

Espaço Jurídico: Journal of Law [EJLL]

v. 17 n. 2 maio/agosto 2016

<http://dx.doi.org/10.18593/ejll.v17i2>



Editora Unoesc

E-ISSN 2179-7943

Espaço Jurídico	Joaçaba	v. 17	n. 2	p. 373-710	maio/ago. 2016
-----------------	---------	-------	------	------------	----------------

© 2016 Editora Unoesc
Direitos desta edição reservados à Editora Unoesc

É proibida a reprodução desta obra, de toda ou em parte, sob quaisquer formas ou por quaisquer meios, sem a permissão expressa da Editora.
Rua Getúlio Vargas, 2125, Bairro Flor da Serra, 89600-000 – Joaçaba – Santa Catarina, Brasil
Fone: (55) (49) 3551-2065 – Fax: (55) (49) 3551-2004 – www.unoesc.edu.br – editora@unoesc.edu.br

Editora Unoesc

Coordenação

Débora Diersmann Silva Pereira - Editor Executivo

Copidesque: Bianca Regina Paganini, Giovana Patricia Bizinela

Revisão Eletrônica: Talita Varella da Silva

Projeto gráfico: Simone Dal Moro

Capa: Mix Comunicação

Dados Internacionais de Catalogação-na-Publicação (CIP)

E77	<p>Espaço Jurídico / Universidade do Oeste de Santa Catarina. – Vol. 1, n. 1 (jan./jun. 2000). – Joaçaba : Ed. Unoesc, 2000- v. ; 28 cm</p> <p>Quadrimestral 2016- ; Semestral 2000-2015; Publicado a partir do v. 13, n. 1 (2012) sob o título: Revista Espaço Jurídico : Espaço Jurídico Journal of Law [EJL] Modo de acesso: http://editora.unoesc.edu.br/index.php/espacojuridico ISSN 1519-5899 – ISSN on-line 2179-7943</p> <p>1. Direito - Periódicos I. Universidade do Oeste de Santa Catarina.</p> <p style="text-align: right;">Doris 340.05</p>
------------	---

Ficha catalográfica elaborada pela Biblioteca Universitária – Campus Joaçaba

Editor-Chefe

Carlos Luiz Strapazzon, Doutor, Professor Unoesc, Brasil
strapazzon.carlos.luiz@gmail.com

Editores Assistentes

Marco Aurélio Rodrigues da Cunha e Cruz, Doutor, Prof. PPGD Unoesc, Brasil
Robison Tramontina, Doutor, Professor PPGD Unoesc, Chapecó, SC, Brasil, Unoesc, Brasil
Wilson Antônio Steinmetz, Doutor, Professor UCS (RS) e Unoesc (SC), Universidade de Caxias do Sul (UCS) Universidade do Oeste de Santa Catarina (UNOESC), Brasil

Editores Associados (Brasil)

Gisela Maria Bester, Doutora, Profa. PPGD Unoesc, Chapecó, Brasil, PPGD Unoesc
Janaina Reckziegel, Doutora, Profa. PPGD Unoesc, Chapecó, SC, Brasil, Unoesc - Universidade do Oeste de Santa Catarina
Rodrigo Garcia Schwarz, Doutor, Professor do PPGD UNOESC, Chapecó, SC, Brasil, Unoesc, Brasil
Rogério Luiz Nery da Silva, Doutor, Professor PPGD-Unoesc, Chapecó, SC, Brasil, Doutor, Professor do Mestrado Unoesc (SC) e EMERJ (RJ), Brasil
Yuri Schneider, Doutor, Prof. PPGD-Unoesc, Chapecó, Brasil

Editores Associados (Espanha)

Waldimeiry Correa da Silva, Doutora, Prof. Universidad Loyola Andalucía, Sevilla, España, Universidad Loyola Andalucía, Sevilla, España

Endereço eletrônico: <http://editora.unoesc.edu.br/index.php/espacojuridico/index>

Indexações Internacionais:

Directory of Open Access Journals (DOAJ)
www.doaj.org
Academic Journals Database
<http://journaldatabase.org/academic/about.html>
Latindex - Unam, México
latindex.unam.mx/index.html
Fundación Dialnet, Universidad Rioja, Espanha
dialnet.unirioja.es/
Journals TOCs
<http://www.journaltoCs.ac.uk>
Journals for FREE
<http://www.journals4free.com>
Open Access Library
<http://www.oalib.com/>
Clase, Citas Latinoamericanas en Ciencias Sociales y Humanidades
http://clase.unam.mx/F?func=find-b-0&local_base=cla01

