

Felipe Waquil Ferraro

# A PROVA TESTEMUNHAL

Uma distinção entre os sistemas do *Civil Law* e do *Common Law*



*livraria* //  
DO ADVOGADO  
// *editora*

Porto Alegre, 2018

*Conselho Editorial*

André Luís Callegari  
Carlos Alberto Molinaro  
César Landa Arroyo  
Daniel Francisco Mitidiero  
Darci Guimarães Ribeiro  
Draiton Gonzaga de Souza  
Elaine Harzheim Macedo  
Eugênio Facchini Neto  
Gabrielle Bezerra Sales Sarlet  
Giovani Agostini Saavedra  
Ingo Wolfgang Sarlet  
José Antonio Montilla Martos  
Jose Luiz Bolzan de Moraes  
José Maria Porras Ramirez  
José María Rosa Tesheiner  
Leandro Paulsen  
Lenio Luiz Streck  
Miguel Ángel Presno Linera  
Paulo Antônio Caliendo Velloso da Silveira  
Paulo Mota Pinto

---

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)

F376p Ferraro, Felipe Waquil.

A prova testemunhal : uma distinção entre os sistemas do Civil law e do Common law / Felipe Waquil Ferraro. – Porto Alegre : Livraria do Advogado, 2018.

134 p. ; 23 cm.

Inclui bibliografia.

ISBN 978-85-9590-042-4

1. Prova testemunhal. 2. Direito processual civil. 3. Direito comparado. I. Título.

CDU 347.943

CDD 347.064

Índice para catálogo sistemático:

1. Prova testemunhal 347.943

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

# Sumário

<b>Apresentação – José Maria Rosa Tesheiner</b> .....	13
<b>1. Introdução</b> .....	15
<b>2. A prova testemunhal a partir da concepção contemporânea</b> .....	21
2.1. Contemporaneidade jurídica: prova, Direito e cultura.....	21
2.2. Direito fundamental à prova e a busca pela verdade.....	24
2.2.1. Da fundamentalidade da verdade no processo e sua problemática no direito probatório.....	27
2.3. Do princípio da oralidade.....	31
2.4. Do conceito, do objeto e dos meios legais de provas.....	33
2.4.1. Do conceito de prova.....	33
2.4.2. Do objeto da prova .....	37
2.4.3. Dos meios legais de prova.....	40
2.5. Da concepção contemporânea da prova testemunhal.....	42
2.5.1. Conceito de testemunha.....	44
2.5.2. Conceito da prova testemunhal.....	45
2.6. Meios de valoração da prova (testemunhal) no sistema jurídico brasileiro. .	47
2.6.1. Sistema da prova legal.....	48
2.6.2. Sistema da livre convicção.....	50
2.6.3. Do livre convencimento (persuasão racional).....	51
2.7. Dos problemas para valoração da prova testemunhal.....	53
2.7.1. Críticas para com a prova testemunhal.....	53
2.7.2. A percepção, fixação e a transmissão.....	57
2.7.3. Razões fisiológicas e do meio.....	60
2.7.4. Falsas memórias.....	63
2.7.5. Desvios cognitivos.....	64
2.7.6. A mídia e a opinião pública.....	66
2.8. Das regras de exclusão no sistema brasileiro.....	67
2.8.1. Das regras de exclusão específicas da prova testemunhal .....	69
2.8.1.1. Das regras de exclusão com base em critérios subjetivos.....	70
2.8.1.2. Das regras de exclusão com base em critérios objetivos.....	71

<b>3. Do sistema probatório no direito federal estadunidense.....</b>	<b>73</b>
3.1. Dos sistemas jurídicos do Direito contemporâneo.....	73
3.2. Da necessária introdução ao sistema do <i>Common Law</i> .....	74
3.3. <i>Bill of Rights</i> .....	77
3.4. <i>Federal Rules of Civil Procedure</i> .....	80
3.5. <i>Federal Rules of Evidence</i> .....	82
3.6. <i>Exclusionary Rules</i> .....	83
3.7. O júri cível.....	86
<b>4. Um estudo comparativo entre a valoração da prova e as regras de exclusão existentes no Direito brasileiro e no Direito federal norte-americano.....</b>	<b>89</b>
4.1. Das problemáticas no estudo comparado entre <i>Civil Law</i> e <i>Common Law</i> .....	89
4.2. A oralidade no <i>Civil Law</i> e no <i>Common Law</i> .....	91
4.2.1. A oralidade e o júri cível.....	92
4.2.2. Da concepção e da inquirição das testemunhas.....	93
4.2.3. Da possibilidade de influência das testemunhas.....	99
4.3. Da (des)necessidade de exposição completa dos fatos na inicial ( <i>fact pleading</i> ).....	100
4.4. Sistemas de valoração da prova e as regras de exclusão: uma visão sistemática Brasil e Estado Unidos.....	102
4.4.1. A valoração da prova no sistema adversarial ( <i>adversarial system</i> ) em confronto com o sistema inquisitorial ( <i>inquisitorial system</i> ).....	103
4.4.2. As regras de exclusão.....	107
4.4.3. A valoração da prova como base no sistema legal estadunidense.....	114
4.4.3.1. <i>Standards</i> .....	116
4.4.3.1.1. <i>Standards</i> da preponderância da prova ( <i>Preponderance of Evidence</i> ).....	117
4.4.3.1.2. <i>Standards</i> da “além da dúvida razoável” ( <i>Beyond a reasonable doubt</i> ).....	118
4.4.3.1.3. <i>Standards</i> da Prova clara e convincente ( <i>Clear and convincing evidence</i> ).....	119
<b>5. Conclusão.....</b>	<b>121</b>
<b>Bibliografia.....</b>	<b>127</b>