

# *JUDICIAL SELFIE? NÃO, OBRIGADO! EM DEFESA DA MULTIPLICIDADE DO DISCURSO [JURÍDICO]<sup>1</sup>*

*JUDICIAL SELFIE? NO, THANK YOU! IN DEFENSE OF THE MULTIPLICITY OF [LEGAL]  
SPEECH*

*¿JUDICIAL SELFIE? ¡NO, GRACIAS! EN DEFENSA DE LA MULTIPLICIDAD DEL DISCURSO  
[JURÍDICO]*

**Márcio Ricardo Staffen<sup>2</sup>**

- 
- 1 Artigo desenvolvido para a palestra "Visioni del giuridico", em homenagem a Italo Calvino, junto ao Departamento de Direito – Università degli Studi di Perugia.
  - 2 Doutor e Mestre em Ciência Jurídica pela Universidade do Vale do Itajaí - UNIVALI. Doutorado em Direito Público pela Università degli Studi di Perugia - Itália. Especializando em Gestão Acadêmica e Universitária pela Universidade para o Desenvolvimento do Estado de Santa Catarina (UDESC - ESAG). Possui Graduação em Direito pela Universidade do Vale do Itajaí - UNIVALI. Pesquisador do Conselho Nacional de Justiça (CNJ). Professor no Programa de Pós-Graduação Stricto Sensu em Direito - IMED. Professor Honorário da Faculdade de Direito e Ciências Sociais da Universidad Inca Garcilaso de la Vega (Peru). Professor nos cursos de graduação em Direito e especializações no Centro Universitário para o Desenvolvimento do Alto Vale do Itajaí (UNIDAVI) e na Universidade do Vale do Itajaí (UNIVALI). Advogado (OAB/SC). Coordenador da Escola Superior de Advocacia Subseção Rio do Sul (OAB/SC). Realizou cursos junto à Universidade Federal de Santa Catarina UFSC, Università degli Studi di Perugia UNIPG, Università Roma Trè, Università degli Studi di Camerino UCAM, Universidad de Alicante - UA e Universidade Karlova IV (Praga). Membro do Comité da Escuela de Formación de Auxiliares Jurisdiccionales de la Corte Superior de Justicia del Callao (Peru). Membro Honorário do Ilustre Colegio de Abogados de Ancash (Peru).

**Resumo:** O presente artigo científico propõe-se a estudar, a partir de um cenário literário, os efeitos do movimento de uniformização de julgados no ordenamento jurídico brasileiro, procurando demonstrar a necessidade de uma argumentação jurídica substancialmente democrática, realizada via contraditório, em simetria de oportunidades, que relegue num segundo plano o fetiche (reducionista e artificial) da segurança jurídica, que não se confunde com a proposta de exatidão de Ítalo Calvino, em prol da efetividade e da eficácia das decisões nos contornos do Estado Democrático de Direito, à luz dos Direitos e Garantias Fundamentais. Nesse substrato, o da lógica aritmética, a jurisdição brasileira tem passado, desde a segunda metade da década de noventa do século anterior, por profundas modificações, a exemplificar: uniformização da jurisprudência; cláusulas de repercussão geral; recursos repetitivos e súmulas vinculantes, criando implicitamente a noção de que qualquer exercício hermenêutico-interpretativo é proibido. Graças a um giro linguístico, utilizando-se da esfinge da segurança jurídica, por ora matriarca de insegurança, institucionalizou-se como naturalidade o império da previsibilidade das decisões jurisdicionais, ainda que ao arrepio da Constituição da República. É por tais razões que se utiliza de uma das célebres novelas de Dostoiévski, dentre os vários autores que romancearam o presente dilema, para demonstrar a real impossibilidade de se ter um sistema decisório neutro, aos moldes da química (Ph7), ou que estabeleça previamente os sentidos possíveis das decisões. Na perspectiva das linhas literárias, valendo-se das propostas de Ítalo Calvino para o presente milênio, adere-se à defesa da compulsória multiplicidade do discurso jurídico, como fator de riqueza literária e construção comum de ideais e ações, bem como para se escapar de arbitrariedades. Nesta linha, faz-se a abordagem do tema da multiplicidade no intuito de estabelecer um sistema democrático e *multilevel* de defesa dos Direitos e Garantias Fundamentais, em consideração à pluralidade social, às diferenças, às similitudes e à identidade das minorias. No âmbito destas reflexões, é importante frisar que cada personagem possui valores. Via diálogo, cada ação é também reação, isto porque

cada nova manifestação está vinculada intrinsecamente à ação do outro, desta forma, a construção do sentido de um diálogo depende da efetiva participação do outro, sem elementos de autoridade e hierarquia. Chega-se, assim, à compreensão da decisão judicial como uma grande rede, que deve se distanciar do *self* de quem a profere, pelo reverso, deve implicar a combinação de informações, versões, experiências e afins. Em homenagem à estilística de Ítalo Calvino, para a exposição dos argumentos realizou-se a ilustração do contexto instalado na realidade brasileira e suas consequências com a novela "O eterno marido", de Fiódor Dostoiévski. Utilizou-se, para o desenvolvimento da presente pesquisa, o método indutivo, operacionalizado pelas técnicas de conceitos operacionais e da pesquisa bibliográfica.

**Palavras-chave:** Multiplicidade. Uniformização de Julgados. Teoria da Decisão.

**Abstract:** This paper proposes a study, based on a literary scenario, of the effects of the movement to standardize judgments in Brazilian law, seeking to demonstrate the need for a substantially democratic legal argument, performed via the adversary system in symmetry of opportunities, which relegates to the background the fetish (reductionist and artificial) of legal certainty, not to be confused with the proposed accuracy of Ítalo Calvino, in favor of the effectiveness and efficiency of decisions in the mold of democratic rule of law, in light of Fundamental rights and Guarantees. In this substrate, i.e. that of arithmetic logic, Brazilian jurisdiction has, since the second half of the nineteen nineties, undergone profound changes. These include: standardization of jurisprudence; clauses of general repercussion; repetitive features and binding precedents, implicitly creating the notion that any hermeneutic-interpretive exercise is prohibited. Thanks to a linguistic turn, using the Sphinx of legal certainty, for now the matriarch of insecurity, the reign of predictability of judicial decisions became institutionalized as naturality, even in defiance of the Constitution of the Republic. It is for such reasons that celebrated novels of Dostoevsky is used, among

several authors who addressed the present dilemma in the form of fiction, seeking to demonstrate the real impossibility of having a neutral decision-making system, in the molds chemistry (pH 7), or that establishes in advance the possible meanings of decisions. From the perspective of the literary lines, taking advantage of the proposals of Ítalo Calvino for the present millennium, it adheres to the defense of compulsory multiplicity of legal discourse, as a literary factor in the common construction of ideals and actions, as well as to escape from arbitrariness. Within this perspective, it addresses the theme of multiplicity in order to establish a democratic and multilevel defense system of defense of Fundamental Rights and Guarantees in the light of social plurality, differences, similarities and identities of minorities. Within these reflections, it is important to note that each character has values. Through this dialogue, each action is also a reaction, since each new manifestation is intrinsically linked to the action of another. Thus, building the sense of a dialogue depends on the effective participation of another without elements of authority and hierarchy. And so we arrive at an understanding of the judicial decision as a large network, which must distance itself from the self who the one who pronounces it – quite the contrary, it should involve the combination of information, versions, and related experiences. In homage to the stylistics of Ítalo Calvino, the novel “The Eternal Husband” by Fiodor Dostoevsky, was used as an illustration to explain the arguments, in the context of the Brazilian reality and its consequences. The inductive method was used in the development of this research, operationalized by the techniques of operational concepts and bibliographic research.

