Curso Sistematizado de DIREITO PROCESSUAL CIVIL

Teoria geral do direito processual civil

8ª edição
revista e atualizada
2014
ÍNDICE

Abreviaturas ........................................................................................................ 9
Palavras iniciais ao leitor, estudante e estudioso do direito processual civil .......... 21
Nota à 8ª edição .................................................................................................. 25
Nota à 7ª edição .................................................................................................. 27
Nota à 6ª edição .................................................................................................. 29
Nota à 5ª edição .................................................................................................. 31
Nota à 4ª edição .................................................................................................. 35
Nota à 3ª edição .................................................................................................. 37
Nota à 2ª edição .................................................................................................. 39

PARTE I – O ESTUDO DO DIREITO PROCESSUAL
CIVIL NA ATUALIDADE

Capítulo 1 – Objeto e desdobramentos do direito processual civil ............. 43
1. Primeiras noções .......................................................................................... 43
2. Objeto do direito processual civil .............................................................. 50
3. Os meios alternativos de solução de conflitos .................................... 51
   3.1. Arbitragem ........................................................................................ 51
   3.2. Mediação .......................................................................................... 52
   3.3. Conciliação ...................................................................................... 53
   3.4. Juizados Especiais ........................................................................ 54
4. Especificamente as chamadas jurisdição contenciosa e jurisdição voluntária 55
5. Notícia histórica do direito processual civil positivado no Brasil .......... 56
6. Uma primeira aproximação do Código de Processo Civil .................. 60
7. As subdivisões do direito processual civil .......................................... 63
   7.1. Direito processual coletivo ............................................................. 65
   7.2. Direito processual público ............................................................... 67
       7.2.1. Direito processual tributário ................................................ 70
7.2.2. Direito processual constitucional................................. 70
7.3. Direito processual do consumidor..................................... 71
7.4. Direito processual societário ............................................. 71
7.5. Direito processual transnacional....................................... 72

Capítulo 2 – Bases para um pensamento contemporâneo do direito processual civil .................................................. 74
1. Notícia histórica do estudo científico do direito processual civil..... 74
2. Elementos para compreensão da fase contemporânea do estudo científico do direito processual civil................................. 78
  2.1. A necessária aproximação entre direito processual e direito material... 81
  2.2. As ondas de acesso à justiça.............................................. 83
  2.3. A instrumentalidade do processo ......................................... 85
  2.4. Os direitos fundamentais e o direito processual civil .............. 87
  2.5. Síntese conclusiva parcial.................................................. 90
  2.6. A interpretação do direito e a atividade jurisdicional............... 91
    2.6.1. A crise do legalismo ..................................................... 92
    2.6.2. A importância da interpretação do direito ....................... 94
    2.6.3. A norma jurídica e a necessidade de sua interpretação e concretização ............................................. 95
    2.6.4. O novo paradigma de norma jurídica: a chamada constitucionalização do direito ............................................. 98
    2.6.5. O precedente jurisdicional e o processo civil da atualidade ... 100
    2.6.6. O papel do juiz na ordem jurídica atual......................... 101
  2.7. As reformas do Código de Processo Civil............................. 104

PARTE II – O MODELO CONSTITUCIONAL DO DIREITO PROCESSUAL CIVIL

Capítulo 1 – Os princípios constitucionais do processo civil ........... 119
1. Introdução.................................................................................. 119
2. Princípios jurídicos: breves ilações............................................ 122
  2.1. O chamado princípio da proporcionalidade........................ 124
3. Acesso à justiça ......................................................................... 126
4. Devido processo legal................................................................. 128
5. Contraditório .............................................................................. 131
6. Ampla defesa ............................................................................ 134
7. Juiz natural ................................................................................ 136
  7.1. Imparcialidade ..................................................................... 138
8. Duplo grau de jurisdição.............................................................. 139
  8.1. Colegalidade nos Tribunais................................................... 142
9. Reserva do Plenário para declarar a inconstitucionalidade de lei ou ato normativo .......................................................... 144
10. Isonomia ........................................................................................................ 147
11. Publicidade .................................................................................................. 148
12. Motivação .................................................................................................... 150
13. Vedação das provas ilícitas ou obtidas por meios ilícitos ............................. 153
14. Assistência jurídica integral e gratuita ......................................................... 155
15. Economia e eficiência processuais: a duração razoável do processo e os meios que garantem a celeridade processual ........................................ 158
16. Efetividade do processo .............................................................................. 162

Capítulo 2 – Procedimentos jurisdicionais constitucionalmente diferenciados 166
1. Introdução ....................................................................................................... 166
2. Tutela jurisdicional das liberdades públicas das diversas gerações .................. 167
3. Controle de constitucionalidade ................................................................ 169
4. Súmulas vinculantes do Supremo Tribunal Federal ....................................... 173
5. Execução contra a Fazenda Pública ............................................................... 175
6. Controle de específicas competências reconhecidas pela Constituição Federal 178

