

Vedação do Retrocesso ao Absolutamente Incapaz

Ronaldo Vieira Francisco

Apresentação

Reynaldo Soares da Fonseca

Prefácio

Arruda Alvim

2020



www.editorajuspodivm.com.br

116601e

Rua Território Rio Branco, 87 – Pituba – CEP: 41830-530 – Salvador – Bahia

Tel: (71) 3045.9051

• Contato: <https://www.editorajuspodivm.com.br/sac>

Copyright: Edições JusPODIVM

Conselho Editorial: Eduardo Viana Portela Neves, Dirley da Cunha Jr., Leonardo de Medeiros Garcia, Fredie Didier Jr., José Henrique Mouta, José Marcelo Vigliar, Marcos Ehrhardt Júnior, Nestor Távora, Robério Nunes Filho, Roberval Rocha Ferreira Filho, Rodolfo Pamplona Filho, Rodrigo Reis Mazzei e Rogério Sanches Cunha.

Capa: Rodrigo Lippi

F819v Francisco, Ronaldo Vieira
Vedação do Retrocesso ao Absolutamente Incapaz / Ronaldo Vieira Francisco –
Salvador: Editora JusPodivm, 2020.
176 p.

Inclui bibliografia
ISBN 978-85-442-3205-7

1. Pessoas incapazes de consentimento. 2. Convenção de Nova York. 3. Retrocesso vedado. I. Francisco, Ronaldo Vieira. II. Título.

CDD 341.55514

Todos os direitos desta edição reservados à Edições JusPODIVM.

É terminantemente proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio ou processo, sem a expressa autorização do autor e da Edições JusPODIVM. A violação dos direitos autorais caracteriza crime descrito na legislação em vigor, sem prejuízo das sanções civis cabíveis.

Sumário

1. Introdução.....	19
2. Personalidade, capacidade e incapacidade	23
2.1 Personalidade.....	23
2.2 Momento da aquisição dos direitos da personalidade.....	28
2.3 Personalidade do nascituro e as teorias explicativas	29
2.4 Personalidade, capacidade e legitimação.....	39
2.4.1 Espécies de capacidade	44
2.5 Incapacidade como instrumento de proteção	46
2.5.1 Incapacidade no Código Filipino e no de Beviláqua.....	51
2.5.2 Nova teoria das incapacidades no Código Civil de 2002.....	55
2.5.3 Processo de interdição ou curatela	61
3. Convenção de Nova York sobre os direitos da pessoa com deficiência	69
3.1 Introdução.....	69
3.2 Direitos e garantias individuais previstos em atos e tratados de direitos humanos com equivalência de emenda constitucional	77

3.3	Influência da Convenção de Nova York sobre os direitos da pessoa com deficiência e sobre a teoria das incapacidades no direito comparado.....	84
3.3.1	Na França	85
3.3.2	Na Itália	90
3.3.3	Em Portugal.....	94
3.3.3.1	Situação anterior à Lei n. 49/2018.....	94
3.3.3.2	Situação após a Lei n. 49/2018.....	97
3.3.4	Na Argentina	101
3.3.4.1	Situação no Código Sarsfield de 1869...	101
3.3.4.2	Situação no Código Civil Argentino de 2014.....	102
4.	Direito civil contemporâneo	107
4.1	Direito civil constitucional	107
4.2	Eficácia horizontal dos direitos e garantias fundamentais ...	114
4.3	Sistema de cláusulas gerais ou janelas abertas	118
5.	Vedação do retrocesso	121
5.1	Princípio da vedação do retrocesso.....	121
5.2	Vedação à proteção insuficiente	127
5.3	Fundamentos da vedação do retrocesso ao absolutamente incapaz	129
5.4	Vedação ao retrocesso e vedação à proteção insuficiente na jurisprudência	133
6.	Conclusão	161
	Referências	167