

Revista Mestrado em Direito

# Direitos Humanos Fundamentais

<b>Editor Responsável</b>	Luiz Fernando da Costa e Silva
<b>Coordenação Editorial</b>	Silvia Quintanilha Macedo
<b>Comissão Editorial</b>	Ana Maria de Pinho Carla de Araújo Risso Maria Deosdédite Giaretta Chaves
<b>Projeto Gráfico</b>	André Lenz Fabiana Anibal
<b>Assistente Editorial</b>	Rodolfo Rodrigues Domingos
<b>Diagramação</b>	Gabriela Resende Rodolfo Rodrigues Domingos
<b>Capa</b>	Laurindo Sanchez Munhoz

Direitos reservados à *Campus Vila Yara*  
**EDIFIEO** Editora da **FIEO** Av. Franz Voegeli, 300 Bloco Marrom  
06020-190 Osasco SP Brasil  
Fone 11 3651 9980  
www.unifieo.br  
edifieo@unifieo.br

Ficha Catalográfica elaborada pela Biblioteca Prof. Dr. Luiz Carlos de Azevedo

Revista Mestrado em Direito. Direitos Humanos Fundamentais /  
UNIFIEO – Centro Universitário FIEO. Programa de Pós-  
Graduação em Direito. *Stricto sensu*. Ano 13, n.2 (2013) –  
Osasco : EDIFIEO, 2013.  
v. ; 26 cm

Semestral  
Continuação de: Revista do Mestrado em Direito do UNFIEO.  
ISSN: 1808-513X

1. Direitos Humanos - Periódicos. I. UNIFIEO – Centro  
Universitário FIEO. Programa de Pós-Graduação em Direito.  
*Stricto sensu*.

CDU 34  
CDU 340

<b>Reitor e Pró-Reitor Administrativo</b>	José Cassio Soares Hungria
<b>Pró-Reitor Acadêmico</b>	Luiz Fernando da Costa e Silva
<b>Pró-Reitora Interina de Extensão e Cultura</b>	Maria Célia Soares Hungria De Luca
<b>Pró-Reitor de Desenvolvimento e Relações Comunitárias</b>	Carlos Alberto De Campos Mendes Pereira
<b>Coordenadora do Curso de Mestrado</b>	Anna Candida da Cunha Ferraz
<b>Organizadores da Revista de Mestrado</b>	Anna Candida da Cunha Ferraz Domingos Sávio Zainaghi Margareth Anne Leister

## **ERRATA**

Diferente do registrado no volume anterior, considera-se:

### **Nuno Piçarra**

Doutorado em Direito pela Universidade Nova de Lisboa, Mestre em Ciências Jurídico-Políticas pela Universidade de Lisboa.

Professor da Faculdade de Direito da Universidade Nova de Lisboa. Professor convidado do Curso de Pós graduação e Mestrado em Estudos Europeus do IEP- Universidade Católica Portuguesa.

