

COLEÇÃO
Direito, Retórica e Argumentação

VOLUME 1

CURSO DE
ARGUMENTAÇÃO JURÍDICA

MANUEL ATIENZA

Tradução
CLAUDIA ROESLER

Revisão Técnica
ISAAC REIS


Alteridade
Curitiba - 2017



Rua Itupava, 118 - Alto da Rua XV, CEP 80045-140 Curitiba – Paraná
Fone: (41) 3075.3238 • Email: alteridade@alteridade.com.br
www.alteridade.com.br

Conselho Editorial da Coleção

Claudia Roesler
Fabiano Hartmann Peixoto
Isaac Reis
José Antonio Savaris
Manuel Atienza
Ney Bello Filho

A872

Atienza, Manuel
Curso de argumentação jurídica / Manuel Atienza; tradução de Claudia
Roesler – 1.ed. - Curitiba: Alteridade, 2017.
254p.: il.; 21cm (Coleção Direito, Retórica e Argumentação, v.1)

ISBN 978-85-65782-19-7

1. Argumentação jurídica. 2. Direito - Linguagem. I. Título.

CDD 340.14 (22.ed)
CDU 340.12

Esta obra foi publicada originalmente em espanhol com o título
Curso de Argumentación Jurídica © EDITORIAL TROTТА, S.A., 2013.

1106366

Catálogoção: M^a Isabel Schiavon Kinasz
Diagramação e Capa: Paulo Henrique Benczik

SUMÁRIO

APRESENTAÇÃO DA TRADUTORA	5
PREFÁCIO DO AUTOR À EDIÇÃO BRASILEIRA	9
Capítulo I – DIREITO E ARGUMENTAÇÃO	19
1 - O direito como argumentação	19
2 - A argumentação jurídica e seu estágio atual	20
3 - Concepções do direito: dos teóricos e dos práticos	22
3.1 - O formalismo jurídico	23
3.2 - O positivismo normativista	25
3.3 - O realismo jurídico	26
3.4 - O jusnaturalismo	28
3.5 - O ceticismo jurídico	29
4 - O constitucionalismo ou pós-positivismo	31
5 - As teorias da argumentação jurídica	33
Capítulo II – O QUE É ARGUMENTAR?	35
1 - Argumentar e decidir	35
2 - O conceito de argumentação	37
3 - Concepções de argumentação	39
5 - Contexto de descoberta e contexto de justificação das decisões	44
6 - Argumentação e falácias	46
Capítulo III – A CONCEPÇÃO FORMAL: AS INFERÊNCIAS E SUAS CLASSES	49
1 - A forma dos argumentos	49
2 - Inferência e inferência dedutiva	52
3 - Lógica e lógicas	54
4 - Dedução, indução e abdução	57
5 - Classes de argumentos jurídicos	59
6 - Subsunção, adequação – argumentação finalista – e ponderação	64
7 - Os limites da lógica	67

Capítulo IV – A CONCEPÇÃO MATERIAL: PREMISSAS E RAZÕES.....	69
1 - O enfoque material da argumentação	69
2 - Raciocínio teórico e prático	71
3 - Razões e tipos de razões.....	74
4 - Razões jurídicas: sistemáticas e extrassistemáticas	76
5 - Relevância e peso das razões	79
6 - Razões jurídicas e razões morais: a unidade do raciocínio prático	82
Capítulo V – A CONCEPÇÃO PRAGMÁTICA: OS ELEMENTOS DIALÉTICOS E RETÓRICOS DA ARGUMENTAÇÃO	85
1 - O giro pragmático	85
2 - Retórica e dialética	88
3 - A dialética como procedimento.....	90
4 - A atividade retórica	92
5 - De novo sobre as falácias.....	94
6 - O papel da retórica e da dialética na argumentação jurídica.....	96
Capítulo VI – COMO ANALISAR AS ARGUMENTAÇÕES	99
1 - Analisar, avaliar e argumentar.....	99
2 - Um método para a representação dos argumentos.....	100
3 - O método aplicado a um caso fictício	104
4 - Partes da argumentação	106
5 - Questões controvertidas e casos difíceis.....	109
5.1 - Questões processuais	111
5.2 - Questões de prova	112
5.3 - Questões de qualificação	113
5.4 - Questões de aplicação.....	114
5.5 - Questões de validade	115
5.6 - Questões de interpretação.....	116
5.7 - Questões de discricionariedade.....	117
5.8 - Questões de ponderação.....	118
6 - Ponto a debater	119
Capítulo VII – COMO AVALIAR AS ARGUMENTAÇÕES.....	121
1 - Avaliação e contextos argumentativos.....	121
2 - A avaliação do argumentação judicial.....	123
3 - A tese da única resposta correta	127
4 - Critérios de avaliação	129
4.1 - Universalidade	131

4.2 - Coerência	132
4.3 - Adequação das consequências	134
4.4 - Moral social	137
4.5 - Moral justificada	138
5 - A razoabilidade no direito	141
Capítulo VIII – COMO ARGUMENTAR?	145
1 - Argumentação e resolução de problemas	145
2 - Problemas jurídicos	147
3 - Etapas argumentativas	149
3.1 - Identificação e análise do problema	151
3.2 - Proposta de uma solução	151
3.3 - Comprovação e revisão	152
3.4 - Redação de um texto	152
3.4.1 - Partes do discurso	153
3.4.2 - Expressão do discurso	155
4 - Boa e má argumentação	156
5 - A argumentação nos órgãos colegiados	158
Capítulo IX – CONTEXTOS DA ARGUMENTAÇÃO JURÍDICA	163
1 - Argumentação judicial e argumentação jurídica	163
2 - A argumentação dos advogados	167
3 - Argumentação e resolução alternativa de conflitos	171
4 - Argumentação legislativa	176
5 - Argumentação e dogmática jurídica	183
Capítulo X – O DIREITO COMO ARGUMENTAÇÃO E ALGO MAIS	191
REFERÊNCIAS	231