

**JOSÉ ROBERTO DOS SANTOS BEDAQUE**

# ***TUTELA PROVISÓRIA***

***Analizada à Luz das Garantias Constitucionais  
da Ação e do Processo***

*6ª edição revista e refundida do livro  
Tutela Cautelar e Tutela Antecipada:  
Tutelas Sumárias e de Urgência*

## **TUTELA PROVISÓRIA**

*Analisada à Luz das Garantias Constitucionais da Ação e do Processo*

© JOSÉ ROBERTO DOS SANTOS BEDAQUE

Como **Tutela Cautelar e Tutela Antecipada: Tutelas Sumárias e de Urgência:**

*1ª edição: 1998; 2ª edição: 2001; 3ª edição: 2003; 4ª edição: 2006;*

*5ª edição: 2009.*

*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.*

Impresso no Brasil

*Printed in Brazil*

04.2021

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

B399t Bedaque, José Roberto dos Santos.  
Tutela provisória : analisada à luz das garantias constitucionais da ação e do processo / José Roberto dos Santos Bedaque. – 6. ed., rev. e refundida. – São Paulo : Malheiros, 2021.  
496p. ; 23 cm.

Edição refundida do livro: Tutela cautelar e tutela antecipada: tutelas sumárias e de urgência.

Inclui bibliografia.

ISBN 978-65-5860-016-9

1. Tutela provisória - Brasil. 2. Tutela jurisdicional. 3. Tutela antecipada. 4. Garantia constitucional. I. Título.

CDU 347.919.6(81)

### **Índice para catálogo sistemático:**

1. Tutela provisória : Brasil 347.919.6(81)

(Bibliotecária responsável: Sabrina Leal Araujo – CRB 8/10213)

**SUMÁRIO**

<i>Nota Explicativa</i> .....	11
<i>Capítulo I – Noções Introdutórias</i>	
1. <i>Tutela jurisdicional</i> .....	13
2. <i>A ineficiência do sistema</i> .....	16
3. <i>A busca de alternativas</i> .....	19
4. <i>A via jurisdicional e a plena realização dos direitos</i> .....	20
5. <i>As tutelas diferenciadas</i> .....	26
6. <i>Justificativas para adoção de tutelas sumárias</i> .....	27
<i>Capítulo II – Notícia Histórica sobre a Tutela Cautelar (Provisória)</i> .....	30
<i>Capítulo III – Breve Estudo de Direito Comparado</i>	
1. <i>A tutela cautelar nos ordenamentos estrangeiros</i> .....	35
2. <i>A tutela sumária no Brasil e na Itália: comparação</i> .....	47
3. <i>A tutela sumária no Brasil, na Alemanha e na França: comparação</i> .....	55
4. <i>A tutela sumária nos Países da Common Law: comparação</i> .....	58
<i>Capítulo IV – Garantia Constitucional da Ação e Tutela Jurisdicional</i>	
1. <i>Tutela jurisdicional e direito constitucional de ação</i> .....	61
2. <i>Direito de ação: perspectiva constitucional</i> .....	64
3. <i>Garantia do devido processo constitucional</i> .....	67
4. <i>Garantia constitucional de ação e o resultado da atividade jurisdicional. Acesso efetivo ao processo e à ordem jurídica justa</i> .....	71
5. <i>Efetividade como conteúdo da garantia constitucional da ação. Visão bilateral do fenômeno</i> .....	76
6. <i>Tutela provisória e garantia constitucional de acesso à Justiça</i> .....	81
7. <i>Tutela provisória e Poder Público</i> .....	86
8. <i>Tutela provisória e valores constitucionais conflitantes</i> .....	90
9. <i>O juiz e o contraditório</i> .....	92
10. <i>O direito de ação, a inércia da jurisdição e o contraditório</i> .....	94
11. <i>O contraditório e as questões de ordem pública</i> .....	98
<i>Capítulo V – Tutelas Sumárias</i>	
1. <i>As modalidades de tutela jurisdicional</i> .....	101