Capítulo 3 – A organização judiciária na Constituição Federal .......................... 181
1. Órgãos componentes do Poder Judiciário ..................................................... 181
   1.1. Composição e organização dos Tribunais ................................................ 182
   1.2. Regimentos Internos dos Tribunais ....................................................... 185
2. Supremo Tribunal Federal ............................................................................. 186
3. Superior Tribunal de Justiça ....................................................................... 190
   3.1. Conselho da Justiça Federal e Escola Nacional de Formação e Aperfeiçoamento de Magistrados ................................................................. 193
4. Conselho Nacional de Justiça ...................................................................... 194
5. Justiça Federal ............................................................................................... 198
   5.1. Tribunais Regionais Federais ............................................................... 199
   5.2. Juízes federais ....................................................................................... 201
6. Tribunais de Justiça e juízes dos Estados e do Distrito Federal ................. 203

Capítulo 4 – Funções essenciais à Justiça .......................................................... 205
1. Introdução ....................................................................................................... 205
2. Magistratura .................................................................................................. 207
   2.1. O magistrado .......................................................................................... 207
3. Ministério Público .......................................................................................... 212
   3.1. Ministério Público como parte ............................................................... 217
   3.2. Ministério Público como fiscal da lei .................................................... 218
   3.3. Os membros do Ministério Público ....................................................... 221
   3.4. Conselho Nacional do Ministério Público ............................................ 224
4. Advocacia e o advogado ............................................................................. 226
   4.1. Especialmente a advocacia pública ....................................................... 231
   4.2. Ordem dos Advogados do Brasil ............................................................. 233
   4.3. Honorários de advogado ....................................................................... 235
Capítulo 1 – A jurisdição

1. Considerações iniciais

2. Funções típicas e atípicas da atuação do Estado

3. Características


3.1. Substitutividade

3.2. Imperatividade

3.3. Imutabilidade

3.4. Inafastabilidade

3.5. Indelegabilidade

3.6. Inércia

4. Espécies

4.1. Jurisdição contenciosa e jurisdição voluntária

4.2. Jurisdição comum e jurisdição especial

4.3. Jurisdição civil e jurisdição penal

4.4. Jurisdição contenciosa e jurisdição contenciosa-administrativa

4.5. Jurisdição inferior e jurisdição superior

4.6. Jurisdição de direito e jurisdição de equidade

4.7. Jurisdição interna e jurisdição externa

5. Competência: considerações gerais

6. Tutela jurisdicional

7. Tutela (material) de direitos e tutela jurisdicional de direitos

8. Classificação da tutela jurisdicional


8.1. Tutela jurisdicional classificada pela perspectiva do dano: tutela preventiva e tutela repressiva


8.1.1. Tutela preventiva

8.1.1.1. Tutela de urgência

8.1.2. Tutela repressiva

8.1.2.1. Tutela específica e genérica

8.2. Tutela jurisdicional classificada pelo momento de sua prestação: tutela antecipada e tutela ulterior

8.3. Tutela jurisdicional classificada pela necessidade de sua confirmação: tutela provisória e tutela definitiva

8.4. Tutela jurisdicional classificada pela atividade do juiz: cognitiva e executiva

8.5. Tutela jurisdicional classificada pela eficácia: declaratória, constitutiva, condenatória, executiva e mandamental
8.5.1. Tutela declaratória ................................................................. 294
8.5.2. Tutela constitutiva ................................................................. 295
8.5.3. Tutela condenatória ............................................................... 296
8.5.4. Tutela executiva ................................................................. 303
8.5.5. Tutela mandamental ............................................................. 303
8.5.6. Apreciação crítica: proposta de uma nova classificação da tutela jurisdicional por seus efeitos ................................................... 304

9. Cognição jurisdicional ........................................................................................................ 316

Capítulo 2 – A ação .................................................................................................................................................. 321
1. Considerações iniciais ................................................................................................................................. 321
2. As chamadas ações de conhecimento, de execução e cautelar: apreciação crítica ........................................ 329
3. Condições da ação ........................................................................................................................................ 336
  3.1. Legitimidade das partes ................................................................. 341
  3.2. Interesse de agir ................................................................................. 344
  3.3. Possibilidade jurídica do pedido ........................................................ 345
  3.4. Dinâmica das condições da ação ........................................................................................................ 346
4. Elementos da ação ......................................................................................................................................... 349
5. Cumulação de ações ..................................................................................................................................... 351

