

STJ00096172

## **Carlos Alberto Dabus Maluf**

Professor Titular de Direito Civil da Faculdade de Direito da Universidade de São Paulo. Mestre, Doutor e Livre-Docente em Direito Civil pela USP.  
Conselheiro do Instituto dos Advogados de São Paulo. Advogado.

## **Adriana Caldas do Rego Freitas Dabus Maluf**

Professora Doutora de Direito Civil e Biodireito da Faculdade de Direito do Centro Universitário UniFMU. Mestre e Doutora em Direito Civil pela USP.  
Membro efetivo da Comissão de Biotecnologia e Direitos à Vida da OAB/SP.  
Membro efetivo do Instituto dos Advogados de São Paulo. Advogada.

# Curso de **DIREITO** de **FAMÍLIA**

2013

 **Editora  
Saraiva**



Rua Henrique Schaumann, 270, Cerqueira César — São Paulo — SP  
CEP 05413-909

PABX: (11) 3613 3000

SAC/JUR: 0800 055 7688

De 2ª a 6ª, das 8:30 às 19:30

saraivajur@editorasaraiva.com.br

Acesse: www.saraivajur.com.br

#### FILIAIS

##### AMAZONAS/RONDÔNIA/RORAIMA/ACRE

Rua Costa Azevedo, 56 — Centro

Fone: (92) 3633-4227 — Fax: (92) 3633-4782 — Manaus

##### BÁHIA/SERGIPE

Rua Agripino dórea, 23 — Brotas

Fone: (71) 3381-5854 / 3381-5895

Fax: (71) 3381-0959 — Salvador

##### BAURUR (SÃO PAULO)

Rua Monsenhor Claro, 2-55/2-57 — Centro

Fone: (14) 3234-5643 — Fax: (14) 3234-7401 — Baurur

##### CEARÁ/PIAUÍ/MARANHÃO

Av. Filomeno Gomes, 670 — Jacarecanga

Fone: (85) 3238-2323 / 3238-1384

Fax: (85) 3238-1331 — Fortaleza

##### DISTRITO FEDERAL

SIA/SUL Trecho 2 Lote 850 — Setor de Indústria e Abastecimento

Fone: (61) 3344-2920 / 3344-2951

Fax: (61) 3344-1709 — Brasília

##### GOIÁS/TOCANTINS

Av. Independência, 5330 — Setor Aeroporto

Fone: (62) 3225-2882 / 3212-2806

Fax: (62) 3224-3016 — Goiânia

##### MATO GROSSO DO SUL/MATO GROSSO

Rua 14 de Julho, 3148 — Centro

Fone: (67) 3382-3682 — Fax: (67) 3382-0112 — Campo Grande

##### MINAS GERAIS

Rua Além Paraíba, 449 — Lagoa Nova

Fone: (31) 3429-8300 — Fax: (31) 3429-8310 — Belo Horizonte

##### PARÁ/AMAPÁ

Travessa Apinogés, 186 — Batista Campos

Fone: (91) 3222-9034 / 3224-9038

Fax: (91) 3241-0499 — Belém

##### PARANÁ/SANTA CATARINA

Rua Conselheiro Loureiro, 2895 — Prado Velho

Fone/Fax: (41) 3332-4894 — Curitiba

##### PERNAMBUCO/PARAÍBA/R. G. DO NORTE/ALAGOAS

Rua Corredor do Bispo, 185 — Boa Vista

Fone: (81) 3421-4246 — Fax: (81) 3421-4510 — Recife

##### RIBEIRÃO PRETO (SÃO PAULO)

Av. Francisco Junqueira, 1255 — Centro

Fone: (16) 3610-5843 — Fax: (16) 3610-8284 — Ribeirão Preto

##### RIO DE JANEIRO/ESPÍRITO SANTO

Rua Visconde de Santa Isabel, 113 a 119 — Vila Isabel

Fone: (21) 2577-9494 — Fax: (21) 2577-8867 / 2577-9565

Rio de Janeiro

##### RIO GRANDE DO SUL

Av. A. J. Renner, 231 — Farrapos

Fone/Fax: (51) 3371-4001 / 3371-1467 / 3371-1567

Porto Alegre

##### SÃO PAULO

Av. Antártica, 92 — Barra Funda

Fone: PABX (11) 3616-3666 — São Paulo

ISBN 978-85-02-18756-6

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

Maluf, Carlos Alberto Dabus

Curso de direito de família / Carlos Alberto Dabus Maluf, Adriana Caldas do Rego Freitas Dabus Maluf. — São Paulo : Saraiva, 2013.

