

PONTIFÍCIA UNIVERSIDADE CATÓLICA
DO RIO DE JANEIRO



Teresa Robichez de Carvalho

**A antecipação terapêutica de parto na hipótese de
anencefalia fetal: estudo de casos do Instituto Fernandes
Figueira e a interpretação constitucional do Tribunal de
Justiça do Estado do Rio de Janeiro e do Supremo
Tribunal Federal**

Dissertação de Mestrado

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

Orientadora: Nadia de Araujo

Rio de Janeiro, março de 2006.



Teresa Robichez de Carvalho

A antecipação terapêutica de parto na hipótese de anencefalia fetal: estudo de casos do Instituto Fernandes Figueira e a interpretação constitucional do Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro e do Supremo Tribunal Federal

Dissertação apresentada como requisito parcial para obtenção do título de Mestre pelo Programa de Pós-Graduação em Direito da PUC-Rio. Aprovada pela Comissão Examinadora abaixo assinada.

Nadia de Araújo

Orientadora

Departamento de Direito - PUC-Rio

José Ribas Vieira

Departamento de Direito – PUC-Rio

Cláudio Pereira de Souza Neto

Universidade Federal Fluminense

José Pontes Nogueira

Coordenador Setorial do Centro de Ciências Sociais – PUC-Rio

Rio de Janeiro, 08 de março de 2006.

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

Teresa Robichez de Carvalho

Formada em Direito pela Universidade Federal Fluminense; Especialista em Ética Aplicada e Bioética pelo Instituto Fernandes Figueira.

Ficha Catalográfica

Carvalho, Teresa Robichez de

A antecipação terapêutica de parto na hipótese de anencefalia fetal : estudo de casos do Instituto Fernandes Figueira e a interpretação constitucional do Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro e do Supremo Tribunal Federal / Teresa Robichez de Carvalho ; orientador: Nadia de Araújo. – Rio de Janeiro : PUC, Departamento de Direito, 2006.

122 f. ; 30 cm

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

Inclui referências bibliográficas.

1. Direito – Teses. 2. Direito Constitucional. 3. Bioética. 4. Anencefalia Fetal. 5. Interpretação Constitucional. I. Silva, José Roberto Gomes da. II. Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro. Departamento de Direito. III. Título.

CDD: 340

Agradecimentos

Agradeço à PUC-Rio, CAPES e FAPERJ, pelos auxílios concedidos, sem os quais este trabalho não poderia ter sido realizado.

À minha orientadora Nadia de Araujo pelos ensinamentos, estímulo e confiança que possibilitaram a elaboração deste estudo.

Ao Professor José Ribas Vieira pelo apoio e conhecimento compartilhado durante todo o curso.

Ao professor Cláudio Pereira de Souza Neto pela participação na Comissão Examinadora.

E a todos que de forma direta ou indireta me auxiliaram.

Resumo

Carvalho, Teresa Robichez de. **A antecipação terapêutica de parto na hipótese de anencefalia fetal: estudo de casos do Instituto Fernandes Figueira e a interpretação constitucional do Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro e do Supremo Tribunal Federal.** Rio de Janeiro, 2006. 122p. Dissertação de Mestrado - Departamento de Direito, Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro.

A interpretação constitucional é objeto freqüente de reflexão da doutrina jurídica contemporânea, a ocorrência de conflito entre normas vigentes e uma ampliação do caráter principiológico dos textos constitucionais exigem uma nova proposta metodológica na interpretação da Carta Magna. A proposta de permissão legal para antecipação terapêutica de parto em caso de anencefalia fetal foi formulada como estudo de caso devido a sua repercussão nos diversos setores da sociedade brasileira. A racionalidade laica utilizada pelos ensinamentos da Bioética é essencial para a construção de argumentos legítimos no processo deliberativo. Os dados empíricos do Instituto Fernandes Figueira comprovam a especialidade deste tipo de gestação, impondo uma análise interdisciplinar na qual os conhecimentos jurídicos recebem o complemento teórico da área médica. Esta interligação dos campos científicos acarreta uma dinâmica no estudo do Direito, não podendo mais ser este entendido como um sistema fechado de normas. O conflito de valores fundamentais envolvidos no estudo de caso e a provocação de uma solução judicial a respeito remetem a um questionamento sobre a função constitucional do Supremo Tribunal Federal e seu papel dentro do Estado Democrático de Direito.

Palavras-chave

Interpretação Constitucional; Princípios; Bioética; Anencefalia.

