

MESTRADO
TEORIA GERAL DO DIREITO PRIVADO
TÓPICOS AVANÇADOS EM DIREITO CONTRATUAL

Disciplina Básica Comum

Professor: Dr. Ivo Teixeira Gico Junior, Ph.D.

Breve Descrição: A troca de bens e serviços entre seres humanos é da essência da vida em sociedade. Por isso, desde os tempos imemoriais, várias civilizações têm utilizado o instrumento do contrato para fomentar a cooperação e coordenar ações entre agentes internos e externos na busca pelo bem-estar social. Ao longo dos milhares de anos de experiência humana, certos problemas fundamentais foram aparecendo com frequência nas relações contratuais e suas soluções formaram a base do que chamamos hoje de direito contratual, herdeiro dessa sabedoria milenar. Nesta disciplina vamos revisitar pragmaticamente a Teoria Geral dos Contratos em seus pontos fundamentais para explorar os problemas de coordenação que essa tecnologia jurídica é capaz de resolver e identificar as questões ainda não solucionadas ou cujas as soluções não são satisfatórias.

Ementa: Introdução; **1. O Contrato;** 1.1. O contrato na sociedade: a função social do contrato; 1.2. O contrato no direito: as fontes de direito contratual; **2. Formação dos contratos.** 2.1. Elementos do contrato; 2.2. Vontade e forma como elementos contratuais; 2.3. Oferta e aceitação: o processo de negociação; 2.4. Contratos envolvendo terceiros; **3. Limites adicionais à autonomia da vontade;** 3.1. Externalidade negativa como limite contratual; 3.2. Obrigação de probidade e boa-fé; 3.3. Abusividade; **4. Risco e contrato;** 4.1. Alocação de riscos e contratos; 4.2. Vício redibitório e evicção: garantias legais e riscos; 4.3. Caso fortuito e força maior; 4.4. Fato do produto e risco do negócio; 4.5. Condição contratual: subordinação do negócio jurídico; 4.6. Revisão dos contratos: mudando as regras do jogo; **5. O conteúdo dos contratos.** 5.1. Interpretação e integração contratual; **6. Inadimplemento e extinção do contrato.** 6.1. Formas e consequências da extinção do contrato. **7. Mais Tópicos Avançados. 8. Apresentação Final de Trabalhos.**

Metodologia e Pedagogia

As aulas serão ministradas no método socrático de forma a desenvolver a capacidade analítica a partir de problemas de ordem jurídico-econômica, **pressupondo, portanto, uma leitura prévia do material selecionado.** Alternando as aulas no método socrático,

os alunos irão pesquisar e apresentar ao final de cada aula um caso concreto ou uma análise teórica específica que desafie a teoria apresentada em sala, a fim de desenvolver a capacidade de exposição, de seleção de textos e/ou casos para debate. Cada aluno deve entregar a sua análise do caso por escrito (2-3 páginas) no início de cada aula, mas o número de apresentações em cada aula dependerá do tempo disponível.

Critérios de Avaliação

25% da menção referente à leitura e domínio do material distribuído demonstrado pela participação em sala de aula;

25% da menção referente à pesquisa, escolha e apresentação de casos relevantes; e

50% da menção referente à elaboração de um artigo de 15 a 25 páginas, sobre um dos temas da disciplina, que deve ter sido submetido no curso do semestre a uma revista de Qualis A até o dia 30/11/22 ou a escolha de 3 análises de casos judiciais ou de arbitragem sobre uma questão contratual coberta durante o curso e já entregue ao professor.

Bibliografia: O aluno deve adquirir a bibliografia obrigatória e textos, casos e materiais adicionais podem ser incluídos e serão distribuídos em sala de aula ou colocados à disposição na biblioteca.

Contato: Horário de atendimento toda segunda-feira das 10:30 às 11:30, no Núcleo de Prática e Monografia – NPM ou online. E-mail: gico@gicoadvogados.com.br.