**Keywords:** Multiplicity. Standardization of Courts. Decision Theory.

**Resumen:** El presente artículo científico se propone estudiar, a partir de un escenario literario, los efectos del movimiento de uniformidad de juzgados en el ordenamiento jurídico brasileño, procurando demostrar la necesidad de una argumentación jurídica sustancialmente democrática, realizada a través de la contradicción, con simetría de oportunidades, que relegue a un

segundo plano el fetiche (reduccionista y artificial) de la seguridad jurídica, que no se confunde con la propuesta de exactitud de Ítalo Calvino en favor de la efectividad y de la eficacia de las decisiones en los contornos del Estado Democrático de Derecho a la luz de los Derechos y Garantías Fundamentales. Sobre ese sustrato, el de la lógica aritmética, la jurisdicción brasileña ha pasado, desde la segunda mitad de la década del noventa del siglo pasado, por profundas modificaciones, como por ejemplo la estandarización de la jurisprudencia, las cláusulas de repercusión general, los recursos repetitivos y súmulas vinculantes, creando implícitamente la noción de que está prohibido cualquier ejercicio hermenéutico interpretativo. Gracias a un giro lingüístico, utilizando la esfinge de la seguridad jurídica, por ahora matriarca de inseguridad, se institucionalizó como natural el imperio de la previsibilidad de las decisiones jurisdiccionales, aun contrariando a la Constitución de la República. Por tales razones se utiliza una de las célebres novelas de Dostoievski, entre los diversos autores que novelaron el presente dilema, para demostrar la real imposibilidad de tener un sistema decisorio neutro, siguiendo los moldes de la química (Ph7), o que establezca previamente los sentidos posibles de las decisiones. Desde la perspectiva de las líneas literarias, valiéndose de las propuestas de Ítalo Calvino para el presente milenio, se adhiere a la defensa de la compulsoria multiplicidad del discurso jurídico como factor de riqueza literaria y construcción común de ideales y acciones, así como para escapar de arbitrariedades. En esta línea, se realiza el abordaje del tema de la multiplicidad con la intención de establecer un sistema democrático y *multilevel* de defensa de los Derechos y Garantías Fundamentales, en consideración a la pluralidad social, a las diferencias, a las similitudes y a la identidad de las minorías. En el ámbito de estas reflexiones, es importante destacar que cada personaje posee valores. A través del diálogo, cada acción es también reacción, porque cada nueva manifestación está vinculada intrínsecamente a la acción del otro, y de esta forma la construcción del sentido de un diálogo depende de la efectiva participación del otro, sin elementos de autoridad ni jerarquía.

Se llega así a la comprensión de la decisión judicial como una gran red que se debe alejar del *self* de quien la profiere; muy por el contrario, debe implicar la combinación de informaciones, versiones, experiencias y afines. En homenaje a la estilística de Ítalo Calvino, para la exposición de los argumentos se realizó la ilustración del contexto instalado en la realidad brasileña y sus consecuencias con la novela "El eterno marido", de Fiodor Dostoievski. Para el desarrollo de la presente investigación se utilizó el método inductivo, puesto en práctica a través de las técnicas de conceptos operacionales y de investigación bibliográfica.

**Palabras clave:** Multiplicidad. Estandarización de Juzgados. Teoría de la Decisión.

## INTRODUÇÃO

O presente artigo propõe-se a estudar, a partir de um cenário literário, os efeitos do movimento de uniformização de julgados no ordenamento jurídico brasileiro, procurando demonstrar a imperiosa necessidade de uma argumentação jurídica substancialmente democrática que, além do fetiche da segurança jurídica, preocupe-se com a efetividade e com a eficácia das decisões jurisdicionais nos contornos do Estado Democrático de Direito, à luz dos Direitos e das Garantias Fundamentais.

Grosso modo, as ciências econômicas (diga-se a Economia de Mercado) tomaram de assalto o lugar nuclear da Física, haja vista o poder das primeiras em organizar a órbita de deslocamento, evolução e involução, das ciências "satélites", magneticamente presas ao núcleo. Alardear que isso começou nos idos do século XVIII talvez não seja o mais correto, entretanto, com a ruína da "ameaça" socialista e a queda do Muro de Berlim, em 1989, chegou-se ao fim da História, como noticiou Fukuyama<sup>3</sup>. Exatamente neste substrato que tomou forma o discurso único centrado

3 FUKUYAMA, Francis. **O fim da história e o último homem**. Trad. Aulyde Soares Rodrigues. Rio de Janeiro: Rocco, 1992. Posteriormente relativizada em: FUKUYAMA, Francis. **América em la encrucijada**: democracia, poder y herencia neoconservadora. Trad. Ga-

na proposta neoliberal. Assim, esta suposta neutralidade expõe uma ideologia sem ideologia<sup>4</sup>, que reprime questionamentos e novas propostas, ao estilo: “se queres entender, deves crer primeiro”. Aí reside a novidade. Por séculos, no ensinamento proferido por Warat, “Uma ideologia fundamental sempre sucede a outra, isso é tudo. O que incomoda é que vivemos em uma época especial, onde nos perdemos na lenda que acabou, sem vislumbrar a mitologia sucessora.”<sup>5</sup>

De imediato, as poucas vozes que se puseram a questionar a via única do discurso foram taxadas de loucas, deixadas isoladas em si. A dualidade de posições passou a ser *démodé*, incabível nos novos tempos, preocupado com custos, eficiência, externalidades... Disso não escapou o Direito. Por osmose, o Direito tomou por norte a máxima da segurança jurídica, como se as operações jurisdicionais fossem meros cálculos aritméticos do tipo  $2 + 2 = 4$ . Bem verdade que a atividade jurisdicional não pode ser um metalatifúndio decisório, cujas sentenças variam conforme o humor da bÍlis. Isto, porém, não permite a mutação do sistema para o outro extremo, *locus* de mera gestão, alheio a qualquer juízo de cognição.

Neste substrato, o da lógica aritmética, a jurisdição brasileira tem passado, desde a segunda metade da década de noventa do século anterior, por profundas modificações, a exemplificar: uniformização da jurisprudência; cláusulas de repercussão geral; recursos repetitivos e súmulas vinculantes, criando implicitamente a noção de que qualquer exercício hermenêutico-interpretativo é proibido. Graças a um giro linguístico, utilizando-se da esfinge da segurança jurídica, por ora matriarca de insegurança, institucionalizou-se como naturalidade o império da previsibilidade das decisões jurisdicionais, ainda que ao arrepio da Constituição Federal. É por tais razões que se utiliza de uma das célebres novelas de Dostoiévski, dentre os vários autores que romancearam o presente dilema, para demonstrar a real impossibilidade de se ter um sistema decisório neutro, aos moldes da química (Ph7), ou que estabeleça previamente os sentidos possíveis das decisões.

---

briel Dols Gallardo. Barcelona: Ediciones B, 2007.

4 BONAVIDES, Paulo. **Do país constitucional ao país neoliberal**. São Paulo: Malheiros, 1999, p. 31.

5 WARAT, Luis Alberto. **A ciência jurídica e seus dois maridos**. Santa Cruz do Sul: FISCs, 1985, p. 49.

## QUEM É O ETERNO MARIDO?

Preliminarmente, falar o jurídico por meio da literatura libera a interpretação das amarras que lhes são impostas e a lógica do sistema pode ser relegada em razão de outros conceitos. Saindo do campo da ciência jurídica talvez seja possível uma análise real da conjuntura, do contexto vivido, da existência humana como elemento do Direito.

As linhas que se seguem não têm o condão de entender o direito por meio da literatura<sup>6</sup>, em que pese a necessidade e a utilidade desta forma de pensar

6 O direito na literatura é uma corrente que analisa o "direito *a partir* da literatura, com base na premissa de que certos temas jurídicos encontram-se melhor formulados e elucidados em grandes obras literárias do que em tratados, manuais e compêndios especializados". A literatura como contribuição para auxiliar na compreensão do direito e seus fenômenos. Conhecimento da literatura para o direito em razão da capacidade de elucidação e reflexão crítica de questões transcendentais que se colocam no campo jurídico. Desconstrução de uma ciência devidamente sistematizada pela indisciplina da literatura. Deve ser considerado sempre aquilo que poderia ter sido, para além daquilo que existe. TRINDADE, André Karam; GUBERT, Roberta Magalhães. Direito e Literatura: aproximação e perspectivas para se repensar o direito. In: \_\_\_\_\_. **Direito & literatura**: ensaios críticos. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2008, p. 49-51. Confira-se, ainda: "A hipótese desenvolvida pelos estudos contemporâneos, que levam a rubrica geral de Direito e Literatura, é a de que se encontram analisados e descritos na imaginação literária, de forma mais viva do que na própria doutrina, os fundamentos da ordem jurídica, os seus mecanismos e significados simbólicos. Podemos, assim, utilizar o universo de valores e símbolos, encontrados nos textos literários, como um rico e insubstituível manancial para o processo de compreensão do sistema jurídico, de suas normas e instituições. Essa aproximação do Direito com a Literatura se realiza, principalmente, através de quatro modelos, cada qual privilegiando um aspecto dessa relação: (a) *direito da literatura*, em cada qual se analisam as questões relativas à propriedade intelectual, responsabilidade civil do escritor, liberdade de expressão, principalmente, a questões relativas a injúria, difamação e calúnia; (b) *o direito como literatura*, em que se examinam as qualidades literárias do texto jurídico, empregando para isto os métodos de crítica literária apropriados; (c) *o direito comparado da literatura*, trata-se do estudo comparativo dos métodos jurídicos e literários e literários ou o estudo da *estrutura literária do direito*; (d) *o direito na literatura*, o modo pelo qual a literatura representa a lei, a justiça, a liberdade, a propriedade, a herança, a pena, o crime, e as instituições judiciais que asseguram a objetivação social do sistema de normas jurídicas. "Todos esses modelos demonstram como a literatura de narrações, ao tratar de problemas jurídicos, mostra como o direito não é um mecanismo voltado para dentro de si mesmo, mas um elemento da vida humana. Os textos literários têm, assim, a vantagem de apresentar as questões do direito na sua complexidade, sem preocupações dogmáticas, mas comprometidas com a realidade social objetiva. O direito é desvendado, principalmente, na sua riqueza cultural, onde o fenômeno jurídico surge em toda a sua intensidade, para além da norma positiva e, também, com elegância lingüística, qualidade esta que se torna cada vez mais desconhecida na linguagem jurídica contemporânea. "A maioria dos textos da doutrina jurídica, por sua própria natureza, tornou-se descritiva de um sistema de normas, fechado dentro de si mesmo, onde não se encontra o palpitar da vida real dos indivíduos e das comunidades. A linguagem especificamente jurídica é triste, repetitiva e recheada de longas citações doutri-

