

Thiago Maciel de Paiva Costa

Sistema de Precedentes e Controle de Constitucionalidade

A (in)constitucionalidade como
parâmetro de vinculação da jurisdição

EDITORA LUMEN JURIS
RIO DE JANEIRO
2020

Copyright © 2020 by Thiago Maciel de Paiva Costa

Categoria: Direito Processual

PRODUÇÃO EDITORIAL
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Diagramação: Alex Sandro Nunes de Souza

A LIVRARIA E EDITORA LUMEN JURIS LTDA.
não se responsabiliza pelas opiniões
emitidas nesta obra por seu Autor.

É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer
meio ou processo, inclusive quanto às características
gráficas e/ou editoriais. A violação de direitos autorais
constitui crime (Código Penal, art. 184 e §§, e Lei nº 6.895,
de 17/12/1980), sujeitando-se a busca e apreensão e
indenizações diversas (Lei nº 9.610/98).

Todos os direitos desta edição reservados à
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Impresso no Brasil
Printed in Brazil

CIP-BRASIL. CATALOGAÇÃO-NA-FONTE

C837s

Costa, Thiago Maciel de Paiva

Sistema de precedentes e controle de constitucionalidade : a (in)constitucionalidade como parâmetro de vinculação da jurisdição / Thiago Maciel de Paiva Costa. – Rio de Janeiro : Lumen Juris, 2020.

208 p. ; 23 cm.

Bibliografia : p. 173-189.

ISBN 978-65-5510-374-8

1. Controle de constitucionalidade. 2. Precedentes judiciais. 3. Súmula vinculante. 4. Direito - Brasil. I. Título.

CDD 342

Ficha catalográfica elaborada por Ellen Tuzi CRB-7: 6927

Sumário

Prefácio	XIII
Introdução	1
1 Jurisdição e Precedente Judicial	5
1.1 Elementos do Precedente	12
1.2 Delimitação Positiva do Precedente	15
1.2.1 Deveres de integridade e coerência	16
1.2.2 O rol do artigo 927 do Código de Processo Civil	20
1.3 A Ratio Decidendi	26
1.4 O Obiter Dictum	29
1.5 A Doutrina do Stare Decisis	31
2 Eficácia do Precedente	37
2.1 Caráter Persuasivo	38
2.2 Caráter Vinculante	40
2.3 Dever de Observância	43
2.3.1 Vinculação horizontal	44
2.3.2 Vinculação vertical	46
2.3.3 Vinculação da arbitragem	49
2.3.3.1 Arbitragem “de direito”	51
2.3.3.2 Equidade, usos e costumes	53
2.3.3.3 Princípios gerais do direito	55
2.4 Técnicas de Afastamento do Precedente	57
2.4.1 Distinguishing	57
2.4.2 Overruling	61
2.4.2.1 Overriding	66
3 O Fenômeno da Inconstitucionalidade	69
3.1 Critérios Definidores da Inconstitucionalidade	77
3.1.1 Inconstitucionalidade formal e material	77

3.1.2 Tipo de conduta do objeto.....	79
3.1.3 Extensão da inconstitucionalidade em relação ao enunciado normativo.....	81
3.2 Critérios de Definição do Controle de Constitucionalidade Jurisdicional.....	82
3.2.1 Momento do controle de constitucionalidade	83
3.2.2 (Des)vinculação da inconstitucionalidade a relações jurídicas específicas.....	85
3.2.3 Tipo de pretensão deduzida em juízo	86
3.2.4 Competência jurisdicional.....	87
3.3 Inconstitucionalidade e Invalidez.....	89
3.3.1 Modulação dos efeitos do reconhecimento da inconstitucionalidade	94
3.3.2 Inconstitucionalidade superveniente	98
3.4 Determinações de Significado no Reconhecimento da (In)Constitucionalidade	100
3.4.1 Inconstitucionalidade do enunciado normativo.....	102
3.4.2 Inconstitucionalidade de (re)construções normativas.....	103
3.5 Expressão da Inconstitucionalidade como Ratio Decidendi.....	105
4 Repercussões Processuais da (In)Constitucionalidade como Conteúdo do Precedente.....	111
4.1 Influência da Forma de Declaração da Inconstitucionalidade	112
4.1.1 Inconstitucionalidade reconhecida em controle concentrado	112
4.1.2 Inconstitucionalidade reconhecida em controle difuso	119
4.1.2.1 Atuação do Senado Federal	121
4.1.2.2 Mutação constitucional da norma contida no art. 52, inciso X, da Constituição	129
4.1.2.3 Efeito vinculante no controle difuso.....	134
4.2 A Declaração de Constitucionalidade	135
4.2.1 Aspectos temporais da declaração de constitucionalidade.....	141
4.3 A Inconstitucionalidade por Omissão	146
4.3.1 Omissão total.....	146
4.3.2 Omissão parcial.....	152
4.4 Coisa Julgada Inconstitucional.....	154

4.4.1 Coisa julgada.....	155
4.4.2 Relativização da coisa julgada pela inconstitucionalidade	158
4.4.3 Modulação dos efeitos temporais	163
Considerações Finais.....	167
Referências	173