

15/05/2013

PLENÁRIO

AÇÃO DIRETA DE INCONSTITUCIONALIDADE 3.745 GOIÁS

RELATOR : **MIN. DIAS TOFFOLI**
REQTE.(S) : **PROCURADOR-GERAL DA REPÚBLICA**
INTDO.(A/S) : **GOVERNADOR DO ESTADO DE GOIÁS**
INTDO.(A/S) : **ASSEMBLÉIA LEGISLATIVA DO ESTADO DE GOIÁS**

EMENTA

Ação direta de inconstitucionalidade. Parágrafo único do art. 1º da Lei nº 13.145/1997 do Estado de Goiás. Criação de exceções ao óbice da prática de atos de nepotismo. Vício material. Ofensa aos princípios da impessoalidade, da eficiência, da igualdade e da moralidade. Procedência da ação.

1. A matéria tratada nesta ação direta de inconstitucionalidade foi objeto de deliberação por este Supremo Tribunal em diversos casos, disso resultando a edição da Súmula Vinculante nº 13.

2. A teor do assentado no julgamento da ADC nº 12/DF, em decorrência direta da aplicação dos princípios da impessoalidade, da eficiência, da igualdade e da moralidade, a cláusula vedadora da prática de nepotismo no seio da Administração Pública, ou de qualquer dos Poderes da República, tem incidência verticalizada e imediata, independentemente de previsão expressa em diploma legislativo. Precedentes.

3. A previsão impugnada, ao permitir (excepcionar), relativamente a cargos em comissão ou funções gratificadas, a nomeação, a admissão ou a permanência de até dois parentes das autoridades mencionadas no **caput** do art. 1º da Lei estadual nº 13.145/1997 e do cônjuge do chefe do Poder Executivo, além de subverter o intuito moralizador inicial da norma, ofende irremediavelmente a Constituição Federal.

4. Ação julgada procedente.

ACÓRDÃO

Vistos, relatados e discutidos estes autos, acordam os Ministros do

ADI 3745 / GO

Supremo Tribunal Federal, em sessão plenária, sob a presidência do Senhor Ministro Joaquim Barbosa, na conformidade da ata do julgamento e das notas taquigráficas, por unanimidade de votos e nos termos do voto do Relator, em julgar procedente a ação direta.

Brasília, 15 de maio de 2013.

MINISTRO DIAS TOFFOLI

Relator

15/05/2013

PLENÁRIO

AÇÃO DIRETA DE INCONSTITUCIONALIDADE 3.745 GOIÁS

RELATOR : **MIN. DIAS TOFFOLI**
REQTE.(S) : **PROCURADOR-GERAL DA REPÚBLICA**
INTDO.(A/S) : **GOVERNADOR DO ESTADO DE GOIÁS**
INTDO.(A/S) : **ASSEMBLÉIA LEGISLATIVA DO ESTADO DE GOIÁS**

RELATÓRIO

O SENHOR MINISTRO DIAS TOFFOLI (RELATOR):

Cuida-se de ação direta de inconstitucionalidade ajuizada pelo Procurador-Geral da República, em 16 de junho de 2006, tendo por objeto o parágrafo único do art. 1º da Lei nº 13.145/1997 do Estado de Goiás, o qual **cria hipóteses de exceção à cláusula de vedação de nepotismo**. A norma está assim redigida:

“Art. 1º - É vedado a membro de Poder ou a quem couber a prática dos atos de provimento em qualquer dos Poderes do Estado, nomear ou admitir cônjuge, companheiro ou parente consangüíneo ou afim até o terceiro grau civil, em linha reta ou colateral, incluídos os de seus pares e subordinados até o terceiro escalão de hierarquia, para exercer cargo em comissão ou função gratificada no âmbito do Legislativo, Executivo ou Judiciário[,] ou permitir a permanência de servidores em desacordo com o disposto neste artigo.

Parágrafo único – Excluem-se da proibição a nomeação, admissão e/ou a permanência de até dois parentes das autoridades referidas no 'caput' deste artigo, além do cônjuge do Chefe do Poder Executivo.”

