

Maria Helena Diniz

Mestre e Doutora em Teoria Geral do Direito e Filosofia do Direito pela PUCSP.

Livre-docente e Titular de Direito Civil da PUCSP por concurso de títulos e provas. Professora de Direito Civil (na graduação) e de Direito Civil Comparado, de Teoria Geral do Direito e de Filosofia do Direito. Coordenadora do Núcleo de Pesquisa em Direito Civil Comparado nos cursos de pós-graduação (mestrado e doutorado) em Direito da PUCSP.

LEI DE INTRODUÇÃO
ÀS NORMAS DO
DIREITO BRASILEIRO
INTERPRETADA

18ª edição, revista e atualizada

2013



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

PABX: (11) 3613 3000

SACJUR: 0800 055 7688

De 2ª a 6ª, das 8:30 às 19:30

saraivajur@editorasaraiva.com.br

Acesso: www.saraivajur.com.br

FILIAIS

AMAZONAS/RONDÔNIA/RORAIMA/ACRE

Rua Costa Azevedo, 56 — Centro

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

BAHIA/SERGIPE

Rua Agrícola Dória, 23 — Brotas

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

Fax: (71) 3381-0959 — Salvador

BAURUR (SÃO PAULO)

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

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

CEARÁ/PIAUÍ/MARANHÃO

Av. Filomeno Gomes, 670 — Jacarecanga

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 — Lagoinha

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

PARÁ/AMAPÁ

Travessa Apinagés, 186 — Baía dos Campos

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

Fax: (91) 3241-0499 — Belém

PARANÁ/SANTA CATARINA

Rua Conselheiro Laurindo, 2895 — Prado Velho

Fone/Fax: (41) 3332-4894 — Curitiba

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

Rua Comendador 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 / 2577-9565

Rio de Janeiro

RIO GRANDE DO SUL

Av. A. J. Renner, 231 — Farrapos

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 978-85-02-20252-8

Diniz, Maria Helena

Lei de Introdução às Normas do Direito Brasileiro
interpretada / Maria Helena Diniz. — 18. ed., rev. e atual.
— São Paulo : Saraiva, 2013.

Bibliografia.

1. Direito civil - Leis e legislação - Brasil I. Título.

CDU-347(81)(094.46)

Índices para catálogo sistemático:

1. Brasil : Código Civil comentado 347(81)(094.46)
2. Código Civil : Comentários : Brasil 347(81)(094.46)

Diretor editorial Luiz Roberto Curia

Gerente de produção editorial Lígia Alves

Editora Thais de Camargo Rodrigues

Produtora editorial Clarissa Boraschi Maria

Preparação de originais Ana Cristina Garcia

Maria Izabel Barreiros Bitencourt Bressan

Liana Ganiko Brito

Arte e diagramação Cristina Aparecida Agudo de Freitas

Revisão de provas Rita de Cássia Queiroz Gorgatti

Ivani A. M. Cozarin

Serviços editoriais Kelli Priscila Pinto

Vinicius Azevedo Vieira

Capa Studio Bss

Produção gráfica Marli Rampim

Impressão Pro! Editora Gráfica

Acabamento Pro! Editora Gráfica

Data de fechamento da edição: 3-4-2013

Dúvidas?

Acesso 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.

ÍNDICE

<i>Prefácio</i>	17
Capítulo I — PERFIL JURÍDICO DA LEI DE INTRODUÇÃO ÀS NORMAS DO DIREITO BRASILEIRO	19
1. Natureza da Lei de Introdução.....	21
2. Conteúdo e funções da Lei de Introdução	23
3. Lei de Introdução e a questão da aplicação das normas jurídicas	24
4. Lei de Introdução e a vigência espaciotemporal da norma.....	31
5. Normas de direito internacional privado contidas na Lei de Introdução.....	36
Capítulo II — ANÁLISE TEÓRICO-CIENTÍFICA DA LEI DE INTRODUÇÃO	59
DECRETO-LEI N. 4.657, DE 4 DE SETEMBRO DE 1942.....	61
<i>Art. 1º</i>	
1. Lei como fonte jurídica formal	62
2. Lei como resultado da atividade legislativa	63
3. Processo legislativo como fonte legal	64
4. Executoriedade e obrigatoriedade da lei	66
5. Aspectos essenciais da validade e delimitação conceitual de vigência, eficácia e fundamento	68
6. Princípio da vigência sincrônica e <i>vacatio legis</i>	73
7. Cômputo do prazo de <i>vacatio legis</i>	75
8. Prazo para entrada em vigor da lei brasileira no estrangeiro.....	75
9. Obrigatoriedade da lei revogada durante a <i>vacatio legis</i>	77
10. Sujeição à lei nova antes de finda a <i>vacatio legis</i>	78
11. Questão da aplicabilidade do prazo da <i>vacatio legis</i> a decretos, regulamentos e outras normas obrigatórias.....	78