2. <i>A efetividade da tutela versando sobre a exigibilidade de obrigação: sentença executiva ou executiva “lato sensu” e sentença mandamental</i> .....	103
3. <i>Tutelas satisfativas</i> .....	109
4. <i>Técnicas para obtenção da tutela satisfativa</i> .....	110
5. <i>O tempo e a efetividade do processo</i> .....	114
6. <i>Cognição sumária e cognição plena</i> .....	116
7. <i>Tutela sumária</i> .....	117
8. <i>Tutela provisória antecipada e cautelar</i> .....	120
9. <i>Tutela provisória: premissas</i> .....	122
10. <i>Antecipação de efeitos da tutela final e tutela sumária</i> .....	127
11. <i>Ainda sobre as técnicas provisoriamente antecipatórias</i> .....	132
12. <i>Identificação da tutela provisória: relevância</i> .....	136
13. <i>Instrumentalidade da tutela provisória</i> .....	139
14. <i>As tutelas antecipada e cautelar: seu conteúdo e sua função no sistema processual</i> .....	144
15. <i>Estrutura da tutela cautelar: ainda a provisoriedade</i> .....	148
16. <i>Revogabilidade das tutelas provisórias de urgência e da evidência</i> .....	153
17. <i>Insuficiência do critério funcional para caracterização da tutela sumária provisória</i> .....	156
18. <i>Tutela provisória de urgência</i> .....	161
19. <i>Classificação da tutela cautelar</i> .....	164
20. <i>O mérito da tutela provisória de urgência</i> .....	168
21. <i>Tutela provisória de urgência e “periculum in mora”</i> .....	169
22. <i>Tutela provisória de urgência e tutela preventiva</i> .....	170
23. <i>Identificação do “periculum in mora”</i> .....	174
24. <i>Tutela provisória de urgência e intensidade do perigo</i> .....	176
25. <i>O perigo, a tutela de urgência (genérica e específica) e a tutela sumária da evidência</i> .....	179
26. <i>Tutela provisória e relação material</i> .....	182
27. <i>A instrumentalidade hipotética</i> .....	186
28. <i>Tutela cautelar: terceiro gênero?</i> .....	189
29. <i>Espécies de tutela cognitiva e antecipação provisória de efeitos</i> .....	198
30. <i>Tutela provisória: acolhimento e rejeição da pretensão substancial</i> .....	199
31. <i>Tutela provisória satisfativa: suposta antinomia</i> .....	202
32. <i>O caráter satisfativo da tutela jurisdicional</i> .....	207
33. <i>Satisfatividade e referibilidade</i> .....	212
34. <i>A correta compreensão da técnica cautelar</i> .....	215
35. <i>Poder geral de concessão da tutela provisória</i> .....	223
36. <i>Tutela provisória e eficácia imediata de atos judiciais sujeitos a impugnação</i> ..	228
37. <i>Tutela cautelar: síntese conclusiva</i> .....	231
38. <i>Tutela sumária definitiva e tutela provisória</i> .....	234
39. <i>Eventual insuficiência da tutela provisória de urgência</i> .....	239
40. <i>Ainda sobre a tutela sumária provisória e definitiva</i> .....	243

41. Tutela sumária não cautelar .....	250
42. Classificação da tutela jurisdicional .....	260
43. Provisoriedade das tutelas sumárias cautelares e não cautelares .....	262
44. Tutela sumária definitiva e imutabilidade da decisão .....	265
45. Tutela sumária urgente e irreversível .....	266
46. O perigo de dano concreto e o dano marginal .....	268
47. A opção entre as modalidades de tutela sumária .....	270
48. Observações críticas sobre a generalização da tutela sumária definitiva .....	274
49. Tutela sumária não cautelar: via excepcional de solução de controvérsias .....	276
50. Tutela sumária definitiva: o perigo da radicalização .....	287

## Capítulo VI – Tutela Provisória de Urgência (Antecipada e Cautelar) e da Evidência

### 1. Noções introdutórias

1.1 Considerações sobre a natureza jurídica da tutela provisória .....	292
1.2 Espécies de tutela provisória: urgência e evidência .....	295
1.3 Tutela provisória antecipada: urgência e evidência no Código de 1973 ....	296
1.4 Tutela diferenciada de urgência e da evidência: aspectos da técnica procedimental e de caráter substancial .....	298
1.5 Espécies de tutela provisória de urgência: identidade de escopos .....	301
1.6 Tutelas de urgência antecipada e cautelar: divergência terminológica .....	302
1.7 Tutelas antecipada e cautelar: semelhanças e diferenças .....	304
1.8 Tutelas provisória e definitiva no Código de 2015 .....	306

