



Universidade do Estado do Rio de Janeiro

Centro de Ciências Sociais

Faculdade de Direito

Franklyn Roger Alves Silva

Modulação Temporal da Jurisprudência

Rio de Janeiro

2010

Franklyn Roger Alves Silva

Modulação Temporal da Jurisprudência

Dissertação apresentada, como requisito parcial para obtenção do título de Mestre em Direito, ao Programa de Pós-Graduação em Direito da Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Área de concentração: Direito Processual.

Orientador: Prof. Dr. Paulo Cezar Pinheiro Carneiro

Rio de Janeiro

2010

CATALOGAÇÃO NA FONTE
UERJ/REDE SIRIUS/BIBLIOTECA CCS/C

S586m Silva, Franklyn Roger Alves.

Modulação temporal da jurisprudência / Franklyn Roger Alves Silva -
2010.

144 f.

Orientador: Paulo Cezar Pinheiro Carneiro.

Dissertação (mestrado). Universidade do Estado do Rio de Janeiro,
Faculdade de Direito.

1. Jurisprudência - Teses. 2. Súmula (Direito) - Teses. 3. Precedentes
jurídicos – Teses. 4. Controle da constitucionalidade – Teses. I. Carneiro,
Paulo Cezar Pinheiro. II. Universidade do Estado do Rio de Janeiro.
Faculdade de Direito. III. Título.

CDU 340.142

Autorizo, apenas para fins acadêmicos e científicos, a reprodução total ou parcial desta dissertação, desde que citada a fonte.

Assinatura

Data

Franklyn Roger Alves Silva

Modulação Temporal da Jurisprudência

Dissertação apresentada, como requisito parcial para obtenção do título de Mestre em Direito, ao Programa de Pós-Graduação em Direito da Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Área de concentração: Direito Processual.

Aprovada em: 23 de setembro de 2010

Banca Examinadora:

Prof. Dr. Paulo Cezar Pinheiro Carneiro (Orientador)

Faculdade de Direito da UERJ

Prof. Dr. Humberto Dalla Bernardina de Pinho

Faculdade de Direito da UERJ

Prof^ª. Dr^ª. Leslie Shérica Ferraz

FGV-Rio

Rio de Janeiro

2010

DEDICATÓRIA

Ao meu pai por todo o suporte conferido ao longo de minha vida acadêmica e por todos os ensinamentos transmitidos ao longo do meu desenvolvimento. A minha esposa Raquel, a quem amo demais, por todo o apoio na elaboração do presente estudo e pela paciência, principalmente nos momentos de privação de minha atenção.

AGRADECIMENTOS

Ao meu orientador, Prof. Dr. Paulo Cezar Pinheiro Carneiro, pelo entusiasmo quanto ao desenvolvimento do tema, pelos conselhos sempre úteis e precisos com que pude direcionar a pesquisa e pela atenção e simpatia em nossos encontros.

Ao Prof. Leonardo Greco pelo apoio bibliográfico e pelas diversas sugestões apresentadas quando da realização da pesquisa.

A todos os colegas que forneceram suporte à elaboração do presente estudo, propondo sugestões e críticas.

Quanto melhor souber a jurisprudência adaptar o Direito vigente às circunstâncias mutáveis da vida, tanto menos necessário se tornará pôr em movimento a máquina de legislar.

Carlos Maximilano

RESUMO

SILVA, Franklyn Roger Alves. *Modulação temporal da jurisprudências*. 2010. 144 f. Dissertação (Mestrado em Direito Processual) – Universidade do Estado do Rio de Janeiro, Rio de Janeiro, 2010.

Analisa-se as questões envolvendo a modulação temporal da jurisprudência, como técnica adequada à solução do problema que orbita em torno das drásticas mudanças dos precedentes dos tribunais. Compara o sistema da *common Law* e da *civil Law* e a crescente tendência de absorção de institutos destes dois sistemas. Analisa-se exemplos de modulação de decisões no Direito Brasileiro, além das técnicas de modulação existentes no Direito Estrangeiro. Critica o modo como os tribunais brasileiros têm tratado a uniformização da jurisprudência. Observa critérios existentes no ordenamento jurídico brasileiro e que se prestam à aplicação como norte à modulação temporal, principalmente diante dos princípios da boa-fé, proteção a confiança e segurança jurídica.

