

ROLF MADALENO • RAFAEL MADALENO

*Guarda
Compartilhada
Física e jurídica*

Diretora de Conteúdo e Operações Editoriais

JULIANA MAYUMI ONO

Gerente de Conteúdo

MILISA CRISTINE ROMERA

Editorial: Aline Marchesi da Silva, Camilla Sampaio, Emanuel Silva, Karolina de Albuquerque Araújo Martino e Quenia Becker

Gerente de Conteúdo Tax: Vanessa Miranda de M. Pereira

Direitos Autorais: Viviane M. C. Carmezim

Assistente de Conteúdo Editorial: Juliana Menezes Drumond

Analista de Conteúdo Editorial Júnior: Bárbara Baraldi

Estagiária: Mirna Adel Nasser

Produção Editorial

Gerente de Conteúdo

ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES

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

Analista de Projetos: Thyara Pina da Silva

Analistas de Operações Editoriais: Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Danielle Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto, Patrícia Melhado Navarra e Vanessa Mafra

Analistas de Qualidade Editorial: Ana Paula Cavalcanti, Fernanda Lessa, Gabriela Cavalcante Lino e Victória Menezes Pereira

Estagiárias: Bianca Satie Abduch, Beatriz Corrêa, Caroline Dubovicki e Gabrielly N. C. Saraiva

Capa: Brenno Stolagli Teixeira

Adaptação capa: Ariel Villalba e Cinthia Riveros

Líder de Inovações de Conteúdo para Print

CAMILLA FUREGATO DA SILVA

Equipe de Conteúdo Digital

Coordenação

MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO

Analistas: Gabriel George Martins, Jonatan Souza, Maria Cristina Lopes Araujo e Rodrigo Araujo

Gerente de Operações e Produção Gráfica

MAURICIO ALVES MONTE

Analistas de Produção Gráfica: Aline Ferrarezi Regis e Jéssica Maria Ferreira Bueno

Assistente de Produção Gráfica: Ana Paula de Araújo Evangelista

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

Madaleno, Rafael

Guarda compartilhada : física e jurídica / Rafael Madaleno, Rolf Madaleno. 5. ed. rev., atual. e ampl. -- São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2022.

Bibliografia.

ISBN 978-65-5991-232-2

1. Guarda de filhos 2. Guarda de filhos - Brasil 3. Guarda compartilhada de filhos 4. Guarda compartilhada de filhos - Brasil I. Madaleno, Rolf. II. Título.

22-104730

CDU-347.635 -347.635.1

Índices para catálogo sistemático: 1. Guarda compartilhada de filhos Direito de família 347.635 2. Guarda de filhos : Direito de família 347.635.1

Cibele Maria Dias - Bibliotecária - CRB-8/9427

SUMÁRIO

APRESENTAÇÃO	9
1. PODER FAMILIAR	15
1.1. Histórico	15
1.2. Conceito de poder familiar	20
1.3. Direitos e deveres	24
1.4. Suspensão do poder familiar	26
1.5. Extinção do poder familiar	33
2. GUARDA DOS FILHOS	43
2.1. Noções básicas.....	43
2.1.1. A evolução do conceito de guarda até os dias atuais	47
2.1.2. A guarda segundo o Estatuto da Criança e do Adolescente.....	51
2.1.3. A guarda no Código Civil de 2002.....	57
2.1.4. Os interesses dos filhos menores	60
2.1.5. A relação dos genitores	67
2.1.6. Crianças em tenra idade.....	74
2.1.7. Figura primária de referência.....	83
2.1.8. A vontade da criança	86
2.1.9. A regra da não separação dos irmãos.....	90
2.1.10. A importância em manter a relação da criança com o genitor não guardião e a doutrina do pai amigável	92
2.2. Modalidades de guarda no direito brasileiro	97
2.2.1. Guarda comum	97
2.2.2. Guarda originária e derivada	97
2.2.3. Guarda de fato.....	98
2.2.4. Guarda provisória e definitiva	103
2.2.5. Guarda para fins previdenciários.....	104
2.2.6. Guarda jurídica e material.....	105
2.2.7. Guarda alternada	105
2.2.8. Aninhamento.....	107

2.2.9. Guarda compartilhada	107
2.3. Reversão da decisão que concede a guarda	108
2.4. Competência	109
3. A DUPLA CUSTÓDIA	113
3.1. A redimensão do poder familiar	113
3.1.1. O papel do pai	120
3.1.2. O papel da mãe	121
3.1.3. A corresponsabilidade parental	124
3.1.4. A guarda nas famílias recompostas	125
3.1.5. O dever de supervisão dos interesses dos filhos	129
3.2. A guarda no espaço temporal	130
3.3. A guarda conjunta após a Carta Política de 1988	132
3.4. Titularidade e exercício	134
3.5. A guarda familiar após o divórcio ou separação dos pais	137
3.6. Guarda compartilhada e a família disfuncional	140
3.7. Guarda compartilhada e a alienação parental	141
3.7.1. Os triângulos familiares	146
3.8. Guarda em situação de crise familiar	146
4. A RESPONSABILIDADE PARENTAL	151
4.1. Princípio da paternidade responsável	151
4.2. A responsabilidade parental	153
4.3. Extensão da responsabilidade parental	160
4.3.1. A mediação	161
4.3.1.1. A política pública da mediação	166
4.3.1.2. O coordenador de parentalidade	169
4.3.1.3. Os pontos de encontro ou de trombada do direito espanhol ...	171
4.4. A capacidade progressiva dos menores	173
4.5. Princípios gerais da responsabilidade parental	177
4.5.1. O superior interesse do menor (SIM)	177
4.5.2. A autonomia progressiva do menor conforme suas características psicofísicas, atitudes e desenvolvimento	181
4.5.3. O direito de o menor ser ouvido e de ser considerada a sua opinião segundo a sua maturidade	182
5. A GUARDA COMPARTILHADA FÍSICA E JURÍDICA	185
5.1. Custódia compartilhada	185