Bibliografia.

1. Direito civil - Brasil 2. Direito de família - Brasil 3. Direito de família - Jurisprudência - Brasil 4. Direito de família - Legislação - Brasil I. Maluf, Adriana Caldas do Rego Freitas Dabus. II. Título.

12-15187

CDU-347.6 (81)

Índice para catálogo sistemático:

1. Brasil : Direito de família : Direito civil  
347.6 (81)

*Diretor editorial Luiz Roberto Curia*

*Gerente de produção editorial Lijia Alves*

*Editora Thais de Camargo Rodrigues*

*Assistente editorial Aline Darcy Flôr de Souza*

*Produtora editorial Claissa Boraschi Maria*

*Preparação de originais Ana Cristina Garcia*

*Maria Izabel Barreiros Bitencourt Bressan*

*Maria Lúcia de Oliveira Godoy*

*Arte e diagramação Cristina Aparecida Agudo de Freitas*

*Edson Colobone*

*Revisão de provas Rita de Cássia Queiroz Gorgatti*

*Renato Medeiros*

*Serviços editoriais Camila Artioli Loureiro*

*Vinicius Asevedo Vieira*

*Capa Guilherme P. Pinto*

*Produção Gráfica Marli Rampin*

*Impressão Ed.Loyola*

*Acabamento Ed.Loyola*

Data de fechamento da edição: 20-2-2013

Dúvidas?

Acesse [www.saraivajur.com.br](http://www.saraivajur.com.br)

Nenhuma parte desta publicação poderá ser reproduzida por qualquer meio ou forma sem a prévia autorização da Editora Saraiva.

A violação dos direitos autorais é crime estabelecido na Lei n. 9.610/98 e punido pelo artigo 184 do Código Penal.

134.141.001.001

967271

# SUMÁRIO

## Capítulo 1

<b>Introdução.....</b>	<b>21</b>
<b>Direito de família. Noções introdutórias .....</b>	<b>23</b>
1.1 Conceito de família .....	25
1.2 Conteúdo do direito de família .....	29
1.3 Evolução histórica da família .....	31
1.4 Pluralidade da formação familiar no direito civil contemporâneo .	38
1.5 Natureza jurídica e disciplina jurídica da organização familiar ..	43
1.6 O afeto e a culpa nas relações jurídicas .....	48

## Capítulo 2

<b>Evolução constitucional do direito de família no Brasil .....</b>	<b>57</b>
2.1 Princípios constitucionais aplicáveis ao direito de família .....	65
2.2 A mulher e a formação familiar contemporânea .....	71

## Capítulo 3

<b>Do casamento .....</b>	<b>87</b>
3.1 Definição e requisitos .....	87
3.2 Evolução histórica .....	92

3.3 Finalidades do casamento .....	94
3.4 Natureza jurídica do casamento .....	98
3.5 Caracteres do casamento.....	100

#### Capítulo 4

<b>A promessa de casamento. Esponsais .....</b>	<b>103</b>
4.1 Definição e requisitos .....	103
4.2 Escorço histórico .....	103
4.3 Responsabilidade civil pelo rompimento injustificado do noivado .....	107

#### Capítulo 5

<b>Formalidades que antecedem a celebração do casamento .....</b>	<b>113</b>
5.1 Requisitos da habilitação para o casamento .....	113
5.2 Do processo de habilitação para o casamento.....	121

#### Capítulo 6

<b>Capacidade para o casamento .....</b>	<b>124</b>
--	------------

#### Capítulo 7

<b>Dos impedimentos matrimoniais .....</b>	<b>129</b>
7.1 Conceituação .....	129
7.2 Escorço histórico .....	130
7.3 Os impedimentos matrimoniais na codificação civil.....	131
7.4 Modalidades de impedimentos matrimoniais.....	132
7.4.1 Dos impedimentos resultantes do parentesco .....	132
7.4.2 Dos impedimentos resultantes da afinidade.....	134
7.4.3 Dos impedimentos resultantes da adoção.....	136
7.4.4 Dos impedimentos resultantes de casamento anterior de um dos nubentes .....	137

