

DIREITO, RAZÃO E ARGUMENTO

A Reconstrução dos Fundamentos
Democráticos e Republicanos do Direito Público
com base na Teoria do Direito

Liber Amicorum Professor Humberto Ávila

Coordenadores

DANIEL MITIDIERO E PEDRO ADAMY

Alexandre Mariotti • Almiro do Couto e Silva • Ana Paula Ávila • André Folloni
André Silva Gomes • Andrei Pitten Velloso • Antonio do Passo Cabral
Arthur M. Ferreira Neto • Artur Thompsen Carpes • Breno Hermes Gonçalves Vargas
Bruno Capelli Fulginiti • Carolina Fernández Blanco • Cassiano Menke
Cesar Santolim • Cláudio Ari Mello • Claudio Michelin • Daniel Mitidiero
Éderson Garin Porto • Eduardo Scarparo • Eros Roberto Grau • Fernando Leal
Fernando Mariath Rechia • Gustavo Fossati • Gustavo Masina
Harrison Ferreira Leite • Henry Lummertz • Hermes Zaneti Jr.
Hugo de Brito Machado • Igor Danilevicz • Ingo Wolfgang Sarlet
Ives Gandra da Silva Martins • Jordi Ferrer Beltrán • Judith Martins-Costa
Leandro do Amaral D. de Dorneles • Louise Lerina • Luana Bernardino Noronha



EDITORA
JusPODIVM

www.editorajuspodivm.com.br

MALHEIROS
EDITORES

DIREITO, RAZÃO E ARGUMENTO
A Reconstrução dos Fundamentos
Democráticos e Republicanos do Direito Público
com base na Teoria do Direito

Liber Amicorum Professor Humberto Ávila

Coordenadores

DANIEL MITIDIERO

PEDRO ADAMY

- Alexandre Mariotti • Almiro do Couto e Silva • Ana Paula Ávila • André Folloni
• André Silva Gomes • Andrei Pitten Velloso • Antonio do Passo Cabral
• Arthur M. Ferreira Neto • Artur Thompsen Carpes • Breno Hermes Gonçalves Vargas
• Bruno Capelli Fulginiti • Carolina Fernández Blanco • Cassiano Menke
• Cesar Santolim • Cláudio Ari Mello • Claudio Michelin • Daniel Mitidiero
• Éderson Garin Porto • Eduardo Scarparo • Eros Roberto Grau • Fernando Leal
• Fernando Mariath Rechia • Gustavo Fossati • Gustavo Masina
• Harrison Ferreira Leite • Henry Lummertz • Hermes Zaneti Jr.
• Hugo de Brito Machado • Igor Danilevicz • Ingo Wolfgang Sarlet
• Ives Gandra da Silva Martins • Jordi Ferrer Beltrán • Judith Martins-Costa
• Leandro do Amaral D. de Dorneles • Louise Lerina • Luana Bernardino Noronha
• Luciana Mabilia Martins • Luciana Robles de Almeida
• Luis Clóvis Machado da Rocha Júnior • Luís Eduardo Schoueri
• Luiz Eduardo Abarno da Costa • Luiz Felipe Silveira Difini
• Luiz Guilherme Marinoni • Marco Antonio Karam • Maria Angélica Feijó
• Martha Leão • Mateus Calicchio Barbosa • Maurício Luís Maioli
• Misabel Abreu Machado Derzi • Noel Struchiner
• Otávio Augusto Dal Molin Domit • Otávio Motta • Paul Kirchhof
• Paula Pessoa Pereira • Pedro Adamy • Pedro S. D. M. Aleixo • Pierluigi Chiassoni
• Rafael de Souza Medeiros • Rafael Sirangelo de Abreu • Raquel Lima Scalcon
• Ricardo Mariz de Oliveira • Riccardo Guastini • Roberto Medaglia Marroni Neto
• Ronaldo Kochem • Roque Antonio Carrazza • Sacha Calmon Navarro Coêlho
• Sérgio Cruz Arenhart • Sérgio Mattos • Thiago Danilevicz • Thomas Bustamante
• Vitor de Paula Ramos



