

# Espaço Jurídico: Journal of Law [EJLL]

v. 19 n. 1, janeiro/abril 2018

<http://dx.doi.org/10.18593/ejll.v0i1>



Editora Unoesc

E-ISSN 2179-7943

Espaço Jurídico	Joaçaba	v. 19	n. 1	p. 1-316	jan./abr. 2018
-----------------	---------	-------	------	----------	----------------

© 2018 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 – editora@unoesc.edu.br

**Editora Unoesc**

Coordenação

Tiago de Matia

Revisão linguística e metodológica: Bianca Regina Paganini  
Revisão Eletrônica: Bianca Regina Paganini  
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 [EJLL] Modo de acesso: <a href="http://editora.unoesc.edu.br/index.php/espacojuridico">http://editora.unoesc.edu.br/index.php/espacojuridico</a> 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 Adjuntos**

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

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

## Indexações

FUNDACIÓN DIALNET | UNIVERSIDAD RIOJA, ESPAÑA  
<https://dialnet.unirioja.es/>

SUMÁRIOS.ORG | BRASIL  
<http://www.sumarios.org/>

ACADEMIC JOURNALS DATABASE  
| SWITZERLAND | SUÍÇA  
<http://journaldatabase.info>

DIADORIM | BRASIL  
<http://diadorim.ibict.br/>

LATINDEX | UNAM, MÉXICO  
<http://www.latindex.unam.mx>

ICAP | REDE PERGAMUM | BRASIL  
<http://www.pergamum.pucpr.br/icap/index.php>

REDIB | GOVERNO DA ESPAÑA  
<https://www.redib.org/>

Missão: A Espaço Jurídico Journal of Law [EJLL] dedica-se, prioritariamente, à publicação de artigos científicos sobre direitos fundamentais. A [EJLL] tem preferência por estudos relativos aos direitos fundamentais sociais e civis estabelecidos em Tratados de Direitos Humanos e em Constituições. Neste âmbito, a EJLL tem especial interesse por trabalhos que adotam a 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 EJLL 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 Unesco 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 | EJLL:

**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 EJLL 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 EJLL.

**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](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

<b>Editorial   PUBLICAÇÃO RESPONSÁVEL DA PESQUISA: PADRÕES INTERNACIONAIS PARA AUTORES .....</b>	<b>9</b>
--	----------

### TEORIA DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS E INTERPRETAÇÃO DA CONSTITUIÇÃO

<b>Hermenêutica constitucional no paradigma da <i>Différence</i> .....</b>	<b>25</b>
--	-----------

Constitutional hermeneutics in the paradigm of *Différence*  
Rafael Lazzarotto Simioni, Faculdade de Direito do Sul de Minas

### DIREITOS HUMANOS E CENÁRIO INTERNACIONAL

<b>Can positive obligations of States serve as a remedy for human rights violations committed by juristic persons? .....</b>	<b>45</b>
--	-----------

Obrigações positivas de Estados podem ser um meio de proteção contra violações de direitos humanos praticadas por pessoas jurídicas?  
Pavel Ondrejek, Charles University, Prague, Czech Republic

<b>Algunas propuestas prospectivas de las políticas públicas: su proyección en los intereses de las generaciones futuras .....</b>	<b>61</b>
--	-----------

Some public policy prospective proposals: its projection in the interests of future generations  
Nuria Belloso Martín, Facultad de Derecho, na Universidad de Burgos

<b>Violações aos direitos humanos dos trabalhadores e os sistemas regionais de proteção .....</b>	<b>87</b>
---	-----------

Violations to worker's human rights and regional protection systems  
Flávia Cristina Piovesan, Pontifícia Universidade Católica de São Paulo  
Regeane Bransin Quetes, Pontifícia Universidade Católica do Paraná  
Miriam Olivia Knopik Ferraz, Academia Brasileira de Direito Constitucional

<b>Os direitos humanos no contexto internacional: para além dos limites de uma obrigação específica? .....</b>	<b>113</b>
--	------------

