STj00105657

José Maria Rosa Tesheiner
Rennan Faria Krüger Thamay

TEORIA GERAL DO PROCESSO

3ª edição
2018

saraiva jur

STj00105657

ISBN 978-85-472-2180-5

DADOS INTERNACIONAIS DE CATALOGAÇÃO NA PUBLICAÇÃO (CIP)
ANGÉLICA ILACQUA CRB-8/7057

Tesheiner, José Maria Rosa
Teoria geral do processo / José Maria Rosa Tesheiner, Rennan Faria Krüger Thamay. – 3. ed. – São Paulo : Saraiva Educação, 2018.

1. Processo civil 2. Processo civil – Brasil I. Título II. Thamay, Rennan Faria Krüger.

17-1108 CDU 347.9(81)

Índice para catálogo sistemático:
1. Processo civil : Brasil 347.9(81)

Data de fechamento da edição: 11-12-2017

Dúvidas? Acesse www.editorasaraiva.com.br/direito

Nenhuma parte desta publicação poderá ser reproduzida por qualquer meio ou forma sem a prévia autorização da Editora Saraiva. A violação dos direitos autorais é crime estabelecido na Lei n. 9.610/98 e punido pelo art. 184 do Código Penal.

CL 604394 CAE 623611

Av. das Nações Unidas, 7.221, 1º andar, Setor B
Pinheiros – São Paulo – SP – CEP 05425-902

SAC 0800-0117875
De 2ª a 6ª, das 8h às 18h
www.editorasaraiva.com.br/contato

Vice-presidente Claudio Lensing
Diretora editorial Flávia Alves Bravin

Conselho editorial
Consultor acadêmico Murilo Angeli Dias dos Santos

Gerência
Planejamento e novos projetos Renata Pascual Muller
Editorial Roberto Navarro

Edição Eveline Gonçalves Denardi
Sergio Lopes de Carvalho

Produção editorial Ana Cristina Garcia (coord.)
Luciana Cordeiro Shirakawa
Rosana Peroni Fazolari

Arte e digital Mônica Landi (coord.)
Claudirene de Moura Santos Silva
Guilherme H. M. Salvador
Tiago Dela Rosa
Verônica Pivisan Reis

Planejamento e processos Clarissa Boraschi Maria (coord.)
Juliana Bojczuk Fermino
Kelli Priscila Pinto
Marília Cordeiro
Fernando Penteado
Tatiana dos Santos Romão

Novos projetos Laura Paraiso Buldrini Filogônio

Diagramação e revisão Fabricando Ideias Design Gráfico

Comunicação e MKT Carolina Bastos
Elaine Cristina da Silva
Capa Bruno Ortega
Produção gráfica Marli Rampim
Impressão e acabamento Intergraf Ind. Gráfica Eireli

STj00105657

Sumário

Agradecimentos 7
Prefácio 9
Apresentação 11
Posfácio 17
Nota à 3ª edição 19

CAPÍTULO I

Noções Introdutórias 29
1. Relação jurídica processual 30
2. Estados jurídicos fundamentais 32
3. Ônus e direito formativo 40
Aprofundando 50

CAPÍTULO II

Poder Judiciário 51
1. O Poder Judiciário como subsistema de produção de normas jurídicas 51
2. Independência e subordinação à lei 52
3. Função política? 53
4. O Poder Judiciário como legislador 55
5. A jurisprudência, fonte do direito 59
6. Caráter nacional do Poder Judiciário 60
7. Organização hierárquica do Poder Judiciário 61
8. Jurisdição e obediência 63
Aprofundando 64

STj00105657

CAPÍTULO III
Organização Judiciária 65
1. Aspectos gerais 65
2. Órgãos do Poder Judiciário 66
2.1 O Supremo Tribunal Federal 66
2.2 O Conselho Nacional de Justiça 68
2.3 O Superior Tribunal de Justiça 69
2.4 Tribunais Regionais Federais e Juízes Federais 70
2.5 Tribunais e Juízes do Trabalho 70
2.6 Tribunais e Juízes Eleitorais 71
2.7 Os Tribunais e Juízes Militares 71
2.8 Tribunais e Juízes dos Estados e do Distrito Federal e Territórios 71
2.9 Funções essenciais à Justiça: Advocacia e Ministério Público 72
Aprofundando 73