1. Programa:

1. O contrato na sociedade: a função social do contrato	
1ª Aula 3/8	1.1 O contrato como tecnologia: a história dos contratos 1.2 O problema fundamental resolvido pelo contrato: gerar cooperação 1.2.1 A teoria da negociação (teoria econômica do contrato) 1.2.1.1 Preço e valor 1.2.1.2 Porque as trocas ocorrem 1.2.1.3 Autonomia da vontade e bem-estar social: por que as pessoas podem criar obrigações para si 1.2.1.4 A insuficiência das demais teorias do contrato 1.2.2 As três dimensões da autonomia da vontade 1.2.2.1 Liberdade de escolher contratar ou não (obrigação) 1.2.2.2 Liberdade de escolher o que contratar (objeto) 1.2.2.3 Liberdade de escolher com quem contratar (parte) 1.2.3 Limites à autonomia da vontade: por que não se pode criar qualquer tipo de obrigação 1.2.4 Limites aos limites à autonomia da vontade: por que não se pode impor obrigação não prevista em lei ou em contrato
2. O contrato no direito: as fontes de direito contratual	
2ª Aula 10/8	2.1 O contrato como negócio jurídico 2.2 Teoria do negócio jurídico e Teoria econômica do contrato 2.3 As fontes de obrigação no direito 2.4 O direito aplicável ao contrato 2.5 A relação entre o Código Civil e o Código de Defesa do Consumidor 2.6 Os ataques ao contrato e à sua função social 2.6.1 A função social do contrato como equidade (justiça) 2.6.2 A tentativa de constitucionalização do direito civil como relativização da função social contrato
3. Elementos do contrato	
3ª Aula 17/8	3.1. Quais acordos de vontade o direito considera um contrato? 3.2. Partes: quem pode integrar uma relação contratual? 3.2.1 Capacidade civil 3.2.2 Contratos para pessoa a declarar 3.3. Objeto: o que pode ser objeto de um contrato?

	<p>3.3.1 Objeto lícito (possibilidade jurídica)</p> <p>3.3.1.1 Contrato e direito penal</p> <p>3.3.1.2 Contrato e direito concorrencial</p> <p>3.3.1.3 Contrato e direito regulatório</p> <p>3.3.1.4 Contrato preliminar: o contrato como objeto de um contrato</p> <p>3.3.1.5 Promessa de fato de terceiro</p> <p>3.3.2 Objeto possível (possibilidade fática)</p> <p>3.3.2.1 Contrato, crenças religiosas e esoterismo</p> <p>3.3.3 Objetos determinados e determináveis (identificabilidade)</p> <p>3.3.3.1 A cláusula de obrigação de negociar</p> <p>3.3.4 Moral e bons costumes</p> <p>3.4. A causa como elemento da relação contratual</p> <p>4.4.1 Causa versus objeto do contrato</p> <p>3.5. Preço: como se estabelece a contraprestação em um contrato?</p> <p>3.5.1 A impossibilidade lógica da ideia de sobrepreço</p> <p>3.6. Termos versus representações</p>
4. Vontade e forma como elementos contratuais	
4ª Aula 24/8	<p>4.1. Formas de manifestação da vontade</p> <p>4.1.1 A liberdade como regra geral</p> <p>4.1.2 O silêncio como manifestação da vontade</p> <p>4.2. A formalidade jurídica como mecanismo de proteção</p> <p>4.3. A prova do contrato</p> <p>4.4. Limites à promessa de contratar (pré-contratos)</p> <p>4.5. A relativização do formalismo contratual pelo Judiciário</p> <p>4.6. Os vícios da vontade: consentimento imperfeito</p> <p>4.6.1 Erro</p> <p>4.6.2 Dolo</p> <p>4.6.3 Coação</p> <p>4.6.4 Estado de perigo</p> <p>4.6.5 Desproporcionalidade ou lesão</p> <p>4.7. Poder de mercado e autonomia da vontade</p>
5. Oferta e aceitação: o processo de negociação	
5ª Aula 21/9	<p>5.1. Oferta ou proposta</p> <p>5.1.1 Da vinculação à oferta</p> <p>5.1.2 Negociações preliminares versus proposta</p> <p>5.1.3 Oferta ao público</p> <p>5.1.4 Da publicidade</p>

