

STJ00119680

Coordenadores

CARLOS ALBERTO DABUS MALUF
RUI GERALDO CAMARGO VIANA
ADRIANA CALDAS DO REGO FREITAS DABUS MALUF

Organizadora

MARIA FERNANDA CÉSAR LAS CASAS DE OLIVEIRA

ESTUDOS NO DIREITO CIVIL

Avanços e retrocessos durante
a **Pandemia do COVID-19**

Londrina/PR
2023


THOTH
EDITORA

Dados Internacionais de Catalogação na
Publicação (CIP)



© Direitos de Publicação Editora Thoth.
Londrina/PR.
www.editorathoth.com.br
contato@editorathoth.com.br

Estudos no Direito Civil: avanços e retrocessos durante a Pandemia do COVID-19. / Organizadora: Maria Fernanda César Las Casas de Oliveira – Londrina, PR: Thoth, 2023.

544 p.

Inclui bibliografias.

ISBN: 978-65-5959-470-2

1. Biodireito. 2. Pandemia. 3. Direito de Família e Sucessões. I. Oliveira, Maria Fernanda César Las Casas de.

CDD 342.1

Diagramação e Capa: Editora Thoth
Revisão: Claudia Vanessa Bergamini
Editor chefe: Bruno Fuga
Coordenador de Produção Editorial: Thiago Caversan Antunes
Diretor de Operações de Conteúdo: Arthur Bezerra de Souza Junior

Índices para catálogo sistemático

1. Direito Civil : 342.1

Conselho Editorial (Gestão 2023)

Prof. Me. Anderson de Azevedo • Me. Aniele Pissinati • Prof. Dr. Antônio Pereira Gaio Júnior • Prof. Me. Alberto Shinji Higa • Prof. Dr. Arthur Bezerra de Souza Junior • Prof. Dr. Bruno Augusto Sampaio Fuga • Prof. Dr. Clodomiro José Bannwart Junior • Prof. Me. Daniel Colnago Rodrigues • Prof. Dr. Fábio Ricardo R. Brasilino • Prof. Dr. Flávio Tartuce • Me. Gabriela Amorim Paviani • Prof. Dr. Guilherme Wünsch • Prof. Me. Ivan Martins Tristão • Prof. Me. Júlio Alves Caixeta Júnior • Prof. Esp. Marcelo Pichioli da Silveira • Prof. Dra. Marcia Cristina Xavier de Souza • Esp. Rafaela Ghacham Desiderato • Prof. Dr. Rita de Cássia R. Tarifa Espolador • Prof. Dr. Thiago Caversan Antunes • Prof. Dr. Zulmar Fachin

Proibida a reprodução parcial ou total desta obra sem autorização. A violação dos Direitos Autorais é crime estabelecido na Lei n. 9.610/98.

Todos os direitos desta edição são reservados pela Editora Thoth. A Editora Thoth não se responsabiliza pelas opiniões emitidas nesta obra por seus autores

SUMÁRIO

COORDENADORES	7
ORGANIZADORA	9
AUTORES	11
APRESENTAÇÃO	17

CAPÍTULO 1

Carlos Alberto Dabus Maluf

Adriana Caldas do Rego Freitas Dabus Maluf

BIODIREITO E PANDEMIA: ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DA RESPONSABILIDADE CIVIL NA ÁREA DA SAÚDE	29
Introdução	29
1 História do Coronavírus e a evolução para o estágio de pandemia	31
2 O exercício do direito da autonomia pessoal do paciente e seus instrumentos..	37
3 Dos direitos e deveres do paciente durante a pandemia causada pelo coronavírus SARS-CoV 2	40
4 A responsabilidade civil na área da saúde	43
4.1 A responsabilidade civil do médico	44
5 Dos elementos de responsabilidade civil hospitalar	48
Referências	52

CAPÍTULO 2

Thiago Lúcio Rodrigues de Souza

LIMITES À AUTODETERMINAÇÃO SANITÁRIA	55
Introdução	55
1 Breve contextualização sobre o desenvolvimento doutrinário dos direitos da personalidade e sua relação com a Bioética e o Biodireito	56
2 Dignidade da pessoa humana e os direitos da personalidade: considerações sobre o direito à saúde e o direito à integridade.....	62
3 Limites à autodeterminação sanitária e suas espécies	66
4 Considerações finais e proposta de alteração legislativa	77
Referências	80

