

# Sumário

Apresentação .....	V
--------------------	---

## Parte 1. Direito e Linguagem

Capítulo I. Direito.....	3
1. Significados.....	3
2. Por detrás das palavras.....	4
3. Naturalismo e convencionalismo.....	5
4. Locke e o papel em branco.....	6
5. Ferramentas de Wittgenstein.....	7
6. Persistência .....	9
Capítulo II. Linguagem jurídica.....	11
1. Linguagem .....	11
2. Linguagem legal e dos juristas.....	12
3. Locus (teoria do direito) .....	13
4. Força enunciativa.....	15
5. Dilema linguístico das constituições.....	16
Capítulo III. Caráter institucional do direito.....	19
1. Instituições .....	19
2. Institucionalização do direito.....	22
3. Criação da realidade social .....	23
a) Poder fático e poder institucional.....	23
b) Fatos institucionais .....	24
c) Efeitos institucionais.....	25

Capítulo IV. Comunicação e legislação .....	27
1. Publicação.....	27
2. Vigência.....	27
3. Vacatio legis.....	28
4. Problemas .....	29
Capítulo V. Controle social .....	31
1. Liberdade positiva e negativa.....	31
2. Liberdade social.....	32
3. Controle da autonomia pessoal.....	34

## **Parte 2. Norma e Ordenamento**

Capítulo VI. Fontes do direito .....	39
1. Aproximação .....	39
2. Sentidos.....	39
3. Ajustes .....	42
Capítulo VII. Escritura das normas.....	45
1. Imputação .....	45
2. Sintaxe das imputações.....	45
3. Generalidade e abstração .....	46
Capítulo VIII. Concepções.....	49
1. Delimitação .....	49
2. Concepção homogênea.....	49
3. Concepção heterogênea .....	52
Capítulo IX. Normas de conduta.....	55
1. Função .....	55
2. Normas de obrigação .....	55

3. Normas de proibição .....	55
4. Normas de permissão .....	56
5. Liberdade normativa .....	57
Capítulo X. Normas de estrutura .....	59
1. Função .....	59
2. Normas de criação jurídica .....	59
a) Competência .....	59
b) Exercício .....	60
3. Normas de eliminação jurídica .....	61
a) Revogação .....	61
b) Nulificação .....	62
c) Confronto .....	63
4. Normas sobre a interpretação .....	63
a) Normas sobre a interpretação jurídica .....	63
b) Leis interpretativas .....	64
c) Confronto .....	65
5. Normas sobre a aplicabilidade .....	65
a) Aplicabilidade e aplicação .....	66
b) Aplicabilidade e interpretação .....	66
Capítulo XI. Princípios jurídicos .....	69
1. Aproximação .....	69
2. Princípios a partir do direito vigente .....	69
a) Princípios gerais do direito .....	70
b) Princípios como fundamento .....	71
c) Princípios fundamentais .....	72

d) Princípios como razões de decisão.....	73
e) Princípios como decorrências lógicas .....	73
f) Princípios explícitos e implícitos .....	74
3. Identificação .....	75
a) Legislativa.....	75
b) Doutrinária .....	75
c) Jurisprudencial .....	76
4. Princípios vs. regras .....	78
5. Operatividade.....	82
a) Na criação de normas .....	82
b) Na interpretação das disposições normativas .....	83
c) Na integração do conjunto normativo .....	83
Capítulo XII. Costumes jurídicos .....	85
1. Aproximação .....	85
2. Costumes e leis.....	86
3. Classificações.....	87
4. Insuficiência de critérios.....	89
5. Expectativas protegidas .....	91
6. Compilações de costumes .....	92
Capítulo XIII. Predicados.....	95
1. Validade.....	95
2. Existência.....	98
3. Eficácia .....	98
4. Efetividade .....	100
5. Eficiência.....	101
6. Justiça .....	103

Capítulo XIV. Ordenamento jurídico.....	107
1. Teoria.....	107
2. Conjunto.....	107
a) Unidade.....	108
b) Coerência.....	109
c) Completude.....	110
Capítulo XV. Existência.....	113
1. Problema da existência.....	113
2. Regresso.....	113
3. Emergência da ordem.....	114
a) Funcionamento.....	115
b) Aceitação.....	115
c) Estabilidade.....	116
Capítulo XVI. Identidade.....	119
1. Importância.....	119
2. Constituições flexíveis e rígidas.....	119
3. Primazia.....	120
4. Cadeias normativas.....	121
a) Estática e dinâmica.....	121
b) Critérios mistos.....	123
Capítulo XVII. Estrutura.....	127
1. Aproximação.....	127
2. Relações de coordenação.....	127
3. Relações de subordinação.....	128
4. Irregularidades.....	131

Capítulo XVIII. Ordem estatal .....	133
1. Distinção .....	133
a) Sucessão de normas .....	133
b) Ordem estatal e ordem internacional .....	134
2. Sucessão de ordenamentos jurídicos .....	136
a) Memória e continuidade normativa.....	137
b) Diferenças formais e materiais.....	138