12. Lei n. 2.145/53 e o art. 1º, § 1º, da Lei de Introdução às Normas do Direito Brasileiro.....	80
13. “Errata”	80
14. Vigência do ato administrativo e de lei tributária	83
15. Inaplicabilidade do art. 1º, § 2º	83
16. Objeto do dispositivo legal <i>sub examine</i>	83

Art. 2º

1. Hipóteses de cessação da vigência normativa.....	85
2. Caducidade, desuso e costume negativo	86
3. Revogação.....	87
4. Possibilidade da existência de antinomias aparentes e reais.....	92
5. Critério hierárquico.....	93
6. Critério cronológico.....	95
7. Critério da especialidade.....	96
8. Antinomias de segundo grau e metacritérios para sua solução.....	100
9. Critérios para a resolução dos conflitos entre normas de direito internacional público	103
10. Princípios solucionadores dos conflitos entre norma de direito internacional público e norma de direito interno	104
11. Repristinação	105

Art. 3º

1. Obrigatoriedade da norma	106
2. <i>Exceptio ignorantiae juris</i>	108
3. Possibilidade de escusabilidade do <i>error juris</i>	111

Art. 4º

1. Integração e o problema das lacunas no direito.....	115
2. Localização sistemática do problema das lacunas jurídicas	115
3. Questão da existência das lacunas	116
A) Considerações gerais	116
B) Lacuna como problema inerente ao sistema jurídico	117
C) Lacuna como problema de jurisdição.....	123
D) Aporia das lacunas.....	129
4. Constatação e preenchimento das lacunas	132
A) Identificação da lacuna	132
B) Meios supletivos das lacunas.....	133
b.1) Analogia	133
b.2) Costume.....	142
b.3) Princípios gerais de direito.....	147
b.4) Equidade.....	155

Art. 5^o

1. Utilidade prática do art. 5 ^o	161
2. Conceito, funções e caráter necessário da interpretação.....	167
3. Questão da vontade da lei ou do legislador como critério hermenêutico.....	173
4. Técnicas interpretativas.....	178
5. Técnica interpretativa teleológica e integração da lacuna ontológica e axiológica.....	185
6. Fim social.....	188
7. Bem comum.....	190
8. Efeitos do ato interpretativo.....	194
9. Papel da ideologia na aplicação jurídica.....	197
10. Discrecionariade judicial.....	199

Art. 6^o

1. Relação entre irretroatividade das leis, eficácia e teoria dogmática da incidência normativa	202
2. Ato jurídico perfeito.....	208
3. Direito adquirido.....	211
4. Coisa julgada.....	217
5. Critérios para a aplicabilidade dos princípios da retroatividade e da irretroatividade	224

Art. 7^o

1. Doutrina da extraterritorialidade e estatuto pessoal.....	230
2. <i>Lex domicilii</i>	231
3. Estado civil e lei domiciliar	244
4. <i>Lex loci celebrationis</i> e casamento	274
5. Casamento de estrangeiros perante autoridade diplomática ou consular.....	277
6. Invalidade de casamento de pessoas com domicílio comum ou com domicílios diferentes.....	279
7. Declaração da putatividade do casamento nulo ou anulável.....	281
8. Casamento de funcionário diplomático ou consular.....	283
9. Lei disciplinadora das relações patrimoniais entre cônjuges.....	283
10. Regime matrimonial de bens de brasileiro naturalizado.....	285
11. Divórcio realizado no estrangeiro e seu reconhecimento no Brasil..	288
12. Domicílio internacional legal dos incapazes e exceção à unidade do domicílio conjugal	290
13. Adômide e concurso sucessivo de elementos de conexão	292
14. Alguns subsídios jurisprudenciais relativos ao art. 7 ^o da Lei de Introdução.....	308

