

BIBLIOTECA
ENRIQUE LOW MURTRA

IVES GANDRA DA SILVA MARTINS
(coordenação)

DIREITO FUNDAMENTAL À VIDA

ANTONIO JORGE PEREIRA JR.

ANTONIO JOSÉ EÇA

AURELIO GARCÍA ELORRIO

CARLOS FERNANDO MATHIAS DE SOUZA

CÉLIO BORJA

CRISTÓBAL ORREGO

DANIEL FARACO

DERNIVAL BRANDÃO

FELIX RUIZ ALONSO

FERNANDO M. TOLLER

GILBERTO JABUR HADDAD

GUSTAVO MIGUEZ DE MELLO

HERBERT PRAXEDES

IVES GANDRA DA SILVA MARTINS

IVES GANDRA DA SILVA MARTINS FILHO

JAVIER SALDAÑA

JOÃO BAPTISTA VILLELA

JORGE SCALA

JOSÉ CARLOS BARBOSA MOREIRA

JOSÉ RENATO NALINI

JULIO CONTE-GRAND

LILIAN PIÑERO EÇA

MASSIMO VARI

NÉRI DA SILVEIRA

PAULO SILVEIRA MARTINS LEÃO JR.

PEDRO MONTANO

PEDRO SERNA

PILAR ZAMBRANO

ROBERTO CHACON DE ALBUQUERQUE

SANTIAGO MARIA CASTRO VIDELA

Editora Quartier Latin do Brasil
São Paulo, primavera de 2005
quartierlatin@quartierlatin.art.br

SUMÁRIO

Apresentação – Direito Fundamental à Vida	19
---	----

IVES GANDRA DA SILVA MARTINS

O Direito do Ser Humano à Vida

O Direito do Ser Humano à Vida	22
--------------------------------------	----

JAVIER SALDAÑA

El derecho a la vida. La defensa de

Tomás de Aquino y John Finnis

El derecho a la vida. La defensa de Tomás de Aquino y John Finnis	36
1. Exposición metodológica	36
2. Planteamiento del problema	36
2.1. Ética de la vida o del sentido común	38
2.2. Ética de los animales o del sufrimiento	39
3. El derecho natural ante la vida	42
3.1. Fundamento del derecho a la vida	44
3.2. Tomás de Aquino y las tendencias naturales del hombre	46
4. Tomás de Aquino y el derecho a la vida	47
4.1. El homicidio en la filosofía de Tomás de Aquino	47
4.1.1. Homicidio directo	48
4.1.2. Homicidio indirecto	48
4.2. El caso de la legítima defensa	49
4.3. El suicidio en la filosofía de Tomás de Aquino	49
4.4. La pena de muerte en Tomás de Aquino	50

5. John Finnis y los basic values	51
6. Conclusión	54
7. Bibliografía	55

NÉRI DA SILVEIRA

Parecer

Consulta	58
Parecer	62
I	62
II	67
III	90

AURELIO GARCÍA ELORRIO

JORGE SCALA

*La Tutela de la Vida "Desde el Momento de la Concepción",
Pilar del Sistema Americano de Derechos Humanos*

La Tutela de la Vida "Desde el Momento de la Concepción", Pilar del Sistema Americano de Derechos Humanos	94
Corte Suprema de Justicia de la Nación	106

JOSÉ CARLOS BARBOSA MOREIRA

O Direito do Nascituro à Vida

O Direito do Nascituro à Vida	114
-------------------------------------	-----

CRISTÓBAL ORREGO S.

*Liberalismo y libertad religiosa en el debate político
sobre la justicia: argumentos sobre el aborto legal*

Liberalismo y libertad religiosa en el debate político sobre la justicia: argumentos sobre el aborto legal	124
---	-----

1. El derecho a la vida y el liberalismo político	124
2. Formulación de los argumentos para despenalizar el aborto	127
2.1. El laicismo primitivo: apelación exclusiva a la libertad religiosa	128
2.2. El laicismo evolucionado o “liberalismo político” contemporáneo: apelación al pluralismo ético	128
2.3. Apelación simultánea a la libertad religiosa y al pluralismo ético	130
3. Derecho natural, libertad religiosa y legislación sobre el aborto	137
3.1. La libertad religiosa y el estado no confesional	138
3.2. El mito del estado neutro o “laico”: la confesionalidad laicista del estado	139
3.3. Derecho natural y democracia liberal	141
4. Refutación de los argumentos abortistas que apelan a la libertad religiosa	142
4.1. Refutación del laicismo primitivo por el liberalismo contemporáneo	142
4.2. Refutación del “liberalismo político” contemporáneo (laicismo evolucionado)	145
4.3. Refutación de la apelación simultánea a la libertad religiosa y al pluralismo ético	148

