

STJ00109945

COLEÇÃO
O NOVO
PROCESSO
CIVIL

EDUARDO HENRIK AUBERT

A IMPUGNAÇÃO ESPECIFICADA DOS FATOS NO PROCESSO CIVIL:

Retórica, História, Dogmática

LUIZ GUILHERME MARINONI
SÉRGIO CRUZ ARENHART
DANIEL MITIDIERO
Coordenadores

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

Diretora de Conteúdo e Operações Editoriais
JULIANA MAYUMI ONO

Gerente de Conteúdo
MILISA CRISTINE ROMERA

Editorial: Aline Marchesi da Silva, Diego Garcia Mendonça, Karolina de Albuquerque Araújo e Quenia Becker

Gerente de Conteúdo Tax: Vanessa Miranda de M. Pereira

Direitos Autorais: Viviane M. C. Carmezim

Assistente de Conteúdo Editorial: Juliana Menezes Drumond

Analista de Projetos: Camilla Dantara Ventura

Estagiárias: Alan H. S. Moreira, Ana Amalia Strojnowski, Bárbara Baraldi e Bruna Mestriner

Produção Editorial

Coordenação

ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES

Especialistas Editoriais: Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite

Analista de Projetos: Larissa Gonçalves de Moura

Analistas de Operações Editoriais: Alana Fagundes Valério, Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Danielle Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto e Patrícia Melhado Navarra

Analistas de Qualidade Editorial: Ana Paula Cavalcanti, Fernanda Lessa, Thaís Pereira e Victória Menezes Pereira

Designer Editorial: Lucas Kfoury

Estagiárias: Maria Carolina Ferreira, Tainá Luz Carvalho e Sofia Mattos

Capa: Chrisley Figueiredo

Equipe de Conteúdo Digital

Coordenação

MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO

Analistas: Gabriel George Martins, Jonatan Souza, Maria Cristina Lopes Araujo e Rodrigo Araujo

Gerente de Operações e Produção Gráfica

MAURICIO ALVES MONTE

Analistas de Produção Gráfica: Aline Ferrarezi Regis e Jéssica Maria Ferreira Bueno

Estagiária de Produção Gráfica: Ana Paula Evangelista

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Aubert, Eduardo Henrik

A impugnação específica dos fatos no processo civil : retórica, história, dogmática / Eduardo Henrik Aubert; coordenadores Luiz Guilherme Marinoni, Sergio Cruz Arenhart e Daniel Mitidiero. – 1. ed. – São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2020.

Bibliografia.

ISBN 978-65-5065-298-2

1. Impugnação 2. Processo civil 3. Processo civil - Brasil I. Marinoni, Luiz Guilherme. II. Arenhart, Sergio Cruz. III. Mitidiero, Daniel. IV. Título.

20-34308

CDU-347.9(81)

Índices para catálogo sistemático: 1. Brasil : Processo civil 347.9(81)

Cibele Maria Dias – Bibliotecária – CRB-8/9427

SUMÁRIO

AGRADECIMENTOS	5
NOTA SOBRE TRADUÇÕES E REFERÊNCIAS.....	9
PREFÁCIO.....	11
INTRODUÇÃO.....	19
1. NATUREZA JURÍDICA DA IMPUGNAÇÃO ESPECIFICADA DOS FATOS ...	27
1.1. Considerações introdutórias: posições jurídicas e o CPC/2015.....	27
1.2. O ônus é posição jurídica ou é mero interesse?.....	32
1.2.1. Ônus como tutela do próprio interesse em CARNELUTTI, BETTI e GOLDSCHMIDT	34
1.2.2. O ônus como imperativo hipotético	41
1.2.3. A necessária autonomia das categorias das posições jurídicas....	47
1.3. A natureza jurídica da impugnação especificada dos fatos	50
1.3.1. Um modelo sistemático para a descrição das posições jurídicas: a contribuição de WESLEY NEWCOMB HOHFELD	53
1.3.2. A dinâmica das posições jurídicas na relação jurídica processual: um esboço	62
1.3.3. O dever de impugnação especificada dos fatos	74
2. IMPUGNAÇÃO ESPECIFICADA DOS FATOS E SISTEMA AXIOLÓGICO: A JURIDICIZAÇÃO DA RETÓRICA	85
2.1. Considerações introdutórias: uma tensão persistente	85
2.2. Embate entre valor verdade e valor liberdade no nascimento da retórica....	88
2.3. O predomínio do valor liberdade e a tradição retórica clássica	93
2.3.1. Retórica aristotélica e direito romano.....	93
2.3.2. A retórica clássica romana	98
2.4. A nova axiologia do valor verdade e o processo romano-canônico	109
2.4.1. Publicização do processo e cristianização da retórica	109
2.4.2. Uma referência: a <i>Summa de ordine iudicario</i> , de Gratia Aretino (após 1237).....	115