o jurídico. Antes, a intenção é ver o direito [no] literato, aquele que pode surgir de um devaneio, com uma licença artística, sem compromisso com os ditames, regramentos, epistemologias.

Segundo Warat, aproximar Direito e Literatura autoriza a instalação de um ambiente de fuga sadia, que procura romper com o formalismo rigoroso da Ciência Jurídica, "já que nos propõe pensar nos saberes e suas verdades sem estar na dependência de seus preconceitos, crenças e pressupostos"<sup>7</sup>. É justamente neste *ethos* de interdisciplinaridade que se abandona uma tradição de proibição e obrigação, que produz no emaranhado social um excesso de dever. A fuga do real é necessária todas as vezes que o dia a dia se torna pesado e de difícil leitura; a prosa, a rima, são maneiras de enfrentar a realidade sem se comprometer com os rigorismos. Não trata de se afrontar o *status quo*, mas de trazer outros elementos para suportar o formalismo do mundo que se pretende coerente das pessoas responsáveis<sup>8</sup>.

Na perspectiva das linhas literárias, valendo-se das propostas de Ítalo Calvino<sup>9</sup> para o presente milênio, adere-se à defesa da compulsória multiplicidade do

---

nárias, empregadas *ad libitum*, e que acabam sufocando a vida do direito sob o manto do argumento da autoridade". BARRETTO, Vicente de Paulo. *Philia, autocracia e legitimidade*. In: TRINDADE, André Karam; GUBERT, Roberta Magalhães; COPETTI NETO, Alfredo. **Direito & literatura: reflexões teóricas**, p. 117.

7 WARAT, Luis Alberto. **A ciência jurídica e seus dois maridos**, p. 155.

8 "As sociedades burocráticas-autoritárias e as sociedades burocráticas-tecno-militarizadas produzem um excesso de proibições e de organização social que acaba produzindo o deterioramento do prazer. Em conseqüência, a sociedade e o Estado fundem-se em uma única mentalidade repressiva. E o negócio é tão monstruoso que, como no caso da Argentina alfonsinista, resulta muito difícil saber a quem se pode inocentar de tanto sangue derramado. "Acredito que o gesto inaugural de uma prática democrática consista no reconhecimento da legitimidade do conflito na sociedade. Entretanto, para que exista tal gesto, precisamos contar não só com governantes que a admitam, mas também com uma sociedade questionante e desmistificadora dos eufemismos donde emerge o mito da unidade; o mito de um dever uniformizado com virtualidade permanente, incapaz de acolher a fragmentação, a polifonia dos costumes, das crenças e dos desejos que fazem as experiências do mundo. Possivelmente o gesto inaugural da democracia precisa esvaziar os sistemas de proibições. É proibido intertextualmente que precisamos tirar de nós mesmos e, em conseqüência a teia de frustrações próprias que provêm dos outros. Precisamos descartá-los como estratégia revitalizante de nossos desejos para que sejam diferenciados dos outros..."[...] quando uma sociedade sente a necessidade de sair de um Estado poluído de proibições, ela deve repensar a função jurídica e estatal, passando a ver suas instituições como um lugar de produção coletiva de desejos, considerando a ordem fora de seu lugar consagrado..." WARAT, Luis Alberto. **A ciência jurídica e seus dois maridos**, p. 26.

9 CALVINO, Italo. **Seis propostas para o próximo milênio**. 3. ed. 10. reimp. Trad. Ivo Barroso. São Paulo: Companhia das Letras, 2012, 141 p.

discurso jurídico, como fator de riqueza literária e construção comum de ideais e ações, bem como para se escapar de arbitrariedades.

Expostos os motivos pelo qual se utiliza da Literatura no Direito faz-se por bem discorrer brevemente e, naquilo que mais se aproveita para o presente artigo, sem demérito das outras passagens contidas na novela, analisar a obra “O eterno marido” de Fiódor Mikháilovitch Dostoiévski (1821-1881), editado em 1871.<sup>10</sup>

O eterno marido descreve a estória de Alexei Veltcháninov, 39 anos, aristocrata, pródigo, hipocondríaco, que naquela altura da sua vida estava envolto em um processo judicial para obtenção de uma terceira herança. Decorridos dez anos, reaparece de súbito em sua vida Pavel Pávlovitch, viúvo de Natália, a qual teve uma relação amorosa com Veltcháninov (e outros) na constância do casamento. Acompanhando Pavlovitch estava Lisa, filha de Natália com Veltcháninov, conforme descobriu o marido somente depois do passamento da esposa e o real motivo da procura por Veltcháninov.

O marido ao reatar os laços de amizade com o ex-amante da esposa, mesmo sem dar a entender que sabe tudo o que se passou, comove Veltcháninov. Ademais, Pavlovitch encontra-se em uma situação de degeneração familiar ocasionada pela embriaguez habitual, orgias sexuais, violência e constantes ameaças de suicídio que são presenciadas pela menina enferma. Neste ambiente, o ex-amante, ao tomar ciência da sua condição de pai, com a concordância de Pavlovitch, leva Lisa

10 Para o presente artigo utilizou-se: DOSTOIÉVSKI, Fiódor Mikháilovitch. **O eterno marido e várias novelas**. Trad. Boris Schnaiderman. Rio de Janeiro: José Olympio, 1961. No intuito de explicar a opção pelo título Dostoiévski, utilizando-se da voz de Veltcháninov, elucida: “É uma dessas mulheres – pensava – que parecem ter nascido unicamente para serem espô-sas infiéis. Tais mulheres nunca dão um mau passo, quando solteiras: para isso, é lei da sua natureza estarem indispensavelmente casadas. O marido é o primeiro amante, mas depois do casamento, nunca antes. Ninguém se casa com mais habilidade e nem mais facilmente que elas. O marido é sempre culpado pelo primeiro amante. E tudo acontece com a máxima sinceridade; elas se consideram, até o fim, justas no mais alto grau e, está claro, bem inocentes. Veltcháninov estava convencido de que realmente existia êsse tipo de mulher; mas tinha também a certeza de que existia um tipo de marido correspondente ao dessas mulheres, marido cuja única destinação seria a de corresponder a êsse tipo feminino. A seu ver, o caráter essencial de semelhantes maridos consistia em serem, por assim dizer, ‘eternos maridos’, ou, dizendo melhor, serem, na vida, *unicamente* maridos e mais nada. ‘Um homem dessa espécie nasce e cresce tão-somente para se casar e, após o matrimônio, tornar-se um imediato complemento da espôsa, mesmo que possua indiscutivelmente caráter próprio. O principal indício de semelhante marido é certo ornamento. Êle não pode deixar de ser portador de chifres, como o sol não pode deixar de iluminar; êle não só ignora o fato: de acôrdo com as próprias leis da natureza, deve ignorá-lo.’” DOSTOIÉVSKI, Fiódor Mikháilovitch. **O eterno marido e várias novelas**. Trad. Boris Schnaiderman, p. 31-32.

para tratamento com uma família na zona rural, aonde a criança vem apresentar óbito em função da sua preocupação com Pavlovitch e situação de abandono afetivo com que este deixou a menina.

