

Meritum

REVISTA DE DIREITO DA UNIVERSIDADE FUMEC

Estado Democrático de Direito e efetivação de direitos



***Meritum* – Belo Horizonte – v. 7 – n. 1 – p. 01-496 – jan./jun. 2012 – ISSN 1980-2072**

REITOR: Prof. Eduardo Martins de Lima

**PRÓ-REITORA DE ENSINO, PESQUISA
E EXTENSÃO:** Profª. Astéia Soares Batista

**COORDENADORA DO SETOR DE
PÓS-GRADUAÇÃO E PESQUISA:** Profª.
Andréia Laura Prates Rodrigues

**FACULDADE DE CIÊNCIAS HUMANAS,
SOCIAIS E DA SAÚDE**

- **Diretor Geral:** Prof. Antonio Marcos Nohmi
- **Diretor de Ensino:** Prof. João Batista de
Mendonça Filho
- **Diretor Administrativo-financeiro:** Prof.
Fernando de Melo Nogueira
- **Coordenadora do Curso de Direito:** Profª.
Silvana Lourenço Lobo
- **Coordenador do Programa de Mestrado na
área de concentração Instituições Sociais,
Direito e Democracia:** Prof. Antônio Carlos
Diniz Murta

TRADUÇÃO: William Alkmin

REVISÃO: Maria de Lourdes Costa (Tucha)

CAPA, DIAGRAMAÇÃO: Eduardo Queiroz – Saitec Editoração

IMPRESSÃO: Gráfica e Editora O Lutador

**FACULDADE DE CIÊNCIAS HUMANAS,
SOCIAIS E DA SAÚDE – FUMEC**

Rua Cobre, 200, Cruzeiro
Belo Horizonte/MG – Cep 30310-190

Tel (31) 3228-3090

Site: www.fumec.br

E-mail: revistameritum@fumec.br

REVISTA MERITUM

COORDENAÇÃO EDITORIAL:

Profª. Flávia de Ávila
Profª. Maria Tereza Fonseca Dias
Prof. Antônio Carlos Diniz Murta
Prof. Raphael Frattari Bonito

LINHA EDITORIAL:

Estado Democrático de Direito e efetivação
de direitos

Site:

www.fumec.br/revistas/index.php/meritum

Meritum : revista de direito da Universidade FUMEC / Universidade FUMEC,
Faculdade de Ciências Humanas, Sociais e da Saúde. – v. 7, no. 1 (Jan./Jun. 2012)- .
– Belo Horizonte : Universidade FUMEC, 2006-

v. ; 25 cm

Tema do fascículo: Estado democrático de direito e efetivação de direitos
Semestral

ISSN 1980-2072

1. Direito. I. Universidade FUMEC. Faculdade de Ciências Humanas,
Sociais e da Saúde.

CDU: 34

Ficha catalográfica elaborada pela Biblioteca da Faculdade de Ciências Humanas,
Sociais e da Saúde da Universidade FUMEC.

Os conceitos emitidos em artigos assinados são de absoluta e exclusiva responsabilidade de seus autores.

