

GUSTAVO TEPEDINO  
ANA CAROLINA BROCHADO TEIXEIRA  
VITOR ALMEIDA

Coordenadores

# O DIREITO CIVIL ENTRE O SUJEITO E A PESSOA

ESTUDOS EM HOMENAGEM AO PROFESSOR  
STEFANO RODOTÀ



O Prof. Stefano Rodotà é um grande marco teórico para o desenvolvimento da escola de Direito Civil-Constitucional. Sua visão humanista, que propaga a tutela da pessoa humana concreta, coincide com o objetivo central da nossa Constituição da República, uma vez que a centralidade que a pessoa humana ocupa em nosso ordenamento pressupõe que lhe sejam vertidas a proteção e a promoção na exata medida da sua necessidade. Essa é a ideia que permeia as várias obras do Prof. Rodotà, que conjugam autonomia e solidariedade, na medida das vulnerabilidades. Se o propósito da Escola é buscar meios de tutelar integralmente a pessoa humana, as obras do Prof. Stefano Rodotà são essenciais para promover a verdadeira funcionalização das situações patrimoniais às existenciais, de modo que o livre desenvolvimento da personalidade possa ocorrer nos mais diversos ambientes em que estejam presentes aspectos pessoais.

## **Autores**

Gustavo Tepedino  
Ana Carolina Brochado Teixeira  
Vitor Almeida

## **O DIREITO CIVIL ENTRE O SUJEITO E A PESSOA**

Estudos em homenagem ao  
Professor Stefano Rodotà

**Área específica**  
Direito Civil.

**Áreas afins**  
-

### **Público-alvo/consumidores**

Estudantes e professores de graduação,  
mestrado e doutorado, bem como advogados,  
juizes, promotores de justiça e defensores públicos.

**FORMATO:** 14,5 X 21,5 cm  
**CÓDIGO:** 10001038

D597 O Direito Civil entre o sujeito e a pessoa: estudos em homenagem ao professor Stefano Rodotà / Gustavo Tepedino, Ana Carolina Brochado Teixeira, Vitor Almeida (Coords.). – Belo Horizonte : Fórum, 2016.

488 p.

ISBN: 978-85-450-0180-5

1. Direito Civil. 2. Rodotà, Stefano. I. Tepedino, Gustavo. II. Teixeira, Ana Carolina Brochado. III. Almeida, Vitor. III. Título.

CDD 342  
CDU 347

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

TEPEDINO, Gustavo; TEIXEIRA, Ana Carolina Brochado; ALMEIDA, Vitor (Coords.). O Direito Civil entre o sujeito e a pessoa: estudos em homenagem ao professor Stefano Rodotà. Belo Horizonte: Fórum, 2016. 488 p. ISBN 978-85-450-0180-5.

## SUMÁRIO

PREFÁCIO DO SUJEITO À PESSOA Gustavo Tepedino.....	15
INTRODUÇÃO.....	17
O PAPEL ATUAL DA DOCTRINA DO DIREITO CIVIL ENTRE O SUJEITO E A PESSOA GUSTAVO TEPEDINO.....	17
1 A legalidade constitucional entre o sujeito e a pessoa.....	17
2 A apreensão do fato social pela norma jurídica e a metodologia civil-constitucional.....	19
3 O papel ativo da magistratura na construção do Direito: perigos do ativismo e da subsunção.....	23
4 Técnica legislativa e o papel do legislador para a promoção da solidariedade constitucional.....	32
5 Notas conclusivas.....	33
PARTE I PESSOA E SOLIDARIEDADE DO SUJEITO À PESSOA: UMA ANÁLISE DA INCAPACIDADE CIVIL ANA LUIZA MAIA NEVARES, ANDERSON SCHREIBER.....	39
1 Do sujeito à pessoa: transformações e dilemas.....	39
2 Regime de incapacidades e autonomia da pessoa humana. Um modelo abstrato, formal e patrimonialista. O “tudo-ou-nada” da incapacidade jurídica e seu efeito excludente.....	41
3 Progressiva personalização do regime de incapacidades. A opinião e a expressão do menor.....	43
4 Modulação da curatela em relações patrimoniais e existenciais. A tutela daqueles que não têm o necessário discernimento para os atos da vida civil.....	46
5 O Estatuto da Pessoa com Deficiência: virtudes e defeitos.....	49
6 Conclusão.....	55

