

Claudia Beeck Moreira de Souza

POR QUE OS JUÍZES DECIDEM?
UM ESTUDO SOBRE LEGITIMIDADE, ARGUMENTAÇÃO
E O CONTROLE DAS DECISÕES JUDICIAIS

Appris
editora

Editora Appris Ltda.
1.ª Edição - Copyright© 2021 da autora
Direitos de Edição Reservados à Editora Appris Ltda.

Nenhuma parte desta obra poderá ser utilizada indevidamente, sem estar de acordo com a Lei nº 9.610/98. Se incorreções forem encontradas, serão de exclusiva responsabilidade de seus organizadores. Foi realizado o Depósito Legal na Fundação Biblioteca Nacional, de acordo com as Leis nos 10.994, de 14/12/2004, e 12.192, de 14/01/2010.

Catálogo na Fonte
Elaborado por: Josefina A. S. Guedes
Bibliotecária CRB 9/870

1223731

S729p
2021
Souza, Claudia Beek Moreira de
Por que os juízes decidem? Um estudo sobre legitimidade,
argumentação e o controle das decisões judiciais/
Claudia Beek Moreira de Souza. - 1. ed. - Curitiba : Appris, 2021.
171 p. ; 23 cm. - (Direito e democracia).

Inclui bibliografia.
ISBN 978-65-250-1255-1

1. Argumentação jurídica. 2. Decisões judiciais. 3. Democracia.
I. Título. II. Série.

CDD - 340.14

Livro de acordo com a normalização técnica da ABNT

Appris
Editora

Editora e Livraria Appris Ltda.
Av. Manoel Ribas, 2265 - Mercês
Curitiba/PR - CEP: 80810-002
Tel. (41) 3156-4731
www.editoraappris.com.br

Printed in Brazil
Impresso no Brasil

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO	15
1	
A JURISDIÇÃO CONSTITUCIONAL BRASILEIRA NO INÍCIO DO SÉCULO XXI	19
1.1 AS TRANSFORMAÇÕES DO CONCEITO DE JURISDIÇÃO NO ESTADO CONSTITUCIONAL	20
1.1.1 O Judiciário transformado pelas modificações do Estado	24
1.1.2 O Judiciário transformado pelas modificações do direito	30
1.2 OS DESAFIOS DA JURISDIÇÃO CONSTITUCIONAL NO PÓS-POSITIVISMO ..	38
1.2.1 A aproximação entre o direito e a moral	39
1.2.2 A aproximação entre o poder judiciário e a população	43
1.2.3 A aproximação entre o Poder Judiciário e as decisões políticas	46
2	
A RACIONALIDADE DAS DECISÕES JUDICIAIS: PRESSUPOSTOS ...	53
2.1 O DIREITO SE PRODUZ PELO USO DA LINGUAGEM	55
2.2 EXISTE O DEVER DE JUSTIFICAR AS DECISÕES	57
2.3 EXISTE DIFERENÇA ENTRE CONTEXTO DE DESCOBERTA E CONTEXTO DE JUSTIFICAÇÃO	60
2.4 APROXIMAÇÃO À TEORIA DA ARGUMENTAÇÃO JURÍDICA	63
2.5 A ARGUMENTAÇÃO JUSTIFICA AS DECISÕES	72
2.6 JUSTIFICAÇÃO INTERNA E JUSTIFICAÇÃO EXTERNA – É CERTA A DISTINÇÃO ENTRE CASOS FÁCEIS E DIFÍCEIS	76
3	
PARÂMETROS PARA A JUSTIFICAÇÃO EXTERNA DAS DECISÕES ...	83
3.1 AS TEORIAS RECORRENTES NO BRASIL SOBRE O CONTROLE DAS DECISÕES JUDICIAIS	84
3.2 OS CRITÉRIOS CONCILIADORES	98
3.2.1 A fundamentação normativa	100
3.2.2 A preservação da integridade do sistema	104
3.2.3 A análise dos impactos da decisão sobre a realidade	110

ANÁLISE DE CASOS EXEMPLIFICATIVOS.....	117
4.1 A FUNDAMENTAÇÃO EM PREMISSA NORMATIVA: ADC 29 E HC 106212... 119	
4.1.1 Opinião pública não é premissa adequada para embasar decisão judicial: ADC 29	121
4.1.2 Impressão pessoal não é premissa adequada para embasar decisão judicial..	126
4.2 A INTEGRIDADE DO DIREITO: MS 30260 E ADI 4274	129
4.2.1 Várias interpretações de um mesmo precedente.....	132
4.2.2 A pretensão de universalidade da decisão	137
4.3 ANÁLISE CONSEQUENCIALISTA: ADI 4167 e ADI 4543.....	141
4.3.1 A análise de consequências como fundamento relevante: ADI 4167.....	143
4.3.2 A importância dos fundamentos jurídicos para além das consequências: ADI 4543	148
 CONCLUSÃO	 155
 REFERÊNCIAS	 159