

**UNIVERSIDADE REGIONAL INTEGRADA DO ALTO URUGUAI E
DAS MISSÕES
PRÓ-REITORIA DE PESQUISA, EXTENSÃO E PÓS-GRADUAÇÃO
CÂMPUS DE SANTO ÂNGELO
PROGRAMA DE PÓS-GRADUAÇÃO STRICTO SENSU
MESTRADO E DOUTORADO EM DIREITO**

**O DIREITO FUNDAMENTAL À CONVIVÊNCIA FAMILIAR: A ADOÇÃO NO
ESTADO DEMOCRÁTICO DE DIREITO**

LARISSA REGINATTO SALDANHA

SANTO ÂNGELO - RS

2021

LARISSA REGINATTO SALDANHA

**O DIREITO FUNDAMENTAL À CONVIVÊNCIA FAMILIAR: A ADOÇÃO NO
ESTADO DEMOCRÁTICO DE DIREITO**

**Dissertação de Mestrado em Direito,
para obtenção do título de Mestra em
Direito, pela Universidade Regional
Integrada do Alto Uruguai e das
Missões – URI - Campus de Santo
Ângelo, Pró-Reitoria de Pesquisa,
Extensão e Pós-Graduação, Programa
de Pós-Graduação *Stricto Sensu*-
Mestrado e Direito.**

Orientador: Dr. Noli Bernardo Hahn

SANTO ÂNGELO - RS

2021

LARISSA REGINATTO SALDANHA

**O DIREITO FUNDAMENTAL À CONVIVÊNCIA FAMILIAR: A ADOÇÃO NO
ESTADO DEMOCRÁTICO DE DIREITO**

**Dissertação de Mestrado submetido à
Comissão Julgadora do Programa de
Pós-Graduação em Direito – Mestrado e
Doutorado da Universidade Regional
Integrada do Alto Uruguai e das
Missões – Campus de Santo Ângelo
como parte dos requisitos necessários
à obtenção do grau de Mestra em
Direito, Área de Concentração: Direitos
Especiais, Linha de Pesquisa: I – Direito
e Multiculturalismo.**

COMISSÃO JULGADORA

Professor Dr. Noli Bernardo Hahn
Orientador

Prof. Dr. (a) em Direito
Examinador (a):

Prof (a). Dr (a) em Direito
Examinador (a)

AGRADECIMENTOS

Nesses dois anos de mestrado, de muito estudo e dedicação, gostaria de agradecer algumas pessoas que estiveram ao meu lado e foram fundamentais para a concretização deste sonho. Agradeço primeiramente a Deus por ter guiado meus passos e me dado saúde e força, e me permitindo chegar até aqui. Em especial, agradeço aos meus pais por não medir esforços e me proporcionar o estudo e principalmente pelo amor, incentivo e apoio incondicional. Agradeço a minha irmã que esteve ao meu lado durante toda caminhada, ao meu namorado que nos momentos mais difíceis me estendeu a mão e me mostrou que nem tudo é tão difícil assim. A vocês, minha família, minha eterna gratidão. Agradeço ao meu orientador Dr Noli Bernardo Hahn por compartilhar comigo sua sabedoria e sua experiência, por me atender com paciência e dedicação. Agradeço a Universidade Regional Integrada do Alto Uruguai e das Missões - URI campus Santo Ângelo, a cada membro do corpo docente, a direção e a administração dessa instituição de ensino. Aos meus amigos que entenderam a minha ausência e me incentivaram a correr atrás dos meus sonhos. Meu muito obrigada a todos que de alguma forma contribuíram na produção desta dissertação e na realização deste sonho.

Onde não puderes amar, não te demores.

