

Paulo de Bessa Antunes

Uma nova introdução ao direito

**Perspectiva
ambiental
do direito**

3ª edição

EDITORA LUMEN JURIS
RIO DE JANEIRO
2021

Copyright © 2021 by Paulo de Bessa Antunes

Categoria: Direito Ambiental

PRODUÇÃO EDITORIAL
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Diagramação: Renata Chagas

A LIVRARIA E EDITORA LUMEN JURIS LTDA.
não se responsabiliza pelas opiniões
emitidas nesta obra por seu Autor.

É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer
meio ou processo, inclusive quanto às características
gráficas e/ou editoriais. A violação de direitos autorais
constitui crime (Código Penal, art. 184 e §§, e Lei nº 6.895,
de 17/12/1980), sujeitando-se a busca e apreensão e
indenizações diversas (Lei nº 9.610/98).

Todos os direitos desta edição reservados à
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Impresso no Brasil
Printed in Brazil

CIP-BRASIL. CATALOGAÇÃO-NA-FONTE

A636n

Antunes, Paulo de Bessa

Uma nova introdução ao direito : perspectiva ambiental do direito /
Paulo de Bessa Antunes. – 3. ed. – Rio de Janeiro : Lumen Juris, 2021.
396 p. ; 23 cm.

Bibliografia : p. 361-380.

ISBN 978-65-5510-792-0

1. Direito ambiental. 2. Democracia. 3. Sustentabilidade. 4. Direito -
Filosofia. 5. Direito – Estudo e ensino. I. Título.

CDD 344

Ficha catalográfica elaborada por Ellen Tuzi CRB-7: 6927

Sumário

Prefácio à 3ª Edição	1
Prefácio à 1ª Edição	3
Capítulo 1 – O Direito	5
1 Introdução	5
2 O Direito como Realidade Social	6
2.1 Direito e natureza.....	11
2.2 Direito e moral	14
3 O Mundo Bipartido do Direito.....	17
Capítulo 2 – Direito e Ideologia	23
1 Introdução	23
2 Ideologia e Conceitos Jurídicos.....	26
2.1 O Direito como Instrumento de Legitimação	29
Capítulo 3 – Direito e Democracia	35
1 Introdução	35
2 Declarações de Direitos	40
3 Modelo Democrático Brasileiro.....	43
3.1 Garantias Democráticas	43
4 A Necessidade de Valorizar o Regime Democrático	46
5 Os Ataques à Democracia.....	48
Capítulo 4 – Direito Natural	51
1 Introdução	51
2 Direito Natural.....	53
2.1 O direito natural entre os gregos	53
2.1.1 Sócrates.....	54

2.1.2 Platão	55
2.1.3 Aristóteles	57
2.1.4 Epicuro	59
2.2 Direito natural em Roma	60
2.3 Direito Natural Cristão	62
2.3.1 Patrística	62
2.3.1.1 Santo Agostinho	62
2.3.2 Escolástica.....	64
2.3.2.1 Santo Tomás de Aquino	64
2.4 Racionalismo e Direito Natural	65
2.4.1 Hugo de Groot.....	66
2.4.2 Os contratualistas.....	67
2.4.2.1 Thomas Hobbes.....	67
2.4.2.2 John Locke	69
2.4.2.3 Jean-Jacques Rousseau	70
3 O Renascimento do Direito Natural	72
3.1 O Jusnaturalismo no século XX.....	72
3.1.1 Gustav Radbruch.....	72
3.1.2 Michel Villey.....	74
3.2 Direito Natural Ecológico	76
3.2.1 Os precursores.....	77
3.2.1.1 Ralph Waldo Emerson	77
3.2.1.2 Henry David Thoreau	79
3.2.2 Direito natural ecológico no século XX.....	82
3.2.2.1 Rachel Carson.....	82
3.2.2.2 Jean Dorst.....	84
3.2.2.3 Michel Serres	86
3.2.2.4 José Lutzemberger.....	87
3.2.2.5 Leonardo Boff.....	90

Capítulo 5 – Direito e Lei	93
1 Introdução	93
2 Razão e Direito.....	94
3 A Lei como Expressão do Direito.....	98
4 A Lei e Seus Aspectos Dogmáticos	101
4.1 Definição Geral.....	101
4.2 A lei no tempo	104
4.2.1 Irretroatividade e ultratividade das leis	105
4.2.2 Direito transitório	108
4.2.3 Vigência das leis.....	111
4.3 As diferentes manifestações da lei	115
5 Direito Adquirido e Coisa Julgada	119
Capítulo 6 – Fontes do Direito	121
1 Introdução	121
2 A Principal Fonte de Direito É a Sociedade	124
3 Fontes Legais do Direito	125
3.1 Constituição	125
3.1.1 Modelos de Constituição.....	127
3.1.1.1 Emenda à Constituição	128
3.2 Lei.....	131
3.2.1 Considerações preliminares	131
3.2.2 Tipos de lei.....	134
4 As Principais Fontes Não Legais do Direito	137
4.1 Costume.....	137
4.2 O costume no direito brasileiro	138
4.3 Formas de costume	143
4.3.1 O direito costumeiro indígena e o seu reconhecimento internacional	144
4.3.2 O direito costumeiro popular e o seu reconhecimento pela ordem jurídica estatal.....	146