Em suas alegações, o autor afirmou que:

“Com efeito, a vedação da prática do que se convencionou chamar por 'nepotismo' nada mais exprime do que próprio comando de uma norma constitucional, extraída do núcleo dos

ADI 3745 / GO

princípios da impessoalidade e da moralidade administrativa.

Assim, em face de patente violação perpetrada pelo legislador goiano, consubstanciada no fato de se ter excepcionado de forma ilegítima a vedação constitucional supracitada, por meio do parágrafo único acima transcrito, e com lastro em precedente já tomado na ADC 12, ajuizada pela Associação dos Magistrados Brasileiros – AMB em face da Resolução nº 7/2005, do Conselho Nacional de Justiça, a declaração de inconstitucionalidade deste dispositivo, por ser incompatível com a Constituição da República, é medida que se impõe” (fls. 3/4).

A Assembleia Legislativa do Estado de Goiás, em suas informações (fls. 80/84), ressaltou que foi observado o devido processo legislativo, bem como que o projeto foi aprovado com a chancela do controle prévio de constitucionalidade dos Poderes Legislativo e Executivo locais.

A teor da certidão emitida pela Secretaria, à fl. 85, deixou o Governador do Estado de Goiás de prestar as informações solicitadas.

O Advogado-Geral da União, em petição juntada às fls. 86/93, manifestou-se pela procedência do pedido, ao argumento de que as exceções à cláusula da vedação do nepotismo incorreriam em contrariedade aos princípios constitucionais da igualdade, da eficiência e da impessoalidade, conforme decidido por esta Corte quando atestou a constitucionalidade, na ADC nº 12, de Resolução do Conselho Nacional de Justiça acerca do tema. Salientou, ainda, a inaplicabilidade da cláusula aos servidores ocupantes de cargo de provimento efetivo.

Por seu turno, opinou o Procurador-Geral da República (fls. 95/97) pelo reconhecimento da inconstitucionalidade da norma questionada, nos termos postos na inicial, acrescentando, **a latere**, que a inclusão do referido parágrafo único no dispositivo legal foi obra do relator da matéria na Comissão de Constituição, Justiça e Redação da casa legislativa estadual, tendo-se subvertido, assim, a intenção original do projeto.

É o relatório.

15/05/2013

PLENÁRIO

AÇÃO DIRETA DE INCONSTITUCIONALIDADE 3.745 GOIÁS

VOTO

O SENHOR MINISTRO DIAS TOFFOLI (RELATOR):

A matéria tratada nesta ação direta de inconstitucionalidade foi objeto de deliberação por este Supremo Tribunal Federal em diversos casos, daí resultando, após a cristalização do entendimento jurisprudencial, a edição da Súmula Vinculante nº 13, publicada em 29/8/08, cujo teor é o seguinte:

“A nomeação de cônjuge, companheiro ou parente em linha reta, colateral ou por afinidade, até o terceiro grau, inclusive, da autoridade nomeante ou de servidor da mesma pessoa jurídica investido em cargo de direção, chefia ou assessoramento, para o exercício de cargo em comissão ou de confiança ou, ainda, de função gratificada na administração pública direta e indireta em qualquer dos Poderes da União, dos Estados, do Distrito Federal e dos Municípios, compreendido o ajuste mediante designações recíprocas, viola a Constituição Federal”.

A referida súmula teve como precedente conformador o acórdão proferido na ADC nº 12/DF, o qual atestou a constitucionalidade da Resolução nº 7 do Conselho Nacional de Justiça (CNJ), que proibia a prática de atos de nepotismo no âmbito do Poder Judiciário. **Vide:**

