

**Nagibe de Melo Jorge Neto**

# **UMA TEORIA DA DECISÃO JUDICIAL:**

**FUNDAMENTAÇÃO,  
LEGITIMIDADE E JUSTIÇA**

2017



www.editorajuspodivm.com.br

Rua Mato Grosso, 164, Ed. Marfina, 1º Andar – Pituba, CEP: 41830-151 – Salvador – Bahia

Tel: (71) 3045.9051

• Contato: <https://www.editorajuspodivm.com.br/sac>

**Copyright:** Edições JusPODIVM

**Conselho Editorial:** Eduardo Viana Portela Neves, Dirley da Cunha Jr., Leonardo de Medeiros Garcia, Fredie Didier Jr., José Henrique Mouta, José Marcelo Vigliar, Marcos Ehrhardt Júnior, Nestor Távora, Robério Nunes Filho, Roberval Rocha Ferreira Filho, Rodolfo Pamplona Filho, Rodrigo Reis Mazzei e Rogério Sanches Cunha.

**Capa:** Ana Caquetti

---

N469t      Neto, Nagibe de Mello Jorge.

Uma teoria da Decisão Judicial: Fundamentação, Legitimidade e Justiça /  
Nagibe de Mello Jorge Neto – Salvador: Ed Juspodivm, 2017.

336 p. Bibliografia.

ISBN 978-85-442-1607-1.

1. Direito. 2. Decisões judiciais. Vias de execução. Vias de recurso. I. Neto, Nagibe de Mello Jorge. II. Título.

CDD 341.465

---

Todos os direitos desta edição reservados à Edições JusPODIVM.

É terminantemente proibida a reprodução total ou parcial desta 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

<b>INTRODUÇÃO .....</b>	<b>17</b>
<b>CAPÍTULO 1</b>	
<b>A DECISÃO JUDICIAL COMO ATO ARGUMENTATIVO-PRAGMÁTICO: ALGUMAS DELIMITAÇÕES CONCEITUAIS .....</b>	<b>27</b>
1.1. As dimensões semântica, sintática e pragmática da decisão judicial: um paralelo com a teoria dos signos .....	29
1.2. Ato argumentativo-pragmático .....	38
1.3. Fatos e normas .....	41
<b>CAPÍTULO 2</b>	
<b>A SEMÂNTICA DA DECISÃO JUDICIAL: INDETERMINAÇÃO E DISCRICIONARIEDADE .....</b>	<b>47</b>
2.1. Hermenêutica jurídica e o poder dos juízes: entre criatividade e controle .....	51
2.2. O pós-positivismo no Supremo Tribunal Federal e a interpretação dos direitos fundamentais: alguns casos exemplares ....	63
2.2.1. A união entre pessoas do mesmo sexo .....	66
2.2.2. A execução provisória da pena privativa de liberdade antes do trânsito em julgado da sentença condenatória .....	71
2.2.3. O aborto de fetos anencefálicos .....	75
2.3. Interpretação judicial: ato de vontade ou ato de conhecimento? .....	82
2.4. O caminho hermenêutico de Ronald Dworkin .....	93
2.4.1. O Direito como integridade e o juiz Hércules .....	100

2.4.2.	Existe uma resposta certa em casos controversos? .....	103
2.5.	O caminho argumentativo de Robert Alexy .....	110
2.6.	O pragmatismo cético de Richard Posner .....	118
2.7.	A insuficiência dos métodos hermenêuticos .....	121
2.7.1.	A busca pela legitimação da atividade criativa dos juízes .....	123
2.7.2.	Um problema de restrições concretas .....	128
2.7.3.	Hermenêutica e argumentação: caminhos excludentes? .....	130

### CAPÍTULO 3

#### A PRAGMÁTICA DA DECISÃO JUDICIAL: ARGUMENTAÇÃO E DISCURSO RACIONAL ..... 135

3.1.	Decisão judicial e argumentação .....	140
3.1.1.	Lógica e argumentação .....	145
3.1.2.	Dedução e indução .....	152
3.1.3.	A decisão judicial como ato argumentativo .....	156
3.1.4.	O que os juízes fazem quando fundamentam as decisões judiciais? .....	165
3.1.5.	A fundamentação da decisão judicial segundo Marcelo Guerra .....	169
3.1.6.	As questões jurídicas .....	175
3.2.	Decisão judicial como discurso racional .....	180
3.2.1.	Razão e verdade .....	183
3.2.2.	A razão e seus critérios .....	188
3.3.	A teoria da argumentação jurídica de Robert Alexy .....	202
3.3.1.	O discurso prático racional .....	204
3.3.2.	A tese do caso especial e seus problemas .....	216
3.3.3.	A teoria da argumentação propriamente jurídica .....	221
3.3.4.	A teoria da argumentação de Alexy aplicada à decisão judicial: limites e possibilidades .....	233
3.3.5.	Teoria da argumentação, ato de conhecimento e a possibilidade de uma única decisão correta: a normatividade da teoria e suas consequências .....	243

3.4. Uma breve nota sobre o modelo Toulmin: a forma do argumento .....	247
--	-----

## **CAPÍTULO 4**

<b>A DECISÃO JUDICIAL COMO ATO ARGUMENTATIVO-PRAGMÁTICO: FUNDAMENTAÇÃO ADEQUADA, LEGITIMAÇÃO E JUSTIÇA .....</b>	<b>259</b>
--	------------

4.1. O critério de validade: fundamentação adequada .....	265
---	-----

4.2. O critério de legitimação: consenso e aceitação da decisão judicial .....	273
--	-----

4.3. O critério de correção ou justiça da decisão .....	282
---	-----

4.3.1. A justiça da decisão judicial como igualdade e segurança e sua relação com a clareza argumentativa .....	291
---	-----

<b>CONCLUSÃO .....</b>	<b>303</b>
------------------------	------------

<b>REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS .....</b>	<b>317</b>
---	------------