

JOSÉ REINALDO DE LIMA LOPES

Doutor e livre-docente em Direito pela Universidade de São Paulo. Professor na Faculdade de Direito da Universidade de São Paulo e na Escola de Direito de São Paulo da Fundação Getulio Vargas. Foi professor visitante na Universidade da Califórnia em San Diego (1995), na Universidade Nacional da Colômbia (2001-2003) e na Universidade de Munique (2002).

É também pesquisador na Fundação de Amparo à Pesquisa do Estado de São Paulo -Fapesp e autor de Responsabilidade civil do fabricante e a defesa do consumidor (1992), Direito e transformação social (1997), O direito na história (2000), As palavras e a lei (2004) e Curso de História do Direito (2006).

DIREITOS SOCIAIS
teoria e prática

Editora Método
São Paulo, 2006

CIP-BRASIL. CATALOGAÇÃO-NA-FONTE
SINDICATO NACIONAL DOS EDITORES DE LIVROS, RJ.

Lopes, José Reinaldo de Lima

Direitos sociais : teoria e prática / José Reinaldo de Lima Lopes. -São Paulo : Método, 2006

1. Direitos sociais - Brasil. 2. Poder Judiciário - Brasil. 3. Direitos civis - Brasil. I. Título.

06-2731. CDU 342.7(81)

SUMÁRIO

ENFOQUE HISTÓRICO

| | |
|---|----|
| I. MODELOS HISTÓRICOS DO JUDICIÁRIO: Poder político ou poder neutro? | 15 |
| 1. Separação de poderes ou governo misto - o constitucionalismo | 15 |
| 2. A Constituição do Império | 17 |
| 3. A teoria do poder neutro no século XIX | 19 |
| 4. O árbitro da República | 22 |
| 5. Os limites de um modelo importado pela metade | 23 |
| 6. O modelo europeu de administração da justiça | 26 |
| 7. O resultado do modelo brasileiro | 29 |
| Bibliografia | 32 |
| II. DOS DIREITOS CIVIS AOS DIREITOS SOCIAIS: Experiência brasileira do final do século XX | 33 |
| 1. A virada dos direitos humanos | 33 |
| 2. Recuperando a memória | 35 |
| 3. Relações de classe e direitos humanos | 37 |
| 4. As classes médias e os intelectuais | 39 |
| 5. O acirramento da disputa ideológica | 42 |
| 6. Uso alternativo do direito | 46 |
| 7. Direito e justiça | 49 |
| Bibliografia | 54 |
| III. O DIREITO À MORADIA E O DIREITO À VIDA NA CIDADE: | |
| Breve visão histórica | 57 |
| 1. O campo e a cidade | 58 |
| 2. A cidade é uma instituição | 59 |
| 3. Cidades e vida privada | 59 |
| 4. O atrativo - riqueza e liberdade | 61 |
| 5. As cidades brasileiras | 62 |
| 6. Cidades brasileiras: o público e o privado | 64 |
| 7. A escravidão | 66 |
| 8. A moradia e a propriedade | 67 |
| 9. A propriedade especulativa | 68 |
| 10. Bens de produção e complexo industrial-financeiro - a construção nas cidades | 70 |
| 11. Direito natural, direito de moradia | 78 |
| 12. Direito à moradia, novo direito? | 83 |
| Bibliografia | 88 |

| | |
|--|-----|
| IV. UMA HISTORIA DE DESIGUALDADES: Pluralismo e privilégios | 91 |
| 1. Eficácia, ineficácia - pluralismo v. paralelismo | 91 |
| 2. Cultura dos privilégios (na liberdade, na propriedade e na dignidade) | 94 |
| 3. Público e privado - confusão e princípios morais alternativos? | 99 |
| 4. História da ineficácia do direito no Brasil | 101 |
| 5. Conclusão | 113 |
| Bibliografia | 115 |

