

*JOSÉ RICARDO ALVAREZ VIANNA*

***ERRO JUDICIÁRIO  
E SUA RESPONSABILIZAÇÃO CIVIL***

 **MALHEIROS  
EDITORES**

**ERRO JUDICIÁRIO  
E SUA RESPONSABILIZAÇÃO CIVIL**

© JOSÉ RICARDO ALVAREZ VIANNA

*Direitos reservados desta edição por  
MALHEIROS EDITORES LTDA.  
Rua Paes de Araújo, 29, conjunto 171  
CEP 04531-940 – São Paulo – SP  
Tel.: (11) 3078-7205 – Fax: (11) 3168-5495  
URL: [www.malheiroseditores.com.br](http://www.malheiroseditores.com.br)  
e-mail: [malheiroseditores@terra.com.br](mailto:malheiroseditores@terra.com.br)*

*Composição: PC Editorial Ltda.*

*Capa*

*Criação: Vânia Lúcia Amato*

*Arte: PC Editorial Ltda.*

Impresso no Brasil

*Printed in Brazil*

08.2017

**Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)**

V617e Vianna, José Ricardo Alvarez.  
Erro judiciário e sua responsabilização civil / José Ricardo  
Alvarez Vianna. – São Paulo : Malheiros, 2017.  
488 p. ; 21 cm.

Inclui bibliografia.  
ISBN 978-85-392-0388-8

1. Erro judiciário - Responsabilidade civil. 2. Poder judiciário.  
3. Juízes - Decisão. I. Título.

CDU 347.51  
CDD 342.088

**Índice para catálogo sistemático:**

1. Erro judiciário : Responsabilidade civil 347.51

(Bibliotecária responsável: Sabrina Leal Araujo – CRB 10/1507)

## SUMÁRIO

|  |    |
|--|----|
| <b>AGRADECIMENTOS</b> .....  | 7  |
| <b>PREFÁCIO – EROS ROBERTO GRAU</b> .....  | 9  |
| <b>1. INTRODUÇÃO</b>   |    |
| 1.1 <i>Apresentação</i> .....  | 19 |
| 1.2 <i>Justificativa</i> .....   | 21 |
| 1.3 <i>Problematização</i> .....   | 21 |
| 1.4 <i>Objetivos: geral e específico</i> .....   | 22 |
| <b>2. SEPARAÇÃO DE PODERES, FUNÇÃO SOCIAL DO PODER JUDICIÁRIO E ERRO JUDICIÁRIO</b>    |    |
| 2.1 <i>Considerações iniciais</i> .....  | 26 |
| 2.2 <i>Separação de poderes e Estado de Direito</i> .....                              | 27 |
| 2.3 <i>Separação de poderes. Liberalismo e o juiz como “la bouche de la loi”</i> ..... | 30 |
| 2.4 <i>Do Estado de Direito ao Estado Social e Democrático de Direito</i> .....        | 34 |
| 2.5 <i>Democracia e Poder Judiciário</i> .....   | 38 |
| 2.6 <i>Independência e legitimidade democrática do Poder Judiciário</i> .....          | 56 |
| 2.6.1 <i>Fundamentos da independência e da imparcialidade do Judiciário</i> .....      | 56 |
| 2.6.2 <i>A quem não interessa um Judiciário forte e independente?</i> .....            | 63 |
| 2.6.3 <i>Independência, responsabilidade e erro judiciário</i> .....                   | 68 |
| 2.7 <i>Conclusões do capítulo</i> .....  | 69 |
| <b>3. RESPONSABILIDADE CIVIL DO PODER JUDICIÁRIO E ERRO JUDICIÁRIO</b>                 |    |
| 3.1 <i>Noções gerais</i> .....   | 72 |