7.4.5 Dos impedimentos decorrentes de delito .....	139
7.5 Da oposição dos impedimentos .....	140

### Capítulo 8

<b>Das causas suspensivas .....</b>	<b>143</b>
8.1 Definição .....	143
8.2 Hipóteses de causas suspensivas previstas na lei civil .....	143
8.3 Oposição das causas suspensivas .....	149

### Capítulo 9

<b>Da celebração do casamento .....</b>	<b>152</b>
9.1 Definição .....	152
9.2 Formalidades .....	152
9.3 Outras modalidades de casamento – casamentos especiais .....	159
9.3.1 Casamento nuncupativo .....	159
9.3.2 Casamento coletivo .....	164
9.3.3 Casamento perante autoridade diplomática ou consular....	165

### Capítulo 10

<b>Das provas do casamento .....</b>	<b>169</b>
10.1 Posse do estado de casado .....	171

### Capítulo 11

<b>Dos efeitos do casamento .....</b>	<b>175</b>
11.1 Efeitos sociais.....	176
11.2 Efeitos pessoais.....	177
11.3 Efeitos patrimoniais.....	192

## Capítulo 12

---

<b>Casamento inexistente, nulo e anulável .....</b>	<b>195</b>
12.1 Casamento inexistente.....	196
12.2 Casamento nulo.....	205
12.3 Casamento anulável.....	210

## Capítulo 13

---

<b>Casamento putativo .....</b>	<b>217</b>
13.1 Definição .....	217
13.2 Escorço histórico .....	218
13.3 Efeitos do casamento putativo e a codificação civil .....	219
13.4 Casamento putativo e casamento inexistente .....	225

## Capítulo 14

---

<b>Doações antenupciais .....</b>	<b>228</b>
14.1 Doações entre os próprios cônjuges .....	229
14.2 Doações realizadas por terceiros .....	231
14.3 Disposições gerais .....	232

## Capítulo 15

---

<b>Do pacto antenupcial .....</b>	<b>233</b>
15.1 Definição .....	233
15.2 Estipulações contidas no pacto antenupcial.....	235

## Capítulo 16

---

<b>Do regime jurídico do casamento – o regime de bens entre os cônjuges .....</b>	<b>237</b>
---	------------

16.1	Introdução e evolução histórica .....	237
16.2	Conceito .....	239
16.3	Princípios essenciais do regime de bens .....	239
16.4	Modalidades de regimes de bens .....	243
16.4.1	Regime da comunhão universal .....	243
16.4.1.1	Conceito .....	244
16.4.1.2	Natureza jurídica da comunhão universal de bens	245
16.4.1.3	Bens incommunicáveis .....	247
16.4.1.4	Administração dos bens particulares e comuns .	251
16.4.1.5	Dissolução da comunhão.....	252
16.4.1.6	Comunicabilidade dos frutos e rendimentos.....	254
16.4.2	Regime da comunhão parcial .....	255
16.4.2.1	Bens particulares.....	255
16.4.2.2	Bens comunicáveis.....	256
16.4.2.3	Bens incommunicáveis.....	257
16.4.2.4	Administração dos bens particulares e comuns ..	258
16.4.2.5	Extinção .....	260
16.4.3	Regime da separação de bens.....	260
16.4.3.1	Conceito .....	260
16.4.3.2	Modalidades de separação de bens.....	261
16.4.3.3	Da incommunicabilidade das dívidas.....	267
16.4.3.4	Contribuição dos cônjuges em face dos encargos domésticos.....	267
16.4.3.5	Da administração dos bens conjugais.....	268
16.4.3.6	Disposições gerais .....	270
16.4.4	Regime de participação final dos aquestos .....	272
16.4.4.1	Conceito .....	272
16.4.4.2	Natureza jurídica.....	273

16.4.4.3 Características gerais .....	274
16.4.4.4 Administração de bens .....	275
16.4.4.5 Responsabilidade pelas dívidas contraídas .....	275
16.4.4.6 Dissolução da sociedade conjugal e apuração dos aquestos .....	276
16.5 Mutabilidade do regime de bens .....	280

