

ano 14 - n. 43 | julho/dezembro - 2020
Belo Horizonte | p. 1-521 | ISSN 1982-1921
Direitos Fundamentais & Justiça

DIREITOS FUNDAMENTAIS & JUSTIÇA

Revista do Programa de Pós-Graduação,
Mestrado e Doutorado em Direito da PUCRS

Revista Brasileira de Direitos Fundamentais e Justiça
Revista Brasileña de Derechos Fundamentales y Justicia
Brasilianische Zeitschrift für Grundrechte und Gerechtigkeit
Brazilian Journal of Fundamental Rights and Justice
Rêvue Brésillienne de Droits Fondamentaux et Justice
Rivista Brasiliana di Diritti Fondamentali e Giustizia

FORUM
CONHECIMENTO JURÍDICO

Sumário

Nota Editorial	17
Editorial 19	

DOCTRINA ESTRANGEIRA

Algoritmos y derecho electoral

Miguel Ángel Presno Linera	23
Presentación	23
1 La incidencia del vigente “algoritmo electoral” en la composición del Congreso de los Diputados, en el sistema de partidos y en la formación de gobierno	25
1.1 La opción por un “algoritmo electoral” supuestamente proporcional	27
1.2 “Algoritmo electoral” y desigualdad en el valor del voto	29
2 El necesario control jurídico-constitucional, y no exclusivamente político, del algoritmo electoral: alguna lección de los casos <i>Rucho et Alii v. Common Cause et Alii</i> y <i>Linda H. Lamone et Alii, Apellants v. O. John Benisek et Alii</i>	38
Referências.....	41

Covid-19 e direito à alimentação: impactos e desafios

Maria João Estorninho, Henrique Vasconcelos	43
1 Impactos alimentares da Covid-19	43
2 Da <i>globalização da indiferença</i> à <i>globalização da solidariedade</i> : a fome em contexto de pandemia	47
3 Tarefas públicas de garantia do direito à alimentação.....	51
4 Os contratos públicos de finalidade social na era da Covid-19: uma (das) resposta(s) para o problema?	57
Referências.....	61

O equilíbrio das categorias dogmáticas nos ordenamentos multinível: a leveza da dogmática

Ricardo Martín Morales	65
Introdução	65
1 A tensão entre as próprias categorias dogmáticas	66
2 A tensão entre as categorias dogmáticas e a realidade constitucional	69
3 A tensão que as categorias dogmáticas suportam devido à natureza multinível dos ordenamentos atuais	70

4	A tensão adicionada pela configuração interdisciplinar do direito	73
5	A tensão entre o observador da norma e a norma observada	74
	Conclusão.....	75
	Referências.....	76

A Constituição no direito administrativo geral: perda de importância por causa da europeização e emancipação?

Ferdinand Wollenschläger	77	
1	Direito administrativo geral, constitucionalização, desconstitucionalização	78
2	A Constituição no direito administrativo geral: o direito administrativo como direito constitucional concretizado?.....	80
2.1	O direito administrativo geral no direito constitucional: direito constitucional administrativo	86
2.2	Mais do que direito constitucional concretizado I: biperspectividade da formação do sistema do direito administrativo.....	93
2.3	Mais do que direito constitucional concretizado II: o caráter da Constituição como marco de referência.....	98
2.4	Inversão da perspectiva: retroações sobre o direito constitucional	101
3	Relativização e reafirmação da Lei Fundamental sob o signo da europeização do direito administrativo geral.....	104
3.1	Relativização da Lei Fundamental	109
3.1.1	Perda da função de critério.....	110
3.1.2	Complementação da função de critério.....	114
3.1.3	Supressão da função de modelo determinante para o sistema.....	117
3.1.4	Transformação do direito constitucional administrativo	123
3.2	Reafirmação da Lei Fundamental	124
3.2.1	Omnirreferencialidade e tendências de erosão	124
3.2.2	Ganho de <i>status</i> de critério por meio de irradiação externa	130
3.2.3	Ganho de <i>status</i> de critério por meio de oportunidades de modernização internas...	135
4	Relativização e reafirmação da Lei Fundamental sob o signo da emancipação do direito administrativo geral	138
4.1	Relativização da Lei Fundamental	139
4.1.1	Emancipação do direito administrativo geral.....	139
4.1.2	Emancipação na ciência do direito administrativo geral.....	139
4.1.3	Emancipação da administração pública	141
4.2	Reafirmação da Lei Fundamental	142
4.2.1	O caráter inalterável do direito administrativo geral omnirreferencial	142
4.2.2	Direito constitucional administrativo como ordenamento de compensação	146
4.2.3	Ganho de <i>status</i> de critério por meio de oportunidades de modernização internas...	146
5	Conclusão: relativização da Lei Fundamental, mas sem diagnóstico de declínio.....	151
	Referências.....	155

