STJ00108331

CLAYTON REIS

DANO MORAL

6ª edição

Atualizada e Ampliada

Prefácio

MIN. EDSON FACHIN

THOMSON REUTERS
REVISTA DOS TRIBUNAIS™

STJ00108331

Diretora de Conteúdo e Operações Editoriais
Juliana Mayumi Ono

Gerente de Conteúdo
Milisa Cristine Romera

Editorial: Aline Marchesi da Silva, Diego Garcia Mendonça, Karolina de Albuquerque Araújo e Marcella Pâmela da Costa Silva

Gerente de Conteúdo Tax: Vanessa Miranda de M. Pereira

Direitos Autorais: Viviane M. C. Carmezim

Assistente Editorial: Francisca Lucélia Carvalho de Sena

Estagiária: Camilla Dantara Ventura

Produção Editorial
Coordenação
Andréia R. Schneider Nunes Carvalhaes

Especialistas Editoriais: Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite

Analista de Projetos: Larissa Gonçalves de Moura

Analistas de Operações Editoriais: Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Danielle Castro de Morais, Felipe Augusto da Costa Souza, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto e Patrícia Melhado Navarra

Analistas de Qualidade Editorial: Carina Xavier, Daniela Medeiros Gonçalves Melo, Leonardo Rocha e Rafael Ribeiro

Estagiárias: Beatriz Fialho e Diene Ellen

Capa: Linotec

Controle de Qualidade da Diagramação: Carla Lemos

Equipe de Conteúdo Digital
Coordenação
Marcello Antonio Mastrorosa Pedro

Analistas: Ana Paula Cavalcanti, Jonatan Souza, Luciano Guimarães e Maria Cristina Lopes Araujo

Administrativo e Produção Gráfica
Coordenação
Mauricio Alves Monte

Analista de Produção Gráfica: Aline Ferrarezi Regis

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Reis, Clayton

Dano moral / Clayton Reis. – 6. ed. atual. e ampl. – São Paulo: Thomson Reuters Brasil, 2019.

Bibliografia.

ISBN 978-85-5321-429-7

1. Dano moral 2. Dano moral – Brasil 3. Danos (Direito civil) 4. Direito civil 5. Responsabilidade (Direito) I. Título.

19-25821 CDU-347.426.4/.6

Índices para catálogo sistemático: 1. Danos morais: Direito civil 347.426.4/.6

Maria Alice Ferreira – Bibliotecária – CRB-8/7964

STJ00108331

SUMÁRIO

PREFÁCIO 7

APRESENTAÇÃO 13

INTRODUÇÃO 23

1. DA RESPONSABILIDADE CIVIL E DO DANO MORAL NO DIREITO COMPARADO 39
   1.1. Antecedentes históricos da reparabilidade do dano moral 40
      1.1.1. O Código de Hamurabi 40
      1.1.2. O Código de Manu 45
      1.1.3. A Lei das XII Tábuas 47
      1.1.4. Considerações finais: das primárias concepções de danos morais até o conceito moderno 51
   1.2. O dano moral nos países do *civil law* 54
      1.2.1. Direito alemão 54
      1.2.2. Direito italiano 61
      1.2.3. Direito francês 73
   1.3. O dano moral nos países do *common law* 79
      1.3.1. Os *non-pecuniary damages* no *common law* 84
      1.3.2. Os *exemplary damages* na Inglaterra e os *punitive damages* nos Estados Unidos 91
      1.3.3. O *disgorgement of profits* no *common law* 96
   1.4. Conclusões 99

2. O CONCEITO E OS FUNDAMENTOS DO DANO MORAL NO BRASIL 101
   2.1. O conceito de dano moral no Brasil 101
      2.1.1. A etimologia da palavra dano e o conceito de dano na responsabilidade civil brasileira 101
      2.1.2. O conceito patrimonialista de dano antes da CF/1988 104
      2.1.3. A constitucionalização dos danos extrapatrimoniais 109