### 2. Tutela provisória – Considerações gerais

2.1 Efetivação da tutela provisória (CPC, art. 297) .....	308
2.2 Fundamentação da decisão e tutela provisória (art. 298) .....	312
2.3 Discricionariedade judicial .....	313
2.4 Tutela provisória e competência (art. 299) .....	315
2.5 Legitimidade para postular a tutela provisória .....	319
2.6 Tutela provisória “ex officio” .....	320
2.7 Fungibilidade ontem e hoje .....	325
2.8 Tutela provisória e contraditório .....	329
2.9 Tutela provisória e adstrição .....	337
2.10 Tutela provisória – Improcedência do pedido .....	339

### 3. Tutela provisória de urgência: considerações introdutórias

3.1 Requisitos: verossimilhança e perigo de dano ou risco ao resultado útil do processo .....	346
3.1.1 Verossimilhança e prova inequívoca: CPC/1973 e CPC/2015 .....	346
3.1.2 Perigo de dano ou risco ao resultado útil do processo .....	351
3.2 Tutela provisória de urgência e caução (art. 300, § 1º) .....	353
3.3 Liminar e justificação prévia (CPC, art. 300, § 2º) .....	357
3.4 Tutela provisória de urgência antecipada e reversibilidade dos efeitos (art. 300, § 3º) .....	357

3.4.1	Tutela antecipada e efeitos irreversíveis .....	359
3.4.2	Tutela antecipada: conteúdo satisfativo e irreversibilidade .....	369
3.5	Responsabilidade objetiva (art. 302) .....	370
<b>4.</b>	<b>Tutela provisória de urgência antecipada: considerações iniciais</b> .....	<b>372</b>
4.1	Utilidade da distinção entre tutela cautelar e tutela antecipada .....	373
4.2	A opção pela tutela sumária definitiva .....	376
4.3	A generalização da tutela antecipada .....	379
4.4	Medida liminar e antecipação de efeitos da tutela final .....	381
4.5	A antecipação da tutela jurisdicional no sistema processual brasileiro .....	383
4.6	A doutrina brasileira e a natureza jurídica da tutela antecipada .....	384
4.7	Tutela provisória de urgência antecipada: provisoriedade, instrumentalidade e satisfatividade .....	387
4.8	Tutela provisória antecipada: limitação aos efeitos do provimento final ...	389
4.9	Tutela antecipada e tutela final .....	395
4.9.1	Tutela antecipada e natureza da tutela final .....	397
4.10	Tutela antecipada e julgamento antecipado .....	401
4.11	Momento da antecipação, natureza da decisão e recurso .....	403
4.12	Eficácia imediata da tutela provisória antecipada: aparente paradoxo .....	411
4.13	Indeferimento da antecipação e procedência do pedido .....	413
4.14	Tutela antecipada e cumprimento provisório da sentença .....	414
4.15	Pretensão parcialmente incontroversa: da tutela antecipada ao julgamento parcial do mérito .....	418
4.16	Antecipação prévia e incidental .....	421
4.17	A tutela antecipada e o eventual processo de cognição exauriente .....	423
4.18	A nova configuração da tutela antecipada .....	425
4.19	Síntese da proposta apresentada no Anteprojeto do IBDP e o CPC/2015 ..	431
<b>5.</b>	<b>Tutela provisória de urgência antecipada requerida em caráter antecedente</b> ...	<b>435</b>
5.1	Concessão da tutela antecipada .....	436
5.2	Estabilização da tutela antecipada .....	438
5.3	Estabilização e recurso .....	443
5.4	Estabilização e demanda autônoma de impugnação .....	448
5.5	Improcedência do pedido de tutela definitiva .....	452
<b>6.</b>	<b>Tutela provisória de urgência cautelar requerida em caráter antecedente: requisitos da inicial</b> .....	<b>452</b>
6.1	Aspectos procedimentais .....	453
6.2	Revelia .....	453
6.3	As duas fases do procedimento .....	454
6.4	Indeferimento da tutela cautelar requerida em caráter antecedente .....	456
<b>7.</b>	<b>Tutela da evidência</b> .....	<b>457</b>
7.1	Hipóteses legais .....	458
7.1.1	Comportamento do réu .....	458

7.1.2 Prova documental de tese jurídica firmada em precedentes .....	463
7.1.3 Pedido reipersecutório fundado em prova documental .....	464
7.1.4 Prova documental não impugnada .....	464
7.2 Tutela da evidência e liminar .....	465
<i>Capítulo VII – Conclusão</i> .....	467
<b><i>Bibliografia</i></b> .....	473