Indexações Nacionais:

Qualis - CAPES - Estrato A2, a partir de junho de 2015
Catálogo Coletivo Nacional de Publicações Seriadadas (CCN), do IBICT.
<http://ccn.ibict.br/busca.jsf>
Sumários.org – Sumários de Revistas Brasileiras (FUNPEC-RP)
www.sumarios.org.br
Revistas no SEER, base do IBICT-MCT.
Indexação Compartilhada de Artigos de Periódicos (ICAP), da Rede Pergamum
Base de Dados da Biblioteca do Senado Federal (RBVI)
Diadorim
<http://diadorim.ibict.br/>

Missão: A Espaço Jurídico Journal of Law [EJL] dedica-se, prioritariamente, à publicação de artigos científicos sobre direitos fundamentais. A [EJL] tem preferência por estudos relativos aos direitos fundamentais sociais e civis estabelecidos em Tratados de Direitos Humanos e em Constituições. Neste âmbito, a EJL tem especial interesse por trabalhos que adotam uma metodologia dogmático-jurídica de análise e de crítica da existência jurídica, da natureza normativa, da estrutura formal, da vigência, de vínculos de obrigações, dos meios jurídicos disponíveis para concretizá-los, de restrições, violações e de responsabilidades por atos ilegítimos que envolvem direitos fundamentais. Por causa da atenção com a efetividade social desses direitos, a EJL também incentiva a submissão de trabalhos que adotam metodologias de análise e de crítica filosófica de teorias e discursos, bem como trabalhos que adotam metodologias das ciências sociais e que ofereçam análise e crítica de políticas públicas específicas, bem como de práticas sociais (de empresas, de movimentos sociais, de organizações não governamentais, de indivíduos) relativas esses direitos fundamentais. Terão alta prioridade para publicação os artigos que ofereçam relevantes contribuições para aprimorar o entendimento relativo ao dever de respeito, de proteção jurídica, de não retrocesso e de efetivação progressiva desses direitos.

PROCESSO DE AVALIAÇÃO PELOS PARES

A revisão de artigos científicos é realizada pelo método “double blind peer review”. Por esse método, que é também conhecido como de “duplo anonimato”, o autor é anônimo, os avaliadores são anônimos e especialistas na área do artigo. A Revista conta com uma equipe de mais de 80 revisores ad hoc, nacionais e estrangeiros, todos doutores e especialistas nos temas prioritários do periódico. Os revisores podem sugerir a rejeição de artigos, porém com fundamentação. Os originais não são devolvidos. O resultado da avaliação sempre é enviado ao autor. Antes de serem publicados, os artigos aprovados são encaminhados à Editora da Unoesc para a revisão final de normalização e formatação. Os autores terão acesso à versão revisada de seus trabalhos e podem fazer ajustes formais nessa última etapa.

ÉTICA DO PEER REVIEW | EJL:

FINALIDADE. A revisão por pares garante que apenas boas pesquisas sejam publicadas. É também uma forma de melhorar a qualidade das pesquisas, pois os autores recebem as sugestões e críticas formuladas.

ESPECIALIDADE. Ao receber um convite para revisar um artigo da EJL o revisor deve considerar se “o artigo realmente corresponde à sua área de conhecimento”.

TEMPO ADEQUADO. O revisor deve considerar se “tem tempo para revisar”. Estimamos que demora, em média, três horas para fazer uma revisão adequadamente. Se não puder, o revisor deve comunicar o editor imediatamente e, se possível, ajustar o prazo com o Editor ou recomendar o nome de outros possíveis revisores.

CONFLITO DE INTERESSES: O revisor deve considerar se há algum potencial conflito de interesse. Um conflito de interesse não impede, necessariamente, a revisão de um artigo, mas transparência com o editor possibilita a correta tomada de decisão pela EJL.

SIGILO: A revisão deve ser conduzida de maneira confidencial. O artigo não deve ser exposto a outras pessoas. Se desejar saber a opinião de colegas a respeito do artigo, o revisor deve comunicar o editor com antecedência.

