

CONSTITUCIONAL INTERNACIONAL E COMPARADO



NEVES BELIZE ESLOVÁQUIA BELGICA ROMÊNIA
HUNGRIA DINAMARCA IRLÂNDIA MACEDÓNIA
SUÉCIA COLOMBIA FINLÂNDIA PORTUGAL
BRASIL ESLOVÉNIA REINO UNIDO LUXEMBURGO
ESPANHA BARBADOS BIELORÚSSIA ARGENTINA
MÓNACO RÚSSIA CHIPRE NORUEGA FRANÇA
MONTENEGRO REPÚBLICA CHECA COSÓVOC
UCRÂNIA MOLDÁVIA VENEZUELA ISLÂNDIA
SANTA LÚCIA GUATEMALA LETÓNIA MÉXICO
ITÁLIA SÃO MARINHO BÓSNIA E HERZEGOVINA
BULGÁRIA PANAMA GUIANA CUBA JAMAICA
ESTÓNIA ALBÂNIA ESTADOS UNIDOS MALTA SÃO
VICENTE E GRANADINAS PERU NICARÁGUA
POLÓNIA VATICANO AUSTRIA LITUÂNIA CROÁCIA
CHILE SAMOA URUGUAI AUSTRÁLIA TIMOR-
LESTE SURINAME TUVALU SAO TOMÁS NAURU
ILHAS MARECHAL PALAU TONGA MICRONÉSIA
PAPIUA NOVA GUINÉ TRINDADE E
TOBAGO VANUATU FIJI QUIRIBATI NOVA
ZELÂNDIA BAHAMAS CANADÁ HAITI EQUADOR
DOMINICA REPÚBLICA DOMINICANA ANTIGA E
BARBUDA GRANADA COSTA RICA ESTADOS
UNIDOS SALVADOR BOLÍVIA HONDURAS

REVISTA DE DIREITO CONSTITUCIONAL INTERNACIONAL E COMPARADO

EDITOR-GERENTE

SIDDHARTA LEGALE

Professor de Direito Constitucional da FND-UFRJ. Ex-Professor de Direito Constitucional da UFJF-GV. Coordenador do NIDH – Núcleo Interamericano de Direitos Humanos. Doutor em Direito Internacional pela UERJ. Mestre em direito constitucional e Bacharel pela UFF

EDITORES-ASSISTENTES

BRENDA ARAÚJO

Profa. Substituta de DIP da FND-UFRJ Mestre em direito internacional pela UERJ. Pesquisadora do NIDH

CARINA CASTRO

Profa. Substituta de Direito Administrativo da FND-UFRJ. Doutoranda em direito público pela UERJ.

Pesquisadora do NIDH.

CLÁUDIO CERQUEIRA

Mestre em direito internacional e Bacharel pela UERJ. Intern da CIDH. Pesquisador do NIDH

HAMILTON GONÇALVES FERRAZ

Prof. Substituto de Direito Penal e criminologia. Doutorando em direito pela PUC-RJ. Mestre em direito penal e Bacharel pela UERJ. Pesquisador do NIDH

JEAN FELIPE DOMINGOS RAMOS

Professor Assistente de Direito do Trabalho da UFJF-GV. Doutorando em Teoria Jurídica pela UFRJ. Mestre

SUMÁRIO

EDITORIAL.....	7
ENTREVISTA COM MÁRIO LOSANO PARA O CANAL DEBATES VIRTUAIS - OS GRANDES SISTEMAS JURÍDICOS.....	9
ENFORCING SOCIAL RIGHTS BY PRIVATE MEANS: A CASE IN CHINA.....	37
THE JUDICIAL REMEDY IN THE MODERN AGE OF INTERNATIONAL LEGAL COOPERATION.....	54
AVANÇOS E RETROCESSOS SOBRE O CONTROLE DE CONVENCIONALIDADE NA ORDEM JURÍDICA BRASILEIRA: UMA ANÁLISE DO POSICIONAMENTO DO SUPERIOR TRIBUNAL DE JUSTIÇA	72
THE DISSONANT POSITION OF THE SUPREME FEDERAL COURT IN FRONT OF THE JURISPRUDENCE OF THE INTER-AMERICAN COURT OF HUMAN RIGHTS AND THE NEED FOR OPENING THE BRAZILIAN LEGAL ORDER TO INTERNATIONAL LAW – THE CASE OF RECURRENCE AS AN AGGRAVANT OF PENALTY	92
DIREITO E POLÍTICA: O CASO DA LEI DE ANISTIA BRASILEIRA....	110
A ATUAÇÃO DO SISTEMA INTERAMERICANO DE PROTEÇÃO AOS DIREITOS HUMANOS NO CASO FAZENDA BRASIL VERDE: AS SENTENÇAS ESTRUTURANTES COMO FERRAMENTA NO COMBATE AO TRABALHO ESCRAVO THE INTER-AMERICAN SYSTEM FOR THE PROTECTION OF HUMAN RIGHTS ACTUATION IN THE FAZENDA BRASIL VERDE CASE: STRUCTURAL SENTENCES AS A TOOL IN THE FIGHT AGAINST SLAVERY.....	135
O BRASIL E O SISTEMA INTERAMERICANO DE DIREITOS HUMANOS	155
A INFLUÊNCIA DA PROTEÇÃO INTERNACIONAL AOS DIREITOS DA MULHER NO BRASIL – LEI MARIA DA PENHA	193
A PROIBIÇÃO DA DISCRIMINAÇÃO HOMOAFETIVA NA INTERPRETAÇÃO DA CORTE INTERAMERICANA DE DIREITOS HUMANOS: CASO <i>ATALA RIFFO Y NINÁS VERSUS CHILE</i>	213

