

STJ00120252

ANGELO PRATA DE CARVALHO

Contratos Empresariais **ATÍPICOS**

A atipicidade contratual na
Teoria Geral dos Contratos Empresariais

Prefácio

ANA FRAZÃO

Apresentação

PAULA A. FORGIONI

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

Diretores de Conteúdo e Operações Editoriais

Alexandre Ferreira Mattioli e Juliana Mayumi Ono

Gerente de Conteúdo

Andréia R. Schneider Nunes Carvalhaes

Editorial: Aline Marchesi da Silva, Camilla Sampaio, Karolina de Albuquerque Araújo Martino e Quenia Becker

Estagiários: Aline Pavanelli e João Victor Sales

Produção Editorial e Equipe de Conteúdo Digital

Gerente de Conteúdo

Milisa Cristine Romera

Especialistas Editoriais: Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite

Analista de Projetos: Jéssica Viana Bezerra

Analistas de Operações Editoriais: Danielle Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade e Patrícia Melhado Navarra

Analistas de Qualidade Editorial e ProView: Ana Paula Cavalcanti, Gabriel George Martins, Gabriela Cavalcante Lino, Maria Carolina Ferreira, Maria Cristina Lopes Araujo, Rodrigo Araujo e Victória Menezes Pereira

Estagiária: Rebeca Crespo Rangel

Capa: Linotec

Líder de Inovações de Conteúdo para Print

Camilla Furegato da Silva

Gerente de Operações e Produção Gráfica

Mauricio Alves Monte

Analista de Produção Gráfica: Jéssica Maria Ferreira Bueno

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

Carvalho, Angelo Prata de
Contratos empresariais atípicos: a atipicidade contratual na Teoria Geral dos Contratos
Empresariais / Angelo Prata de Carvalho. – São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2024.

Bibliografia
ISBN 978-65-260-1615-2

1. Contratos - Brasil 2. Direito empresarial - Brasil I. Título.

24-196149

CDU-34:338.93

Índices para catálogo sistemático:

1. Contratos : Direito empresarial : 34:338.93
Cibele Maria Dias - Bibliotecária - CRB-8/9427

Sumário

AGRADECIMENTOS.....	5
APRESENTAÇÃO	11
PREFÁCIO	13
I. INTRODUÇÃO	19
II. A DINÂMICA PRÓPRIA DOS CONTRATOS EMPRESARIAIS E A CONSTRUÇÃO DE UMA TEORIA GERAL.....	25
II.1. Considerações preliminares: em busca de uma Teoria Geral dos Contratos Empresariais	25
II.2. A construção da arquitetura jurídica dos mercados a partir da força obrigatória dos contratos	34
II.3. A arquitetura jurídica dos mercados e o papel das instituições na estruturação dos negócios empresariais: da confiança dos contratantes à confiança nas instituições	41
II.4. Uma ordem jurídica para os mercados fundada na proteção à função econômica dos contratos empresariais	55
II.5. Autonomia privada e liberdade de contratar na Teoria Geral dos Contratos Empresariais	69
III. A LIBERDADE DE CELEBRAR CONTRATOS EMPRESARIAIS E O PROCESSO TIPOLOGICO	81
III.1. Considerações preliminares: o tipo contratual para além do <i>nomen</i> e sua função na tradição jurídica romano-germânica	81
III.2. A ideia de processo tipológico e a tipificação como metodologia do Direito dos Contratos.....	88
III.3. Tipicidade contratual e ordenamento jurídico: a relevante distinção entre normas de ordem pública, normas imperativas e normas dispositivas.....	108
III.3.1. As normas de ordem pública, imperativas ou cogentes.....	112
III.3.2. As normas dispositivas ou supletivas	122