O direito (fundamental) de desconexão como instrumento de proteção e garantia dos direitos fundamentais do trabalhador

Rodrigo Goldschmidt, Vivian Maria Caxambu Graminho	185	
1	Introdução	186
2	As inovações tecnológicas e sua influência nas relações de trabalho.....	187
3	A prevalência dos direitos fundamentais nas relações de trabalho.....	194

4	O direito fundamental à desconexão como instrumento de efetividade dos direitos fundamentais.....	202
5	Considerações finais	209
	Referências.....	211

O combate à corrupção globalizada e a proteção dos direitos humanos: como o fenômeno e sua transnacionalização aviltam o direito ao desenvolvimento? Perspectivas e desafios contemporâneos

	Augusto César Monteiro Filho, Flávia Cristina Piovesan.....	215
1	Introdução	216
2	Marco conceitual	217
2.1	A corrupção e a burocracia estatal	220
3	Prevenção e combate à corrupção na ordem internacional	223
3.1	A emergência da pessoa humana na ordem jurídica internacional no âmbito do direito internacional público	223
3.2	Principais tratados internacionais sobre corrupção	228
4	O combate à corrupção globalizada e a proteção dos direitos humanos	237
5	Diálogos entre as jurisdições local, regional e global	243
5.1	O uso da jurisprudência estrangeira como elemento de expansão da tutela dos direitos humanos	243
6	Conclusões	252
	Referências	256

Efeitos que as bolhas sociais têm no direito à informação e no direito à comunicação

	Eduardo Schirrmann, Luiz Gonzaga Silva Adolfo	259
	Introdução	259
1	Noções a respeito do direito à informação e do direito à comunicação	260
2	O que são as bolhas sociais, suas ligações com as <i>fake news</i> e quem são os atores sociais.....	263
3	Efeitos das bolhas sociais no direito à informação e no direito à comunicação	267
	Considerações finais	270
	Referências.....	271

Direitos fundamentais em colisão e a técnica da ponderação: uma análise ao movimento dos caminhoneiros de 2018

	Daniel Barile da Silveira, Paola Christine de Araújo Vidotti Casemiro.....	273
	Introdução	274
1	O movimento de paralisação dos caminhoneiros: um breve relato	276
2	Direitos fundamentais em conflito	278
2.1	O direito de livre manifestação	284
2.2	O direito à liberdade econômica.....	288
3	A ponderação e sua aplicação à manifestação dos caminhoneiros	290
	Conclusão.....	298
	Referências.....	300

Sopesamento entre regras e princípios: a máxima da proporcionalidade como lógica na ponderação de conflitos entre direitos fundamentais

Irineu Francisco Barreto Junior, Roberto Montanari Custódio	303
Introdução	304
1 Considerações a respeito do conceito e objeto da liberdade de expressão	305
2 Liberdade de expressão enquanto direito fundamental de primeira dimensão interligado aos direitos de quarta dimensão – Democracia e pluralidade	310
3 A distinção entre regras e princípios e a máxima da proporcionalidade em sentido estrito (<i>sopesamento</i>)	314
Conclusão	327
Referências	329

Liberdade de expressão e direito à informação na era digital – O fenômeno das *fake news* e o *marketplace of ideas*, de Oliver Holmes Jr.

