissão – negativa (“silêncio legislativo”)

Direito Constitucional **Esquematizado** PEDRO LENZA Editora Saraiva

### VÍCIO FORMAL ORGÂNICO

- Viola competência legislativa (ente federativo)

### Devido processo legal, contraditório e ampla defesa – art. 5º, LIV e LV

- **Lei Paulista n. 11.819/2005 – interrogatório por videoconferência**
- **HC 90.900 – 30/10/2008 – 9X1 – violação ao art. 22, I (não é 24, XI)**
- **Lei n. 11.900, de 08.01.2009**

#### • Defesa técnica

- **Autodefesa (direito de audiência e direito de presença/participação)**

### Lei Antifumo do Estado de São Paulo

Lei n. 13.541, de 7 de maio de 2009



### Lei Antifumo - ataques

- **ADI 4239** – em 13.05.2009 – Min. Ellen Gracie arquivou – Abrasel (Associação Brasileira de Restaurantes e Empresas de Entretenimento) – não se enquadrava no conceito de “**entidade de classe de âmbito nacional**”
- **ADI 4249** – em 12.06.2009 – CNTUR – Confederação Nacional do Turismo
- **053.09.015779-9** - em 23.06.2009 – 3ª Vara da Fazenda Pública/SP

### Lei Antifumo do Estado de São Paulo

- **Lei Federal n. 9.294/96** - autoriza o **fumódromo** “em área destinada exclusivamente a esse fim, devidamente isolada e com arejamento conveniente” (art. 2º)
- **21/08/2009** – **AGU** – parecer pela procedência da ação – ou seja, a lei é inconstitucional

### AMIANTO

- **Lei Federal n. 9.055/95** - admite o seu **uso controlado**, limitando-o à variedade *crisotila* (asbesto branco) e nos termos do Decreto n. 2.350, de 15.10.97
- **ADI 4066** - Associação Nacional dos Procuradores do Trabalho (ANPT) e Associação Nacional dos Magistrados da Justiça do Trabalho (Anamatra)

### AMIANTO – vício formal orgânico

- **ADI 2.396** – 08/05/2003 – Estado de Mato Grosso do Sul (lei estadual n. 2.210/2001) – **competência concorrente** e existe a lei federal admitindo-o – **art. 24, V, VI e XII, CF**;
- **ADI 2656** – 08/05/2003 – lei paulista (Lei n. 10.813/2001) - art. 24 e incisos e, ainda, o **art. 20, IX, e 22, VIII e XII**).
- **ADI 3356** – 26/10/2005 – Estado de Pernambuco (Lei n. 12.589/2004) – voto do Min. Eros Grau e pedido de vista

### AMIANTO – vício formal orgânico

- **Art. 24, V** - produção e consumo;
- **Art. 24, VI** - florestas, caça, pesca, fauna, conservação da natureza, defesa do solo e dos recursos naturais, proteção do meio ambiente e controle da poluição
- **Art. 24, XII** - previdência social, proteção e defesa da **saúde**
- **Art. 20, IX** - São bens da União: os recursos minerais, inclusive os do subsolo
- **Art. 22, VIII** - comércio exterior e interestadual
- **Art. 22, XII** - jazidas, minas, outros recursos minerais e metalurgia

### AMIANTO – mudança de entendimento

- **ADI 3937** – 04/06/2008 – o STF, por 7 X 3, entendeu que a **Lei paulista n. 12.684/2007**, apesar de proibir totalmente a utilização do amianto é **constitucional**
  - Princípio Constitucional do Direito à Saúde (art. 196)
  - Convenção 162 da OIT – supralegalidade
- **ADPF n. 109** – 22.04.2009 – Min. Lewandowski – nega liminar – Lei Municipal de SP n. 13.113/2001

### Lei antifumo - perspectivas

- **Princípio Constitucional do Direito à Saúde (art. 196)**
- **Convenção-Quadro sobre Controle do Uso do Tabaco (Decreto n. 5.658/2006)**

