

VIVIANNE DA SILVEIRA ABILIO

Prefácio

Gustavo Tepedino

CLÁUSULAS PENAIIS MORATÓRIA E COMPENSATÓRIA

CRITÉRIOS DE DISTINÇÃO

Área específica

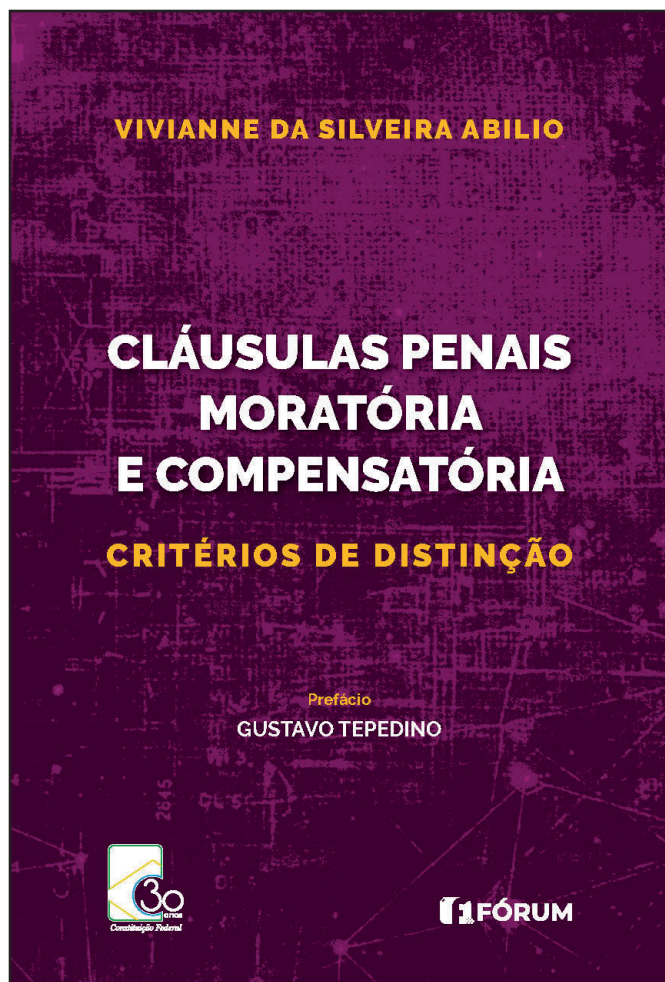
DIREITO CIVIL

Áreas afins

DIREITO DAS OBRIGAÇÕES. CONTRATOS.
DIREITO PRIVADO.

Público-alvo/consumidores

OPERADORES DO DIREITO EM GERAL –
ADVOGADOS E MAGISTRADOS –,
BEM COMO ALUNOS DE GRADUAÇÃO
E PÓS-GRADUAÇÃO.



Inspirado nas profundas transformações verificadas no âmbito do direito obrigacional, o presente trabalho procura investigar o papel da cláusula penal a partir de sua inserção na lógica obrigacional. A previsão de cláusula penal pode se mostrar significativa não apenas no momento do inadimplemento, mas também na identificação de escolhas efetuadas pelas partes, e evidenciar até mesmo a maior relevância atribuída em concreto a determinadas prestações. Em tal concepção, há que se estrear as distintas modalidades – cláusula penal compensatória e cláusula penal moratória – em decorrência de sua vinculação a momentos com lógicas diversas – à luz da manutenção do interesse na prestação. Nessa perspectiva, o presente trabalho debruça-se sobre a qualificação da cláusula penal à luz de suas funções e de sua inserção da previsão na lógica contratual para, a partir de então, avaliar o atendimento dos critérios empregados em doutrina e jurisprudência a tal paradigma hermenêutico, bem como se ofereçam outros critérios de avaliação.