CAPÍTULO IV
Uma Visão Crítica dos Princípios Processuais 75
1. Aspectos introdutórios: uma visão dos princípios 76
2. Princípio do acesso à justiça 78
3. Princípio da inafastabilidade do Poder Judiciário 86
4. Princípio do juiz natural 91
5. Princípio da imparcialidade 93
6. Princípio da ação 94
7. Princípio do contraditório 99
8. Princípio da publicidade 104
9. Princípio da licitude das provas 108
10. Princípio da persuasão racional 112
11. Princípio do devido processo legal 114
12. Princípio da representação por advogado 118
13. Princípio do controle hierárquico 119
14. Princípio da universalidade da jurisdição 123
15. Princípio da participação 124
16. Princípio da cooperação 125
17. Princípio da motivação 129
Aprofundando 133

CAPÍTULO V
Jurisdição 135
1. O conceito de jurisdição 135

STj00105657

2. A jurisdição como atividade de substituição 137
3. A coisa julgada como característica da jurisdição 138
4. Jurisdição e lide 141
5. Jurisdição e imparcialidade 143
6. Jurisdição voluntária 146
7. Jurisdição e direito objetivo 156
8. Jurisdição e competência 166
   8.1. Critérios de fixação 173
   8.2. Modificação da competência 175
9. Novos contornos da jurisdição 177
10. Conclusão 179
   Aprofundando 180

CAPÍTULO VI

As Teorias da Ação 181
1. Teoria civilista 181
2. Teoria do direito abstrato 185
3. Teoria do direito concreto 187
4. A teoria de Botelho de Mesquita 195
5. Teoria de Liebman 197
6. Teoria de Marinoni 200
7. A relatividade do conceito de ação (ação e ideologia) 201
8. Resumo e conclusão 203
   Aprofundando 207

CAPÍTULO VII

Condições da Ação 209
1. Condições da ação no Código de Processo Civil 209
2. Condições da ação e mérito 212
   2.1 Interesse de agir 213
   2.2 Legitimação para a causa 216
   Aprofundando 221

CAPÍTULO VIII

Pressupostos Processuais 223
1. A formação do processo e os pressupostos processuais 226
2. A demanda 226
3. O autor 229

STj00105657

4. O réu 231
5. O juiz 232
6. Os pressupostos processuais relativos ao juiz 232
6.1 Jurisdição 232
6.2 Competência 234
6.3 Imparcialidade 237
7. Os pressupostos processuais relativos às partes 239
7.1 Personalidade judiciária 239
7.2 Capacidade processual 241
7.2.1 Ação do absolutamente incapaz 242
7.2.2 Ação do relativamente incapaz 242
7.2.3 Ação contra o absolutamente incapaz 242
7.2.4 Ação contra o relativamente incapaz 243
7.2.5 Pessoas casadas 243
7.3 Capacidade postulatória 245
8. Os pressupostos processuais objetivos 249
8.1 Pedido 249
8.1.1 Pedido imediato 250
8.1.2 Pedido mediato 250
8.1.3 Falta de pedido 250
8.2 Sentença e pedido 251
8.3 Causa de pedir 252
8.4 Compatibilidade dos pedidos, havendo mais de um 255
9. Os pressupostos formais 255
10. O cancelamento da distribuição por falta de preparo 257
11. Emenda e indeferimento da inicial 258
Aprofundando 259

CAPÍTULO IX

Os Planos da Existência, Validade e Eficácia 261
1. Inexistência 263
1.1 Inexistência material e inexistência jurídica 263
1.2 Regime jurídico do ato inexistente 264
2. Nulidade 265
3. Ineficácia 270
4. Sentença inexistente, nula e ineficaz; rescindível e anulável 271
Aprofundando 273

STj00105657

CAPÍTULO X

Das Nulidades em Geral 275
1. A doutrina de Galeno Lacerda 276
2. A doutrina de Aroldo Plínio Gonçalves 279
3. Doutrina de José Joaquim Calmon de Passos 281
4. A doutrina de Teresa Arruda Alvim 288
5. A doutrina de Antonio do Passo Cabral 289
6. A escala da inexistência às meras irregularidades 292
7. Nulidades de fundo e de forma 292
8. Nulidades cominadas e não cominadas 293
9. Sanação do vício e sanação da nulidade 294
10. Síntese conclusiva 295
Aprofundando 299

