

**Tiago Fachin**

# **ATIVISMO JUDICIAL PROCESSUAL:**

**INICIATIVA DO JUIZ NA FORMULAÇÃO DOS  
ARGUMENTOS E NA PRODUÇÃO DA PROVA EM  
COTEJO COM O PRINCÍPIO DO CONTRADITÓRIO**

**PERSPECTIVAS BRASILEIRA E EUROPEIA**



**empóriododireito**  
**Florianópolis**  
**2016**



Copyright© 2016 by Tiago Fachin

Diretora Responsável: Aline Gostinski

Editor Responsável: Israel Vilela

Capa e Diagramação: Carla Botto de Barros

### Conselho Editorial:

Aldacy Rachid Coutinho (UFPR)

Alexandre Moraes da Rosa (UFSC e UNIVALI)

Aline Gostinski (UFSC)

André Karam Trindade (IMED-RS)

Antônio Gavazzoni (UNOESC)

Augusto Jobim do Amaral (PUCRS)

Aury Lopes Jr. (PUCRS)

Claudio Eduardo Regis de Figueiredo e Silva (ESMESC)

Eduardo Lamy (UFSC)

Jacinto Nelson de Miranda Coutinho (UFPR)

Juan Carlos Vezzulla (IMAP-PT)

Juarez Tavares (UERJ)

Julio Cesar Marcelino Jr. (UNISUL)

Luis Carlos Cancellier de Olivo (UFSC)

Marco Aurélio Marrafon (UERJ)

Márcio Staffen (IMED-RS)

Orlando Celso da Silva Neto (UFSC)

Paulo Marcio Cruz (UNIVALI)

Rubens R. R. Casara (IBMEC-RJ)

Rui Cunha Martins (Coimbra-PT)

Sérgio Ricardo Fernandes de Aquino (IMED)

### DADOS INTERNACIONAIS DE CATALOGAÇÃO NA PUBLICAÇÃO (CIP)

Fachin, Tiago

Ativismo judicial processual: iniciativa do juiz na formulação dos argumentos e na produção da prova em cotejo com o princípio do contraditório. perspectivas brasileira e europeia /

Tiago Fachin

1ª ed. – Florianópolis: Empório do Direito, 2016.

126 p.

ISBN 978-85-68972-49-6

1. Ativismo Judicial 2. Direito Processual - Brasil I. Título

CDU 342.56

*É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo, inclusive quanto às características gráficas e/ou editoriais.*

*A violação de direitos autorais constitui crime (Código Penal, art.184 e §§, Lei nº 10695, de 01/07/2003), sujeitando-se à busca e apreensão e indenizações diversas (Lei nº9.610/98).*

*Todos os direitos desta edição reservados à Empório do Direito Editora.*



**empóriododireito.com.br**

Rua: Santa Luzia, 100 – sala 610

CEP 88036-540 – Trindade – Florianópolis/SC

www.empóriododireito.com.br

editora@empóriododireito.com.br

Impresso no Brasil

Printed in Brazil

4220964

# SUMÁRIO

**PREFÁCIO . . . . . 9**

**INTRODUÇÃO . . . . . 11**

## **CAPÍTULO 1**

**A TÔNICA DO ATIVISMO JUDICIAL E O PRINCÍPIO DO CONTRADITÓRIO . . . . . 15**

1.1. DELINEANDO O ALCANCE CONCEITUAL DE ATIVISMO JUDICIAL . . . . . 15

1.2. ESTADO E CONSTITUIÇÃO. . . . . 21

1.3. DIREITOS FUNDAMENTAIS E SUA ESTRUTURA: DISTINÇÃO ENTRE REGRAS E PRINCÍPIOS . . . . . 28

1.4. O PRINCÍPIO DO CONTRADITÓRIO - BREVE ANÁLISE HISTÓRICA . . . . . 37

## **CAPÍTULO 2**

**JURISDIÇÃO, PROCESSO E PROCEDIMENTO . . . . . 45**

2.1. JURISDIÇÃO E PROCESSO . . . . . 45

2.2. O PROCESSO COMO PROCEDIMENTO EM CONTRADITÓRIO . 54

2.3. O ELO ENTRE O DIREITO MATERIAL E O PROCESSO . . . 57

2.4. A FINALIDADE DO PROCESSO JURISDICIONAL E A QUESTÃO DOS ESCOPOS METAJURÍDICOS DO PROCESSO . 60

2.5. O PRINCÍPIO DO CONTRADITÓRIO COMO GARANTIA DE INFLUÊNCIA E DE NÃO SURPRESA . . . . . 66

## **CAPÍTULO 3**

**PERSPECTIVAS DO ATIVISMO JUDICIAL PROCESSUAL NO BRASIL E NA UNIÃO EUROPEIA. . . . . 73**

3.1. A PERSPECTIVA BRASILEIRA . . . . . 73

3.1.1. A MOTIVAÇÃO DAS DECISÕES JUDICIAIS E A ATIVIDADE PROBATÓRIA NO CÓDIGO DE PROCESSO CIVIL DE 1973. . . . . 75

3.1.2. ASPECTOS DESTACADOS DO NOVO CÓDIGO DE PROCESSO CIVIL ALUSIVOS ÀS DECISÕES JUDICIAIS E À PROVA . . . . . 80

3.1.3. O DIREITO DOS HIPOSSUFICIENTES . . . . . 85

3.2. O CONTEXTO DO DIREITO DA UNIÃO EUROPEIA . . . . . 88

3.2.1. A DIMENSÃO DA TUTELA JURISDICIONAL EFETIVA NA UNIÃO EUROPEIA . . . . . 92

3.2.2. O PAPEL DOS JUÍZES NA TRADIÇÃO EUROPEIA . . . . . 99

3.3. AVENTANDO SOBRE POSSÍVEIS (IN)CONGRUÊNCIAS . . 107

**CONSIDERAÇÕES FINAIS . . . . . 117**

**REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS . . . . . 121**