

Jorge André de Carvalho Mendonça

16

**O PAPEL DAS CORTES SUPREMAS DO BRASIL E DOS
ESTADOS UNIDOS NO SISTEMA DE JUSTIÇA PENAL:**

*Uma análise em face da teoria dos
precedentes obrigatórios*

COLEÇÃO CIÊNCIA CRIMINAL CONTEMPORÂNEA

Coordenação: Cláudio Brandão





Conselho Editorial

Doutor Cláudio Roberto Cintra Bezerra Brandão
Professor Titular da Universidade Federal de Pernambuco – Brasil

Doutora Sílvia Isabel dos Anjos Caetano Alves
Professora da Universidade de Lisboa – Portugal

Doutor Georges Martyn
Professor da Universidade de Ghent – Flanders/Bélgica

Doutora Agata Cecilia Amato Mangiameli
Professora da Universidad de Roma II – Itália

Doutora Ana Elisa Liberatore Silva Bechara
Professora Titular da USP – Brasil

Doutor Stelio Mangiameli
Professor da Universidade de Teramo – Itália

Doutor José Geraldo de Sousa Junior
Professor Titular da Universidade de Brasília – Brasil

Doutor Joaquim Portes de Cerqueira César
Doutor em Direito Constitucional pelo PUC/SP – Brasil

Doutor Thomas Law
Doutor em Direito Comercial pelo PUC/SP – Brasil

Doutor Marcelo Figueiredo
Professor da PUC/SP – Brasil

Doutor João Grandino Rodas
Professor Titular da USP – Brasil

Editor Chefe

Plácido Arraes

Editor

Tales Leon de Marco

Produtora Editorial

Bárbara Rodrigues

Capa, projeto gráfico

Bárbara Rodrigues

Diagramação

Nori Firmo de Assis

Todos os direitos reservados.

Nenhuma parte desta obra pode ser reproduzida, por quaisquer meios, sem a autorização prévia do Grupo D'Plácido.

Copyright © 2022, D'Plácido Editora.

Copyright © 2022, Jorge André de Carvalho Mendonça.

Belo Horizonte

Av. Brasil, 1843, Savassi, Belo Horizonte, MG – CEP 30140-007
Tel.: 31 3261 2801

São Paulo

Av. Paulista, 2444, 8º andar, cj 82, Bela Vista – São Paulo, SP – CEP 01310-933

WWW.EDITORADPLACIDO.COM.BR INSTAGRAM/EDITORADPLACIDO

Catálogo na Publicação (CIP)

M539 Mendonça, Jorge André de Carvalho
O papel das Cortes Supremas do Brasil e dos Estados Unidos no sistema de justiça penal : uma análise em face da teoria dos precedentes obrigatórios / Jorge André de Carvalho Mendonça. - 1. ed. - Belo Horizonte, São Paulo : D'Plácido, 2023.
402 p. - (Ciência criminal contemporânea; v. 16)

ISBN 978-65-5589-630-5

1. Direito 2. Direito Penal 3. Criminologia I. Título II. Série.

CDDir: 341.5

Bibliotecária responsável: Fernanda Gomes de Souza CRB-6/2472

D'PLÁCIDO



Rodapé



SUMÁRIO

PREFÁCIO	11
INTRODUÇÃO	15

**PRIMEIRA PARTE: O PAPEL DO SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL
NO SISTEMA DE JUSTIÇA PENAL**

1. O SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL E A TAREFA DE PRODUZIR NORMAS CRIMINAIS PARA O FUTURO	27
1.1. A lei criminal para o Supremo Tribunal Federal.....	27
1.1.1. A tradição do <i>civil law</i> e sua relação com a lei.....	27
1.2. O princípio da legalidade na Suprema Corte Brasileira.....	31
1.2.1. A lei certa.....	31
1.2.1.1. A certeza do texto legal.....	32
1.2.1.2. A aplicação judicial do direito.....	38
1.2.1.3. O Supremo Tribunal Federal e a certeza do texto constitucional sobre a presunção de inocência.....	44
1.2.2. A lei escrita, o incesto e o antissemitismo.....	53
1.2.3. A lei estrita e a analogia.....	58
1.2.3.1. A criminalização da homofobia e transfobia.....	60
1.2.3.2. A proporcionalidade e a sanção penal.....	64
1.2.4. A lei prévia.....	71
1.2.4.1. A anterioridade da lei no sistema de justiça penal.....	71
1.2.4.2. A natureza declaratória das decisões judiciais.....	76
1.2.4.3. A retroatividade dos precedentes.....	79