Referências.....	55
PERSPECTIVAS DE APLICAÇÃO DO ABUSO DO DIREITO ÀS RELAÇÕES EXISTENCIAIS EDUARDO NUNES DE SOUZA .....	
1 Introdução.....	57
2 Abuso do direito e sua relevância no direito brasileiro contemporâneo.....	59
3 Abuso do direito e merecimento de tutela: diferentes instâncias de controle valorativo da autonomia privada.....	65
4 Abuso de situações jurídicas subjetivas existenciais.....	70
5 Síntese conclusiva.....	74
Referências.....	75
DA REALIDADE BIOLÓGICA DO SUJEITO À CONSTITUIÇÃO JURÍDICA DA PESSOA MARCOS ALBERTO ROCHA GONÇALVES, GABRIEL ROCHA FURTADO.....	
1 Entre o sujeito de direito e a pessoa humana.....	77
2 O paradigma biológico e suas rupturas.....	79
3 A qualificação do afeto como valor jurídico e suas implicações no âmbito da parentalidade (socioafetividade).....	81
4 A descoberta científica versus laços sociais construídos: implicação no direito sucessório.....	88
5 Análise de jurisprudência.....	89
6 Conclusão.....	93
Referências.....	93
AUTONOMIA E SOLIDARIEDADE DANIEL BUCAR, DANIELE CHAVES TEIXEIRA.....	
1 Notas introdutórias.....	97
2 A localização da autonomia.....	98
3 Transformações da autonomia.....	101
4 Autonomia como autodeterminação.....	106
5 Conclusão.....	110
Referências.....	111
PESSOA E LIBERDADE DE ASSOCIAÇÃO: O TENSIONAMENTO DEMOCRÁTICO DAS RELAÇÕES PRIVADAS SERGIO MARCOS CARVALHO DE ÁVILA NEGRI, JOANA DE SOUZA MACHADO.....	
1 Introdução.....	113
2 Fenômeno associativo e democracia: uma relação dúbia.....	115
3 Liberdade de associação entre o público e o privado.....	118
4 Revisitando o caso UBC: liberdade de associação e argumentação jurídica.....	123
5 Conclusão.....	127
Referências.....	128
NOTAS SOBRE OS BENS COMUNS MARCUS DANTAS, PABLO RENTERÍA.....	
1 A tragédia dos bens comuns.....	131
2 Tragédia ou solução?.....	134
3 O redimensionamento da propriedade.....	137
4 Ubiquidade e limitação da técnica proprietária.....	138
5 Bens comuns: para além do público e do privado.....	144
A QUESTÃO DA HOMOFOBIA: FUNDAMENTALISMO RELIGIOSO E INTOLERÂNCIA NO ESTADO DEMOCRÁTICO DE DIREITO MARCOS ALVES DA SILVA.....	
	147

## PARTE II

PESSOA E (BIO)TECNOLOGIA (DES)IGUALDADE DE GÊNERO: A MULHER  
COMO SUJEITO DE DIREITO

HELOISA HELENA BARBOZA, VITOR ALMEIDA.....	163
Considerações iniciais.....	163
1 Desigualdade de gênero: o estado da arte.....	166
2 Autonomia sobre o próprio corpo.....	172
3 Autonomia reprodutiva da mulher.....	175
4 Restrições legais à autonomia da mulher.....	181
Considerações finais.....	187
Referências.....	188

A PARTICIPAÇÃO DE CRIANÇAS E ADOLESCENTES EM  
ENSAIOS CLÍNICOS: UMA REFLEXÃO BASEADA NOS  
PRINCÍPIOS DO MELHOR INTERESSE, SOLIDARIEDADE  
E AUTONOMIA

ANA CAROLINA BROCHADO TEIXEIRA, PAULA MOURA FRANCESCONI DE LEMOS PEREIRA.....	191
Introdução.....	191
1 A participação de crianças e adolescentes em ensaios clínicos.....	193
2 O respeito à autonomia da criança e do adolescente na participação de ensaios clínicos: da invisibilidade à proteção, do consentimento ao assentimento.....	202
3 Colisão entre princípios: solidariedade social ou melhor interesse dos menores?.....	209
Referências.....	214

