

UNIVERSIDADE DO VALE DO ITAJAÍ – UNIVALI
PRÓ-REITORIA DE PESQUISA, PÓS-GRADUAÇÃO, EXTENSÃO E CULTURA
CENTRO DE EDUCAÇÃO DE CIÊNCIAS SOCIAIS E JURÍDICAS - CEJURPS
PROGRAMA DE PÓS-GRADUAÇÃO *STRICTO SENSU* EM CIÊNCIA JURÍDICA – PPCJ
CURSO DE MESTRADO ACADÊMICO EM CIÊNCIA JURÍDICA – CMCJ

“PARA O AMAZONAS QUE NASCEU HUMANO”

**ANÁLISE GARANTISTA SOBRE A NECESSÁRIA PRESERVAÇÃO DO
ENCONTRO DAS ÁGUAS DOS RIOS NEGRO E SOLIMÕES À LUZ DE
PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS AMBIENTAIS**

LARISSA ALBANO JATAHY

Manaus, 31 de outubro de 2011

UNIVERSIDADE DO VALE DO ITAJAÍ – UNIVALI
PRÓ-REITORIA DE PESQUISA, PÓS-GRADUAÇÃO, EXTENSÃO E CULTURA
CENTRO DE EDUCAÇÃO DE CIÊNCIAS JURÍDICAS, POLÍTICAS E SOCIAIS
PROGRAMA DE PÓS-GRADUAÇÃO *STRICTO SENSU* EM CIÊNCIA JURÍDICA – PPCJ
CURSO DE MESTRADO ACADÊMICO EM CIÊNCIA JURÍDICA – CMCJ

“PARA O AMAZONAS QUE NASCEU HUMANO”

**ANÁLISE GARANTISTA SOBRE A NECESSÁRIA PRESERVAÇÃO DO
ENCONTRO DAS ÁGUAS DOS RIOS NEGRO E SOLIMÕES À LUZ DE
PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS AMBIENTAIS**

LARISSA ALBANO JATAHY

Dissertação submetida ao Curso de
Mestrado em Ciência Jurídica da
Universidade do Vale do Itajaí –
UNIVALI, como requisito parcial à
obtenção do Título de Mestre em
Ciência Jurídica.

Orientador: André Lipp Pinto Basto Lupi

Manaus, 31 de outubro de 2011

SUMÁRIO

RESUMO	xiii
ABSTRACT	xiv
INTRODUÇÃO	15
CAPÍTULO 1 - GARANTISMO JURÍDICO	19
1.1 DELINEAMENTOS DA TEORIA GERAL DO GARANTISMO	19
1.2 ACEPÇÕES DO TERMO GARANTISMO	22
1.3 ELEMENTOS DA TEORIA GERAL DO GARANTISMO	24
1.4 O GARANTISMO COMO MODELO NORMATIVO DE DIREITO	25
1.5 GARANTISMO COMO TEORIA CRÍTICA DO DIREITO	30
1.6 GARANTISMO COMO FILOSOFIA POLÍTICA	37
1.7 GARANTISMO E DIREITOS FUNDAMENTAIS	39
1.8 REGRAS E PRINCÍPIOS	43
1.8.1 Princípios jurídicos e integridade do direito	46
1.8.2 Princípios jurídicos e Direitos Fundamentais	46
1.8.3 Dworkin e Alexy: encontros e desencontros	49
1.8.3.1 Alguns encontros	50
1.8.3.2 Alguns desencontros: críticas de Alexy ao pensamento de Dworkin	51
1.9 O GARANTISMO E A ARGUMENTAÇÃO JURÍDICA RACIONAL	55
CAPÍTULO 2 - DIREITO E MEIO AMBIENTE	59
2.1 O MEIO AMBIENTE COMO OBJETO DO DIREITO	59
2.1.1 Classificação do Meio Ambiente	61
2.2 PREMISSAS DE ESTUDO DO DIREITO AMBIENTAL	64
2.2.1 Natureza e Cultura	64
2.2.2 A razão da norma ambiental	65
2.2.3 Sustentabilidade	69
2.3 O MEIO AMBIENTE COMO INTERESSE OU DIREITO DIFUSO	73
2.4 DIREITO AMBIENTAL: CONCEITO E NATUREZA	75
2.5 A TUTELA DO MEIO AMBIENTE SADIO E ECOLOGICAMENTE EQUILIBRADO NA CONSTITUIÇÃO FEDERAL DE 1988 E O SEU RECONHECIMENTO COMO UM DIREITO HUMANO FUNDAMENTAL	77
2.6 PRINCÍPIOS ESTRUTURANTES DO DIREITO AMBIENTAL PREVISTOS NA CONSTITUIÇÃO FEDERAL DE 1988	84
2.6.1 Princípio da ubiquidade	87
2.6.2 Princípio do poluidor-pagador	88
2.6.3 Princípio da participação	90
2.6.3.1 Informação ambiental	91
2.6.3.2 Educação ambiental	91

