

UNIVERSIDADE DE SÃO PAULO
USP

HERMANN DE ARAUJO HACKRADT

**A Garantia Fundamental do Direito ao Trabalho e sua relação com a
Proteção Jurídica Contra a Dispensa Imotivada: caminhos para a ordem
jurídica laboral.**

DOUTORADO EM DIREITO

FACULDADE DE DIREITO – FADUSP
SÃO PAULO

2014

HERMANN DE ARAUJO HACKRADT

**A Garantia Fundamental do Direito ao Trabalho e sua relação com a
Proteção Jurídica Contra a Dispensa Imotivada: caminhos para a ordem
jurídica laboral.**

Tese apresentada à Banca Examinadora da
Universidade de São Paulo, como exigência
parcial para a obtenção do título de Doutor em
Direito do Trabalho, sob a orientação do Prof.
Dr. Estevão Mallet.

FACULDADE DE DIREITO – FADUSP

SÃO PAULO

2014

Banca Examinadora

Para Tomás e Victoria, com a renovação de todo o meu incentivo para um futuro que os espera.

AGRADECIMENTOS

Ao Professor Doutor Estevão Mallet, pela disponibilidade em ouvir os meus propósitos de amadurecimento intelectual, pelos seus ensinamentos, pela gentileza e disponibilidade de sua essencial contribuição.

À Laurita Arruda Câmara, pela viabilidade do acesso no caminho para os anais da Constituinte.

Ao Doutor Carlos Eduardo Emerenciano, pela grandeza de seu gesto em abrir portas e viabilizar minha pesquisa junto à Câmara dos Deputados em Brasília – DF.

A minha família direta, de quem sempre obtive credibilidade nos meus projetos e apoio incondicional, com tolerância e paciência.

À Universidade de São Paulo – USP, através da Faculdade de Direito do Largo São Francisco, cujo ingresso sintetizou um sonho consumado na minha formação.

RESUMO

O *direito ao trabalho* e a *proteção jurídica contra a dispensa imotivada* constituem categoria de interesse nos mais diversificados estudos que integram a ciência jurídica laboral e o direito constitucional contemporâneo, e vem sendo abordado com objetivos de compreensão e identificação de caminhos que possibilitem sua existência com eficiência e eficácia. Constituindo interesse jurídico de expressão social, estes dois institutos são tratados nesta tese de forma interdependente e conexa, e se aliam ao conjunto jurídico disponível no ordenamento brasileiro para novos comportamentos e redefinição de conceitos essenciais ao *Direito* e ao *Direito do Trabalho*. Esta tese propõe um aprofundamento sobre a temática de proteção e valoração do trabalho, e do *direito a trabalhar*, com enfoque sobre a busca de uma efetividade para o artigo 7º, I, da Constituição Federal, que ao longo de mais de duas décadas permanece inerte e vago no plano do direito laboral, concentrando uma feição econômica superdimensionada que persiste sobre o término dos contratos de trabalho. Questiona o poder potestativo ilimitado adotando uma inserção e compreensão conceitual, a partir da teoria do abuso do direito, e com indexação dos princípios de justiça social inseridos na Carta constitucional brasileira. Registra novos caminhos que valorizam a dignidade do trabalhador buscando requisito de reequilíbrio e igualdade entre os sujeitos do contrato de trabalho. Dimensiona novos comportamentos jurídicos que prescindem a espera legislativa, renovando e rediscutindo conceitos que resgatam a relação entre fato social, realidade e norma. Enfim, busca reacender a centralidade da proteção sobre a dispensa imotivada num contexto de garantia fundamental, e dentro de uma sociedade jurídica e jurisdicional que tem papel fundamental sobre as agonias sociais que se resvalaram sobre sociedade do trabalho.

Palavras-chave: Direitos Fundamentais. Trabalho. Dispensa. Proteção Jurídica. Dignidade. Igualdade.

ABSTRACT

Labor work and judicial protection against dismissal without cause establish a field of interest in various and diverse types of studies, which complement the labor judicial science and the contemporary constitutional law, and have been approached with aims at understanding and identifying ways which may bring them up with efficiency and efficacy. Complementing judicial interest of social expression, both these institutes are discussed in this thesis interdependently and connectedly, and join the judicial set available in the Brazilian ordering for new behaviors and essential concept definitions to *Law and Labor Work*. This thesis suggests going deeper into the theme on work protection and valuation, and on *labor rights*, focusing on a search for bringing into effect Article 7, I, from the Federal Constitution, which has been untouched and uncertain for over two decades in the labor work plain, centralizing an oversized economical dimension which persists over the work contract termination. It questions the unlimited dismissing power adopting a conceptual insertion and comprehension, from the abuse of right, attaching principles of social justice inserted in the Brazilian constitutional Charter. It records new paths, which value the worker's dignity, searching for balance and equality requirements among those mentioned in the work contract. It opens up new judicial behaviors, which decline the legislative waiting, renewing and going back on the concepts that redeem the relation between social fact, reality and norm. It, then, tries to reignite the protection centrality over the dismissal without cause in a context of fundamental guarantee, and within a judicial and jurisdictional society whose role over the social sufferings, which slide into work society, is fundamental.