De resto, o enredo continua a descrever o relacionamento entre o marido e o ex-amante da esposa, sempre marcado pela oscilação entre a amizade e a vingança. Ora Pavlovitch salva Veltcháninov e já na sequência procura envenená-lo, somente para ter o prazer de assassiná-lo por conta própria. Assim, os personagens humanos narrados na novela ora estão em lados opostos, ora aliados na situação hipotética, um é o traído e o outro, o traidor, que coexistem e se complementam. Neste cenário, o leitor situa-se na ambiguidade narrativa apresentada pela posição valorativa de cada personagem, subvertendo, destarte, a monótona e tradicional prática literária em que a estória é contada pelo herói<sup>11</sup>, de forma a excluir as paixões alheias. Em suma, Dostoiévski, ao escapar do tradicional modelo narrativo, cria um habitat de inclusão participativa do outro.

A esse respeito, Bakhtin<sup>12</sup> observa nos contos de Dostoiévski a polifonia dos tipos humanos. Na novela "O eterno marido", em especial, há a voz do narrador, de Veltcháninov, de Pavlovitch, de Lisa e demais coadjuvantes, que, à sua maneira, cada qual traz uma contribuição ao desenrolar do enredo. Assim, o personagem não tem sua voz vinculada a do escritor, cada personagem tem seu espaço, sua participação ativa, no sentido de construir, sobretudo, uma superação à visão monofônica, uma vez que se tem um diálogo, logo, uma pluralidade de vozes interessadas num produto final.

Por isso suas personagens não são objetos de um narrador ou de um autor, têm sim direitos. Não é por acaso o sentimento de caos, na leitura de seus romances. A partir disso, Bakhtin atribui à obra de Dostoiévski a característica de personalista, pelo fato de cada personagem ter seu

11 Ressalte-se que, assim como o paradigma tradicional de narração o Direito difundido pelo senso comum teórico de igual forma também se sustenta na mítica da salvação pelo herói (o Estado). Ao acreditar que todas as verdades provêm do Estado, censuramos a construção dialética e democrática do saber em defesa de uma fachada de objetividade, ilusória é verdade. Neste sentido recomenda-se a leitura de: ROSA, Alexandre Morais da. **Decisão penal**: bricolage de significantes. Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2006, p. 357-382; e WA-RAT, Luis Alberto. **Introdução geral ao direito**: a epistemologia jurídica da modernidade. Trad. José Luís Bolzan de Morais. Porto Alegre: Sergio Fabris, 1984.

12 BAKHTIN, Mikhail. **Problemas da poética de Dostoiévski**. Trad. Paulo Bezerra. Rio de Janeiro: Forense Universitária, 1981, p. 26.

espaço. Na polifonia do romance em questão, as personagens não têm distinção, ou seja, nenhuma é melhor que a outra; o que fazem é apresentar suas posições.<sup>13</sup>

No âmbito destas reflexões, é importante frisar que cada personagem tem valores. Via diálogo, cada ação é também reação, isto porque cada nova manifestação está vinculada intrinsecamente à ação do outro, desta forma, a construção do sentido de um diálogo depende da efetiva participação do outro sem elementos de autoridade e hierarquia. Logo, a tarefa de compreensão desenvolve-se num espaço de pré-compreensão, como quer Heidegger.<sup>14</sup>

## A POLIFONIA DO DIREITO RESISTE?

Sem maiores delongas, faz-se necessário, para o bom entendimento deste artigo, esclarecer um ponto nuclear da proposta ora exposta. Por séculos o modo de pensar ocidental foi orientado basicamente pelos escritos aristotélicos, a maioria aglutinada por compiladores ansiosos em ordenar todos os tratados esparsos no período posterior ao declínio da cultura helênica. Pois bem, em nome da organização, cometeu-se um grave e prolongado equívoco. Assim, os escritos de Aristóteles foram dispostos, a critério dos compiladores, em três disciplinas acadêmicas: lógica, física e ética. Todavia, aquilo que Aristóteles alcunhava de Filosofia Primeira, a filosofia propriamente dita, não se moldava em nenhuma das três áreas. Desta forma, todo este material foi acomodado em uma publicação apartada, a *Tà metà tà physikà* (que significa: o que está ao lado, o que vem depois da Física). Neste diapasão, tal expressão resta desprovida de conteúdo, substancialmente irrelevante. Contudo, a partir de um novo prisma, inaugurado por Heidegger para o vocábulo *metà*, entendido como “ir para um outro lugar”, aquilo que nada dizia passou a ser visto como aquilo “que se lança para fora da física”, que se move em direção do outro sujeito, resgatando algo capaz de estabelecer um contraponto à insuficiente relação sujeito-objeto.<sup>15</sup>

13 REIS, Carine Isabel; GAI, Terezinha Piazza. **A constituição das personagens em o eterno marido, de Dostoiévski**: um aspecto importante para a experiência narrativa. Disponível em: <http://www.alb.com.br/anais17>. Acesso em 01 ago. 2010.

14 HEIDEGGER, Martin. **Ser e tempo. Parte I**. Petrópolis: Vozes, 1993; e, HEIDEGGER, Martin. **Ser e tempo. Parte II**. Trad. Márcia de Sá Cavalcanti. Petrópolis: Vozes, 1997.

15 Neste sentido: OLIVEIRA, Rafael Tomaz de. **Decisão judicial e o conceito de princípio**.

A importância da explicação exposta justifica-se pela superação da relação sujeito-objeto, sem a qual se torna deveras infrutífera a nova abordagem em torno da Teoria da Decisão, uma vez que se estaria gastando tinta com o que já foi escrito e, na prática, se mostrou impotente frente os dilemas da convivialidade. É justamente pela procura do outro que se atribui a morte do sujeito único e, conseqüentemente, da concepção unitária da verdade.

Heidegger foi quem, por meio da obra *Ser e Tempo* de 1927, impôs à Filosofia uma reviravolta que, inspirado em Husserl, ampliou a concepção da Hermenêutica, de modo que ela fosse vista como o compreender totalizante e universal, alicerçado na existência. Assim, o filósofo alemão, por meio da *temporalidade* e do *mundo vivido*, modificou a percepção do método e da ontologia tradicional ligada à subjetividade e aos dualismos metafísicos. Segundo Marcellino Junior, a teoria heideggeriana está voltada não mais para o ente como ente, como fazia a metafísica tradicional, ou para a redução transcendental da fenomenologia husserliana; mas sim posicionada, e desde sempre compreendida para o ser<sup>16</sup>. Estabelecendo-se, portanto, um novo campo de compreensão, uma compreensão existenciária, centrada no sentido do ser, do *ser-aí*, do *Dasein*<sup>17</sup>. A partir desta iluminação, Heidegger se desfaz dos vínculos da teoria da razão, dando origem a um movimento de compreensão e de apreensão do conhecimento. Tem-se aqui a constituição de um “giro hermenêutico” que, em vez de indagar sobre o que se sabe, pergunta qual o modo de ser desse ser que só existe compreendendo.<sup>18</sup>

Com Heidegger vê-se que:

Toda interpretação possui sua posição prévia, visão prévia e concepção prévia. No momento em que, enquanto interpretação, se torna tarefa explícita de uma pesquisa, então o conjunto dessas ‘pressuposições’, que denominamos situação hermenêutica, necessita de um esclarecimento prévio que numa experiência fundamental, assegure para si o objeto

---

A hermenêutica e a (in)determinação do direito. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2008, p. 137-138.

16 MARCELLINO JUNIOR, Julio Cesar. **Princípio constitucional da eficiência administrativa**: (des)encontros entre economia e direito. Florianópolis: Habitus, 2009, p. 92.