|            |   |     |
|------------|---|-----|
| <b>3.2</b> | <b><i>Responsabilidade civil do Estado – Síntese histórica</i></b> .....  | 74  |
| 3.2.1      | <i>Fase da irresponsabilidade</i> .....   | 75  |
| 3.2.2      | <i>Fase da responsabilidade subjetiva</i> .....   | 75  |
| 3.2.3      | <i>Fase da responsabilidade objetiva</i> .....  | 77  |
| <b>3.3</b> | <b><i>Responsabilidade civil objetiva do Estado e risco administrativo</i></b> .....  | 79  |
| <b>3.4</b> | <b><i>Responsabilidade civil do Poder Judiciário</i></b> .....  | 83  |
| 3.4.1      | <i>Teses contrárias à responsabilidade civil do Judiciário</i>  |     |
| 3.4.1.1    | Soberania do Poder Judiciário .....   | 84  |
| 3.4.1.2    | Independência do Poder Judiciário .....   | 85  |
| 3.4.1.3    | Juiz: agente político .....   | 87  |
| 3.4.1.4    | Coisa julgada .....   | 88  |
| 3.4.1.5    | Falibilidade do julgador e risco dos jurisdicionados .....  | 89  |
| 3.4.1.6    | Ausência de previsão legal expressa .....   | 89  |
| 3.4.1.7    | Sobrecarga dos cofres públicos .....  | 90  |
| 3.4.1.8    | Risco de colusão .....  | 90  |
| 3.4.1.9    | Direito potestativo de litigar .....  | 91  |
| 3.4.1.10   | Síntese conclusiva .....  | 92  |
| 3.4.2      | <i>Fundamentos em prol da responsabilidade</i> .....  | 92  |
| 3.4.3      | <i>Direito comparado</i> .....  | 94  |
| 3.4.3.1    | Espanha .....   | 94  |
| 3.4.3.2    | Itália .....  | 95  |
| 3.4.3.3    | Alemanha .....  | 96  |
| 3.4.3.4    | França .....  | 98  |
| 3.4.3.5    | Reino Unido .....   | 100 |
| 3.4.3.6    | Estados Unidos da América .....   | 103 |
| 3.4.3.7    | Luxemburgo .....  | 105 |
| 3.4.3.8    | Síntese conclusiva .....  | 105 |
| 3.4.4      | <i>A responsabilidade civil do Judiciário no Brasil e em Portugal</i> .....   | 106 |
| 3.4.5      | <i>Responsabilidade civil objetiva do Poder Judiciário. Generalização inadequada. Necessidade de aperfeiçoamento. Erro judiciário</i> ..... | 114 |
| 3.4.5.1    | Poder Judiciário: funções típicas e atípicas ..   | 118 |
| 3.4.5.2    | Atos administrativos e atos judiciais .....   | 119 |
| 3.4.5.3    | Atos judiciais e atos jurisdicionais .....  | 121 |

|  |            |
|--|------------|
| 3.4.5.4 Responsabilidade civil por atos jurisdicionais:<br>erro judiciário ..... | 123        |
| <b>3.5 Conclusões do capítulo .....</b>  | <b>125</b> |
| <b>4. ERRO JUDICIÁRIO E TEORIA DA DECISÃO JUDICIAL</b>                           |            |
| <b>4.1 Exposição introdutória .....</b>  | <b>127</b> |
| <b>4.2 Erro judiciário: aspectos gerais .....</b>                                | <b>128</b> |
| <b>4.3 Erro judiciário: casos célebres .....</b>                                 | <b>130</b> |
| 4.3.1 <i>Caso Dreyfus</i> .....  | 130        |
| 4.3.2 <i>Caso Sacco e Vanzetti</i> .....   | 132        |
| 4.3.3 <i>Caso “Death for a Dollar Ninety-Five”</i> .....                         | 133        |
| 4.3.4 <i>Caso “Guildford Four”</i> .....   | 134        |
| 4.3.5 <i>Caso Irmãos Nunes</i> .....   | 134        |
| 4.3.6 <i>Caso Marcos Mariano da Silva</i> .....                                  | 135        |
| 4.3.7 <i>O legado dos erros judiciários na História</i> .....                    | 136        |
| <b>4.4 Teoria da Decisão Judicial: justiça, ciência e ética .....</b>            | <b>137</b> |
| 4.4.1 <i>Justiça</i>   |            |
| 4.4.1.1 Juiz, Justiça e Direito .....  | 140        |
| 4.4.1.2 Justiça e decisão justa .....  | 144        |
| 4.4.1.3 Princípio da igualdade .....   | 149        |
| 4.4.1.4 Princípio da proporcionalidade .....                                     | 154        |
| 4.4.1.5 Princípio do devido processo legal .....                                 | 163        |
| 4.4.1.6 Decisão justa e Direito .....  | 169        |
| 4.4.1.7 Justiça e erro judiciário .....  | 172        |
| 4.4.2 <i>Ciência</i>   |            |
| 4.4.2.1 A importância do conhecimento científico ...                             | 172        |
| 4.4.2.2 Ciência “ <i>lato sensu</i> ” – Definição e elementos                    | 173        |
| 4.4.2.3 Problematização, hipóteses e subjetividade ..                            | 175        |
| 4.4.2.4 O que é uma “boa” teoria científica? .....                               | 180        |
| 4.4.2.5 Linguagem científica e o legado do Círculo<br>de Viena .....             | 182        |
| 4.4.2.6 Ciência como solução? .....  | 187        |
| 4.4.2.7 Teorias da Verdade e conhecimento científico                             | 188        |
| 4.4.2.7.1 <i>Verdade por correspondência</i> .....                               | 189        |
| 4.4.2.7.2 <i>Verdade pragmática</i> .....  | 190        |
| 4.4.2.7.3 <i>Verdade consensual</i> .....  | 192        |
| 4.4.2.8 Ciência jurídica e decisão judicial .....                                | 196        |

