

ANTÔNIO MARISTRELLO PORTO
NUNO GAROUPA

CURSO DE
ANÁLISE
ECONÔMICA
DO DIREITO

- O autor deste livro e a editora empenharam seus melhores esforços para assegurar que as informações e os procedimentos apresentados no texto estejam em acordo com os padrões aceitos à época da publicação, e todos os dados foram atualizados pelo autor até a data de fechamento do livro. Entretanto, tendo em conta a evolução das ciências, as atualizações legislativas, as mudanças regulamentares governamentais e o constante fluxo de novas informações sobre os temas que constam do livro, recomendamos enfaticamente que os leitores consultem sempre outras fontes fidedignas, de modo a se certificarem de que as informações contidas no texto estão corretas e de que não houve alterações nas recomendações ou na legislação regulamentadora.
- Fechamento desta edição: 12.05.2020
- O Autor e a editora se empenharam para citar adequadamente e dar o devido crédito a todos os detentores de direitos autorais de qualquer material utilizado neste livro, dispondo-se a possíveis acertos posteriores caso, inadvertida e involuntariamente, a identificação de algum deles tenha sido omitida.
- **Atendimento ao cliente: (11) 5080-0751 | faleconosco@grupogen.com.br**
- Direitos exclusivos para a língua portuguesa
Copyright © 2020 by
Editora Atlas Ltda.
Uma editora integrante do GEN | Grupo Editorial Nacional
Rua Conselheiro Nébias, 1.384
São Paulo – SP – 01203-904
www.grupogen.com.br
- Reservados todos os direitos. É proibida a duplicação ou reprodução deste volume, no todo ou em parte, em quaisquer formas ou por quaisquer meios (eletrônico, mecânico, gravação, fotocópia, distribuição pela Internet ou outros), sem permissão, por escrito, da Editora Atlas Ltda.
- Capa: Aurélio Corrêa
- Editoração eletrônica: Formato Editoração e Serviços
- **CIP – BRASIL. CATALOGAÇÃO NA FONTE.**
SINDICATO NACIONAL DOS EDITORES DE LIVROS, RJ.

P881c

Porto, Antônio Maristrello
Curso de análise econômica do direito / Antônio Maristrello Porto, Nuno Garoupa. – São Paulo: Atlas, 2020.

Inclui bibliografia
ISBN 978-85-97-02483-8

1. Direito e economia. 2. Direito – Aspectos econômicos. I. Garoupa, Nuno. II. Título.

20-62843

CDU: 346.1

Leandra Felix da Cruz Candido – Bibliotecária – CRB-7/6135



1176151

SUMÁRIO

Introdução.....	1
Capítulo I	
BREVES CONSIDERAÇÕES SOBRE CRESCIMENTO ECONÔMICO	21
1.1 Crescimento econômico	21
1.1.1 A Geografia.....	24
1.1.2 O comércio internacional	27
1.2 Instituições.....	29
1.2.1 Direito e desenvolvimento	42
1.2.2 <i>Legal Origins Theory</i> (Teoria das Origens Jurídicas) e AED do Direito Comparado	47
1.2.3 Direito e desenvolvimento do sistema financeiro e do mercado.....	50
1.3 Implicações gerais.....	52
Capítulo II	
DIREITO, ECONOMIA E MERCADOS.....	55
2.1 A teoria microeconômica e a AED.....	55
2.1.1 Eficiência e bem-estar social	58
2.1.2 Maximização da riqueza vs. maximização da utilidade.....	59
2.1.3 Críticas à análise de custo-benefício; racionalidade limitada e economia comportamental.....	61
2.2 Mercados em concorrência perfeita	63
2.2.1 Mercados eficientes – 1º Teorema do Bem-Estar	63
Capítulo III	
FALHAS DE MERCADO E REGULAÇÃO	67
3.1 O que são falhas de mercado.....	67
3.2 Competição imperfeita.....	68
3.3 Externalidades.....	68
3.3.1 Externalidades negativas.....	69
3.3.2 Externalidades positivas.....	70
3.4 Bens públicos.....	72
3.5 Monopólio natural.....	74
3.6 Assimetria de informação.....	75

3.6.1	Agente-principal.....	75
3.6.2	Risco moral e seleção adversa.....	76
3.7	Falhas de governo	77

Capítulo IV

ESTATÍSTICA.....	81	
4.1	Por que utilizar estatística? Pensando estatística	81
4.2	O que é uma variável?.....	81
4.3	Variáveis quantitativas <i>versus</i> qualitativas	82
4.4	Amostras e populações.....	83
4.5	Organizando dados: apresentação e descrição.....	84
4.5.1	Distribuições de frequência	84
4.5.2	Medidas de posição.....	87
4.6	Sobre amostras e populações.....	99
4.7	Teste de hipótese	109

Capítulo V

TEORIA DOS JOGOS	115	
5.1	Conceito e aplicações	115
5.2	Jogo – Forma normal ou estratégica.....	116
5.2.1	Elementos do jogo.....	116
5.2.2	Jogadores	116
5.2.3	Estratégias	117
5.2.4	<i>Payoffs</i>	117
5.2.5	Representação gráfica do jogo.....	117
5.2.6	Outros elementos relevantes.....	118
5.3	Dilema dos prisioneiros	118
5.4	Soluções e equilíbrios	119
5.5	Estratégia estritamente dominante	120
5.5.1	Equilíbrio de estratégias estritamente dominantes.....	120
5.6	Estratégia estritamente dominada	122
5.6.1	Equilíbrio por eliminação de estratégias estritamente dominadas....	123
5.7	Estratégia fracamente dominante	123
5.8	Equilíbrio de Nash	124
5.9	Forma estendida ou sequencial.....	125
5.10	Outros tipos de jogos e fatores relevantes.....	126
5.10.1	Número de jogadores	126
5.10.1.1	Um jogador.....	127
5.10.1.2	N jogadores	127
5.10.1.3	Informação disponível	127
5.10.1.4	Informação perfeita.....	127

