STJ00099835

Carolina Alves de Souza Lima

ABORTO E ANENCEFALIA

Direitos Fundamentais em Colisão

2ª Edição
Revista e Atualizada com
Comentários à ADPF 54 do STF

Curitiba
Juruá Editora
2015

STJ00099835

Visite nossos *sites* na Internet
www.jurua.com.br e
www.editorialjurua.com
e-mail: *editora@jurua.com.br*

ISBN: 978-85-362-4970-4

JURUÁ EDITORA **Brasil** – Av. Munhoz da Rocha, 143 – Juvevê – Fone: (41) 4009-3900
Fax: (41) 3252-1311 – CEP: 80.030-475 – Curitiba – Paraná – Brasil
Europa – Rua General Torres, 1.220 – Lojas 15 e 16 – Fone: (351) 223 710 600 –
Centro Comercial D'Ouro – 4400-096 – Vila Nova de Gaia/Porto – Portugal

Editor: José Ernani de Carvalho Pacheco

Lima, Carolina Alves de Souza.

L732 Aborto e anencefalia: direitos fundamentais em colisão./ Carolina Alves de Souza Lima./ 2ª edição./ Curitiba: Juruá, 2015.
240p.

1. Aborto. 2. Anencefalia. 3. Aborto terapêutico. 4. Direito. I. Título.

CDD 342.084(22.ed)
CDU 343.62

000027

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO 21

Capítulo 1 – O ORDENAMENTO JURÍDICO CONSTITUCIONAL BRASILEIRO COMO UM SISTEMA DE PROTEÇÃO DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS 25

1.1 Análise dos §§ 2º e 3º do art. 5º da Constituição de 1988 33

Capítulo 2 – O DIREITO À VIDA E A CRIMINALIZAÇÃO DO ABORTO 41

2.1 O Direito à Vida como Direito Fundamental 41

2.2 O Início da Vida Humana e a sua Proteção Jurídica 46

2.3 Conceito de Nascituro e as Doutrinas Acerca da sua Personalidade Jurídica 53

2.4 A Proteção à Vida no Âmbito Criminal 57

2.5 O Conceito de Aborto e a sua Criminalização 59

2.6 Os Sistemas Jurídicos e a Regulamentação do Aborto 60

2.7 A Criminalização do Aborto no Ordenamento Jurídico Brasileiro 63

2.8 As Formas de Aborto e as Causas Excludentes da Ilicitude 67

Capítulo 3 – O ABORTO NOS CASOS DE ANENCEFALIA 83

3.1 Anencefalia: Conceito e Perspectiva de Vida 83

3.2 Conceito de Morte e os Critérios Utilizados para a sua Detecção 86

3.2.1 Aplicação dos Critérios de Morte Encefálica nos Portadores de Anencefalia 92

3.3 O Aborto nos Casos de Anencefalia à Luz dos Fundamentos e dos Princípios da Bioética 99

STJ00099835

Capítulo 4 – DIREITOS FUNDAMENTAIS EM COLISÃO: DIREITO À VIDA INTRAUTERINA DO ANENCÉFALO *VERSUS* DIREITOS À SAÚDE E À LIBERDADE DE AUTONOMIA REPRODUTIVA DA MULHER 113

4.1 Os Direitos do Concepto Anencéfalo 113

4.2 Os Direitos da Mulher 116

4.2.1 O Direito à Saúde da Mulher 116

4.2.2 O Direito à Liberdade de Autonomia Reprodutiva da Mulher Quanto à Manutenção ou à Interrupção da Gestação nos Casos de Anencefalia 126

4.2.2.1 Os Direitos Humanos e o Regime Democrático 126

4.2.2.2 Direito à Liberdade no Estado Brasileiro Laico 129

4.2.2.3 O Direito à Liberdade de Autonomia Reprodutiva da Mulher Quanto à Manutenção ou à Interrupção da Gestação nos Casos de Anencefalia e o Princípio da Dignidade da Pessoa Humana 134

Capítulo 5 – A LICITUDE DO ABORTO NOS CASOS DE ANENCEFALIA: EXERCÍCIO REGULAR DE UM DIREITO 139

5.1 Direitos Fundamentais em Colisão 139

5.2 Estrutura Normativa dos Direitos Fundamentais: Distinção entre Regras e Princípios 145

5.3 Princípios Específicos da Interpretação Constitucional 150

5.3.1 Princípio da Supremacia da Constituição 151

5.3.2 Princípio da Unidade da Constituição 152

5.3.3 Princípio da Força Normativa da Constituição 153

5.3.4 Princípio da Máxima Efetividade 154

5.3.5 Princípio do Efeito Integrador 155

5.3.6 Princípio da Interpretação Conforme a Constituição 156

5.3.7 Princípio da Concordância Prática ou da Harmonização 157

5.4 Princípio da Proporcionalidade 158

5.4.1 Introdução 158

5.4.2 Conceito 160

5.4.3 O Princípio da Proporcionalidade na Constituição de 1988 161

5.4.4 Os Subprincípios da Proporcionalidade 163
5.4.4.1 Subprincípio da Adequação 164
5.4.4.2 Subprincípio da Necessidade 165
5.4.4.3 Subprincípio da Proporcionalidade em Sentido Estrito 166
5.5 Realização do Aborto do Anencéfalo como Exercício Regular de um Direito 171

Capítulo 6 – ANÁLISE DOS VOTOS NA ARGUIÇÃO DE DESCUMPRIMENTO DE PRECEITO FUNDAMENTAL 54 DO SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL 179

6.1 Apresentação 179
6.2 Voto Ministro Marco Aurélio Mello 181
6.3 Voto Ministra Rosa Weber 185
6.4 Voto Ministro Joaquim Barbosa 187
6.5 Voto Ministro Luiz Fux 188
6.6 Voto Ministra Cármen Lúcia 189
6.7 Voto Ministro Carlos Ayres Britto 192
6.8 Voto Ministro Gilmar Mendes 194
6.9 Voto Ministro Celso de Mello 197
6.10 Votos dos Ministros Ricardo Lewandowski e Cezar Peluso 199
6.11 Comentários e Reflexões à Arguição de Descumprimento de Preceito Fundamental 54 203
6.11.1 Anencefalia e Morte cerebral 204
6.11.2 Atipicidade ou Colisão de Direitos Fundamentais 206
6.11.3 Competência do Poder Legislativo ou do Poder Judiciário 208

CONCLUSÕES 211

REFERÊNCIAS 217

ÍNDICE ALFABÉTICO 225