|             |  |     |
|-------------|--|-----|
| 4.4.2.9     | Objeto da ciência jurídica .....   | 198 |
| 4.4.2.10    | Metodologia jurídica .....   | 200 |
| 4.4.2.11    | Previsibilidade (universalidade) em Direito .                                | 203 |
| 4.4.2.12    | Verdade (consensual) jurídica .....  | 205 |
| 4.4.2.13    | Cientificidade jurídica e erro judiciário .....                              | 206 |
| 4.4.3       | <i>Ética</i>   |     |
| 4.4.3.1     | Ética e Teoria da Decisão Judicial .....                                     | 207 |
| 4.4.3.2     | O que se entende por ética? .....  | 208 |
| 4.4.3.3     | Ética, moral e os imperativos .....  | 209 |
| 4.4.3.4     | Hermenêutica filosófica e ética .....  | 214 |
| 4.4.3.5     | Ética judicial e suspensão dos “pré-conceitos”                               | 217 |
| 4.4.3.6     | Ética judicial e Teorias da Verdade (pragmática e consensual) .....          | 219 |
| 4.4.3.7     | Ética e erro judiciário .....  | 221 |
| 4.5         | <i>Conclusões do capítulo</i> .....  | 222 |
| 5.          | <b>ERRO JUDICIÁRIO – PRESSUPOSTOS E ESPÉCIES</b>                             |     |
| 5.1         | <i>Observações introdutórias</i> .....                                       | 224 |
| 5.2         | <i>Erro judiciário no Brasil e em Portugal – Elementos conceituais</i> ..... | 226 |
| 5.3         | <i>Lei portuguesa 67/2007 – Pontos obscuros</i> .....                        | 229 |
| 5.3.1       | <i>Decisão razoável e erro judiciário</i> .....                              | 230 |
| 5.3.1.1     | A “única resposta correta” de Ronald Dworkin .....                           | 232 |
| 5.3.1.2     | Direito e a quadratura do círculo .....                                      | 236 |
| 5.3.1.3     | Razoabilidade da decisão – Critérios científicos                             | 237 |
| 5.3.1.3.1   | <i>Teoria da norma e lógica jurídicas</i> .....                              | 239 |
| 5.3.1.3.2   | <i>Norma jurídica, proposição jurídica, decidibilidade</i> .....             | 243 |
| 5.3.1.3.3   | <i>Antinomias e lacunas</i> .....  | 245 |
| 5.3.1.3.4   | <i>Hermenêutica jurídica – Aspectos relevantes</i> .....                     | 248 |
| 5.3.1.3.4.1 | Texto e norma .....  | 248 |
| 5.3.1.3.4.2 | Princípios e regras jurídicas .....  | 250 |
| 5.3.1.3.4.3 | Principais métodos de interpretação jurídica .....                           | 255 |
| 5.3.1.3.4.4 | A lógica jurídica do razoável .....  | 259 |
| 5.3.1.3.4.5 | Semiótica jurídica .....   | 260 |