### Tabagismo - problemática

- **principal causa de morte evitável**
- **Fumo** - introduz no organismo mais de **4.700 substâncias tóxicas**
- **nicotina** (responsável pela combatida e famigerada dependência química)
- **monóxido de carbono** (gás)
- **alcatrão** (que contem substâncias pré-cancerígenas)
- **fumante passivo.**

### Ações do Estado



### Vício Formal Propriamente dito

- Vício formal subjetivo (fase de iniciativa)
- Vício formal objetivo (fases posteriores)

Direito Constitucional Esquematizado

PEDRO LENZA Editora Saraiva

19

### Violação a Pressupostos Objetivos do Ato

- ADI 2240
- ADO 3682



- “Inertia Deliberandi”
- “conduta manifestamente negligente e desidiosa das Casas Legislativas – GM
- **EC n. 57/2008**

Direito Constitucional Esquematizado

PEDRO LENZA Editora Saraiva

20

### Vício MATERIAL

- Vício de conteúdo, substancial ou doutrinário
- Inconstitucionalidade **nomoestática**
- Violação de preceito ou princípio constitucional

Direito Constitucional Esquematizado

PEDRO LENZA Editora Saraiva

21

### Vício de Decoro Parlamentar

- Art. 55, § 1.º, “é incompatível com o decoro parlamentar, além dos casos definidos no regimento interno, o **abuso das prerrogativas asseguradas a membro do Congresso Nacional ou a percepção de vantagens indevidas**”

Direito Constitucional Esquematizado

PEDRO LENZA Editora Saraiva

22

### OMISSÕES LEGISLATIVAS

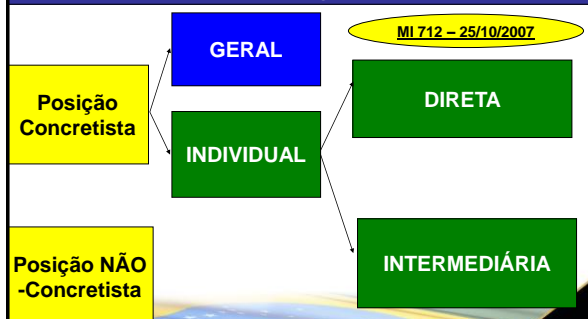
- Mandado de Injunção
- Ação direta de Inconstitucionalidade por omissão

Direito Constitucional Esquematizado

PEDRO LENZA Editora Saraiva

23

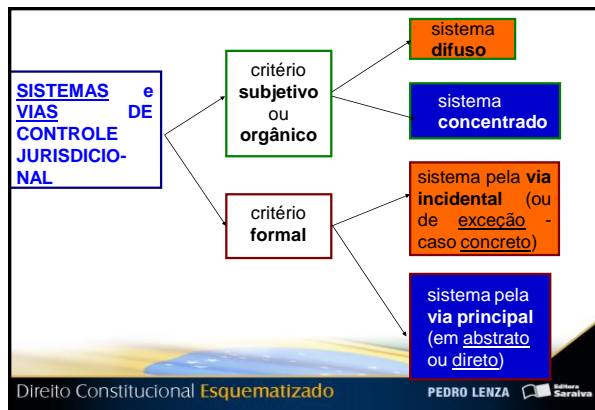
### MANDADO DE INJUNÇÃO - EFEITOS



Direito Constitucional Esquematizado

PEDRO LENZA Editora Saraiva

24



### Controle Difuso – Aspectos Gerais

- **Primeira instância – questão prejudicial**  
Art. 469. **Não fazem coisa julgada:**
  - os **motivos**, ainda que importantes para determinar o alcance da parte dispositiva da sentença;
  - a **verdade dos fatos**, estabelecida como fundamento da sentença;
  - a apreciação da **questão prejudicial**, decidida incidentalmente no processo.