## Conselho Editorial

### Conselheiros Nacionais

Anna Candida da Cunha Ferraz – UNIFIEO/Osasco/SP

Adalberto Martins – PUC/SP

Alexandre de Moraes – FADUSP/USP/SP

Arnaldo Sampaio de Moraes Godoy – UNICEUB/FD/Brasília

Cíntia Beo – UNINOVE/FD/SP

Domingos Sávio Zainaghi – UNIFIEO/Osasco/SP

Eduardo Carlos Bianca Bittar – FADUSP/USP/SP

Elival da Silva Ramos - FADUSP/USP/SP

Eneá de Stutz e Almeida – UNB/FD/Brasília

Fernanda Dias de Menezes - FADUSP/USP/SP

Fernando Facury Scaff – FADUSP/USP/SP

Francisco Pedro Jucá – FADISP/FD/SP

Georgenor de S. Franco Filho – UNAMA/FD/PA

Gustavo Just – UFPE/FD/PE

Ingo Wolfgang Sarlet – PUC/FD/RS

João Maurício Leitão Adeodato – FDUV/ES

José Bittencourt Filho – UNB/FD/Brasília

Luciana Aboim Machado Gonçalves da Silva – UFS/FD/SE

Livia Gaigher Bosio Campello, UNIMAR/FD/SP

Margareth Anne Leister – UNIFIEO/Osasco/SP

Maria Garcia – PUC/FD/SP

Maria Luiza P. de Alencar Mayer Feitosa. UFPB/FD/PB

Sérgio de Andréa Ferreira – UERJ/FD/RJ

Sérgio Resende de Barros - FADUSP/USP/SP

Susana Camargo Vieira, PPG Direito Universidade de Itaúna/MG

Valério Oliveira Mazzuoli – UFMT /FD/ MT

### Conselheiros Estrangeiros

Alberto Levi – Universidade de Modena e Reggio Emilia, FD/Milão/Itália

Alejandro Miguel Garro – Universidade de Columbia/FD/New York/ USA

Andrea Romano - Università di Roma “La Sapienza”/FD/Itália

Angelo Schillaci, Università degli studi di Teramo/FD/Itália

Arturo Martínez y Gonzalez - Universidade Autónoma/FD/México

Diogo Leite de Campos – Universidade de Coimbra/FD/Portugal

Francisco Fernández Segado/ Universidad Complutense de Madrid/FD/Espanha

Holger Knudsen/Max Plancker Institut fuer auslaendisches um internationales Privatrecht/Hamburgo/Alemanha

Hugo Mansueti – Fac.Católica de Buenos Aires /FD/Argentina

João Leal Amado – Universidade de Coimbra/FD/Portugal

Jorge Bacelar Gouveia - Universidade Nova de Lisboa/FD/Portugal

Jorge Miranda – Universidade de Lisboa/FD/Portugal

Nuno Piçarra – Universidade Nova Lisboa/FD/Portugal

Teodósio Palomino Ramirez – Universidade Tecnológica do Peru/FD/Peru

Victor Bázan – Universidade Católica de Cuyo/FD/San Juan/Argentina

## Nominata de Conselheiros e Pareceristas *ad hoc* desta edição

Alberto Levi (Università degli studi di Modena e Reggio Emilia/Itália)

Alejandro M Garro (Columbia University/EUA)

Alice Rocha da Silva (UniCEUB-DF)

Alvaro de Oliveira Azevedo Neto (Faculdade Maurício de Nassau-PE)

Angela Araujo da Silveira Espíndola (UFSM-RS)

Angelita Maria Maders (UNIJUÍ-RS)

Antônio Carlos Efig (PUC-PR)

Antonio Jorge Pereira Jr (UniFor-CE)

Arion Sayão Romita (UERJ)

Arnaldo Sampaio de Moraes Godoy (UniCEUB-DF)

Claudia Aparecida de Souza Trindade (ESAF-DF)

Clovis Demarichi (UNIVALI-SC)

Daisy Rafacla da Silva (UNISAL-SP)

Daniel Vieira Sarapu (Faculdade Novos Horizontes-MG)

Daniela Mesquita Leutchuk de Cademartori (Univalle-SC)

Débora Gozzo (UNIFIEO-SP)

Domingos Sávio Zainaghi (UNIFIEO-SP)

Daniela Vargas (UERJ)

Eduardo Biacchi Gomes (UNIBRASIL-PR)

Eduardo Henrique Lopes Figueiredo (Faculdade de Direito do Sul de Minas – MG)

Élcio Nacur Rezende (Escola Superior de Ensino Dom Helder Câmara – MG)

Eliane Romeiro Costa (PUC-GO)

Elói Martins Senhoras (UFRR)

Fábia Fernandes Carvalho Veçoso (Faculdade de Direito do Sul de Minas – MG)

Fabricio Bertini Pasquot Polido (UFMG)

Fernando Dias Menezes de Almeida (USP)

Fernando José Cunha Belfort (UFMA)

Gisele Cittadino (PUC-RJ)

Guilherme Purvin de Figueiredo (USF-SP)

Helcio Ribeiro (Universidade Presbiteriana Mackenzie-SP)

Helder Baruffi (UFGD-MS)

Hilda Helena Soares Bentes (Universidade Católica de Petrópolis – RJ)

Inez Lopes Matos Carneiro de Farias (UnB)

Ives Gandra da Silva Martins (Universidade Presbiteriana Mackenzie-SP)

Jorge Jose Lawand (PUC-SP)

Jorge Miranda (Universidade de Lisboa/Portugal)

José Maria Rosa Tesheiner (PUC-RS)

Lafayette Pozzoli (PUC-SP)

