

ISSN 1516-4551

REVISTA
da Faculdade de
DIREITO
do Sul de Minas

FICHA CATALOGRÁFICA

Elaborada pela Biblioteca da Faculdade de Direito do Sul de Minas

Revista da Faculdade de Direito do Sul de Minas. Faculdade de Direito do Sul de Minas. Programa de Pós-Graduação em Direito – Pouso Alegre, MG, v. 37, n. 1 (jan./jun. 2021)

Semestral 2021

ISSN 1516-4551

Anual 1984-2007 – Resumo em Português e Inglês.

1. Direito – Periódicos. I Faculdade de Direito do Sul de Minas. Programa de Pós-Graduação e Mestrado em Direito.

CDD 340.05

EDITORIAL

Nesta edição da Revista da Faculdade de Direito do Sul de Minas a proposta é levar os leitores à reflexão sobre temas integrantes do eixo central de sua linha editorial, Constitucionalismo e Democracia.

A relação entre Constitucionalismo e Democracia enseja discussões filosófico-constitucionais que têm se apresentado como referenciais teóricos de inúmeros estudos e pesquisas.

Neste sentido Sultany¹ (2012) apresenta um interessante estado da arte que remete a análise desta relação sob dois vieses centrais, o discurso da união e da desunião entre os termos, ou seja, democracia e constitucionalismo vistos como conceitos harmônicos, tal como preconizado, por exemplo, por Ronald Dworkin, John Rawls e Jurgen Habermas, ou como conceitos conflitantes, como apontado por Louis Seidman e Jeremy Waldron.

Percebe-se, assim, que o eixo central dos textos constantes na edição desta revista apresenta-se como problemática central de pesquisas não apenas no Brasil, mas também no mundo. A relação entre Democracia e Constitucionalismo revela um paradoxo entre conceitos como soberania popular e poder constituinte, como apontado por Chueiri e Godoy² (2010).

Ademais, 2020 foi marcado não apenas por uma pandemia global (COVID-19), mas por uma profunda e angustiante reflexão sobre democracia, direitos humanos e fundamentais, ante a ascensão da extrema direita em diversas partes do mundo, inclusive no Continente Americano, os impactos da comunicação em massa proporcionados pelas redes sociais, a disseminação de “fake news” e seus impactos nas eleições presidenciais em países como Estados Unidos da América e Brasil, o aumento do discurso de ódio nas redes sociais etc. Tudo isso são fenômenos globais que têm levado estudiosos a questionar qual o rumo da democracia.

Assim, discutir e pesquisar sobre Constitucionalismo e Democracia se apresenta ainda mais relevante neste momento histórico que se vivencia em nosso país ante a atuação dos representantes dos três poderes – Executivo, Legislativo e Judiciário – tanto no que tange ao respeito às normas constitucionais e sua interpretação, bem como aos rumos e ameaças que diuturnamente são vislumbradas em relação à democracia.

¹ SULTANY, Nimer. The state of progressive constitutional theory. The paradox of constitutional democracy and the project of political justification. *Harvard Civil Rights-Civil liberties Law Review*. 2012, v. 47, p. 373-455.

² CHUERI, Vera Karam de; GODOY, Miguel G. Constitucionalismo e Democracia – Soberania e Poder Constituinte. São Paulo: *Revista Direito GV*. Jan-Jun/2010, p. 159-74.

A presente edição conta com 19 artigos escritos por pesquisadores nacionais e internacionais, de várias áreas e temáticas diversas, entretanto, todos os textos estabelecem intersecções com democracia e/ou constitucionalismo.

O primeiro texto, intitulado **A contribuição do pluralismo jurídico na Bolívia para o sistema de justiça latino-americano**, apresenta uma interessante discussão sobre a possibilidade de reconfiguração do sistema jurídico latino-americano a partir da participação dos povos indígenas e tradicionais.

O artigo **A hermenêutica filosófica e a jurisdição constitucional: o juiz no processo tributário** apresenta como as teorias de Hans-Georg Gadamer e Martin Heidegger influenciam a jurisdição constitucional no âmbito do processo judicial tributário.

Elegendo como marcos teóricos Robert Alexy e Ingo Wolfgang Sarlet analisa-se a dimensão subjetiva do direito fundamental à herança no terceiro artigo **A perspectiva subjetiva do direito fundamental à herança**.

Com base na obra *Do mágico ao social*, de Moacyr Scliar, em **A saúde entre paradigmas científicos e não científicos: o caso fosfoetanolamina sintética** discute-se a multiplicidade de fatores que influenciam o direito à saúde, inclusive não científicos.

IV

A vulnerabilidade social da mulher brasileira é abordada em **Democracia e justiça social: a importância do enfrentamento da violência de gênero** através da análise dos impactos e desdobramentos da pandemia COVID-19.

