

Márcio Berto Alexandrino de Oliveira

A Usucapião Entre Herdeiros e o Direito de Herança à Luz do Texto Constitucional

Prefácio: Amarildo Lourenço Costa

Apresentação: Pablo Stolze Gagliano

2ª edição, revista, atualizada e ampliada

2ª Tiragem

EDITORA LUMEN JURIS

RIO DE JANEIRO

2021

Copyright © 2021 by Márcio Berto Alexandrino de Oliveira

Categoria: Direito Imobiliário

PRODUÇÃO EDITORIAL
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Diagramação: Alex Sandro Nunes de Souza
Revisão Final: Liliane dos Anos Simões

A LIVRARIA E EDITORA LUMEN JURIS LTDA.
não se responsabiliza pelas opiniões
emitidas nesta obra por seu Autor.

É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer
meio ou processo, inclusive quanto às características
gráficas e/ou editoriais. A violação de direitos autorais
constitui crime (Código Penal, art. 184 e §§, e Lei nº 6.895,
de 17/12/1980), sujeitando-se a busca e apreensão e
indenizações diversas (Lei nº 9.610/98).

Todos os direitos desta edição reservados à
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Impresso no Brasil
Printed in Brazil

CIP-BRASIL. CATALOGAÇÃO-NA-FONTE

OL48u

Oliveira, Márcio Berto Alexandrino de

A usucapião entre herdeiros e o direito de herança à luz do texto cons-
titucional / Márcio Berto Alexandrino de Oliveira ; prefácio : Amarildo
Lourenço Costa ; apresentação : Pablo Stolze Gagliano. – 2. ed. rev., atual.
e ampl. – Rio de Janeiro : Lumen Juris, 2021.

300 p. ; 23 cm.

Bibliografia : p. 259-268.

ISBN 978-65-5510-449-3

1. Direito de propriedade. 2. Direito de herança. 3. Usucapião. 4. Posse
mansa e pacífica. 5. Princípio da saisine. 6. Animus domini. 7. Interesse
coletivo. I. Costa, Amarildo Lourenço. II. Gagliano, Pablo Stolze.
III. Título.

CDD 346

Ficha catalográfica elaborada por Ellen Tuzi CRB-7: 6927

Sumário

Prefácio	XIX
Apresentação	XXIII
Nota do Autor à 2ª Edição	XXV
Abreviaturas	XXVII
1 Notas Iniciais sobre a Usucapião entre Herdeiros e o Direito de Herança	1
2 O Direito de Propriedade e a Função Social da Propriedade à Luz do Texto Constitucional	7
2.1 A força normativa da constituição e a função social da propriedade	28
2.2 O Estatuto do Patrimônio Mínimo, o mínimo existencial e o direito de moradia	34
2.3 Os direitos e garantias fundamentais da pessoa humana	41
2.4 A dignidade da pessoa humana e o direito à moradia	54
2.5 O direito de propriedade no Estado Social	61
2.6 A eficácia horizontal dos direitos fundamentais e a constitucionalização do direito privado	72
2.7 A teoria do diálogo das fontes como mecanismo de aplicação das normas de direito privado	81
3 A Intervenção do Estado na Propriedade	85
3.1 A Supremacia do interesse público e o direito de propriedade	85
3.2 Intervenção restritiva na propriedade privada	87
3.3 Intervenção supressiva na propriedade privada – desapropriação.....	90
3.3.1 Desapropriação de bem público pelo Ente Público	96
3.4 A desapropriação da posse pela Administração Pública	97
3.5 O mérito administrativo e a desapropriação de imóveis particulares	98
3.5.1 A possibilidade de controle do ato administrativo de desapropriação pelo Poder Judiciário.....	103

4 As Formas Originárias de Aquisição da Propriedade.....	113
4.1 Da ocupação e do achado do tesouro	114
4.2 A usucapião pelo particular	114
4.3 A usucapião pela Administração Pública.....	115
4.4 A desapropriação pela Administração Pública	117
5 A Sucessão Hereditária e o Direito de Herança	119
5.1 Aceitação e renúncia da herança	126
5.2 A formação do condomínio hereditário com a abertura da sucessão	128
6 A Usucapião no Direito Pátrio	131
6.1 As Teorias que procuram justificar a posse	135
6.1.1 Modos de aquisição e perda da posse	139
6.1.2 Os efeitos da posse no ordenamento jurídico vigente.....	143
6.1.3 Composses ou compossessão	147
6.1.4 Diferenças entre posse e detenção	149
6.1.5 A prescrição aquisitiva em face dos absolutamente incapazes.....	153
6.2 Espécies de usucapião	154
6.2.1 Usucapião extraordinária	155
6.2.2 Usucapião ordinária	156
6.2.3 Usucapião constitucional especial rural ou pro labore	156
6.2.4 Usucapião constitucional especial urbana ou pro misero	157
6.2.5 Usucapião especial urbana coletiva.....	159
6.2.6 Usucapião rural coletiva	162
6.2.7 Usucapião familiar.....	163
6.2.8 Usucapião indígena.....	165
6.3 A usucapião judicial e extrajudicial (usucapião administrativa).....	166
6.4 A intimação dos representantes da Fazenda Pública da União, Estados, Distrito Federal e Municípios e a intervenção do Ministério Público.....	172
6.5 A Usucapião dos Bens Públicos Dominicais e Abandonados.....	173
7 A Usucapião entre Herdeiros e o Direito de Herança	183
7.1 A possibilidade jurídica da ação de usucapião entre herdeiros	189
7.2 A formação do litisconsórcio passivo necessário na ação de usucapião entre herdeiros	195

7.3 Posicionamento da jurisprudência e da doutrina admitindo a usucapião entre herdeiros	200
7.4 A proibição de comportar-se de forma contraditória.....	217
7.5 A necessidade de interpretar o artigo 1791 do Código Civil em conformidade com o novo regramento constitucional.....	219
7.6 A cessação da composses em razão da posse exclusiva de um condômino	223
7.7 A função social da posse e a usucapião entre herdeiros.....	225
7.8 A ponderação de interesses entre a função social da posse e o direito de herança	229
7.9 A comprovação dos pressupostos da usucapião	241
7.10 A garantia do devido processo legal na usucapião	243
8 Considerações Finais	253
9 Referências Bibliográficas.....	259
Obras Do Autor	269