17 HEIDEGGER, Martin. **Ser e tempo. Parte I**, p. 39.

18 SAMPAIO, José Adércio Leite. *Hermenêutica e distanciamento: uma narrativa historiográfica*. In: MACHADO, Felipe Daniel Amorim; OLIVEIRA, Marcelo Andrade Cattoni de. **Constituição e processo**. A contribuição do processo ao constitucionalismo democrático brasileiro. Belo Horizonte: DelRey/IHJ, 2009, p. 67.

a ser explicitado. Uma interpretação ontológica deve liberar o ente na constituição de seu próprio ser. Para isso, vê-se obrigada, numa primeira caracterização fenomenal a conduzir o ente tematizado a uma posição prévia pela qual se deverão ajustar todos os demais passos da análise. Estes, porém, devem ser orientados por uma possível visão prévia do modo de ser dos entes considerados. Posição prévia e visão prévia, portanto, já delineiam, simultaneamente, a conceituação (concepção prévia) para a qual se devem dirigir todas as estruturas ontológicas.<sup>19</sup>

Nessa nova compreensão, Heidegger apruma o *tempo* e o *mundo vivido* no centro de sua proposta, superando a fenomenologia husserliana, detida no modelo reflexivo da mente, passa a ser vislumbrada no panorama do *ser-no-mundo-prático-existencial*<sup>20</sup>. Nesta seara, o tempo ganha relevância, pois respalda a hermenêutica da facticidade, que redescobre o ser e o seu sentido na *pré-sença*, tal como arremata o filósofo alemão: “A compreensão do ser é em si mesma uma determinação do ser da presença.”<sup>21</sup>

A revolução estava instalada, Heidegger re-situou o homem com sua finitude no mundo vivido, que não se afirma na racionalidade, em verdades absolutas, superando a relação ser-objeto para a construção da relação sujeito-sujeito imersa em um processo compreensivo-interpretativo na linguagem, agora a *morada do ser*. O homem, porém, não é apenas um ser vivo, pois, ao lado de outras faculdades, também possui a linguagem. “Ao contrário, a linguagem é a casa do ser; nela morando, o homem ex-siste enquanto pertence a verdade do ser, protegendo-a.”<sup>22</sup>

Influenciado por Heidegger, Gadamer<sup>23</sup> lapidou a transição entre razão epistêmica moderna e racionalidade hermenêutica, estabelecendo os alicerces de uma hermenêutica filosófica, um verdadeiro *plus* em relação à fenomenologia hermenêutica e à hermenêutica da facticidade. Para Gadamer, importa aquilo que é comum a toda maneira de compreender, o que efetivamente incide sobre a possibilidade de compreensão, e não o método. Assim, a hermenêutica é

19 HEIDEGGER, Martin. **Ser e tempo. Parte II**, p. 10.

20 STEIN, Ernildo. **Seis estudos sobre “Ser e tempo”**. Petrópolis: Vozes, 1990, p. 15-26 e 21.

21 HEIDEGGER, Martin. **Ser e tempo. Parte II**, p. 38.

22 HEIDEGGER, Martin. **Carta sobre o humanismo**. Lisboa: Guimarães Editores, 1987, p. 58.

23 GADAMER, Hans-Georg. **Verdade e método I**. Trad. Flávio Paulo Meurer. Petrópolis: Vozes, 1997; \_\_\_\_\_. **Verdade e método II**. Trad. Enio Paulo Gichini. Petrópolis: Vozes, 2002.

trabalhada a partir da historicidade do ser, haja vista a mobilidade da vida, dada pela experiência humana de mundo que, desde sempre na linguagem, construída na vivência consubstanciada ao longo do tempo.<sup>24</sup>

Por conseguinte, compreender é um processo no qual o intérprete se inclui, em que ocorre uma fusão de horizontes das posições pessoais de cada envolvido no acontecer hermenêutico, que se opera em ato uno e não por partes como doutrinaram os antigos (*subtilitas intelligendi, subtilitas explicandi e subtilitas applicandi*). O texto, objeto por excelência da hermenêutica, proporciona a construção do sentido pelo intérprete a partir de si mesmo, de seu modo de ser e de compreender o mundo, sempre numa perspectiva linguística. Afinal, "O ser que pode ser compreendido é linguagem"<sup>25</sup>. Nas palavras de Streck, em síntese, "Hermenêutica será, assim, o ex-surgir da compreensão, a qual dependerá da facticidade e historicidade do intérprete"<sup>26</sup>, sendo que este acontecer se dá fenomenologicamente no *mundo vivido*.

Conforme Streck, o homem é definido como existência, como poder-ser, que invade a noção de ser-no-mundo, em que o estar-aí é ser-no-mundo, o resultado da análise da mundanidade. Ou seja, a compreensão do ser-aí exige uma pré-compreensão do mundo. "O ser humano é compreender. Ele só se faz pela compreensão. Ele só se dá pela compreensão. Compreender é um existencial, que é uma categoria pela qual o homem se constitui"<sup>27</sup>, via linguagem, a morada do ser. Assim, o processo hermenêutico-compreensivo arquitetado por Heidegger permite no próprio ser-aí, a noção de compreensão, que procura proporcionar a liberação das possibilidades de encobrimento do ser-no-mundo. Ao compreender o mundo, o homem objetiva existencialmente interpretar a si mesmo. Com isso, a hermenêutica deixa de ser vista como método para o descobrimento da verdade, para se tornar Filosofia invadida pela linguagem.<sup>28</sup>

Desta forma, resta visível a essência polifônica do Direito, uma vez que, produto da vontade humana não surge de um capricho único e, mesmo que possa surgir, sua fala é o resultado de uma cadeia prévia de significantes. Tal qual a origem das

24 GADAMER, Hans-Georg. **Verdade e método I**, p. 588-589.

25 GADAMER, Hans-Georg. **Verdade e método I**, p. 612.

26 STRECK, Lenio Luiz. **Hermenêutica jurídica e(m) crise**. Uma exploração hermenêutica da construção do direito. 8. ed. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2009, p. 218.

27 STRECK, Lenio Luiz. **Hermenêutica jurídica e(m) crise**, p. 201.

28 STRECK, Lenio Luiz. **Hermenêutica jurídica e(m) crise**, p. 222-224.

espécies, o Direito não é abiogenético. Assim, em face desta inafastável cadeia de significantes o ser pensante feneceu, afinal:

Somos todos efeitos de um Outro que nos banhou com palavras. Somos efeito de palavra: carne, pêlo, osso e sangue alienados na linguagem, subvertidos pela linguagem, súditos, sempre impossibilitados, pela própria palavra, de atingir a essência.<sup>29</sup>

De igual sorte, é preciso determinar que esse Outro está longe de ser o “divino”. Embora presente na convivialidade, o mito do juiz-divindade, habitante do Olimpo<sup>30</sup>, que lá chegou por meio de um concurso compreendido como um ritual de passagem, disposto a julgar o “bem *versus* o mal” não se coaduna com o paradigma de decisão jurisdicional inerente ao Estado Democrático de Direito.

Nesta linha, faz-se a abordagem do tema da multiplicidade no intuito de estabelecer um sistema democrático e *multilevel* de defesa dos Direitos e das Garantias Fundamentais, em consideração a pluralidade social, as diferenças, as similitudes e a identidade das minorias. No âmbito destas reflexões, é importante frisar que cada personagem tem valores. Via diálogo, cada ação é também reação, isto porque cada nova manifestação está vinculada intrinsecamente à ação do outro, desta forma, a construção do sentido de um diálogo depende da efetiva participação do outro, sem elementos de autoridade e hierarquia.

O modelo de redes (ou *puzzle*) rompe com a pujança da ideia de tempo determinado por uma única vontade, retificada em linha cronológica. A multiplicidade defendida por Calvino<sup>31</sup> pauta-se pelas bifurcações temporais,

29 SILVA, Cyro Marcos da. **Entre autos e mundos**. Belo Horizonte: DelRey, 2003, p. 78.

30 “Nos diversos seminários de humanização da magistratura, trabalhamos os diversos efeitos perversos do lugar dos magistrados. É um lugar vivido com uma força muito especial, já que existem magistrados que vivem o lugar como se fosse o templo de alguma divindade. Este é vivido por muitos (mais do que democraticamente dever-se-ia esperar) como o Olimpo, um lugar onde pode se sentir um agregado dos deuses gregos. Eles não sabem que os templos destinados aos deuses gregos estavam sempre vazios em seu interior (inacessíveis para estranhos), nunca se encontrava nada, apenas era um culto ao inacessível. A diferença está em que os deuses gregos tinham consciência desse vazio: nossos magistrados agregados não a têm. O lugar enche os juízes de tristes arrogâncias, que se diluem na aposentadoria. Não existe maior tristeza que a de um juiz aposentado que, em toda sua vida ativa, acreditava ser agregado do Olimpo e agora, tem de passar sua inércia vital pelas gôndolas desertas de um supermercado, sendo as três da tarde um laborioso mártir.”  
WARAT, Luiz Alberto. **O ofício do mediador**. Florianópolis: Habitus, 2001, p. 224-225.

31 CALVINO, Italo. **Seis propostas para o próximo milênio**. 3. ed. 10. reimp. Trad. Ivo Barroso. São Paulo: Companhia das Letras, 2012, p. 134.

formando e reformando redes crescentes e vertiginosas de tempos divergentes, convergentes e paralelos.