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva

### Controle Difuso – Efeitos da Decisão

- Teoria da **transcendência** dos motivos determinantes da sentença
- **Abstratização do controle difuso**
  - HC 82959/SP, rel. Min. Marco Aurélio, 23.2.2006. (HC-82959) (Inf. 418/STF) - “**progressão do regime na lei dos crimes hediondos**”
  - cf. **Lei n. 11.464, 28/03/2007** – que modifica o art. 2º da Lei n. 8.072/90 (Crimes Hediondos)

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva

### ABSTRATIVIZAÇÃO DO CONTROLE DIFUSO

<ul style="list-style-type: none"> <li>• Gilmar Mendes</li> <li>• Eros Grau</li> <li>• Art. 52, X, simples efeito de <b>publicidade</b></li> <li>• Deferiram o pedido de <b>reclamação</b></li> </ul>	x	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Sepúlveda Pertence</li> <li>• Joaquim Barbosa</li> <li>• <b>SÚMULA VINCULANTE</b></li> <li>• Concedido HC de <b>ofício</b></li> </ul>
---	---	--

Rel 4335/AC, rel. Min. Gilmar Mendes

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva

### Efeito “erga omnes” e coisa julgada individual

- **Art. 485. A sentença de mérito, transitada em julgado, pode ser rescindida quando:**
  - V - violar literal disposição de **lei**

**Coisa julgada inconstitucional?**

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva

**S. 343/STF**

- “**não** cabe ação rescisória por ofensa a **literal disposição de lei**, quando a decisão rescindenda se tiver baseado em texto legal de **interpretação controvertida nos tribunais**”

↓

**Art. 485, V**

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva

**COLISÃO**

- **Segurança jurídica**
- **Autoridade do Poder Judiciário**

X

- **força normativa da Constituição**
- **princípio da máxima efetividade das normas constitucionais**
- **Isonomia:** a aplicação assimétrica viola um referencial normativo que dá sustentação a todo o sistema

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva

**S. 343**

- **RE 328812 ED/AM**

- Rel. p/ o acórdão Min. Gilmar Mendes
- Julgamento 06.03.2008
- Inf. **497/STF**
- Notícias de 07/03/2008
- RE interposto pelo INSS para discutir reajuste decorrentes dos planos Bresser e Verão

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva

**CASO PRÁTICO - COFINS**

- RE 377.457, 381.964 (17/09/2008)
- RE 419.629 – Inf. 459/STF
- **Art. 6º, II, da LC nº 70/91** – isenção da COFINS para as sociedades civis de prestação de serviços de profissão legalmente regulamentada – **profissionais liberais**
- **Art. 56 da Lei Ordinária 9.430/96** – revogou a isenção da COFINS

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva


**CASO PRÁTICO - COFINS**

- **Competência discriminada** – art. 195 e incisos
- **Competência residual** – art. 195, § 4º - precisa de LC
- **S. 276/STJ:** “As sociedades civis de prestação de serviços profissionais são isentas da Cofins, irrelevante o regime tributário adotado”
- **Decisão: 8X2 – sem modulação**

Direito Constitucional Esquematizado PEDRO LENZA Editora Saraiva



Ah, que bom você chegou  
Bem-vindo a **Salvador**  
**Coração** do **Brasil**  
Vem, você vai conhecer  
A cidade de **luz** e **prazer**  
Correndo atrás do trio  
Vai compreender que o **baiano** é  
Um **povo a mais de mil**  
Ele tem **Deus** no seu **coração**  
E o Diabo no quadril  
**We are Carnaval**  
*We are, we are folia*  
*We are, we are the world of Carnaval*  
*We are Bahia*

Direito Constitucional **Esquematizado** 37  
PEDRO LENZA 



**AMIGOS E AMIGAS**  
**MUITÍSSIMO OBRIGADO!!!**  
**ESPERO TER TRAZIDO ALGUMA REFLEXÃO**  
**CONTEM COMIGO!!!**  
**Pedro Lenza**  
pedrolenza@terra.com.br