CAPÍTULO 3**Maria Gabriela Venturoti Perrotta**

DIRETIVAS ANTECIPADAS DE VONTADE E PANDEMIA.....	85
Introdução	85
1 Breves considerações sobre Bioética, Biodireito e Biotecnologia.....	86
2 Diretivas Antecipadas de vontade, Testamento Vital e Procuração para cuidados de saúde	90
2.1 Origem e conceitos	90
2.2 Da impropriedade do termo Testamento Vital.....	93
2.3 Dos fundamentos principiológicos e legais.....	94
2.4 Da escritura pública como forma mais adequada à diretiva antecipada de vontade, ao testamento vital e à procuração para cuidados de saúde	97
2.5 Do conteúdo dos instrumentos	100
2.6 Da validade	102
2.7 Central de Diretivas Antecipadas de Vontade.....	103
2.8 E-Notariado.....	103
3 Pandemia	104
Conclusão	105
Referências	106

CAPÍTULO 4**Fernando Chafic Bassotto Cury**

A AUTONOMIA PRIVADA NA RELAÇÃO MÉDICO-PACIENTE.....	111
Introdução	111
1 Evolução histórica do Consentimento Informado como Instrumento para o exercício do Direito de Autodeterminação do Paciente	111
2 Consentimento Informado como instrumento para o exercício do direito de autodeterminação do paciente	113
3 Testamento Vital/Diretivas antecipadas de Vontade.....	124
Conclusão.....	134
Referências	134

CAPÍTULO 5**José Luiz de Moura Faleiros Júnior**

ATOS NOTARIAIS ELETRÔNICOS E OS LIMITES PARA A MANIFESTAÇÃO DE VONTADE: PROPOSTAS DE REVISÃO PARA O PERÍODO PÓS-PANDÊMICO	137
Introdução.....	137
1 O sistema “e-Notariado” e suas peculiaridades: algumas notas	138
2 A manifestação de vontade em meio eletrônico: é necessária uma reforma?...143	
3 Uma proposta de revisão pontual: a segurança jurídica e as assinaturas eletrônicas.....	147
Conclusão	151
Referências	152

CAPÍTULO 6**Luca Giannotti**

ALGUMAS OBSERVAÇÕES SOBRE A IMPOSSIBILIDADE SUPERVENIENTE DA PRESTAÇÃO E O INADIMPLEMENTO NO CÓDIGO CIVIL DE 2002	155
Introdução	155
1 A impossibilidade superveniente da prestação.....	158
2 Inadimplemento e impossibilidade	169
Conclusões	180
Referências	181

CAPÍTULO 7**Fábio Sznifer**

OS CONTRATOS DE PLANOS DE SAÚDE NA PANDEMIA DA COVID-19	187
Introdução.....	187
1 Dos mecanismos jurídicos para a revisão dos contratos	190
2 Da incidência dos planos de saúde: exclusão de riscos, cobertura e carência..	195
3 Da área de cobertura e da rede conveniada.....	200
4 Dos reajustes contratuais e da resolução por inadimplemento	204
Considerações finais	209
Referências	210

CAPÍTULO 8**Joana Cristina Brasil Barbosa Ferreira**

A EFICÁCIA SUPRACONTRATUAL DOS CONTRATOS COLIGADOS NO CONTEXTO DA PANDEMIA	215
Introdução	215
1 Imperativos de Ordem Econômica	216
2 Relação Contratual	216
3 Coligação Contratual	218
3.1 Eficácia supracontratual no âmbito da coligação	221
4 A Pandemia e os Reflexos sobre a Coligação	224
4.1 Contrato de compra e venda e de financiamento	225
4.2 Coligação entre o contrato de franquia e o de locação	228
4.3 Contratos de plano de saúde: vínculos com usuários e integrantes da rede credenciada.....	229
Conclusão	231
Referências	232

CAPÍTULO 9**João Pedro Biazzi**

LESÃO CONTRATUAL EM TEMPOS DE PANDEMIA: UMA NECESSÁRIA ANÁLISE HISTÓRICO-DOG MÁTICA.....	235
Introdução	235
1 Reflexão Histórica	236
2 Reflexão Dogmática	239
Conclusão	242
Referências	243

CAPÍTULO 10**Matheus Preima Coelho**

DAS ALTERAÇÕES SUPERVENIENTES DAS CIRCUNSTÂNCIAS: UMA ANÁLISE DO CASO FORTUITO, FORÇA MAIOR E CLÁUSULA REBUS SIC STANTIBUS, EM DECORRÊNCIA DA PANDEMIA DE COVID-19.....	245
Introdução.....	245
1 Caso Fortuito e Força maior	247
1.1 Breve origem histórica.....	247
1.2 Análise dogmática do direito positivo	249
1.3 Análise da jurisprudência do Tribunal de Justiça de São Paulo durante a pandemia de COVID-19.....	254
2 Cláusula Rebus Sic Stantibus.....	256
2.1 Breve origem histórica	256
2.2 Análise dogmática do direito positivo.....	261
2.2.1 Análise dogmática do artigo 317.....	262
2.2.2 Análise dogmática do artigo 478.....	263
Considerações finais	267
Referências	269

