

LARISSA GASPAR TUNALA

COMPORTAMENTO PROCESSUAL CONTRADITÓRIO

A proibição de *venire contra
factum proprium* no direito
processual civil brasileiro

2015

 EDITORA
JusPODIVM

www.editorajuspodivm.com.br



www.editorajuspodivm.com.br

Rua Mato Grosso, 175 - Pituba, CEP: 41830-151 - Salvador – Bahia

Tel: (71) 3363-8617 / Faz: (71) 3363-5050 • E-mail: fale@editorajuspodivm.com.br

Conselho Editorial: Antonio Gidi, Eduardo Viana, Dirley da Cunha Jr., Leonardo de Medeiros Garcia, Fredie Didier Jr., José Henrique Moura, Roberval Rocha Ferreira Filho, Rodolfo Pamplona Filho, Rodrigo Reis Mazzei e Rogério Sanches Cunha.

Diagramação: Layer Up Editorial (www.layerup.com.br)

T835c Tunala, Larissa Gaspar.

Comportamento processual contraditório / Larissa Gaspar Tunala. –
Salvador: JusPODIVM, 2015.

344 p.

Bibliografia.

ISBN 978-85-442-0514-3.

1. Processo civil. 2. Boa-fé. 3. Cooperação. 4. Abuso do direito. 5.
Decisão judicial. I. Título.

CDU 347.946.1(81)

Todos os direitos desta edição reservados à Edições JusPODIVM.

Copyright: Edições JusPODIVM

É terminantemente proibida a reprodução total ou parcial dessa obra, por qualquer meio ou processo, sem a expressa autorização do autor e da Edições JusPODIVM. A violação dos direitos autorais caracteriza crime descrito na legislação em vigor sem prejuízo das sanções civis cabíveis.

SUMÁRIO

AGRADECIMENTOS	9
PREFÁCIO.....	13
1. INTRODUÇÃO	17
2. ANÁLISE PRELIMINAR DA JURISPRUDÊNCIA.....	23
2.1. Fenômeno quantitativamente expressivo.....	23
2.2. Os diversos efeitos observados	27
2.2.1. Inexistência de nulidade	28
2.2.2. Ausência de interesse de agir.....	29
2.2.3. Invalidação da decisão judicial.....	31
2.2.4. Reforma do conteúdo decisório	33
2.2.5. Desconsideração da alegação (ou inadmissibilidade do segundo ato da parte)	34
2.2.6. Análise da capacidade econômica	35
2.2.7. Relevância do venire processual para a apreciação do mérito	36
2.2.8. Perda da situação jurídica processual pela demora em exercê-la.....	37
2.3. Os diferentes sujeitos envolvidos na vedação de comportamentos processuais contraditórios.....	38
2.4. Os efeitos transcendem as barreiras endoprocessuais.....	39
2.5. Síntese conclusiva da análise jurisprudencial.....	40
3. A VEDAÇÃO DE COMPORTAMENTOS CONTRADITÓRIOS NO DIREITO CIVIL.....	43
3.1. Conceito e pressupostos para a aplicação da teoria.....	43
3.1.1. O factum proprium.....	46
3.1.2. A confiança	52
3.1.3. O comportamento contraditório e o dano.....	55
3.1.4. Observações finais: sujeitos ativo e passivo da contradição, não cumulatividade dos pressupostos e análise valorativa	59

