

Maria Helena Diniz

Mestre e Doutora em Teoria Geral do Direito e Filosofia do Direito pela PUCSP. Livre-docente e Titular de Direito Civil da PUCSP por concurso de títulos e provas. Professora de Direito Civil no curso de graduação da PUCSP. Professora de Filosofia do Direito, de Teoria Geral do Direito e de Direito Civil Comparado nos cursos de pós-graduação (mestrado e doutorado) em Direito da PUCSP. Coordenadora do Núcleo de Pesquisa em Direito Civil Comparado nos cursos de pós-graduação em Direito da PUCSP. Professora Emérita da Faculdade de Direito de Itu. Membro benemérito do Instituto Sílvio Meira, Membro da Academia Paulista de Direito (cadeira 62 – patrono Oswaldo Aranha Bandeira de Mello), da Academia Notarial Brasileira (cadeira 16 – patrono Francisco Cavalcanti Pontes de Miranda), do Instituto dos Advogados de São Paulo e do Instituto de Direito Comparado Luso-Brasileiro. Presidente do Instituto Internacional de Direito.

CURSO DE DIREITO CIVIL BRASILEIRO

Teoria das Obrigações
Contratuais e Extracontratuais

3

36ª edição

Revista e atualizada

De acordo com a Lei n. 13.874/2019

2020

saraiva  *jur*

Índice

Prefácio	19
----------------	----

Capítulo I Fontes das obrigações

1. Sistematização das fontes das obrigações.....	23
2. Conteúdo deste livro	26

Capítulo II Teoria das obrigações contratuais

1. Funções da teoria das obrigações contratuais	29
2. Contratos em geral	31
A. Conceito e requisitos de validade do contrato	31
B. Princípios fundamentais do direito contratual.....	40
C. Formação do contrato	56
c.1. Elementos indispensáveis à constituição do contrato.....	56
c.2. Fases da formação do vínculo contratual.....	60
c.2.1. Generalidades	60
c.2.2. Negociações preliminares	60
c.2.3. Proposta ou poli citação	68
c.2.3.1. Conceito e caracteres	68
c.2.3.2. Obrigatoriedade da proposta	72
c.2.4. Aceitação.....	76
c.2.4.1. Definição e requisitos.....	76
c.2.4.2. Aceitação nos contratos <i>inter praesentes</i> e <i>inter absentes</i>	79
c.2.4.3. Retratação do aceitante.....	80
c.3. Momento da conclusão do contrato.....	80
c.4. Lugar da celebração do negócio jurídico contratual.....	84
D. Interpretação do contrato	89
E. Classificação dos contratos no direito civil brasileiro.....	94

e.1.	Notas introdutórias atinentes à classificação dos negócios jurídicos contratuais	94
e.2.	Critérios para a classificação dos contratos	94
e.3.	Contratos considerados em si mesmos	95
e.3.1.	Generalidades	95
e.3.2.	Contratos quanto à natureza da obrigação entabulada	95
e.3.2.1.	Contratos unilaterais e bilaterais	95
e.3.2.2.	Contratos onerosos e gratuitos	98
e.3.2.3.	Contratos comutativos e aleatórios	100
e.3.2.3.1.	Noção de contrato comutativo	100
e.3.2.3.2.	Contratos aleatórios	101
e.3.2.3.2.1.	Conceituação ...	101
e.3.2.3.2.2.	Distinção entre contratos comutativos e aleatórios	102
e.3.2.3.2.3.	Contratos condicionais e aleatórios	104
e.3.2.3.2.4.	Espécies de contratos aleatórios	104
e.3.2.4.	Contratos paritários e contratos por adesão	106
e.3.3.	Classificação dos contratos quanto à forma	111
e.3.3.1.	Contratos consensuais	111
e.3.3.2.	Contratos solenes ou formais	111
e.3.3.3.	Contratos reais	111
e.3.4.	Contratos em relação à sua designação e à falta de disciplina jurídica	112
e.3.4.1.	Contratos nominados	112
e.3.4.2.	Contratos inominados	113
e.3.5.	Distinção dos contratos relativamente ao objeto	115
e.3.6.	Contratos quanto ao tempo de sua execução	116
e.3.6.1.	Contratos de execução imediata	116
e.3.6.2.	Contratos de execução continuada	116
e.3.6.3.	Importância dessa classificação	117
e.3.7.	Divisão dos contratos em atenção à pessoa do contratante	118
e.3.7.1.	Contratos pessoais ou <i>intuitu personae</i> e contratos impessoais	118
e.3.7.2.	Consequências práticas dessa distinção	118
e.4.	Contratos reciprocamente considerados	118
e.4.1.	Notas introdutórias	118