### **Parte 3. Tempo, Aplicabilidade, Conflitos e Lacunas**

Capítulo XIX. Normas e tempo .....	143
1. Eliminação de normas .....	143
2. Revogação .....	143
a) Tipologia.....	144
1) Expressa .....	145
2) Tácita .....	146
3) Implícita.....	147
b) Revogação expressa, tácita e implícita .....	148
c) Repercussões triunfantes, repercussões malogradas e propagações.....	149
d) Repristinação.....	151
3. Transitoriedade.....	152
4. Nulificação.....	153
5. Confrontos.....	153
Capítulo XX. Nulificações .....	155
1. Aproximação .....	155
2. Tipos .....	156
3. Efeitos e problemas .....	156

Capítulo XXI. Aplicabilidade.....	159
1. Distinção.....	159
2. Condições de aplicabilidade .....	159
Capítulo XXII. Conflitos normativos .....	163
1. Antinomia.....	163
2. Requisitos.....	163
a) Pertencimento ao mesmo ordenamento jurídico.....	164
b) Incompatibilidade prescritiva .....	164
c) Possuírem mesmo âmbito de aplicação .....	164
3. Conflitos em abstrato e em concreto .....	165
4. Extensão dos conflitos .....	166
5. Soluções para os conflitos de primeiro grau.....	167
a) Critério da hierarquia.....	167
b) Critério cronológico .....	167
c) Critério da especialidade.....	168
6. Soluções para os conflitos de segundo grau .....	169
a) Problema.....	169
b) Observações.....	169
c) Refinamentos .....	171
7. Conflito entre princípios.....	173
Capítulo XXIII. Lacunas.....	177
1. Significados.....	177
2. Dogma .....	178
a) Teoria do espaço jurídico vazio.....	181
b) Teoria da norma geral exclusiva .....	182
c) Teoria da capacidade de expansão do direito .....	185

## **Parte 4. Conceitos Básicos do Direito**

Capítulo XXIV. Definições jurídicas .....	191
1. Importância .....	191
2. Fragmentos de norma .....	191
3. Cadeia de disposições.....	192
Capítulo XXV. Pessoa.....	195
1. Sujeitos.....	195
2. Pessoas físicas e jurídicas .....	195
3. Pessoas jurídicas segundo Kelsen .....	198
Capítulo XXVI. Relação jurídica.....	201
1. Relações humanas.....	201
2. Estrutura das relações jurídicas .....	201
Capítulo XXVII. Situações jurídicas.....	205
1. Direitos subjetivos .....	205
2. Kelsen e os direitos subjetivos .....	205
3. Wesley N. Hohfeld e os direitos subjetivos .....	207
Capítulo XXVIII. Dever.....	211
1. Aproximação .....	211
2. Dever jurídico .....	211
Capítulo XXIX. Ilícito.....	213
1. Mala prohibita.....	213
2. Mecânica do ilícito .....	213
3. Ilícitos atípicos .....	215
Capítulo XXX. Responsabilidade.....	219
1. Aproximação .....	219
2. Responsabilidade jurídica .....	219



3. Elementos.....	221
4. Tipos.....	221
5. Objetivos.....	224
Capítulo XXXI. Sanção.....	225
1. Tradição.....	225
2. Oposição.....	227
3. Classificações.....	228
4. Distinções.....	229
5. Componentes.....	230

### **Parte 5. Labor jurídico**

Capítulo XXXII. Campo jurídico.....	233
1. Gramática do campo.....	233
2. Discurso, interação, significação.....	234
a) Ação discursiva.....	234
b) Contexto.....	235
c) Poder.....	237
d) Ideologia.....	238
3. Contensões de fala.....	240
a) Tempo.....	240
b) Modo.....	241
c) Matéria.....	242
Capítulo XXXIII. Noções de interpretação.....	245
1. Aproximação.....	245
2. Sujeitos da atividade interpretativa.....	245
3. Discurso interpretativo.....	246

4. Objetos .....	247
a) Interpretação de textos.....	248
b) Interpretação de fatos.....	249
Capítulo XXXIV. Caracterizações .....	253
1. Aproximação .....	253
2. Teoria cognitiva .....	254
3. Teoria cética.....	255
4. Teoria intermediária .....	256
5. Pragmática.....	256
Capítulo XXXV. Contextos de dúvida.....	261
1. Aproximação .....	261
2. Problemas de contexto linguístico.....	261
a) Ininteligibilidade.....	261
b) Ambiguidade .....	261
c) Vagueza.....	262
3. Problemas de contexto sistêmico .....	263
a) Pressuposição.....	264
b) Incompatibilidade.....	264
c) Redundância .....	264
4. Problemas de contexto funcional.....	265
a) Desorganização .....	265
b) Prolixidade.....	266
c) Mudanças culturais.....	266