Palavras-Chave: Modulação temporal. Jurisprudência. Súmula.

RESUME

SILVA, Franklyn Roger Alves. *Modulação temporal da jurisprudências*. 2010. 135 f. Dissertação (Mestrado em Direito Processual) – Universidade do Estado do Rio de Janeiro, Rio de Janeiro, 2010.

It analyses the topics involving jurisprudence modulation as a technique adequate to solute the problem of the drastics overrulings. It compares both common law and civil law systems and the actual tendency to absorve institutes from both systems. It also analyses examples of jurisprudence modulation in brazilian law and techniques from other countries. It criticizes the way brazilian courts treat the jurisprudence uniformization. It observes the many criterions in brazilian law that allow to be applied as a direction to the jurisprudence modulation, specially in the matter of good faith, confidence protection and juridical security principles.

Key-words: Tempered Modulation. Jurisprudence. Digest

LISTA DE ABREVIATURAS E SIGLAS

ADI	Ação Direta de Inconstitucionalidade
Art.	Artigo
CC	Código Civil
CDC	Código de Defesa do Consumidor
CNJ	Conselho Nacional de Justiça
CPC	Código de Processo Civil
CRFB	Constituição da República Federativa Brasileira
EC	Emenda Constitucional
LICC	Lei de Introdução ao Código Civil
nº	Número
p.	Página
RE	Recurso Extraordinário
REsp	Recurso Especial
STF	Supremo Tribunal Federal
STJ	Superior Tribunal de Justiça
TCU	Tribunal de Contas da União
TSE	Tribunal Superior Eleitoral

SUMÁRIO

	INTRODUÇÃO.....	12
1	O PRECEDENTE NO DIREITO ESTRANGEIRO.....	21
1.1	Origem histórica dos precedentes.....	21
1.2	A evolução do precedente no ordenamento jurídico norte-americano.....	25
1.3	Características do precedente.....	27
2	O CONTROLE DE CONSTITUCIONALIDADE E A UNIFORMIZAÇÃO DA JURISPRUDÊNCIA NO BRASIL.....	36
2.1	O controle difuso e concentrado de constitucionalidade e o art. 27 da Lei nº 9.868/98 – o primeiro passo da modulação.....	36
2.2	Os incidentes de uniformização da jurisprudência e composição de divergência e a caracterização da “jurisprudência predominante” – caminho necessário a tese de modulação temporal.....	45
3	A MODULAÇÃO TEMPORAL DOS EFEITOS DOS PRECEDENTES.....	51
3.1	A modulação temporal no direito estrangeiro.....	51
3.2	O art. 4º da Lei nº 11.417/06 e a possibilidade de modulação dos efeitos de enunciado de súmula vinculante – recente hipótese de modulação da jurisprudência no Brasil.....	61
4	INCORPORAÇÃO DOS EFEITOS TEMPORAIS DAS ALTERAÇÕES JURISPRUDENCIAIS NO DIREITO BRASILEIRO.....	67
4.1	Necessidade de aprimoramento na construção da jurisprudência dos tribunais.....	67
4.2	Exemplo de errônea aplicação de instrumentos de uniformização - os equívocos na aplicação do art. 557 do CPC – um defeito a ser consertado.....	77
4.3	Critérios necessários para a modulação da jurisprudência a partir de elementos do próprio ordenamento jurídico	

brasileiro	81
4.3.1 <u>Jurisprudência consolidada – como defini-la</u>	84
4.3.2 <u>A compreensão do conteúdo da decisão judicial – a revelação do precedente</u>	87
4.3.3 <u>O Princípio da segurança jurídica</u>	91
4.3.4 <u>O Princípio da proteção da confiança</u>	93
4.3.5 <u>O Princípio da boa-fé</u>	98
4.4 As hipóteses concretas enfrentadas pelo Superior Tribunal de Justiça e pelo Supremo Tribunal Federal em que se operou a modulação de efeitos	101
4.5 A teoria do fato consumado – construção jurisprudencial prévia a modulação temporal da jurisprudência	105
5 CONCLUSÕES	108
REFERÊNCIAS	113