A) <i>Lex loci celebrationis</i> e prova do casamento	308
B) Casamento de brasileira com estrangeiro	308
C) Casamento religioso de pessoas estrangeiras e seus efeitos	308
D) Casamento consular	309
E) Casamento de diplomata	309
F) Regime matrimonial de bens	310
G) Naturalização e pacto antenupcial	312
H) Invalidade de casamento	312
I) Casamento putativo	312
J) Divórcio no exterior	313
K) Homologação de sentença estrangeira	313
L) Domicílio de origem	315
M) Lei domiciliar na Lei de Introdução	315

Art. 8^o

1. Qualificação de bens e doutrina da territorialidade e da extraterritorialidade	316
2. Conflito interespacial alusivo aos direitos reais: <i>lex rei sitae</i> e <i>ius in re</i>	316
3. Extraterritorialidade e regime de bens móveis sem localização permanente	319
4. Penhor e <i>ius domicilii</i>	320

Art. 9^o

1. <i>Locus regit actum</i> e <i>ius ad rem</i>	321
2. Exceções à aplicação da <i>lex loci celebrationis</i>	328
3. Exequibilidade da obrigação no território brasileiro e <i>lex loci executionis</i>	331
4. Obrigação contratual <i>inter absentes</i> e residência do proponente	333
5. Dados jurisprudenciais	334
A) Contrato de trabalho em repartições diplomáticas	334
B) Competência da lei do pavilhão no contrato de trabalho marítimo	334
C) Prestação de serviço estrangeiro no Brasil	335
D) Transferência de empregado para o Brasil	335
E) Rescisão de contrato no exterior	335
F) Competência para julgar ações trabalhistas contra empresa estrangeira em liquidação	335

Art. 10

1. Teoria da unidade sucessória	336
2. Lei do domicílio do <i>de cuius</i> na sucessão <i>causa mortis</i>	338
3. Comoriência	341

4. Morte presumida e sucessão	342
5. Lei disciplinadora da capacidade para suceder do herdeiro e do legatário.....	343
6. Execução de testamento feito no exterior	347
7. Variação da ordem de vocação hereditária em benefício de cônjuge ou filhos brasileiros	354
8. Adendo jurisprudencial.....	358
A) Lei aplicável à sucessão.....	358
B) Juízo competente para processar inventário de estrangeiro.....	358
C) Inventariança.....	359
D) Forma de testamento.....	359
E) Invalidade de testamento	359
F) Execução de testamento no Brasil	360
G) Herança jacente e ascendente no exterior.....	360
H) Sucessão aberta no estrangeiro.....	360
I) Capacidade para suceder	360

Art. 11

1. Lei do lugar da constituição da sociedade ou fundação.....	363
2. Condição para abertura de filiais, agências ou estabelecimentos de pessoa jurídica estrangeira no Brasil	370
3. Restrições à aquisição, ao gozo e exercício de direito real no território nacional pelas pessoas jurídicas de direito público	373
4. Exceção à incapacidade aquisitiva de imóveis por governos estrangeiros.....	374
5. Jurisprudência	375

Art. 12

1. Critério de determinação da competência internacional e a questão do conflito de jurisdição.....	376
2. Territorialidade das leis de organização e competência dos tribunais ..	383
3. Direito do estrangeiro ao acesso aos tribunais brasileiros e a <i>cautio judicatum solvi</i>	384
4. Competência estrangeira eventual e <i>forum prorrogatae jurisdictionis</i> .	385
5. Competência geral brasileira necessária e <i>forum rei sitae</i>	387
6. <i>Exequatur</i> de <i>litterae requisitoriales</i> e cumprimento de diligências deprecadas por autoridade competente	388
7. Subsídios jurisprudenciais	391
A) Competência recursal do Supremo Tribunal Federal e do Superior Tribunal de Justiça	391
B) Competência internacional da autoridade judiciária brasileira ..	393
C) Incompetência da justiça brasileira	393
D) Competência de justiça de país estrangeiro.....	394

E) Incompetência da justiça estrangeira.....	394
F) Carta rogatória.....	395
G) Revogação de <i>exequatur</i> de carta rogatória.....	395