e.4.2.	Contratos principais	118
e.4.3.	Contratos acessórios	119
e.4.4.	Princípios fundamentais atinentes aos contratos principais e acessórios	119
F.	Efeitos do contrato	123
f.1.	Noções gerais	123
f.2.	Efeitos jurídicos decorrentes da obrigatoriedade do contrato.	123
f.3.	Efeitos do contrato quanto à sua relatividade	124
f.3.1.	Generalidades	124
f.3.2.	Efeitos gerais do contrato	125
f.3.2.1.	Efeitos do contrato em relação aos contratantes	125
f.3.2.2.	Efeitos do contrato quanto aos sucessores a título universal e particular	125
f.3.2.3.	Efeitos do contrato relativamente a terceiros	126
f.3.2.3.1.	Princípio geral	126
f.3.2.3.2.	Estipulação em favor de terceiro	127
f.3.2.3.3.	Contrato por terceiro	131
f.3.2.3.4.	Contrato com pessoa a declarar.	133
f.3.2.4.	Efeitos do princípio da relatividade quanto ao objeto da obrigação	135
f.3.3.	Efeitos particulares do contrato	135
f.3.3.1.	Considerações introdutórias	135
f.3.3.2.	Direito de retenção	136
f.3.3.3.	<i>Exceptio non adimpleti contractus</i>	137
f.3.3.4.	Vícios redibitórios	139
f.3.3.4.1.	Conceito e fundamento jurídico	139
f.3.3.4.2.	Requisitos necessários	140
f.3.3.4.3.	Consequências jurídicas	143
f.3.3.5.	Evicção	148
f.3.3.5.1.	Definição	148
f.3.3.5.2.	Condições necessárias para a configuração da responsabilidade pela evicção	151
f.3.3.5.3.	Reforço, redução e exclusão da responsabilidade pela evicção	155
f.3.3.5.4.	Direitos do evicto	156
f.3.3.6.	Arras	161
f.3.3.6.1.	Conceito e caracteres	161
f.3.3.6.2.	Espécies de arras	162
G.	Extinção da relação contratual	177
g.1.	Notas introdutórias	177

g.2.	Extinção normal do contrato	177
g.3.	Causas de dissolução do contrato anteriores ou contemporâneas à sua formação	178
g.3.1.	Generalidades	178
g.3.2.	Nulidade	179
g.3.3.	Condição resolutiva	179
g.3.4.	Direito de arrependimento	181
g.4.	Causas extintivas do contrato supervenientes à sua formação	182
g.4.1.	Noções gerais	182
g.4.2.	Resolução por inexecução voluntária do contrato	182
g.4.3.	Resolução por inexecução contratual involuntária	183
g.4.4.	Resolução por onerosidade excessiva	184
g.4.5.	Resilição bilateral ou distrato	187
g.4.6.	Resilição unilateral	188
g.4.7.	Morte de um dos contratantes	191
3.	<i>Modalidades contratuais previstas no Código Civil</i>	195
A.	Notas introdutórias	195
B.	Compra e venda	195
b.1.	Conceito e caracteres	195
b.2.	Elementos constitutivos	198
b.3.	Consequências jurídicas	213
b.4.	Cláusulas especiais à compra e venda	227
b.4.1.	Generalidades	227
b.4.2.	Retrovenda	228
b.4.3.	Venda a contento e venda sujeita a prova	231
b.4.4.	Preempção	234
b.4.5.	Reserva de domínio	238
b.4.6.	Venda sobre documentos	241
C.	Troca ou permuta	246
c.1.	Conceito e caracteres jurídicos	246
c.2.	Objeto	246
c.3.	Relação com a compra e venda	247
D.	Contrato estimatório	249
E.	Doação	253
e.1.	Conceito e elementos característicos	253
e.2.	Requisitos	261
e.3.	Espécies	268
e.4.	Invalidade	272
e.5.	Revogação	273
F.	Locação	281
f.1.	Conceito e espécies	281