Abstract

Carvalho, Teresa Robichez de. **The therapeutical anticipation of childbirth in case of fetal anencephaly: study of cases of the Instituto Fernandes Figueira and the constitutional interpretation of Tribunal de Justiça of Rio de Janeiro and Brazilian Supreme Federal Court.** Rio de Janeiro, 2006. 122p. MSc. Dissertation - Departamento de Direito, Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro.

The constitutional interpretation is frequent object of reflection of the legal doctrine contemporary, the occurrence of conflict between effective norms and a magnifying of the importance of principles in the texts constitutional demands a new proposal of methodic in the interpretation of the Constitution. The study of case formulated, the proposal of legal permission for therapeutical anticipation of childbirth in case of fetal anencephaly, its repercussion in the diverse sectors of the Brazilian society. The laical rationality used by educations of Bioethics is essential for the construction of legitimate arguments in the deliberative process. The empirical data of the Instituto Fernandes Figueira prove the specialty of this type of gestation, imposing a new analysis in which the legal knowledge receive the complement theoretical from the medical area. This interconnection of the scientific fields causes one dynamic study of the Law, not being able the understood of the Law as a closed system of norms. The conflict of basic values in the study of case and the provocation of a judicial solution sends to a questioning on the constitutional function of the Brazilian Supreme Federal Court and its paper on the Democratic State of Right.

Keywords

Constitutional Interpretation; Principles; Bioethics; Anencephaly.

Sumário

1 INTRODUÇÃO	11
2 CONSIDERAÇÕES SOBRE A BIOÉTICA.....	14
2.1. SURGIMENTO DA BIOÉTICA.....	14
2.2. BIOÉTICA E DIREITO	19
2.2.1. <i>Documentos Jurídicos Internacionais</i>	20
2.2.2. <i>Documentos Jurídicos Nacionais</i>	26
3 CONSIDERAÇÕES SOBRE O ABORTO	29
3.1. CONCEITUAÇÃO DO TERMO	29
3.2. ELEMENTOS BIOÉTICOS	33
3.3. ELEMENTOS JURÍDICOS.....	37
3.3.1. <i>Documentos Jurídicos Internacionais</i>	38
3.3.2. <i>Documentos Jurídicos Nacionais</i>	41
4 INTERPRETAÇÃO CONSTITUCIONAL	45
4.1. TEORIAS SOBRE A INTERPRETAÇÃO	45
4.1.1. <i>O que é interpretar?</i>	45
4.1.2. <i>Por que interpretar?</i>	47
4.1.3. <i>Como interpretar?</i>	49
4.2. INTERPRETAÇÃO ESPECIFICAMENTE CONSTITUCIONAL.....	51
4.3. TEORIA DOS PRINCÍPIOS	54
4.4. A INTERPRETAÇÃO CONSTITUCIONAL NOS CASOS DIFÍCEIS	57
4.5. ASPECTOS DA ARGUMENTAÇÃO JURÍDICA DE ROBERT ALEXY.....	64
5 ESTUDO DE CASO: ANTECIPAÇÃO TERAPÊUTICA DO PARTO EM CASO DE ANENCEFALIA FETAL.....	69
5.1. APRESENTAÇÃO DO ESTUDO DE CASO.....	69
5.2. APORTE MÉDICO	72
5.3. APORTE JURÍDICO.....	78

5.4. O CASO NO ESTADO DO RIO DE JANEIRO.....	81
5.4.1. Coleta de dados empíricos: Instituto Fernandes Figueira.....	81
5.5. O CASO NO SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL.....	94
5.5.1. O Caso Gabriela Cordeiro.....	94
5.5.2. A Argüição de Descumprimento de Preceito Fundamental Nº 54.....	96
6 CONCLUSÃO INTERPRETAÇÃO DO ESTUDO DE CASO A LUZ DO APORTE TEÓRICO	104
7 REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS	115

LISTA DE FIGURAS

Figura 1. Foto de recém nascido anencéfalo	74
Figura 2. Ultrassonografia de feto anencéfalo.....	75
Figura 3. Ultrassonografia em três dimensões de feto anencéfalo	75
Figura 4. Solicitação judicial para interrupção da gestação.....	85
Figura 5. Concessão da autorização judicial.....	85
Figura 6. Documentos jurídicos constantes do prontuário médico	86
Figura 7. Tempo entre a solicitação e a autorização judicial	91
Figura 8. Vitabilidade fetal.....	92
Figura 9. Tempo de vida fetal	92
Figura 10. Confirmação do diagnóstico.....	93

A história ensina que a estirpe que num povo se conserva melhor é aquela em que a maioria dos homens tem um vivo senso da comunidade, em consequência da identidade de seus princípios habituais e indiscutíveis, ou seja, devido a sua crença comum.

Nietzsche