

Alexandre Moreira van der Broecke

DIREITOS FUNDAMENTAIS E PROIBIÇÃO
DA PROTEÇÃO DEFICIENTE
(*UNTERMASSVERBOT*)

Editora CRV
Curitiba - Brasil
2016

Copyright © da Editora CRV Ltda.
Editor-chefe: Railson Moura
Diagramação e Capa: Editora CRV
Revisão: O Autor
Imagem de Capa: Dying Greek Warrior
Conselho Editorial:

Prof.ª Dr.ª Andréia da Silva Quintanilha Sousa (UNIR)	Prof. Dr. João Adalberto Campato Junior (FAP - SP)
Prof. Dr. Antônio Pereira Gaio Júnior (UFRRJ)	Prof. Dr. Jailson Alves dos Santos (UFRJ)
Prof. Dr. Carlos Alberto Vilar Estêvão	Prof. Dr. Leonel Severo Rocha (UNISINOS)
- (Universidade do Minho, UMINHO, Portugal)	Prof.ª Dr.ª Lourdes Helena da Silva (UFV)
Prof. Dr. Carlos Federico Dominguez Avila (UNIEURO - DF)	Prof.ª Dr.ª Josania Portela (UFPI)
Prof.ª Dr.ª Carmen Tereza Velanga (UNIR)	Prof.ª Dr.ª Maria de Lourdes Pinto de Almeida (UNICAMP)
Prof. Dr. Celso Conti (UFSCar)	Prof.ª Dr.ª Maria Lilia Imbiriba Sousa Colares (UFOPA)
Prof. Dr. Cesar Gerônimo Tello	Prof. Dr. Paulo Romualdo Hernandes (UNIFAL - MG)
- (Universidad Nacional de Trés de Febrero - Argentina)	Prof. Dr. Rodrigo Pratte-Santos (UFES)
Prof.ª Dr.ª Elione Maria Nogueira Diogenes (UFAL)	Prof.ª Dr.ª Maria Cristina dos Santos Bezerra (UFSCar)
Prof. Dr. Êlsio José Corá (Universidade Federal da Fronteira Sul, UFFS)	Prof. Dr. Sérgio Nunes de Jesus (IFRO)
Prof.ª Dr.ª Gloria Fariñas León (Universidade de La Havana - Cuba)	Prof.ª Dr.ª Solange Helena Ximenes-Rocha (UFOPA)
Prof. Dr. Francisco Carlos Duarte (PUC-PR)	Prof.ª Dr.ª Sydione Santos (UEPG PR)
Prof. Dr. Guillermo Arias Beatón (Universidade de La Havana -- Cuba)	Prof. Dr. Tadeu Oliver Gonçalves (UFPA)
	Prof.ª Dr.ª Tania Suely Azevedo Brasileiro (UFOPA)

Este livro foi aprovado pelo Conselho Editorial.

CIP-BRASIL. CATALOGAÇÃO-NA-FONTE
SINDICATO NACIONAL DOS EDITORES DE LIVROS, RJ

V217

van der Broocke, Alexandre Moreira
Direitos fundamentais e proibição da proteção deficiente (*untermassverbot*) /
Alexandre Moreira van der Broocke. -- Curitiba: CRV, 2016.
162 p.

Bibliografia
ISBN 978-85-444-0754-7
DOI 10.24824/978854440754.7

1. Direito 2. Untermissverbot 3. Proteção deficiente 4. Direitos fundamentais I.
Título II. Série.

CDD 341.2721

2016
Foi feito o depósito legal conf. Lei 10.994 de 14/12/2004
Proibida a reprodução parcial ou total desta obra sem autorização da Editora CRV
Todos os direitos desta edição reservados pela:
Editora CRV
Tel.: (41) 3039-6418
www.editoracr.com.br
E-mail: sac@editoracr.com.br

SUMÁRIO

PREFÁCIO	11
INTRODUÇÃO	15
1 PROIBIÇÃO DA PROTEÇÃO DEFICIENTE E DIREITOS FUNDAMENTAIS	19
1.1 O Destinatário dos Direitos Fundamentais e o Dever de Proteção (<i>schutzpflichten</i>)	19
1.2 Imperativo de Tutela como Função dos Direitos Fundamentais e a Proibição da Proteção Deficiente (<i>untermassverbot</i>)	28
1.3 Objeto de Verificação da Proteção (D)Eficiente	38
1.4 Caráter Principlológico do Conteúdo dos Direitos Fundamentais e a Verificação da Proteção (D)Eficiente	46
1.5 A Proibição da Proteção Deficiente como Princípio	55
2 PRAXIS DA PROIBIÇÃO DA PROTEÇÃO DEFICIENTE	63
2.1 As Origens Jurisprudenciais da Proibição da Proteção Deficiente (BVerfGE 88, 203)	63
2.2 Espaço de Exercício da Proteção: entre a criminalização e a abstenção; entre <i>übermassverbot</i> e <i>untermassverbot</i>	76
2.3 Mandados de Criminalização x Limites de Criminalização	84
2.4 A Proibição da Proteção Deficiente no Supremo Tribunal Federal (STF)	93
3 PROIBIÇÃO DA PROTEÇÃO DEFICIENTE E AS PROMESSAS DA MODERNIDADE	109
3.1 A Proibição da Proteção Deficiente e os Direitos Fundamentais Prestacionais	109
3.2 Discricionariedade Judicial e Integração do Ordenamento Jurídico Deficitariamente Protetivo	119
3.3 Sentenças Aditivas e Espaço Insuperável de Discricionariedade	130
3.4 A Proibição da Proteção Deficiente na Constituição Compromissória: a proibição, a segurança e os riscos	141
CONCLUSÃO	153
REFERÊNCIAS	157
SOBRE O AUTOR	161