VIOLAÇÕES À AUTONOMIA REPRODUTIVA NO CENÁRIO DAS  
NOVAS TECNOLOGIAS

CARLOS NELSON KONDER, CÍNTIA MUNIZ DE SOUZA KONDER.....	217
1 Fundamentos da autonomia reprodutiva: direito ao planejamento familiar e direito ao corpo.....	217
2 O direito a não ter filhos e os métodos contraceptivos.....	220
3 O direito a ter filhos e as técnicas de reprodução assistida.....	224
Apontamentos conclusivos.....	230
Referências.....	231

PRINCÍPIOS DA RESPONSABILIDADE CIVIL NOS ESTUDOS  
CLÍNICOS EM MEDICAMENTOS

GISELA SAMPAIO DA CRUZ GUEDES, ROSE MELO VENCELAU MEIRELES.....	233
1 Introdução.....	233
2 Os estudos clínicos, o corpo biotecnológico e o consentimento qualificado.....	234
3 Princípio da autorresponsabilidade.....	239
4 Princípio da prevenção e da precaução: de um ex post a um ex ante.....	242
5 Conclusão.....	248

PARTE III

PESSOA E PRIVACIDADE O DIREITO AO ESQUECIMENTO: UMA EXPRESSÃO  
POSSÍVEL DO DIREITO À PRIVACIDADE CHIARA SPADACCINI DE TEFFÉ,

FABIANA RODRIGUES BARLETTA.....	253
1 Considerações iniciais.....	253
2 Privacidade e liberdade de expressão: uma delicada ponderação de direitos fundamentais.....	257
3 Notas sobre o direito ao esquecimento na Internet.....	261
3.1 O tratamento legislativo, doutrinário e jurisprudencial do direito ao esquecimento no Brasil.....	271
4 Conclusão.....	279
Referências.....	280

A PRIVACIDADE DA PESSOA NA PRODUÇÃO DE DIFERENTES  
FORMAS LITERÁRIAS: O CASO DAS BIOGRAFIAS E DAS  
SÁTIRAS

FERNANDA NUNES BARBOSA, IVANA PEDREIRA COELHO.....	283
1 Introdução: do sujeito à pessoa e o paradoxo da liberdade.....	283

2 As narrativas literárias na renovada esfera privada.....	287
3 Análise de casos concretos.....	290
3.1 Biografias .....	291
3.2 Sátira.....	293
4 A importância da análise do caso concreto e os possíveis critérios compartilhados de ponderação entre os interesses em conflito .....	297
Referências.....	302

A AUTONOMIA ÉTICO-EXISTENCIAL DO ADOLESCENTE NAS DECISÕES SOBRE O PRÓPRIO CORPO E A HETERONOMIA DOS PAIS E DO ESTADO NO BRASIL  
JOYCEANE BEZERRA DE MENEZES, RENATA VILELA MULTEDO...305

1 Introdução.....	305
2 A pessoa adolescente como sujeito de direitos fundamentais e o aspecto funcional do poder familiar sob o tom da família democrática.....	308
3 A autonomia ético-existencial do adolescente e a heteronomia dos pais e do Estado: o difícil preenchimento do conteúdo do melhor interesse.....	312
4 O problema da aferição do discernimento e os critérios para balizar a autonomia do adolescente.....	318
5 A autodeterminação do adolescente nas questões relativas ao corpo.....	321
5.1 Cirurgias plásticas estéticas.....	321
5.2 Doação de órgãos ou tecidos do próprio corpo em vida.....	323
5.3 Redesignação sexual e hormonioterapia em adolescentes com transtorno de identidade de gênero.....	324
5.4 Tatuagens.....	326
6 Conclusão.....	327
Referências.....	328

WWW.PRIVACIDADE-EM-TEMPOS-DE-INTERNET.COM: O ESPAÇO VIRTUAL E OS IMPACTOS REAIS À PRIVACIDADE DAS PESSOAS

GABRIEL SCHULMAN.....	333
1 Contextualiz@ção.....	333
2 Esquecimento e memória (é preciso se lembrar de esquecer).....	340
3 Navegador no mar de dados.....	344
4 Tentativas de afogar a privacidade no oceano digital.....	350
5 A privacidade 2.0: desafios e considerações finais.....	354
Referências.....	358

ENTRE PRIVACIDADE E LIBERDADE DE INFORMAÇÃO E EXPRESSÃO: EXISTE UM DIREITO AO ESQUECIMENTO NO BRASIL?

