

LUÍS HENRIQUE LINHARES ZOUËIN

MANUAL DE DIREITOS FUNDAMENTAIS

À LUZ DO DIREITO INTERNACIONAL DOS DIREITOS HUMANOS

Inclui:

Farta jurisprudência do STF e da Corte IDH

Fake news e as eleições de 2022

Debates sobre o Estatuto do Nascituro

Decretos editados pelo atual Governo Federal

Prefácio

Siddharta Legale

Apresentação

Rodrigo Baptista Pacheco

EDITORA
CEI

SUMÁRIO

Prefácio	
OS DIREITOS HUMANOS FUNDAMENTAIS NA VISÃO DE UM DEFENSOR-HÉRCULES Siddharta Legale	9
Apresentação	
Rodrigo Baptista Pacheco	17
1	TEORIA GERAL DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS
1.1	Introdução. 21
1.2	Uma questão (não meramente) terminológica: direitos fundamentais vs. direitos humanos. 23
1.3	Distinções e aproximações entre direitos e garantias fundamentais..... 26
1.4	A teoria dos <i>status</i> de Georg Jellinek..... 29
1.5	A classificação tripartida dos direitos fundamentais: direitos de defesa, a prestações e de participação..... 33
1.6	Gerações de direitos fundamentais. 36
1.6.1	Críticas à classificação dos direitos fundamentais em gerações..... 40
1.7	Características dos direitos fundamentais..... 42
1.8	Titulares dos direitos fundamentais..... 48
1.9	Aplicabilidade direta e imediata dos direitos fundamentais: sentido e alcance do art. 5º, §1º, da CRFB. 55
1.10	Eficácias horizontal, vertical e diagonal dos direitos fundamentais..... 59
1.11	A dupla dimensão dos direitos fundamentais: subjetiva e objetiva..... 65
1.12	Colisões entre direitos fundamentais: controvérsias e técnicas de solução. 70
1.12.1	Breves considerações. 70
1.12.2	Teoria interna vs. teoria externa: conteúdo, limites e restrições dos direitos fundamentais. 73
1.12.3	Suporte fático dos direitos fundamentais. 79
1.12.4	Núcleo essencial dos direitos fundamentais: teoria absoluta vs. relativa..... 82
1.12.5	Proporcionalidade. 85
1.12.5.1	A natureza normativa da proporcionalidade: princípio, regra ou postulado? 92

1.12.5.2	Proporcionalidade e razoabilidade: sinônimos?	93
1.12.5.3	Fundamento da proporcionalidade na ordem jurídica pátria	95
1.12.5.3.1	Adequação.....	96
1.12.5.3.2	Necessidade.....	100
1.12.5.3.3	Proporcionalidade em sentido estrito.	101
13.5.4	Vedação à proteção insuficiente: o sentido positivo da proporcionalidade.....	103
2	ESPECIFICIDADES DE UMA TEORIA GERAL DOS DIREITOS SOCIAIS	
2.1	Aspectos introdutórios.	105
2.2	Aspectos teóricos e práticos sobre efetividade e judicialização dos direitos sociais.	107
2.3	Mínimo existencial vs. reserva do possível.....	124
2.4	Princípio da vedação ao retrocesso:.....	131
3	DIREITO À VIDA	
3.1	Introdução: base normativa, conceito e outros aspectos iniciais.....	137
3.2	Pena de morte.....	140
3.3	Lei de Biossegurança e a pesquisa com células-tronco.....	142
3.4	Interrupção antecipada da gestação: existe um direito fundamental ao aborto?	144
3.5	Eutanásia e conceitos afins: existe um direito à própria morte?	161
4	LIBERDADE DE EXPRESSÃO	
4.1	Introdução: conceito, importância e base normativa.....	167
4.2	Uma análise introdutória e responsável do conceito de censura.....	170
4.3	Amplitude e restrições à liberdade de expressão. Breves notas sobre a vedação ao anonimato.....	176
4.4	Discurso de ódio: do Caso Ellwanger ao Caso Daniel Silveira.....	180
4.5	Marcha da maconha e o direito fundamental a defender descriminalização de condutas.....	184
4.6	(In)convencionalidade do crime de desacato.....	185
4.7	Manifestações em instituições de ensino superior nas eleições de 2018.....	187
4.8	Caso Bienal do Livro.....	189
4.9	Caso Porta dos Fundos.....	191
4.10	Caso Lollapalooza e as manifestações de Pablo Vittar.....	192
4.11	<i>Fake news</i> e as eleições de 2022.....	201
4.12	Direito de resposta.....	211

5	DIREITO À IGUALDADE	
5.1	Introdução: desenvolvimento histórico e base normativa.....	215
5.2	Conceitos, classificações e manifestações da igualdade.....	220
5.3	Uma visão estrutural da igualdade: a igualdade como não submissão.	224
5.4	Teoria Crítica da Raça, racismo estrutural e as ações afirmativas étnico-raciais.....	228
5.4.1	Ações afirmativas étnico-raciais: da jurisprudência do STF ao caso Magazine Luiza.	233
5.5	Igualdade de gênero e as “ondas do feminismo”.	238
6	DIREITO À SAÚDE	
6.1	Introdução: conceito e base normativa.	245
6.2	Aspectos teóricos e práticos sobre a judicialização do direito à saúde.....	250
6.3	Medicamentos não padronizados (STJ), sem registro na Anvisa (STF) e outros aspectos jurisprudenciais sobre direito à saúde. Polêmicas sobre a (des) necessidade da presença da União no polo passivo da demanda.....	259
6.4	Debates sobre a natureza do rol da ANS: da decisão do STJ à reação legislativa.	266
7	DIREITO À EDUCAÇÃO	
7.1	Introdução: conceito e base normativa.	271
7.2	“Escola sem Partido” e o direito à educação emancipadora.	276
7.3	A questão do ensino religioso em escolas públicas e a posição do STF.....	283
7.4	<i>Homeschooling</i> e uma análise crítica da posição do STF.	285
7.5	Educação inclusiva e os desafios das pessoas com deficiência.	292
7.6	Judicialização do direito à educação e o direito à creche e pré-escola.....	299
7.7	Educação em Direitos e Defensoria Pública.....	302
8	ORIENTAÇÃO SEXUAL E IDENTIDADE DE GÊNERO	
8.1	Introdução: conceitos e base normativa.	305
8.2	Opinião Consultiva n. 24/17: repercussões e diálogos com a ordem jurídica interna.	315
8.3	Criminalização da homotransfobia: o Direito Penal é espaço para ações afirmativas?	321
8.4	Lei Maria da Penha e sua incidência em favor de mulheres trans.	325
8.5	População LGBTI+ e cárcere.....	333
8.6	Doação de sangue por homens homossexuais ou bissexuais.....	336
8.7	Breves apontamentos sobre a Teoria Queer.....	337