CAPÍTULO XI

Das Nulidades em Espécie 301
1. Citação 301
1.1 Citação de pessoa física pelo correio 302
1.2 Citação de pessoa jurídica pelo correio 304
1.3 Citação por oficial de justiça 305
1.3.1 Citação com hora certa 306
1.4 Citação por edital 306
1.5 Citação por meio eletrônico 307
1.6 Citação pelo escrivão ou chefe de secretaria, se o citando comparecer em cartório 308
2. Intimações 308
3. Defesa por curador especial 315
4. Ministério Público como fiscal da ordem jurídica 315
5. Impedimentos e exceções processuais 323
6. Morte de uma das partes 325
7. Procurador da parte 327
8. Perito sem habilitação legal 329
9. Fundamentação das decisões 330
10. Denunciação da lide 333
11. Cerceamento de defesa 334
12. Violação do princípio da publicidade 335
13. Errada indicação do nome da parte na sentença 337
14. Decisão *citra petita* 337

STj00105657

15. Sentença *ultra petita* 338
16. Sentença *extra petita* 338
17. Execução 339
17.1 Título executivo inexistente ou deficiente 339
17.2 Penhora 339
17.3 Avaliação 341
17.4 Excesso de execução 342
17.5 Falta de assinaturas no auto de arrematação 342
17.6 Arrematação por preço vil 342
17.7 Prescrição 343
17.8 Obrigação de fazer 343
Aprofundando 343

CAPÍTULO XII
Sentença 345
1. Introdução 345
2. Sentença processual e de mérito 345
3. Conceito de mérito 346
4. Sentença declaratória 348
5. Sentença constitutiva 348
6. Sentença condenatória 352
7. Sentença executiva 354
8. Sentença mandamental 355
9. Execução e mandamento conforme Araken de Assis 358
Aprofundando 360

CAPÍTULO XIII
Preclusão e Coisa Julgada 361
1. Preclusão 361
2. Coisa julgada 364
2.1 Histórico 364
2.2 Definição de coisa julgada 368
3. Limites subjetivos da coisa julgada 377
4. Limites objetivos da coisa julgada 378
5. Limites temporais da coisa julgada 379
6. Eficácia preclusiva da coisa julgada material 380
7. Coisa julgada nas relações jurídicas continuativas 382
8. Execução e preclusão *pro judicato* 383
Aprofundando 384

STj00105657

CAPÍTULO XIV
Efeitos do Trânsito em Julgado sobre os Vícios Processuais 385
1. Vícios preclusivos, rescisórios e transrescisórios 388
1.1 Meras irregularidades e vícios preclusivos 389
1.2 Vícios rescisórios 390
1.3 Vícios transrescisórios 391
Aprofundando 394

CAPÍTULO XV
Jurisdição e Tutela Coletiva 395
1. Introdução 395
2. Tutela coletiva 396
3. Interesses difusos e aplicação do direito objetivo 398
4. Direitos subjetivos de grupos, categorias ou classes de pessoas 400
5. Ações relativas a direitos individuais homogêneos 402
6. Ações individuais com eficácia reflexa coletiva 404
7. Relevância do pedido para a qualificação 405
8. Função pública e presentação 406
9. Substituição processual 406
10. Ações transindividuais e teoria geral do processo 409
11. Ação popular 411
12. Ação civil pública 415
13. Jurisdição e tutela do meio ambiente 418
14. Jurisdição – a revolução operada pela tutela de interesses difusos 422
15. Legitimação para a causa 423
16. Coisa julgada 426
Aprofundando 427

CAPÍTULO XVI
Processos Objetivos 429
1. Introdução 429
2. Ação direta de inconstitucionalidade e ação declaratória de constitucionalidade 431
2.1 Objeto do controle abstrato 432
2.2 Parâmetro de controle 436
2.3 Legitimação ativa 437
2.4 Procedimento 439
2.5 Medida cautelar 442

STj00105657

2.6 Decisão 442
2.7 Efeitos da decisão 444
3. Arguição de descumprimento do preceito fundamental 448
Aprofundando 449

CAPÍTULO XVII
Novos Caminhos do Processo Contemporâneo 451
1. Ativismo judicial 451
2. Judicialização da política 455
3. Judiciário e políticas públicas 463
4. O Supremo Tribunal Federal e o ativismo judicial 465
Aprofundando 468

Bibliografia 469