CARLOS FERNANDO MATHIAS DE SOUZA

Umás poucas palavras sobre o Direito à vida

Umás poucas palavras sobre o Direito à vida	156
I - Introdução	156
II – O direito à vida no Código Civil	156
III - A Ciência Médica e o Direito à vida	159
IV - Breve reflexão sobre a pesquisa científica e o direito à vida: novas tecnologias, experiência com embriões e a questão da clonagem	161
Bibliografia	169

MASSIMO VARI
O Direito de Nascer

O Direito de Nascer	172
---------------------------	-----

IVES GANDRA DA SILVA MARTINS FILHO
O Direito à Vida e o Aborto do Anencéfalo

O Direito à Vida e o Aborto do Anencéfalo	176
---	-----

PEDRO SERNA
*El Derecho a la Vida en el Horizonte Cultural
de Comienzos de Siglo*

El Derecho a la Vida en el Horizonte Cultural de Comienzos de Siglo	186
1. Un Panorama de Contradicciones	186
2. Un Diagnóstico de la Situación: Desenfocos en la Imagen de la Dignidad y la Libertad	191
3. La Raíz Profunda de la Crisis	202
4. Propuestas Básicas para una Cultura Política del Respeto a la Vida	205
4.1. Un nuevo fundamento para la dignidad humana	206
4.2. El valor de toda vida humana	209
4.3. Libertad y naturaleza	212
4.4. Una democracia no relativista	213
4.5. Conclusión	214

PAULO SILVEIRA MARTINS LEÃO JUNIOR
O Direito Fundamental à Vida dos Embriões e Anencéfalos

O Direito Fundamental à Vida dos Embriões e Anencéfalos	216
I. Introdução	216
II. O Início da Vida Humana e sua Proteção Jurídica	219

III. Células Tronco	228
III.1. Esclarecendo Conceitos	228
O desenvolvimento do ser humano em suas fases iniciais	228
III. 2. A Manipulação da Informação	234
III. 3. Questões Diversas	240
IV. Anencefalia	244
Bibliografia	254
V. Conclusão	255

PEDRO MONTANO

In Dubio pro Vita

<i>In Dubio pro Vita</i>	260
El dilema	260
Las soluciones	260
Un «principio vital»	261

GUSTAVO MIGUEZ DE MELLO

Direito Fundamental à Vida

Direito Fundamental à Vida	264
----------------------------------	-----

JULIO CONTE-GRAND

Un aporte desde la metodología jurídica a la defensa de la vida

*El caso del comienzo de la existencia de las personas físicas
en el sistema jurídico privado argentino*

Un aporte desde la metodología jurídica a la defensa de la vida – El caso del comienzo de la existencia de las personas físicas en el sistema jurídico privado argentino	284
1. El acto jurídico como núcleo del sistema de derecho privado argentino y la persona como dato primordial e insustituible	284

2. El caso del comienzo de la existencia de las personas físicas en el sistema jurídico argentino: perspectiva metodológica	285
3. El aporte epistemológico: la tesis de la subalternación de los saberes	288
4. La cuestión en el derecho positivo	290
5. El fallo “R., R. s/ medidas precautorias” y los aspectos de método que lo sustentan	292
6. El plano de las consecuencias: los no tan vagos derechos de un nada vago ser	296
Anexo jurisprudencial	298
CNCiv., Sala I, 03/11/1999. – “R., R. D. c. s/dato s/medidas precautorias”. –	298
Corte Suprema de Justicia de la Nación, autos “Portal de Belén - Asociación Civil sin Fines de Lucro c/ Ministerio de Salud y Acción Social de la Nación s/ amparo” (P. 709)	351
Dictamen el Procurador de 24/IV/01, en la causa “Portal de Belén - Asociación Civil sin Fines de Lucro c/Ministerio de Salud y Acción Social de la Nación s/ amparo”, P.709.XXXVI, (5/III/02; Fallos	358
Corte Suprema de Justicia de la Nación, autos “T., S. c/ Gobierno de la Ciudad de Buenos Aires s/ amparo”	363
DISIDENCIA DEL SEÑOR MINISTRO DOCTOR DON GUSTAVO A. BOSSERT	369
DISIDENCIA DEL SEÑOR MINISTRO DOCTOR DON ENRIQUE SANTIAGO PETRACCHI	389
DISIDENCIA DEL SEÑOR MINISTRO DOCTOR DON ANTONIO BOGGIANO	394

