

GUSTAVO TEPEDINO
CARLOS NELSON KONDER
PAULA GRECO BANDEIRA

FUNDAMENTOS DO DIREITO CIVIL

VOLUME **3**



O GEN | Grupo Editorial Nacional – maior plataforma editorial brasileira no segmento científico, técnico e profissional – publica conteúdos nas áreas de concursos, ciências jurídicas, humanas, exatas, da saúde e sociais aplicadas, além de prover serviços direcionados à educação continuada.

As editoras que integram o GEN, das mais respeitadas no mercado editorial, constroem catálogos inigualáveis, com obras decisivas para a formação acadêmica e o aperfeiçoamento de várias gerações de profissionais e estudantes, tendo se tornado sinônimo de qualidade e seriedade.

A missão do GEN e dos núcleos de conteúdo que o compõem é prover a melhor informação científica e distribuí-la de maneira flexível e conveniente, a preços justos, gerando benefícios e servindo a autores, docentes, livreiros, funcionários, colaboradores e acionistas.

Nosso comportamento ético incondicional e nossa responsabilidade social e ambiental são reforçados pela natureza educacional de nossa atividade e dão sustentabilidade ao crescimento contínuo e à rentabilidade do grupo.

CONTRATOS



SOBRE OS AUTORES

Gustavo Tepedino (Coordenador e Autor)

Professor Titular e ex-diretor da Faculdade de Direito da Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Livre-docente pela mesma Universidade. Doutor em Direito Civil pela Universidade de Camerino (Itália). Presidente do Instituto Brasileiro de Direito Civil (IBDCivil). Sócio fundador do escritório Gustavo Tepedino Advogados.

Carlos Nelson Konder

Professor-associado da Faculdade de Direito da Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Professor do Departamento de Direito da Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro (PUC-Rio). Doutor e Mestre em Direito Civil pela UERJ. Especialista em direito civil pela Universidade de Camerino (Itália). Advogado.

Paula Greco Bandeira

Professora adjunta de Direito Civil da Faculdade de Direito da Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Doutora em Direito Civil pela Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Membro do Instituto Brasileiro de Direito Civil (IBDCivil). Sócia do escritório Gustavo Tepedino Advogados.

... e a reprodução ou a distribuição de qualquer parte do conteúdo deste livro para quaisquer fins não autorizados pelo autor, sem o devido crédito a todos os autores e editores envolvidos. Esta obra é protegida por direitos autorais e não pode ser reproduzida, distribuída ou vendida sem a autorização expressa do editor. A identificação de algum deles nesta obra é apenas para fins de referência e não constitui recomendação ou na legislação regulamentadora.

... e a reprodução ou a distribuição de qualquer parte do conteúdo deste livro para quaisquer fins não autorizados pelo autor, sem o devido crédito a todos os autores e editores envolvidos. Esta obra é protegida por direitos autorais e não pode ser reproduzida, distribuída ou vendida sem a autorização expressa do editor. A identificação de algum deles nesta obra é apenas para fins de referência e não constitui recomendação ou na legislação regulamentadora.

... e a reprodução ou a distribuição de qualquer parte do conteúdo deste livro para quaisquer fins não autorizados pelo autor, sem o devido crédito a todos os autores e editores envolvidos. Esta obra é protegida por direitos autorais e não pode ser reproduzida, distribuída ou vendida sem a autorização expressa do editor. A identificação de algum deles nesta obra é apenas para fins de referência e não constitui recomendação ou na legislação regulamentadora.

... e a reprodução ou a distribuição de qualquer parte do conteúdo deste livro para quaisquer fins não autorizados pelo autor, sem o devido crédito a todos os autores e editores envolvidos. Esta obra é protegida por direitos autorais e não pode ser reproduzida, distribuída ou vendida sem a autorização expressa do editor. A identificação de algum deles nesta obra é apenas para fins de referência e não constitui recomendação ou na legislação regulamentadora.