A relação entre liberdade artística e o campo estético, tendo como referencial teórico o filósofo Arthur Danto, é o tema do artigo **Direito e Arte: em defesa do “feito” na liberdade de expressão artística**.

Estado e Direito no trânsito paradigmático: análise ético-política da configuração familiar pós-moderna discorre sobre a desafiadora e complexa convivência com a diversidade, enseja a (re)configuração de alguns conceitos e institutos atrelados à temática família, por um viés filosófico e sociológico, prima pela garantia da dignidade da pessoa humana, analisa-se a interferência da dialética jurídico-estatal e o contexto espaço-temporal para a pluralidade de configuração familiar na pós-modernidade.

O oitavo texto traz em seu próprio título sua ementa: **Estado soberano, novos atores internacionais e Direitos Humanos: transformações do segundo pós-guerra**. Nele, são problematizadas as contribuições desses novos atores internacionais para a afirmação dos direitos humanos num mundo globalizado e a construção de um mínimo ético comum.

Existe uma ciência do Direito? Essa é a pergunta/título do artigo que apresenta com base em teorias filosóficas e jurídica uma resposta provisória a esta questão que tem ensejado muitos debates no meio científico.

Em **Globalização, capital e democracia: consequências multifacetadas no Brasil e na Amazônia**, a proposta é ensejar a reflexão acerca dos problemas da Amazônia, desde a colonização do país, pela inter-relação entre globalização, capital e democracia.

No artigo **Habermas and the issue of religion in the public space: critical contributions to a new view on state laicity** são apresentados os principais conceitos formulados por Habermas em defesa da participação religiosa no espaço público e os parâmetros por ele endossados como forma de garantir a neutralidade do Estado, contrapondo-os a teses de autores brasileiros a fim de demonstrar seus limites e possibilidades na realidade brasileira.

Em **Nexo de causalidade no Direito Civil brasileiro: importância e aplicação da teoria da equivalência dos antecedentes**, analisa-se à aplicação da teoria da equivalência dos antecedentes como fundamento do nexos de causalidade na responsabilidade civil a partir do Código Civil de 2002.

Pela análise da evolução histórica das constituições espanholas, o artigo **O direito fundamental ao trabalho na Espanha – Excerto sobre o binômio direito-dever** propõe uma reflexão sobre a dicotomia direito-dever nas relações tuteladas pelo Direito do Trabalho.

O **espelhamento via QR Code como meio híbrido de obtenção de prova e sua (i)licitude à luz da Constituição Federal** traz apontamentos acerca de direitos e garantias fundamentais individuais, traçando um paralelo com institutos como interceptação telefônica e seus trâmites, apresentando uma reflexão necessária sobre novos meios de comunicação, como via whatsapp web e os limites do Estado em sua atividade persecutória.

A compreensão dos impactos dos precedentes no judiciário, pós-Código de Processo Civil de 2015 na judicialização da saúde, através do estudo do Recurso Especial Repetitivo gerador do Tema 106 do STJ, foi o objeto da discussão do artigo **O precedente judicial vinculante e a judicialização da saúde: estudo do Tema 106 do STJ**.

No artigo **Tensões e (in)constitucionalidade na imunidade parlamentar: uma abordagem do caso Maria do Rosário x Jair Bolsonaro**, analisa-se o instituto da imunidade parlamentar material através da contextualização da condenação do deputado federal, o posicionamento jurisprudencial do STF, da doutrina e da hermenêutica constitucional.

A recusa da instalação da Fundação CASA em municípios do Estado de São Paulo a partir da análise das ADIs, das competências dos Estados e da União preceituadas na Constituição Federal e na Constituição do Estado é o tema central do artigo **A (não) aceitação da Fundação CASA em municípios de São Paulo: uma análise à luz de Ações Diretas de Inconstitucionalidade**.

A discussão sobre a instrumentalidade do direito tributário, em seu caráter fiscal e extrafiscal, para efetivação de políticas públicas ambientais é a reflexão proposta em **Tributação ambiental no Brasil: concretização de políticas públicas ambientais e desenvolvimento sustentável**.

Por derradeiro, em **Um diálogo (im)possível: Niklas Luhmann e a modernidade/colonialidade** propõe-se um diálogo entre as teorias de sistemas de Luhmann e a modernidade/colonialidade, demonstrando seus paradoxos e contradições.

Boa leitura e boas reflexões!

