

[orgs.]

Lauro Joppert Swensson Jr.

Leonardo Schmitt de Bem

Ricardo Guilherme Corrêa Silva

estudos de

DIREITO PÚBLICO

aspectos constitucionais contemporâneos

2

**Estudos de
Direito Público**
*aspectos constitucionais
contemporâneos*

Volume II

**Estudos de
Direito Público**
*aspectos constitucionais
contemporâneos*

Volume II

*Organizadores:
Lauro Joppert Swensson Junior
Leonardo Schmitt de Bem
Ricardo Guilherme Corrêa Silva*



Copyright © 2018, D'Plácido Editora.
Copyright © 2018, Os Autores.

Editor Chefe
Plácido Arraes

Produtor Editorial
Tales Leon de Marco

Capa, projeto gráfico
Letícia Robini

Diagramação
Enzo Zaqueu Prates

Editora D'Plácido
Av. Brasil, 1843, Savassi
Belo Horizonte – MG
Tel.: 31 3261 2801
CEP 30140-007



WWW.EDITORADPLACIDO.COM.BR

Todos os direitos reservados.
Nenhuma parte desta obra pode ser reproduzida,
por quaisquer meios, sem a autorização prévia
do Grupo D'Plácido.

Catálogo na Publicação (CIP)
Ficha catalográfica

Estudos de Direito Público: aspectos constitucionais contemporâneos - Volume
2. SWENSSON Jr., Lauro Joppert; DE BEM, Leonardo Schmitt; SILVA, Ricardo
Guilherme Corrêa [Orgs.] -- Belo Horizonte: Editora D'Plácido, 2018. .

Bibliografia.
ISBN: 978-85-8425-908-3

1. Direito. 2. Direito Público. I. Título.

CDU343.9

CDD341.59

GRUPO
D'PLÁCIDO



*
Rodapé



Sumário

Apresentação	15
Parte I	
Estudos de Filosofia Política e Filosofia do Direito	17
1. Força e razão de Estado n’O <i>Príncipe</i> de Maquiavel.....	19
<i>Laurent Azevedo Marques de Saes</i>	
2. Locke e Montesquieu: o poder executivo entre limitação e governabilidade.....	25
<i>Marco Aurélio Casamasso</i>	
3. Notas sobre a legitimação da apropriação e da acumulação ilimitada em John Locke.....	31
<i>Fernanda Elias Salgueiro</i>	
4. A “separação dos poderes” em Montesquieu: as críticas de Eisenmann e Althusser.....	37
<i>Laurent Azevedo Marques de Saes</i>	
5. Rupturas e continuidades em democracias antigas e modernas.....	41
<i>Laurent Azevedo Marques de Saes</i>	
6. A opinião pública e as mídias de massas.....	47
<i>Washington Testa Jr.</i>	
7. Para que serve a filosofia do direito?.....	51
<i>João Maurício Adeodato</i>	

8. Charlottesville e os limites da ciência.....	53
<i>Lauro Joppert Swensson Jr.</i>	
9. Militância acadêmica e seus perigos.....	57
<i>Lauro Joppert Swensson Jr.</i>	
10. Das possibilidades de resposta à pergunta: “o que é Direito?”.....	61
<i>Hugo Schayer Sabino</i>	
11. Teorizações do direito e seus limites.....	65
<i>Laurent Azevedo Marques de Saes</i>	
12. O fetichismo do Direito: homenagem aos trinta anos de “O Império do Direito”.....	69
<i>Saulo Monteiro de Matos</i>	
13. Kelsen e o nazismo.....	73
<i>Saulo Monteiro de Matos</i>	
14. A concepção bancária do ensino jurídico como falacioso instrumento de opressão.....	77
<i>Lauro Joppert Swensson Jr.</i>	
15. A redução da ciência dogmática do Direito a uma técnica de solução de conflitos.....	81
<i>Lauro Joppert Swensson Jr.</i>	
16. Círculo hermenêutico e a morte do legislador nacional.....	87
<i>Marcus Montez</i>	
17. “Livrai-nos do mau legislador, amém”.....	93
<i>Décio Franco David</i>	
18. O perigo de um magistrado “Maria vai com as outras”.....	99
<i>Leonardo Schmitt de Bem</i>	
19. O perigo de um magistrado moralista.....	109
<i>Leonardo Schmitt de Bem</i>	
20. O art. 926 do CPC e a integridade da jurisprudência.....	113
<i>Estefânia Queiroz Barboza</i>	