Chega-se, assim, à compreensão da decisão judicial como uma grande rede, que deve se distanciar do *self* de quem a profere, pelo reverso, deve implicar a combinação de informações, versões, experiências e afins, conforme Ítalo Calvino. Nesse sentido, o Direito não se resume a voz de um único narrador. Sua criação, interpretação, aplicação, modificação ou revogação se opera num ambiente polifônico, no qual inúmeros sujeitos fornecem, direta e/ou indiretamente, suas falas, seus valores, seus ideais, comprovando a falácia criada em torno do discurso jurídico neutro. Com efeito, a ideia de conflito não deve significar um problema ao sistema, ao reverso, carece ser compreendido como insumo para o seu sentido democrático.<sup>32</sup>

De posse de tais argumentos, desfaz-se a tradicional e mítica noção de segurança jurídica, influenciada pela Filosofia da Consciência e estruturada nos institutos da verdade, da *ratio essendi* da lei, a *mens legis*, a *mens legislatoris*... O sentido deixa de ser elemento de reprodução interpretativa, para se apresentar como abertura linguística a partir de um projeto que relativiza todas as verdades absolutas em nome de multiplicidades. Afinal, nos dizeres de Ítalo Calvino, “hoje em dia não é mais pensável uma totalidade que não seja potencial, conjectural, múltíplice”<sup>33</sup>.

Contudo, o discurso jurídico mantém-se alheio a toda esta virada, resistindo à guinada linguística. Reproduz-se no século XXI, ainda, como há setecentos anos, a técnica da glosa, “apurada para sacar a palavra e lhe emprestar sentido, manejando retoricamente e na medida certa, falsas noções claras: equidade, natureza das coisas, verdade, interesse público, vontade geral, justiça, etc.”<sup>34</sup>.

32 Nas lições de Luis Alberto Warat, o conflito tem função positiva em uma sociedade democrática: “É pouco plausível o uso do Direito como formador do sentido democrático de uma sociedade, se o mesmo não admite o valor positivo do conflito, se escamoteia, em nome de uma igualdade formal e perfeita, as desigualdades econômicas e culturais, se esquece que a lei é sempre expressão de interesses e de práticas do poder. [...] O sistema de representações expressas pela ideia do Estado de Direito, visto como uma utopia perfeita, torna-se ineficiente na medida em que fecha as práticas feitas em seu nome a todo desenvolvimento produtivo dos antagonismos sociais. Assim, fracassa como expressão jurídica da democracia negando-se a reconhecer que os sentidos da lei não existem como formas perfeitas de uma escrita e nem como momento dialético de múltiplos campos de luta.”

33 CALVINO, Ítalo. **Seis propostas para o próximo milênio**. 3. ed. 10. reimp. Trad. Ivo Barroso. São Paulo: Companhia das Letras, 2012, p. 131.

34 ROSA, Alexandre Morais da; LINHARES, José Manuel Aroso. **Diálogos com a law & economics**. Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2009, p. 25.

Assim, apesar de toda esta revolução filosófica, a transmissão do saber jurídico orienta a manipulação e a sacralização do poder estabelecido.<sup>35</sup>

Essa compreensão se materializa com a uniformização da jurisprudência; das cláusulas de repercussão geral; dos recursos repetitivos e das súmulas vinculantes. O objetivo é claro, atesta Marcellino Junior: uniformizar e padronizar a-criticamente e de modo irrefletido o sentido da norma dentro do *establisment* jurídico<sup>36</sup>, atribuindo ao aparato judiciário (juízes, promotores, advogados, etc.) a atuação como mera engrenagem de uma linha de produção fordista, a repetir sábias, pacíficas e remansosas ordens, mediante um poder de violência simbólico.<sup>37</sup>

Essa é a moda do momento. Claro que se pode negar qualquer impacto da moda. Mas isto seria desconsiderar o que se passa, talvez se acreditando demais nas convicções. A hermenêutica *tradicional* continua atuando com noções que não fazem mais sentido do ponto de vista hermenêutico, mas que estão na moda<sup>38</sup>.

Pode-se dizer que se vive a era do “realismo jurídico tropical” em que a lógica que preside este modelo é a dos informativos etiquetados com as grifes com durabilidade efêmera, de uma semana. Até a próxima semana não se sabe, de fato, o que pode ter mudado. O aumento da velocidade constante impede, de igual sorte, a possibilidade de reflexão. Os informativos são uma espécie de adição, de vício, dos jogados na inatutenticidade. A última edição da interpretação ocupa o lugar da última versão da moda. E como a maioria não quer aparentar estar *out*, o sentido altera-se automaticamente. O paraíso da funcionalidade impede que as reflexões se postem de maneira constante, dada a fragmentação do momento.

O produto – verbete – nesta nova economia simbólica do Judiciário desde antes e pelo sujeito. Não lhe concede, ademais, espaço para dizer o contrário.

35 Pode-se exemplificar tal afirmação com a transcrição do pensamento de Sérgio Pinto Martins, para o qual “A confissão é considerada a rainha das provas”, ainda, e “a sentença não é um diálogo entre o juiz e a parte.” assim como no período da “Santa” Inquisição, em flagrante desconsideração aos fundamentos do Estado Democrático de Direito. MARTINS, Sérgio Pinto. **Direito processual do trabalho**. 25. ed. São Paulo: Atlas, 2006, p. 315 e 362.

36 MARCELLINO JUNIOR, Julio Cesar. **Princípio constitucional da eficiência administrativa**: (des)encontros entre economia e direito, p. 107.

37 Neste sentido: BOURDIEU, Pierre. **O poder simbólico**. Trad. Fernando Tomaz. Rio de Janeiro: Bertrand Brasil, 1989, p. 07.

38 A comparação entre decisão judicial e moda deve-se a ROSA, Alexandre Morais da. **Garan-tismo jurídico e controle de constitucionalidade material**. Aportes hermenêuticos. 2. ed. Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2011, p. 100-107.

O argumento de autoridade toma o lugar da reflexão, impondo o sentido aparentemente estático e paradoxalmente cambiante.

Joga-se, assim, de um lado com a premência de estar *in e*, de outro, com a irracionalidade do mercado consumidor. O Judiciário acabou, pois, transformando-se no cenário próximo ao da moda. As decisões judiciais deixaram de dizer o caso. Elas passaram a ser produzidas para serem vistas. O computador e a internet propiciaram uma vitrine para as decisões judiciais. Reproduzem-se como metâmeros. De um lado orquestradas pelos órgãos de cúpula e na lógica da Orquestra Judicial, espriam-se como uma sinfonia única para toda a estrutura jurisdicional. Há uma compulsão por admirar, copiar e legitimar quem nos conduz. A decisão judicial, pois, está vestida com as roupas da última coleção e garantida pela grife STF ou STJ.

Infelizmente, tais práticas impedem a polifonia do Direito e do discurso jurídico. Neste cenário de prevalência da filosofia da consciência, enclausurada na relação sujeito-objeto, a produção do Direito se dá ao modo liberal-individualista-normativista, ligado umbilicalmente à procura de uma verdade sacralizada representada pela divisa "*It's the law*". Com isso o Direito como fruto de um monólogo abastece um modo de exclusão de uma minoria [progressivamente seletiva] para a maioria, sem voz e vez que, à luz das artes cênicas, não se encaixa nem como coadjuvante, talvez mera figuração. O indivíduo "perdeu o lugar de onde podia fazer oposição, de onde podia dizer 'Não! Não quero!', de onde podia se insurgir: 'as condições que me são apresentadas não são aceitáveis, não concordo'"<sup>39</sup>, como bem discorre Melman, falta notadamente um lugar para o debate, o que é pior: até mesmo no Judiciário, tradicional recinto de diálogo.

Em busca de celeridade, eficiência, economia processual e afins, a fundamentação [compulsória] das decisões assume uma posição de obediência hierárquica, mesmo que flagrantemente inconstitucional<sup>40</sup>, tal como as Súmulas

39 MELMAN, Charles. **O homem sem gravidade**: gozar a qualquer preço. Entrevistas por Jean Pierre Lebrun. Trad. Sandra Felgueiras. Rio de Janeiro: Companhia de Freud, 2003, p. 39.