COMITÊ DE ÉTICA: Pesquisas que envolvem seres humanos ou substâncias humanas como objeto de pesquisa serão avaliadas também, em blind review, pelo Comitê de Ética em Pesquisa com Seres Humanos da UNOESC, nos termos do Art. 3o, II, VI e nos temas do Art. 3o. IX, do Regimento Interno, disponível em:

http://www.unoesc.edu.br/images/uploads/pesquisa/res.106-consun-2013altera_regimento_interno_comite_etica_em_pesquisa-unoesc_e_hust_1.pdf

PARECER SUFICIENTE. O revisor deve oferecer um parecer simples, claro e completo. Suas recomendações contribuirão para a decisão final a ser tomada pelos editores.

A PRIMEIRA AVALIAÇÃO:

A primeira avaliação do artigo é feita pela Equipe Editorial da Revista, Editor-chefe e Editor de Seção. Avalia-se se o estudo é um avanço legítimo e inovador, se é apresentado de forma clara e concisa, e se está no contexto mais amplo dos desenvolvimentos da área dos direitos humanos e dos direitos fundamentais.

SUMÁRIO

Editorial

UMA ABORDAGEM FILOSÓFICA DO DIREITO 381

Robison Tramontina, Universidade do Oeste de Santa Catarina

ENTREVISTA COM LENIO LUIZ STRECK 387

Yuri Schneider, Universidade do Vale do Rio dos Sinos

Vinicius Almada Mozetic, Universidade do Oeste de Santa Catarina

O QUE SIGNIFICA OTIMIZAR PRINCÍPIOS? UMA PERGUNTA, TRÊS RESPOSTAS, TRÊS PROBLEMAS 411

WHAT DOES OPTIMIZING COLLIDING PRINCIPLES MEAN? ONE QUESTION, THREE

ANSWERS, THREE PROBLEMS

Fernando Leal, Fundação Getúlio Vargas do Rio de Janeiro

Seção I - Teoria dos Princípios e dos Direitos Fundamentais

A FÓRMULA DO PESO COMPLETA REFINADA DE ROBERT ALEXY APLICADA AOS CONFLITOS PELO USO DOS RECURSOS HÍDRICOS EM MINAS GERAIS 425

ROBERT ALEXY'S COMPLETE REFINED WEIGHT FORMULA APPLIED TO THE CONFLICTS

INVOLVING WATER RESOURCES USE IN MINAS GERAIS

Carinna Gonçalves Simplício, Universidade Fundação Municipal para Educação Comunitária

DIREITO E MORAL NO ESTADO CONSTITUCIONAL: AUTONOMIA JURÍDICA NA TEORIA SISTÊMICA DE NIKLAS LUHMANN 449

LAW AND ETHICS IN CONSTITUTIONAL STATE: JURIDICAL AUTONOMY IN NIKLAS'

SYSTEMIC THEORY

Anselmo Laghi Laranja, Universidade Federal do Espírito Santo

João Maurício Adeodato, Universidade do Estado de São Paulo

Seção II - Direitos Humanos e Cenário Internacional

GUARANTEED MINIMUM INCOME FOR ALL: A CASE OF THE EU AND EEA 477

RENDA MÍNIMA PARA TODOS: O CASO DA UNIÃO EUROPEIA E DO ESPAÇO ECONÔMICO

EUROPEU

Martin Stefko, Charles University

KANT ON HUMAN DIGNITY: A CRITICAL APPROACH 493

KANT E A DIGNIDADE HUMANA: UMA INTERPRETAÇÃO CRÍTICA

Antonio Pele, University of Chicago

AINDA O UNIVERSALISMO E O PARTICULARISMO DOS DIREITOS HUMANOS: A IMPORTÂNCIA DA DIFERENCIAÇÃO PARA RESPONDER AOS DESAFIOS DA JURISDIÇÃO CONSTITUCIONAL 513

STILL THE UNIVERSALISM AND PARTICULARISM OF HUMAN RIGHTS: THE IMPORTANCE OF DIFFERENTIATION FOR AN ANSWER TO CHALLENGES OF CONSTITUTIONAL JURISDICTION

José Querino Tavares Neto, Pontifícia Universidade Católica do Paraná
Andréa Abrahão Costa, Fundação de Estudos Sociais do Paraná

Seção III - Direitos Fundamentais Civis

O DIREITO FUNDAMENTAL À LIBERDADE ACADÊMICA – NOTAS EM TORNO DE SEU ÂMBITO DE PROTEÇÃO – A AÇÃO E A ELOCUÇÃO EXTRAMUROS 529

