

Instituições de direito FEA

CAMILA VILLARD DURAN

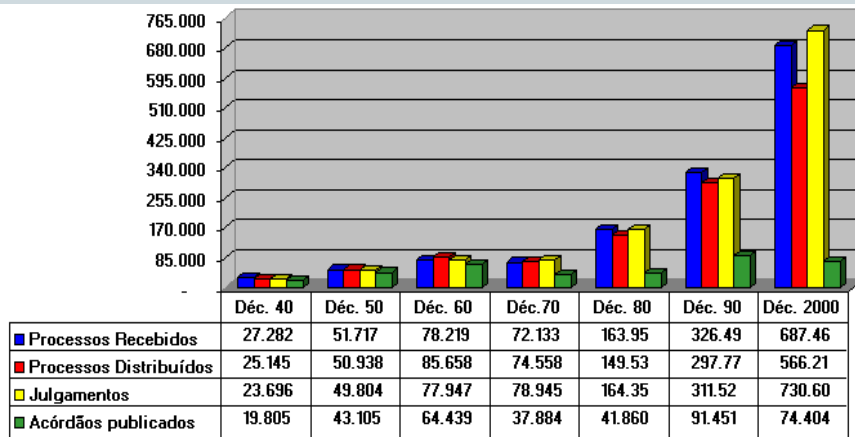
CAMILADURAN@USP.BR

Material de apoio a seminários

- “Judicialização da política”
 - Expansão do poder judicial/ da atuação de tribunais
 - Transferência da decisão política sobre direitos dos poderes políticos (Legislativo/Executivo) para o Judiciário
 - Ler apostila “Como ler decisões judiciais?” (moodle)
- Características institucionais brasileiras: CF de 1988
 - Oscar Vilhena: “hiper-constitucionalização da vida contemporânea” => desconfiança da democracia (250 artigos)
 - Paradoxo da CF/88: instaurar democracia x retirar de maiorias episódicas o poder de decidir
 - Impacto: explosão de litigiosidade

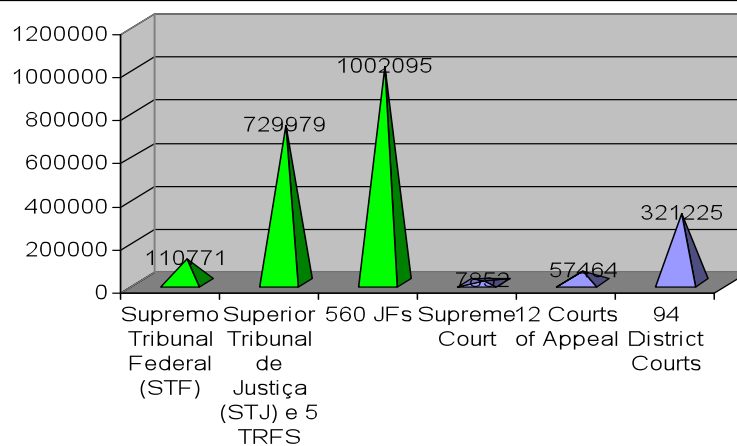
Características institucionais Constituição de 1988

(Fonte: BNPJ – dados do STF)



Características institucionais Constituição de 1988

(Fonte: Matthew Taylor, *Comparative politics*, dados de 2001)



Analizando uma decisão judicial



O que é uma ementa?

- Resumo da decisão do órgão julgador
- Tende a revelar o que é *relevante* segundo o órgão julgador (em tese, são apresentados os argumentos centrais)
 - Cuidado: a ementa pode contradizer o fundamento da decisão
- Define o que vai ou não para o repositório de jurisprudência

Analizando uma decisão judicial



- **Análise de decisão judicial**
 - ✦ Processo de extração de uma (ou mais) prescrição (ões) normativa(s) ou de orientação judicial (“dever-ser”)
 - Extração de uma regra que auxilie a resolução de outro caso
 - Em seminários, qual é a regra construída para aquele caso concreto?

Analizando uma decisão judicial

• Análise de decisão judicial

✦ Processo criativo

- “Não existe uma verdade empírica, mas somente interpretações mais ou menos fecundas” (François Ost)
- Conhecimento: não é espelho / reflexo da realidade. É tradução + reconstrução (Edgar Morin)
 - Risco de erro: tradutor/traidor

Analizando uma decisão judicial

• Análise de decisão judicial

- Extração de prescrição ou orientação normativa
 - Revelada por: fatos essenciais, raciocínio jurídico e decisão final
- Extração de outros elementos relevantes
 - Conhecimento extra-decisão judicial auxilia a interpretação do raciocínio jurídico desenvolvido pelo órgão julgador
 - Orientação ideológica da composição do órgão (ela pode ser episódica): tende a revelar também pontos de veto à legislação e políticas públicas normatizadas
 - Análise dinâmica: eventos pertinentes mudaram ou persistem?

Analizando uma decisão judicial

- Análise de decisão judicial

- Como reconstruir o fundamento de uma decisão?

- Na leitura de um julgado: não somente a decisão será lida, mas também seu contexto factual
 - Contexto factual: pode ajudar a revelar o estado de ânimo do tribunal (especialmente, no processo constitucional)

Analizando uma decisão judicial

- Separando elementos de uma decisão judicial

- Tipos de raciocínio presentes em uma decisão judicial (exemplos)

- ✦ Analogia

“Convém esclarecer que não se está, aqui, a reconhecer a ‘união estável homoafetiva’, por interpretação extensiva do pár. 3 do art. 226, mas uma ‘união homoafetiva estável’, mediante um processo de integração analógica. (...) Cuida-se enfim, a meu juízo, de uma entidade familiar que, embora não esteja expressamente prevista no art. 226, precisa ter sua existência reconhecida pelo Direito” (ADPF 132)

Analizando uma decisão judicial

- Separando elementos de uma decisão judicial

- Tipos de raciocínio presentes em uma decisão judicial (exemplos)

- ✦ Intenção do legislador

“Verifico, ademais, que nas discussões travadas na Assembléia Constituinte a questão do gênero na união estável foi amplamente debatida, (...) concluindo-se, de modo insofismável, que a união estável abrange única e exclusivamente pessoas de sexo distinto. (...) Os constituintes (...) depois de debaterem o assunto, optaram, inequivocadamente, pela impossibilidade de se abrigar a relação entre pessoas do mesmo sexo no conceito jurídico de união estável” (ADPF 132)

Analizando uma decisão judicial

- Separando elementos de uma decisão judicial

- Tipos de raciocínio presentes em uma decisão judicial (exemplos)

- ✦ *[Construção de argumentos retóricos]*

“(...) o fato histórico [?] de que nada incomoda mais as pessoas do que a preferência sexual alheia, quando tal preferência já não corresponde ao padrão social da heterossexulidade. É velha a postura de reação conservadora aos que, nos insondáveis domínios do afeto, soltam por inteiro as amarras desse navio chamado coração.” (*grifos nossos*) (ADPF 132)