A INCONVENCIONALIDADE DAS PROPOSTAS LEGISLATIVAS BRASILEIRAS DE PUNIÇÃO JUVENIL: LIÇÕES DO CASO “MENDOZA E OUTROS X ARGENTINA” - CORTE IDH (2013).....	232
A OPINIÃO CONSULTIVA Nº 10 DA CORTE INTERAMERICANA DE DIREITOS HUMANOS E O STATUS JURÍDICO DA DECLARAÇÃO AMERICANA DE DIREITOS E DEVERES DO HOMEM.....	248
PROCESSOS DESTITUÍNTES NO SISTEMA INTERAMERICANO DE DIREITOS HUMANOS: DO CASO <i>TRIBUNAL CONSTITUCIONAL VS. PERU</i> À PETIÇÃO DA EX-PRESIDENTE DILMA ROUSSEFF	262
UMA BREVE ANÁLISE DO CASO INSTITUTO PENAL PLÁCIDO DE SÁ CARVALHO <i>VERSUS</i> ORGANIZAÇÃO DOS ESTADOS AMERICANOS: O PAPEL DA DEFENSORIA PÚBLICA NA GARANTIA DE DIREITOS HUMANOS DAS PESSOAS PRIVADAS DE LIBERDADE	290
PORNOGRAFIA INTER-RACIAL: A DUPLA VIOLÊNCIA CONTRA AS MULHERES NEGRAS	321

EQUIPE DA RDCIC

EDITOR-GERENTE

Siddharta Legale, FND-UFRJ e ex-UFJFGV

EDITORES-ASSISTENTES

Brenda Araújo, FND-UFRJ

Carina Castro, FND-UFRJ

Cláudio Cerqueira, UERJ

Hamilton Gonçalves Ferraz, FND-UFRJ

CONSELHO EDITORIAL

Adamo Dias Alves, UFMG; Alexandre Veronese, UNB; Alisson Silva Martins, UFJF; Alonso Freire, UFMA; Ana Lucia Lyra Tavares, PUC-RJ; Ana Paula Barbosa-Forhmann, UFRJ; Ana Paula de Barcellos, UERJ; Antonio Augusto Caçado Trindade, Professor da Academia de direito Internacional da Haia; Carmen Tiburcio, UERJ; Carolina Machado Cyrillo da Silva, UBA; Cecília Caballero Lois, UFRJ; Clarissa Brandão Kowarki, UFF; Clarissa Diniz Guedes, UFJF; Claudia Toledo, UFJF; Cláudio Pereira de Souza Neto, UFF; Conrado Hubner Mendes, USP; Damares Medina Coelho, Instituto Brasiliense de Direito Público; Daniel Amaral Carnauba, UFJF; Daniel Sarmiento, UERJ; Diego Werneck Arguelhes, FGV; Diogo Rosenthal Coutinho, USP; Eduardo Andrés Velandia Cansosa, Professor da Universidad Libre Colombia; Eduardo Manuel Val, UFF; Eduardo Mendonça, UNICEUB; Enzo Bello, UFF; Eric Baracho Dore Fernandes, UVA; Fabiano Soares Gomes, UFRJ; Felipe Asensi, UERJ; Felipe de Melo Fonte, FGV; Fernando Antonio de Carvalho Dantas, UFG; Fernando Dias Menezes de Almeida, USP; Fernando Gama de Miranda Netto, UFF; Gina Chávez, Professora do IEAN do Equador; Gonzalo Ramirez Cleves, Professor da Universidade Externado de Colombia; Guilherme Peña de Moares, UFF; Gustavo Sampaio, UFF; Gustavo Silveira Siqueira, UERJ; Jane Reis Gonçalves Pereira, UERJ; Jania Maria Lopes Saldanha, UNISINOS; José Ribas Vieira, UFRJ; José Rodrigo Rodriguez, UNISINOS; José Vicente Santos de Mendonça, UERJ; Juliana Neuschwander Magalhães, UFRJ; Luís Roberto

