

# Espaço Jurídico: Journal of Law [EJLL]

DOI desta edição: <http://dx.doi.org/10.18593/ejll.v16i2>

v. 16 n. 2 julho/dezembro 2015

Agosto 2015



Editora Unoesc

E-ISSN 2179-7943

Espaço Jurídico	Joaçaba	v. 16	n. 2	p. 265-728	jul./dez. 2015
-----------------	---------	-------	------	------------	----------------

**Editora Unoesc**

Coordenação

Débora Diersmann Silva Pereira - Editor Executivo

Copidesque: Bianca Regina Paganini, Giovana Patrícia Bizinela, Gilvana Toniélo  
Revisão Eletrônica: Bianca Regina Paganini, Talita Varella da Silva  
Projeto gráfico: Simone Dal Moro  
Capa: Mix Comunicação

Dados Internacionais de Catalogação-na-Publicação (CIP)

E77	Espaço Jurídico / Universidade do Oeste de Santa Catarina. – Vol. 1, n. 1 (jan./jun. 2000). – Joaçaba : Ed. Unoesc, 2000- v. ; 28 cm  Semestral 2000- Publicado a partir do v. 13, n. 1 (2012) sob o título: Revista Espaço Jurídico : Espaço Jurídico Journal of Law [EJLL] ISSN 1519-5899 – ISSN on-line 2179-7943 Publicado a partir do v. 14, n. 2 (2013) sob o título: Espaço Jurídico : Journal of Law [EJLL]  1. Direito - Periódicos I. Universidade do Oeste de Santa Catarina. CDD 340.05
-----	--

Ficha catalográfica elaborada pela Biblioteca Universitária – Campus Joaçaba  
Editor-Chefe  
Carlos Luiz Strapazzon, Doutor, Professor Unoesc, Brasil  
strapazzon.carlos.luiz@gmail.com

Editores Adjuntos

Cristhian Magnus De Marco, Doutor, Professor Unoesc, Brasil  
Robison Tramontina, Doutor, Professor Unoesc, Brasil  
Andrea Abrahão Costa, Doutoranda PUCPR, Professora FESP/PR, Brasil  
Marco Aurélio Rodrigues da Cunha e Cruz, Doutor, Professor Direito | ALFA Faculdades Alves Faria, GO, Brasil

Editores de Seção:

Janaína Reckziegel, Doutora, Professora Unoesc, Brasil  
Rogério Luiz Nery da Silva, Doutor, Professor Unoesc, Brasil  
Yuri Schneider, Doutor, Professor Unoesc, Brasil  
Wilson Antonio Steinmetz, Doutor, Professor Unoesc/UCS, Brasil  
Endereço eletrônico:  
<http://editora.unoesc.edu.br/index.php/espacojuridico/index>

**Indexações Internacionais:**

Directory of Open Access Journals (DOAJ)  
[www.doaj.org](http://www.doaj.org)  
Academic Journals Database  
<http://journaldatabase.org/academic/about.html>  
Latindex - Unam, México  
[latindex.unam.mx/index.html](http://latindex.unam.mx/index.html)  
Fundación Dialnet, Universidad Rioja, Espanha  
[dialnet.unirioja.es/](http://dialnet.unirioja.es/)  
Journals TOCs  
<http://www.journals4free.com>  
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](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.  
Acesse aqui: <http://ccn.ibict.br/busca.jsf>  
Sumários.org – Sumários de Revistas Brasileiras (FUNPEC-RP)  
Acesse aqui: [www.sumarios.org.br](http://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 [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 a 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.

## SUMÁRIO

### Editorial

**Sobre a liberdade individual na experiência constitucional italiana .....271**

*Editorial*

*On individual freedom in italian constitutional experience*

Roberto Nania, Università di Roma, Italia

### Seção I

**Doutrina internacional: teoria dos princípios e direitos fundamentais**

**Inclusive non-positivism.....283**

*Não positivismo inclusivo*

Robert Alexy, Universidade de Kiel, na Alemanha

### Seção II

**Direitos Humanos e Cenário Internacional**

**The optional protocol to the international covenant on economic, social and cultural rights: a new instrument to address human rights violations .....295**

*Protocolo facultativo ao pacto internacional sobre direitos econômicos, sociais e culturais: um novo instrumento para enfrentar violações a direitos humanos*

Christian Curtis, University of Buenos Aires, Buenos Aires, Argentina

**A possível flexibilização dos direitos sociais e políticas públicas: solução para o Mercosul em tempos de crise? .....303**

*La posible flexibilización de los derechos sociales y políticas públicas: solución para el Mercosur en tiempos de crisis?*

Eduardo Biacchi Gomes, PPGD Unibrasil, Curitiba, PR

Andréa Arruda Vaz, Faculdade Educacional Araucária (Facear). PR

**The national policy of Iran toward violence against women .....321**

*A política nacional do Iran para a violência contra as mulheres*

Shahnaz Rahpaymaelizehee, Universiti Putra Malaysia (UPM), Malaysia

Bahare Fallahi, Universiti Putra Malaysia (UPM), Malaysia

Razieh Jafari Kojouri, Azad Universiti of Tehran, Iran

### **Seção III**

#### **Direitos Fundamentais Cíveis**

##### **Público, comunitário e privado: direitos e bem-estar na perspectiva do paradigma comunitarista .....333**

*Public, community and private: rights and well-being from the perspective of communitarian paradigm*

João Pedro Schmidt, Universidade de Santa Cruz do Sul, Rio Grande do Sul, Brasil

##### **Hermenêutica filosófica e a compreensão da regra de divulgação nominal dos vencimentos dos servidores públicos sem recursividade à ponderação .....361**