Parte II	
Estudos sobre Justiça de Transição e Direitos Humanos	117
21. O que significa, afinal, “justiça de transição”?	119
<i>Lauro Joppert Swensson Jr.</i>	
22. A judicialização da atividade da Comissão Nacional da Verdade e o reconhecimento judicial do direito à verdade	125
<i>Carla Osório</i>	
23. A responsabilização criminal dois anos após o relatório da Comissão Nacional da Verdade e a decisão do STF na Extradicação 1362	131
<i>Carla Osório</i>	
24. A metáfora do “Ensaio sobre a Cegueira” no direito à verdade	137
<i>Ricardo Guilherme Corrêa Silva</i>	
25. O desvalor da democracia: decepcionadas impressões em torno do discurso em defesa do retorno à ditadura	141
<i>Ricardo Guilherme Corrêa Silva</i>	
26. Direito, justiça e tirania na <i>Antígona</i> de Sófocles	147
<i>Fernanda Elias Salgueiro</i>	
27. A Declaração dos Direitos do Homem e do Cidadão de 1789: três mensagens universais	157
<i>Marco Aurélio Casamasso</i>	
28. A Declaração dos Direitos do Homem e do Cidadão de 1789: entre universalismo e exclusões	163
<i>Laurent Azevedo Marques de Saes</i>	
29. Empresas multinacionais e direitos humanos: uma questão chave para os países em desenvolvimento	167
<i>Bárbara Dayana Brasil</i>	
30. Desconstruir a discriminação contra as mulheres: uma luta diária	171
<i>Bárbara Dayana Brasil</i>	

Parte III

Estudos sobre Teoria da Constituição **179**

31. Por uma leitura dos direitos fundamentais em Ferrajoli..... **181**
Alexandre Morais da Rosa
32. Fundamentação da cláusula de preservação
do núcleo essencial na Constituição de 1988..... **187**
Paulo Ricardo Schier
33. Neoconstitucionalismo e discricionariedade judicial..... **195**
Alexandre van der Broecke
34. Limites ao ativismo judicial: teoria da autorrestrrição judicial..... **201**
Estefânia Queiroz Barboza
35. Anistia ao “Caixa 2” e os limites do poder legislativo..... **207**
Lauro Joppert Swensson Jr.
36. A emenda da vaquejada: para que não serve uma Constituição. **211**
Bernardo Strobel Guimarães
37. A única reforma a fazer é “fazer viver” a Constituição:
reflexões a partir do Direito Público comparado..... **215**
Milena Petters Melo
38. Do público ao comum: um Direito Público participativo e
voltado à proteção dos bens comuns..... **219**
Milena Petters Melo

Parte IV

Estudos sobre Direitos Civis **223**

39. Pessoas transgênero e o processo transexualizador no direito
brasileiro (em que estradas andamos?)..... **225**
Núbia Nascimento Alves
40. Constitucionalidade da Resolução CNJ 175/13, sobre o
casamento civil homoafetivo..... **231**
Paulo Roberto Iotti
41. A união estável entre pessoas do mesmo sexo: apontamentos
sobre a decisão do STF..... **237**
Gabriel Ducatti Lino Machado

42. Feriados religiosos e Estado laico.....	241
<i>Paulo Ricardo Schier</i>	
43. O direito fundamental ao aborto: uma questão constitucional de saúde pública e de autonomia corporal da mulher.....	243
<i>Paulo Roberto Iotti</i>	
44. Considerações sobre a decisão do STF sobre o aborto.....	253
<i>João Paulo Orsini Martinelli</i>	
45. Juízes sem preconceito fazem suas próprias leis.....	257
<i>Eros Roberto Grau</i>	
46. Entre a mulher e o feto: a interrupção voluntária da gravidez no Brasil.....	261
<i>Núbia Nascimento Alves</i>	
47. Punir ou cuidar? Quem são as mulheres que abortam no Brasil	265
<i>Núbia Nascimento Alves</i>	
48. Kant e o aborto de feto anencefálico	271
<i>Bruno Gilaberte</i>	
Parte V	
Estudos sobre Direitos Políticos	275
<hr/>	
49. Considerações sobre o partido político.....	277
<i>Laurent Azevedo Marques de Saes</i>	
50. A baixa representatividade das mulheres no Legislativo brasileiro.....	281
<i>Fernanda Elias Salgueiro</i>	
51. Sobre a invisibilidade das abstenções, dos votos em branco e nulos no Brasil.....	289
<i>Fernanda Elias Salgueiro</i>	
52. Presidente da Câmara dos Deputados simplesmente não pode ser reeleito.....	295
<i>Walter Claudius Rothenburg</i>	

