

DUARTE SANTOS

***MUDAM-SE OS TEMPOS MUDAM-SE OS
CASAMENTOS?***
**O CASAMENTO ENTRE PESSOAS DO MESMO SEXO E O
DIREITO PORTUGUÊS**

**Universidade de Macau
Faculdade de Direito
Dissertação de Mestrado em Ciências Jurídicas
Sob orientação do Professor Doutor NUNO DE SALTER CID
(Junho de 2008)**

ÍNDICE

Introdução	1
1. Apresentação do tema	1
2. Sequência	19
CAPÍTULO I	23
O CASAMENTO ENTRE PESSOAS DO MESMO SEXO:	23
INICIATIVAS EM PORTUGAL.....	23
1. Razão de ordem.....	23
2. Iniciativas da sociedade civil	23
2.1. O caso Teresa e Helena.....	26
3. As iniciativas políticas/legislativas	37
3.1. O Projecto de lei do Bloco de Esquerda	37
3.2. O Projecto de lei do Partido Ecologista “Os Verdes”.....	39
3.3. O Anteprojecto da Juventude Socialista	42
CAPÍTULO II	45
O CASAMENTO ENTRE PESSOAS DO MESMO SEXO:	45
DIREITO EUROPEU E DIREITO COMPARADO	45
1. Direito Europeu.....	45
1.1. Conselho da Europa	46
1.2. União Europeia	51
2. Direito Comparado.....	67
2.1. União registada	68
2.1.1. Países nórdicos.....	68
2.1.2. Alemanha	71
2.1.3. Reino Unido	74
2.1.4. Suíça.....	77
2.1.5. França.....	81
2.2. Casamento entre pessoas do mesmo sexo.....	85
2.2.1. Holanda	85
a) Génese da lei	87
b) Aspectos substantivos do novo regime	91
2.2.2. Bélgica	95
a) Génese da lei	96
b) Aspectos substantivos do novo regime.....	98
2.2.3. Espanha	102
a) Génese da lei	102
b) Aspectos substantivos do novo regime	105
c) Reacções	106
2.2.4. Estados Unidos da América.....	108
3.2.4.1. O caso <i>Baher v. Lewin</i>	113
2.2.4.2. O <i>Defense of Marriage Act (DOMA)</i>	117
2.2.4.3. O caso <i>Baker v. State of Vermont</i>	119
2.2.4.4. O caso <i>Goodridge v. Department of Public Health</i>	119
2.2.4.5. O <i>Federal Marriage Amendment (FMA)</i>	124
2.2.5. Canadá.....	125

2.2.5.1. O «activismo judicial»	126
2.2.5.2. O processo legislativo	131
2.2.5.3. Regime substantivo	132
2.2.6. África do Sul	133
2.2.6.1. O caso <i>Fourie</i>	133
2.2.6.2. O novo regime legal	142
CAPÍTULO III	145
O CASAMENTO ENTRE PESSOAS DO MESMO SEXO:	145
PERSPECTIVA INFRACONSTITUCIONAL	145
1. A noção de casamento prevista no artigo 1577.º do Código Civil	145
2. A natureza contratual do casamento	152
3. A diversidade de sexos	157
3.1. O valor jurídico do casamento entre pessoas do mesmo sexo	158
3.2. O casamento dos transexuais	169
CAPÍTULO IV	195
CASAMENTO ENTRE PESSOAS DO MESMO SEXO:	195
PERSPECTIVA CONSTITUCIONAL	195
1. Enquadramento	195
a) O casamento entre pessoas do mesmo sexo é uma exigência constitucional	195
b) O casamento entre pessoas do mesmo sexo está constitucionalmente proibido	198
c) O casamento entre pessoas do mesmo sexo pode ser reconhecido pelo legislador ordinário	199
2. O direito fundamental de contrair casamento	201
2.1. A dimensão institucional do direito de contrair casamento	211
3. Casamento, igualdade e diversidade de sexos	213
3.1. Discriminação em função do sexo?	220
3.2. Discriminação em função da «orientação sexual»?	224
3.2.1. Casamento e «orientação sexual»	228
4. Os poderes do legislador ordinário e dos tribunais	247
5. A união entre pessoas do mesmo sexo	250
5.1. A tutela constitucional da união de facto	250
5.2. A união de facto entre pessoas do mesmo sexo	272
5.2.1. O Processo legislativo	272
5.2.2. A tutela da união de facto entre pessoas do mesmo sexo	278
a) Adopção	285
b) Procriação medicamente assistida (PMA)	293
c) Alimentos	300
CONSIDERAÇÕES FINAIS	311
BIBLIOGRAFIA	321
DOCUMENTAÇÃO	337
JURISPRUDÊNCIA	347