

**JORGE CESA FERREIRA DA SILVA**

**ANTIDISCRIMINAÇÃO  
& CONTRATO**

THOMSON REUTERS  
**REVISTA DOS  
TRIBUNAIS**

*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 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 Projetos:* Camilla Dantara Ventura

*Estagiários:* Alan H. S. Moreira, Ana Amalia Strojnowski, Bárbara Baraldi e Bruna Mestriner

*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:* Alana Fagundes Valério, Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Danielle Castro de Morais, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto e Patrícia Melhado Navarra

*Analistas de Qualidade Editorial:* Ana Paula Cavalcanti, Fernanda Lessa, Thais Pereira e Victória Menezes Pereira

*Designer Editorial:* Lucas Kfourri

*Estagiárias:* Maria Carolina Ferreira, Sofia Mattos e Tainá Luz Carvalho

*Capa:* Lucas Kfourri

*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

*Estagiária de Produção Gráfica:* Ana Paula Evangelista

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

---

SILVA, Jorge Cesa Ferreira da  
Antidiscriminação e contrato : a integração entre proteção e autonomia / Jorge Cesa Ferreira da Silva. -- São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2020.

Bibliografia.  
ISBN 978-65-5065-362-0

1. Contratos 2. Discriminação 3. Igualdade perante a lei I. Título.

20-35410

CDU-347.44

---

Índices para catálogo sistemático: 1. Direito contratual 347.44

Cibele Maria Dias - Bibliotecária - CRB-8/9427

## SUMÁRIO

DEDICATÓRIA .....	5
AGRADECIMENTOS.....	7
EPÍGRAFE.....	11
APRESENTAÇÃO.....	13
INTRODUÇÃO .....	21

### 1

#### O SIGNIFICADO DE “DISCRIMINAÇÃO”: O TERMO NA LINGUAGEM COMUM E OS SIGNIFICADOS TÉCNICOS

1.1 OS SIGNIFICADOS DE “DISCRIMINAÇÃO” NA LINGUAGEM COMUM.....	29
1.2 OS SIGNIFICADOS DE “DISCRIMINAÇÃO” NA LINGUAGEM TÉCNICA JURÍDICA .....	40
1.3 A CONSTRUÇÃO DOS SIGNIFICADOS TÉCNICOS .....	48
1.4 A DISSEMINAÇÃO DOS SIGNIFICADOS TÉCNICOS.....	58
1.5 CONCLUSÕES PARCIAIS.....	64

### 2

#### A ESTRUTURA DO DIREITO DA ANTIDISCRIMINAÇÃO

2.1 PERFIL DAS NORMAS DO DIREITO DA ANTIDISCRIMINAÇÃO ....	69
2.1.1 Proteção vinculada a certas características pessoais .....	72
2.1.2 Características pessoais subdivisíveis em grupos.....	75
2.1.3 Proteção especial a grupo(s) específico(s) .....	77
2.2 GRUPOS PROTEGIDOS.....	81
2.2.1 Critérios gerais de proteção .....	82

2.2.2	Grupos particularmente protegidos: quais são e como se decide sobre eles .....	93
2.2.3	Distintas proteções e hierarquias protetivas .....	100
2.3	INSTRUMENTOS DE PROTEÇÃO .....	107
2.3.1	Discriminação direta .....	108
2.3.1.1	Motivação, intenção ou propósito .....	110
2.3.1.2	Comparação entre tratamentos .....	115
2.3.1.3	Exceções não configuradoras de discriminação direta ...	117
2.3.2	Discriminação indireta .....	120
2.3.2.1	Aparente neutralidade da medida .....	122
2.3.2.2	Comparação entre os efeitos .....	124
2.3.2.3	Ausência de justificação .....	126
2.3.3	Instrumentos similares à discriminação direta e indireta: assédio, ausência de adaptações razoáveis e instrução para discriminar .....	127
2.3.3.1	Assédio .....	127
2.3.3.2	Ausência de adaptações razoáveis .....	129
2.3.3.3	Instrução para discriminar .....	131
2.3.4	Ações afirmativas .....	132
2.4	FUNDAMENTOS, OBJETIVOS E MEIOS DO DIREITO DA ANTI-DISCRIMINAÇÃO .....	135
2.4.1	Fundamento geral do Direito da Antidiscriminação .....	137
2.4.2	Enfoques e perspectivas de análise .....	141

## 3

### ANTIDISCRIMINAÇÃO E DIREITO CONTRATUAL: HÁ UM PRINCÍPIO ANTIDISCRIMINATÓRIO NO DIREITO CONTRATUAL?

3.1	RAZÕES CONTRÁRIAS .....	151
3.1.1	Razões jurídicas .....	151
3.1.2	Razões econômicas .....	155

3.2	RAZÕES FAVORÁVEIS .....	163
3.2.1	Razões econômicas .....	163
3.2.2	Razões jurídicas .....	167
3.2.2.1	Razões de ordem metacontratual .....	167
3.2.2.2	Razões de ordem contratual .....	173
3.3	SÍNTESE CONCLUSIVA .....	180

## 4

**ANTIDISCRIMINAÇÃO E DIREITO CONTRATUAL:  
ESPAÇOS DE APLICAÇÃO DO PRINCÍPIO  
ANTIDISCRIMINATÓRIO NO DIREITO CONTRATUAL**

4.1	PERSPECTIVA DE ANÁLISE.....	187
4.1.1	Perspectiva da Análise Econômica do Direito .....	188
4.1.2	Perspectiva do Direito Civil Constitucional.....	192
4.1.3	Perspectiva dogmática .....	196
4.2	ELEMENTOS DE COMPATIBILIDADE: OS FUNDAMENTOS DA ANTIDISCRIMINAÇÃO E A REGULAÇÃO CONTRATUAL.....	200
4.3	IGUALDADE E DIREITO CONTRATUAL .....	204
4.3.1	A noção de igualdade genericamente considerada .....	207
4.3.2	A noção de igualdade no âmbito jurídico .....	211
4.3.3	A noção de igualdade no Direito Contratual .....	216
4.3.3.1	Igualdade de reconhecimento .....	218
4.3.3.2	Igualdade de tratamento .....	221
4.3.3.2.1	Igualdade Objetiva.....	222
4.3.3.2.2	Igualdade Subjetiva.....	223
4.3.3.3	Igualdade de equiparação .....	225
4.4	CONCLUSÕES PARCIAIS.....	226
4.5	JUSTIÇA DISTRIBUTIVA .....	228

4.5.1	As justiças particulares aristotélicas: notas explicativas sobre as justiças distributiva e comutativa.....	230
4.5.1.1	Caracterização das justiças particulares .....	230
4.5.1.2	O formalismo das modalidades de justiça particular e sua contribuição ao tema .....	233
4.5.2	A justiça distributiva no Direito Contratual .....	239
4.5.2.1	Critérios de distinção .....	239
4.5.2.2	Atuação da justiça distributiva nos contratos.....	242
4.5.3	Conclusões parciais .....	247
4.6	O PERFIL DOGMÁTICO DO PRINCÍPIO.....	248
4.6.1	Grupos protegidos .....	249
4.6.2	Instrumentos de proteção .....	253
4.6.3	Extensão da aplicação do princípio antidiscriminatório no âmbito contratual .....	260
	CONCLUSÃO .....	265
	REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS .....	273