

DIREITO PROCESSUAL CIVIL

Trilogia Estrutural: O Processo

Professor Rafael Menezes

Natureza Jurídica do Processo

Teoria Contratualista

- Ótica jurídica do contrato social de Rousseau
- O processo seria um contrato (origem no direito romano – *litiscontestatio* - *iudex*) Ulpiano
- “Contrato pelo qual as partes aceitam, de comum acordo, a fórmula que tenha sido deferida pelo juiz” (Cuenca)

Teoria Contratualista

- **Arbitragem perante o pretor (Eduardo Couture)**
- **Defendida principalmente por Pothier, na França**
- **Enfraquecimento do poder estatal**

Teoria Contratualista

- Superou a fase procedimentalista
- Perdura pelos séculos XVII e XVIII
- Substrato da arbitragem

Principais Críticas à Teoria Contratualista

**Ignora a
característica
da
imperatividade
da Jurisdição e
o seu aspecto
público**

**Independente da
vontade das
partes para ter
efeitos**

**Não reconhece
o Estado como
integrante do
processo, mas
somente como
elemento
externo**

Teoria Quase Contratualista

- A partir do século XIX – Arnault de Guenyvau
- O processo não seria nem contrato (*ausência de ambas as vontades*) nem delito
- Outra espécie de negócio jurídico

Teoria Quase Contratualista

- “deveria ser um quase-contrato, porque a parte que ingressava em juízo já consentia que a decisão lhe fosse favorável ou desfavorável, ocorrendo um nexo entre o autor e o juiz, ainda que o réu não aderisse espontaneamente” (LEAL)

Principais Críticas à Teoria Quase-Contratualista

**Não define
natureza
jurídica do
processo**

**Mantém a
jurisdição no
ramo civilista**

**Não reconhece
o Estado como
integrante do
processo, mas
somente como
elemento
externo**

Teoria da Relação Processual

- Oskar von Bulow
- Teoria dos Pressupostos Processuais e das Exceções Dilatórias (1868)
- Fixação da autonomia científica

Teoria da Relação Processual

- **Relação Jurídica de Direito Público**
- **Processo como uma relação jurídica complexa e dinâmica**
- **Estado e as partes***

Oskar von Bulow

- O processo é uma relação que avança gradualmente e que se desenvolve passo a passo. Enquanto as relações jurídicas privadas, que constituem a matéria do debate judicial, apresentam-se totalmente concluídas, a relação jurídica processual se encontra em embrião

Linear

Josef Kohler

Autor - Réu

Triangular

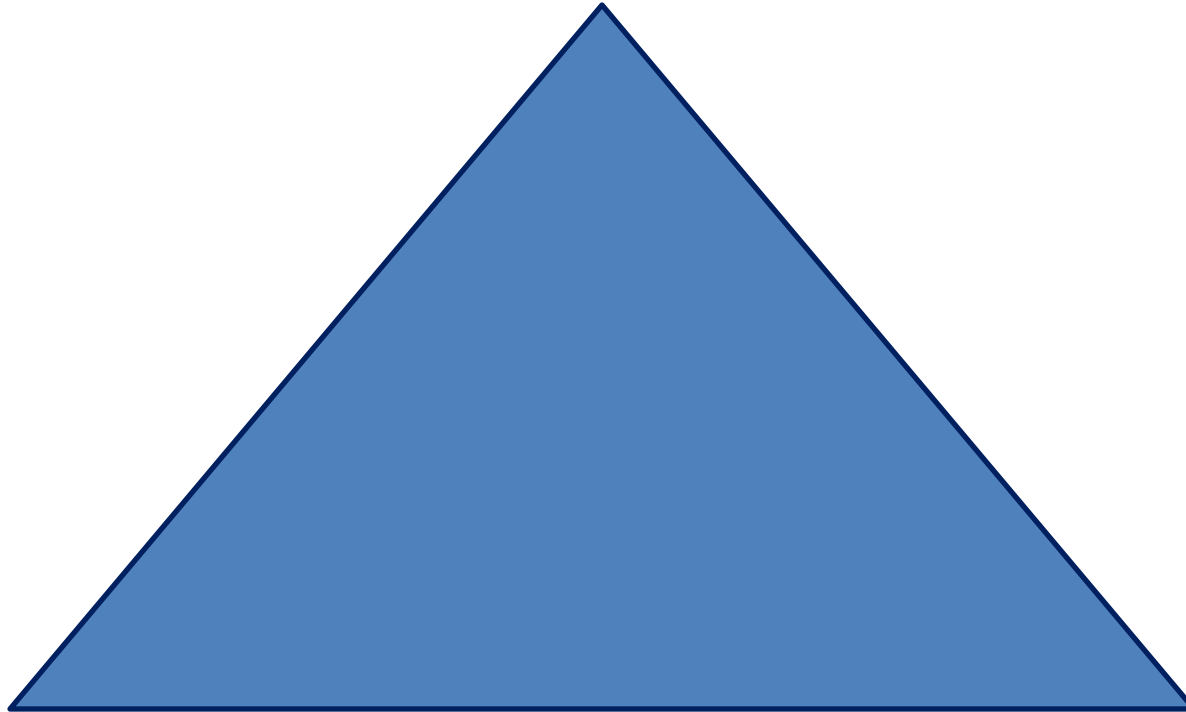
Adolf Wach

**Relação entre
todos os sujeitos**

Angular

Konrad Hellwig

**Entre o juiz e
cada uma das
partes,
individualmente**



FORMAÇÃO GRADUAL



Linear

- Apresentação da petição inicial



Angular

- Citação Válida



Triangular

- Comparecimento ao pólo passivo

Teoria do Módulo Processual (Procedimento em contraditório)

