

MARCIA CARLA PEREIRA RIBEIRO
IRINEU GALESKI JUNIOR



TEORIA GERAL DOS

2.º edição revista, atualizada e ampliada

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

TEORIA GERAL DOS CONTRATOS

Contratos empresariais e análise econômica

2.ª edição revista, atualizada e ampliada

MARCIA CARLA PEREIRA RIBEIRO

IRINEU GALESKI JUNIOR

1.ª edição: 2009 (Editora Campus-Elsevier)

Diagramação eletrônica: TCS - Tata Consultancy Services - CNPJ 04.266.331/0001-29

Impressão e encadernação: Orgrafic Gráfica e Editora Ltda., CNPJ 08.738.805/0001-49.



© desta edição [2015]

EDITORA REVISTA DOS TRIBUNAIS LTDA.

MARISA HARMS

Diretora responsável

Rua do Bosque, 820 – Barra Funda

Tel. 11 3613-8400 – Fax 11 3613-8450

CEP 01136-000 – São Paulo, SP, Brasil

Todos os direitos reservados. Proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo, especialmente por sistemas gráficos, microfílmicos, fotográficos, reprográficos, fonográficos, videográficos. Vedada a memorização e/ou a recuperação total ou parcial, bem como a inclusão de qualquer parte desta obra em qualquer sistema de processamento de dados. Essas proibições aplicam-se também às características gráficas da obra e à sua editoração. A violação dos direitos autorais é punível como crime (art. 184 e parágrafos, do Código Penal), com pena de prisão e multa, conjuntamente com busca e apreensão e indenizações diversas (arts. 101 a 110 da Lei 9.610, de 19.02.1998, Lei dos Direitos Autorais).

CENTRAL DE RELACIONAMENTO RT

(atendimento, em dias úteis, das 8 às 17 horas)

Tel. 0800-702-2433

e-mail de atendimento ao consumidor: sac@rt.com.br

Visite nosso site: www.rt.com.br

Impresso no Brasil [01-2015]

Profissional

[12-12-2014]



ISBN 978-85-203-5916-7

SUMÁRIO

PARTE I INTRODUÇÃO

1. Atividade empresarial e o contrato	19
1.1 O sujeito empresário	19
1.2 Unificação do Direito Privado e empresariedade	24
1.3 Especialidade desde a origem do Direito Comercial ...	26
1.4 Contratos e a unificação do Direito Privado	29
1.5 Contratos na atividade empresarial.....	29
1.6 Contratos empresariais e contratos nominados	31

PARTE II PRINCÍPIOS GERAIS DO DIREITO CONTRATUAL

1. Função social e boa-fé objetiva.....	37
2. Função e função social	38
3. Vícios do consentimento e a imprevisão	40
4. Partes do contrato, terceiros e função social.....	54
5. Lei e conteúdo do contrato.....	56
5.1 Contrato obrigatório	57
5.2 Contratos de adesão	58
5.3 Contratos educacionais	59
5.4 Enfraquecimento da vontade	61
6. Cláusulas nulas e a formação do contrato	62
7. Atipicidade.....	65

PARTE III
A ANÁLISE ECONÔMICA COMO MÉTODO
DE INTERPRETAÇÃO DO DIREITO EMPRESARIAL

1. A análise econômica do direito: desenvolvimento histórico e conceito.....	67
1.1 Precusores.....	68
1.2 Desenvolvimento	70
1.2.1 Do início do movimento: a Universidade de Chicago	71
1.2.2 A proposição do paradigma: a obra de Coase e Calabresi	72
1.2.3 Da aceitação do paradigma	74
1.2.4 Do questionamento do paradigma.....	75
1.2.5 Da reformulação do movimento	77
1.3 Da adoção do movimento em outros países.....	79
1.4 O conceito da Análise Econômica do Direito	82
2. Breves apontamentos sobre a ciência econômica: conceito e princípios	85
2.1 Conceito	85
2.2 Os princípios da Economia	88
3. As premissas fundamentais para a aplicação da análise econômica ao direito	91
3.1 A escolha racional	95
3.2 A eficiência	100
3.3 As falhas de mercado.....	107
3.3.1 A assimetria de informação	109
3.3.2 O poder econômico e das estruturas de mercado	111
3.3.3 As externalidades.....	116
3.4 A teoria dos custos de transação	122
3.5 A teoria dos jogos.....	126

4. A aplicação da análise econômica do direito	132
4.1 Um breve esclarecimento: as críticas ao movimento ..	132
4.2 A Análise Econômica do Direito de propriedade	135
4.3 A Análise Econômica do Direito e a Responsabilidade Civil Extracontratual.....	141
4.4 A Análise Econômica do Direito e os contratos	146

PARTE IV

A INTERPRETAÇÃO DO CONTRATO EMPRESARIAL E DE SUA FUNÇÃO A PARTIR DA ANÁLISE ECONÔMICA DO DIREITO

1. A análise econômica do direito e os contratos.....	151
1.1 Os Contratos que devem ser tutelados.....	151
1.2 O inadimplemento dos contratos.....	152
2. A questão da função social no direito empresarial e no contrato empresarial.....	159
2.1 Função social e a relativização do papel do Estado.....	159
2.2 Função social no Direito Empresarial	162
2.2.1 Função social da sociedade anônima.....	163
2.2.2 Função social da sociedade limitada e seu aspecto contratual.....	164
2.2.3 Resolução do contrato social em relação a um sócio por decisão majoritária	165
2.2.4 Função social dos contratos nas empresas em recuperação judicial.....	166
2.2.5 Função social dos contratos nas empresas em recuperação extrajudicial.....	170
2.2.6 Função social dos contratos na falência	171
2.2.7 Função social dos contratos e a defesa da concorrência	173
2.3 Função social e a previsão normativa.....	174

2.4	Função nos contratos entre empresas	175
2.4.1	Retomando a ideia geral de funcionalização e valor	175
2.4.2	O conteúdo da função social	180
2.4.3	Risco no contrato empresarial	182
2.4.3.1	Risco como essência do negócio.....	184
2.5	A constitucionalização da função social: até os limites da natureza do contrato empresarial	186
3.	Interesses institucionais nos contratos empresariais	188
4.	Uma proposta de interpretação dos contratos empresariais de acordo com a função social.....	190
4.1	As externalidades como premissas para a interpretação e intervenção dos contratos empresariais	190
5.	O contrato empresarial como fruto da racionalidade limitada	201
6.	Retomando o conceito de instituição	205
7.	Instrumentos de adequação dos contratos às externalidades	211
7.1	Acordos particulares.....	213
7.2	Imputação de responsabilidade objetiva	218
7.3	Imputação de responsabilidade subjetiva.....	221
7.4	Penalidades administrativas e penais	223
7.5	Incentivo	224
7.6	Na busca da legitimação.....	225
8.	A aplicação do Código de Defesa do Consumidor nos contratos empresariais: uma interpretação econômica.....	226
8.1	A vulnerabilidade como sinônimo da assimetria de informação e poderio econômico	226
8.2	A questão da vulnerabilidade nos contratos empresariais, a aplicação do Código de Defesa do Consumidor e a função social	231
8.3	O Código de Defesa do Consumidor e o Oportunismo ...	235

PARTE V

CLASSIFICAÇÃO COMO CRITÉRIO DE INTERPRETAÇÃO

1. Importância da classificação	239
2. Contratos negociados, formulário e de adesão	240
3. Contratos de subordinação e contratos empresariais	242
4. Externalidades significativas e não significativas	243
5. Contratos associativos, contratos bilaterais e contratos unilaterais	247
6. Classificação e interpretação.....	248
REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....	249