(Frida Kahlo)

RESUMO

Nesta dissertação, tem-se como tema a adoção e, mais especificamente, o Direito fundamental à convivência familiar no Estado Democrático de Direito. O tema pesquisado se vincula com a linha de pesquisa I Direito e Multiculturalismo, a qual se encontra na proposta do programa de pós-graduação stricto sensu (mestrado e doutorado) em Direitos Especiais da URI, campus Santo Ângelo. A questão central delimita-se ao seguinte problema: a adoção no Estado Democrático de Direito concretiza o direito fundamental à convivência familiar da criança e do adolescente? Dessa forma, tem-se como objetivo analisar a adoção no Estado Democrático de Direito como concretizadora do direito fundamental à convivência familiar. A pesquisa está dividida em três momentos que correspondem, respectivamente, aos objetivos específicos. Em um primeiro momento, faz-se a análise do sistema patriarcal, da transformação histórica das famílias e descrevem-se conceitos sobre família. Em um segundo momento, interpretam-se os princípios que regulamentam o direito de família, contextualiza-se adoção como uma filiação com base no afeto e no amor, bem como, descrevem-se os efeitos, requisitos e o processo da adoção. Por fim, analisam-se dados do Sistema Nacional da Adoção com relação ao perfil das crianças e dos adolescentes que se encontram em acolhimento, disponíveis para adoção e, também, das crianças desejadas pelos pretendentes à adoção. Ademais, analisam-se e interpretam-se casos jurisprudenciais do Tribunal de Justiça do RS referentes à adoção. Visando responder à pergunta problema, utiliza-se a pesquisa bibliográfica por meio da leitura de livros, revistas, sites confiáveis, artigos, legislações e jurisprudência. A pesquisa justifica-se levando em consideração que a adoção visa garantir o melhor interesse das crianças e adolescentes. No entanto, o processo é bastante exigente, pois, para garantir os direitos inerentes às crianças e adolescentes, é necessário que se cumpram alguns requisitos, todos visando as garantias dos adotados. Muitas crianças vivem em casas de acolhimento, como lar da menina, lar do menino, entre outros lares, porém, com a grande demanda de infantes nesses lares, não é possível suprir todas as necessidades que são essenciais para garantir uma vida digna, sendo que, somente a partir da adoção, buscam-se essas garantias legais.

Palavras-chave: Adoção. Estado Democrático de Direito. Direito Fundamental à convivência familiar. Criança/Adolescente. Novas famílias/Afetividade.

ABSTRACT

In this dissertation, adoption is the main theme, and, more specifically, the fundamental right to family coexistence in the Democratic State of Law. The researched theme is linked to the research line "Law and Multiculturalism", which is found in the proposal of the "*stricto sensu*" postgraduate program (master's and doctorate) in Special Rights at *URI, Santo Ângelo* campus. The central question is limited to the following problem: does adoption in the Democratic State of Law concretize the fundamental right to family life and coexistence for children and adolescents? Thus, the objective is to analyze the adoption in the Democratic State of Law as a materialization of the fundamental right to family life. The research is divided into three moments that correspond, respectively, to specific objectives. At first, the research analyzes the patriarchal system, the historical transformation of families and describes concepts about family. In a second moment, the principles that regulate family law are interpreted, contextualizing adoption as a filiation based on affection and love, as well as describing the effects, requirements and process of adoption. Finally, data from the National Adoption System are analyzed in relation to the profile of children and adolescents who are in foster care, available for adoption and, also, of the children desired by those seeking adoption. Furthermore, jurisprudence cases of the Court of Justice of *Rio Grande do Sul* referring to adoption are analyzed and interpreted. In order to answer the problem, bibliographical research is used through the reading of books, magazines, reliable websites, articles, legislation and jurisprudence. The research is justified taking into account that adoption aims to ensure the best interest of children and adolescents. However, the process is quite demanding, as in order to guarantee the inherent rights of children and adolescents, it is necessary to comply with some requirements, all aiming at ensuring the rights of the adopted. Many children live in foster homes, such as a girl's home, a boy's home, among other homes, however, with the great number of infants in these homes, it is not possible to meet all the essential needs to ensure a dignified life, only after adoption are these legal guarantees sought.

Keywords: Adoption. Democratic State of Law. Fundamental Right to Family Coexistence. Child/Adolescent. New Families/Affection.

