

**Ulisses Schwarz Viana**

**Ministro Felix Fischer  
Presidente  
Superior Tribunal de Justiça**

# **Repercussão geral**

**sob a ótica da teoria dos  
sistemas de Niklas Luhmann**

.....

2ª edição  
2011

 **Editora  
Saraiva**

**Série**  
**idp**  **INSTITUTO  
BRASILIENSE  
DE DIREITO  
PÚBLICO**



Rua Henrique Schaumann, 270, Carqueiro César — São Paulo — SP  
CEP 05413-909

PABX: (11) 3613 3000

SACIUR: 0800 055 7688

De 2ª a 6ª, das 8:30 às 19:30

saraivajur@editorasaraiva.com.br

Acesse: www.saraivajur.com.br

#### FILIAIS

##### AMAZONAS/BONFÓDIA/RORAIMA/ACRE

Rua Costa Azevedo, 56 — Centro

Fone: (92) 3633-4227 — Fax: (92) 3633-4782 — Manaus

##### BAMA/SERGEPE

Rua Agripino Diniz, 23 — Brotas

Fone: (71) 3381-5854 / 3381-5895

Fax: (71) 3381-0959 — Salvador

##### BAURÍ (SÃO PAULO)

Rua Monsenhor Claro, 2-55/2-57 — Centro

Fone: (14) 3234-5643 — Fax: (14) 3234-7401 — Bauri

##### CEARÁ/PAUL/MARAMHÃO

Av. Filomeno Gomes, 670 — Jucarecanga

Fone: (85) 3238-2323 / 3238-1384

Fax: (85) 3238-1331 — Fortaleza

##### DISTRITO FEDERAL

SIA/SUL Trecho 2 Lote 850 — Setor de Indústria e Abastecimento

Fone: (61) 3344-2920 / 3344-2951

Fax: (61) 3344-1709 — Brasília

##### GOIÁS/TOCANTINS

Av. Independência, 5330 — Setor Aeroporto

Fone: (62) 3225-2882 / 3212-2806

Fax: (62) 3224-3016 — Goiânia

##### MATO GROSSO DO SUL/MATO GROSSO

Rua 14 de Julho, 3148 — Centro

Fone: (67) 3382-3682 — Fax: (67) 3382-0112 — Campo Grande

##### MINAS GERAIS

Rua Além Paraíba, 449 — Lagoa Nova

Fone: (31) 3429-8300 — Fax: (31) 3429-8310 — Belo Horizonte

##### PARÁ/AMAPÁ

Travessa Aguiar, 186 — Barista Campos

Fone: (91) 3222-9034 / 3224-9038

Fax: (91) 3241-0499 — Belém

##### PARANÁ/SANTA CATARINA

Rua Cardeal Dom Laurindo, 2895 — Prado Velho

Fone/Fax: (41) 3332-4894 — Curitiba

##### PERNAMBUCO/PARAÍBA/R. G. DO NORTE/ALAGOAS

Rua Cavador do Bispo, 185 — Boa Vista

Fone: (81) 3421-4246 — Fax: (81) 3421-4510 — Recife

##### RIBEIRÃO PRETO (SÃO PAULO)

Av. Francisco Junqueira, 1255 — Centro

Fone: (16) 3610-5843 — Fax: (16) 3610-8284 — Ribeirão Preto

##### RIO DE JANEIRO/ESPÍRITO SANTO

Rua Visconde de Santa Isabel, 113 a 119 — Vila Isabel

Fone: (21) 2577-9494 — Fax: (21) 2577-8867 / 2577-9545

##### RIO DE JANEIRO

##### RIO GRANDE DO SUL

Av. A. L. Barreto, 231 — Fátima

Fone/Fax: (51) 3371-4001 / 3371-1467 / 3371-1567

##### Porto Alegre

##### SÃO PAULO

Av. Antártica, 92 — Barra Funda

Fone: PABX (11) 3616-3666 — São Paulo

ISBN 978-85-02-10787-8

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)  
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Viano, Ulisses Schwarz

Repercussão geral sob a ótica da teoria dos sistemas de  
Niklas Luhmann / Ulisses Schwarz Viano. — 2. ed. — São  
Paulo : Saraiva, 2011. — (Série IDP)

1. Controle de constitucionalidade das leis - Brasil 2.  
Direito comparado 3. Jurisdição (Direito constitucional) 4.  
Luhmann, Niklas, 1927-1998 5. Repercussão geral 6.  
Sistemas sociais 7. Teoria dos sistemas I. Título. II. Série.

10-12198

CDU-342

Índice para catálogo sistemático:

1. Teoria dos sistemas : Repercussão geral : Direito  
constitucional

342

921197

*Diretor editorial* Antonio Luiz de Toledo Pinto

*Diretor da produção editorial* Luiz Roberto Curio

*Gerente da produção editorial* Lígia Alves

*Editor* Jônatas Junqueira de Mello

*Assistente da produção editorial* Cláudia Boraschi Maria

*Preparação de originais* Evandro Lisboa Freire

*Arte e diagramação* Cristino Aparecido Agudo de Freitas

*Cláudia de Moura Santos Silva*

*Revisão de provas* Rito de Cássia Queiroz Gorgatti

*Wilson Imoto*

*Serviços editoriais* Ana Paula Mazzocco

*Carla Cristina Marques*

*Capa* Know-how Editorial/Juliana Midori Horie

Data de fechamento da edição: 22-9-2010

Dúvidas?

Acesse [www.saraivajur.com.br](http://www.saraivajur.com.br)

Nenhuma parte desta publicação poderá ser reproduzida por qualquer meio  
ou forma sem a prévia autorização da Editora Saraiva.

