



*Your complimentary
use period has ended.
Thank you for using
PDF Complete.*

[Click Here to upgrade to
Unlimited Pages and Expanded Features](#)

UNIVERSIDADE FEDERAL DE ALAGOAS
PROFESSORIA DE PÓS-GRADUAÇÃO E PESQUISA
FACULDADE DE DIREITO DE ALAGOAS
PROGRAMA DE PÓS-GRADUAÇÃO EM DIREITO
(MESTRADO)

OTHONIEL PINHEIRO NETO

A possibilidade da concretização do direito fundamental à reprodução humana assistida

Maceió/AL
2011



Your complimentary
use period has ended.
Thank you for using
PDF Complete.

[Click Here to upgrade to
Unlimited Pages and Expanded Features](#)

ONIEL PINHEIRO NETO

A possibilidade da concretização do direito fundamental à reprodução humana assistida

Dissertação apresentada à Banca Examinadora como requisito para obtenção do grau de Mestre em Direito, sob a linha de pesquisa Os direitos fundamentais e sua aplicação na modernidade, na área de Sociologia do Direito, na Universidade Federal de Alagoas, sob a orientação da Profa. Dra. Olga Jubert Gouveia Krell.

Maceió/AL
2011



Your complimentary
use period has ended.
Thank you for using
PDF Complete.

[Click Here to upgrade to
Unlimited Pages and Expanded Features](#)

Catálogo na fonte
Universidade Federal de Alagoas
Biblioteca Central
Divisão de Tratamento Técnico
Bibliotecária Responsável: Fabiana Camargo dos Santos

P654p Pinheiro Neto, Othoniel.
A possibilidade da concretização do direito fundamental à reprodução humana assistida / Othoniel Pinheiro Neto. -- 2011.
148 f.

Orientador: Olga Jubert Gouveia Krell.
Dissertação (Mestrado em Direito) ó Universidade Federal de Alagoas.
Programa de Pós-Graduação em Direito. Maceió, 2011.

Bibliografia: f. 132-141.

1. Direitos fundamentais. 2. Reprodução humana assistida - Direito. 3. Direito à saúde. 4. Planejamento familiar. 5. Efetividade dos direitos. I. Título.

CDU: 342.746



OTHONIEL PINHEIRO NETO

A possibilidade da concretização do direito fundamental à reprodução humana assistida

Dissertação apresentada à Banca Examinadora como requisito para obtenção do grau de Mestre em Direito, sob a linha de pesquisa Os direitos fundamentais e sua aplicação na modernidade, na área de Sociologia do Direito, na Universidade Federal de Alagoas, sob a orientação da Profa. Dra. Olga Jubert Gouveia Krell.

Maceió/AL, _____ de _____ de 20__.

Professora Doutora Olga Jubert Gouveia Krell
Orientadora

Maceió/AL
2011



UNIVERSIDADE FEDERAL DE ALAGOAS - UFAL
FACULDADE DE DIREITO DE ALAGOAS - FDA
PROGRAMA DE PÓS-GRADUAÇÃO EM DIREITO - PPGD
MESTRADO EM DIREITO

OTHONIEL PINHEIRO NETO

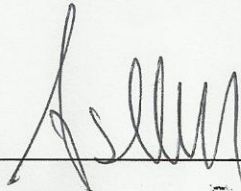
“DIREITO FUNDAMENTAL À REPRODUÇÃO HUMANA ASSISTIDA: EM BUSCA DE SUA
CONCRETIZAÇÃO”

Dissertação apresentada ao Programa de Pós-Graduação em
Direito da Faculdade de Direito de Alagoas – UFAL, como
requisito parcial à obtenção do grau de Mestre.

Orientadora: Prof^a. Dr^a. Olga Joubert Gouveia Krell

A Banca Examinadora, composta pelos professores abaixo, sob a presidência do primeiro, submeteu
a candidata à defesa, em nível de Mestrado, e a julgou nos seguintes termos:

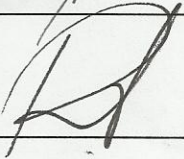
Prof. Dr. Andreas Joachim Krell (UFAL)

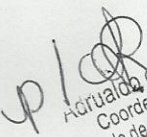
Julgamento: aprovado (nota: 9,0) Assinatura: 

Prof. Dr. Adualdo de Lima Catão (UFAL)

Julgamento: Ap (9,0) Assinatura: 

Prof. Dr. Eduardo Rabenhorst (UFPB)

Julgamento: Aprovado nota 9,0 Assinatura: 


Adualdo de Lima Catão
Coordenador
Faculdade de Direito de Alagoas/UFAL
SIAPE 1548876

Maceió, 18 de maio de 2012.



*Your complimentary
use period has ended.
Thank you for using
PDF Complete.*

[Click Here to upgrade to
Unlimited Pages and Expanded Features](#)

Dedicatória

À memória de minha mãe Zenaide e ao meu pai Nilo,
aos quais devo tudo.

E a minha esposa Dalila, que muito ajudou na construção
deste trabalho e da conquista alcançada.



*Your complimentary
use period has ended.
Thank you for using
PDF Complete.*

[Click Here to upgrade to
Unlimited Pages and Expanded Features](#)

Agradecimentos

À professora orientadora Dra. Olga Krell, grande conselheira na participação ativa deste trabalho;

Aos professores do mestrado em Direito da UFAL, que fizeram mudar minha visão sobre o mundo jurídico;

Aos meus colegas da turma 6, que pela dedicação de todos, incentivaram-me a seguir em frente.