*Philosophical hermeneutics and the understanding of the nominal disclosure rule of the civil servants' salaries disregarding appealing to balancing*

Paulo Afonso Brum Vaz, Desembargador Federal no Tribunal Regional da 4ª Região, Rio Grande do Sul, Brasil

##### **E-codemocracia o estado ambiental articulado em um estado-rede e o direito fundamental de acesso à internet como elementos da proteção procedimental do meio ambiente no cyberspaço .....381**

*E-codemocracy the ambient state articulated in a network state and the fundamental right of access to internet as elements of the procedural protection of environment in cyberspace*

Ivar A. M. Hartmann, Fundação Getúlio Vargas do Rio de Janeiro, Rio de Janeiro, Brasil

##### **A hermenêutica ambiental e a responsabilização pelo dano moral ambiental objetivo .....441**

*The environmental interpretation and the responsibility for the moral objective environmental damage*

Márcia Rodrigues Bertoldi, Universidade Federal de Pelotas, Rio Grande do Sul, Brasil  
Carla Pinheiro Freitas, Pontifícia Universidade Católica de São Paulo, São Paulo, Brasil

### **Seção IV**

#### **Direitos Fundamentais Sociais**

##### **Direitos fundamentais a prestações sociais e crise: algumas aproximações .....459**

*Fundamental rights to social benefits and crisis: some remarks*

Ingo Wolfgang Sarlet, Pontifícia Universidade Católica do Rio Grande do Sul, Rio Grande do Sul, Brasil

**O fenômeno descortinador do direito e da geografia nos movimentos sociais: o acesso de crianças e adolescentes do movimento sem terra à educação .....489**

*The revealing phenomenon of law and geography in social movements: the access of children and adolescents of the landless movement to education*

Jefferson Antonione Rodrigues, Faculdade Católica Rainha da Paz (FCARP) de Araputanga, Mato Grosso, Brasil

Fagner Sampaio de Araújo, Universidade Estadual de Mato Grosso, Mato Grosso, Brasil

**Debilitação dos direitos indígenas pelo modelo de demarcação de terras: estudo do caso Raposa Serra do Sol .....509**

*Debilitation of the rights of indigenous peoples through the land demarcation model: case law Raposa Serra do Sol*

Lara Maria Tortola Flores Vieira, Universidade Estadual de Maringá, Paraná, Brasil

Crishna Mirella de Andrade Correa Rosa, Universidade Estadual de Maringá, Paraná, Brasil

**Planos de saúde e relação de consumo: sobre o princípio da não intervenção em orientação terapêutica.....533**

*Health insurance plans and consumerist relationship: on the principle of non-intervention in medical therapeutic guidance*

Elmer da Silva Marques, Universidade Estadual do Oeste do Paraná, Paraná, Brasil

**Transferir custos para o setor privado a fim de realizar direitos à educação e à cultura : uma análise da posição do Supremo Tribunal Federal .....555**

*Transferring costs from the State to private sector so as to implement*

*education and cultural rights: an assessment of the Supreme Federal Court's positions*

Lara Bonemer Azevedo da Rocha, Centro Universitário Cesumar de Maringá, Paraná, Brasil

Marcia Carla Pereira Ribeiro, Pontifícia Universidade Católica do Paraná/UFPR, Paraná, Brasil

**Os novos contornos conferidos à aposentadoria especial pelo Supremo Tribunal Federal: o julgamento do ARE n. 664.335 sob a perspectiva da análise econômica do direito.....579**

*New light assigned by Supreme Court to special retirement: the case ARE n. 664.335 With the perspective of economic analysis of law*

Oksandro Osdival Gonçalves, Pontifícia Universidade Católica do Paraná, Paraná, Brasil

Antonio Bazilio Floriani Neto, Pontifícia Universidade Católica do Paraná, Paraná, Brasil

**Proteção da privacidade no contrato de trabalho: da normatização legal a situações de conflitos .....601**

*Privacy protection on the labour contract: from the legal normatization to conflict situations*

Regina Linden Ruaro, Pontifícia Universidade Católica do Rio Grande do Sul, Rio Grande do Sul, Brasil

Eugênio Hainzenreder Junior, Pontifícia Universidade Católica do Rio Grande do Sul, Rio Grande do Sul, Brasil

**Seção V**  
**Leading Cases**

**Sobre a igualdade de oportunidades educacionais: análise ADPF 186.....637**

*On equality of educational opportunities: a critical approach to the case law ADPF 186*

Yuri Schneider, Universidade do Oeste de Santa Catarina, Santa Catarina, Brasil

Robison Tramontina, Universidade do Oeste de Santa Catarina, Santa Catarina, Brasil

**A integridade física e moral dos presos: a intervenção do Poder Judiciário na política carcerária e a decisão do Supremo Tribunal Federal no**

**Recurso Extraordinário n. 592.581 .....655**

*Physical and moral integrity of the prisoners: critical remarks upon the Federal Supreme Court's Extraordinary Appeal n. 592.581 concerning the interference by the Judiciary in prison system*

Wilson Steinmetz, Universidade do Oeste de Santa Catarina, Santa Catarina, Brasil

Cristhian Magnus De Marco, Universidade do Oeste de Santa Catarina, Santa Catarina, Brasil

**Seção VI**  
**Revisões Teóricas**

**Dilemas constitucionais sobre o início e o final da vida: um panorama do estado da arte no direito brasileiro .....669**

*Beginning and end of life: a map of brazilian constitutional choices*

Letícia de Campos Velho Martel, Universidade Católica do Rio de Janeiro, Rio de Janeiro, Brasil

**Diretrizes para Autores ..... 709**