5	Princípios Gerais de Direito e Princípios Jurídicos	147
5.1	Introdução	147
5.2	A Corte Internacional de Justiça (CIJ) e o direito dos “povos civilizados”	149
5.3	Princípios e regras jurídicas.....	150
5.4	Princípios gerais do direito no direito brasileiro e princípios jurídicos.....	151
5.4.1	Princípios constitucionais.....	152
5.4.2	Os princípios gerais de direito	155
6	Jurisprudência	158
6.1	Introdução	158
6.2	Judicialização e ativismo judicial.....	163
6.2.1	Judicialização	163
6.2.2	Ativismo judicial	168
6.2.2.1	O campo do direito de família	176
6.3	Súmulas e teses fixadas pelo Supremo Tribunal Federal e pelos tribunais superiores.....	178
6.3.1	Modulação de efeitos.....	183
6.4	Conclusão	184
7	Doutrina.....	184
7.1	Introdução	184
7.2	A doutrina na contemporaneidade	186
8	Autorregulamentação	188
9	Boas Práticas.....	190
	Capítulo 7 – Interpretação e Aplicação do Direito	193
1	Introdução	193
2	Poder Judiciário e Autonomia	196
3	A Interpretação do Direito como Elemento Fundamental da Ordem Jurídica	199
3.1	Diferentes Interpretações para o Mesmo Fato	201

3.1.1 Interpretação literal	202
3.1.2 Interpretação lógica	205
3.1.3 Interpretação sistemática e histórica.....	206
3.1.4 Interpretação teleológica.....	208
3.1.5 Interpretação autêntica.....	209
3.1.6 Interpretação subjetiva e objetiva	209
3.1.7 Interpretação extensiva e restritiva.....	210
Capítulo 8 – A Relação Jurídica e Seus Elementos.....	213
1 Introdução	213
2 Igualdade e Desigualdade entre os Indivíduos.....	217
2.1 A igualdade jurídica na economia de mercado.....	220
3 Pessoa, Personalidade e Sujeito de Direito	223
3.1 Personalidade.....	224
3.1.1 A personificação (humanização) dos animais	225
3.1.1.1 Animais domésticos	228
3.2 Pessoas jurídicas	228
3.2.1 A desconsideração da personalidade jurídica (pessoa jurídica)	229
3.2.1.1 A desconsideração da personalidade jurídica (pessoa jurídica) no Brasil	230
3.2.2 Pessoas jurídicas de direito público e de direito privado.....	234
3.3 Capacidade	235
3.4 Nome.....	236
3.5 Domicílio.....	239
3.6 Estado civil.....	241
3.7 Patrimônio	242
Capítulo 9 – Fato, Ato e Negócio Jurídico	245
1 Introdução	245
2 Fato Jurídico	245

3 Ato Jurídico	246
4 Negócio Jurídico	251
4.1 Interpretação dos negócios jurídicos.....	252
4.2 Elementos do negócio jurídico.....	254
4.2.1 Elementos acidentais dos negócios jurídicos	256
4.2.2 Defeitos dos negócios jurídicos	258
4.3 Prescrição e decadência.....	265
4.3.1 Ordem jurídica e segurança: o tempo como elemento da formação do Direito	268
4.3.1.1 Meio ambiente e prescrição	269
4.3.1.1.1 Imprescritibilidade é exceção	269
Capítulo 10 – A Família.....	273
1 Introdução	273
2 Família nas Constituições Brasileiras.....	273
3 Breve Evolução da Instituição Familiar.....	275
3.1 O papel masculino na família.....	278
3.2 O papel feminino na família.....	279
4 O Ordenamento Legal da Família Contemporânea	280
4.1 Os Animais Domésticos e Direito de Família.....	282
Capítulo 11 – O Direito de Propriedade.....	285
1 Introdução	285
2 O Regime Constitucional da Propriedade	287
2.1 Antecedentes.....	287
2.2 A função social da propriedade	289
2.3 A propriedade na Constituição de 1988	296
2.3.1 A propriedade privada	296
2.3.2 Propriedade pública	300
2.3.2.1 Patrimônio Público.....	302
3 A Propriedade e o Meio Ambiente.....	305

Capítulo 12 – História do Direito Brasileiro.....	307
1 Introdução	307
2 O Direito Colonial Brasileiro.....	307
2.1 Os indígenas e o direito.....	310
2.2 Constitucionalização das Terras Indígenas.....	320
3 O Regime Fundiário.....	325
3.1 A escravidão	329
3.1.1 Escravidão indígena.....	329
3.1.2 Escravidão africana	333
3.1.2.1 O regime constitucional e legal da escravidão	334
3.1.2.1.1 Extinção gradativa da escravidão	339
4 República.....	346
4.1 República Velha	346
4.2 O primeiro período Vargas.....	347
4.2.1 Infraestrutura e recursos naturais	347
4.2.2 Repressão política.....	349
4.2.3 Legislação social	350
4.2.4 Direito Comum - códigos.....	350
5 A Redemocratização de 1946.....	351
6 A Ditadura Cívico-Militar de 1964.....	352
6.1 O Ato institucional nº 5.....	354
6.2 A Lei de Segurança Nacional.....	355
6.3 Contra a organização estudantil.....	356
6.4 A modernização autoritária.....	357
7 O Regime Democrático de 1988 (Nova República)	359
Referências	361