ENFOQUE ANALÍTICO

| | |
|--|-----|
| V. JUSTIÇA E PODER JUDICIÁRIO OU A VIRTUDE CONFRONTA A INSTITUIÇÃO | 119 |
| 1. Questões de justiça | 119 |
| 1.1. Problemas do poder político | 120 |
| 1.2. Exigências de políticas públicas | 120 |
| 1.3. Problemas, individuais em chave coletiva | 121 |
| 2. O problema teórico da justiça | 122 |
| 2.1. Contexto de esgotamento do modelo liberal | 122 |
| 2.2. Questões políticas são jurídicas? | 124 |
| 2.3. O que é mesmo a justiça distributiva? | 125 |
| 3. Os problemas práticos da administração da justiça | 129 |
| 3.1. A justiça comutativa | 129 |
| 3.1.1. Aparência individual, essência coletiva | 129 |
| 3.1.2. A impunidade | 130 |
| 3.2. A justiça distributiva | 132 |
| 3.2.1. Os limites do Judiciário. (controvérsia). | 134 |
| 3.2.2. O potencial, do Judiciário | 138 |
| 4. As mudanças necessárias | 138 |
| VI. DIREITOS SOCIAIS COMO JUSTIÇA DISTRIBUTIVA: Direito do consumidor, e reciprocidade | 141 |
| 1. Em que consiste a distribuição? | 142 |
| 2. Diversos institutos da distribuição no direito | 146 |
| 3. A distribuição, no direito do consumidor. | 150 |
| 4. Conclusão -a não-reciprocidade e a justiça distributiva | 155 |
| Bibliografia | 161 |
| VII. PROCESSO E JUSTIÇA (social, distributiva e política) | 163 |
| 1. O contencioso social (ou a advocacia de interesse público) | 166 |
| 2. Os limites da judicialização (pelo objeto) | 172 |
| 3. Os potenciais da judicialização | 176 |

Localização: 342.7

L864d

Código de barras: STJ00065750

| | |
|------------------------------------|-----|
| 4. O futuro da democracia judicial | 180 |
| Bibliografia | 183 |

ENFOQUE EMPÍRICO

| | |
|---|-----|
| VIII. DIREITOS SOCIAIS - PRÁTICA COMPAPADA (Estados Unidos da América) | 185 |
| 1. Introdução: o que está em jogo | 185 |
| 2. O funcionamento de um juizado federal norte-americano | 188 |
| 3. Uso do sistema judicial" nos EUA: regulação, federalização, legislação | 191 |
| 4. Três exemplos: Gold Clause Cases (1935), Wyatt Cases (1970), California v. US (1995) | 198 |
| 4.1 Gold Clause Cases | 199 |
| 4.2. Wyatt Cases | 205 |
| 4.3. California. v.US | 207 |
| 5. Conclusão | 216 |
| Bibliografia | 218 |

| | |
|---|-----|
| IX. OS TRIBUNAIS E OS DIREITOS SOCIAIS NO BRASIL - SAÚDE-E EDUCAÇÃO: Um estudo de caso revisitado | 221 |
| 1. Os tribunais e a seleção dos casos -o universo pesquisado | 224 |
| 2. A natureza do processo de direitos sociais | 229 |
| 3. Análise dos casos | 241 |
| 3.1. Direito à saúde | 241 |
| 3.2. Direito à educação | 242 |
| 4. O debate judicial | 243 |
| 4.1. Direito à saúde | 245 |
| 4.2. Direito à educação | 251 |
| 5. Balanço geral dos casos | 254 |
| Bibliografia | 261 |

| | |
|---|-----|
| X. DECIDINDO SOBRE RECURSOS ESCASSOS: Raciocínio jurídico e economia | 265 |
| Introdução | 265 |
| 1. Tipos ideais e raciocínio | 268 |
| 1.1. A razão, o motivo e o sentido da ação como elementos do tipo-ideal | 268 |
| 1.2. Tipo-ideal da economia e tipo-ideal do direito | 269 |
| 1.3. Eficiência, autoridade, temporalidade e resultado | 271 |
| 2. A racionalidade econômica na prática e teoria do direito | 279 |
| 2.1. Relações entre direito e economia no Brasil na recente | |

Localização: 342.7

L864d

Código de barras: STJ00065750

| | |
|---|-----|
| história | 279 |
| 2.2. Conflitos distributivos e direitos subjetivos | 282 |
| 2.3. Racionalidade econômica no direito - alguns exemplos | 285 |
| 3. Um caso exemplar | 291 |
| 4. Observações finais | 299 |
| Bibliografia | 302 |