Pede-se permuta / We ask for exchange / On demande l'échange / Piedese canje

CONSELHO EDITORIAL

- Adolfo Ingácio Calderón – Pontifícia Universidade Católica de Campinas (PUC Campinas)
- Arno Dal Ri Jr. – Universidade Federal de Santa Catarina (UFSC)
- César Augusto Baldi – Universidad Pablo Olavide (UPO), Sevilha, Espanha
- Daniel Firmato de Almeida Glória – Universidade FUMEC
- David López Jiménez – Universidade de Huelva, Espanha
- Deissy Motta Castaño – Universidad Autónoma, Bogotá, Colômbia
- Dídima Rico Chavarro – Universidad Autónoma, Bogotá, Colômbia
- Erica Palmerini – Scuola Superiore Sant’Anna (SSSUP), Pisa, Itália
- Fernando Antonio de Carvalho Dantas – Pontifícia Universidade Católica do Paraná (PUC/PR)
- Frederico de Andrade Gabrich – Universidade FUMEC
- Gladston Gomes Mamede da Silva – Universidade FUMEC
- Haroldo Duclerc Verçosa – Universidade de São Paulo (USP)
- Jan Peter Schmidt – Instituto Max Planck (MPI), Alemanha
- Jean-Christophe Merle – Faculdade de Filosofia da Universidade de Saarbrücken, Alemanha
- José Filomeno de Moraes Filho – Universidade de Fortaleza (UNIFOR)
- Joaquim Carlos Salgado – Universidade Federal de Minas Gerais (UFMG)
- Jorge Renato dos Reis – Universidade de Santa Cruz do Sul (UNISC)
- Karine Salgado – Universidade Federal de Minas Gerais (UFMG)
- Kennedy Kihangi Bindu – Université Libre des Pays des Grands Lacs (ULPGL) – República Democrática do Congo
- Manuel David Masseno – Instituto Politécnico de Beja (IPBeja), Universidade de Porto (UP), Universidade Federal de Santa Catarina (UFSC)
- Nattan Nisimblat – Universidad del Rosario, Bogotá, Colômbia
- Otávio Luiz Rodrigues Junior – Instituto de Educação Superior de Brasília (IESB)
- Paula Nunes Correia – Universidade de Macau (UM), Macau, China
- Raymundo Juliano Rego Feitosa – Universidade Federal de Pernambuco (UFPE)
- Simone Maria Lopes Cançado Diniz – Universidade FUMEC



Sumário

Editorial	9
<i>Coordenação Editorial</i>	
1 Globalização e estudos jurídicos	15
<i>William Twining</i>	
2 Entre a cruz e a espada: as contribuições de Dante Alighieri para a ideia de uma monarquia universal	55
<i>Karine Salgado</i> <i>Thiago Álvares Feital</i>	
3 A construção histórica dos Estados modernos (<i>absolutistas</i>) no mundo ocidental	81
<i>Bruno Albergaria</i>	
4 Les Nations Unies et la consolidation d'un Etat de droit démocratique en République Démocratique du Congo	111
<i>Kennedy Kihangi Bindu</i> <i>Victor Irengé Balemirwe</i>	
4 As Nações Unidas e a consolidação de um Estado Democrático de Direito na República Democrática do Congo	155
<i>Kennedy Kihangi Bindu</i> <i>Victor Irengé Balemirwe</i>	
5 Globalização da igualdade: a mulher muçulmana, teologia efeminismos	201
<i>Asma Barlas</i>	
6 Avanços, limites e desafios da administração da justiça indígena no Equador, 2010: o caso <i>La Cocha</i>	229
<i>Raúl Llasag Fernández</i>	
7 La revolución tecnológica en los medios de comunicación y los desafíos del derecho y la democracia	257
<i>Anibal Sierralta Ríos</i>	
7 A revolução tecnológica dos meios de comunicação e os desafios do direito e da democracia	305
<i>Anibal Sierralta Ríos</i>	
8 Discussão acerca da eficácia da Lei Áurea	355
<i>Patrícia Fontes Cavalieri Monteiro</i>	
9 A inclusão do caso fortuito e da força maior como excludentes de responsabilidade civil nas relações de consumo	389
<i>Alneir Fernando Santos Maia</i>	
10 Argumentações em torno das famílias caleidoscópico como expressão da pluralidade familiarista moderna	429
<i>Ana Surany Martins Costa</i>	
Agradecimentos aos pareceristas <i>ad hoc</i>	469
Chamada para publicação de artigos para a revista <i>Meritum</i>	471