53. Presidente da República, Congresso Nacional e Supremo Tribunal Federal: considerações sobre legitimidade democrática.....	301
<i>Gabriel Ducatti Lino Machado</i>	
54. A escolha dos Ministros do STF: filiação partidária e vitaliciedade.....	307
<i>Gabriel Ducatti Lino Machado</i>	
55. O financiamento de partidos políticos por empresas: um possível fundamento.....	311
<i>Gabriel Ducatti Lino Machado</i>	

Parte VI

Estudos sobre Direitos Sociais e Econômicos **313**

56. Judicialização da saúde: remédio ou veneno?.....	315
<i>Alexandre van der Broecke</i>	
57. Bem de família do fiador e o direito humano fundamental à moradia.....	321
<i>Ana Alice De Carli</i>	
58. Equiparação do quesito do tempo de contribuição entre homens e mulheres: a perversidade da reforma da Previdência.....	325
<i>Estefânia Queiroz Barboza</i>	
59. Controladoria no setor público e planejamento.....	329
<i>Marco Aurélio Borges de Paula</i>	
<i>Leila Insaurralde Moreno</i>	
60. Reconfiguração cooptada do Estado: o auge da corrupção?.....	337
<i>Flávio Cardoso Pereira</i>	
61. A influência da corrupção no (sub)desenvolvimento.....	343
<i>Ricardo Guilherme Corrêa Silva</i>	

Parte VII

Estudos sobre Direitos Coletivos **351**

62. Os bens culturais no Brasil: abundância legislativa e a atuação estatal na contramão do desvalor.....	353
<i>Angela Cassia Costaldello</i>	
63. O erro de um mundo (sempre mais) sustentável.....	359
<i>Sérgio Fernandes de Aquino</i>	
64. Direito global e sustentabilidade: os desafios de sua convergência pela Ecologia Integral.....	363
<i>Sérgio Fernandes de Aquino</i>	
65. Donald Trump e o destino da sustentabilidade: transfiguração do político e jurídico.....	371
<i>Sérgio Fernandes de Aquino</i>	
66. Desobediência: a virtude do homem sustentável.....	379
<i>Sérgio Fernandes de Aquino</i>	
67. Tempo da sustentabilidade: o caso da Amazônia e o Decreto 9.147/2017.....	387
<i>Sérgio Fernandes de Aquino</i>	
68. O princípio constitucional da sustentabilidade e suas dimensões. Em busca da justiça intergeracional	391
<i>Winnicius Pereira de Góes</i>	
69. A constitucionalização dos direitos da natureza.....	397
<i>Ana Alice De Carli</i>	
70. A tributação como instrumento ambiental e a contribuição especial da água.....	401
<i>Ana Alice De Carli</i>	
71. Diversidades, solidariedade e responsabilidade.....	407
<i>Milena Petters Melo</i>	

Parte VIII

Estudos sobre Organização do Estado e Direito Administrativo

413

72. Regiões metropolitanas e autonomia municipal.....	415
<i>Ana Carolina Hohmann</i>	

73. O contrato de programa e a prestação de serviços públicos em regime de gestão associada..... **419**
Ana Carolina Hohmann
74. O programa de parcerias de investimento: mocinho ou vilão?..... **425**
Ana Carolina Hohmann
75. Tudo que você sempre quis saber sobre privatização (mas tinha medo de perguntar)..... **429**
Bernardo Strobel Guimarães
76. Cidades inteligentes – as PPPs e o desafio das cidades inteligentes sustentáveis..... **433**
Bernardo Strobel Guimarães
77. A reforma do ISS e a tributação do *streaming*..... **441**
Betina Treiger Gruppenmacher
78. É tempo de superar interpretações medievais no processo administrativo disciplinar..... **445**
Irene Patrícia Nohara
79. Solução fácil de culpar a burocracia pela corrupção: não é simples assim..... **449**
Irene Patrícia Nohara
80. A responsabilidade do Estado pela violação à razoável duração do processo: uma aplicação da teoria da *faute du service*..... **453**
Ricardo Guilherme Corrêa Silva

Parte IX

Estudos sobre Direito Internacional Público **461**

81. A retirada dos EUA do acordo de Paris: algumas reflexões sobre o instituto da denúncia aos tratados internacionais..... **463**
Luciano Meneguetti Pereira
82. A nova lei de migrações (Lei n. 13.445/17), a revogação do Estatuto do Estrangeiro (Lei n. 6.815/80) e uma importante mudança de paradigma..... **469**
Luciano Meneguetti Pereira

83. O Tribunal Penal Internacional e o alento ao meio ambiente.....	475
<i>Diego Pereira Machado</i>	
84. Países com tributação favorecida (<i>tax havens</i> ou paraísos fiscais): ainda em uso!.....	479
<i>Diego Pereira Machado</i>	
85. Ensaio crítico sobre a incorporação e o <i>status</i> das convenções da Organização Internacional do Trabalho.....	483
<i>Diego Pereira Machado</i>	
86. O direito à verdade na perspectiva do Direito internacional.....	489
<i>Ricardo Guilherme Corrêa Silva</i>	
Autores	495

Apresentação

No presente volume, temos o privilégio de reunir vários textos de profissionais de elevada titulação acadêmica e amplo conhecimento científico, comprometidos com o desenvolvimento da Ciência Jurídica.

