



DIREITO COMPARADO

Ano Letivo 2017/2018

Época Normal

9 de janeiro de 2018

Grupo I

Tendo em conta o que estudámos sobre as fontes de direito nos sistemas da Família Romano Germânica e de Common Law faça uma análise comparativa dos excertos *infra* abordando, entre outros pontos, o papel da jurisprudência:

Supremo Tribunal do Reino Unido:

“Os Excelentíssimos Lordes consideram o uso do precedente a matriz fundamental na qual se baseia a decisão sobre o que é a lei e como se deve proceder à sua aplicação aos casos concretos. Este uso do precedente garante certeza e segurança permitindo orientar a conduta dos cidadãos e é uma forma ordeira de desenvolvimento das regras jurídicas¹.”

Jones v. Kaney, 2011

Supremo Tribunal de Justiça:

“Apesar da não vinculação ao sentido assumido pelos Tribunais Superiores, na aplicação do direito os Tribunais têm de necessariamente tomar em consideração os valores da segurança, da certeza jurídica e da eficácia, como fatores que concorrem para a legitimação das decisões judiciais.”

Processo 982/10.4TBPTL.G1-A.S1

- No primeiro grupo os alunos devem identificar a grande diferença em matéria de fontes entre o Direito Português (Família Romano-germânica) e o Direito Inglês (de Common

¹ *Their Lordships regard the use of precedent as an indispensable foundation upon which to decide what is the law and its application to individual cases. It provides at least some degree of certainty upon which individuals can rely in the conduct of their affairs, as well as a basis for orderly development of legal rules.*

Law) identificando a relevância da lei e da jurisprudência e o respetivo peso em cada uma das famílias.

- No Direito Inglês deve desenvolver-se a questão de criação de direito pelo judiciário. A jurisprudência também dita case law é, em Inglaterra, a principal fonte de Direito: o modo normal de produção e revelação de regras jurídicas. Vigora, no sistema jurídico inglês, o princípio do precedente vinculativo ou *stare decisis*. De acordo com este princípio, todos os tribunais se encontram obrigados a seguir nos casos que lhes forem submetidos as decisões sobre questões de Direito proferidas noutros casos com factos relevantes e análogos pelos tribunais situados acima deles na hierarquia judiciária, estando os próprios tribunais de recurso vinculados às suas decisões anteriores.

- No Direito Português importa distinguir duas categorias de situações em que a jurisprudência pode adquirir a condição de fonte de Direito. A primeira diz respeito às decisões dos tribunais dotadas de força obrigatória geral (referir a anterior existência dos assentos e atualmente dos acórdãos de uniformização de jurisprudência). São, por outro lado, hoje frequentes as referências, na fundamentação das sentenças judiciais à jurisprudência constante dos tribunais superiores. Trata-se de correntes jurisprudenciais formadas pela reiteração de certo princípio ou máxima de decisão ou de certa interpretação de uma norma jurídica. Privilegiam-se, deste modo, os valores de segurança, certeza jurídica e de eficácia mencionados no excerto *supra*.

- O aluno deve distinguir o valor do precedente nos sistemas de Common Law e nos sistemas da família romano germânica

Grupo II

Comente o seguinte excerto à luz do que estudámos sobre o método jurídico no Direito Francês e, em particular, sobre a jurisprudência do Tribunal de Cassação (*Cour de Cassation*):

“As decisões do Cour de Cassation nunca referem decisões anteriores deste tribunal ou de outros tribunais nem fazem referência a doutrina (...). Consequentemente, as decisões do Cour de Cassation são bastante sucintas nunca excedendo as 4-5 páginas em formato de enunciado. São caracterizadas por uma marcada elegância, clareza e pelo estilo requintado².”

K. Zweigert & H. Kötz

² *Judgments of the Court de Cassation never contain references to previous decisions made by itself or any other court, or even references to legal writings. (...) In consequence, decisions of the Court of Cassation are very rarely longer than 4-5 pages of typescript, and are often no more than a few lines long. They are generally marked by polished elegance, formal clarity and stylistic refinement.*

- Referência ao facto de a Revolução de 1789 ter suprimido a eficácia normativa da jurisprudência. A partir de então a criação de normas jurídicas pelos tribunais foi tida por contrária à separação de poderes postulada pela ideologia triunfante.
- Adesão à interpretação subjetivista da lei e supressão de decisões valorativas pelos tribunais.
- Modelo dispositivo das decisões (em adesão ao modelo formal do silogismo judiciário pugnando por decisões mais curtas, elípticas e com pouco desenvolvimento).
- Contraposição do método jurídico francês – onde são escassas as referências a obras doutrinárias e onde se adere a um estilo mais elegante – por contraposição ao método jurídico alemão – conhecido pelo Direito dos Professores onde se privilegia um estilo técnico-jurídico.
- É valorizada a referência ao Arret Jand’heur como o primeiro grande caso em que a Cour de Cassation assumiu um poder de criação do direito.

Grupo III

Escolha e comente, fundamentando sucintamente, apenas duas das seguintes alíneas (máximo 15 linhas):

- a) Embora ao longo das últimas décadas o Direito Administrativo se tenha autonomizado em Inglaterra, inclusive sob o ponto de vista científico, não parece que isso haja afetado a unidade fundamental do sistema judiciário inglês.

Página 246 do Manual

- b) A versatilidade do *trust* nos sistemas de Common Law é comparável com a do contrato nos de Civil Law.

Página 239 do Manual

- c) Em França, durante quase um século após a publicação do Código Civil, o método de interpretação foi predominantemente exegético: procurava-se determinar a vontade do legislador, a partir do texto da lei e dos seus trabalhos preparatórios.

Página 179 do Manual

- d) A Alemanha é um dos países em que a doutrina se mostra mais fecunda e onde tem maior influência social. Alude-se aí ao Direito dos Juristas (*Juristenrecht*).

Página 168 do Manual

Cotação

I Grupo - 7 valores

II Grupo - 7 valores

III Grupo - 5 valores (cada questão, 2,5 valores)

Organização das respostas e correção formal destas – 1 valor

Duração
90 minutos