Leila Maria Bijos (UCB-DF)

Leonardo Vieira Wandelli (UNIJUÍ-RS)

Livia Gaigher Bosio Campello (UNIMAR-SP)

Luiz Otavio Linhares Renault (PUC-MG)

Mara Darcanchy (UNESA-SP)

Mara Regina de Oliveira (USP)

Marcia Andrea Bühring (Universidade de Caxias do Sul-RS)

Márcia Nina Bernardes (PUC-RJ)

Marcos Aurélio Pereira Valadão (UCB-DF)

Maria Hemília Fonseca (USP Ribeirão Preto)

Marisa H. D`Arbo Alves de Freitas (UNESP)

Monica Teresa Costa Sousa (UFMA)

Narbal Fontes Marsillac (UFPB)

Ney Fayet de Souza Junior (PUC-RS)

Nina Tricia Disconzi Rodrigues (FACENSA – RS)

Otávio Pinto e Silva (USP)

Pedro Parini (UFPB)

Ricardo Augusto Araújo Teixeira (Unipac-MG)

Ronaldo Marton (UCB-DF)

Rui Decio Martins (UNIMEP-SP)

Sergio Augustin (Universidade de Caxias do Sul-RS)

Susana Camargo Vieira (Universidade de Itaúna-MG)

Valerio Mazzuoli (UFMT)



# SUMÁRIO

Editorial .....	11
<b>DOCTRINA ESTRANGEIRA</b>	
A Propósito De La Acción De Tutela En Colombia: Un Balance General 1991 – 2011.....	13
<b>Juan Manuel Charria Segura</b>	
Wrongful Life/Birth: El Problema De Decidir Qué Vidas Merecen La Pena Ser Vividas A propósito del caso R.R. v. POLAND. (no. 27617/04) juzgado en por el Tribunal de Estrasburgo el 26 de Mayo de 2011.....	57
<b>Ursula Cristina Basset</b>	
<b>DOCTRINA NACIONAL</b>	
A Filosofia do Direito como Discurso da Inquietude os Direitos Humanos e a Dignidade.....	77
<b>Marcelo Souza Aguiar</b>	
A Tutela Dos Direitos Fundamentais e o STF como “Legislador Positivo”.....	95
<b>Ingo Wolfgang Sarlet</b> <b>Rodrigo Vianna</b>	
A Tutela Jurisdiccional Coletiva e a Necessidade De Políticas Públicas na Prevenção do HIV nas Pessoas Idosas.....	135
<b>Stela Queiroz dos Santos</b> <b>Zaiden Geraige Neto</b>	
Ativismo Judicial e o Neoconstitucionalismo. Considerações críticas sobre a análise dos critérios de miserabilidade para a concessão do benefício de prestação continuada da Assistência Social.....	153
<b>Ricardo de Paula Alves</b>	
Direitos Humanos, História e Memória: Notas a propósito do alcance da atuação da Comissão da Verdade.....	171
<b>Arnaldo Sampaio de Moraes Godoy</b>	
Do Pluralismo Constitucional à Cooperação Jurisdiccional: os desafios para a prestação jurisdiccional internacional em um mundo cosmopolita...	185
<b>Ademar Pozzatti Junior</b> <b>Valéria Ribas do Nascimento</b>	

International assistance and cooperation in health under the international law regime: a call for responsibilities.....	213
<b>Angela Pires Terto</b>	
Lições Preliminares para uma Perspectiva Alternativa de Cidadania.....	237
<b>Mazukyevicz Ramon S. N. Silva</b>	
O Paradoxo da Maioria: a Fraternidade Enquanto “Terceiro Ausente” na Dinâmica Democrática.....	253
<b>Geralda Magella De Faria Rossetto</b> <b>Tailine Fátima Hijaz</b>	
Os Direitos Humanos e o Indivíduo Como Sujeito de Direito Internacional: Aspectos Teóricos e Práticos Norteadores das Relações Internacionais.....	281
<b>Clovis Gorczewski</b> <b>Felipe da Veiga Dias</b>	
Os Direitos Humanos e suas Garantias no novo Constitucionalismo Latino-Americano.....	303
<b>Daniela Mesquita Leutchuk de Cademartori</b> <b>Sergio Urquhart de Cademartori</b>	
Processo Judicial Eletrônico e Segurança de Dados: a Proteção Digital como Novo Direito Humano.....	323
<b>Patricia Martinez Almeida</b> <b>Vladmir Oliveira da Silveira</b>	

