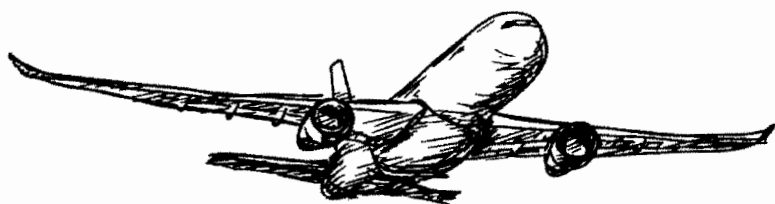


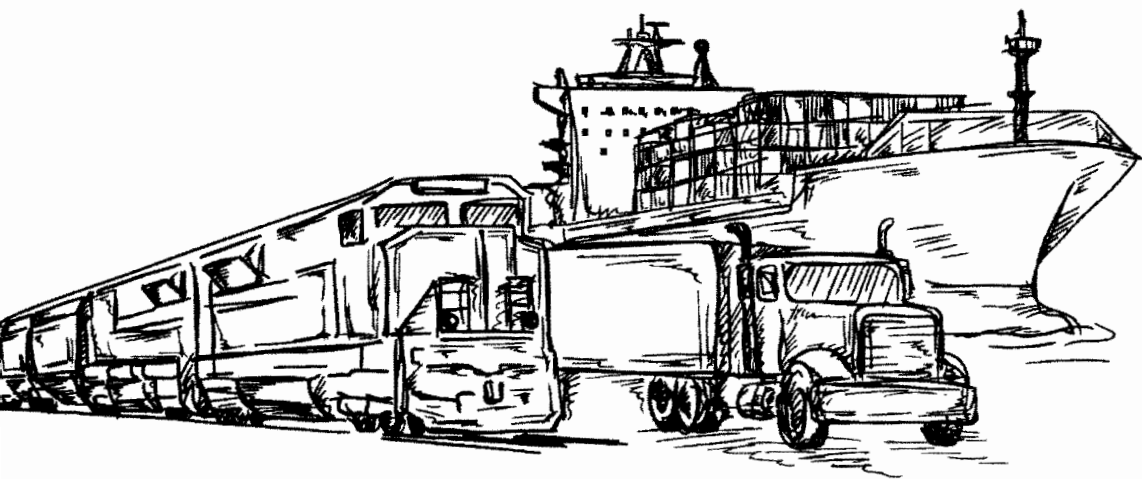
# CONTRATOS DE TRANSPORTE

## NOVOS PARADIGMAS DO CASO

### FORTUITO E FORÇA MAIOR



CONTEÚDO  
SOBRE A  
HARDSHIP



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, Karolína 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 Operações Editoriais:* Alana Fagundes Valério

*Analista de Conteúdo Editorial Júnior:* Bárbara Baraldi

*Estagiárias:* Ana Amalia Strojnowski, Bruna Mestriner e Mirna Adel Nasser

*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:* Caroline Vieira, Damares Regina Feticio, Danielle Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto, Patricia Melhado Navarra e Vanessa Mafra

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

*Designer Editorial:* Lucas Kfourí

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

*Capa:* Lucas Kfourí

*Líder de Inovações de Conteúdo para Print*

**CAMILA 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 Evangeliista

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

---

Morsello, Marco Fábio  
Contratos de transporte : novos paradigmas do caso fortuito e força maior / Marco Fábio Morsello. --São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2021.