FÉLIX RUIZ ALONSO

A Inviolabilidade da Vida

A Inviolabilidade da Vida	398
---------------------------------	-----

1. Ser Humano e Experimentação Científica	398
2. O início da vida	399
2.1. A totipotencialidade e sua atualização	401
2.2. A totipotencialidade pessoal e os gêmeos	403
2.3 Observando o zigoto: unificador, motor e evolvente	404
2.4 A identidade do zigoto: individualidade	406
2.5 Natureza, naturezas e pessoas	407
2.6. Natureza humana e zigoto: conhecedor, amador e intimidador	408
3. Pessoa e Personalismo	410
3.1. Personalismo voluntarista do interesse em sobreviver	412
3.2. Personalismo voluntarista da experiência radical	413
3.3. Personalismo Voluntarista do ato de ser	414
3.4. Personalismo clássico	415
4. À guisa de conclusões	416

PILAR ZAMBRANO

SANTIAGO MARÍA CASTRO VIDELA

*El derecho a la vida y la “píldora del día después”
Reflexiones a partir de una sentencia de
la Corte Suprema Argentina*

El derecho a la vida y la “píldora del día después” – Reflexiones a partir de una sentencia de la Corte Suprema Argentina	420
1. Introducción: el caso y la decisión de la Corte	420
2. La premisa implícita en la decisión de la Corte: una concepción personalista del ser humano	421
3. El Derecho como instancia valorativa abierta a otras instancias valorativas	425
4. ¿Qué concepción filosófica de persona es más justa?	428

GILBERTO JABUR HADDAD

O direito à vida como direito ao nascimento

O direito à vida como direito ao nascimento	432
I. Premissa	432
II. Nasciturus habetur pro nato	433
III. Conclusão	437

DANIEL FARACO

ABORTO - a angústia e a vida

ABORTO - a angústia e a vida	440
------------------------------------	-----

CÉLIO BORJA

Aspectos Legais das Pesquisas de Câncer no Brasil

Aspectos Legais das Pesquisas de Câncer no Brasil	444
I. Os Sistemas Jurídicos	444
II. A disciplina normativa do serviço médico	445

ANTONIO JORGE PEREIRA JÚNIOR

ROBERTO CHACON DE ALBUQUERQUE

A guerra contra os mais fracos: a Lei de Prevenção de Doenças Hereditárias, o programa de eutanásia e o totalitarismo alemão.

O aborto do anencéfalo no Brasil

A guerra contra os mais fracos: a Lei de Prevenção de Doenças Hereditárias, o programa de eutanásia e o totalitarismo alemão.	
O aborto do anencéfalo no Brasil	452
Pré-Introdução	452
Parte I - Alemanha. 1930-1940. Eugenia	452
Introdução	452
1. A Lei de Prevenção de Doenças Hereditárias	455
1.1. O direito adjetivo na Lei de Prevenção de Doenças Hereditárias	456

1.2. O direito material na Lei de Prevenção de Doenças Hereditárias	458
1.3. A impossibilidade de justificação da Lei de Prevenção de Doenças Hereditárias	462
2. O programa de eutanásia	463
Conclusão – parte I	469
Parte II – Brasil. 2005. O aborto em caso de anencefalia	470
Introdução	470
1. Direito, Ética e Estética	471
2. Um voto pela destruição do anencéfalo	473
2.1 O uso de um dicionário comum para definir aborto	473
2.2 O uso da arte para a tese pessoal e o argumento sentimental	475
2.3 A armadilha sentimental para um juiz e o desvio do poder de império	476
2.4 Viciando o argumento contrário	479
2.5 A confusão terminológica	480
2.6 O utilitarismo ético	482
Conclusão	486
Anexo	487
Lei de Prevenção de Doenças Hereditárias – de 14 de julho de 1933	487
Bibliografia	488
Filmografia	488

JOÃO BAPTISTA VILLELA

Anencefalia, Direito & Estado

Anencefalia, Direito & Estado	490
-------------------------------------	-----

FERNANDO M. TOLLER

*Jerarquía de derechos, jerarquía de bienes
y posición de la vida
en el elenco de los derechos humanos*