Summary

Editorial	9
<i>Coordenação Editorial</i>	
1 Globalization and law studies	15
<i>William Twining</i>	
2 Between the devil and the deep blue sea: Dante Alighieri contribution to the notion of universal monarchy.....	55
<i>Karine Salgado</i>	
<i>Thiago Álvares Feital</i>	
3 The historic construction of modern states in the Western world (absolutists)	81
<i>Bruno Albergaria</i>	
4 The United Nations and the consolidation of Democratic Rule of Law in the Democratic Republic of Congo	155
<i>Kennedy Kihangi Bindu</i>	
<i>Victor Irengé Balemirwe</i>	
5 Globalizing equality: The muslim woman, theology, and feminisms	201
<i>Asma Barlas</i>	
6 Advances, constraints, and challenges to the administration of indigenous justice in Ecuador, 2010: the <i>La Concha</i> case	229
<i>Raúl Llasag Fernández</i>	
7 The technological revolution in the communication media and challenges to law and democracy	305
<i>Anibal Sierralta Ríos</i>	
8 Remarks on the efficacy of “Lei Áurea”, the Brazilian Slavery Abolition Act	355
<i>Patrícia Fontes Cavalieri Monteiro</i>	
9 The inclusion of fortuitous case and force majeure as civil liability- excluding instances in the consumer relation law	389
<i>Alneir Fernando Santos Maia</i>	
10 Arguments around kaleidoscope of families as an expression of modern plurality familiaris	429
<i>Ana Surany Martins Costa</i>	
Call for papers for the <i>Meritum</i> law journal	475
Convocatoria para publicación de artículos para la revista <i>Meritum</i>	479
Appel à contribution d’articles pour la revue juridique <i>Meritum</i>	483
Aufruf zur Veröffentlichung von Artikeln in der Zeitschrift „Meritum”	487
Bando per la pubblicazione di articoli per la rivista <i>Meritum</i>	491



A *Meritum* comemora, neste volume, sete anos de existência, com cerca de 130 permutas que realiza com revistas de instituições de todo o mundo, assim como com a doação de seus exemplares para um número superior a 600 bibliotecas de universidades e centros de estudos de todos os continentes. Acrescenta-se a este importante meio de divulgação da revista a preparação de sua versão *on line*, que já se encontra no site <http://www.fumec.br/revistas/index.php/meritum>, no qual todos os seus volumes estão disponíveis para consulta e *download* gratuito.

Em 2011, dada a grande divulgação da revista aos cerca dos mil participantes do XX ENCONTRO DO CONPEDI, realizado na Universidade FUMEC entre os dias 22 e 25 de junho de 2011, houve comentários favoráveis sobre o periódico. A *Meritum* serviu até mesmo como exemplo de uma das atividades ali desenvolvidas, a Oficina de Avaliação de Periódicos Científicos, ocorrida no dia 24. Outro exemplo de evento na qual a *Meritum* foi destaque foi I COLÓQUIO MINEIRO: DIREITO DAS SEXUALIDADES E HOMOFOBIA: autonomia privada e regulação estatal, realizado de 8 a 10 de agosto de 2011, na Universidade FUMEC, na Faculdade de Direito da UFMG e na Faculdade Milton Campos, e que contou com o apoio da FAPEMIG. Em sua abertura, a palestra proferida pelo Prof. Dr. Daniel Borrillo intitulada *O sexo e o direito: a lógica binária dos gêneros e a matriz heterossexual da lei*, reproduzia o artigo publicado em francês e português que integra o v. 5, n. 2 da *Meritum*.

Outros eventos como esses estão sendo planejados, nos quais haverá palestras e discussões sobre artigos publicados na *Meritum*, bem como a distribuição de seus exemplares. Destaca-se a vinda

do professor César Augusto Baldi, membro do Conselho Editorial da revista, que proferiu, no 22 de maio de 2012, nas dependências da Universidade FUMEC, palestra sobre o artigo *Secularismo, Islã e o 'muçulmano'*: reflexões sobre colonialidade e biopolítica, que consta o n. 2 do v. 6. É importante salientar que a *Meritum* também esteve representada no seminário DESAFIOS E PERSPECTIVAS DA PUBLICAÇÃO NA ÁREA DO DIREITO, preparado pelo Fórum de Coordenadores dos Programas de Pós-Graduação em Direito de Minas Gerais, e que conta com o apoio de várias instituições além da Universidade FUMEC, no qual diversas palestras sobre publicação ocorreram entre 15 e 16 de maio de 2012.

Desse modo, reafirma-se o propósito com a revista de dar publicidade a temas clássicos que tenham um ponto de vista inovador, bem como a artigos sobre questões polêmicas e atuais, que acrescentem visões diversificadas e críticas sobre o Estado Democrático de Direito e da efetivação de direitos.