José Luis Bolzan de Moraes, Vinicius Almada Mozetic, Adriana Martins Ferreira Festugatto	331
1 Introdução	332
2 <i>Fake news</i> : a clássica mentira repaginada como desinformação	333
3 Regulação estatal como estratégia de enfrentamento à desinformação	341
4 A verdade como produto de um livre mercado de ideias	345
5 Em termos finais: o difícil equilíbrio da democracia em sociedades digitais	351
Referências	353

Direito fundamental à proteção de dados em tempos de pandemia: necessárias equações entre segurança pública e privada

Rogério Gesta Leal	357
I Notas introdutórias	357
II Privacidades devassadas: riscos e perigos	358
III Segurança pública e direito fundamental à proteção de dados: sinergias necessárias em face da pandemia provocada pela Covid-19	363
IV Notas conclusivas	369
Referências	370

Cuidados paliativos em tempos de pandemia de Covid-19: uma abordagem do cenário brasileiro à luz da bioética e dos direitos humanos e fundamentais

Gabrielle Bezerra Sales Sarlet, Fábio de Holanda Monteiro	375
1 Notas introdutórias	376
2 O direito à saúde no ordenamento jurídico brasileiro	379
3 A pandemia de Covid-19 no cenário brasileiro: aspectos fáticos e jurídicos	384
4 Os cuidados paliativos como práticas essenciais em assistência à saúde	387
5 Os cuidados paliativos em tempos de Covid-19 na perspectiva da bioética e dos direitos humanos e fundamentais	391
6 Síntese conclusiva	399
Referências	401

Captação de dados pessoais pelo Estado e o direito à privacidade em tempos de pandemia

Dirceu Pereira Siqueira, Fausto Santos de Moraes, Lucimara Plaza Tena	407
Introdução	408
1 Quando é preciso ceder	409
2 Da MP nº 954/2020	413
3 Do direito à privacidade e proteção de dados.....	415
4 Teoria da fração ideal: uma combinação da teoria dos círculos concêntricos e mosaico.....	417
Considerações finais	422
Referências.....	423

A stronger right to data protection during pandemics? Leveraging The American Convention of Human Rights against governmental inaction: a Brazilian case-study

Nicolo Zingales	427
Introduction.....	427
1 Covid-19 in Brazil: politics vs. scientific evidence?.....	428
2 Data-driven solutions for the common good: governmental approaches and bottom-up initiatives	433
2.1 Contact tracing.....	433
2.2 Contagion risk scoring.....	436
2.3 Bottom-up tracking and sharing initiatives.....	437
3 The framework for data protection in Brazil: ready to fight a pandemic?.....	439
3.1 The long and winding road to the LGPD	439
3.2 The right to data protection emerging from the only government attempt to capitalize on citizen data to fight the pandemic: disproportionate collection to measure unemployment.....	442
4 The gene is out of the bottle: drawing the implications of positive obligations under the American convention of human rights	445
4.1 The concept of positive obligations under the convention	445
4.2 Is Brazil fulfilling its obligations under the convention?	449
Conclusion.....	454
References	456

Liberdade de reunião em conflito: conceito, limites e análise de casos

Lucas Catib de Laurentiis, Alice Maldonade Bryan	463
Introdução	463
1 Liberdade de reunião, minorias e dissenso: o caso russo.....	464
2 Análise do julgamento.....	466
3 A Marcha das Vadias no Brasil	469
4 Critérios e limites constitucionais da liberdade de reunião	470
5 Reavaliação do caso da Marcha das Vadias.....	483
Considerações finais	486
Referências	488