40 Para Magalhães: "É necessário que tenhamos consciência da riqueza de nosso sistema para que possamos preservá-lo das constantes tentativas autoritárias representadas, para nós, pelo fortalecimento do controle concentrado até a eliminação do controle difuso, além de outras tentativas extremamente autoritárias como a súmula vinculante, que representa o fim do Judiciário e a desumanização do processo." MAGALHÃES, José Luiz Quadros de. Re-

Vinculantes 4, 5 e 10 do STF. Neste plano, o modo de tomada de decisões escapa do tradicional modelo de ato de conhecimento, para ser ato de hierarquia funcional<sup>41</sup>, sem se espriar em uma tentativa de compreensão, de des-velamento. Portanto, falta à decisão o desenvolvimento do processo como procedimento em contraditório<sup>42</sup> que, à luz da Física, possui força centrípeta apta a reunir todas as vozes dos destinatários do ato final no bojo do processo, de forma que o Direito seja polifônico e a decisão resultado da interação argumentativa dos destinatários do ato final.

A decisão equipara-se ao que Veyne indica como um 'evento semântico', um acontecer no tempo, espaço e lugar, no qual ocorre um acertamento de significantes, sendo preciso uma certa congruência narrativa, movida por condicionantes (in)conscientes materializados no ato decisório, seu limite temporal.<sup>43</sup>

Por essas razões, e na constância do Estado Democrático de Direito, faz-se imperioso construir um espaço concreto de Democracia substancial, além das doutrinas de vanguarda, cujos indivíduos possam cooperar no processo dialético de tomada de decisões, manifestando suas preferências pessoais, escolhas, valores, gostos – “o que é inerente ao modo próprio do ser-no-mundo de cada pessoa”<sup>44</sup>. A Democracia não se exaure em mero procedimento ou na ideia “um homem, um voto”. E, por isso, a necessidade de se pôr em xeque a onda de padronização a-crítica do pensamento via discurso único, preocupado eminentemente com questões de hierarquia.

---

forma do Judiciário. **Jornal da Pós-Graduação em Direito da FD-UFMG**. Belo Horizonte, a. 2, n. 12, maio 2000, p. 04.

41 Neste sentido: STAFFEN, Márcio Ricardo. Sobre a analogia em Richard Posner. **Carta Forense**. São Paulo, v. 88, p. 19, set. 2010.

42 FAZZALARI, Elio. **Instituições de direito processual**. Trad. Eliane Nassif. Campinas: Bookseller, 2006.

43 ROSA, Alexandre Moraes da. **Decisão penal: bricolage de significantes.**, p. 375.

44 Isso “não quer dizer, sob hipótese alguma, que não possa haver condições de verificação sobre a correção ou veracidade acerca de cada decisão que for tomada pelo sujeito-interpretante.” STRECK, Lenio Luiz. *Hermenêutica, constituição e processo, ou de “como discricionariedade não combina com democracia”*: o contraponto da resposta correta. In: MACHADO, Felipe Daniel Amorim; OLIVEIRA, Marcelo Andrade Cattoni de. **Constituição e processo**: a contribuição do processo ao constitucionalismo democrático brasileiro. Belo Horizonte: DelRey/IHJ, 2009, p. 22.

Que se decide se decide. A questão é saber sobre que fundamento se está decidindo, já deixou registrado Rosa<sup>45</sup>. Bem verdade que o ato decisório não decorre de uma iluminação divina ou alinhamento cósmico, de igual forma não é fruto de uma verdade real. A decisão carece ser realizada em um processo como procedimento em contraditório em que, para cada destinatário do ato final, seja facultado o direito de se manifestar, expor seus argumentos em simetria de oportunidades de persuasão.

Feita está consideração, é evidente que o Direito em sua essência é polifônico, isto é, dotado de multiplicidade, especialmente no paradigma de um Estado Democrático de Direito. Tal qual a novela de Dostoiévski, cada parte tem a garantia de apresentar suas razões de forma que a compreensão envolva a pré-compreensão e o desvelamento do ser-aí. A edição de Súmulas Vinculantes e demais instrumentos de uniformização de julgados não estão alheios ao ordenamento jurídico e à Constituição Federal, é evidente<sup>46</sup>. Noutras palavras, o enunciado de Súmula Vinculante não pode representar um “sequestro de temporalidade”<sup>47</sup> do caso que aguarda julgamento, tal qual um *selfie*.

Uma democracia constitucional não pode tolerar que a pessoa investida do poder de decisão jurisdicional materialize-se na figura [sur]real de Pavel Pávlovitch, o eterno marido, aquele que foi nomeado para ser traído, e mesmo ciente da sua

45 ROSA, Alexandre Morais da. Quando se fala de juiz no novo CPP de que juiz se fala? *In*: COUTINHO, Jacinto Nelson de Miranda; CARVALHO, Luis Gustavo Grandinetti Castanho de. **O novo processo penal à luz da constituição** (análise crítica do projeto de lei n. 156/2009, do Senado Federal). Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2010, p. 126.

46 Ainda com base na teoria do ordenamento jurídico importa assinalar que: “Em suma, a partir do momento em que uma súmula ganha força vinculante, transforma-se, ela mesma, num texto normativo subordinado, que depende, para ser aplicado, de entrar novamente no jogo de interpretação/aplicação, no conjunto de normas aplicáveis *prima facie* ao caso concreto, devendo ser interpretada e somente ser aplicada se for o caso de ser adequada à solução do caso concretamente reclamada.” PAULA, Rodrigo Francisco de; COURA, Alexandre de Castro. Súmulas vinculantes: limites e possibilidades de sua aplicação à luz de uma teoria discursiva da argumentação no âmbito da hermenêutica jurídica e da jurisdição constitucional. *In*: BUSSINGER, Elda Coelho de Azevedo (Org.). **Pesquisas em direitos humanos**. Florianópolis/Vitória: Fundação Boiteux/FDV, 2009, p. 17.

47 STRECK, Lênio Luiz. O efeito vinculante e a busca da efetividade da prestação jurisdicional – da revisão constitucional de 1993 à reforma do judiciário (EC 45/04). *In*: AGRA, Walber de Moura (Coord.). **Comentários à reforma do Poder Judiciário**. Rio de Janeiro: Forense, 2005, p. 154.

condição não procura alterar o *status quo*. Seus votos de fidelidade o impedem de se desvencilhar das amarras dos glosadores, da Filosofia da Consciência e, principalmente, dos argumentos de autoridade hierárquica emanados pelos Tribunais superiores e pelo Conselho Nacional de Justiça. Neste cenário, o sujeito transformado no eterno marido não consegue e não está autorizado hierarquicamente a reconhecer a polifonia do direito, pois, em nome da segurança jurídica as decisões são produzidas em série, utilizando-se do modelo industrial fordista como referencial em que os fins justificam os meios.

É preciso, à luz dos Direitos e das Garantias Fundamentais, vislumbrar no juiz “tipo eterno marido”, além da figura de traído, a aptidão para traidor das promessas do Estado Democrático de Direito consubstanciadas na Constituição, ainda que sem se dar conta. E nesta quadra que reside o perigo. O movimento de uniformização de julgados carece ser debatido horizontalmente, sem intervenções verticalizadas, sob pena de se restaurar no juiz a consciência de Eichmann<sup>48</sup> que, em face da ausência de objeção, executou ordens hediondas contra a humanidade na crença de estar fazendo o certo. Tais colocações apresentam, todavia, um paradoxo existencial. Em uma tirania, como a nazi-fascista, admite-se, ainda, com a ruína do regime, a escusa de consciência ante a violência e o descontrole do poder, porém qual a desculpa a ser dada no paradigma democrático onde cada indivíduo é solidário dos efeitos das ações executadas?

Portudo isso, qual o limite da felicidade do operador jurídico adstrito aos códigos, criados nas linhas dos manuais, resumos jurídicos e afins...? Decide, obedece ordens, cumpre metas, não reconhece que é traído e/ou traidor, não entende que o Direito é polifônico. Com efeito, o que importa é reestabelecer um espaço democrático-participativo de inclusão no processo legislativo e jurisdicional brasileiro aberto a todas as vozes da sociedade, em que cada indivíduo destinatário do ato decisório possa apresentar suas considerações em simétrica paridade.

Nas palavras de Ítalo Calvino: “quem nos dera fosse possível uma obra concebida fora do *self*, uma obra que nos permitisse sair da perspectiva limitada do eu individual”<sup>49</sup>.

48 Recomenda-se: ARENDT, Hannah. **Eichmann em Jerusalém**: um relato sobre a banalidade do mal. Trad. José Rubens Siqueira. São Paulo: Companhia das Letras, 1999.

49 CALVINO, Italo. **Seis propostas para o próximo milênio**. 3. ed. 10. reimp. Trad. Ivo Barroso. São Paulo: Companhia das Letras, 2012, p. 138.