1.2.4.4. A dimensão temporal dos precedentes para o Supremo Tribunal Federal.....	84
1.3. Os precedentes criminais para o Supremo Tribunal Federal.....	91
1.3.1. A previsão da teoria dos precedentes.....	91
1.3.2. A <i>ratio decidendi</i> e a teoria dos motivos determinantes.....	96
1.3.3. A individualidade dos acórdãos.....	102
1.3.4. Os votos individuais sobre a prisão em face da presunção de inocência.....	107
2. O SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL E A MISSÃO DE DAR UNIDADE AO SISTEMA DE JUSTIÇA PENAL.....	113
2.1. A competência criminal do STF.....	113
2.1.1. O Foro Privilegiado.....	113
2.1.2. O <i>habeas corpus</i>	121
2.1.3. O recurso ordinário.....	127
2.1.4. O recurso extraordinário.....	133
2.1.5. A repercussão geral.....	140
2.1.6. A reclamação.....	145
2.2. A vinculação e a superação dos precedentes criminais no STF.....	151
2.2.1. A vinculação vertical, horizontal e a autovinculação aos precedentes.....	151
2.2.2. O julgamento por órgãos fracionários.....	155
2.2.3. A superação de precedentes na lei na teoria.....	164
2.2.4. A mudança de precedente sobre o alcance da presunção de inocência.....	169
2.3. O comportamento do Supremo Tribunal Federal no sistema de justiça penal.....	175
2.3.1. A carga de trabalho criminal.....	175
2.3.2. A fundamentação adequada dos acórdãos.....	185
2.3.3. As súmulas, as ementas e a jurisprudência.....	192
2.3.4. Como decidem os ministros.....	197

SEGUNDA PARTE: O PAPEL DA SUPREMA CORTE DOS ESTADOS UNIDOS NO SISTEMA DE JUSTIÇA PENAL

1. A SUPREMA CORTE DOS ESTADOS UNIDOS E A TAREFA DE PRODUZIR NORMAS CRIMINAIS PARA O FUTURO.....	213
1.1. A lei criminal para a suprema corte dos estados unidos.....	213

1.1.1. A Tradição do <i>common law</i> , os costumes e os precedentes.....	213
1.1.2. A legalidade na Suprema Corte dos Estados Unidos.....	214
1.1.2.1. A lei certa.....	215
1.1.2.1.1. A construção de sentido ao texto legal.....	216
1.1.2.1.2. A criação judicial do direito.....	220
1.1.2.1.3. O alcance da norma pela e o crime de fraude federal.....	224
1.1.2.2. A lei escrita e estrita no sistema de justiça criminal norte-americano.....	230
1.1.2.2.1. A vedação dos <i>common law crimes</i>	231
1.1.2.2.2. A aplicação da pena e o <i>guidelines</i>	235
1.1.2.3. A lei prévia.....	240
1.1.2.3.1. O <i>ex post facto</i>	241
1.1.2.3.2. A natureza constitutiva das decisões judiciais.....	245
1.1.2.3.3. A prospectividade dos precedentes.....	249
1.1.2.3.4. A dimensão temporal dos precedentes criminais na Suprema Corte dos Estados Unidos.....	257
1.2. Os precedentes criminais para a Suprema Corte dos Estados Unidos.....	267
1.2.1. A legitimidade dos precedentes.....	267
1.2.2. O <i>holding</i>	273
1.2.3. A colegialidade na Suprema Corte dos Estados Unidos.....	283
2. A SUPREMA CORTE DOS ESTADOS UNIDOS E A MISSÃO DE DAR UNIDADE AO DIREITO NO SISTEMA DE JUSTIÇA PENAL.....	293
2.1. A competência criminal da Suprema Corte dos Estados Unidos.....	293
2.1.1. A prerrogativa de foro.....	293
2.1.2. O <i>habeas corpus</i>	301
2.1.3. A competência recursal.....	306
2.1.4. O <i>writ of certiorari</i>	311
2.2. A vinculação e a superação dos precedentes criminais na Suprema Corte dos Estados Unidos.....	318
2.2.1. A vinculação vertical e horizontal.....	318
2.2.2. O aspecto prospectivo dos precedentes.....	322
2.2.3. O <i>overruling</i> na teoria.....	326
2.2.4. O <i>under-the-table overruling</i>	331
2.2.5. A força dos precedentes criminais norte-americanos.....	338

2.3. ● comportamento da Suprema Corte dos Estados Unidos no sistema de justiça penal.....	342
2.3.1. ● funcionamento em face da carga de trabalho.....	342
2.3.2. A fundamentação das <i>opinions</i> e os limites às peças recursais.....	348
2.3.3. Como decidem os <i>justices</i>	354
CONCLUSÃO	365
REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS	379