“EMENTA: AÇÃO DECLARATÓRIA DE CONSTITUCIONALIDADE, AJUIZADA EM PROL DA RESOLUÇÃO Nº 07, de 18.10.05, DO CONSELHO NACIONAL DE JUSTIÇA. ATO NORMATIVO QUE 'DISCIPLINA O EXERCÍCIO DE CARGOS, EMPREGOS E FUNÇÕES POR PARENTES, CÔNJUGES E COMPANHEIROS DE MAGISTRADOS E DE SERVIDORES INVESTIDOS EM CARGOS DE DIREÇÃO E ASSESSORAMENTO, NO ÂMBITO

ADI 3745 / GO

DOS ÓRGÃOS DO PODER JUDICIÁRIO E DÁ OUTRAS PROVIDÊNCIAS'. PROCEDÊNCIA DO PEDIDO. 1. Os condicionamentos impostos pela Resolução nº 07/05, do CNJ, não atentam contra a liberdade de prover e desprover cargos em comissão e funções de confiança. **As restrições constantes do ato resolutivo são, no rigor dos termos, as mesmas já impostas pela Constituição de 1988, dedutíveis dos republicanos princípios da impessoalidade, da eficiência, da igualdade e da moralidade.** 2. Improcedência das alegações de desrespeito ao princípio da separação dos Poderes e ao princípio federativo. O CNJ não é órgão estranho ao Poder Judiciário (art. 92, CF) e não está a submeter esse Poder à autoridade de nenhum dos outros dois. O Poder Judiciário tem uma singular compostura de âmbito nacional, perfeitamente compatibilizada com o caráter estadualizado de uma parte dele. Ademais, o art. 125 da Lei Magna defere aos Estados a competência de organizar a sua própria Justiça, mas não é menos certo que esse mesmo art. 125, **caput**, junte essa organização aos princípios 'estabelecidos' por ela, Carta Maior, neles incluídos os constantes do art. 37, cabeça. 3. Ação julgada procedente para: a) emprestar interpretação conforme à Constituição para deduzir a função de chefia do substantivo "direção" nos incisos II, III, IV, V do artigo 2º do ato normativo em foco; b) declarar a constitucionalidade da Resolução nº 07/2005, do Conselho Nacional de Justiça" (Relator o Ministro **Ayres Britto**, Tribunal Pleno, julgado em 20/8/08, DJe de 18/12/09).

A teor do assentado no julgamento da ADC nº 12/DF, em decorrência direta da aplicação dos princípios da impessoalidade, da eficiência, da igualdade e da moralidade, a cláusula vedadora da prática de nepotismo no seio da Administração Pública, ou de qualquer dos Poderes da República, tem incidência verticalizada e imediata, independentemente de previsão expressa em diploma legislativo. Nesse sentido, **vide** os seguintes precedentes desta Corte:

ADI 3745 / GO

“EMENTA: AGRAVO REGIMENTAL EM RECLAMAÇÃO CONSTITUCIONAL. DENEGAÇÃO DE LIMINAR. ATO DECISÓRIO CONTRÁRIO À SÚMULA VINCULANTE 13 DO STF. NEPOTISMO. NOMEAÇÃO PARA O EXERCÍCIO DO CARGO DE CONSELHEIRO DO TRIBUNAL DE CONTAS DO ESTADO DO PARANÁ. NATUREZA ADMINISTRATIVA DO CARGO. VÍCIOS NO PROCESSO DE ESCOLHA. VOTAÇÃO ABERTA. APARENTE INCOMPATIBILIDADE COM A SISTEMÁTICA DA CONSTITUIÇÃO FEDERAL. PRESENÇA DO FUMUS BONI IURIS E DO PERICULUM IN MORA. LIMINAR DEFERIDA EM PLENÁRIO. AGRAVO PROVIDO. I - **A vedação do nepotismo não exige a edição de lei formal para coibir a prática, uma vez que decorre diretamente dos princípios contidos no art. 37, caput, da Constituição Federal.** II - O cargo de Conselheiro do Tribunal de Contas do Estado do Paraná reveste-se, à primeira vista, de natureza administrativa, uma vez que exerce a função de auxiliar do Legislativo no controle da Administração Pública. III - Aparente ocorrência de vícios que maculam o processo de escolha por parte da Assembléia Legislativa paranaense. IV - À luz do princípio da simetria, o processo de escolha de membros do Tribunal de Contas pela Assembléia Legislativa por votação aberta, ofende, a princípio, o art. 52, III, b, da Constituição. V - Presença, na espécie, dos requisitos indispensáveis para o deferimento do pedido liminarmente pleiteado. VI - Agravo regimental provido” (Rcl nº 6.702/PR-MC-AgR, Tribunal Pleno, Relator o Ministro **Ricardo Lewandowski**, DJe de 30/4/09).