ARENDDT, Hannah. **Eichmann em Jerusalém**: um relato sobre a banalidade do mal. Trad. José Rubens Siqueira. São Paulo: Companhia das Letras, 1999.

BAKHTIN, Mikhail. **Problemas da poética de Dostoiévski**. Trad. Paulo Bezerra. Rio de Janeiro: Forense Universitária, 1981.

BARRETTO, Vicente de Paulo. *Philia, autocracia e legitimidade*. In: TRINDADE, André Karam; GUBERT, Roberta Magalhães; COPETTI NETO, Alfredo. **Direito & literatura**: reflexões teóricas. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2008.

BONAVIDES, Paulo. **Do país constitucional ao país neoliberal**. São Paulo: Malheiros, 1999.

BOURDIEU, Pierre. **O poder simbólico**. Trad. Fernando Tomaz. Rio de Janeiro: Bertrand Brasil, 1989.

CALVINO, Italo. **Seis propostas para o próximo milênio**. 3. ed. 10. reimp. Trad. Ivo Barroso. São Paulo: Companhia das Letras, 2012.

COPETTI NETO, Alfredo; MACHADO, Felipe Daniel Amorim. A hermenêutica jurídica em defesa da civilização: uma contraposição à barbárie teológica dos tribunais. In: MACHADO, Felipe Daniel Amorim; OLIVEIRA, Marcelo Antonio Cattoni de (Orgs.). **Constituição e processo**. A contribuição do processo ao constitucionalismo democrático brasileiro. Belo Horizonte: DelRey/IHJ, 2009.

DOSTOIÉVSKI, Fiódor Mikháilovitch. **O eterno marido e várias novelas**. Trad. Boris Schnaiderman. Rio de Janeiro: José Olympio, 1961.

FAZZALARI, Elio. **Instituições de direito processual**. Trad. Eliane Nassif. Campinas: Bookseller, 2006.

FUKUYAMA, Francis. **O fim da história e o último homem**. Trad. Aulyde Soares Rodrigues. Rio de Janeiro: Rocco, 1992.

FUKUYAMA, Francis. **América em la encrucijada**: democracia, poder y herencia neoconservadora. Trad. Gabriel Dols Gallardo. Barcelona: Ediciones B, 2007.

GADAMER, Hans-Georg. **Verdade e método I**. Trad. Flavio Paulo Meurer. Petrópolis: Vozes, 1997.

\_\_\_\_\_. **Verdade e método II**. Trad. Enio Paulo Gichini. Petrópolis: Vozes, 2002.

HEIDEGGER, Martin. **Carta sobre o humanismo**. Lisboa: Guimarães Editores, 1987.

\_\_\_\_\_. **Ser e tempo. Parte I**. Trad. Márcia de Sá Cavalcanti. Petrópolis: Vozes, 1993.

\_\_\_\_\_. **Ser e tempo. Parte II**. Trad. Márcia de Sá Cavalcanti. Petrópolis: Vozes, 1997.

MAGALHÃES, José Luiz Quadros de. Reforma do Judiciário. **Jornal da Pós-Graduação em Direito da FD-UFMG**. Belo Horizonte, a. 2, n. 12, maio 2000.

MARCELLINO JUNIOR, Julio Cesar. **O princípio constitucional da eficiência administrativa: (des)encontros entre economia e direito**. Florianópolis: Habitus, 2009.

MARTINS, Sérgio Pinto. **Direito processual do trabalho**. 25. ed. São Paulo: Atlas, 2006.

MELMAN, Charles. **O homem sem gravidade: gozar a qualquer preço**. Entrevistas por Jean Pierre Lebrun. Trad. Sandra Felgueiras. Rio de Janeiro: Companhia de Freud, 2003.

OLIVEIRA, Rafael Tomaz. **Decisão judicial e o conceito de princípio: a hermenêutica e a (in) determinação do direito**. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2008.

PAULA, Rodrigo Francisco de; COURA, Alexandre de Castro. Súmulas vinculantes: limites e possibilidades de sua aplicação à luz de uma teoria discursiva da argumentação no âmbito da hermenêutica jurídica e da jurisdição constitucional. In: BUSSINGER, Elda Coelho de Azevedo (Org.). **Pesquisas em direitos humanos**. Florianópolis/Vitória: Fundação Boiteux/FDV, 2009.

REIS, Carine Isabel; GAI, Terezinha Piazza. **A constituição das personagens em o eterno marido, de Dostoiévski: um aspecto importante para a experiência narrativa**. Disponível em: <http://www.alb.com.br/anais17>. Acesso em 01 ago. 2010.

ROSA, Alexandre Moraes da. **Garantismo jurídico e controle de constitucionalidade material**. Aportes hermenêuticos. 2. ed. Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2011.

\_\_\_\_\_. Quando se fala de juiz no novo CPP de que juiz se fala? In: COUTINHO, Jacinto Nelson de Miranda; CARVALHO, Luis Gustavo Grandinetti Castanho de. **O novo processo penal à luz da constituição** (análise crítica do projeto de lei n. 156/2009, do Senado Federal). Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2010.

\_\_\_\_\_; LINHARES, José Manuel Aroso. **Diálogos com a law & economics**. Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2009.

\_\_\_\_\_. **Decisão penal: bricolage de significantes**. Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2006.

SAMPAIO, José Adércio Leite. Hermenêutica e distanciamento: uma narrativa historiográfica.

In: MACHADO, Felipe Daniel Amorim; OLIVEIRA, Marcelo Antonio Cattoni de (Orgs.). **Constituição e processo**. A contribuição do processo ao constitucionalismo democrático brasileiro. Belo Horizonte: DelRey/IHJ, 2009.

SILVA, Cyro Marcos da. **Entre autos e mundos**. Belo Horizonte: DelRey, 2003.

STAFFEN, Márcio Ricardo; CADEMARTORI, Daniela Mesquita Leutchuk de. A função democrática do princípio do contraditório no âmbito do processo administrativo disciplinar: aproximações entre Elio Fazzalari e Jürgen Habermas. **Revista Brasileira de Direitos Fundamentais & Justiça** – Programa de Pós-Graduação Mestrado e Doutorado em Direito da PUC/RS. Porto Alegre, a. 4, v. 12, p. 235-246, jul-set. 2010.

\_\_\_\_\_. Sobre a analogia em Richard Posner. **Carta Forense**. São Paulo, v. 88, p. 19, set. 2010.

STEIN, Ernildo. **Seis estudos sobre “Ser e Tempo”**. Petrópolis: Vozes, 1990.

STRECK, Lenio Luiz. **Hermenêutica jurídica e(m) crise**. Uma exploração hermenêutica da construção do direito. 8. ed. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2009.

\_\_\_\_\_. Da proibição de excesso (*Übermassverbot*) à proibição de deficiência (*Untermassverbot*): de como não há blindagem contra as normas penais inconstitucionais. In: (Neo) constitucionalismo: ontem os códigos; hoje, as Constituições. **Revista do Instituto de Hermenêutica Jurídica**. n. 2. Porto Alegre: IHJ, 2004.

\_\_\_\_\_. O efeito vinculante e a busca da efetividade da prestação jurisdicional – da revisão constitucional de 1993 à reforma do judiciário (EC 45/04). In: AGRA, Walber de Moura (Coord.). **Comentários à reforma do Poder Judiciário**. Rio de Janeiro: Forense, 2005.

\_\_\_\_\_. Hermenêutica, constituição e processo, ou de “como discricionariedade não combina com democracia”: o contraponto da resposta correta. In: MACHADO, Felipe Daniel Amorim; OLIVEIRA, Marcelo Andrade Cattoni de. **Constituição e processo**: a contribuição do processo ao constitucionalismo democrático brasileiro. Belo Horizonte: DelRey/IHJ, 2009, p. 22.

TRINDADE, André Karam; GUBERT, Roberta Magalhães. Direito e Literatura: aproximação e perspectivas para se repensar o direito. In: \_\_\_\_\_. **Direito & literatura**: ensaios críticos. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2008.

WARAT, Luis Alberto. **Introdução geral ao direito**: a epistemologia jurídica da modernidade. Trad. José Luís Bolzan de Moraes. Porto Alegre: Sergio Fabris, 1984.

\_\_\_\_\_. **A ciência jurídica e seus dois maridos**. Santa Cruz do Sul: FISCs, 1985.

\_\_\_\_\_. **O ofício do mediador**. Florianópolis: Habitus, 2001.