STJ00108331

2.1.4. A atual classificação dos danos em patrimoniais e extrapatrimoniais ... 115
2.1.5. A crítica à terminologia da expressão "dano moral" ... 118
2.1.6. Proposta de um conceito jurídico de dano moral ... 127
2.2. Fundamentos e propostas de classificação do dano moral no Brasil ... 128
2.2.1. A incorporação do instituto da reparação dos danos morais no Código Civil brasileiro de 2002 ... 128
2.2.2. A reparação dos danos morais prevista em leis especiais ... 137
2.2.3. A classificação ternária de Rubens Limongi França ... 143
2.2.4. A cumulação dos danos morais e estéticos prevista na Súmula 387 do STJ ... 153

3. AS FUNÇÕES DA INDENIZAÇÃO E OS PARÂMETROS PARA AFERIR A DOR MORAL ... 157
3.1. As novas funções da responsabilidade civil e o caráter punitivo-pedagógico do dano moral ... 157
3.1.1. As ideias de compensação e satisfação dos danos morais ... 161
3.1.2. As novas funções da responsabilidade civil e o ingresso da pena civil na ordem constitucional ... 163
3.1.3. Critérios de aplicação e quantificação da pena civil ... 171
3.1.4. Indenização punitiva e o caráter punitivo-pedagógico do dano moral na jurisprudência brasileira ... 181
3.1.5. A indenização baseada nos lucros ilicitamente auferidos (*disgorgement of profits*) ... 188
3.2. Parâmetros para aferir a dor moral ... 193
3.2.1. Critérios de quantificação dos danos morais na jurisprudência brasileira ... 199
3.2.2. O método bifásico no arbitramento do dano moral ... 215
3.2.3. Redução equitativa da indenização por danos morais ... 220
3.2.4. Uma nova proposta de quantificação dos danos morais: o método trifásico ... 224

4. O DANO MORAL NA VIOLAÇÃO AOS DIREITOS À INTIMIDADE E À PRIVACIDADE NA ERA DIGITAL ... 227
4.1. O dano moral e o direito ao esquecimento ... 229
4.2. O dano moral perante a internet e as novas mídias sociais: a pornografia da vingança ... 254

5. A INCIDÊNCIA DO DANO MORAL NAS DIVERSAS RELAÇÕES ... 267
5.1. Análise do dano moral na responsabilidade civil médica e odontológica ... 268
5.1.1. Considerações iniciais sobre a responsabilidade civil médica e odontológica ... 269

STJ00108331

5.1.2. A quantificação dos danos morais nos erros médicos e odontológicos ... 282
5.1.3. Danos morais na ausência de consentimento livre e esclarecido ... 288
5.1.4. Danos morais nas transfusões de sangue em Testemunhas de Jeová ... 292
5.2. A indenização do dano moral ambiental ... 297
5.2.1. O direito fundamental ao meio ambiente ecologicamente equilibrado ... 300
5.2.2. Responsabilidade objetiva por dano ambiental e a tutela jurisdicional dos interesses difusos ... 303
5.2.3. Arbitramento do dano moral ambiental na jurisprudência do STJ ... 306
5.3. O dano moral no direito do consumidor ... 316
5.3.1. O abuso de direito nas relações de consumo ... 326
5.3.2. Falhas nas prestações de serviços, cobranças e inscrições indevidas em órgãos de proteção ao crédito ... 334
5.3.3. Atrasos de voos, *overbooking* e extravio de bagagem por empresas aéreas ... 347

6. OUTRAS DISCUSSÕES NO ÂMBITO DO DANO MORAL ... 357
6.1. A aplicabilidade do dano moral no direito previdenciário ... 357
6.2. Dano moral coletivo por atos de corrupção ... 365
6.3. O valor da causa nas ações indenizatórias por danos morais no CPC/15 ... 373
6.4. Danos morais e a responsabilidade civil em face da teoria da guarda ... 378
6.5. O dano moral no ambiente de trabalho e a tarifação na reforma trabalhista ... 394
6.6. O dano moral no direito de família: o abandono afetivo e a alienação parental ... 418
6.7. O dano moral da pessoa jurídica ... 432

CONSIDERAÇÕES FINAIS ... 439