

Débora Cristina Mota Buere Xavier

**A EXTENSÃO DO DIREITO DE
VISITA COM BASE NO AFETO:
dignidade da pessoa humana e
garantia de convivência familiar**

DISSERTAÇÃO DE MESTRADO

DEPARTAMENTO DE DIREITO
Programa de Pós-Graduação em Direito

Rio de Janeiro, Maio de 2008



Débora Cristina Mota Buere Xavier

**A EXTENSÃO DO DIREITO DE VISITA
COM BASE NO AFETO: dignidade da
pessoa humana e garantia de
convivência familiar**

DISSERTAÇÃO DE MESTRADO

Dissertação apresentada com requisito parcial para obtenção do grau de Mestre pelo Programa de Pós-Graduação em Direito do Departamento de Direito da PUC-Rio.

Orientadora: Professora Maria Celina Bodin de Moraes

Rio de Janeiro

Maio de 2008



Débora Cristina Mota Buere Xavier

**A EXTENSÃO DO DIREITO DE VISITA
COM BASE NO AFETO: dignidade da
pessoa humana e garantia de
convivência familiar**

Dissertação apresentada ao Programa de Pós-graduação em Direito do Departamento de Direito da PUC-Rio como parte dos requisitos parciais para a obtenção do título de Mestre em Direito.

Prof^ª. Maria Celina Bodin de Moraes
Orientadora
Departamento de Direito – PUC-Rio

Prof. Alejandro Bugallo Alvarez
Departamento de Direito – PUC-Rio

Prof. Rosângela Maria de Azevedo Gomes
Departamento de Direito – UERJ

Prof. Nizar Messari
Vice-Decano de Pós-Graduação do Centro de
Ciências Sociais – PUC-Rio

Rio de Janeiro, 28 de maio de 2008.

Todos os direitos reservados. É proibida a reprodução total ou parcial do trabalho sem autorização da universidade, da autora e da orientadora.

Débora Cristina Mota Buere Xavier

Graduada em Direito pela Pontifícia Universidade Católica de Minas Gerais (2000). Especialista em Direito Processual (PUC/MG). Mestranda em Direito Constitucional e Teoria do Estado (PUC/RJ). Participou de diversos congressos na área de Direito de Família. Atualmente é professora de Direito Processual Civil da Faculdade Batista/MG e assessora de juiz no Tribunal de Justiça de Minas Gerais, tem experiência na área de Direito Processual Civil e Direito Civil, com ênfase em Direito de Família, atuando principalmente no direito de visita.

Ficha catalográfica

Buere Xavier, Débora Cristina Mota

A Extensão do Direito de Visita com base no Afeto: dignidade da pessoa humana e garantia de convivência familiar/Débora Cristina Mota Buere Xavier; orientadora: Prof^a. Dr. Maria Celina Bodin de Moraes.- Rio de Janeiro: PUC, Departamento de Direito, 2008.

107 fl.; 29,7 cm

Dissertação (mestrado) - Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro, Departamento de Direito

Inclui referências bibliográficas

1. Direito – Teses. 2. Visitação. 3. Criança 4. Adolescente 5. Convivência familiar. 6. Afeto 7. Dignidade da Pessoa humana. I Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro. Departamento de Direito. II Título

CDD:340

Somos postos a escolher todo o tempo. O tempo é o grande presente de Deus para o nosso aperfeiçoamento, trazendo-nos sabedoria para vencermos os obstáculos.

Quanto maior o obstáculo, maior é o aprendizado.

Somos aquilo que vivemos. Nem mais, nem menos!

Agradeço a Deus a presença iluminada em minha vida, como o amanhecer, rompendo-me a neblina e o cansaço.

*Para meus pais e esposo,
pelo apoio e confiança*

Agradecimentos

À minha orientadora, Professora Doutora Maria Celina Bodin de Moraes, pelo estímulo e pela parceria para a concretização deste trabalho

Aos Professores do Curso de Mestrado, mestres dedicados e, conseqüência de suas lúdicas aulas, estimuladores constantes da pesquisa no campo dos Direitos Humanos.

Ao Dr. Newton Teixeira Carvalho, pelas horas cedidas para o estudo, sem as quais este trabalho não poderia ser realizado.

A Kévia Carolina, figura importante para o sucesso da implementação do Mestrado, e que, com sua competência e doçura, cativou a todos.

Aos meus pais, pelo incentivo, pela educação que me proporcionaram e pelos exemplos que me ofereceram em todas as horas.

Ao meu companheiro Marcos Leonardo, pela compreensão nas muitas horas de ausência do lar, por sua constante paciência, pelo grande amor e incentivo.

