

STJ00099165

Camilo José D'Ávila Couto

DINAMIZAÇÃO DO ÔNUS DA PROVA NO PROCESSO CIVIL

TEORIA E PRÁTICA

Curitiba
Juruá Editora
2014

Visite nossos *sites* na Internet
www.jurua.com.br e
www.editorialjurua.com
e-mail: *editora@jurua.com.br*

ISBN: 978-85-362-4797-7

JURUÁ
EDITORA

Brasil – Av. Munhoz da Rocha, 143 – Juvevê – Fone: (41) 4009-3900
Fax: (41) 3252-1311 – CEP: 80.030-475 – Curitiba – Paraná – Brasil

Europa – Rua General Torres, 1.220 – Lojas 15 e 16 – Fone: (351) 223 710 600 –
Centro Comercial D'Ouro – 4400-096 – Vila Nova de Gaia/Porto – Portugal

Editor: José Ernani de Carvalho Pacheco

Couto, Camilo José D'Ávila.

C871 Dinamização do ônus da prova no processo civil:
teoria e prática./ Camilo José D'Ávila Couto./ Curitiba:
Juruá, 2014.

272p.

1. Processo civil. 2. Ônus da prova. I. Título.

CDD 347 (22.ed.)

CDU 347.91

000150

SUMÁRIO

I	CONCEPÇÕES CONTEMPORÂNEAS SOBRE PROVA	17
1.1	Prova	19
1.1.1	Aspectos essenciais: conceito, relevância, finalidade, direito probatório	19
1.2	Prova Como Direito	23
1.2.1	Concepção constitucionalista	23
1.2.2	Natureza do direito à prova	27
1.2.3	Direito das partes à prova e o dever de informação do juiz	28
1.3	Prova Como Dever	33
1.3.1	Dever de produzir prova	34
1.3.1.1	Fonte legal	40
1.3.2	Crítica à noção de ônus processual e dever de provar	42
1.4	Prova Como Ônus	43
II	DOGMA DO ÔNUS DA PROVA	49
2.1	Dogma do <i>Onus Probandi</i> na Modernidade	49
2.1.1	Primeiras linhas	49
2.1.2	Origem	53
2.1.3	Regra de juízo	60
2.1.3.1	Visão crítica	63
2.1.3.2	Causas e efeitos de incertezas no processo	65
2.1.4	Regra de conduta	67
2.1.5	Nascimento da distinção entre ônus da prova objetivo e subjetivo	71
2.1.5.1	Risco: elemento comum	73
2.1.6	Ônus da prova no direito processual civil brasileiro	75
2.1.6.1	Origem do critério adotado	77

2.1.6.2	Ligação com o direito material	79
2.1.6.3	Crítica ao critério	81
2.1.7	Livre apreciação da prova, regras de experiência e presunções	84
2.1.8	Conteúdo da sentença	89
III	TEORIA DA DINAMIZAÇÃO DO ÔNUS DA PROVA	93
3.1	Aspectos Históricos	94
3.1.1	Origem	95
3.1.2	Fundamentos	99
3.1.3	Características	100
3.1.4	Críticas	102
3.2	Dinamização do Ônus da Prova no Processo Civil Brasileiro	102
3.2.1	Elementos conceituais	106
3.2.1.1	Primeiras linhas	106
3.2.1.2	Conceito de ônus processual <i>versus</i> dinamização ..	110
3.2.1.3	Distribuição do ônus da prova: conceito, finalidade e forma	112
3.2.1.3.1	Distribuição rígida: visão crítica	115
3.2.1.4	Dinamização <i>versus</i> inversão do ônus da prova	116
3.2.1.5	Atuação do juiz e das partes: novo paradigma	124
3.2.2	Elementos estruturais	127
3.2.2.1	Requisitos de aplicabilidade da dinamização do ônus da prova	128
3.2.2.1.1	Primeiras linhas	128
3.2.2.1.2	Impossibilidade de produção da prova ..	130
3.2.2.1.3	Desigualdade econômico-financeira	132
3.2.2.1.4	Desigualdade técnica	136
3.2.2.1.5	Prova complexa	139
3.2.2.1.6	Prova diabólica	143
3.2.2.1.6.1	Prova de fato negativo	146
3.2.2.1.6.2	Ação declaratória negativa ..	150
3.2.2.1.6.3	Destruição de provas	152
3.2.2.2	Dever de informação e aplicação da dinamização ..	154
3.2.2.2.1	Dever de informação e ônus subjetivo da prova	159
3.2.2.2.2	Momento de cumprimento	159

3.2.2.2.3	Consequências da inobservância	163
3.2.2.3	Momento da aplicação da dinamização.....	164
3.2.2.3.1	Aplicação da dinamização em sede re- cursal	166
3.2.2.3.2	Aplicação da dinamização antes da sen- tença: impedimento teórico	169
3.2.2.4	Limites na aplicação da dinamização pelo Estado- -juiz	181
3.2.2.4.1	Prova diabólica reversa	183
3.2.2.5	Poder-dever, dinamização, fundamentação e sen- tença	184
3.2.2.6	Consequências da aplicação da dinamização no ordenamento jurídico	186
3.3	Fundamentos da Aplicabilidade da Dinamização.....	190
3.3.1	Princípios <i>versus</i> regras jurídicas	193
3.3.2	Fundamentos constitucionais	198
3.3.2.1	Inafastabilidade da jurisdição.....	200
3.3.2.2	Igualdade entre as partes	202
3.3.2.3	Direito à prova e devido processo legal	204
3.3.3	Fundamentos sistêmicos.....	207
3.3.3.1	Justiça: razão e fim axiológico do sistema jurídico...	207
3.3.3.2	Visão cooperativa do processo e a produção da prova	209
3.3.4	Aplicação da dinamização na jurisprudência	215

IV PERSPECTIVAS DE INSERÇÃO DA DINAMIZAÇÃO DO ÔNUS DA PROVA NO DIREITO POSITIVO.....

4.1	Ley 01/2000 – Ley de Enjuiciamiento Civil de España	225
4.2	Projeto de Lei 3.015/08	227
4.3	Projeto de Lei 5.139/09	230
4.4	Projeto de Lei 166/10.....	233

CONCLUSÃO

239

REFERÊNCIAS

247

ÍNDICE ALFABÉTICO

259