f.2.	Caracteres gerais	282
f.3.	Locação de coisas	283
f.3.1.	Conceito e elementos essenciais	283
f.3.2.	Direitos e obrigações do locador	293
f.3.3.	Direitos e deveres do locatário	298
f.3.4.	Transferência do contrato de locação por ato <i>inter vivos</i>	305
f.3.4.1.	Generalidades	305
f.3.4.2.	Cessão de locação	307
f.3.4.3.	Sublocação	308
f.3.5.	Transferência dos direitos e deveres decorrentes da locação por causa de morte do locador ou do locatário	310
f.3.6.	Extinção da locação de coisas	311
f.4.	Locação de serviço ou prestação de serviço	313
f.4.1.	Considerações gerais	313
f.4.2.	Conceito e caracteres	315
f.4.3.	Objeto	316
f.4.4.	Remuneração	318
f.4.5.	Tempo de duração	319
f.4.6.	Modos terminativos do contrato de locação de serviço	321
f.5.	Locação de obra ou empreitada	325
f.5.1.	Noção e caracteres	325
f.5.2.	Modalidades	327
f.5.3.	Efeitos	331
f.5.4.	Cessaçao	342
G.	Empréstimo	352
g.1.	Conceito e espécies	352
g.2.	Comodato	353
g.2.1.	Definição e traços característicos	353
g.2.2.	Requisitos	355
g.2.3.	Obrigações do comodatário	356
g.2.4.	Obrigações do comodante	360
g.2.5.	Extinção	360
g.3.	Mútuo	362
g.3.1.	Conceito e caracteres	362
g.3.2.	Requisitos	364
g.3.3.	Efeitos jurídicos	370
g.3.4.	Causas extintivas	371
H.	Depósito	376
h.1.	Noção e elementos característicos	376
h.2.	Requisitos	379
h.3.	Modalidades	380
h.3.1.	Notas introdutórias	380

h.3.2. Depósito voluntário ou convencional	380
h.3.3. Depósito necessário	381
h.3.4. Depósito regular e irregular	384
h.3.5. Depósito judicial	386
h.4. Consequências jurídicas	386
h.5. Extinção	393
I. Mandato	399
i.1. Definição e caracteres jurídicos	399
i.2. Requisitos	404
i.3. Espécies	409
i.4. Direitos e deveres do mandatário	420
i.5. Direitos e obrigações do mandante	424
i.6. Modos terminativos do mandato	427
J. Comissão	436
j.1. Noção	436
j.2. Caracteres	438
j.3. Comissão <i>del credere</i>	439
j.4. Direitos e obrigações do comissário	441
j.5. Direitos e deveres do comitente	444
K. Agência e distribuição	449
k.1. Generalidades	449
k.2. Contrato de agência ou representação comercial	449
k.2.1. Conceito e elementos caracterizadores	449
k.2.2. Consequências jurídicas	454
k.2.3. Extinção	455
k.3. Contrato de distribuição	457
k.3.1. Generalidades	457
k.3.2. Conceito e requisitos	461
k.3.3. Obrigações dos contratantes	464
k.3.4. Controle empresarial sobre a rede de distribuição	466
k.3.5. Rescisão contratual	468
L. Corretagem	474
l.1. Definição e características jurídicas	474
l.2. Espécies de corretores	479
l.3. Direitos e obrigações dos corretores	491
l.4. Modos terminativos da mediação	496
M. Transporte	500
m.1. Conceito e caracteres jurídicos	500
m.2. Espécies de transporte	502
m.3. Transporte de coisas	505
m.3.1. Noção	505
m.3.2. Efeitos jurídicos	509