	5.1.5 Do fim da obrigatoriedade da oferta 5.2. Aceitação 5.2.1. A aceitação pela inércia 5.2.2. Do início da execução antes da aceitação 5.3. É possível a formação de um contrato sem oferta e aceitação?
6. Contratos envolvendo terceiros	
6ª Aula 28/9	6.1. Efeitos juridicamente endógenos e exógenos dos contratos 6.2. Contratos em favor de terceiros 6.3. Contratos envolvendo fato de terceiro 6.4. Contratos com pessoa a declarar 6.5. Cessão de contratos 6.6. Interferência de terceiros sobre os contratos
7. Externalidade negativa como limite contratual	
7ª Aula 5/10	7.1. Fraude contra credores 7.2. Simulação 7.3. Responsabilidade civil extracontratual
8. Obrigação de probidade e boa-fé	
8ª Aula 11/10 Terça-feira	8.1. Responsabilidade civil pré-contratual 8.1.1 Recusa de contratar 8.1.2 Rompimento de negociações preliminares 8.1.3 Do início da execução antes da aceitação 8.2. Responsabilidade civil contratual 8.2.1 Proibição do comportamento contraditório 8.2.2 <i>Supressio, surrectio e tu quoque</i> 8.3. Responsabilidade civil pós-contratual 8.3.1 Não concorrência 8.3.2 Não desvio de clientela 8.4. A impossibilidade lógica da obrigação de negociar
9. Abusividade	
9ª Aula 19/10	9.1. O contrato de adesão e o problema da concorrência no mercado 9.2. Contrato de adesão e cláusula abusiva 9.3. Abusividade e redistribuição de renda
10. Alocação de riscos e contratos	
10ª Aula 26/10	10.1. Contratos aleatórios: o risco como objeto do contrato 10.2. Contratos aleatórios 10.3. Contrato de seguro 10.4. Apostas e opções

	10.5. Crédito e risco: o <i>spread</i> dos juros como medida de risco 10.6. O risco do negócio: uma ideia que não faz sentido
11. Vício redibitório e evicção: garantias legais e riscos	
11ª Aula 1º/11 Terça-feira	11.1. Garantia sobre a coisa: vício redibitório 11.2. Garantia sobre o direito: evicção 11.3. Garantia adicional: cláusula de garantia
12. Condição contratual: subordinação do negócio jurídico	
12ª Aula 9/11	12.1. Condição suspensiva 12.2. Condição resolutiva 12.3. Condição precedente: o que é isso?
13. Revisão dos contratos: mudando as regras do jogo	
13ª Aula 16/11	13.1. Teoria da Imprevisão 13.1.1 A construção jurisprudencial da teoria da imprevisão 13.1.2 <i>Rebus sic stantibus</i> e alocação de risco 13.1.3 Critérios para a aplicação da teoria da imprevisão 13.2. O reequilíbrio econômico financeiro do contrato 13.3. Onerosidade excessiva em uma relação de consumo 13.3.1 Onerosidade excessiva versus teoria da imprevisão 13.4. Função social do contrato e limites da revisão contratual
14. Interpretação e integração contratual	
14ª Aula 23/11	14.1. Diagrama hermenêutico e a hermenêutica das escolhas 14.2. Contratos completos e interpretação 14.2.1 Aplicação literal dos contratos 14.2.2 Possibilidade de fixação de regras de interpretação 14.2.3 <i>Pacta sunt servanda</i> e intervenção indevida do Judiciário 14.3. Contratos incompletos e interpretação 14.3.1 Regras de interpretação do contrato 14.3.1.1 Contratos ordinários 14.3.1.2 Contratos de adesão 14.4. Contratos incompletos e integração 14.4.1 Alocação de risco 14.4.2 A regra do menor custo para evitar o risco 14.4.3 Direito à legalidade e limites à integração contratual
15. Formas e consequências da extinção do contrato	
15ª Aula 29/11	15.1. A extinção do contrato pela vontade das partes: rescisão 15.1.1 Distrato

15.1.2	Cláusula resolutiva expressa
15.2.	A extinção do contrato sem vontade das partes: resolução
15.2.1	Cláusula resolutiva implícita
15.2.2	Exceção do contrato não cumprido
15.2.3	Onerosidade excessiva
15.2.4	Inexecução involuntária: caso fortuito e força maior
15.2.4.1	Caso fortuito
15.2.4.2	Força maior
15.2.4.3	Impossibilidade
15.3.	Resolução por inadimplemento antecipado
15.4.	Inadimplemento residual ou adimplemento substancial do contrato
15.5.	Extinção do contrato (negócio jurídico) versus nulidade da cláusula (obrigação)
15.6.	Remédios contratuais
15.6.1	Tutela específica e seus limites
15.6.2	Perdas e danos
15.6.3	Coação por <i>astreintes</i>

6 Bibliografia:

Preparatória (leitura prévia ao início do curso):

GICO JR., Ivo Teixeira. Metodologia e Epistemologia da Análise Econômica do Direito, EALR, V. 1, nº 1, p. 7-33, Jan-Jun, 2010.