16 • CONTRATOS EMPRESARIAIS ATÍPICOS

III.3.3.	Esboço de uma síntese dos modelos normativos incidentes sobre os contratos privados.....	131
III.4.	O processo de qualificação contratual e o papel da função econômica ou causa dos contratos	134
IV.	O PAPEL DOS USOS E COSTUMES E A FORMAÇÃO DOS CONTRATOS SOCIALMENTE TÍPICOS.....	155
IV.1.	Considerações preliminares: contratos socialmente típicos em um mar de costumes	155
IV.2.	Usos e costumes e os contratos empresariais.....	161
IV.3.	A construção da normatividade sobre os contratos empresariais a partir da interação entre os usos e costumes e a jurisprudência	173
IV.4.	O papel dos usos e costumes na criação de normas supletivas aos contratos empresariais.....	185
IV.5.	A noção de contratos socialmente típicos como resultado das instituições de mercado	193
IV.6.	Os contratos socialmente típicos e as funções que desempenham para a jurisprudência brasileira	204
IV.6.1.	O papel da doutrina na mediação entre tribunais e prática mercantil para a identificação de contratos socialmente típicos	206
IV.6.2.	A lei como fonte de definições a respeito dos contratos socialmente típicos, ainda que legalmente atípicos	210
IV.6.3.	O contrato estrangeiro como referencial para a estruturação de contratos socialmente típicos	221
IV.7.	Conclusões preliminares: em busca de um lugar para a atipicidade na Teoria Geral dos Contratos Empresariais	227
V.	A ATIPICIDADE NA CONTRATAÇÃO EMPRESARIAL.....	229
V.1.	Considerações preliminares: a atipicidade como fenômeno jurídico objeto da Teoria Geral dos Contratos Empresariais.....	229
V.2.	O desafio da reconstrução do regime jurídico-legal dos contratos atípicos: em busca de mecanismos de operacionalização de negócios <i>sui generis</i>	236
V.3.	A busca por elementos de tipicidade como mecanismo de reconstrução do regime normativo dos contratos atípicos: o caso dos contratos mistos	248
V.4.	Um direito para os novos negócios? O lugar dos contratos atípicos puros na Teoria Geral dos Contratos Empresariais.....	260
V.5.	Contornos e apreciação crítica dos parâmetros dogmáticos de análise dos contratos atípicos puros	271
V.5.1.	O controle de legalidade dos contratos atípicos e a fraude à lei.....	277
V.5.2.	A boa-fé objetiva como mecanismo de regulamentação dos contratos atípicos	283

V.5.3.	A cláusula geral de vedação ao abuso de direito.....	290
V.5.4.	O recurso a categorias gerais do Direito dos Contratos	294
V.5.5.	O papel da analogia na construção do regime jurídico dos contratos atípicos.....	304
V.5.6.	A equidade como mecanismo de abertura dos contratos atípicos às diretrizes gerais do ordenamento	312
V.6.	Conclusões preliminares: da hierarquia ao conjunto de estratégias a serem implementadas para a análise dos contratos empresariais atípicos segundo a sua função econômica	315
VI.	OS CONTRATOS EMPRESARIAIS ATÍPICOS NA TEORIA GERAL DOS CONTRATOS EMPRESARIAIS	319
VI.1.	Considerações preliminares: a atipicidade contratual como componente dogmático da Teoria Geral dos Contratos Empresariais.....	319
VI.2.	O necessário delineamento dos parâmetros de controle da atipicidade: usos e abusos da liberdade de contratar na estruturação de contratos empresariais atípicos.....	323
VI.3.	Os usos e costumes como pontos de referência para os contratos empresariais atípicos: incidências sobre os contratos socialmente típicos e os novos negócios.....	335
VI.4.	A causa ou função econômica como elemento essencial ao enquadramento jurídico dos contratos empresariais atípicos.....	342
VI.5.	Conclusões preliminares: novos percursos para a compreensão dos contornos dogmáticos dos contratos empresariais atípicos	348
VII.	CONSIDERAÇÕES FINAIS.....	351
	REFERÊNCIAS	355