LISTA DE ILUSTRAÇÕES

Gráfico 1 - Número de crianças acolhidas por região.....	60
Gráfico 2 - Crianças acolhidas por etnia.....	61
Gráfico 3 - Faixa Etária das Crianças Acolhidas	62
Gráfico 4 - Gênero das Crianças Acolhidas	62
Gráfico 5 - Crianças e Adolescentes Disponíveis para Adoção.....	63
Gráfico 6 - Crianças e Adolescentes Disponíveis para Adoção por Etnia.....	64
Gráfico 7 - Faixa etária das crianças e adolescentes disponíveis para adoção	64
Gráfico 8 - Gênero das crianças e adolescentes disponíveis para Adoção	65
Gráfico 9 - Pretendentes disponíveis por região.....	66
Gráfico 10 - Etnia aceita.....	67
Gráfico 11 - Idade aceita.....	68
Gráfico 12 - Gênero aceito	68
Gráfico 13 - Por deficiência aceita.....	69
Gráfico 14 - Por doença aceita.....	70

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO	9
1 SISTEMA PATRIARCAL E DIREITO DE FAMÍLIA: ASPECTOS HISTÓRICOS E CONCEITUAIS	12
1.1 BREVES APONTAMENTOS ACERCA DO SISTEMA PATRIARCAL	12
1.2 TRANSFORMAÇÃO HISTÓRICA DAS FAMÍLIAS E DO DIREITO DE FAMÍLIA	20
2 PRINCÍPIOS QUE REGULAMENTAM O DIREITO DE FAMÍLIA E A ADOÇÃO NO DIREITO BRASILEIRO	32
2.1 PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS E LEGAIS QUE REGULAMENTAM O DIREITO DE FAMÍLIA.....	32
2.2 ADOÇÃO À FILIAÇÃO COM BASE NO AFETO E NO AMOR: EFEITOS, REQUISITOS E PROCESSO DE ADOÇÃO	43
3 ADOÇÃO: ANÁLISE E INTERPRETAÇÃO DE DADOS DO SISTEMA NACIONAL DA ADOÇÃO E DE DECISÕES JURISPRUDENCIAIS NO TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO RIO GRANDE DO SUL	59
3.1 ANÁLISE E INTERPRETAÇÃO DE DADOS DO SISTEMA NACIONAL DA ADOÇÃO: PERFIL DAS CRIANÇAS E DOS ADOLESCENTES QUE SE ENCONTRAM EM ACOLHIMENTO, DISPONÍVEIS PARA ADOÇÃO E DAS CRIANÇAS DESEJADAS PELOS PRETENDENTES À ADOÇÃO	59
3.2 ANÁLISE DE DECISÕES JURISPRUDENCIAIS NO TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO RIO GRANDE DO SUL	71
CONSIDERAÇÕES FINAIS	83
REFERÊNCIAS	86
ANEXO A - MODELO DE PEDIDO DE HABILITAÇÃO PARA ADOÇÃO	94
ANEXO B - QUALIFICAÇÃO DO REQUERENTE	95
ANEXO C - RELAÇÃO DE DOCUMENTOS QUE ACOMPANHAM O PROCESSO HABILITATÓRIO	96
ANEXO D - CARTILHA ADOTE UM AMOR	97

INTRODUÇÃO

O tema adoção é de suma importância, tendo em vista que se trata de uma medida de proteção que visa a proporcionar à criança e ao adolescente uma vida digna, bem como, garantir o direito à convivência familiar, tendo como finalidade principal proteger o melhor interesse da criança e do adolescente, atendendo à Doutrina da Proteção Integral, fundamento do Estatuto da Criança e do Adolescente. Desta forma, a presente dissertação tem como tema adoção e convivência familiar, mais especificadamente o Direito Fundamental à convivência familiar: a adoção no Estado Democrático de Direito

Procura-se, como ênfase nesta pesquisa, entender a importância da adoção no direito de família, outrossim, a relevância da necessidade da convivência familiar. Frente a esse contexto temático, surge o seguinte problema: a adoção, no Estado Democrático de Direito, concretiza o direito fundamental à convivência familiar da criança e do adolescente?