## ENSAIO

A ilusão da normatividade universalista em face de nossa superlativa contingência.....	345
<b>Willis Santiago Guerra Filho</b>	

## COMUNICAÇÃO EM CONGRESSO

La Huelga Derecho Fundamental Con La Negociacion Colectiva.....	359
<b>Julio Ismael Camacho Solís</b>	
Rumo a uma fraternidade de cortes de direitos humanos? Uma análise dos usos da jurisprudência da Corte Europeia pela Corte Interamericana de Direitos Humanos.....	387
<b>Fabia Fernandes Carvalho Veçoso</b>	

## RESENHA

A relevância das normas técnicas para a proteção de direitos fundamentais.....	407
<b>Anna Candida da Cunha Ferraz</b>	
Normas para publicação.....	413



# CONTENTS

Editorial .....	11
<b>FOREIGN AUTHORS</b>	
On Action of Tutela in Colombia..... <b>Juan Manuel Charria Segura</b>	13
Wrongful Life/Birth: The Problem To Decide Which Lives Deserve To Be Lived About the case R.R v. POLAND (Application n° 27617/04), tried by the Strasbourg Court on May 26th, 2011..... <b>Ursula Cristina Basset</b>	57
<b>NATIONAL AUTHORS</b>	
Philosophy Of Law As Disquietude Speech Human Rights and dignity..... <b>Marcelo Souza Aguiar</b>	77
The protection of fundamental rights and Federal Supreme Court (STF) acting as a “positive legislator”..... <b>Ingo Wolfgang Sarlet</b> <b>Rodrigo Vianna</b>	95
Judicial Conference The Protection And The Need For Public Policy In The Prevention Of HIV In The Elderly..... <b>Stela Queiroz dos Santos</b> <b>Zaiden Geraige Neto</b>	135
Judicial Activism and neoconstitutionalism. Critical considerations regarding the analysis of the miserability criteria for the concession of the Social Assistance Benefit..... <b>Ricardo de Paula Alves</b>	153
Human Rights, History and Memory: on the scope of competence of a Brazilian National Truth Commission..... <b>Arnaldo Sampaio de Moraes Godoy</b>	171
From Constitutional Pluralism To Jurisdictional Cooperation: challenges to international jurisdictional rendering in a cosmopolitan world..... <b>Ademar Pozzatti Junior</b> <b>Valéria Ribas do Nascimento</b>	185

International assistance and cooperation in health under the international law regime: a call for responsibilities.....	213
<b>Angela Pires Terto</b>	
Preliminary Lessons For An Alternative Perspective Of Citizenship.....	237
<b>Mazukyevicz Ramon S. N. Silva</b>	
The Paradox Of Majority: Fraternity As a “Absent Third” Dynamics In Democratic.....	253
<b>Geralda Magella De Faria Rossetto</b> <b>Tailine Fátima Hijaz</b>	
Human Rights And The Individual As A Subject Of International Law: Theoretical And Practical Aspects Guiding International Relations.....	281
<b>Clovis Gorczewski</b> <b>Felipe da Veiga Dias</b>	
Human Rights And Their Warranties In The New Latin American Constitucionalism.....	303
<b>Daniela Mesquita Leutchuk de Cademartori</b> <b>Sergio Urquhart de Cademartori</b>	
Electronic Judicial Process And Data Security: Digital Protection As A New Human Right.....	323
<b>Patricia Martinez Almeida</b> <b>Vladmir Oliveira da Silveira</b>	

## ESSAY

The illusion of universal normativity vis-à-vis our superlative contingency.....	345
<b>Willis Santiago Guerra Filho</b>	

## COMMUNICATION IN CONGRESS

The fundamental right to strike as collective bargaining.....	359
<b>Julio Ismael Camacho Solís</b>	
Towards a fraternity of human rights courts? Assessing the uses of the European Court’s case law by the Inter-American Court.....	387
<b>Fabia Fernandes Carvalho Veçoso</b>	

## REVIEW

The relevance of the technical standards for the protection of human rights.....	407
<b>Anna Candida da Cunha Ferraz</b>	
Instructions for publication.....	413