Bibliografia.  
ISBN 978-65-5991-845-4

1. Contratos (Direito comercial) 2. Transporte - Legislação I. Título.

21-73432

C0U-347.763:347.44

---

**Índices para catálogo sistemático:**

1. Contrato do transporte : Direito comercial 347.763:347.44  
Cibele Maria Dias - Bibliotecária CRB-8/9427



# SUMÁRIO

<b>AGRADECIMENTOS</b> .....	7
<b>APRESENTAÇÃO</b> .....	11
<b>PREFÁCIO</b> .....	13
<b>LISTA DE SIGLAS</b> .....	17
<b>INTRODUÇÃO, PROBLEMATIZAÇÃO E METODOLOGIA</b> .....	25
<b>CAPÍTULO 1 - A CONSTATAÇÃO EMPÍRICA DO CASO FORTUITO E DA FORÇA MAIOR. HOMO SAPIENS. POVOS DA ANTIGUIDADE. PERSPECTIVAS EVOLUTIVAS, MITOLOGIA, CLIMATOLOGIA E SUAS REPERCUSSÕES</b> .....	31
Introdução .....	31
1.1. O antigo Egito .....	37
1.2. A Mesopotâmia .....	39
1.3. Os hebreus .....	41
1.4. Os povos da Europa setentrional .....	42
1.5. A civilização dos povos árabes .....	44
1.6. A civilização hindu .....	45
1.7. A civilização chinesa .....	48
1.8. A civilização japonesa .....	50
1.9. A civilização coreana .....	51
1.10. A civilização inca .....	52
1.11. A Mesoamérica e as civilizações maia e asteca .....	53

1.12. Os povos da América Norte .....	55
1.13. As civilizações da África pré-colonial .....	56
1.14. A Polinésia.....	58
1.15. O Brasil pré-colonial. O povo tupi-guarani .....	58
1.16. A Grécia antiga .....	59
1.17. Roma Antiga. Influência da mitologia.....	62
1.17.1. Caso fortuito e força maior no direito romano. Origem, análise e efeitos em perspectiva evolutiva .....	63
1.17.2. O direito marítimo e o <i>casus</i> nas fontes romanas. Gênese de uma perspectiva evolutiva.....	67
<b>CAPÍTULO 2 - EVOLUÇÃO E OBJETIVAÇÃO DA RESPONSABILIDADE CIVIL NOS TRANSPORTES: REPERCUSSÕES NA SEARA DO CASO FORTUITO E DA FORÇA MAIOR .....</b>	<b>81</b>
2.1. A objetivação da responsabilidade civil: premissas históricas evolutivas à luz do risco e maquinismo nos contratos de transporte.....	81
2.2. A perspectiva de socialização dos riscos: considerações críticas e propositivas.....	114
2.3. A obrigação de proteção autonomizada e a função preventiva: novos paradigmas .....	121
<b>CAPÍTULO 3 - CASO FORTUITO E FORÇA MAIOR: CARACTERIZAÇÃO E REQUISITOS À LUZ DO ATUAL ESTADO DA TÉCNICA NOS TRANSPORTES .....</b>	<b>127</b>
3.1. Introdução e problematização à luz do estado da técnica e constatação empírica .....	127
3.2. A força maior extrínseca. Justificativa da nomenclatura no âmbito dos contratos de transporte.....	131
3.3. Requisitos da força maior extrínseca em cotejo com o Código Civil e à luz do estado da técnica .....	136
3.3.1. Críticas à ausência de culpa e devida diligência como elementos caracterizadores da força maior. O caráter extrínseco da força maior. Caracterização. O fato de terceiro.....	137
3.3.2. Críticas à inserção da imprevisibilidade como requisito essencial da força maior extrínseca. Análise do art. 393, parágrafo único, do Código Civil. Caracterização da imprevisibilidade como mero índice de eficácia da inevitabilidade .....	150
3.3.3. Análise do art. 393, parágrafo único, do Código Civil, em cotejo com a caracterização da inevitabilidade, da irresistibilidade e da impossibilidade, à luz do estado da técnica .....	157