O voto do Ministro Tarcísio Vieira de Carvalho no julgamento da Consulta nº 0604054-58.2017.6.00.0000: uma reflexão à luz da perspectiva interseccional e não binária de Fraser

Eduardo Ribeiro Moreira, Maria Eugenia Bunchaft	491
Introdução	492
1 Opressão de raça e de gênero na teoria da justiça de Fraser	495
2 O déficit de participação das mulheres na política institucional	500
3 A jurisprudência do TSE em relação às candidaturas-laranja e a esfera da representação política.....	503
4 Representação interseccional na jurisprudência do TSE.....	506
4.1 Interseccionalidade na perspectiva explicativa de Fraser	507
5 O voto do Ministro Tarcísio Vieira de Carvalho na Consulta nº 0604054-58.2017.6.00.0000 à luz de Nancy Fraser	509
Considerações finais	514
Referências	515

Table of Contents

Editorial	19
------------------------	-----------

FOREING DOCTRINE

Algorithms and Electoral Law

Miguel Ángel Presno Linera.....	23
--	-----------

Covid-19 and the Right to Food: Impacts and Challenges

Maria João Estorninho, Henrique Vasconcelos.....	43
---	-----------

The Balance of Dogmatic Categories in Multilevel Systems: The Lightness of Dogmatic

Ricardo Martín Morales.....	65
------------------------------------	-----------

Constitutionalisation and deconstitutionalisation of administrative law in view of Europeanisation and emancipation

Ferdinand Wollenschläger	77
---------------------------------------	-----------

NATIONAL DOCTRINE

The (Fundamental) Disconnecting Right As Instrument Of Protection And Guarantee Of The Fundamental Rights Of The Worker

Rodrigo Goldschmidt, Vivian Maria Caxambu Graminho	185
---	------------

Combating Globalized Corruption And The Protection Of Human Rights: How Do The Phenomenon And Its Transnationalization Evil The Right To Development? Contemporary Perspectives And Challenges Augusto César Monteiro Filho, Flávia Cristina Piovesan	215
Effects The Social Circles Have On The Right To Information And Communication Eduardo Schirrmann, Luiz Gonzaga Silva Adolfo	259
Fundamental Rights In Collision And The Weighting Technique: An Analysis Of The 2018 Truck Movement Daniel Barile da Silveira, Paola Christine de Araújo Vidotti Casemiro	273
Striking A Balance Between Rules And Principles: The Proportionality Criterion When Considering Conflicts Between Fundamental Rights Norms Irineu Francisco Barreto Junior, Roberto Montanari Custódio	303
Freedom Of Expression And Right To Information In The Digital Age. The phenomenon of fake news and the “marketplace of ideas”, by Oliver Holmes Jr. José Luis Bolzan de Moraes, Vinicius Almada Mozetic, Adriana Martins Ferreira Festugatto	331
The Fundamental Right To Data Protection In Pandemic Times Rogério Gesta Leal	358
Palliative Cares In Times Of Covid-19 Pandemic: An Approach Based On The Brazilian Perspective In Light Of Bioethics And Human And Fundamental Rights Gabrielle Bezerra Sales Sarlet, Fábio de Holanda Monteiro	375
Caption Of Personal Data By The State And The Right To Privacy In Pandemic Times Dirceu Pereira Siqueira, Fausto Santos de Moraes, Lucimara Plaza Tena	407
A stronger right to data protection during pandemics? Leveraging The American Convention of Human Rights against governmental inaction: a Brazilian case study Nicolo Zingales	427
Freedom Of Assembly In Conflict: Concept, Limits And Analysis Of Cases Lucas Catib de Laurentiis, Alice Maldonade Bryan	463

The vote of the Justice Tarcísio Vieira de Carvalho in the judgment of the Consultation number 0604054-58.2017.6.00.0000: an investigation in the light of the intersectional and no binary perspective by Fraser
Eduardo Ribeiro Moreira, Maria Eugenia Bunchaft 491