... e a reprodução ou a distribuição de qualquer parte do conteúdo deste livro para quaisquer fins não autorizados pelo autor, sem o devido crédito a todos os autores e editores envolvidos. Esta obra é protegida por direitos autorais e não pode ser reproduzida, distribuída ou vendida sem a autorização expressa do editor. A identificação de algum deles nesta obra é apenas para fins de referência e não constitui recomendação ou na legislação regulamentadora.

... e a reprodução ou a distribuição de qualquer parte do conteúdo deste livro para quaisquer fins não autorizados pelo autor, sem o devido crédito a todos os autores e editores envolvidos. Esta obra é protegida por direitos autorais e não pode ser reproduzida, distribuída ou vendida sem a autorização expressa do editor. A identificação de algum deles nesta obra é apenas para fins de referência e não constitui recomendação ou na legislação regulamentadora.



... e a reprodução ou a distribuição de qualquer parte do conteúdo deste livro para quaisquer fins não autorizados pelo autor, sem o devido crédito a todos os autores e editores envolvidos. Esta obra é protegida por direitos autorais e não pode ser reproduzida, distribuída ou vendida sem a autorização expressa do editor. A identificação de algum deles nesta obra é apenas para fins de referência e não constitui recomendação ou na legislação regulamentadora.

CDU: 347(81)

APRESENTAÇÃO GERAL DA OBRA

Diante de uma biblioteca jurídica repleta de manuais, cursos, compilações, esquemas didáticos impressos e eletrônicos, o leitor se perguntará qual a justificativa para mais uma obra sistematizadora como estes *Fundamentos do Direito Civil*.

Fruto de longos anos de pesquisa e de experiência didática de seus autores, os Fundamentos se contrapõem a dois vetores que ameaçam, constantemente, o mercado editorial. O primeiro deles é a repetição acrítica da dogmática tradicional, haurida dos postulados históricos do direito romano, com cosméticas adaptações, em suas sucessivas edições, à evolução legislativa. O segundo é a aderência casuística a soluções jurisprudenciais de ocasião, que aparentemente asseguraram feição prática e abrangente aos manuais, sem aprofundar, contudo, a justificativa doutrinária dos problemas jurídicos e a forma de solucioná-los.

A coleção ora trazida a pública, em sentido oposto, encontra-se inteiramente construída a partir do sistema instaurado pela Constituição da República de 1988, que redefiniu os modelos jurídicos com os princípios e valores que se incorporam às normas do Código Civil e à legislação infraconstitucional, estabelecendo, assim, novas bases dogmáticas que, unificadas pelo Texto Constitucional, alcançam coerência sistemática apta à compreensão dos problemas jurídicos e de seus alicerces doutrinários.

Para os estudantes e estudiosos do direito civil, pretende-se oferecer instrumento de conhecimento e de consulta a um só tempo didático e comprometido com o aprofundamento das reses jurisprudenciais mais atuais, voltado para a interpretação e aplicação do direito em sua contínua transformação.

No sentido de facilitar a leitura, as ideias-chave de cada capítulo encontram-se destacadas na margem das páginas. Ao final de cada capítulo, há um problema prático associado ao respectivo tema tratado. Por outro lado, por meio do código de acesso disponível em cada volume, os autores oferecerão material jurisprudencial e bibliográfico, permanentemente atualizado, de apoio ao debate e ao aprofundamento teórico.

O leitor perceberá, certamente, que a metodologia do direito civil constitucional se constitui na mais genuína afirmação do direito civil, revitalizado em suas possibilidades aplicativas mediante a incorporação dos valores e normas da Constituição Federal à totalidade dos institutos e categorias, na formulação da legalidade constitucional.