EDITORA
JusPODIVM

www.editorajuspodivm.com.br



MALHEIROS
EDITORES

SUMÁRIO

I. APRESENTAÇÃO

ANA PAULA ÁVILA	15
ALMIRO DO COUTO E SILVA – Carta do Professor Almiro do Couto e Silva por ocasião da posse de Humberto Ávila como Professor Titular de Direito Tributário da USP	23
DANIEL MITIDIERO e PEDRO ADAMY – Apresentação	25

II. PARTE PROPEDEÚTICA

A) INTERPRETAÇÃO E ARGUMENTAÇÃO

1. Elementos Externos às Normas como Óbice para sua Aplicação: entre o Argumento Consequencialista e a Teoria das Razões Excludentes	27
– ANDRÉ SILVA GOMES	
2. Teoria da Argumentação em Humberto Ávila: uma Análise Crítica	46
– ARTHUR M. FERREIRA NETO	
3. Sobre o Consequencialismo	91
– CESAR SANTOLIM	
4. Practical Wisdom in Legal Decision-Making	95
– CLAUDIO MICHELON	
5. Modelos de Aplicação do Direito: Definição, Conteúdo e Controle	114
– FERNANDO MARIATH RECHIA	
6. O Paradoxo de Humberto Ávila: o Elogio da Interpretação e a Interpretação Cética, Moderada e Responsável	135
– HERMES ZANETI JR.	
7. O que Significa Interpretar? Do Cognitivismo ao Ceticismo (ou Cognitivismo) Moderado	161
– LUCIANA ROBLES DE ALMEIDA	
8. Tipos e Conceitos. A Incompatibilidade do Modo de Pensar por “Tipos” as Regras de Competência Tributária Constitucionais (Federalismo, Separação de Poderes, Segurança Jurídica e Direitos e Garantias Fundamentais)	176
– MISABEL ABREU MACHADO DERZI	
9. A Generalidade do Direito	201
– PEDRO S. D. M. ALEIXO	
10. Interpretação e Precedentes: a Vinculatividade das Decisões Judiciais no Processo Administrativo Fiscal	219
– RAFAEL DE SOUZA MEDEIROS	
11. Qué Es la Filosofía Analítica del Derecho Positivo	236
– RICCARDO GUASTINI	
12. “Como se Interpreta” e “como se Deve Interpretar”: as Teorias e as Doutrinas de Argumentação e uma Apologia ao Estado de Direito	245
– RONALDO KOCHER	
13. Há Espaço para o Pensamento Tipológico no Direito Brasileiro? Notas sobre o Diálogo entre Humberto Ávila e Misabel Abreu Machado Derzi	269
– THOMAS BUSTAMANTE	
14. Respeite as Regras!	280
– VITOR DE PAULA RAMOS	

B) TEORIA DOS PRINCÍPIOS

15. O Realismo Jurídico e a "Teoria dos Princípios" de Humberto Ávila 293
 – CLÁUDIO ARI MELLO
16. Os Princípios – Espécie do Gênero Regras Jurídicas – A Proporcionalidade e a Razoabilidade 318
 – EROS ROBERTO GRAU
17. Irracional ou Hiper-Racional? A Ponderação de Princípios entre o Ceticismo e o Otimismo Ingênuo 324
 – FERNANDO LEAL
18. De Princípios, Regras, Ficções e Presunções (e de algumas Desastrosas Confusões) 353
 – JUDITH MARTINS-COSTA
19. A Razoabilidade como Instrumento para a Superabilidade das Normas Jurídicas nos Casos Concretos Atípicos 367
 – LUANA BERNARDINO NORONHA
20. Aspectos Psicológicos das Decisões Baseadas em Princípios: Investigando os Conceitos de Dignidade e Felicidade 390
 – NOEL STRUCHINER
21. La Teoria dei Principi Giuridici di Humberto Ávila 398
 – PIERLUIGI CHIASSONI