Logo, tem-se como objetivo geral analisar a adoção no Estado Democrático de Direito como concretizadora do direito fundamental à convivência familiar. Para tanto, a dissertação divide-se em três momentos que correspondem, respectivamente, aos objetivos específicos. Inicialmente, analisa-se o sistema patriarcal, a transformação histórica das famílias, bem como descrevem-se conceitos sobre família. Num segundo momento, interpretam-se os princípios que regulamentam o direito de família e contextualiza-se adoção como uma filiação com base no afeto e no amor, conjuntamente com a descrição dos efeitos, requisitos e o processo da adoção. Por fim, analisam-se dados apresentados no Sistema Nacional da Adoção com relação ao perfil das crianças e dos adolescentes que se encontram em acolhimento, disponíveis para adoção e daquelas desejadas pelos pretendentes à perfilhação. Ademais, analisam-se casos jurisprudenciais referentes à adoção no Tribunal de Justiça do Rio Grande do Sul.

Esta pesquisa justifica-se levando em consideração que a adoção visa a garantir o melhor interesse das crianças e dos adolescentes. No entanto, o processo é bastante exigente, pois para garantir os direitos inerentes às crianças e aos adolescentes, é necessário que se cumpram alguns requisitos, todos almejando o cumprimento das garantias dos adotados. Muitas crianças vivem em casas de

acolhimento, como lares da menina e lares do menino, porém, com a grande demanda de infantes nesses lares, não é possível suprir todas as necessidades que são essenciais para garantir uma vida digna, sendo que, a partir da adoção, buscam-se essas garantias legais.

A importância acadêmica e social desta pesquisa evidencia-se levando em consideração que o afeto hodiernamente é o critério mais importante para constituir família. Com o tema a ser pesquisado, é possível uma reflexão acerca da adoção como forma de garantir direitos que, muitas vezes, são violados e de garantir que essas crianças vivam de forma digna, que não cresçam em meio à criminalização e que tenham o seu melhor interesse protegido.

Tal tema segue a linha de pesquisa Direito e Multiculturalismo, tendo em vista que se refere ao direito familiar cujo objetivo central é promover qualidade de vida de crianças e adolescentes que vivem em uma realidade bastante difícil. A maioria das crianças e dos adolescentes que vive em lares de acolhimento possui problemas familiares e, com a adoção, busca-se que o direito à convivência familiar seja garantido, bem como uma vida digna, com todas as necessidades para que sua existência seja humanizada.

A pesquisa integra, predominantemente, o modo de raciocínio dedutivo. Deduzem-se conclusões que derivam de definições, de entrelaçamentos entre conceitos e categorias de compreensão como: família, patriarcado, afeto, amor, princípios, adoção, direitos fundamentais, entre outros. A reflexão efetiva-se e processa-se a partir de compreensão de conceitos gerais para realidades específicas. O modo de raciocínio dedutivo mostra-se predominante, porque, a partir de concepções e de princípios, deduzem-se conclusões/verdades.

Nesta pesquisa, vários métodos de abordagem epistêmica entrecruzam-se. No primeiro capítulo, recorre-se a dois verbos que identificam a abordagem epistêmica predominante: descrever e analisar. Em um primeiro momento, descrevem-se conceitos sobre família. Analisa-se a transformação histórica das famílias, bem como o sistema patriarcal. A abordagem epistêmica predominante no primeiro capítulo, portanto, é analítica.

No segundo capítulo, recorre-se à abordagem epistêmica interpretativa, pois faz-se uma interpretação dos princípios que regulamentam o direito de família. Procura-se contextualizar e interpretar a adoção como uma filiação baseada no afeto

e no amor. Neste capítulo, recorre-se, também, a uma abordagem epistêmica analítica, em que se descrevem os efeitos, os requisitos e o processo de adoção.

No terceiro capítulo, a abordagem epistêmica predominante é a analítica, visto que, analisam-se dados referentes à adoção e jurisprudências. Utiliza-se, a priori, o procedimento metodológico bibliográfico com pesquisas em livros, revistas, sites confiáveis, artigos, legislações e jurisprudência.