Profa. Dra. Ana Cláudia dos Santos Rocha
Universidade Federal de Mato Grosso do Sul (UFMS)

SUMÁRIO / CONTENTS

| | | |
|--|-----|-----|
| Editorial | III | |
| A contribuição do pluralismo jurídico na Bolívia para o sistema de justiça latino-americano | 1 | |
| <i>The contribution of legal pluralism in Bolivia to the Latin american justice system</i> Marcelino da Silva Meleu ■ Aleteia Hummes Thaines | | |
| A hermenêutica filosófica e a jurisdição constitucional: o juiz no processo tributário | 19 | |
| <i>The philosophical hermeneutics and the constitutional jurisdiction: the judge in the tax procedural</i> Nathalie Kuczura Nedel ■ Patrícia Adriani Hoch | | |
| A perspectiva subjetiva do direito fundamental à herança | 43 | |
| <i>The subjective dimension of the fundamental right to inheritance</i> Raphael Rego Borges Ribeiro | | |
| A saúde entre paradigmas científicos e não científicos: o caso fosfoetanolamina sintética | 63 | VII |
| <i>Health between scientific and non-scientific paradigms: the synthetic phosphoethanolamine case</i> Janaína Machado Sturza ■ Melina Macedo Bemfica | | |
| Democracia e justiça social: a importância do enfrentamento da violência de gênero | 87 | |
| <i>Democracy and social justice: the importance of tackling gender violence</i> Thaís Agnoletti Alcova ■ Edinilson Donisete Machado | | |
| Direito e Arte: em defesa do “feio” na liberdade de expressão artística | 107 | |
| <i>Law and Art: in defense of the “ugly” in the freedom of artistic expression</i> Fernanda Nunes Barbosa ■ Michelli Linhares de Bastos | | |
| Estado e Direito no trânsito paradigmático: análise ético-política da configuração familiar pós-moderna | 129 | |
| <i>State and Law in paradigmatic transit: ethical-political analysis of postmodern family configuration</i> Letícia Prazeres Falcão ■ Delmo Mattos da Silva | | |

Estado soberano, novos atores internacionais e Direitos Humanos: transformações do segundo pós-guerra 149

Sovereign state, new international actors and Human Rights: transformations of second post-war

Gilmar Antonio Bedin ■ Aline Michele Pedron Leves ■ André Giovane de Castro

Existe uma ciência do Direito?..... 171

Is there a science of Law?

Sergio Nojiri

Globalização, capital e democracia: consequências multifacetadas no Brasil e na Amazônia..... 193

Globalization, capital, and democracy: multifaceted consequences in Brazil and the Amazon rainforest

Victor Melo Fabrício da Silva ■ Mônica Nazaré Picanço Dias

Habermas and the issue of religion in the public space: critical contributions to a new view on state laicity..... 215

Habermas e a questão da religião no espaço público: contribuições críticas para um novo olhar acerca da laicidade estatal

Raique Lucas de Jesus Correia ■ Marta Gama ■ Fernanda Busanello Ferreira

VIII Nexo de causalidade no Direito Civil brasileiro: importância e aplicação da teoria da equivalência dos antecedentes..... 239

Causation in brazilian Civil Law: importance and application of the equivalence theory of antecedents

José Antonio Remedio ■ Gustavo Henrique de Oliveira

O direito fundamental ao trabalho na Espanha – Excerto sobre o binômio direito-dever 259

The fundamental right to work in Spain – Constitutional excerpt on the binomial right-duty

Alexandre Coutinho Pagliarini ■ Arthur Augusto Garcia

O espelhamento via QR Code como meio híbrido de obtenção de prova e a sua (i)licitude à luz da Constituição Federal 285

Mirroring via QR Code as a hybrid measurement to get proof and its (i)lawfulness in the light of the Federal Constitution

Muriel Amaral Jacob ■ Sander Silva Ferreira

O precedente judicial vinculante e a judicialização da saúde: estudo do Tema 106 do STJ 311

The binding judicial precedent and the judicialization of health: study of the Theme 106 from STJ

Peter Panutto ■ Rebeca de Queiroz Martins

| | |
|---|------------|
| Tensões e (in)constitucionalidade na imunidade parlamentar: uma abordagem do caso Maria do Rosário × Jair Bolsonaro | 331 |
| <i>Tensions and (in) constitutionality in parliamentary immunity: an approach to the Maria do Rosário × Jair Bolsonaro case</i> | |
| Ícaro Argolo Ferreira ■ Vivaldo Oliveira Queiroz Filho | |
| The (non) acceptance of Fundação CASA in São Paulo’s municipalities: an analysis in the light of direct actions of unconstitutionality | 355 |
| <i>A (não) aceitação da Fundação CASA em municípios de São Paulo: uma análise à luz de ações diretas de inconstitucionalidade</i> | |
| Jadir Pires de Borba ■ Wilson Levy Braga da Silva Neto | |
| Tributação ambiental no Brasil: concretização de políticas públicas ambientais e desenvolvimento sustentável | 377 |
| <i>Environmental taxation in Brazil: implementation of environmental public policies and sustainable development</i> | |
| João Otávio Bacchi Gutiniek ■ Rafael de Souza Mendonça ■ Tiago Cappi Janini | |
| Um diálogo (im)possível: Niklas Luhmann e a modernidade/colonialidade | 395 |
| <i>A (im)possible dialogue: Niklas Luhmann and modernity/coloniality</i> | |
| José Ribas Vieira ■ Diogo Bacha e Silva | |