Human rights on the international context: beyond the limits of a specific obligation?  
André Luiz Olivier da Silva, Universidade do Vale do Rio do Sinos

**A atuação da defensoria pública no acesso ao sistema interamericano de direitos humanos: uma perspectiva garantista multinível de direitos constitucionais e convencionais** ..... 127

The performance of the public defender in access to the inter-American system of human rights: a multilevel guaranteeist perspective of constitutional and conventional rights

Ana Maria D'Ávila Lopes, Universidade de Fortaleza  
Leandro Sousa Bessa, Centro Universitário Christus

**Direitos fundamentais e o dever de proteção: uma análise pautada no sistema constitucional e na decisão do caso Damião Ximenes Lopes vs. Brasil na Corte Interamericana de Direitos Humanos** ..... 149

Fundamental rights and “state protection duty”: an analysis considering the constitutional system and the Damião Ximenes Lopes vs. Brazil case at the Interamerican

Court of Human Rights

Mônia Clarissa Hennig Leal, Universidade de Santa Cruz do Sul  
Cleize Carnelinda Kohls, Universidade de Santa Cruz do Sul

**DIREITOS FUNDAMENTAIS CIVIS**

**La protección de la esfera individual del derecho de libertad religiosa: desafíos actuales en el derecho chileno y comparado** ..... 167

Protection of the individual right of religious freedom: current challenges in Chile and abroad

Miguel Sánchez-Lasheras, Pontificia Universidad Católica de Valparaíso

**A proteção ampliativa dos direitos fundamentais no Judiciário: um estudo de caso do reconhecimento pelo Tribunal de Justiça de São Paulo acerca do direito fundamental funerário** ..... 181

The ampliative protection of fundamental rights in the Judiciary: a case study of the São Paulo Court of Justice recognition of the fundamental right to funeral

Marco Antonio Loschiavo Leme de Barros, Universidade de São Paulo  
Gabriel Calil Pinheiro, Universidade de São Paulo

**DIREITOS FUNDAMENTAIS SOCIAIS**

**O novo regime fiscal e o direito fundamental à saúde: violação da progressividade e da proibição de retrocesso** ..... 201

The “new tax regime” and the fundamental right to health: violation of the progressiveness and prohibition of regression

Hector Cury Soares, Universidade do Pampa

**A eficácia horizontal direta dos direitos fundamentais no âmbito das relações de trabalho: o papel da negociação coletiva na implementação de ações afirmativas da dignidade do trabalhador ..... 217**

The direct horizontal efficacy of fundamental rights in the context of labor relations: the role of collective negotiation in the implementation of affirmative actions of worker's dignity

Rodrigo Goldschmidt, Universidade do Extremo Sul Catarinense  
Rodrigo Espíuca dos Anjos Siqueira, Faculdade Anglicana de Erechim

**ANÁLISE DE CASOS**

**Direito à saúde e (in)eficácia sancionatória da Agência Nacional de Vigilância Sanitária: análise de casos de 2011 a 2015 ..... 245**

Right to health and ratifying (in)efficiency of the Brazilian Health Regulatory Agency: analysis of cases of 2011 to 2015

Joedson de Souza Delgado, Centro Universitário de Brasília – UniCEUB  
Ivo Teixeira Gico Júnior, Centro Universitário de Brasília – UniCEUB

**REVISÕES TEÓRICAS**

**Análise retórica dos conceitos fundamentais da dogmática jurídica ..... 271**

Rhetorical analysis of the fundamental concepts of legal dogmatics

João Maurício Leitão Adeodato, Universidade de São Paulo

**RESENHAS E RESUMOS (LIVROS OU TESES DE DOUTORADO)**

**Reconceptualising the Rule of Law in Global Governance | Book Review ..... 291**

Ondřej Svoboda, Charles University, Prague, Czech Republic

**Diretrizes para autores ..... 293**