3.2. Base jurídica no ordenamento brasileiro	61
3.2.1. Boa-fé objetiva	62
3.2.1.1. Boa-fé objetiva como princípio jurídico e como técnica de cláusula geral	63
3.2.1.2. Boa-fé objetiva x boa-fé subjetiva.....	71
3.2.1.3. Funções da boa-fé objetiva.....	75
3.2.1.4. Boa-fé objetiva e venire.....	76
3.2.2. Abuso do direito.....	79
3.2.3. Solidariedade social	85
3.3. Efeitos jurídicos.....	88
4. OS COMPORTAMENTOS PROCESSUAIS.....	93
4.1. Situações jurídicas processuais das partes	94
4.1.1. Situações processuais ativas: faculdades e poderes	94
4.1.2. Situações processuais passivas: deveres, ônus e sujeição	96
4.1.3. Omissão	100
4.2. Situações jurídicas processuais do juiz.....	101
4.2.1. Poderes-Deveres	101
4.2.2. Omissão	104
4.3. Consequência da inobservância da forma prevista em lei para as situações jurídicas processuais.....	106
5. AS EXPECTATIVAS NO PROCESSO.....	109
5.1. A boa-fé objetiva	111
5.1.1. Críticas à boa-fé (?)	123
5.2. A cooperação processual	129
5.2.1. Principais características	132
5.2.1.1. Cooperação das partes.....	133
5.2.1.2. Cooperação do órgão julgador.....	138
5.2.1.3. Eficácia imediata do modelo cooperativo.....	141
5.2.2. Nova divisão do trabalho aplicável ao ordenamento brasileiro	144
5.3. As reais expectativas no processo.....	155
6. COMPORTAMENTO PROCESSUAL CONTRADITÓRIO: <i>VENIRE</i> EM CONFRONTO COM OUTROS INSTITUTOS PROCESSUAIS.....	159
6.1. Abuso do processo.....	160
6.1.1. Venire: abuso do processo pelo rompimento da boa-fé.....	169

6.2. Litigância de má fé, ilícito processual, improbabilidade e atos atentatórios à dignidade da justiça.....	171
6.3. Valor probatório da conduta das partes.....	179
6.4. Autocontradição ou intercadencia	191
6.5. Estoppel.....	195
7. VENIRE E PRECLUSÃO	203
7.1. Noções gerais: conceito, natureza jurídica, finalidade e extensão dos efeitos ...	204
7.2. Preclusão para as partes	212
7.3. Preclusão para o juiz.....	219
7.3.1. Esclarecimentos terminológicos.....	219
7.3.2. O conceito de preclusão para o juiz	221
7.3.2.1. Questões e seus elementos identificadores.....	223
7.3.3. Fato gerador da preclusão para o juiz.....	227
7.3.4. Base legal da preclusão para o juiz	231
7.3.5. Exceções à preclusão para o juiz.....	233
7.3.6. Ausência de decisões implícitas e de preclusão sobre o não-decidido.	242
7.4. Diferenciações entre preclusão e <i>venire</i>	245
7.4.1. Preclusão lógica e <i>venire</i>	245
7.4.2. Preclusão para o juiz e <i>venire</i>	251
7.4.2.2. Contradição no enfrentamento de questões não idênticas.....	254
7.4.2.3. Vedação de comportamentos contraditórios e omissões conclusivas.....	254
7.4.2.4. Vedação de contradições praticadas fora da mesma sede processual: limitação à análise micro da função jurisdicional.	261
7.4.3. Análise sobre preclusão, <i>venire</i> e um novo sistema de estabilidades...	265
8. APLICAÇÃO DO VENIRE AO PROCESSO	269
8.1. Conceito e pressuposto fundamental: análise valorativa objetiva	270
8.1.1. Regra da eventualidade.....	274
8.2. Situações jurídicas processuais: os comportamentos contraditórios	277
8.2.1. Contradição das partes	279
8.2.2. Contradição do órgão julgador.....	293
8.3. A adesão à confiança e o lapso temporal	297
8.4. Subsidiariedade e aplicação de ofício	300

8.5. Consequências da vedação de comportamentos processuais contraditórios	302
8.5.1. Reequilíbrio da confiança: a não produção de efeitos do comportamento contraditório	303
8.5.2. Sanção pecuniária.....	306
8.5.3. Valoração da conduta contraditória: a presunção desfavorável.....	307
9. CONCLUSÃO.....	317
REFERÊNCIAS.....	327