William Twining, doutor em Direito e professor no University College London, explora as implicações da “globalização” no âmbito das teorias e do ensino jurídico, por meio da visão de Montesquieu, no artigo intitulado *Globalização e estudos jurídicos*. Afirmo o autor que, apesar de a adoção de uma perspectiva global ter implicações importantes para o entendimento comum do direito, neste momento da história ainda não há condições para que seja formulada uma teoria geral que verse sobre o assunto ou generalizações confiáveis sobre os fenômenos amplamente complexos do direito no mundo. Como Montesquieu, é necessário enfatizar a variabilidade das condições locais e a diversidade de fenômenos legais.

Karine Salgado, doutora em Filosofia do Direito pela Universidade Federal de Minas Gerais (UFMG), instituição na qual é professora, e membro do Conselho Editorial da *Meritum*, escreveu com Thiago Álvarez Feital, graduando em Direito e

bolsista de Iniciação Científica na UFMG, o artigo *Entre a cruz e a espada*: as contribuições de Dante Alighieri para a ideia de uma monarquia universal. Segundo os autores, essa ideia, exposta no breve tratado homônimo (*Monarchia*), escrito por Dante com o objetivo de resolver a velha querela entre Papado e Império, guarda relação de semelhança com o fenômeno de formação de blocos regionais e serve para a formação do arcabouço discursivo no qual se alimentará o Estado de Direito.

Bruno Albergaria, professor de Direito e doutorando em Ciências Jurídico-Econômicas pela Faculdade de Direito da Universidade de Coimbra, em Portugal, pretendeu, no seu texto *A construção histórica dos Estados modernos (absolutistas) no mundo ocidental*, apresentar a construção social e política da sociedade via contornos históricos da sociedade considerada *moderna* sob a perspectiva da assinatura dos Tratados de Westfália, em 1648. Naquele mundo que se transformava, observou-se a transição do mundo teocêntrico da sociedade medieval – em que a Santa Inquisição, em nome dos valores divinos, operou um dos momentos mais árduos e intolerantes da vida europeia – ao moderno cosmos homocêntrico, estruturado com o discurso filosófico da racionalidade metodológica cética moderna.

Kennedy Kihangi Bindu, doutor em Direito pela Universidade da África do Sul, professor da Universidade Livre dos Países dos Grandes Lagos e coordenador do Centro de Pesquisa sobre Democracia e Desenvolvimento na África, na República Democrática do Congo, e Victor Irengé Balemirwe, pesquisador do mesmo instituto, escreveram o artigo *As Nações Unidas e a consolidação de um Estado Democrático de Direito na República Democrática do Congo*. Os autores explicam que, cinco décadas após a acessão à independência, a situação sociopolítica na República Democrática do Congo continua tendo uma complexidade maior, pois sucessivos conflitos armados sufocam

qualquer iniciativa de desenvolvimento. Todas as tentativas de proteção e de promoção dos direitos humanos produzem resultados insignificantes, seguidas de má governança e da ausência de autoridade do Estado em algumas partes do país. A missão da ONU, MONUC/MONUSCO, obteve muitos efeitos benéficos, mas ONGs locais condenam o comportamento de certos acusados de violência sexual e exploração ilegal de minerais no leste da República Democrática do Congo. Para os autores, a democracia só será uma realidade em seu país se atitudes forem promovidas tanto pelo governo quanto pela ONU.

Asma Barlas, doutora em Estudos Internacionais pela Universidade de Denver, nos Estados Unidos, diretora do Center for the Study of Culture, Race, and Ethnicity e professora no Departamento de Política no Ithaca College, Nova Iorque, colaborou para esta edição da *Meritum* com o artigo *Globalização da igualdade: a mulher muçulmana, teologia e feminismos*. A autora, que discute a situação da mulher muçumana no mundo globalizado, aborda essencialmente três questões: a crítica ao papel da tecnologia na mudança política e social no mundo moderno; uma perspectiva hermenêutica do Alcorão sobre o princípio da igualdade sexual; e o emprego das tecnologias na reforma democrática nas sociedades muçulmanas.