VOLUMES DA COLEÇÃO

COLEÇÃO TEPEDINO
Fundamentos do Direito Civil

Vol. 1 – Teoria Geral do Direito Civil

Autores: Gustavo Tepedino e Milena Donato Oliva

Vol. 2 – Obrigações

Autores: Gustavo Tepedino e Anderson Schreiber

Vol. 3 – Contratos

Autores: Gustavo Tepedino, Carlos Nelson Konder e Paula Greco Bandeira

Vol. 4 – Responsabilidade Civil

Autores: Gustavo Tepedino, Aline de Miranda Terra e Gisela Sampaio da Cruz Guedes

Vol. 5 – Direitos Reais

Autores: Gustavo Tepedino, Carlos Edison do Rêgo Monteiro Filho e Pablo Renteria

Vol. 6 – Direito de Família

Autores: Gustavo Tepedino e Ana Carolina Brochado Teixeira

Vol. 7 – Direito das Sucessões

Autores: Gustavo Tepedino, Ana Luiza Maia Naves e Rose Melo Vencelau Meireles

APRESENTAÇÃO DO VOLUME 3 – CONTRATOS

A partir de sua origem no direito das obrigações, o contrato expandiu-se para os demais ramos do direito civil. Infiltrou-se pela tutela da personalidade, como exemplificam os vultuosos contratos de cessão remunerada do uso da imagem. Adentrou o direito de família, pelos acordos de convivência e pactos antenuptiais. Mesmo no direito das sucessões, as estratégias de planejamento sucessório fundamentam-se nos contratos. Indo além, o contrato ultrapassou as próprias fronteiras do direito civil, como se constata ao examinar o contrato de trabalho, os contratos administrativos, os negócios processuais e os contratos internacionais. Trata-se de instituto jurídico basilar da nossa sociedade e apto a desempenhar numerosas funções.

Por conta disso, é fundamental que seu estudo não mais se limite ao exame dogmático dos elementos que compõem sua estrutura, mas priorize a perspectiva funcional, reconhecendo-o como instrumento destinado a perseguir determinados fins práticos que atendam ao exercício da autonomia negocial. Essa orientação metodológica distingue esses Fundamentos, que oferecem ao leitor abordagem clara e didática do direito dos contratos sem, contudo, sacrificar a profundidade das reflexões jurídicas nem o rigor científico no tratamento dos conceitos. O propósito principal consiste, assim, em oferecer ao leitor, de forma objetiva e sistemática, os fundamentos dogmáticos do direito contratual, sem descuidar de sua aplicação prática pelos tribunais.


O presente volume abrange a teoria geral dos contratos e os contratos em espécie. Na teoria geral dos contratos são abordadas as normas gerais sobre o tema, em especial os princípios de direito contratual – que assumiram protagonismo nos últimos anos –, apresentando, por outro lado, diretrizes técnicas para evitar sua invocação falaciosa e pouco fundamentada. Nos contratos em espécie, cada tipo contratual disciplinado pelo legislador é analisado sob a referida perspectiva funcional, identificando-se a finalidade por ele pretendida, de sorte a concretizar os interesses perseguidos pelos contratantes com o concreto regulamento contratual. Consagra-se, enfim, a autonomia privada no exercício das atividades econômicas à luz dos princípios e valores que orientam o ordenamento jurídico.

SUMÁRIO


PARTE I – CONTRATOS: TEORIA GERAL

Autores: Gustavo Tepedino e Carlos Nelson Konder


CAPÍTULO I – CONCEITO DE CONTRATO E SUAS CARACTERÍSTICAS ESSENCIAIS	3
1. Desafios à definição de contrato: a necessária contextualização histórica.....	3
2. A natureza jurídica do contrato e os negócios unilaterais.....	6
3. A patrimonialidade do objeto do contrato e os negócios não patrimoniais.....	7
4. A obrigatoriedade do contrato e as relações de cortesia e pactos de honra (<i>gentlemen's agreement</i>).....	9
☞ Problema prático.....	12
CAPÍTULO II – AUTONOMIA CONTRATUAL	13
1. Da autonomia da vontade à autonomia negocial.....	13
2. Dirigismo contratual e intervenção do Estado.....	17
3. A legislação especial e o impacto do Código de Defesa do Consumidor.....	18
4. Declaração, responsabilidade e confiança.....	20
5. Comportamento concludente e contratos sem negócio jurídico fundante. As chamadas relações contratuais de fato.....	21
6. Funcionalização da autonomia contratual.....	27
7. Interpretação e qualificação dos contratos.....	29
☞ Problema prático.....	33
CAPÍTULO III – PRINCÍPIOS DE DIREITO CONTRATUAL	35
1. Principiologia contratual e fundamento constitucional.....	35
2. Liberdade de contratar e suas restrições.....	37
3. Relatividade dos efeitos do contrato.....	39