A violação dos direitos autorais é crime estabelecido na Lei n. 9.610/98 e  
punido pelo artigo 184 do Código Penal.

# Sumário

<i>Prefácio</i> .....	<b>15</b>
<i>Nota introdutória à 2ª edição</i> .....	<b>17</b>
<i>Introdução</i> .....	<b>19</b>

## Capítulo I

### Repercussão Geral no Recurso Extraordinário: Compreensão do Instituto

1. Antecedentes históricos da repercussão geral.....	<b>23</b>
1.1. Considerações iniciais.....	<b>23</b>
1.2. A jurisprudência defensiva.....	<b>25</b>
1.3. A arguição de relevância .....	<b>26</b>
1.4. Do requisito da transcendência no recurso de revista .....	<b>31</b>
2. Controle de constitucionalidade no Brasil.....	<b>32</b>
2.1. Panorama atual do controle de constitucionalidade no Brasil.....	<b>32</b>
2.2. Formas do controle de constitucionalidade: Classificação e definição .....	<b>32</b>
2.3. O controle de constitucionalidade no Brasil: Classificação.....	<b>34</b>
2.4. O recurso extraordinário e suas feições constitucionais: O problema da subjetividade .....	<b>36</b>
3. Conceituação da repercussão geral no recurso extraordinário.....	<b>38</b>
3.1. Dificuldade de conceituação .....	<b>38</b>
3.2. A imprecisão da expressão repercussão geral: Abertura semântica .....	<b>40</b>
4. A repercussão geral como mudança de paradigma – A Emenda n. 45/2004 e a Lei n. 11.418/2006 – A objetivação do recurso extraordinário: Delineamento geral do procedimento e dos efeitos processuais .....	<b>45</b>

4.1. Notas introdutórias .....	45
4.2. Da preliminar de demonstração da repercussão geral: aspectos relevantes.....	46
4.3. Da primeira fase do procedimento da repercussão geral: características, efeitos e <i>sobrestamento</i> dos recursos extraordinários múltiplos.....	48
4.4. Da segunda fase do procedimento da repercussão geral: características, efeitos e problemas processuais .....	51
4.5. Da (im)possibilidade de ‘reclamação’ (alínea <i>l</i> do inciso I do art. 102 da Constituição de 1988) no caso de prejudicialidade dos recursos extraordinários sobrestados.....	55
4.6. Da medida cautelar para atribuir efeito suspensivo ao recurso extraordinário no regime da repercussão geral.....	58
4.7. Da eficácia <i>erga omnes</i> e do efeito vinculante da repercussão geral: <i>tertium genus</i> no modelo brasileiro de controle de constitucionalidade? .....	61

12

## Capítulo II

### Repercussão Geral e Direito Comparado

1. Repercussão geral e <i>writ of certiorari</i> .....	68
2. Repercussão geral e <i>Verfassungsbeschwerde</i> .....	75
3. Repercussão geral e <i>recurso de amparo</i> .....	78
4. Repercussão geral e <i>certiorari</i> argentino .....	84
5. Conclusões extraídas da análise comparada .....	90

## Capítulo III

### Repercussão Geral: Custo e Racionalização do Acesso à Jurisdição

1. Racionalização do processo constitucional e <i>restrição</i> do acesso à jurisdição constitucional.....	92
2. Busca da definição da ideia do acesso à justiça e o direito à razoável duração do processo (inciso LXXVIII do art. 5º da Constituição de 1988) .....	93

3. Do acesso à jurisdição como custo.....	96
4. Análise do custo de acesso à justiça e positividade dos direitos .....	97

## Capítulo IV

### Repercussão Geral: Observação Funcional de suas Possibilidades na Teoria dos Sistemas Sociais

1. Notas preliminares .....	109
2. Sistemas funcionais autopoiéticos (autopoiese, codificação e programação): Esboço conceitual.....	110
3. Autopoiese do direito: Introdução .....	129
4. Autopoiese e expectativas .....	131
5. Expectativas cognitivas e expectativas normativas .....	133
6. Programas finalísticos e programas condicionais – Conceituação .....	135
7. Programas condicionais do direito: Caracterização e importância.....	137
8. Acoplamentos estruturais, cognição e autopoiese do direito: Delineamento conceitual .....	144
9. Sistemas e coevolução.....	149
10. Direito e repercussão geral: Acoplamentos estruturais e coevolução com subsistemas que integram seu ambiente.....	150
10.1. Nota introdutória.....	150
10.2. A coevolução do sistema do direito na visão peculiar de Günther Teubner.....	153
10.3. Abertura cognitiva do subsistema do direito e coevolução sistêmica na visão de Niklas Luhmann .....	156
11. Observação funcional da repercussão geral no recurso extraordinário .....	166
11.1. Por que uma observação sistêmico-funcional da repercussão geral? .....	166
11.2. O Supremo Tribunal Federal como “observador de segunda ordem” .....	171

11.3. Repercussão geral e acoplamentos estruturais .....	<b>173</b>
11.4. Repercussão geral e “fórmula do risco” .....	<b>175</b>
11.5. Repercussão geral, Supremo Tribunal Federal e <i>amicus curiae</i> : Abertura cognitiva ( <i>kognitive Öffnung</i> ) e capacidade comunicativa das organizações sociais .....	<b>185</b>
11.6. Repercussão geral, Supremo Tribunal Federal e audiências públicas: Abertura cognitiva ( <i>kognitive Öffnung</i> ) .....	<b>198</b>
11.7. Repercussão geral, racionalização da jurisdição cons- titucional e acesso à Justiça .....	<b>204</b>
<i>Conclusões</i> .....	<b>211</b>
<i>Anexo</i> .....	<b>218</b>
<i>Bibliografia</i> .....	<b>227</b>