Art. 13

1. Princípio da territorialidade e prova dos fatos ocorridos no exterior ..	395
2. <i>Onus probandi</i> , meios de prova e modos de produção da prova	396
3. <i>Lex loci e lex fori</i>	397
4. Apreciação das provas e inadmissibilidade de prova desconhecida pelo direito pátrio.....	398

Art. 14

1. Princípio <i>iura novit curia e ius communis</i>	399
2. Meios de prova do direito estrangeiro aplicável	401
3. Teoria da remissão receptícia e teoria das normas sobre produção jurídica	403
4. Soluções doutrinárias ante a impossibilidade de se conhecer o direito alienígena.....	404

Art. 15

1. Eficácia da decisão judicial limitada à jurisdição de sua prolação ..	406
2. Diferentes critérios sobre o problema da eficácia jurídica e da força executiva de sentença estrangeira	408
3. <i>Actio iudicati e exequatur</i>	410
4. Requisitos para execução de sentença estrangeira no Brasil	411
5. Juízo de delibação.....	422
6. Questão da dispensa da homologação de sentença estrangeira meramente declaratória de estado de pessoa	425
7. Desnecessidade do juízo de delibação para o cumprimento de carta rogatória estrangeira e de título executivo extrajudicial	429
8. Jurisprudência	431
A) Indeferimento e deferimento de homologação de sentença arbitral ..	431
B) Recusa de homologação de sentença estrangeira: falta de prova do trânsito em julgado, citação irregular e incompetência do juiz.....	433
C) Finalidade da homologação	434
D) Homologação de sentença para execução de testamento	437
E) Homologação de sentença que decreta falência	437
F) Sentença declaratória de estado.....	437
G) Sentença estrangeira proferida em ação contenciosa de pesquisa de paternidade	438

H) Homologação e a questão de invalidade de casamento	438
I) Separação judicial e sua homologação	438
J) Homologação de sentença de divórcio	440
K) Homologação de sentença estrangeira sobre guarda provisória de menor e a questão da proibição da análise do mérito	441
L) <i>Exequatur</i> de carta rogatória	442

Art. 16

1. Resolução dos conflitos de qualificação de relações jurídicas.....	445
2. Teoria do reenvio (<i>Gesamtverweisung</i>)	448
3. Teoria da referência do direito material estrangeiro (<i>Sachnormverweisung</i>) e proibição do retorno	450
4. Dado jurisprudencial.....	453

Art. 17

1. Limites à extraterritorialidade da lei	453
2. Soberania nacional.....	455
3. Ordem pública	457
4. Bons costumes	463
5. Instituição jurídica desconhecida.....	464
6. Jurisprudência	465
A) Efeitos de sentença estrangeira de divórcio anterior à Lei n. 6.515/77, em atenção à ordem pública e aos bons costumes.....	465
B) Fraude à lei ocorrida antes da Lei do Divórcio	466
C) Inaplicabilidade de lei estrangeira contrária à nacional	467
D) Casamento no exterior e impedimento dirimente absoluto	467

Art. 18

1. Competência do cônsul e lei reguladora dos atos por ele praticados..	468
2. Celebração de casamento de brasileiros perante autoridade consular e sua prova	471
3. Subsídios jurisprudenciais	473
A) Legalização de certidão de nascimento pelo cônsul.....	473
B) Legalização de cambial no consulado	474
C) Casamento de brasileiros perante autoridade do registro civil de país estrangeiro	474
D) Casamento de estrangeiros no exterior e ulterior naturalização brasileira de ambos.....	474
E) Casamento no exterior entre brasileiro e estrangeira.....	474

Art. 19

1. Validade de casamento consular de brasileiros não domiciliados no Brasil..... 475
2. Renovação de pedido para celebração de casamento consular de nacionais domiciliados no exterior 475

Capítulo III — IMPORTÂNCIA DA LEI DE INTRODUÇÃO ÀS
NORMAS DO DIREITO BRASILEIRO 477

Anexos

1. Projeto de Lei n. 243/2002..... 483
2. Projeto de Lei n. 269/2004..... 493
3. Projeto de Lei n. 6.303/2005..... 500
4. Projeto de Lei n. 791/2007..... 501
5. Lei n. 12.376/2010 503

Bibliografia 505