4. Consensualismo, força obrigatória e intangibilidade do contrato.....	41
5. Boa-fé.....	42
6. Função social do contrato.....	49
7. Equilíbrio contratual e proteção dos vulneráveis.....	52
 Problema prático.....	53

CAPÍTULO IV – ELEMENTOS E REQUISITOS DO CONTRATO


1. Elementos subjetivo, objetivo, formal e causal.....	55
2. A manifestação de vontade e a relativização do seu papel.....	56
3. Situações jurídicas subjetivas e seus titulares.....	57
4. O objeto do contrato.....	58
5. A causa do contrato.....	60
6. A forma do contrato.....	64
 Problema prático.....	66

CAPÍTULO V – CLASSIFICAÇÃO DOS CONTRATOS


1. Relevância das classificações dos contratos.....	67
2. Contratos típicos e atípicos.....	67
3. Contratos unilaterais e bilaterais ou sinalmáticos: os contratos plurilaterais.....	70
4. Contratos gratuitos e onerosos.....	72
5. Contratos comutativos e contratos aleatórios.....	73
6. Contratos solenes, reais e consensuais.....	73
7. Contratos paritários e de adesão.....	75
8. Contratos instantâneos e duradouros. Contratos de execução imediata, diferida e sucessiva.....	79
9. Contratos pessoais e impessoais.....	80
10. Contratos de consumo.....	80
11. Contratos coligados. Contrato principal e acessório.....	84
 Problema prático.....	85

CAPÍTULO VI – FORMAÇÃO DOS CONTRATOS


1. O período pré-contratual: negociações e responsabilidade.....	87
2. Formação progressiva do contrato.....	88

3. Proposta, oferta ao público e publicidade.....	91
4. Aceitação e momento de formação do contrato.....	93
5. Lugar de conclusão do contrato.....	95
 Problema prático.....	96


CAPÍTULO VII – CONTRATO PRELIMINAR

1. Conceito de contrato preliminar.....	97
2. Requisitos do contrato preliminar.....	99
3. Efeitos do contrato preliminar.....	101
4. Contrato preliminar unilateral.....	102
 Problema prático.....	103


CAPÍTULO VIII – CONTRATOS E TERCEIROS





1. Mitigação da relatividade dos efeitos do contrato.....	105
2. Estipulação em favor de terceiro.....	107
3. Promessa de fato de terceiro.....	110
4. Contrato com pessoa a declarar.....	112
5. Distinções relevantes: cessão da posição contratual e subcontrato.....	114
 Problema prático.....	116

CAPÍTULO IX – GARANTIAS CONTRA VÍCIOS E EVICÇÃO

1. Conceito de garantia aplicado aos vícios e à evicção.....	117
2. Garantia contra vícios redibitórios.....	119
3. Responsabilidade por vícios nas relações de consumo.....	123
4. Garantia contra evicção.....	127
 Problema prático.....	131

CAPÍTULO X – ONEROSIDADE EXCESSIVA

1. Equilíbrio contratual e fatos supervenientes.....	133
2. Pressupostos e requisitos da onerosidade excessiva.....	136
3. Efeitos da onerosidade excessiva.....	139
4. A onerosidade excessiva nas relações de consumo.....	141
 Problema prático.....	142