|                   |   |     |
|-------------------|---|-----|
| 5.3.1.3.4.5.1     | Níveis da linguagem .....   | 262 |
| 5.3.1.3.4.5.1.1   | Sintática .....   | 262 |
| 5.3.1.3.4.5.1.2   | Semântica .....   | 262 |
| 5.3.1.3.4.5.1.2.1 | Vagueza e ambiguidade .....   | 265 |
| 5.3.1.3.4.5.1.3   | Pragmática .....  | 267 |
| 5.3.1.3.4.5.1.3.1 | Boa e má pragmática .....   | 270 |
| 5.3.1.3.5         | <i>Decisão razoável “in concreto”</i> ..                                | 274 |
| 5.3.1.3.6         | <i>Possibilidade de mais de uma decisão correta</i> .....               | 279 |
| <b>5.4</b>        | <b><i>Espécies de erro judiciário</i></b>                               |     |
| 5.4.1             | <i>Erro de direito</i> .....  | 280 |
| 5.4.1.1           | Decisão “manifestamente ilegal” e “violação literal de lei” .....       | 280 |
| 5.4.1.2           | Aplicação de lei revogada .....   | 285 |
| 5.4.1.3           | Decisão judicial “manifestamente inconstitucional”                      |     |
| 5.4.1.3.1         | <i>Violação a regras ou princípios constitucionais</i> .....            | 286 |
| 5.4.1.3.2         | <i>Mais de uma decisão correta – Matéria constitucional</i> .....       | 288 |
| 5.4.2             | <i>Erro de fato</i>   |     |
| 5.4.2.1           | Interpretação do fato e erro judiciário .....                           | 291 |
| 5.4.2.2           | CrITÉRIOS para produção e avaliação das provas .....                    | 293 |
| 5.4.2.3           | O que se entende por erro de fato? .....                                | 296 |
| 5.4.2.4           | Erro grosseiro – Casuística .....                                       | 298 |
| 5.4.2.5           | Mais de uma decisão correta .....                                       | 301 |
| 5.4.3             | <i>Erro material e erro judiciário</i> .....                            | 303 |
| 5.4.4             | <i>Análise do art. 13º, n. 1, da Lei portuguesa 67/2007</i> ..          | 305 |
| 5.4.5             | <i>Erro judiciário: interpretação restritiva</i> .....                  | 306 |
| <b>5.5</b>        | <b><i>Conclusões do capítulo</i></b> .....                              | 309 |
| <b>6.</b>         | <b><i>REPARAÇÃO CIVIL DO ERRO JUDICIÁRIO</i></b>                        |     |
| 6.1               | <i>Apontamentos iniciais</i> .....                                      | 311 |
| 6.2               | <i>Responsabilidade civil por erro judiciário – Pressupostos</i> ...    | 312 |
| 6.2.1             | <i>Ato jurisdicional ilícito</i> .....                                  | 313 |
| 6.2.2             | <i>Erro judiciário – Culpa normativa ou objetiva – Erro grave</i> ..... | 316 |

|           |   |     |
|-----------|---|-----|
| 6.2.2.1   | Funções jurisdicionais e administrativas: zonas tênues .....            | 319 |
| 6.2.2.1.1 | <i>Erro judiciário e Tribunal de Contas</i> .....                       | 320 |
| 6.2.2.1.2 | <i>Erro judiciário e CNJ</i> .....                                      | 322 |
| 6.2.2.1.3 | <i>Erro judiciário e tribunais arbitrais (arbitragem)</i> .....         | 323 |
| 6.2.2.1.4 | <i>Erro judiciário e jurisdição voluntária</i> .....                    | 325 |
| 6.2.2.2   | Erro judiciário e decisões nos órgãos colegiados .....                  | 326 |
| 6.2.3     | <i>Erro judiciário e sua indenizabilidade</i>                           |     |
| 6.2.3.1   | Erro judiciário e inexistência de danos .....                           | 327 |
| 6.2.3.2   | Dano injusto, especial ou anormal .....                                 | 328 |
| 6.2.3.3   | Natureza jurídica dos danos indenizáveis                                |     |
| 6.2.3.3.1 | <i>Danos: base jurídica para indenização</i> .....                      | 332 |
| 6.2.3.3.2 | <i>Danos patrimoniais</i> .....   | 335 |
| 6.2.3.3.3 | <i>Danos futuros</i> .....  | 336 |
| 6.2.3.3.4 | <i>Danos morais (“rectius”: não patrimoniais)</i> .....                 | 337 |
| 6.2.3.3.5 | <i>Liquidação/arbitramento e ônus da prova</i> .....                    | 341 |
| 6.2.4     | <i>Nexo de causalidade</i> .....  | 342 |
| 6.2.4.1   | Nexo causal e concausas .....   | 355 |
| 6.2.4.2   | Excludentes do nexo causal .....  | 360 |
| 6.2.4.2.1 | <i>Caso fortuito e força maior</i> .....                                | 362 |
| 6.2.4.2.2 | <i>Fato de terceiro</i> .....   | 364 |
| 6.2.4.2.3 | <i>Culpa exclusiva da vítima</i> .....                                  | 367 |
| 6.2.5     | <i>Pressupostos específicos à reparação civil do erro judiciário</i>    |     |
| 6.2.5.1   | Legitimidade passiva: estado e/ou juiz? .....                           | 370 |
| 6.2.5.2   | Legitimidade ativa à ação indenizatória .....                           | 375 |
| 6.2.5.3   | Prévia revogação do erro judiciário .....                               | 376 |
| 6.2.5.4   | Ação regressiva: obrigatória ou facultativa? .....                      | 385 |
| 6.2.5.5   | Competência para a ação indenizatória .....                             | 393 |
| 6.2.5.6   | Prescrição e termo inicial para propositura da ação indenizatória ..... | 394 |
| 6.3       | <b><i>Conclusões do capítulo</i></b> .....                              | 397 |