_____. Bem-Estar Social e o Conceito de Eficiência, Revista Brasileira de Direito 16(2):1, 2020.

_____. Responsabilidade Civil Extracontratual. *in*: Direito e Economia: diálogos: FGV Editora.

_____. Análise Econômica do Processo Civil. São Paulo: Foco, 2020, Capt. 1, 2, 4 (primeira parte).

_____. Hermenêutica das Escolhas e a Função Legislativa do Judiciário, 2018.

ZIMMERMANN, Reinhard. *The Law of Obligations – Roman Foundations of the Civilian Tradition*. London: Oxford, 1996, p. 1-64.

*Bibliografia adicional será indicada para cada aula.

Complementar:

AGUIAR JUNIOR, Ruy Rosado. Extinção dos contratos por incumprimento do devedor – resolução. 2. ed. Rio de Janeiro: AIDE, 2004. p. 21-173.

ALESSI, Rosalba. *La disciplina generale de contratto*. 2ª Ed. G. Giappichelli, 2017.

ATTYIAH, P. S. *Rise and fall of freedom of contract*. Clarendon: Oxford Univesity Press, 2003.

AZEVEDO, Antonio Junqueira de. Princípios do novo direito contratual e desregulamentação do mercado – Direito de exclusividade nas relações contratuais de fornecimento - Função social do contrato e responsabilidade aquiliana do terceiro que contribui para inadimplemento contratual. RT, São Paulo, vol. 87, n. 750, p. 113-20, abr. 1998.

_____. Princípios do novo direito contratual e desregulamentação do mercado – Direito de Exclusividade nas relações contratuais de fornecimento – Função social do contrato e responsabilidade aquiliana do terceiro que contribui para inadimplemento contratual. *In*: Revista dos Tribunais, vol. 750, abr. 1998, pp. 113-120.

BECKER, Anelise. Teoria geral da lesão nos contratos. São Paulo: Saraiva, 2000.

BESSA, Leonardo Roscoe. Código de Defesa do Consumidor Comentado. 2ª Ed. Rev., At, e Amp. Forense, 2022.

BETTI, Emílio. *Autonomia privata*. Novissimo Digesto Italiano. Diretto da Antonio Azara e Ernesto Eula. Torino: Utet, 1974. t. 1.

BUCKLEY, F. H. *The fall and rise of freedom of contract*. Durham: Duke University Press, 1999.

CARTWRIGHT, John. *Contract Law: an introduction to the English law of contract for the civil lawyer*. 3rd Ed. Bloombury, 2013 (2021).

CATAUDELLA, Antonio. *I Contratti. Parte Generale*. 5ª Ed. G. Giappichelli, 2019.

COOTER, Robert; ULEN, Thomas. Direito & economia. Trad. Luis Marcos Sander, Francisco Araújo da Costa. 5. ed. Porto Alegre: Bookman, 2010. p. 200-308.

DI CIOMMO, Francesco. *Efficienza allocativa e teoria giuridica del contratto. Contributo allo studio dell'autonomia privata*. Giappichelli, 2012.

DIMATTEO, Larry A.; LEI, Chen. *Chinese Contract Law: Civil and Common Law Perspectives*. Cambridge, 2018.

DIXIT, Avinash K. *Lawlessness and Economics: alternative models of governance*. Princeton, 2004.

ETTI, Emilio. Teoria geral do negócio jurídico. Campinas: LZN, 2003.

FARIA, José Eduardo. Direito e conjuntura. 2. Ed. São Paulo: Saraiva, 2010.

FARNSWORTH, E. Allan. *Contracts*. 4th Ed. E., Aspen Publishers, 2004.