Barroso, UERJ e STF; Manoela Carneiro Roland, UFJF; Manuel Becerra Ramírez, Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Autónoma de México; Marco Antonio Ferreira Macedo, UFF; Margarida Maria Lacombe Camargo, UFRJ; Maria Eugenia Bunchaft, UNISINOS; Paulo Emílio Vauthier Borges de Macedo, UERJ; Paulo Ferreira da Cunha, Catedrático da Universidade do Porto; Raphael Carvalho de Vasconcellos, UERJ; Roberto Gargarella, Universidad de Buenos Aires, Argentina; Roberto Viciano Pastor, Universidad de Valencia, Espanha; Rodrigo Brandão, UERJ; Ruben Martinez Dalmau, Universidad de Valencia, Espanha; Rubens Beçak, USP; Susanna Pozzolo, Universidad de Brescia, Itália; Vanessa Batista Berner, UFRJ.

PARECERISTAS DESTA EDIÇÃO

Adriano de Sousa – UERJ-UCAM, Alexandre Melo Franco de Moraes Bahia - UFOP, Alfredo Bonilla - The University of Texas Law School, Alisson Martins - UFJF, Amanda Cataldo de Souza Tilio dos Santos - PUC-Rio, Bruna Laiber Monteiro - UERJ, Christian Perrone – UERJ- OEA, Cláudio Cerqueira Bastos Netto – UERJ - CIDH, Daniel Nunes - UERJ/FND, Eder Santana - PUC-MG, Eleonora Mesquita Ceia - IBMEC, Fernanda Raquel Abreu Silva - PUC-Rio, Fernando Almeida - USP, Guilherme da Franca Couto Fernandes de Almeida - PUC-Rio, Guilherme France - UERJ, Ilana Aló – UFRJ e UNESA, Jean Ramos - UFJF, Luis Claudio Martins de Araujo - IBMEC, Marcia Dalcastel - UFF, Marcos Paulo de Araujo - UFRGS, Maria de Paula Oliveira - PUC-Rio, Matheus de Oliveira - UERJ, Matheus Miranda - UERJ, Mayra Andrade Ribeiro - Universidade José do Rosário Vellano, Pedro Sloboda - USP, Renato Bahia - Aberystwyth University, Rodrigo Moreira - UERJ, Rogerio Sganzerla – FGV e UFF, Ronny Santos - UERJ, Ruben Dalmau – Universidad de Valencia, Rubens Beçak - USP, Sayonara Leonardo da Silva - UFRJ, Simone Araújo Lopes - UFJF, Simone Lima - UNESA e Thiago Moreira – UFRN

EDITORES

Siddharta Legale, UFJF-GV

EDITOR DE LAYOUT

Alexandre Van de Pol, UFJF

COMISSÃO EXECUTIVA

Ana Caroline Monteiro de Barros, UFJF; Ângela Vitória Andrade Gonçalves da Silva, UFJFGV; David Pereira de Araújo, UFJF-GV; Luiza Eugênia Bertoldo da Silva, UFJF-GV; Matheus Pedrosa Machado, UFJF-GV; Otávio Lopes de Souza, UFJF-GV.

*Todas as siglas correspondem a instituições brasileira

EDITORIAL

A *Revista de Direito Constitucional Internacional e Comparado*, superando o atraso, chega a sua segunda edição de 2017, publicada no segundo semestre de 2018. Até o atraso foi favorável, porque não haveria momento mais oportuno para fazê-lo.

A Declaração Americana de Direitos e deveres do Homem completou 70 anos. A Corte Interamericana de Direitos Humanos fez 40 anos desde de sua entrada em funcionamento. O Brasil aceitou a jurisdição da mesma há 20 anos. E, ainda, no próximo ano, 2019, a Convenção Americana de Direitos Humanos completará 50 anos. Tem coisas que só se percebe quando se desacelera.

A apesar das dificuldades, procurou-se manter e aprofundar a qualidade editorial da mesma se internacionalizando na composição, publicações e no tema especial desta edição: o *Sistema Interamericano de Direitos Humanos*. Como a pressa, não leva a coisas muito boas, este editorial e esta edição mostram são portadores de notícias de um futuro bom.

Em primeiro lugar, foi estabelecida uma parceria institucional permanente com o **Núcleo Interamericano de Direitos Humanos** da FND-UFRJ, por conta da aprovação em novo concurso e mudança do Editor-gerente Siddharta Legale, que deixa de ser professor da UFJFGV e se torna professor de direito constitucional da FND-UFRJ onde coordena o referido Núcleo.