CAPÍTULO XI - EXTINÇÃO DOS CONTRATOS	190
1. Causas de extinção dos contratos.....	190
2. Resolução e distrato.....	194
3. Resolução por inadimplemento.....	193
4. Arbitragem resolutive expressa.....	198
5. Fianças de suspensão de eficácia do contrato.....	197
 Problema prático.....	199
PARTE 2 - CONTRATOS EM ESPÉCIE	
Autores: Gustavo Tepedino e Paula Greco Bandeira	
CAPÍTULO I - COMPRA E VENDA MODALIDADES ESPECIAIS DA COMPRA E VENDA CONTRATO ESTIMATÓRIO TROCA	160
COMPRA E VENDA	160
1. Conceito e efeitos essenciais.....	163
1.1. Preço.....	164
1.2. Coisa.....	166
1.3. Consenso.....	167
1.4. Causa da compra e venda.....	168
2. Alocação de riscos no contrato de compra e venda.....	169
3. Venda <i>ad corpus</i> e <i>ad mensuram</i>	171
4. Contrato de compra e venda aleatório.....	171
4.1. Compra e venda da esperança (<i>emptio spei</i>).....	173
4.2. Compra e venda da coisa esperada (<i>emptio res speratae</i>).....	175
4.3. Compra e venda de coisa exposta a risco.....	176
5. Vícios na compra e venda.....	178
MODALIDADES ESPECIAIS DA COMPRA E VENDA	179
6. Retrovenda.....	179
7. Venda a contento ou venda sujeita à prova.....	186
8. Preempção ou preferência.....	181
9. Venda com reserva de domínio.....	185
10. Venda sobre documentos.....	188
11. Promessa de compra e venda.....	190
CONTRATO ESTIMATÓRIO	190
Troca.....	192
 Problema prático.....	194
CAPÍTULO II - DOAÇÃO	195
1. Conceito e efeitos essenciais.....	195
2. Promessa de doação.....	198
3. Modalidades de doação.....	201
4. Validade e eficácia da doação.....	203
5. Revogação da doação.....	207
 Problema prático.....	212
CAPÍTULO III - LOCAÇÃO DE COISAS. LEI DO INQUILINATO: GENERALIDADES. LEASING OU ARRENDAMENTO MERCANTIL	213
LOCAÇÃO DE COISAS	213
1. Âmbito de incidência.....	213
2. Conceito e efeitos essenciais.....	214
3. Obrigações e direitos do locador.....	221
4. Obrigações e direitos do locatário.....	224
LEI DO INQUILINATO: GENERALIDADES	232
5. Modalidades de locação.....	234
6. Direitos e deveres do locador e do locatário.....	244
7. Direito de preferência.....	247
8. Extinção do contrato de locação.....	250
LEASING OU ARRENDAMENTO MERCANTIL	253
9. Conceito.....	253
10. Modalidades.....	256
11. O pagamento do Valor Residual Garantido e a (des)caracterização do <i>leasing</i>	258
 Problema prático.....	259
CAPÍTULO IV - CONTRATO DE EMPRÉSTIMO. COMODATO. MÚTUO	261
COMODATO	261
1. Conceito. Efeitos essenciais.....	261

2. Direitos do comodatário.....	329
3. Deveres do comodatário.....	330
Art. 1.890.....	331
4. Causas e efeitos essenciais.....	331
5. Direitos e deveres do mutuante.....	332
6. Direitos e deveres do mutuário.....	334
7. Jura e acausação.....	336
☞ Problema prático.....	337
Capítulo V - Prestação de serviços.....	339
1. Conceito e efeitos essenciais.....	341
2. Características.....	343
3. Obrigações do tomador do serviço.....	348
4. Obrigações do prestador de serviços.....	350
5. Prazo e formas de extinção do contrato.....	353
6. Responsabilidade civil do receptor completo.....	358
☞ Problema prático.....	359
Capítulo VI - Empreitada.....	359
1. Conceito e efeitos essenciais.....	362
2. Características.....	363
3. Empreitada de labor (ou de mão de obra) e empreitada de materiais (ou mista).....	364
4. Empreitada a preço global, empreitada por medida e "turn key".....	365
5. Regras aplicáveis a todas as espécies de empreitada.....	367
☞ Problema prático.....	367
Capítulo VII - Contrato de Depósito.....	367
1. Conceito e efeitos essenciais.....	375
2. Características.....	382
3. Direitos e deveres do depositário.....	384
4. Direitos e deveres do depositante.....	386
5. Depósito necessário.....	386