m.4. Transporte de pessoas.....	521
m.4.1. Definição.....	521
m.4.2. Obrigações e direitos do transportador	532
m.4.3. Direitos e deveres do passageiro	541
N. Seguro	552
n.1. Conceito e caracteres	552
n.2. Requisitos.....	558
n.3. Modalidades	565
n.3.1. Generalidades	565
n.3.2. Seguro de dano	570
n.3.3. Seguro de pessoa.....	573
n.3.4. Seguro mútuo no Código Civil de 1916.....	580
n.4. Direitos e obrigações do segurado	582
n.5. Direitos e deveres do segurador	586
n.6. Extinção.....	591
O. Constituição de renda.....	598
o.1. Noção geral.....	598
o.2. Caracterização jurídica.....	599
o.3. Modos constitutivos.....	600
o.4. Efeitos	601
o.5. Causas extintivas.....	603
P. Jogo e aposta.....	605
p.1. Conceito de jogo e aposta.....	605
p.2. Espécies de jogo.....	606
p.3. Contratos diferenciais.....	609
p.4. Consequências jurídicas do jogo e da aposta.....	611
Q. Fiança.....	615
q.1. Definição e principais características jurídicas.....	615
q.2. Requisitos.....	617
q.3. Modalidades	620
q.4. Efeitos	621
q.5. Extinção.....	628
R. Transação.....	633
r.1. Histórico	633
r.2. Definição e elementos constitutivos	634
r.3. Caracteres	637
r.4. Modalidades e formas de transação.....	638
r.5. Objeto	640
r.6. Natureza jurídica	640
r.7. Nulidade	641
r.8. Efeitos	642
S. Compromisso.....	646

s.1. Notícia histórica	646
s.2. Conceito e natureza jurídica	646
s.3. Espécies	648
s.4. Pressupostos subjetivos e objetivos	650
s.5. Compromisso e institutos afins	652
s.6. Efeitos do compromisso	654
s.7. Nulidade do laudo arbitral	655
s.8. Extinção do compromisso	656
T. Sociedade	659
t.1. Conceito e caracteres jurídicos	659
t.2. Elementos	661
t.3. Requisitos	662
t.4. Espécies	666
t.5. Efeitos jurídicos	671
t.6. Dissolução	678
t.7. Liquidação	682
4. Outras figuras contratuais admitidas em direito	688
A. Generalidades	688
B. Fidúcia	688
C. Incorporação imobiliária	692
c.1. Noção geral	692
c.2. Objeto	697
c.3. Consequências jurídicas	700
c.4. Extinção	704
D. Edição	708
d.1. Conceito e caracteres jurídicos	708
d.2. Efeitos jurídicos	710
d.3. Extinção	714
E. Representação e execução	717
e.1. Definição	717
e.2. Elementos característicos	718
e.3. Consequências jurídicas	720
F. Parceria rural	724
f.1. Definição e características	724
f.2. Requisitos	730
f.3. Espécies	732
f.4. Consequências jurídicas	733
f.5. Extinção	736
G. Contrato de capitalização	741
H. Contratos bancários	742
h.1. Generalidades	742