C) SEGURANÇA JURÍDICA

22. Segurança Jurídica como Continuidade Jurídica e o Art. 23 da LINDB 426
 – ANTONIO DO PASSO CABRAL
23. A Segurança Jurídica pelo Precedente – Da "Teoria dos Princípios" aos "Precedentes" ... 451
 – DANIEL MITIDIERO
24. Humberto Ávila: para Além de uma Jurídica Segurança 455
 – IVES GANDRA DA SILVA MARTINS
25. Proyecto sobre Indicadores de Seguridad Jurídica en Iberoamérica 471
 – JORDI FERRER BELTRÁN e CAROLINA FERNÁNDEZ BLANCO
26. Segurança Jurídica e Direito Social: uma Análise à Luz da Ciência da Legislação Social 509
 – LEANDRO DO AMARAL D. DE DORNELES e BRENO HERMES GONÇALVES VARGAS
27. A Advocacia Pública como Instrumento de Concretização da Segurança Jurídica 532
 – LUCIANA MABILIA MARTINS
28. Teoria das Normas e Segurança Jurídica: a Obra de Humberto Ávila e a Construção do Estado de Direito 544
 – LUIS CLÓVIS MACHADO DA ROCHA JÚNIOR
29. Segurança Jurídica pela Norma da Insegurança Jurídica? Consequencialismo Inconsequente – Considerações acerca do Art. 20 da Lei 13.655/2018 568
 – MARCO ANTONIO KARAM
30. Novas Tecnologias – Direito Fundamental de Liberdade e o Princípio da Confiança (Dinâmica) em Decisões Judiciais 586
 – MAURÍCIO LUÍS MAIOLI
31. O Direito e o Tempo. Da Evolução das Espécies para a Evolução da Espécie Humana 605
 – O Surgimento do Direito
 – SACHA CALMON NAVARRO COELHO

III. PARTE DOGMÁTICA**A) DIREITO TRIBUTÁRIO**

32. Seletividade Tributária: Técnica de Graduação ou Restrição à Tributação 631
 – ANDRÉ FOLLONI

33. Interpretação Econômica no Direito Tributário: Desenvolvimento Doutrinário e Recepção pelo STF	642
– ANDREI PITTEN VELLOSO	
34. Dedução Integral de Contribuições Extraordinárias à Previdência Complementar da Base de Cálculo do IRPF	657
– BRUNO CAPELLI FULGINITI	
35. IDPJ: Por que Aplicá-lo aos Casos de Redirecionamento da Execução Fiscal Baseado no Art. 135, III, do CTN?	675
– CASSIANO MENKE e LOUISE LERINA	
36. Análise do “Leading Case” do SFF sobre a Quebra do Sigilo Bancário à Luz da Teoria da Argumentação Jurídica	706
– ÉDERSON GARIN PORTO	
37. Ordem Constitucional de Valores – Entre Complexidade, Compreensão e Realização no Direito Tributário	725
– GUSTAVO FOSSATI	
38. A Inconstitucionalidade da Averbação Pré-Executória Introduzida pelo Art. 25 da Lei 13.606/2018. Violação ao Direito de Propriedade e aos Postulados da Razoabilidade e da Proporcionalidade	742
– GUSTAVO MASINA	
39. O Direito Financeiro e os seus Freios no Combate à Corrupção: Importância da Legitimidade e da Economicidade para esse Fim	752
– HARRISON FERREIRA LEITE	
40. A Isonomia no Direito Tributário	777
– HUGO DE BRITO MACHADO	
41. A Definição de Tributo e o Problema do Critério	786
– ÍGOR DANILEVICZ e THIAGO DANILEVICZ	
42. Planejamento Tributário e Segurança Jurídica: as Regras de Subcapitalização como Estudo de Caso para Normas Específicas Antiabuso	814
– LUÍS EDUARDO SCHOUERI e MATEUS CALICCHIO BARBOSA	
43. Competências Tributárias no Século XXI: Novas Materialidades, Velhos Problemas	833
– LUIZ EDUARDO ABARNO DA COSTA	
44. O Formalismo no Direito Tributário como Imposição Constitucional	857
– MARTHA LEÃO	
45. Der Einfluss von Staatsverständnis und Staatsverfassung auf die Struktur des Steuerrechts	873
– PAUL KIRCHHOF	
46. Limitações “Materiais” ao Poder de Tributar – Ou: Humberto Ávila e a Ressignificação dos Limites Constitucionais ao Poder Tributário Estatal	882
– PEDRO ADAMY	
47. O Paradoxo de Atos e Negócios Jurídicos Válidos, mas Inoponíveis ao Fisco	890
– RICARDO MARIZ DE OLIVEIRA	
48. ICMS-ST – Critérios Jurídicos para a Fixação de sua Base de Cálculo – Grupo Econômico que Fabrica Bebidas Frias – A Inconstitucionalidade do Chamado “Gatilho”	907
– ROQUE ANTONIO CARRAZZA	