2.4.3.	O dever de responder com clareza no processo romano-canônico ...	121
2.5.	O <i>ius proprium</i> , com especial atenção para o processo português	129
2.5.1.	Dos forais à legislação de AFONSO III	132
2.5.2.	As Ordenações do Reino	139
2.6.	O Brasil e a modernidade entre retórica e verdade	153
2.6.1.	Brasil imperial	157
2.6.2.	Das codificações estaduais ao CPC/73	168
3.	ESTRUTURA DA IMPUGNAÇÃO ESPECIFICADA DOS FATOS: OBJETO E CONTEÚDO	193
3.1.	Considerações introdutórias: alegação de fato e proposição	193
3.2.	Os fatos e a figura do fato	199
3.2.1.	A figura do fato	206
3.2.2.	Os fatos impeditivos: breve aceno a um construto doutrinário... ..	218
3.2.3.	A linha divisória entre fatos jurídicos e fatos simples	222
3.2.4.	Causa de pedir, pré-compreensão e reenquadramento dos fatos... ..	232
3.3.	Os fatos e o réu como sujeito cognoscente	244
3.3.1.	Fatos e atos jurídicos	250
3.3.2.	Fatos que são suporte de existência, validade e eficácia.....	266
3.4.	Os fatos em sua relação recíproca	277
3.5.	Conclusão parcial: regime geral da impugnação especificada dos fatos ...	283
4.	IMPUGNAÇÃO ESPECIFICADA DOS FATOS NO SISTEMA DO PROCESSO CIVIL BRASILEIRO	287
4.1.	Considerações introdutórias: διαίρεσις, sistema e a extração de inferências normativas	288
4.2.	Impugnação especificada e contraditório	294
4.3.	Impugnação especificada e fase postulatória	298
4.3.1.	A demanda	298
4.3.1.1.	O pedido: CPC/2015, arts. 322; 324; 330	299
4.3.1.2.	Estabilização da demanda: CPC/2015, arts. 329; 357, §§ 2º e 3º	310
4.3.2.	A resposta do réu.....	318
4.3.2.1.	Contestação: CPC/2015, arts. 336; 436; 437	318
4.3.2.2.	Ausência de contestação: CPC/2015, arts. 344; 345; 348; 349.....	322
4.3.3.	Proibição e abuso de direito processual: CPC/2015, arts. 77 e 80 ...	336
4.4.	Impugnação especificada e fase probatória.....	344
4.4.1.	Considerações preliminares sobre o “ônus” da prova: CPC/2015, art. 373.....	345

4.4.2. Depoimento pessoal: CPC/2015, arts. 386; 388; 392.....	356
4.4.3. Confissão: CPC/2015, arts. 389; 393; 395	360
4.5. Impugnação especificada e fase decisória: CPC/2015, art. 489, § 1º	365
4.6. Impugnação especificada e fase recursal: CPC/2015, arts. 932, III; 1.021, §§ 1º a 3º	372
4.7. Impugnação especificada e fase executiva: CPC/2015, arts. 525; 917.....	378
4.8. Impugnação especificada e procedimentos especiais	385
4.8.1. Da utilidade do estudo dos procedimentos especiais: relações associativas	391
4.8.2. Ação de consignação em pagamento: CPC/2015, art. 544	394
4.8.3. Ação de exigir contas: CPC/2015, arts. 550, §§ 1º e 3º, e 551, caput e § 1º	401
4.8.4. Inventário: CPC/2015, art. 627	405
4.8.5. Embargos de terceiro: CPC/2015, art. 680.....	409
4.8.6. Ação monitória: CPC/2015, art. 702, §§ 1º a 3º	412
4.8.7. Homologação do penhor legal: CPC/2015, art. 704.....	413
CONCLUSÃO	415
BIBLIOGRAFIA	421