- A característica principal seria a presença do contraditório no procedimento
- O processo seria uma espécie do gênero procedimento
- Elio Fazzalari
- Procedimento + Contraditório = Processo

Teoria do Módulo Processual

**(Procedimento
em
contraditório)**

- **Legitimação pelo
procedimento
(Luhmann)**
- **Contraditório como
legitimador das
decisões judiciais**

Principais Críticas à Teoria de Fazzalari

**Elimina a relação
jurídica do
conceito de
processo**

**Não há
incompatibilidade
entre
contraditório e
relação jurídica**

Teoria da Entidade Complexa

- **Cândido Rangel Dinamarco**
- **Procedimento animado pela relação jurídica**
- **Elemento extrínseco: procedimento realizado em contraditório**

Teoria da Entidade Complexa

- **Elemento intrínseco: relação jurídica**
- **Sucessão de atos + relação jurídica**
- **Tentativa de conciliar a idéia de procedimento (praxis) com relação jurídica**

Teoria da Situação Jurídica

- James Goldschmidt
- Contesta o processo como relação jurídica
- Processo como situação jurídica

Teoria da Situação Jurídica

- O direito material, estático, quando assume uma condição dinâmica (via processo) deixaria de ser um direito subjetivo e se mutaria em meras possibilidades, expectativas e ônus (Sidnei Jr)
- Não geraria direitos/deveres entre as partes

Processo como instituição

- Jaime Guasp
- Inspirado nas ideias de Hariou
- Realidade permanente +
caráter objetivo +
subordinação +
adaptabilidade

Serviço Público

- Enrico Redenti

Jogo

- Piero Calamandrei

Vontade Vinculante da lei

- Ramiro Podetti

Trilogia Estrutural do Direito Processual *(Jurisdição, Ação e Processo)*

Objeto do Processo

LIDE

Buzaid
Carnelutti

Exposição de
Motivos CPC - 73

Constitutivas?
Rec Jurídico?

MÉRITO E QUESTÕES DE MÉRITO

Liebman
(concepção
distinta de lide
Lide perante o
juiz)

DEMANDA

Petição inicial

Art. 469. Não fazem coisa julgada:

Motivos, ainda que importantes para determinar o alcance da parte dispositiva da sentença

A verdade dos fatos, estabelecida como fundamento da sentença

Apreciação da questão prejudicial, decidida incidentalmente

Cândido Rangel Dinamarco inspirado nos alemães

**Pretensão
Processual**

**Deduzida no
pedido**

**Pretensão
ao
provimento
+ Pretensão
ao bem da
vida**

**O PROJETO DO NOVO CPC PREVÊ A
EXTINÇÃO DA AÇÃO DECLARATÓRIA
INCIDENTAL . NESTA SITUAÇÃO A COISA
JULGADA PASSARIA A ALCANÇAR A CAUSA
DE PEDIR? SE ISSO ACONTECER, O OBJETO
DO PROCESSO SERIA COMPOSTO, AGORA,
POR PEDIDO E CAUSA DE PEDIR?**

Processo e Procedimento

DISTINÇÕES

- a) “A existência de um procedimento não é suficiente para que haja processo”**
- b) Processo não exclui o procedimento, é integrado por ele, também**

DISTINÇÕES

- **competência legislativa**
direito processual
normas procedimentais
art. 22, I e 24, XI, da CF/88
- **adequação do procedimento ao direito material**
existência de vários procedimentos em um mesmo processo
- **Flexibilidade procedimental**

“sequencia de normas, destinadas a regular uma conduta, qualificando-a como lícita ou devida, e que enunciam, como pressuposto de sua própria incidência, o cumprimento de um ato prévio, regulado por outra norma da mesma série”

(Tornaghi)

Procedimentos em Espécie

a) Módulo de Conhecimento

- Procedimento Comum Ordinário
- Procedimento Comum Sumário (art. 272, CPC)
- Procedimentos Especiais (Consignação em Pagamento, Possessórias, Mandado de Segurança, Ação Popular e Ação de Alimentos)
- Lei dos Juizados Especiais Cíveis (Estadual e Federal)

b) Módulo Executivo

- Execução por Quantia Certa
- Execução de Obrigação de Fazer e não Fazer ou Entrega
- Execução Alimentícia
- **Cumprimento de Sentença**
- Fazenda Pública

OBSERVAÇÕES

Processo como método através do qual atua a jurisdição

direito subjetivo: “posição jurídica ativa que confere ao seu titular a faculdade de exigir de outro sujeito a prática de um ato, a abstenção de um fato ou exercício de uma atividade”

deveres: “sujeições passivas a que se submetem determinados sujeitos do processo para tender a direito de outros sujeitos”

ônus: “prestação imposta a um determinado sujeito do processo em seu próprio benefício, cujo descumprimento não constitui ato ilícito, porque não viola direito de outro sujeito, mas acarreta para o seu titular uma consequência desfavorável”