5.1.1.	Modalidades de custódia compartilhada	185
5.1.1.1.	Guarda compartilhada simultânea	188
5.1.1.2.	Custódia compartilhada de tempo parcial sem troca de moradia	189
5.1.1.3.	Custódia de tempo parcial com troca de residência	189
5.2.	Custódia compartilhada de repartição de tempo	189
5.2.1.	A aplicação da guarda compartilhada de alternância de tempo	195
5.3.	Pressupostos para a aplicação da custódia compartilhada	198
5.3.1.	A afinidade	199
5.3.2.	Boa relação entre os progenitores	201
5.3.3.	O respeito aos períodos de tempo dos pais	201
5.3.4.	A proximidade geográfica	202
5.3.5.	Conciliação da vida profissional e familiar	203
5.3.6.	O fator físico	204
5.3.7.	Figura primária de referência	208
5.3.8.	Modelos de guarda compartilhada física	212
5.3.8.1.	Alternância diária	212
5.3.8.2.	Alternância semanal	213
5.3.8.3.	Alternância quinzenal	214
5.3.8.4.	Alternância mensal	214
5.3.8.5.	Alternância por períodos letivos	214
5.4.	Vantagens e desvantagens da guarda compartilhada	214
5.4.1.	A inconveniência da guarda compartilhada física segundo Consuelo Payueta	218
5.4.1.1.	O abuso econômico	220
5.4.1.2.	O abuso sexual	222
5.4.2.	A inconveniência da guarda compartilhada física segundo Clara Sottomayor	224
5.4.3.	A inconveniência da guarda compartilhada segundo Tamar Pitch	231
5.4.4.	A inconveniência da guarda conjunta segundo Judith Wallerstein e Sandra Blakeslee	233
5.4.5.	A dupla custódia conforme Judith Wallerstein, Julia Lewis e Sandra Blakeslee	236
5.4.6.	A inconveniência da guarda compartilhada física segundo Judith Wallerstein e Joan B. Kelly	237
5.4.7.	Subsídios a serem ponderados para determinação da convivência	240

6. ASPECTOS GERAIS SOBRE A GUARDA COMPARTILHADA	243
6.1. Aspectos complementares da Lei 13.058/2014	243
6.1.1. Pautas jurisprudenciais para o superior interesse do menor (SIM).....	244
6.1.1.1. Direções doutrinárias relativas à situação familiar.....	248
6.1.1.2. Pautas doutrinárias relativas aos filhos menores	250
6.1.1.3. Circunstâncias relativas aos progenitores	252
6.1.1.4. Custódia compartilhada por mútuo consenso	254
6.1.1.5. Custódia compartilhada judicialmente determinada	255
6.1.1.6. O cuidado pessoal alternado ou indistinto.....	258
6.1.1.6.1. Regime legal supletivo de guarda	260
6.1.1.7. Normas comuns à guarda compartilhada	261
6.1.1.8. A denegação do regime de guarda compartilhada	262
6.2. Plano de parentalidade ou de responsabilidade parental	265
6.2.1. Planos de parentalidade no direito comparado.....	275
6.2.2. Modificação do plano de parentalidade	281
6.2.3. Controle efetivo do plano de parentalidade	282
6.3. Considerações econômicas sobre a guarda compartilhada física	283
6.3.1. A prestação de contas na guarda compartilhada	292
6.3.1.1. Gastos ordinários e extraordinários na guarda compartilhada ...	297
6.3.2. A inconstitucionalidade da guarda compartilhada	298
6.3.2.1. A independência do julgador	300
6.4. Orientação técnico-profissional ou de equipe interdisciplinar	301
6.5. Guarda familiar – Guarda de terceiro	305
6.5.1. Guarda atribuída aos avós, irmãos ou pessoas próximas ao menor ...	307
6.5.2. Guarda compartilhada entre parentes e avós ou multiparental	309
6.6. Direito à informação.....	313
6.7. Guarda em medida cautelar.....	314
6.8. Consentimento para mudança de residência para outro Município	317
6.9. A liberdade de locomoção e o recurso ao <i>habeas corpus</i>	323
BIBLIOGRAFIA	327
ANEXOS	339
LEI 11.698, DE 13 JUNHO DE 2008	339
MENSAGEM 368, DE 13 DE JUNHO DE 2008.....	341
LEI 13.058, de 22 DE DEZEMBRO DE 2014.....	343
ENUNCIADOS APROVADOS NA VII JORNADA DE DIREITO CIVIL	347