## **7. ERRO JUDICIÁRIO: PREVENÇÃO E HIPÓTESES LIMÍTROFES**

|            |  |     |
|------------|--|-----|
| <b>7.1</b> | <b>Observações preliminares</b> .....  | 399 |
| <b>7.2</b> | <b>Prevenção do erro judiciário</b> .....  | 400 |
| <b>7.3</b> | <b>Principais causas do erro judiciário</b> .....                                | 402 |
| <b>7.4</b> | <b>Aspectos que podem prevenir o erro judiciário</b>                             |     |
| 7.4.1      | <i>Recrutamento na carreira da magistratura</i> .....                            | 404 |
| 7.4.2      | <i>Formação continuada dos magistrados</i> .....                                 | 408 |
| 7.4.3      | <i>Especialização da matéria jurisdicional</i> .....                             | 410 |
| 7.4.4      | <i>A fundamentação das decisões judiciais</i> .....                              | 411 |
| 7.4.5      | <i>Aperfeiçoamento do ensino jurídico</i> .....                                  | 414 |
| 7.4.6      | <i>Os recursos processuais</i> .....   | 415 |
| 7.4.7      | <i>Ação rescisória e revisão criminal</i> .....                                  | 418 |
| 7.4.8      | <i>O devido processo legal (ainda)</i> .....                                     | 419 |
| 7.4.9      | <i>Mapeamento, diagnóstico e recomendações preventivas</i> .....                 | 419 |
| <b>7.5</b> | <b>Pseudos e possíveis erros judiciários – Zonas limítrofes</b> .....            | 420 |
| 7.5.1      | <i>Erro judiciário e erro do sistema</i> .....                                   | 420 |
| 7.5.2      | <i>Erro judiciário, “error in iudicando” e “error in procedendo”</i> .....       | 424 |
| 7.5.3      | <i>Decisões reformadas em grau recursal</i> .....                                | 426 |
| 7.5.4      | <i>Tutelas de urgência e violação ou perecimento de Direito</i> .....            | 427 |
| 7.5.5      | <i>Duração razoável do processo e erro judiciário</i> .....                      | 428 |
| 7.5.5.1    | <i>Violação à duração razoável do processo: critérios</i> .....                  | 432 |
| <b>7.6</b> | <b>Prisão e erro judiciário</b> .....  | 438 |
| 7.6.1      | <i>Prisão provisória e decisão absolutória por falta de provas</i> .....         | 439 |
| 7.6.2      | <i>Prisão provisória, absolvição por falta de provas e erro judiciário</i> ..... | 441 |
| 7.6.3      | <i>Prisão injusta, inocência do acusado e indenização ...</i>                    | 446 |
| 7.6.3.1    | <i>Fundamento jurídico da indenização pela prisão injusta</i> .....              | 449 |
| 7.6.4      | <i>Prisão além do tempo</i> .....  | 454 |
| <b>7.7</b> | <b>Conclusões do capítulo</b> .....  | 456 |
| <b>8.</b>  | <b>CONCLUSÕES</b> .....  | 458 |
|            | <b>REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS</b> .....  | 471 |