- GERGEN, Mark P. *Tortious interference: how it is engulfing commercial law, why this is not entirely bad, and a prudential response*. *Arizona Law Review*, v. 38, p.1175- 1232, 1996.
- GODOY, Claudio Luiz Bueno. *Função social do contrato: os novos princípios contratuais*. 4. ed. São Paulo: Saraiva, 2012. p. 112-197.
- JOSSERAND, Louis. A evolução moderna do conceito de contrato, *RDCC*, v. 17 (2018), pp. 337-351.
- KONDER, Carlos Nelson de Paula. A “relativização da relatividade”: aspectos da mitigação da fronteira entre partes e terceiros nos contratos. *SCIENTIA IURIS*, Londrina, v.23, n.1, p. 81-100, mar. 2019
- LAFAVE, Wayne R. (Ed). *Law in the soviet society*. Urbana, 1965.
- LARENZ, Karl. *Derecho civil: parte general*. Traducción y notas de Miguel Izquierdo y Macías-Picavea. Madri: Editoriales de Derecho Reunidas, 1978.
- LORENZETTI, Ricardo Luis. *Tratado de los contratos: parte general*. 2. Ed. Santa Fé: Rubinzal-Culzoni, 2010.
- MACEDO JR., Ronaldo Porto. *Contratos relacionais e defesa do consumidor*. São Paulo: Max Limonad, 1998. p. 147-245.
- MARKESINIS, Sir Basil; UNBERATH, Hannes; JOHNSTON, Angus, *The German Law of Contract: A Comparative Treatise*, 2nd Ed. Hart Publishing, 2006.
- MARQUES, Cláudia Lima. *Contratos no código de defesa do consumidor: o novo regime das relações contratuais*. 8. ed. São Paulo: Revista dos Tribunais, 2016. p. 57-164.
- MAZZEI, Rodrigo. O princípio da relatividade dos efeitos contratuais e suas mitigações *ARGUMENTUM - Revista de Direito* n. 8, p. 135-168, 2008.
- MIRANDA, Custodio da Piedade Ubaldino. *Contrato de adesão*. São Paulo: Atlas, 2002.
- MORGAN, Johnathan. *Contract Law Minimalism: a formalist restatement of commercial contract law*. Cambridge, 2013.
- NALIN, Paulo. *Do contrato: conceito pós-moderno - em busca de sua formulação na perspectiva civil-constitucional*. Curitiba: Juruá, 2003.
- OLIVEIRA, Nuno Pinto. *Princípios de direito dos contratos*. Coimbra: Almedina, 2011.
- PENTEADO, Luciano de Camargo. *Efeitos contratuais perante terceiros*. São Paulo: Quartier Latin, 2007
- PEREIRA, Caio Mário da Silva Pereira. *Lesão nos Contratos*. 6^a Ed. Forense, 2001.
- PERERA, Ángel Carrasco. *Derecho de contratos*. 3^a Ed. Rev. e Amp. Thompson Reuters, 2021.
- Revista de Direito Civil Contemporâneo*, vol. 17, ano 5, p. 337-351, out.-dez. 2018.
- RODRIGUES JUNIOR, Otavio Luiz. *Revisão judicial dos contratos: autonomia da vontade e teoria da imprevisão*. 2. ed. São Paulo: Atlas, 2006. p. 1-149.
- ROPPO, Enzo. *O Contrato*. Almedina, 2009.
- SACCO, Rodolfo; DE NOVA, Giorgio. *Il contratto*. 4^a Ed. Utet Giuridica, 2016.

- SCHREIBER, Anderson. *A Proibição de Comportamento Contraditório: tutela da confiança e venire contra factum proprium*. 4. ed. São Paulo: Atlas, 2016.
- SCHREIBER, Anderson. *Equilíbrio contratual e dever de renegociar*. 2. ed. São Paulo: Saraiva Educação, 2020
- SILVESTRE, Gilberto Fachetti. A judicialização da teoria do terceiro cúmplice do inadimplemento no Brasil: análise de julgados. *Rev. Fac. Direito UFMG*, Belo Horizonte, n. 72, pp. 259-291, jan./jun. 2018.
- THEODORO NETO, Humberto. *Efeitos externos do contrato: direitos e obrigações na relação entre contratantes e terceiros*. Rio de Janeiro: Forense, 2007.
- TOMAZETTE, Marlon. *Contratos Empresariais*. JusPodium, 2022.
- TREITEL, G.H; Peel, Edwin (atualizador). *The Law of Contract*. 14^a Ed. Sweet & Maxwell, 2015.
- TRINDADE, Manoel Gustavo Neubart. *Análise Econômica dos Contratos: uma nova abordagem do direito contratual como redutor de falhas de mercado*. Thoth, 2021.
- VICENTE, Dário Moura. A autonomia privada e os seus diferentes significados à luz do direito comparado. *Revista de direito civil contemporâneo*. v. 8, p. 275-302, jul./set., 2016.
- WANDERER, Bertrand. *Lesão e onerosidade excessiva nos contratos empresariais*. São Paulo: Saraiva, 2018
- YEFREMOVA, Maria; YAKOVLEVA, Svetlana; Henderson; Jane. *Contract Law in Russia*, Hart Publishing, 2014.
- ZHANG, Mo. *Chinese Contract Law: theory and practice*. Martinus Nijhoff Publishers, 2006.
- ZIMMERMANN, Reinhard. *The Law of Obligations – Roman Foundations of the Civilian Tradition*. London: Oxford, 1996.