3.3.4. A impossibilidade: caracterização. O alargamento de espectro da impossibilidade superveniente. A impossibilidade prática e seus amplos matizes. Distinção em relação à mera dificuldade. Os <i>best efforts</i> e a razoabilidade. A inexigibilidade do cumprimento da obrigação derivada da impossibilidade. Considerações propositivas.....	174
3.4. A problemática derivada da causalidade múltipla e a causa desconhecida. Apreciações críticas .....	187
3.5. O microsistema de defesa do consumidor e a força maior extrínseca: pontos controvertidos e considerações propositivas.....	190
<b>CAPÍTULO 4 - CASO FORTUITO E FORÇA MAIOR NO DIREITO ESTRANGEIRO CONTEMPORÂNEO .....</b>	<b>195</b>
Introdução .....	195
4.1. França .....	195
4.2. Bélgica .....	218
4.3. Alemanha .....	221
4.4. Áustria .....	229
4.5. Itália .....	233
4.6. Portugal .....	242
4.7. Espanha .....	249
4.8. Argentina .....	253
4.9. Uruguai .....	257
4.10. Chile.....	258
4.11. Peru .....	260
4.12. Colômbia.....	263
4.13. México.....	264
<b>CAPÍTULO 5 - CASO FORTUITO E FORÇA MAIOR NO SISTEMA DA COMMON LAW. A INFLUÊNCIA DOS CONTRATOS INTERNACIONAIS NOS TRANSPORTES E NA EXCLUDENTE DA FORÇA MAIOR EXTRÍNSECA .....</b>	<b>267</b>
5.1. Caso fortuito e força maior no sistema da <i>common law</i> .....	267
5.1.1. Considerações iniciais e perspectivas evolutivas .....	267
5.1.2. <i>A frustration</i> .....	272
5.1.3. A cláusula de força maior, a relevância da teoria da assunção dos riscos e aproximações com a cláusula <i>hardship</i> .....	276
5.1.4. A importante distinção entre as cláusulas de força maior ( <i>force majeure clauses</i> ) e as cláusulas <i>hardship</i> .....	282
5.1.5. <i>A impracticability</i> preconizada nos Estados Unidos da América .....	284

5.1.6. Os requisitos da força maior no estado da arte do sistema da <i>common law</i> .....	287
5.2. A influência dos contratos internacionais nos transportes e na excludente da força maior extrínseca .....	290
5.2.1. Os princípios de direito internacional. A <i>soft law</i> .....	290
5.2.2. Os usos e os costumes do comércio internacional. Os <i>incoterms</i> . O seguro .....	295
<b>CAPÍTULO 6 - A CLÁUSULA GERAL DE BOA-FÉ OBJETIVA, OS DEVERES LATERAIS DE CONDUTA E SUAS REPERCUSSÕES NA SEARA DA FORÇA MAIOR EXTRÍNSECA</b> .....	299
Introdução e problematização .....	299
6.1. A obrigação como processo e relação jurídica complexa .....	303
6.2. Os deveres laterais de conduta e a obrigação de proteção, à luz da boa-fé objetiva .....	308
6.3. O <i>duty to mitigate the loss</i> (o dever de mitigar os próprios danos) .....	325
6.4. Considerações propositivas .....	332
<b>CAPÍTULO 7 - PROBLEMÁTICAS EM ANÁLISE CASUÍSTICA NAS MAIS DIVERSAS MODALIDADES DE CONTRATOS DE TRANSPORTE</b> .....	337
Introdução .....	337
7.1. Greves .....	337
7.2. Condições meteorológicas extraordinárias, inevitáveis, irresistíveis e insuperáveis: repercussões nas diversas modalidades de transporte .....	343
7.2.1. Perigos do mar .....	346
7.3. Problemas técnicos nos diversos meios de transporte (aéreos, aquáticos e terrestres) .....	352
7.4. Guerras e atos de guerra, ataques terroristas e epidemias .....	356
7.5. O roubo nos contratos de transporte de coisas, de pessoas e o arremesso e lançamento de objetos à luz da interpretação jurisprudencial pátria .....	368
7.6. A pós-modernidade, a complexidade e os riscos de fragmentação. A análise tópica das circunstâncias fáticas e a proposta metodológica de caracterização da força maior extrínseca. Contratos existenciais e de lucro como critério operacional e coadjuvador útil. Considerações propositivas .....	381
<b>CONCLUSÕES</b> .....	387
<b>REFERÊNCIAS</b> .....	411
<b>POSFÁCIO</b> .....	439