5.10.1.5	Informação imperfeita	127
5.10.2	Grau de cooperação	128
Capítulo VI		
ECONOMIA COMPORTAMENTAL		131
6.1	Por que estudar economia comportamental?	131
6.2	Entre a escolha racional e a racionalidade limitada (ou real)?	132
6.3	Maximização, otimização ou satisfação?	137
6.4	Dois sistemas em sincronia (ou diacronia)	140
6.5	Vieses e heurísticas: atalhos que podem nos levar para o lugar errado	147
6.5.1	Viés da representatividade	148
6.5.2	Viés da disponibilidade	150
6.5.3	Excesso de confiança	152
6.5.4	Viés confirmatório (ou de autosserviço)	153
6.5.5	Viés da análise retrospectiva (<i>hindsight bias</i>)	154
6.5.6	Viés da ancoragem (ou ajustamento)	155
6.5.7	Efeito moldura (<i>framing effect</i>)	156
6.5.8	Efeito dotação/de reforço (<i>endowment effect</i>)	157
6.5.9	Viés do <i>status quo</i>	159
6.6	Como o Direito pode se apropriar desse conhecimento: o <i>nudge</i>	160
Capítulo VII		
DIREITO E ECONOMIA DA PROPRIEDADE		165
7.1	Teorema de Coase	170
7.2	Os custos de transação, Teorema Normativo de Coase e Teorema Normativo de Hobbes	174
7.3	Proteção dos direitos de propriedade	176
Capítulo VIII		
DIREITO E ECONOMIA DOS CONTRATOS		185
8.1	Remédios contratuais	197
8.2	O inadimplemento do contrato é imoral?	215
8.3	Defesas de formação e escusas ao adimplemento	218
Capítulo IX		
ANÁLISE ECONÔMICA DO DIREITO E A TEORIA JURÍDICA DA RESPONSABILIDADE CIVIL EXTRA CONTRATUAL		235
9.1	A fórmula de Learned Hand	238
9.1.1	A conduta da vítima	244
9.2	A fórmula do custo social	246

9.3	Teoria dos Jogos e análises da eficiência das regras de responsabilidade civil.....	247
9.3.1	Ausência de responsabilidade civil	248
9.3.2	Responsabilidade ilimitada.....	249
9.3.3	Responsabilidade civil subjetiva.....	250
9.3.4	Responsabilidade civil objetiva	251
9.3.5	Responsabilidade subjetiva × responsabilidade objetiva	252
9.3.5.1	Aspectos distributivos.....	253
9.3.5.2	Assimetria de informações e custos administrativos.....	253
9.4	Tópicos especiais em responsabilidade civil.....	256
9.4.1	Seguro.....	256
9.4.2	<i>Punitive Damages</i> (indenizações punitivas) e sua aplicabilidade no Brasil	258
9.4.3	Efeitos da responsabilidade civil sobre a atividade empresarial	262
9.4.4	A indenização e a dificuldade de definir seu cálculo	267

Capítulo X

	ANÁLISE ECONÔMICA DO DIREITO E A TEORIA JURÍDICA DA RESPONSABILIDADE PENAL	271
10.1	Dissuasão com sanções monetárias.....	279
10.1.1	O princípio multiplicador	280
10.1.2	Efeito de multa alta-probabilidade baixa	282
10.1.3	Sanções deveriam ser baseadas no dano para a vítima ou no ganho para o criminoso?.....	282
10.1.4	Ineficiência do princípio multiplicador	282
10.1.5	Aversão ao risco.....	284
10.2	Dissuasão com sanções não monetárias	284
10.2.1	Encarceramento	285
10.2.2	Outras formas de sanções não monetárias	287
10.3	A teoria da dissuasão	287
10.3.1	Dissuasão marginal.....	287
10.4	Tentativas	288
10.5	Sanções para infratores reincidentes	289
10.6	Acordos judiciais.....	290
10.7	Monitoramento e investigação	291
10.8	Precauções privadas adotadas pelas vítimas.....	292
10.9	Atividades de prevenção	293
10.10	Erros	293
10.11	Corrupção.....	295
10.12	Crime organizado.....	296
10.13	Validade empírica	297
10.14	Neutralização, reabilitação e retribuição	301

10.14.1 Neutralização.....	301
10.14.2 Reabilitação ou ressociação.....	302
10.14.3 Retribuição	302
Capítulo XI	
LITÍGIO.....	303
11.1 A redução dos custos sociais	315
11.2 Por que tantas ações são ajuizadas?	318
11.3 Por que tantos processos chegam ao final sem acordo? (ou ainda: sobre a troca de informações entre as partes)	325
11.4 A análise econômica do processo	333
11.4.1 Os gastos das partes no processo	335
11.4.2 Sistemas alternativos de solução de controvérsias e alteração do rito.....	338
11.4.3 A precisão (acurácia) das decisões judiciais	342
11.5 Os recursos e a AED.....	346
Referências bibliográficas.....	353