2.6.4 Princípio da precaução.....	92
2.6.5 Princípio da prevenção.....	93
2.6.6 Princípio da reparação	94
2.7 Meio Ambiente cultural.....	95
2.7.1 Conceito de “Cultura”	95
2.7.2 Cultura material e imaterial	97
2.7.3 Uma noção de “Patrimônio Cultural”	98
2.7.4 Instrumentos internacionais de proteção – Patrimônio mundial cultural e natural	100
2.7.5 O Patrimônio Cultural e a Constituição Federal de 1988	102
2.7.6 Patrimônio Cultural imaterial	105
 CAPÍTULO 3 -TERMINAL PORTUÁRIO DAS LAJES: DESTRUIÇÃO DO ENCONTRO DAS ÁGUAS.....	110
3.1 ENCONTRO DAS ÁGUAS: ASPECTOS NATURAIS, ARQUEOLÓGICOS, PALEONTOLÓGICOS, ESTÉTICOS E PAISAGÍSTICOS	110
3.2 A TOPOFILIA E O ENCONTRO DAS ÁGUAS	125
3.3 TERMINAL PORTUÁRIO DAS LAJES	126
3.3.1 Caracterização do empreendimento	126
3.3.2 Inevitáveis impactos ao Meio Ambiente	128
3.4 ANÁLISE GARANTISTA SOBRE A CONSTRUÇÃO DO TERMINAL PORTUÁRIO DAS LAJES À LUZ DE PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS AMBIENTAIS	132
 CONSIDERAÇÕES FINAIS.....	151
 REFERÊNCIA DAS FONTES CITADAS.....	154

RESUMO

Sob o enfoque da Teoria Geral do Garantismo Jurídico elaborada por Luigi Ferrajoli, esta dissertação objetiva analisar o descompasso existente entre a realização dos Princípios Constitucionais Ambientais, dentre eles o Princípio do direito humano fundamental ao meio ambiente sadio e ecologicamente equilibrado, previsto no *caput* do artigo 225 da Carta Magna brasileira e a proposta de construção do Terminal Portuário das Lajes, localizado no Estado do Amazonas, precisamente na região do Encontro das Águas dos rios Negro e Solimões, fenômeno natural único no mundo. A Teoria Geral do Garantismo Jurídico pretende ser uma possível solução para a crise do Direito. O garantismo pode ser entendido como um modelo normativo de Direito, uma teoria crítica do Direito e uma filosofia do Direito e crítica da política. O garantismo redefine os conceitos do constitucionalismo, substancializando-os. Destaca o papel preponderante da validade material das normas jurídicas - diferenciando princípios e regras – em face da Constituição Federal de 1988, fator que evidencia a declaração de inconstitucionalidade de todos os atos e leis que afetam direitos humanos conectados ao Encontro das Águas nas suas perspectivas naturais, arqueológicas, paleontológicas, estéticas e paisagísticas, em face da proteção principiológica do meio ambiente. A presente Dissertação está inserida na Linha de Pesquisa Constitucionalismo e Produção do Direito.

Palavras-chave: Teoria Geral do Garantismo Jurídico; Meio Ambiente; Princípios; Encontros das Águas; Terminal Portuário das Lajes; Inconstitucionalidade.

ABSTRACT

Under the focus of the General Theory of the “Legal Garantism” elaborated by Luigi Ferrajoli, this dissertation aims to analyze the discrepancy between the achievement of Constitutional Environmental Principles, including the Principle of the fundamental human right to a healthy and ecologically balanced environment, foreseen in the *caput* of article 225 of the Brazilian Federal Constitution and the proposal for construction of the Port of Lajes, located in the “Meeting of Waters” of the Negro and Solimoes rivers, a unique natural phenomenon in the world, at the heart of Amazonas state. The General Theory of the “Legal Garantism” intended to be a possible solution to the crisis of Law. The “Legal Garantism” can be understood as a normative model of Law, a critical theory of Law and philosophy of Law and a critique of politics. The “Legal Garantism” redefines the concepts of constitutionalism, substantialized them. Underscores the key role of the material validity of legal norms - differentiating principles and rules - in face of the Federal Constitution of 1988, a factor that reveals the declaration of unconstitutionality of all acts and laws that affect human rights connected to the Meeting of Waters in their natural, archaeological, paleontological, aesthetic and landscape perspectives in face of the set of principles protection of the environment. This dissertation is nested in the Constitutionalism and Law Production Line of Research.

Keywords: General Theory of the “Legal Garantism”; Environment; Principles; Meeting of Waters; Port of Lajes.