

STJ00117752

PLAUTO FARACO DE AZEVEDO

APLICAÇÃO DO DIREITO E CONTEXTO SOCIAL

3.^a edição
revista, atualizada e ampliada

THOMSON REUTERS
**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

STJ00117752

APLICAÇÃO DO DIREITO E CONTEXTO SOCIAL

PLAUTO FARACO DE AZEVEDO

3.^a edição revista, atualizada e ampliada

1.^a edição: 1996; 2.^a edição: 1998.

■ Diagramação eletrônica:

TCS – Tata Consultancy Services – CNPJ 04.266.331/0001-29

Impressão e encadernação:

Geo-Gráfica e Editora Ltda., CNPJ 44.197.044/0001-29.

EDITORA REVISTA DOS TRIBUNAIS LTDA.

© desta edição [2014]

1010404

MARISA HARMS

Diretora Responsável

Visite o nosso site: www.rt.com.br

CENTRAL DE RELACIONAMENTO RT

(atendimento, em dias úteis, das 8 às 17 horas)

Tel. 0800-702-2433

e-mail de atendimento ao consumidor

sac@rt.com.br

Rua do Bosque, 820 – Barra Funda

Tel. 11 3613-8400 – Fax 11 3613-8450

CEP 01136-000 – São Paulo, SP, Brasil

TODOS OS DIREITOS RESERVADOS. Proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo, especialmente por sistemas gráficos, microfílmicos, fotográficos, reprográficos, fonográficos, videográficos. Vedada a memorização e/ou a recuperação total ou parcial, bem como a inclusão de qualquer parte desta obra em qualquer sistema de processamento de dados. Essas proibições aplicam-se também às características gráficas da obra e à sua editoração. A violação dos direitos autorais é punível como crime (art. 184 e parágrafos, do Código Penal), com pena de prisão e multa, conjuntamente com busca e apreensão e indenizações diversas (arts. 101 a 110 da Lei 9.610, de 19.02.1998, Lei dos Direitos Autorais).

Impresso no Brasil

[06 - 2014]

Profissional

Fechamento desta edição

[30.05.2014]



ISBN 978-85-203-5259-5

SUMÁRIO

1.	CIÊNCIA DO DIREITO E IDEOLOGIA NO DISCURSO JURÍDICO.....	9
1.1	Ensino e ideia prévia do direito.....	9
1.2	A cisão positivista no discurso jurídico.....	11
1.3	Limites à ingerência do direito.....	13
1.4	O problema da justificação do Estado.....	14
1.5	A deformação ideológica no discurso jurídico.....	19
1.6	Relevância da Ciência do Direito ou Dogmática Jurídica – Instrumentalidade da técnica jurídica – Valorização do direito positivo.....	22
1.7	Cientismo e retração da Filosofia. Positivismo, Relativismo e Antropologia Cultural.....	25
1.8	As múltiplas faces do positivismo jurídico.....	29
1.9	Direito e ordem. Qual ordem?.....	33
2.	CIÊNCIA JURÍDICA DE ONTEM E DE HOJE.....	36
2.1	A crise do modelo positivista da Ciência Jurídica – Infringência dos limites postos pela “ideologia da separação”.....	36
2.2	A filosofia cientista e o método jurídico – Método e ideologia.....	41
2.3	Dogmática Jurídica e “dogma” no direito.....	46
2.4	O necessário redimensionamento da Ciência do Direito ou Dogmática Jurídica – A Dogmática Penal como paradigma.....	50
3.	A CIÊNCIA JURÍDICA E O CONTEXTO HISTÓRICO.....	53
3.1	A falência do “socialismo real” e as contradições da sociedade liberal.....	53
3.2	O desvio conservador da Suprema Corte (Corte Rehnquist) – A velha desordem internacional e o panorama brasileiro.....	57
3.3	Ciência Jurídica e evolução cultural – Os interesses em questão.....	60
3.3.1	Ciência Jurídica e Estado. Inadequação atual da denominação Dogmática Jurídica.....	62
3.3.2	Pluralidade de ordenamentos jurídicos e a reflexão jurídica – O caso do “jus gentium”.....	63
3.4	A necessidade de conhecimento dos fatos e suas diferentes leituras.....	67
4.	INTERPRETAÇÃO DO DIREITO E ARGUMENTAÇÃO.....	70
4.1	Argumentação e domínio da língua – Raciocínios analíticos e dialéticos... ..	70
4.1.1	A retórica e os textos aristotélicos pertinentes – O entimema e o verossímil.....	72
4.1.2	Direito e retórica – Contribuição da literatura à argumentação jurídica e ao equacionamento da questão do bem-comum – A força persuasiva da literatura.....	77
4.2	Dos pressupostos à interpretação e aplicação do direito.....	91

8 APLICAÇÃO DO DIREITO E CONTEXTO SOCIAL

4.3	Relevância da função judiciária, concepção do direito e processo hermenêutico.....	92
4.4	Instrumentalidade da lógica jurídica – A aplicação do direito assemelhada ao cálculo matemático.....	93
5.	A ESCOLA DO DIREITO NATURAL.....	96
5.1	O direito como ciência demonstrativa	96
5.2	Da razão abstrata ao homem abstrato – O caminho do relativismo.....	97
5.3	A herança do jusnaturalismo racionalista – Os direitos humanos.....	99
5.4	A integração dos direitos naturais ao direito positivo A ideia de sistema no direito	101
5.5	A neutralização da ideia do direito natural racionalista.....	104
5.6	A permanência no positivismo da “forma mentis” do jusnaturalismo racionalista e a aplicação do direito	105
6.	DO PODER CRIATIVO DO JUIZ	109
6.1	O mito da separação dos poderes.....	109
6.2	Resistência dos Parlamentos franceses ao poder real.....	112
6.3	O enfraquecimento do Judiciário francês – Sua repercussão no Brasil	114
6.4	A aporia da determinação dos limites da liberdade de decisão do juiz – Modelo teórico e prática jurídica	117
6.4.1	Limites naturais à liberdade de decisão do juiz A ficção do silogismo judiciário como único aspecto da aplicação do direito.....	120
6.5	A invenção doutrinária da ordem jurídica sem lacunas ou antinomias As “leis-recorte” Legislação codificada e “direito social” O juiz e a invariante axiológica primordial representada pela pessoa humana.....	124
6.6	A realidade da votação das leis e a “vontade do legislador” Compreensão da ordem jurídica como unidade lógica.....	128
6.7	Teorias subjetivista e objetivista na interpretação do direito Relação do juiz com a lei.....	130
7.	CRIAÇÃO JUDICIAL DO DIREITO: A ORDEM JURÍDICA E O QUADRO SOCIAL.....	134
7.1	O alargamento do poder de apreciação e decisão do juiz e o princípio da legalidade da atividade jurisdicional	134
7.2	A subjetividade do juiz e a segurança jurídica	137
7.2.1	A lei injusta A lei ou a justiça?.....	139
7.3	A criação judicial e o contexto histórico – Interpretação formal e real	145
7.3.1	A dimensão política do Poder Judiciário e o desajuste entre o sistema normativo e o quadro social.....	153
7.3.1.1	Imparcialidade e hermenêutica material.....	160
7.4	Do Direito Alternativo.....	165
	BIBLIOGRAFIA	169
	OUTRAS OBRAS DO AUTOR.....	176