CAPÍTULO 11**Fausto Luz Lima**

DIREITO DE FAMÍLIA – ALIMENTOS E A GUARDA DE FILHOS SOB O ENFOQUE DA PANDEMIA	273
Introdução.....	273
1 Aspectos históricos sobre a origem da família	274
2 Fragilização das relações familiares e seus reflexos	276
3 Dos Alimentos	279
4 Alimentos no direito estrangeiro.....	280
4.1 Pandemia e o aumento da angústia dos alimentados em razão do cenário econômico apresentado	283
5 Da prisão civil do devedor de alimentos na pandemia	284
6 Do aumento das ações revisionais de pensão na pandemia.....	287

7 Guarda dos filhos e o direito de visitas na pandemia novos desafios	290
8 Pandemia e alienação parental	295
9 Proposta de emendas e revisões	296
9.1 Criação de grupos multidisciplinares para auxílio nos processos	296
9.2 Regulamentação das comunicações, por meio digital, entre o menor e o(a) seu(ua) genitor(a).....	297
Conclusão	300
Referências	301

CAPÍTULO 12

Rodrigo de Andrade Figaro Caldeira

ALIMENTOS, GUARDA E VIOLÊNCIA DOMÉSTICA	305
Introdução – Dos alimentos	305
1 Prisão civil do devedor de alimentos e a Covid-19.....	309
2 Guarda.....	311
2.1 Guarda compartilhada de filhos em meio a pandemia do coronavírus	314
3 Violência doméstica.....	316
3.1 Definição de violência de gênero e âmbito de aplicação das medidas protetivas de urgência	317
3.2 Destinatários das medidas protetivas de urgência	320
3.2.1 Transexual e Travesti.....	320
3.2.2 Vítima do sexo masculino e relação homossexual masculina.....	322
3.3 A pandemia da covid-19 e suas implicações no âmbito da violência doméstica.....	328
Referências	331

CAPÍTULO 13

Ana Carolina Moraes Aboin Menequelli

AUTONOMIA CORPORAL E COVID-19: HÁ DIREITO À ESCOLHA DE TRATAMENTO MÉDICO EM TEMPOS DE PANDEMIA?	335
Introdução.....	335
1 A Pandemia do coronavírus enquanto pano de fundo de uma discussão	337
2 Direito à autonomia corporal e Consentimento Livre e Esclarecido	339
3 Direito à escolha de tratamento médico: um direito a ser respeitado a qualquer custo?	346
3.1 Paciente consciente, capaz e autônomo	347
3.2 Pacientes inconscientes e em situação de iminente risco de vida.....	350
Conclusão	351
Referências	353

CAPÍTULO 14**Jorge Rachid Haber Neto**

O IMPACTO DA COVID-19 NA INTENSIDADE DA UTILIZAÇÃO DOS CONTRATOS DE DOAÇÕES NOS PLANEJAMENTOS SUCESSÓRIOS.....	357
Introdução.....	357
1 Contrato de doação	360
2 Simples e com reserva de usufruto	361
3 Doação: a legítima, a parte disponível e a colação	362
4 Doação inoficiosa	363
5 Doação Antenupciais	364
6 Revogação por ingratidão e inexecução do encargo	365
7 Direito de acrescer	365
8 Cláusula de reversão	366
9 Cláusula de inalienabilidade, impenhorabilidade e incomunicabilidade	367
10 Escrituras eletrônicas de doação no e-Notariado brasileiro	368
11 Incentivo fiscal no estado de São Paulo	370
Conclusão	372
Referências	372

CAPÍTULO 15**Miguel da Costa Carvalho Vidigal****José Tadeu de Barros Nóbrega**

O DIREITO À PRÁTICA RELIGIOSA DURANTE A PANDEMIA.....	375
Introdução	375
1 Panorama Geral e Delimitação do Tema	376
2 Do Direito Natural.....	378
3 Das Garantias Constitucionais.....	379
4 Da proteção infraconstitucional	383
5 Das decisões judiciais, das ordens do poder executivo e dos abusos por parte de estabelecimentos de saúde.....	385
6 Proposta de alteração legislativa	389
Conclusão	390
Referências	391

CAPÍTULO 16**Fernanda Las Casas**

A PANDEMIA DA COVID-19 E SUAS REPERCUSSÕES NA CONVIVÊNCIA PARENTAL.....	393
Introdução.....	393
1 Família e Filiação.....	394
2 Convivência parental: Direito ou Dever?.....	396
3 Alienação Parental x Convivência	400