FORMATO: 14,5 X 21,5 cm

CÓDIGO: 10001510

A148c	Abilio, Vivianne da Silveira
	Cláusulas penais moratória e compensatória: critérios de distinção / Vivianne da Silveira Abilio. Belo Horizonte : Fórum, 2019. 204p. ; 14,5cm x 21,5cm. ISBN: 978-85-450-0556-8
	1. Direito Civil. 2. Direito das Obrigações. 3. Contratos. 4. Direito Privado. I. Título.
2018-880	CDD 342 CDU 347

Elaborado por Vagner Rodolfo da Silva - CRB-8/9410

Informação bibliográfica deste livro, conforme a NBR 6023:2002 da Associação Brasileira de Normas Técnicas (ABNT):

ABILIO, Vivianne da Silveira. *Cláusulas penais moratória e compensatória: critérios de distinção*. Belo Horizonte: Fórum, 2019. 204p. ISBN 978-85-450-0556-8.

Vivianne da Silveira Abilio

Mestre em Direito Civil na Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Bacharel em Direito pela Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Advogada inscrita na Ordem dos Advogados do Brasil, nas Seções dos Estados do Rio de Janeiro, São Paulo e Distrito Federal. Integrante do escritório Gustavo Tepedino Advogados desde 2006.

SUMÁRIO

PREFÁCIO

Gustavo Tepedino	15
-------------------------------	----

INTRODUÇÃO	15
------------------	----

CAPÍTULO 1

O DEBATE EM TORNO DA CLÁUSULA PENAL	21
---	----

1.1	A cláusula penal no descumprimento das obrigações: entre indenização e sanção	21
1.1.1	A essencialidade do dano para o dever de indenizar no direito brasileiro	27
1.1.2	A teoria das penas privadas	33
1.2	Natureza e função da cláusula penal	43
1.2.1	A cláusula penal como pré-fixação das perdas e danos	44
1.2.2	A cláusula penal como pena civil: função punitiva do instituto	48
1.2.3	A cláusula penal como instituto misto: a tese da dupla função	56
1.2.4	A cisão entre cláusula penal “propriamente dita” e cláusula de pré-fixação das perdas e danos	59
1.2.5	Síntese conclusiva: em busca das funções das cláusulas penais à luz de seu papel na disciplina obrigacional	68

CAPÍTULO 2

AS MODALIDADES DE CLÁUSULA PENAL NO DIREITO BRASILEIRO	79
--	----

2.1	Inadimplemento e mora no direito brasileiro	79
2.2	As modalidades de cláusula penal no direito brasileiro: conceito e funções	96
2.2.1	Cláusula penal compensatória	100
2.2.1.1	A função da cláusula penal compensatória no direito brasileiro	100
2.2.1.2	A alternativa do credor no contexto das transformações no conceito de inadimplemento	117
2.2.1.3	O valor da cláusula penal compensatória e a restituição de parcelas recebidas da parte inocente	125
2.2.2	Cláusula penal moratória	127
2.2.2.1	Conceito e função	127
2.2.2.2	Cláusula penal moratória e juros de mora	135
2.2.3	Síntese conclusiva	138

CAPÍTULO 3

CRITÉRIOS DE DISTINÇÃO ENTRE AS MODALIDADES DE CLÁUSULA PENAL	141
---	-----

3.1	A distinção na perspectiva funcional	141
3.2	Elementos de qualificação: avaliação a partir da perspectiva funcional	150
3.2.1	O valor da cláusula penal em comparação ao da obrigação principal	150
3.2.2	A qualificação da cláusula penal atrelada ao (des)cumprimento de obrigação específica	154
3.2.3	A cláusula de descumprimento de “quaisquer das obrigações”	157
3.2.4	Crítérios relativos à espécie de obrigação e ao tipo contratual	160
3.2.5	As consequências do pagamento da cláusula penal	165
3.2.6	A presença de cláusula resolutiva expressa ou termo essencial	169
3.2.7	Crítérios relativos à forma de incidência da cláusula penal	175
3.2.8	Outros elementos: regras gerais de interpretação	178
3.2.9	Síntese conclusiva: o processo de qualificação da cláusula penal	180

CONCLUSÃO	183
-----------------	-----

REFERÊNCIAS	195
-------------------	-----