h.2.	Depósito bancário	743
h.2.1.	Definição	743
h.2.2.	Espécies	745
h.3.	Redesconto	746
h.4.	Empréstimo	747
h.5.	Desconto	748
h.6.	Antecipação	749
h.7.	Abertura de crédito	749
h.8.	Cartas de crédito	751
h.9.	Conta corrente	752
h.9.1.	Conceito	752
h.9.2.	Características	753
h.9.3.	Efeitos	754
h.9.4.	Encerramento da conta	755
h.9.5.	Extinção do contrato	756
h.10.	Financiamento	756
h.11.	Contrato de custódia e guarda de valores	757
h.12.	Cédula de crédito bancário	758
5.	<i>Novas técnicas contratuais</i>	768
A.	Considerações gerais	768
B.	Arrendamento mercantil ou <i>leasing</i>	768
b.1.	Conceito e elementos jurídicos	768
b.2.	Modalidades	777
b.3.	Obrigações do arrendador e do arrendatário	780
b.4.	Modos terminativos do contrato	781
C.	<i>Know-how</i> ou contrato de importação de tecnologia	784
c.1.	Noção geral	784
c.2.	Transferência de <i>know-how</i>	786
c.3.	Extinção	787
D.	Franquia ou <i>franchising</i>	789
d.1.	Definição e características	789
d.2.	Cláusulas contratuais	791
d.3.	Causas extintivas	792
E.	<i>Engineering</i>	793
F.	Faturização ou <i>factoring</i>	795
f.1.	Conceituação e caracterização jurídica	795
f.2.	Vantagens	797
f.3.	Modalidades	799
f.4.	Efeitos jurídicos	799
f.5.	Extinção	801
G.	<i>Hedging</i>	802

H. Contratos eletrônicos	805
h.1. Contratos eletrônicos e seus problemas jurídicos.....	805
h.2. Conceito e momento de sua formação.....	806
h.3. Seus requisitos de validade e sua eficácia probante.....	812
h.4. Compra e venda de ações mobiliárias via Internet.....	820
h.5. Disciplina legal de seu conteúdo.....	821
h.6. A questão da privacidade, do sigilo e da segurança da relação virtual geradora de negócio jurídico eletrônico.....	822

Capítulo III

Teoria das obrigações extracontratuais

1. <i>Finalidade da doutrina das obrigações extracontratuais</i>	831
2. <i>Obrigações por declaração unilateral de vontade</i>	832
A. A declaração unilateral de vontade como fonte de obrigações.....	832
B. Promessa de recompensa.....	833
b.1. Noção e requisitos.....	833
b.2. Efeitos.....	835
b.3. Promessa de recompensa mediante concurso.....	837
C. Gestão de negócios.....	839
c.1. Noção.....	839
c.2. Pressupostos.....	841
c.3. Consequências jurídicas.....	842
D. Pagamento indevido e enriquecimento sem causa.....	849
d.1. Conceito e espécies de pagamento indevido.....	849
d.2. Requisitos necessários à sua caracterização.....	851
d.3. Repetição do pagamento.....	854
d.4. Exclusão da restituição do indébito.....	857
E. Títulos de crédito.....	860
e.1. Conceito, requisitos e efeitos.....	860
e.2. Espécies.....	870
e.3. Títulos ao portador.....	871
e.3.1. Definição e traços característicos.....	871
e.3.2. Efeitos jurídicos.....	874
e.4. Títulos à ordem.....	876
e.4.1. Noção.....	876
e.4.2. Consequências jurídicas.....	877
e.5. Títulos nominativos.....	880
e.5.1. Definição.....	880
e.5.2. Efeitos jurídicos.....	881

3. Obrigações por atos ilícitos	885
A. Ato ilícito como fonte obrigacional	885
B. Responsabilidade complexa.....	889
b.1. Noção.....	889
b.2. Responsabilidade por fato de outrem.....	889
b.3. Responsabilidade pelo fato das coisas	893
C. Responsabilidade do demandante por dívida não vencida ou já solvida.....	895
D. Efeito no cível da decisão prolatada no crime	898
E. Liquidação das obrigações resultantes de ato ilícito.....	899
Bibliografia	911