

**MARCELO MATOS AMARO DA SILVEIRA**

Mestre em Direito pela Faculdade de Direito da Universidade de Lisboa.  
Graduado em Direito pela Faculdade Milton Campos – Nova Lima/MG.  
Membro fundador do Instituto Brasileiro de Direito Contratual - IBDCONT  
Advogado. Brasileiro. Correio Eletrônico: marcelomatosamaro@gmail.com.

**CLÁUSULA PENAL E SINAL**

As penas privadas convencionais na  
perspectiva do Direito português e brasileiro



Rio de Janeiro  
2019

1ª edição – 2019

© Copyright

*Marcelo Matos Amaro da Silveira*

Presidente do Conselho Editorial

*Nelson Nery Costa*

Capa

*Flávio Vignoli*

Diagramação

*Olga Martins*

CIP – Brasil. Catalogação-na-fonte.

Sindicato Nacional dos Editores de Livros, RJ.

S589c

Silveira, Marcelo Matos Amaro da

Cláusula penal e sinal: as penas privadas convencionais na perspectiva do direito português e brasileiro / Marcelo Matos Amaro da Silveira. - 1. ed. - Rio de Janeiro: GZ, 2019. 250 p.; 24 cm.

Inclui bibliografia e índice

ISBN 978-85-9524-070-4

1. Direito civil. I. Título.

19-59631

CDU: 347

O titular cuja obra seja fraudulentamente reproduzida, divulgada ou de qualquer forma utilizada poderá requerer a apreensão dos exemplares reproduzidos ou a suspensão da divulgação, sem prejuízo da indenização cabível (art. 102 da Lei nº 9.610, de 19.02.1998).

Quem vender, expuser à venda, ocultar, adquirir, distribuir, tiver em depósito ou utilizar obra ou fonograma reproduzidos com fraude, com a finalidade de vender, obter ganho, vantagem, proveito, lucro direto ou indireto, para si ou para outrem, será solidariamente responsável com o contrafator, nos termos dos artigos precedentes, respondendo como contrafatores o importador e o distribuidor em caso de reprodução no exterior (art. 104 da Lei nº 9.610/98).

As reclamações devem ser feitas até noventa dias a partir da compra e venda com nota fiscal (interpretação do art. 26 da Lei nº 8.078, de 11.09.1990).

Reservados os direitos de propriedade desta edição pela  
GZ EDITORA

contato@editoragz.com.br

www.editoragz.com.br

Av. Erasmo Braga, 299 – sala 202 – 2º andar – Castelo – RJ

CEP: 20020-000 – Rio de Janeiro – RJ

Tels.: (0XX21) 2240-1406 / 2240-1416 – Fax: (0XX21) 2240-1511

Impresso no Brasil

Printed in Brazil

## SUMÁRIO

<b>AGRADECIMENTO</b> .....	VII
<b>APRESENTAÇÃO</b> .....	IX
<b>PREFÁCIO</b> .....	XI
<b>1. INTRODUÇÃO</b> .....	1
<b>2. DA CLÁUSULA PENAL</b> .....	5
2.2. Noção Geral .....	5
2.2.1. Definição e Principais Características .....	5
2.2.2. Breve Evolução Histórico-Doutrinária .....	11
2.3. Espécies .....	22
2.3.1. Da Divisão Tradicional: Modalidades Compensatória e Moratória .....	22
2.3.2. Da Visão Moderna: A Teoria Dualista .....	25
2.3.2.1. Cláusula Penal como Liquidação Antecipada do Danos .....	26
2.3.2.2. Cláusula Penal <i>Stricto Sensu</i> .....	29
2.4. Funcionamento e Efeitos .....	40
2.4.1. Cláusula Penal como Liquidação Antecipada dos Danos.....	42
2.4.1.1. A Sanção Indenizatória Substitutiva ou Compensatória .....	44
2.4.1.2. A Sanção Indenizatória Cumulativa ou Moratória.....	49
2.4.2. Cláusula Penal <i>Stricto Sensu</i> .....	51
2.4.2.1. A Pena Convencional Substitutiva .....	53
2.4.2.2. A Pena Convencional Cumulativa .....	54
2.5. Controle da Pena Convencional .....	55
2.5.1. Delimitação da Análise .....	55
2.5.2. Considerações Gerais sobre o Controle da Pena.....	59
2.5.3. Pena Convencional Indenizatória .....	68
2.5.4. Pena Convencional Propriamente Dita.....	76
<b>3. DO SINAL</b> .....	83
3.1. Noção Geral .....	83
3.1.1. Definição e Principais Características .....	83
3.1.2. Breve Evolução Histórico-Doutrinária .....	88
3.2. Espécies .....	96
3.2.1. Sinal Penitencial .....	97
3.2.2. Sinal Confirmatório .....	100
3.2.2.1. Sinal Confirmatório-Indenizatório .....	102

3.2.2.2. Sinal Confirmatório-Coercitivo .....	104
3.3. Funcionamento e Efeitos .....	106
3.3.1. Regime de Presunção Legal do Sinal .....	106
3.3.2. Sinal Penitencial .....	112
3.3.3. Sinal Confirmatório .....	118
3.3.3.1. Sinal Confirmatório Indenizatório .....	119
3.3.3.2. Sinal Confirmatório Coercitivo .....	130
3.4. Controle do Valor do Sinal .....	134
3.4.1. Ressalva Inicial.....	134
3.4.2. Sinal Penitencial .....	136
3.4.3. Sinal Confirmatório .....	138
3.4.3.1. Sinal Confirmatório-Indenizatório.....	138
3.4.3.2. Sinal Confirmatório-Coercitivo .....	141
4. DOS PONTOS DE DIVERGÊNCIA ENTRE AS FIGURAS.....	145
4.1. Plano Estrutural .....	145
4.2 Plano Funcional.....	149
4.2.1 A Cláusula Penal e o Sinal Penitencial .....	149
4.2.2 A Função Indenizatória e a Função Coercitiva.....	152
4.3. Sobre a Forma de Controle do Valor .....	154
5. DOS PONTOS DE CONVERGÊNCIA ENTRE AS FIGURAS.....	159
5.1. Convergência Quanto à Natureza Indenizatória .....	159
5.2. Convergência Quanto à Natureza Coercitiva: As Penas Privadas Convencionais.....	164
5.2.1. Noção de Pena Privada.....	164
5.2.2. A Cláusula Penal e o Sinal como Penas Privadas Convencionais	175
5.2.3. Do Contributo da Análise Econômica do Direito - Incentivo e Sinalização.....	181
6. CONCLUSÃO .....	191
REFERÊNCIAS.....	205