Capítulo 3 – O processo .................................................................................................................................... 352
1. Considerações iniciais .................................................................................................................................. 352
2. Os chamados processos de conhecimento, de execução e cautelar: apreciação crítica ..................................... 359
3. Pressupostos processuais .................................................................................................................................. 369
  3.1. Pressupostos de existência do processo ................................................................. 371
    3.1.1. Provocação inicial ............................................................................. 372
    3.1.2. Jurisdição .................................................................................. 372
    3.1.3. Citação .................................................................................... 373
  3.2. Pressupostos processuais de validade do processo ....................................................................................... 375
    3.2.1. Aptidão da provocação inicial .................................................. 375
    3.2.2. Competência do juízo ................................................................ 375
    3.2.3. Imparcialidade do juiz .................................................................. 376
    3.2.4. Capacidade de ser parte e capacidade de estar em juízo (legitimidade processual) ........................................ 377
    3.2.5. Capacidade postulatória .......................................................... 380
    3.2.6. Citação válida .......................................................................... 381
  3.3. Pressupostos negativos .................................................................................................................................. 381
    3.3.1. Litispendência ........................................................................... 382
    3.3.2. Coisa julgada ........................................................................... 382
    3.3.3. Perempção ............................................................................... 383
    3.3.4. Convenção de arbitragem ........................................................ 384
    3.3.5. Falta de caução ou outra prestação exigida pela lei ................. 385

17
3.4. Dinâmica dos pressupostos processuais .................................................. 385
  3.4.1. Análise dos pressupostos processuais pelo juízo de primeiro grau de jurisdição ................................................................. 386
  3.4.2. Análise dos pressupostos processuais em sede recursal .............. 386
  3.4.3. Proferimento de decisões de mérito e pressupostos processuais 387
  3.4.4. Extinção do processo e pressupostos processuais ...................... 388
4. Atos processuais......................................................................................... 389
  4.1. Os sujeitos do processo e os atos processuais ...................................... 390
    4.1.1. Atos das partes......................................................................... 390
    4.1.2. Atos do juiz............................................................................. 391
    4.1.3. Atos do escrivão....................................................................... 393
    4.1.4. Atos dos demais auxiliares da Justiça........................................ 394
  4.2. Forma dos atos processuais................................................................. 394
  4.3. Tempo dos atos processuais................................................................ 396
    4.3.1. Prazos...................................................................................... 397
    4.3.1.1. Contagem dos prazos ................................................. 399
    4.3.2. Direito intertemporal processual................................................ 400
  4.4. Lugar dos atos processuais.................................................................. 402
    4.4.1. Comunicação dos atos processuais: citações e intimações ....... 404
  4.5. Preclusão............................................................................................ 407
  4.6. Nulidades processuais ........................................................................ 409
  4.7. Informatização do processo judicial.................................................. 414
    4.7.1. Comunicação eletrônica dos atos processuais .......................... 416
    4.7.2. O "processo eletrônico" .......................................................... 417
5. Formação, suspensão e extinção do processo .............................................. 418
6. Procedimento ............................................................................................ 422
  6.1. Procedimentos comuns e especiais ..................................................... 423
  6.2. A competência legislativa dos Estados para as regras de procedimento 427

Capítulo 4 – A defesa ................................................................................ 430
1. Considerações iniciais................................................................................ 430
2. Condições da defesa................................................................................... 431
3. Os comportamentos do réu ....................................................................... 433
  3.1. Especificamente a contestação............................................................ 433
  3.2. Exceções e objeções............................................................................ 435
4. O exercício do direito de ação pelo réu ..................................................... 437

PARTE IV – O MODELO INFRACONSTITUCIONAL DO DIREITO PROCESSUAL CIVIL

Capítulo 1 – A doutrina tradicional e os princípios infraconstitucionais do processo civil ....................................................... 441
1. A importância do estudo e da utilização dos princípios infraconstitucionais do processo civil ................................................................. 441
2. Os chamados princípios informativos e fundamentais do processo civil .... 442

Capítulo 2 – Os princípios infraconstitucionais do processo civil ............... 446
1. Proposta..................................................................................................... 446
2. Princípios relativos à prestação jurisdicional........................................... 447
   2.1. Princípio dispositivo ....................................................................... 450
3. Princípios relativos à organização dos procedimentos............................. 452
4. Princípios relativos à atuação dos sujeitos do processo.............................. 454
5. Princípios relativos à nulidade dos atos processuais................................. 457
   5.1. Princípio da fungibilidade recursal .................................................. 458
   5.2. Princípio da fungibilidade entre as tutelas jurisdicionais preventivas .. 459
6. Princípios relativos à produção probatória................................................. 460
7. Princípios relativos à tutela jurisdicional executiva .................................. 462
8. Princípios relativos aos recursos.................................................................. 465

Apêndice 1 — Pequeno Glossário de Direito Processual Civil ...................... 469

Apêndice 2 — Uma breve incursão no “Novo Código de Processo Civil”......... 475

Bibliografia consultada ............................................................................. 479
Sites consultados ........................................................................................ 511