B) DIREITO CONSTITUCIONAL

49. Devido Processo Legal: algumas Observações à Luz da Jurisprudência do STF	940
– ALEXANDRE MARIOTTI	
50. Revisitando a Inconstitucionalidade da Norma: em Busca por uma Adequada Compreensão do Fenômeno da Manutenção de efeitos Jurídicos diante da Inconstitucionalidade da Norma	954
– HENRY LUMMERTZ	
51. Notas sobre os Princípios Orientadores da Interpretação Constitucional	973
– INGO WOLFGANG SARLET	

52. Princípio do Estado Constitucional Democrático de Direito 990
 – LUIZ FELIPE SILVEIRA DIFINI
53. Controle Constitucional de Efeitos Concretos (Fins) de Normas Jurídicas. Breve Esboço de um Modelo 1010
 – RAQUEL LIMA SCALCON
54. A Função Retificadora da Igualdade como Solução para a Problemática Proposta no Livro “O Caso dos Exploradores de Cavernas” de Lon L. Fuller 1036
 – ROBERTO MEDAGLIA MARRONI NETO

C) DIREITO PROCESSUAL CIVIL

55. A “Taxatividade Mitigada” do Art. 1.015 do CPC: Notas sobre a “Ratio Decidendi” Fixada no STJ na Perspectiva da Teoria das Normas 1056
 – ARTUR THOMPSEN CARPES
56. Direito Processual nos Contornos do Direito Público-Privado 1066
 – EDUARDO SCARPARO
57. A Coisa Julgada diante da Decisão de Inconstitucionalidade do STF 1084
 – LUIZ GUILHERME MARINONI
58. Duas Lições da Teoria do Direito para o Processo Civil Brasileiro 1106
 – MARIA ANGÉLICA FEIJÓ
59. Interpretando Precedentes: uma Ponte entre a Teoria do Direito e o Processo Civil brasileiro 1121
 – OTÁVIO AUGUSTO DAL MOLIN DOMIT
60. Teoria da Decisão Jurídica e Prova: Justificação da Admissibilidade e Valoração Probatória 1151
 – OTÁVIO MOTTA
61. Opções do CPC/2015 em Matéria de Teorias da Interpretação: Contraditório, Motivação e Ação Rescisória 1169
 – RAFAEL SIRANGELO DE ABREU
62. Precedentes e Casos Repetitivos. Por que Não se Pode Confundir Precedentes com as Técnicas do CPC para Solução da Litigância de Massa? 1190
 – SÉRGIO CRUZ ARENHART e PAULA PESSOA PEREIRA
63. O Princípio da Menor Onerosidade da Execução no CPC/2015 1218
 – Sérgio Mattos