Keywords: Fundamental rights. Labor; Dismissal. Judicial Protection. Dignity. Equality.

RÉSUMÉ

Le droit au travail et la protection juridique contre le licenciement sans cause constituent une catégorie d'intérêt dans les plus diverses études qui intègrent la science juridique du travail et le droit constitutionnel contemporain, et est abordé à des fins de compréhension et d'identification de moyens qui rendent possible son existence avec efficience et efficacité. Constituant un intérêt juridique d'expression sociale, ces deux institutions sont traitées dans cette thèse de manière interdépendante et connexe, et s'allient à l'ensemble juridique disponible dans la législation brésilienne pour de nouveaux comportements et une redéfinition de concepts essentiels au Droit et au Droit du Travail. Cette thèse propose un approfondissement sur le thème de la protection et de la valorisation du travail, et du droit de travailler, en se concentrant sur la recherche d'une effectivité pour l'article 7, I, de la Constitution Fédérale, qui depuis plus de deux décennies reste inerte et vague en termes de droit du travail, en se concentrant sur un aspect économique surdimensionné qui persiste sur la résiliation des contrats de travail. Questionne le pouvoir potestatif illimité en adoptant une insertion et une compréhension conceptuelle, à partir de la théorie de l'abus de droit, et avec l'indexation des principes de justice sociale incorporés dans la Charte constitutionnelle brésilienne. Registre de nouveaux chemins qui valorisent la dignité du travailleur en cherchant un besoin de rééquilibrage et d'égalité entre les sujets du contrat de travail. Dimensionne de nouveaux comportements juridiques qui font abstraction de l'attente législative, en renouvelant et en revisitant des concepts qui réhabilitent la relation entre le fait social, la réalité et la norme. Enfin, cherche à raviver la centralité de la protection sur le licenciement sans cause dans un contexte de garantie fondamentale, et au sein d'une société juridique et judiciaire qui joue un rôle fondamental sur les angoisses sociales qui glissaient sur la société de travail.

Mots-Clés : Droits Fondamentaux ; Travail ; Licenciement ; Protection Juridique; Dignité ; Égalité.

SUMÁRIO

	INTRODUÇÃO.....	10
1	TRABALHO. ANTECEDENTES HISTÓRICOS. SIGNIFICAÇÕES CONCEITUAIS. O DIREITO SOCIAL E O SURGIMENTO DO DIREITO DO TRABALHO.....	18
2	TRABALHO NO CAPITALISMO. O CONTEXTO DO NOVO PARADIGMA SOBRE O TRABALHO E SOBRE O SISTEMA PRODUTIVO.....	35
2.1	O Cenário da Regulamentação Jurídica: O Mercado de Trabalho e os Atores Sociais que o integram.....	45
2.2	A autonomia e o papel do Direito no contexto de sociedade econômica.....	55
3	DIREITOS FUNDAMENTAIS.....	64
3.1	Direitos Sociais Fundamentais. Universalidade e Inalienabilidade.....	64
3.2	Direito ao Trabalho como garantia fundamental social.....	69
3.3	A Colisão de Princípios Fundamentais.....	74
3.4	Exclusão Social e o <i>déficit</i> na efetividade de direitos sociais fundamentais...	77
4	O DIREITO AO TRABALHO E A PROTEÇÃO JURÍDICA CONTRA A DISPENSA IMOTIVADA.....	87
4.1	O Direito ao Trabalho no ordenamento jurídico brasileiro.....	87
4.2	A Proteção Jurídica contra a Dispensa Imotivada no ordenamento jurídico brasileiro: sua existência e sua construção no processo de elaboração da Constituição Federal.....	89
5	A PROTEÇÃO JURÍDICA CONTRA A DISPENSA IMOTIVADA EM FACE DO ABUSO DO DIREITO E DOS PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS DE JUSTIÇA SOCIAL.....	106
5.1	O Abuso do direito e o contrato de trabalho: situando a dispensa imotivada na teoria do abuso do direito.....	106
5.2	A ausência de proteção contra a dispensa imotivada e a violação aos princípios de Justiça Social da Constituição Federal Brasileira.....	121
6	A PROTEÇÃO JURÍDICA CONTRA A DISPENSA IMOTIVADA	

EM NOVAS BASES JURÍDICAS PERANTE O DIREITO DO TRABALHO: CAMINHOS E POSTURAS PARA EFETIVIDADE E EFICÁCIA.....	130
CONSIDERAÇÕES FINAIS.....	145
BIBLIOGRAFIA.....	151