

STJ00061511

CLÓVIS JUAREZ KEMMERICH

Mestre em Direito Processual pela UFRGS.
Procurador Federal

**O DIREITO PROCESSUAL
DA IDADE MÉDIA**

Sergio Antonio Fabris Editor

Porto Alegre, 2006

© Clóvis Juarez Kemmerich

Diagramação e Arte:

Marcos Appel Buss & Cia Ltda.

CNPJ 06.221.827/0001-01

Fone: (51) 3233-1162 / (51) 9968-2474

Porto Alegre – RS

CATALOGAÇÃO NA FONTE

K31d Kemmerich, Clóvis Juarez
O Direito Processual da Idade Média. – Clóvis Juarez
Kemmerich. – Porto Alegre: Sergio Antonio Fabris Ed., 2006.

207 p.; 15,5 x 22 cm.

ISBN 85-7525-349-2.

1. Processo Civil: Idade Média. 2. Processo Civil: Aspectos
Históricos. I. Título.

CDU – 347.91/.95"653"

Bibliotecária Responsável: Inês Peterle, CRB-10/631

Reservados todos os direitos de publicação, total ou parcial, a

SERGIO ANTONIO FABRIS EDITOR

Rua Riachuelo, 1238 – Centro

CEP 90010-273 – Porto Alegre – RS

Fones (51) 3227-5435 – (Geral)

www.fabriseditor.com.br

fabriseditor@terra.com.br

Rua Santo Amaro, 345 – Bela Vista

Fones (11) 3101-5383 / 3101-7039

CEP 01315-001 – São Paulo SP

SUMÁRIO

| | |
|---|----|
| Introdução | 15 |
| 1.1 Apresentação do tema | 15 |
| 1.2 A abordagem funcionalista | 27 |
| 1.3 Utilidade das doutrinas de base jusnaturalista | 28 |
| 1.4 Plano da exposição | 31 |
| 2 Os antecedentes: os direitos dos povos germânicos | 32 |
| 2.1 Fontes históricas sobre o direito germânico | 32 |
| 2.2 Breve delineamento histórico | 36 |
| 2.2.1 Visigodos | 38 |
| 2.2.2 Lombardos | 38 |
| 2.2.3 Francos | 39 |
| 2.2.4 Anglos e saxões | 40 |
| 2.2.5 A Igreja cristã | 41 |
| 3 O poder jurisdicional no direito germânico | 42 |
| 3.1 Assembléias das aldeias | 43 |
| 3.2 Jurisdição do rei | 44 |
| 3.3 Multiplicidade de jurisdições | 45 |
| 4 As regras procedimentais do direito germânico | 49 |
| 4.1 A autotutela e a tutela jurisdicional | 49 |
| 4.2 A assembléia popular | 51 |
| 4.3 A iniciativa do processo | 51 |
| 4.4 O desenvolvimento do processo | 52 |
| 4.5 As provas-julgamentos | 57 |
| 4.5.1 Testemunhas | 58 |
| 4.5.2 Juramento | 60 |
| 4.5.3 Ordálios | 63 |
| 4.5.4 Duelo | 66 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 5 | As funções das regras procedimentais no direito germânico | 68 |
| 5.1 | Ordem e justiça formal | 68 |
| 5.2 | Proteção contra o arbítrio | 69 |
| 5.3 | Realização do direito | 70 |
| 5.4 | Instrumento do poder | 71 |
| 5.5 | Necessidade de novas regras para o processo | 71 |
| 6 | Fontes referentes ao “renascimento” jurídico | 73 |
| 6.1 | O “renascimento” | 73 |
| 6.2 | As fontes históricas | 75 |
| 6.2.1 | Fontes do direito romano-canônico | 76 |
| 6.2.2 | Fontes da <i>common law</i> inglesa | 84 |
| 7 | O “renascimento” do direito romano | 88 |
| 7.1 | O direito romano até o final do século XI | 88 |
| 7.2 | Causas e conexões | 90 |
| 7.3 | A escola dos glosadores | 91 |
| 7.4 | O direito comum | 97 |
| 8 | A fundamentação do <i>ordo iudicarius</i> | 102 |
| 8.1 | Necessidade de fundamentação | 103 |
| 8.2 | Fundamentação teológica | 104 |
| 9 | Regras do <i>ordo iudicarius</i> na sua primeira fase (1100-1260)... | 108 |
| 9.1 | A iniciativa do processo | 109 |
| 9.2 | A petição inicial | 112 |
| 9.3 | A citação do réu | 114 |
| 9.4 | A <i>litiscontestatio</i> | 116 |
| 9.5 | O sistema probatório | 117 |
| 9.5.1 | Meios de prova | 119 |
| 9.5.2 | Ônus da prova | 122 |
| 9.5.3 | Universo da prova | 122 |
| 9.5.4 | Valoração da prova | 125 |
| 9.6 | O juízo e a sentença | 126 |
| 9.7 | Os recursos | 131 |
| 9.8 | A execução | 135 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 10 | Processo e poder no “renascimento” jurídico | 138 |
| 10.1 | A centralização do poder | 138 |
| 10.1.1 | O imperador | 138 |
| 10.1.2 | Os reis | 140 |
| 10.1.3 | O papa | 141 |
| 10.2 | A posição do príncipe na ordem jurídica medieval | 143 |
| 10.3 | A vulnerabilidade das regras procedimentais | 146 |
| 10.4 | O lugar das regras procedimentais na ordem jurídica | 151 |
| 11 | Limitações processuais ao poder do príncipe (1215-1453) | 153 |
| 11.1 | O <i>due process</i> na Magna Carta | 153 |
| 11.2 | O sistema da prova legal: uma nova fase do <i>ordo iudiciarius</i> ... | 156 |
| 11.3 | As doutrinas sobre a justiça processual | 163 |
| 11.4 | A redução das formalidades | 165 |
| 12 | Conclusões | 168 |
| | Referências | 175 |
| | Índice | 189 |