4 A Pandemia de COVID-19 para as famílias	401
Conclusão.....	403
Referências	404

CAPÍTULO 17

Enzo Rocha Magri

COVID-19, RESPONSABILIDADE CIVIL EXTRA CONTRATUAL E DANOS MORAIS – NECESSÁRIAS CONCEITUAÇÕES DOGMÁTICAS DE BASE.....	407
1 Covid-19 e o exercício jurídico dogmático necessário para a análise de seus impactos.....	407
2 Elementos fundamentais da responsabilidade civil extracontratual	409
3 A definição de dano moral	415
4 Os requisitos do dano moral na disciplina da responsabilidade civil.....	422
4.1 Ação ou Omissão – Ato Ilícito	422
5 A reparação do dano moral	425
5.1 A Natureza do Interesse Lesado e de sua Reparação	426
5.2 Pena Privada versus Indenização.....	428
5.2.1 Pena.....	428
5.2.2 Indenização Ressarcimento e “Reparação Compensatória”	431
5.2.3 Indenização versus Pena.....	432
Conclusão – a dogmática do dano moral no direito brasileiro	435
Referências	436

CAPÍTULO 18

Roberto Alves de Oliveira Filho

ENSAIO SOBRE AS CLÁUSULAS CONTRATUAIS GERAIS, CONDIÇÕES GERAIS DE CONTRATAÇÃO E OS CONTRATOS DE ADESÃO NAS RELAÇÕES PRIVADAS.....	439
Introdução.....	439
1 Os contratos de adesão: surgimento e conceito.....	440
2 Características, distinções com outras figuras jurídicas e formação dos contratos de adesão	444
3 As cláusulas contratuais gerais e as condições gerais de contratação: terminologia, conceito e características	449
4 Natureza jurídica e interpretação das Cláusulas Contratuais Gerais.....	453
5 A relação jurídica médico-paciente e suas semelhanças com o contrato de adesão.....	460
6 Os aspectos formais do consentimento informado e sua proximidade com o contrato de adesão	461
Conclusão.....	465
Referência.....	468

CAPÍTULO 19**Aline Klayse dos Santos Fonseca**

A RENEGOCIAÇÃO CONTRATUAL EM TEMPOS DE PANDEMIA: ESTRATÉGIAS JURÍDICAS À LUZ DO CÓDIGO CIVIL BRASILEIRO.. 473

Introdução.....	473
1 Os Efeitos Jurídicos da Pandemia de COVID-19 e sua qualificação jurídica no caso concreto.....	475
2 O Tratamento Jurídico da alteração das Circunstâncias Contratuais na Doutrina Clássica e Contemporânea.....	478
3 O Dever de renegociar e seus fundamentos	483
4 O Abuso do Direito decorrente da recusa infundada em renegociar período pandêmico: possíveis consequências jurídicas.....	486
Conclusão.....	488
Referências	489

CAPÍTULO 20**Thais Trench Falcão**

COVID-19: FUNÇÕES SOCIAIS DA CIDADE E DA PROPRIEDADE E A ALTERAÇÃO DA DINÂMICA URBANA

Introdução	493
1 Conceitos e definições legais relevantes	494
1.1 Cidade: conceito e história	494
1.2 Direito à cidade.....	497
1.3 Função social da propriedade.....	499
1.4 Funções sociais da cidade.....	500
1.5 Constituição Federal de 1988 e Estatuto da Cidade (Lei 10.257/2001).....	502
2 Problemática na pandemia	504
2.1 Um conflito de direitos: necessária atuação do Estado.....	504
2.2 DSA, DSS e lockdown: diferenças e tecnologias de mapeamento de dados..	506
2.3 Alterações na dinâmica urbana e impactos das medidas restritivas	509
2.4 Pandemia sob o prisma da desigualdade social.....	514
2.5 Solidariedade na pandemia: a importância de laços comunitários.....	516
2.6 Mecanismos urbanísticos de promoção das funções sociais da propriedade e da cidade em meio à crise sanitária.....	518
Conclusão	522
Referências	524

CAPÍTULO 21**Adisson Leal**

TEORIA DA IMPREVISÃO - PERSPECTIVAS	531
PARA O PÓS-PANDEMIA.....	531
1 Teoria da Imprevisão: o que na prática, está sem causa?	531
2 Contexto jurisprudencial da teoria da imprevisão	533

3	Heurística de ancoragem e vieses cognitivos	537
4	Impacto do sistema de precedentes	540
	Considerações finais: <i>requiem</i> para a teoria da imprevisão?	542
	Referências	543