Jerarquía de derechos, jerarquía de bienes y posición de la vida en el elenco de los derechos humanos	496
§ 1. Los métodos de la jerarquía de los derechos y del “balancing amplio”	496
§ 2. Apreciaciones críticas sobre el método de resolver casos apelando a la jerarquización de los derechos	497
a) La arbitrariedad implícita en el método de la jerarquización	497
b) La imposibilidad de jerarquías a la luz del carácter normativo de las Constituciones modernas	499
c) La búsqueda prudencial de la armonía	501
d) Interpretación sistemática de la Constitución y unidad del Derecho	501
e) Corolario sobre la jerarquía entre los derechos	503
§ 3. La relación entre jerarquía de derechos y jerarquía de bienes	504
a) Derechos con igual jerarquía y bienes con distinta entidad	505
b) La jerarquía de los bienes no define los litigios ni niega la igualdad de todas las personas titulares	507
§ 4. La posición del bien de la vida en el concierto de los bienes jurídicos	510
a) El derecho a la vida como el derecho más fundamental	510
b) Cuatro razones de la particular gravedad de los ataques a la vida	511
c) Relevancia práctica del carácter eminente del bien de la vida y necesidad de determinar el derecho presente en el caso	513
§ 5. Conclusión	515

JOSÉ RENATO NALINI

*“A Vida É **”*

“A Vida É **”	518
---------------------	-----

LILIAN PIÑERO EÇA

*Por que NÃO à terapia com Células Tronco
Embrionárias - CTEHs?*

Por que NÃO à terapia com Células Tronco Embrionárias - CTEHs?.....	526
O início da vida humana se dá no zigoto	526
Introdução	528
Um pouco de História.....	530
Por que NÃO à terapia com Células Tronco Embrionárias - CTEHs?.....	531
Justificativas baseadas em fatos científicos	531
Oficinas de desmanche humano: o florescente negócio da colheita de tecidos	535
HÁ ALTERNATIVA para a cura	536
Regeneração de volta	536
A luta pela verdade sobre a LEI DA BIOSSEGURANÇA nos Meios de Comunicação	537
Conclusão	540
Referências Bibliográficas	540

ANTONIO JOSÉ EÇA

O Aborto

O Aborto	544
Considerações iniciais	544
Tipos de Abortos	544
Aborto terapêutico	545
Aborto em caso de estupro	545
Aborto eugênico.....	545
Aborto econômico	547
O aborto legal no Brasil	548
O aborto criminoso	549
Técnicas abortivas	550
A perícia em caso de aborto	551
Dados estatísticos	553

No Brasil	556
Considerações finais	559
Bibliografia	563

DERNIVAL BRANDÃO
Bioética e Pessoa Humana

Bioética e Pessoa Humana	568
--------------------------------	-----

HERBERT PRAXEDES
Paciente Terminal

Paciente Terminal	582
Conceituação	582
Classificação Clínica do Paciente Terminal	582
Recursos Ordinários Obrigatórios	583
Recursos Extraordinários – Uso Opcional	583
Conceituação	583
Razões para Classificar os Recursos como Extraordinários	583
Tipos de Recursos Extraordinários	583
1. Transfusões de Sangue e Derivados	583
2. Transplantes de Órgãos	584
3. Cirurgias Extensas e /ou Mutilatórias	584
4. Medicamentos ou Terapêuticas Experimentais	584
Direitos do Paciente Terminal.....	585
Direito de Dispor de seu Tratamento	585
Opção de Tratamento	585
Deveres dos Médicos	587
1. Informações ao Paciente	587
2. Formas de Tratamento	588
3. Prover Cuidados Ordinários e Eventualmente os Extraordinários	588
4. Sugerir Cuidados Espirituais	588
Eutanásia.....	588
Conceituação	588

Classificação 1	588
Ativa	588
Passiva	589
Classificação 2	589
Voluntária	589
Involuntária	590
Consentida	590
Dilema Ético	590
Razões Acadêmicas para se opor à Eutanásia	590
1. Erros e abusos	590
2. Risco de que a máquina legal inicialmente dirigida a matar aqueles de são um peso para si mesmos, possa em algum dia, incorporar aqueles que são um peso para os outros	590
3. Se é aceita como opção legítima, em princípio, somente para pacientes terminais, ela acabará se estendendo para	591
Testemunhos da História	591
Princípio Ético Absoluto	592