Capítulo XXXVI. Normas sobre a interpretação.....	269
1. Funções.....	269
2. Disciplina legal.....	269
3. Disciplina da experiência jurídica.....	272
Capítulo XXXVII. Argumentos interpretativos .....	275
1. Argumentação.....	275
2. Argumentação gramatical .....	275
a) Noção geral .....	275
b) Condições.....	276
c) Técnica .....	277
1) Significado literal.....	277
2) Significado comum .....	277
3) Significado técnico .....	278
3. Argumentação histórica .....	278
a) Noção geral .....	278
b) Condições.....	279
c) Técnica .....	279
1) Intenção do legislador.....	279
2) Evolução.....	280
3) Decisões anteriores .....	280
4. Argumentação sistemática.....	281
a) Noção geral .....	281
b) Condições.....	282
c) Técnica .....	282
1) Argumento da harmonização contextual.....	282

2) Argumento da plenitude .....	283
3) Princípios gerais do direito .....	283
4) Argumento da coerência .....	284
5) Argumento conceitual.....	284
6) Argumento a contrario .....	284
7) Argumento a fortiori .....	285
8) Argumento da redução ao absurdo .....	285
9) Argumento analógico .....	285
5. Argumentação teleológica.....	286
a) Noção geral .....	286
b) Condições.....	286
c) Técnica .....	286
1) Argumento de equidade.....	286
2) Argumento dos fins.....	287
3) Argumento da não-redundância .....	287
Capítulo XXXVIII. Estratégias.....	289
1. Problemas.....	289
2. Ausência de previsão normativa .....	289
a) Analogia legis.....	290
b) Analogia juris .....	291
3. Insuficiência na previsão normativa.....	292
a) Interpretação extensiva .....	292
b) Interpretação restritiva .....	294
4. Exuberância na previsão normativa .....	295

Capítulo XXXIX. Falácias .....	297
1. Aproximação .....	297
2. Falácias de relevância.....	297
a) Falácia ad verecundiam.....	297
b) Falácia ad baculum .....	297
c) Falácia ad hominem.....	298
d) Falácia ad ignorantiam .....	298
e) Falácia ad misericordiam .....	298
f) Falácia ad terrorem .....	299
g) Falácia da generalização apressada .....	299
h) Falácia da causa falsa.....	299
i) Falácia da petitio principii.....	299
j) Falácia da pergunta complexa.....	300
3. Falácias semânticas .....	300
a) Falácia do equívoco.....	300
b) Falácia da ênfase.....	300
c) Falácia da anfibologia .....	300
d) Falácia de composição.....	301
e) Falácia de divisão .....	301
Capítulo XL. Plausibilidade.....	303
1. Fatos.....	303
2. Prova.....	304
a) Meios de prova.....	304
b) Objetivo da prova.....	305
c) O ônus de provar .....	306

3. Verdade, limites, valoração .....	307
a) Verdade .....	307
b) Limites .....	308
c) Valoração .....	309
Capítulo XLI. Presunções .....	311
1. Presunções relativas .....	311
2. Presunções absolutas.....	311
3. Posturas.....	312
Capítulo XLII. Doutrina e decisões anteriores.....	313
1. Aproximação .....	313
2. Doutrina.....	313
3. Decisões anteriores.....	315
Capítulo XLIII. <i>Jura novit curia</i> .....	317
1. Aproximação .....	317
2. Situações .....	317
a) Direito costumeiro.....	317
b) Direito estrangeiro.....	318
c) Direito local.....	318
Capítulo XLIV. Raciocínio Jurídico.....	319
1. Contextos .....	319
2. Raciocínio “sobre” e “no” direito .....	320
3. Justificação.....	321
a) Justificação interna.....	322
b) Justificação externa.....	323
4. Mais sobre o silogismo.....	324

5. Problemas .....	326
a) Problemas de premissa normativa.....	326
b) Problemas de premissa fática .....	327
c) Casos difíceis.....	329
d) Juízos de legitimidade .....	330
6. Funções .....	330
Capítulo XLV. Interpretações imperfeitas.....	333
1. Pessoas más e boas.....	333
2. Papéis.....	333
3. Deveres dos órgãos-aplicadores.....	335
4. O império da lei .....	336

### **Parte 6. A Avaliação do Direito Positivo**

Capítulo XLVI. Direito natural.....	341
1. Aproximação .....	341
2. Natural .....	341
3. Postulados.....	341
4. Ontologia e deontologia.....	342
5. Modelos .....	343
a) O direito natural na antiguidade.....	343
b) O direito natural na Idade Média.....	347
c) O direito natural no tempo da secularização.....	348
d) Novo jusnaturalismo .....	356
Capítulo XLVII. Direito positivo.....	359
1. Aproximação .....	359
2. Método, teoria, ideologia.....	359

3. Teses centrais.....	361
4. Compreendendo melhor .....	362
5. Filosofia do constitucionalismo.....	364
6. Exclusão e inclusão.....	372
Capítulo XLVIII. Aplicação de normas.....	375
1. Aplicação.....	375
2. Conexões.....	375
3. Direito, moral e política.....	377
Bibliografia.....	383