THE ACADEMIC FREEDOM AS A FUNDAMENTAL RIGHT - CONSIDERATIONS ON ITS PROTECTION – THE EXTRAMURAL UTTERANCE AND THE ACTION

Ingo Wolfgang Sarlet, Pontifícia Universidade Católica do Rio Grande do Sul
Amanda Costa Thomé Travincas, Faculdade de Direito da Unidade de Ensino Superior Dom Bosco no Maranhão

O CARÁTER SIMBÓLICO DA CIRCULAÇÃO DO SANGUE: UMA REFLEXÃO SOBRE A EXPLORAÇÃO DAS INFORMAÇÕES GENÉTICAS DE POVOS INDÍGENAS 547

THE SYMBOLIC CHARACTER OF BLOOD CIRCULATION: A REFLECTION ON THE EXPLORATION OF THE GENETIC INFORMATION ABOUT INDIGENOUS PEOPLE

Christine Noiville, Centre Droit, Sciences et Techniques
Florence Bellivier, Université Paris Ouest
Rosalice Fidalgo Pinheiro, Universidade Federal do Paraná

O CRIME DE SUBVERSÃO E SUA APLICAÇÃO PELO SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL SOB A CONSTITUIÇÃO DE 1967/1969: UMA ANÁLISE ARGUMENTATIVA EM PERSPECTIVA HISTÓRICA 563

SUBVERSION CRIMES UNDER 1967/1969 CONSTITUTION: AN HISTORICAL APPROACH TO THE BRAZILIAN FEDERAL SUPREME COURT RULINGS THROUGH THE LENS OF LEGAL ARGUMENTATION THEORY

Angelo Gamba Prata de Carvalho, Universidade de Brasília
Claudia Rosane Roesler, Universidade de Alicante – Espanha

Seção IV - Direitos Fundamentais Sociais

RAZOABILIDADE E TEORIA DA RESERVA DO POSSÍVEL COMO FUNDAMENTOS PARA O CONTROLE JURISDICIONAL DE POLÍTICAS PÚBLICAS: UMA ANÁLISE A PARTIR DA TEORIA DO DISCURSO 587

REASONABLENESS AND RESOURCE LIMITATION THEORY AS FOUNDATION FOR JUDICIAL REVIEW OF PUBLIC POLICIES: AN ANALYSIS FROM THE DISCOURSE THEORY

Mônia Clarissa Hennig Leal, Universidade de Santa Cruz do Sul
Fernando Roberto Schnorr Alves, Universidade de Santa Cruz do Sul

EL RÉGIMEN JURÍDICO DEL DERECHO FUNDAMENTAL A LA SEGURIDAD SOCIAL EN CHILE: UN ANÁLISIS CRÍTICO DESDE LA PERSPECTIVA DEL DERECHO INTERNACIONAL DE LA PERSONA HUMANA 607

THE LEGAL REGIME ABOUT THE FUNDAMENTAL RIGHT TO SOCIAL SECURITY IN CHILE: A CRITICAL ANALYSIS FROM AN INTERNATIONAL HUMAN RIGHTS LAW PERSPECTIVE

Ivan Obando Camino, Universidad de Talca, Chile

Seção V - Leading Cases

ADPF 347 AND THE “UNCONSTITUTIONAL STATE OF AFFAIRS” OF BRAZIL’S PRISON SYSTEM 649

ADPF 347 E O “ESTADO DE COISAS INCONSTITUCIONAL” DO SISTEMA PRISIONAL BRASILEIRO

Thiago Luís Santos Sombra, Universidade de Brasília

PROSECUTOR *VERSUS* JEAN-PIERRE BEMBA GOMBO: O TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL E A RESPONSABILIDADE DO COMANDO 657

PROSECUTOR *VERSUS* JEAN-PIERRE BEMBA GOMBO: THE INTERNATIONAL CRIMINAL COURT AND COMMAND RESPONSIBILITY

Geziela Iensue, Universidade Federal de Mato Grosso do Sul

Seção VI - Resenhas e Resumos (Livros ou Teses de Doutorado)

Resenha

SUNSTEIN, Cass; HOLMES, Stephen. *The Cost of Rights: Why Liberty Depends on Taxes*. Nova Iorque: W.W. Norton & Company, 1999. 681

Diretrizes para Autores 689

