

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