RESUMO

O trabalho discute a existência de um direito fundamental de acesso às técnicas de reprodução humana assistida no Brasil. Parte-se da análise de diversas normas internacionais sobre direitos reprodutivos, além de princípios de bioética, para adentrar nas normas internas brasileiras referentes ao direito à saúde, ao planejamento familiar e à dignidade da pessoa humana. Assim, diante de tantos problemas que dificultam a efetividade dos direitos sociais, torna-se imperioso que os juristas brasileiros ponderem o exercício do direito a ter um filho natural e regular sua prole, com a realidade das finanças públicas em um país como o Brasil. Destarte, o que se torna inadmissível é o desprezo total pelo exercício de um direito que encontrou sua fundamentação legal e constitucional, conforme é destacado por diversas vezes na pesquisa. Ademais, presta-se enorme relevo às normas administrativas expedidas pelo Estado brasileiro, as quais buscam a disponibilização dos serviços de reprodução humana assistida pelo SUS. É nesse ponto que também se investiga como esses serviços estão sendo prestados à população do Estado de Alagoas. Na busca da efetividade, a pesquisa mostra as construções doutrinárias que caminham com a temática, a exemplo da reserva do possível, do mínimo existencial, da proibição do retrocesso e do ativismo judicial. Ainda no bojo do trabalho, os poucos acórdãos que tratam da temática no Brasil são analisados sob um aspecto crítico, a fim de contribuir para as futuras decisões judiciais que tratarão da matéria, pois a conjuntura social anuncia que essas demandas poderão crescer acentuadamente no Judiciário brasileiro. Por fim, discute-se qual o caminho judicial mais adequado para o exercício desse direito.

Palavras-chave: Direitos fundamentais. Reprodução humana assistida - Direito. Direito à saúde. Planejamento familiar. Efetividade dos direitos.



PDF
Complete

*Your complimentary
use period has ended.
Thank you for using
PDF Complete.*

[Click Here to upgrade to
Unlimited Pages and Expanded Features](#)

ABSTRACT

The research addresses the existence of a fundamental right of access to assisted human reproductive techniques in Brazil. It starts with the analysis of several international rules on reproductive rights, as well as principles of bioethics, in order to enter the Brazilian internal rules concerning the right to health, family planning and human dignity. Therefore, in the face of so many problems hindering the effectiveness of social rights, it is imperative that the Brazilian jurists ponder the right to having a legitimate child and regulating one's offspring, according to the reality of public finances in a country such as Brazil. Thus, the contempt for the exercise of a right which has legal and constitutional grounds is unacceptable, as highlighted several times in this research. Moreover, it provides great importance to administrative rules issued by the Brazilian State seeking the provision of assisted human reproductive services by SUS. In that respect, it also investigates how these services are being provided to the population of the State of Alagoas. In the pursuit of effectiveness, the research shows the doctrinal constructions that follow the theme, such as the reserve of the possible, the existential minimum, the prohibition of retroceding and judicial activism. Still in the midst of this research, the few judgments that are concerned with the issue in Brazil are analyzed from a critical standpoint of view in order to contribute to future court decisions that will deal with the matter, since the social situation announces that such demands will grow sharply in the Brazilian Judiciary. Finally, the most appropriate legal ways to exercise this right are discussed.

Keywords: Fundamental rights. assisted human reproduction ó Law. Right to health. Family planning. Rights's Effectiveness.

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO	11
1 DIREITOS SEXUAIS E REPRODUTIVOS: aspectos gerais	16
1.1. Panorama internacional sobre direitos reprodutivos	16
1.1.1. Históricos da infertilidade.....	16
1.1.2. Conferências mundiais do Cairo e de Pequim: surgimento dos direitos sexuais e reprodutivos.....	18
1.1.3. Direito à saúde nos tratados internacionais.....	23
1.1.4. O direito à saúde e a incorporação dos tratados internacionais no direito brasileiro.....	25
1.2. Procurando uma fundamentação ética para o direito à reprodução humana assistida	29
2 DIREITOS FUNDAMENTAIS QUE ALAVANCAM A REPRODUÇÃO HUMANA ASSISTIDA	37
2.1. Geração dos direitos	37
2.2. A fundamentalidade e a aplicabilidade imediata dos direitos sociais: direito à saúde reprodutiva	46
2.3. Planejamento familiar	53
2.3.1. O direito fundamental preconizado no art. 9º da Lei nº 9.263/96.....	57
2.3.2. Dignidade da pessoa humana e planejamento familiar.....	61
3. JUDICIALIZAÇÃO NO BRASIL	65
3.1. Conceito de efetividade e a concretização do direito à reprodução humana assistida	65

uteloso.....	67
3.3. Posicionamento dos tribunais acerca da gratuidade da reprodução assistida.....	76
3.3.1. Decisões que negaram o pedido.....	78
3.3.2. Decisões que negaram o pedido em sede de antecipação de tutela, mas abordaram o mérito.....	79
3.3.3. Decisões que negaram com fundamento na quebra da isonomia.....	80
3.3.4. Decisões que negaram o pedido em sede de antecipação de tutela e não abordaram o mérito.....	81
3.3.5. Decisões que concederam o pedido.....	82
3.3.6. Demais considerações sobre os posicionamentos.....	85
4. PROPOSTA DE CONCRETIZAÇÃO JUDICIAL DO DIREITO FUNDAMENTAL À REPRODUÇÃO HUMANA ASSISTIDA.....	87
4.1. A prestação do serviço em Maceió.....	87
4.2 As normas afetas à matéria e a proibição do retrocesso.....	90
4.3. Possibilidade de controle das políticas públicas.....	94
4.4. Observância das diretrizes do sistema único de saúde.....	100
4.5. Reserva do possível e mínimo existencial.....	107
4.6. Judicialização mediante ações coletivas.....	116
CONSIDERAÇÕES FINAIS.....	127
REFERÊNCIAS.....	132