MARIO VIOLA, DANILO DONEDA, YASODARA CÓRDOVA, GABRIEL ITAGIBA..... 361

Introdução.....	361
1 Fundamentos do direito ao esquecimento.....	363
2 A implementação técnica do direito ao esquecimento.....	365
3 Privacidade e proteção de dados pessoais no cenário brasileiro.....	367
4 O direito europeu ao esquecimento e o cenário brasileiro .....	369
5 Existe um direito ao esquecimento no Brasil?.....	374
6 O direito ao esquecimento, mecanismos de busca e o Marco Civil da Internet.....	377
Conclusão.....	378
Referências.....	379

PARTE IV

PESSOA E MERCADO

A CLÁUSULA RESOLUTIVA EXPRESSA E O CONTRATO INCOMPLETO COMO INSTRUMENTOS DE GESTÃO DE RISCO NOS CONTRATOS

ALINE DE MIRANDA VALVERDE TERRA,

PAULA GRECO BANDEIRA.....	383
Introdução: o contrato como mecanismo de gestão de risco.....	383
1 Os modos de alocação de riscos nos contratos: gestão positiva e negativa.....	386
2 A cláusula resolutiva expressa como instrumento de gestão positiva dos riscos.....	387
3 O contrato incompleto como instrumento de gestão negativa dos riscos.....	395
4 Considerações finais.....	398
Referências.....	399

A CLÁUSULA PENAL COMPENSATÓRIA ESTIPULADA EM BENEFÍCIO DO CONSUMIDOR E O DIREITO BÁSICO À REPARAÇÃO INTEGRAL

MILENA DONATO OLIVA, VIVIANNE DA SILVEIRA ABÍLIO.....	403
1 Introdução.....	403
2 Cláusulas penais compensatória e moratória.....	405
3 Cláusula penal compensatória e limitação de responsabilidade do fornecedor. Direito básico do consumidor à reparação integral.....	410
4 Considerações finais.....	419
Referências.....	421

SUBSÍDIOS PARA O EQUILÍBRIO FUNCIONAL DOS CONTRATOS  
CARLOS EDISON DO RÊGO MONTEIRO FILHO,

FERNANDA PAES LEME PEYNEAU RITO.....	425
1 Introdução.....	425
2 Do sujeito à pessoa: fundamentos do equilíbrio funcional.....	426
3 Solidariedade e mercado.....	431
4 À guisa de conclusão: controle do conteúdo dos contratos .....	436
Referências.....	441

AS CLÁUSULAS LIMITATIVAS DE RESPONSABILIDADE NOS CONTRATOS DE EMPREITADA

ANTÔNIO PEDRO MEDEIROS DIAS, DEBORAH PEREIRA PINTO DOS SANTOS.....	443
1 O princípio da autonomia negocial e as cláusulas de limitação e exoneração de responsabilidade.....	443
2 As principais características do contrato de empreitada.....	448
3 Controle de juridicidade da cláusula limitativa de responsabilidade nos contratos de empreitada.....	451
4 Conclusão.....	456
Referências.....	457

NOTAS SOBRE A INFLUÊNCIA DE INTERESSES EXTRACONTRATUAIS SOCIALMENTE RELEVANTES NO CONTRATO

ANDRÉ BRANDÃO NERY COSTA, RAUL MURAD RIBEIRO DE CASTRO.....	459
1 Interesses jurídicos extracontratuais socialmente relevantes e a sua tutela contratual.....	459
2 Integração heterônoma do contrato, o remodelamento de instrumentos contratuais e alguns critérios para a aferição.....	466
3 Uma aferição empírica da tese: o início da concretização do interesse ambiental na realidade contratual e a necessidade de atenção para a violação do dever de cuidado com o trabalho escravo.....	474
Conclusão.....	478
Referências.....	479

SOBRE OS AUTORES.....	483
-----------------------	-----