Raúl Llasag Fernández, advogado kichwa de Cotopaxi, especialista em Direito Indígena e doutor em Direito pela Universidad Central del Ecuador, objetiva em seu artigo, *Avanços, limites e desafios da administração da justiça indígena no Equador, 2010: o Caso La Cocha*, o estudo dos avanços constitucionais, dos limites práticos e dos desafios da implementação da “administração da justiça indígena” no Equador, com base em um caso concreto, ocorrido na comunidade de La Cocha, na província de Cotopaxi, no mês de maio de 2010. Essa implementação, que se transformou em questão polêmica e controvertida, é fundamental para a construção

do Estado plurinacional, que não somente tem uma dimensão cultural, mas também política, social e econômica.

Aníbal Sierraltas Ríos, doutor em Ciências Jurídicas pela Pontifícia Universidade Católica do Peru, na qual é professor, e da Universidade Nacional Mayor de San Marcos, abordou, no seu artigo *A revolução tecnológica dos meios de comunicação e os desafios do direito e da democracia*, o impacto da transformação tecnológica e os novos instrumentos da teleinformática nos meios de comunicação de massa. Analisa o autor que a maneira como foram estruturadas as transnacionais e o uso de meio de comunicações pode ser prejudicial à democracia por ser responsável pela imposição de interesses econômicos e culturais acima da vontade do indivíduo, do interesse público e da intimidade.

Patrícia Fontes Cavalieri Monteiro, procuradora do Município de Juiz de Fora, professora na Faculdade do Sudeste de Minas (FACSUM) e mestranda da Universidade Presidente Antônio Carlos de Juiz de Fora (UNIPAC), retornou ao sempre polêmico e atual assunto referente à escravidão no Brasil com seu artigo *Discussão acerca da eficácia da Lei Áurea*. Essa normativa não representou a liberdade definitiva dos negros, e ainda hoje seria necessária a existência de uma justiça compensatória por meio de políticas públicas de ações afirmativas a fim de que a lesão ao princípio fundamental da dignidade humana fosse reparado aos afrodescendentes.

Alneir Fernando Santos Maia, mestre em Direito pela UFMG e professor da Universidade FUMEC, encerra esta edição com o texto *A inclusão do caso fortuito e da força maior como excludentes de responsabilidade civil nas relações de consumo*, no qual analisa a responsabilidade do fornecedor e casos em que pode haver ruptura do nexos de causalidade entre fato e dano, como em situações de caso fortuito e força maior. O instituto da responsabilidade, analisado à luz do Código de Defesa do Consumidor, é de suma importância

para a efetividade dos direitos dos brasileiros para a consecução do Estado Democrático de Direito.

Ana Surany Martins Costa, especialista em Direito Previdenciário, aborda, em seu artigo *Argumentações em torno das famílias caleidoscópicas como expressão da pluralidade familiarista moderna*, a pluralidade familiar. Procura, desse modo, descrever as características da família secular e os elementos contemporâneos que lhe alteram as feições, bem como identificar os principais novos modelos de família e os possíveis efeitos jurídicos oriundos das conjugalidades modernas e que ainda não possuem albergue legal específico. Portanto, diante de tal omissão legislativa, propõe a autora, como *remédio jurídico* para tal questão, o uso da interpretação analógica, sob o viés constitucional (via art. 226 da CF/88), uma vez que os novos arranjos familiares não podem permanecer invisíveis legalmente, sob pena do desprestígio da dignidade humana de seus partícipes e agigantamento da litigiosidade.

Mais uma vez, a Coordenação Editorial da *Meritum* agradece os esforços de seus pareceristas *ad hoc* e dos membros do Conselho Editorial, que mais uma vez permitiram a publicação de artigos de qualidade indiscutível que aliam a teoria filosófico-conceitual de teses jurídicas à prática referente à efetividade de direitos no Estado Democrático de Direito. Esse agradecimento individualizado, referente aos números 1 e 2 do volume 6, encontra-se ao final desta edição.

Coordenação Editorial