Em segundo lugar, foi estabelecida uma parceria provisória com alguns professores da sede da UFJF e do campus de UFJFGV por conta dessa mudança. Por exemplo, para esta edição, contou-se com apoio de diversos

professores para a sua finalização, como por exemplo, Cláudia Toledo, Ben-Hur Hava, Pedro Bargiona, Guilherme Candeloro, Cláudio Cerqueira, Brenda Araújo e Hamilton Gonçalves Ferraz e Carina Castro. Foi necessário montar uma espécie de “força tarefa” para botar em dia a edição para manter toda energia institucional dispendida até aqui na RDCIC. Não foi fácil. Mas está feito.

Em terceiro lugar, esta edição contou com três artigos convidados que não passaram pelo *double blind peer review*. Inauguram em espaço próprio na revista dedicado para artigos convidados.

Os dois primeiros foram resultado de uma iniciativa da Profa. Cláudia Toledo de cooperação entre a professora da UFJF, e o professor da Universidade de Macau, Denis Halis. Tal parceria, resultou no 1º Colóquio em Direito e Inovação iniciado ontem e na publicação nesta edição dos artigos das professoras Jiping Zhu, Cai Lin e Minjie Hu sobre os direitos sociais na China.

O último artigo convidado é do Professor de direito internacional público da FND-UFRJ, Sidney Guerra. Sidney é uma referência no tema controle de convencionalidade possuindo um dos primeiros livros sobre o tema e diversos artigos na área. O professor produziu uma discussão atual sobre o tema especificamente para esta edição. Registro nosso muito obrigado por sua colaboração.

Em quarto lugar, foi possível transformar esta edição praticamente inteira em uma publicação especial devido ao caráter temático, previsto no Edital de convocação de artigos. O número de artigos recebidos e aprova-

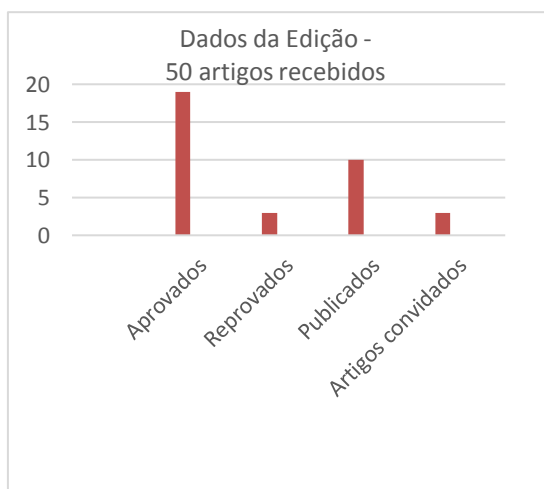
dos permitiu dedicar a edição praticamente inteira ao Sistema Interamericano de Direitos Humanos.

Vale destacar, por isso, alguns dados com objetivo de dar transparência ao fluxo editorial. A RDCIC contou com 50 artigos para avaliação, pendentes da sua primeira edição ou recebidos especificamente para a segunda edição.

Desses, 3 foram *reprovados* e 2 foram retirados da publicação a pedido do autor. Outros 19 foram *aprovados* totalmente ou com necessidade de correções obrigatórias ou facultativas que foram devidamente incorporadas pelos autores.

Desses 19, os 10 artigos escolhidos pelo Editor para compor esta edição da RDCIC n.2 que será, como dito, temática dedicada ao *Sistema Interamericano de Direitos Humanos*.

Seguindo a tradição de dar transparência ao fluxo editorial apresentamos os dados desta edição em forma de tabela:



Como se pode perceber, outros 9 serão seguirão para publicação na RDCIC n. 3. Além disso, ainda existem 31 artigos que se

encontram em processo de avaliação em nosso sistema aberto de gerenciamento de periódicos (*Open Journal System - OJS*). Muitos possuem uma avaliação apenas. Alguns pareceristas designados não responderam ao pedido de avaliação ou responderam, mas não realizaram a avaliação.

Estamos paulatinamente designando novos pareceristas e cobrando a entrega das avaliações. Em breve, o fluxo editorial estará regularizado e novas edições publicadas.

Convidamos, por fim, a todas e a todos a enviarem artigos para as próximas edições e desejamos uma leitura crítica, transformadora e que pense nos limites e possibilidades para construir um sistema de proteção aos direitos humanos mais potente a partir do diálogo entre as esferas nacional e interamericana.

Desejamos que esta edição sirva para agir na proteção e promoção dos direitos humanos! Boa Leitura!

SIDDHARTA LEGALE

Professor Adjunto de Direito Constitucional da FND-UF RJ. Ex-professor assistente de Direito Constitucional UFJF-GV. Doutor em Direito Internacional pela UERJ. Mestre em direito constitucional e Bacharel pela UFF