6. Prisão do depositário infiel.....	329
☞ Problema prático.....	330
Capítulo VIII - Mandato, Comissão.....	331
Mandato.....	331
1. Conceito.....	332
2. Características.....	334
3. Representação.....	336
3.1. Teoria da aparência.....	337
3.2. A figura do autocontrato ou contrato consigo mesmo.....	339
3.2.1. Mandato em causa própria.....	341
4. Efeitos do mandato.....	343
5. Direitos e deveres do mandatário.....	348
6. Direitos e deveres do mandante.....	350
7. Extinção do mandato.....	353
8. Mandato judicial.....	358
Comissão.....	359
9. Conceito, Efeitos essenciais.....	360
10. Características.....	360
11. Direitos e deveres do comissário.....	364
12. Direitos e deveres do comitente.....	365
☞ Problema prático.....	365
Capítulo IX - Agência e Distribuição, Comissão.....	367
Agência e Distribuição.....	367
1. Introdução.....	367
2. Conceito, Efeitos essenciais do contrato de agência.....	370
2.1. O elemento da representação.....	375
3. Efeitos essenciais do contrato de distribuição.....	378
4. Direitos e deveres do proponente.....	382
5. Direitos e deveres do agente ou do distribuidor.....	384
6. Extinção dos contratos de agência e distribuição.....	386

a) Formação de grupos combatentes	395
b) Formação do contrato de transporte	396
c) Problema prático	397
CAPÍTULO X - CONTRATO DE TRANSPORTES	399
1. Conceito. Elementos essenciais	399
2. Características	400
3. Inalienabilidade, tratores e convenções Internacionais	407
4. Transporte de pessoas	410
4.1. Conceito	410
4.2. Natureza da responsabilidade do transportador. As cláusulas de não indenizar	416
4.3. Direitos e deveres do transportador	421
4.4. Direitos e deveres do passageiro	424
5. Transporte de carga	431
5.1. Objeto	431
5.2. Direitos e deveres do transportador	435
5.3. Direitos e deveres do remissor	440
c) Problema prático	442
CAPÍTULO XI - CONTRATO DE SEGURO	443
PARTICULAR	443
1. Conceito. Elementos essenciais	443
2. Características	447
3. Contrato comutativo ou aleatório?	449
4. Prémios pagos devida ao contrato de seguro	461
Notícia de SINISTRO	480
5. Conceito. Elementos essenciais	480
6. Direitos e deveres das partes	483
Notícia de RENÚNCIA	485
7. Conceito. Elementos essenciais	485

8. Direitos e deveres das partes	488
9. Seguro de vida para o caso de morte. A questão do suicídio	492
c) Problema prático	496

CAPÍTULO XII - CONSTITUIÇÃO DE RENDA, JOGO E APOSTA


CONSTITUIÇÃO DE RENDA	497
1. Conceito	497
2. Características	499
3. Execução do contrato de constituição de renda	501
4. Extinção do contrato de constituição de renda	503
JOGO E APOSTA	503
5. Conceito	503
6. Caracter aleatório dos contratos de jogo e aposta	506
7. Jogos autorizados, tolerados e proibidos	507
8. Contratos diferenciais	512
c) Problema prático	512

CAPÍTULO XIII - FIANÇA

1. Conceito. Elementos essenciais	513
2. Espécies	515
3. Características	515
4. Efeitos da fiança	521
5. Extinção da fiança	528
c) Problema prático	529

CAPÍTULO XIV - TRANSAÇÃO, COMPROMISSO E CONVENÇÃO DE ARBITRAGEM

TRANSAÇÃO	531
1. Conceito	531
2. Características	532
3. Eficácia da transação	533
COMPROMISSO E CONVENÇÃO DE ARBITRAGEM	535
4. Conceito	535

5. Convenção de arbitragem: compromisso arbitral e cláusula compromissória.....
6. Objeto do compromisso e da cláusula compromissória.....
7. Extensão subjetiva e objetiva da cláusula compromissória.....
8. Poderes dos árbitros.....
9. Sentença arbitral.....
-  Problema prático

REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....

GUSTAVO TEPEDINO
CARLOS NELSON KONDER

PARTE 1
CONTRATOS: TEORIA GERAL