“EMENTA: ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA. VEDAÇÃO NEPOTISMO. NECESSIDADE DE LEI FORMAL. INEXIGIBILIDADE. PROIBIÇÃO QUE DECORRE DO ART. 37, CAPUT, DA CF. RE PROVIDO EM PARTE. I - Embora restrita ao âmbito do Judiciário, a Resolução 7/2005 do Conselho Nacional da Justiça, a prática do nepotismo nos demais Poderes é ilícita. II - **A vedação do nepotismo não exige a edição de lei**

ADI 3745 / GO

formal para coibir a prática. III - Proibição que decorre diretamente dos princípios contidos no art. 37, caput, da Constituição Federal. IV - Precedentes. V - RE conhecido e parcialmente provido para anular a nomeação do servidor, aparentado com agente político, ocupante, de cargo em comissão” (RE nº 579.951/RN, Tribunal Pleno, Relator o Ministro Ricardo Lewandowski, DJe de 24/10/08).

Nesse passo, a previsão ora impugnada, ao permitir (excepcionar), relativamente a cargos em comissão e funções gratificadas, a nomeação, a admissão ou a permanência de até dois parentes das autoridades mencionadas no **caput** do art. 1º da Lei estadual nº 13.145/1997 e do cônjuge do chefe do Poder Executivo, além de subverter o **intuito moralizador inicial da norma, ofende irremediavelmente a Constituição Federal.**

Ressalto que a Súmula Vinculante nº 13 teve, desde sua publicação na imprensa oficial, efeito vinculante, atingindo todos os demais órgãos do Poder Judiciário e da Administração Pública, em todas as esferas federativas (art. 103-A da CF/88). Não obstante, guarda esta Corte o poder/dever de, apreciando, em sede de controle abstrato, a compatibilidade de ato normativo estadual com a Lei Fundamental, reconhecer a existência de vício a esse inerente e de extirpar a lei inquinada, no todo ou em parte, do ordenamento jurídico estadual.

Ante o exposto, voto pela procedência do pedido para declarar, com efeitos **ex tunc**, a inconstitucionalidade do parágrafo único do art. 1º da Lei nº 13.145/1997 do Estado de Goiás.

É como voto.



PLENÁRIO

EXTRATO DE ATA

AÇÃO DIRETA DE INCONSTITUCIONALIDADE 3.745

PROCED. : GOIÁS

RELATOR : MIN. DIAS TOFFOLI

REQTE.(S) : PROCURADOR-GERAL DA REPÚBLICA

INTDO.(A/S) : GOVERNADOR DO ESTADO DE GOIÁS

INTDO.(A/S) : ASSEMBLÉIA LEGISLATIVA DO ESTADO DE GOIÁS

Decisão: O Tribunal, por unanimidade e nos termos do voto do Relator, julgou procedente a ação direta. Votou o Presidente, Ministro Joaquim Barbosa. Ausentes, justificadamente, o Ministro Celso de Mello e, neste julgamento, o Ministro Gilmar Mendes. Plenário, 15.05.2013.

Presidência do Senhor Ministro Joaquim Barbosa. Presentes à sessão os Senhores Ministros Marco Aurélio, Gilmar Mendes, Ricardo Lewandowski, Cármen Lúcia, Dias Toffoli, Luiz Fux, Rosa Weber e Teori Zavascki.

Vice-Procuradora-Geral da República, Dra. Deborah Macedo Duprat de Britto Pereira.

p/ Luiz Tomimatsu
Assessor-Chefe do Plenário