Aos meus sobrinhos Izabella, Matheus e Thiago, por me mostrarem o quanto é importante a convivência baseada no afeto.

Ao Hans, mestre iluminado, por sua presença e generosidade constantes.

A “Senhora da Luz Velada, dessa Umbanda de Todos Nós”, por me reconduzir ao caminho da Paz e Amor Universais.

RESUMO

BUERE XAVIER, Débora Cristina Mota. **A extensão do direito de visita com base no afeto: dignidade da pessoa humana e garantia de convivência familiar.** Belo Horizonte, 2008. Dissertação de Mestrado. Departamento de Direito, Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro.

Tomando por base a dignidade da pessoa humana, expressa também nos princípios da não-discriminação, da solidariedade e na atenção especial dedicada à criança e ao adolescente como indivíduos em desenvolvimento, a dissertação tem por escopo evidenciar o direito de visita dos parentes e das pessoas ligadas por laços de afetividade à criança e ao adolescente, embora não exposto na sistemática legal que regula as relações de família. Assim, diante dos princípios maiores que informam os interesses da criança e do adolescente e para preservação do núcleo familiar pautado pela lógica da afetividade, conclui salutar garantir o exercício do direito de convivência familiar à criança e ao adolescente.

Palavras-chave

Visitação; criança; adolescente; convivência familiar; afeto; dignidade da pessoa humana.

ABSTRACT

BUERE XAVIER, Debora Cristina Mota. **The extension of the right of visit based on affection: dignity of the human person and guarantee coexistence family.** Belo Horizonte, 2008. Dissertation of Masters. Department of Law, Pontifical Catholic University of Rio de Janeiro.

Taking based on human dignity, expressed also in the principles of non-discrimination, solidarity and with special attention dedicated to the children and adolescents as development subjects, the dissertation have, as scope, the right of relatives and people linked by ties of affection to the children and adolescents of visitation, although not expressed in the systematic legal governing the relations of the family. Thus, given the principles that inform the larger interests of children and adolescents and for preservation of the family guided by the logic of affection, concludes healthy ensure the right of coexistence familiar to children and adolescents

Keywords

Visit; child, adolescent; coexistence family; affection; dignity of the human person

SUMÁRIO

1 INTRODUÇÃO	10
2 O PRINCÍPIO DA DIGNIDADE DA PESSOA HUMANA E A PROTEÇÃO DIFERENCIADA DE CRIANÇAS E ADOLESCENTES .	16
2.1 PRINCÍPIO, PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS E SUA FORMA DE APLICAÇÃO .	18
2.1.1 PRINCÍPIOS JURÍDICOS – DWORKIN E ALEXY	18
2.1.2 PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS – CANOTILHO	23
2.2 A DIGNIDADE DA PESSOA HUMANA	30
2.2.1 A DIGNIDADE COMO PRINCÍPIO	36
2.3 O PRINCÍPIO DA SOLIDARIEDADE	41
2.4 O PRINCÍPIO DA VEDAÇÃO DA DISCRIMINAÇÃO	43
2.5 O PRINCÍPIO DO MELHOR INTERESSE DA CRIANÇA E DO ADOLESCENTE	45
2.5.1 O MELHOR INTERESSE DA CRIANÇA E DO ADOLESCENTE: CONSOLIDAÇÃO NO DIREITO POSITIVO E DIGNIDADE DA PESSOA HUMANA	46
3 A CONVIVÊNCIA FAMILIAR E A EXTENSÃO DO DIREITO DE VISITA	56
3.1 O MELHOR INTERESSE DA CRIANÇA NA CONVIVÊNCIA FAMILIAR	56
3.2 A RELEVÂNCIA DO AFETO	60
3.2.1 A DIMENSÃO DOS VÍNCULOS AFETIVOS	62
3.3 O DIREITO DE VISITA DE – E A – CRIANÇAS E ADOLESCENTES	64
3.3.1 CONFLITOS DO CASAL NA SEPARAÇÃO: REFLEXOS PARA OS FILHOS	65
3.3.2 PARTICIPAÇÃO AFETIVA DA FAMÍLIA	69

3.3.3 PARTICIPAÇÃO DE OUTRAS PESSOAS LIGADAS POR LAÇOS DE AFETIVIDADE	71
3.3.4 SOLUÇÃO, VALORAÇÃO E APLICAÇÃO PELO JUIZ	73
3.3.4.1 O valor dos laudos periciais	77
3.3.4.2 A sensibilidade do magistrado	80
3.3.4.3 A ponderação dos interesses em jogo (Alexy)	83
4 CONCLUSÃO	87
5 REFERÊNCIAS	91