Esta compilação eterniza algumas memórias da Escola Superior de Direito Público, projeto idealizado pelos organizadores e que objetivou contribuir na formação dos operadores do Direito, de sorte a torná-los mais aptos a analisar os problemas atuais e a propor soluções condizentes com as novas realidades.

A ESDP, como ficou conhecida durante o período de sua existência, oportunizou importante espaço para a veiculação imparcial e sem censura de ensaios e artigos sobre os mais importantes e variados temas de Direito Público. Semanalmente houve expressiva difusão de conhecimento por meio de contribuições de importantes nomes do cenário jurídico.

O presente volume dedica-se ao estudo do Direito Público, especialmente sobre certos aspectos constitucionais presentes na discussão jurídica contemporânea, naquilo que a doutrina denomina “constitucionalismo”, no seu sentido mais amplo.

Como se sabe, o Direito Constitucional passou a ocupar um papel central para o Direito, exigindo que todas as leis fossem lidas e as respectivas normas jurídicas fossem construídas a partir e de acordo com as prescrições constitucionais. Desse modo, o Direito Constitucional apresenta-se não apenas como uma parte do Direito Público, juntamente com o Direito Administrativo, Internacional, Criminal, Tributário e Processual, mas como verdadeira base-ápice de todo o Direito, cujos ramos só podem florescer se ligados ou “enxertados” ao seu tronco.

Se tal premissa já é bem posta em nosso Direito, emergiu, sobretudo após a queda do Muro de Berlim em 1989 e a consequente expansão da

globalização, paulatinamente a ideia do constitucionalismo global, o qual permite que normativas internacionais – principalmente Tratados de Direitos Humanos – exerçam importante influência de seus propósitos na realidade jurídico-social brasileira. As preocupações relacionadas aos Direitos Humanos estão cada vez mais arraigadas sob uma complexa teia global e, dessa forma, também são tratadas neste trabalho.

Assim sendo, a distribuição dos textos se faz em nove partes, respeitando-se as seguintes temáticas específicas: 1) Estudos de Filosofia Política e Filosofia do Direito; 2) Estudos sobre Justiça de Transição e Direitos Humanos; 3) Estudos sobre Teoria da Constituição; 4) Estudos sobre Direitos Civis; 5) Estudos sobre Direitos Políticos; 6) Estudos sobre Direitos Sociais e Econômicos; 7) Estudos sobre Direitos Coletivos; 8) Estudos sobre Organização do Estado e Direitos Administrativo; 9) Estudos sobre Direito Internacional Público.

A guisa de conclusão, ressalta-se o imprescindível apoio da Editora D'Plácido, em especial do amigo Plácido Arraes, que tem a notável capacidade de reunir ideias e ideais. Registra-se também o nosso sincero agradecimento a todos os autores que participaram da ESDP e desta publicação, lembrando que a pluralidade de textos de alguns nomes somente simboliza o resultado de uma maior participação no antigo projeto virtual.

Por razões que o tempo haverá de compensar, quiçá um dia o projeto virtual da ESDP ressurgirá, oportunizando espaço unicamente para o protagonismo científico.

Organizadores.

“Neste volume, a distribuição dos textos se faz em nove partes, respeitando-se as seguintes temáticas:

- 1) Estudos de Filosofia Política e Filosofia do Direito;
- 2) Estudos sobre Justiça de Transição e Direitos Humanos;
- 3) Estudos sobre Teoria da Constituição;
- 4) Estudos sobre Direitos Civis;
- 5) Estudos sobre Direitos Políticos;
- 6) Estudos sobre Direitos Sociais e Econômicos;
- 7) Estudos sobre Direitos Coletivos;
- 8) Estudos sobre Organização do Estado e Direitos Administrativo;
- 9) Estudos sobre Direito Internacional Público.

Com caráter científico, a apresentação dos temas é feita em forma sequencial. Ressalta-se que a pluralidade de textos de alguns nomes somente simboliza o resultado de uma maior participação no antigo projeto virtual.”

OS ORGANIZADORES