## Capítulo 17

<b>Da dissolução da sociedade conjugal .....</b>	<b>286</b>
17.1 Evolução histórica da ruptura dos vínculos familiares .....	287
17.2 Da dissolução da sociedade conjugal e do vínculo matrimonial	291
17.3 Da separação judicial .....	292
17.3.1 Da separação judicial a pedido de um dos cônjuges.....	295
17.3.2 Da separação judicial consensual.....	305
17.3.2.1 A separação consensual em juízo .....	306
17.4 Restabelecimento da sociedade conjugal.....	310
17.5 Divórcio. Características basilares .....	312
17.5.1 Evolução histórica do divórcio.....	313
17.5.2 Modalidades de divórcio .....	326
17.5.3 Efeitos do divórcio.....	331
17.5.4 Homologação de sentença estrangeira de divórcio.....	334
17.5.5 Emenda Constitucional n. 66/2010 .....	338
17.5.6 A separação e o divórcio extrajudiciais.....	346
17.5.7 Extinção do direito ao divórcio .....	351
17.5.8 A desconsideração da personalidade jurídica na separa- ção e no divórcio .....	352
17.5.9 Responsabilidade civil nas relações familiares.....	356



## Capítulo 18

---

<b>União estável .....</b>	<b>361</b>
18.1 Evolução histórica e noções gerais do instituto .....	361
18.2 Natureza jurídica da união estável.....	365
18.3 Requisitos para a configuração da união estável.....	365
18.4 As plúrimas uniões estáveis – famílias plurais .....	367
18.4.1 União estável e namoro qualificado: uma diferenciação...	370
18.5 Do concubinato .....	381
18.6 Efeitos da união estável: direitos e deveres dos companheiros ..	388
18.6.1 Dos deveres dos companheiros .....	388
18.6.2 Dos direitos dos companheiros .....	392
18.6.2.1 Do regime de bens na união estável .....	392
18.6.2.2 Dos alimentos e outros benefícios na união estável	396
18.7 Do nome na união estável.....	397
18.8 Do contrato de união estável .....	398
18.9 Da dissolução da união estável.....	400
18.10 Da conversão da união estável em casamento .....	404
18.11 Da responsabilidade civil na dissolução da união estável.....	406
18.12 Da presunção de paternidade na união estável.....	409

## Capítulo 19

---

<b>Da família monoparental. Noções gerais .....</b>	<b>411</b>
---	------------

## Capítulo 20

---

<b>Formação de novos vínculos familiares no direito contemporâneo</b>	<b>417</b>
20.1 A família formada por pessoas do mesmo sexo .....	417
20.1.1 Homossexualidade. Considerações preliminares.....	419

20.1.2 Aspectos legais .....	420
20.1.3 Principais projetos de lei.....	425
20.2 A família formada nos estados intersexuais .....	429
20.2.1 O transexual .....	429
20.2.2 A cirurgia de transgenitalização .....	431
20.2.3 A possibilidade de alteração do assento registral .....	434
20.2.4 A conjugalidade do transexual .....	438
20.2.5 O transexual e a filiação.....	440
20.3 A formação da família pelo intersexual .....	441
20.3.1 A conjugalidade do intersexual .....	443
20.3.2 O intersexual e a filiação.....	444
20.4 A formação da família homoafetiva e nos estados intersexuais em outros sistemas .....	444

## Capítulo 21

<b>As relações de parentesco .....</b>	<b>453</b>
21.1 Definição e classificação.....	453
21.2 Da contagem dos graus no parentesco consanguíneo.....	458
21.3 Da contagem dos graus no parentesco por afinidade .....	461
21.4 Da contagem dos graus no parentesco civil.....	463
21.5 Do parentesco socioafetivo .....	463

## Capítulo 22

<b>Filiação .....</b>	<b>465</b>
22.1 Noções gerais e conceito .....	465
22.2 Evolução histórica .....	466
22.2.1 A filiação nas sociedades primitivas .....	466
22.2.2 A filiação no direito romano.....	467

22.2.3 A filiação no direito medieval.....	470
22.2.4 A filiação no direito moderno .....	473
22.2.5 A filiação na pós-modernidade .....	477
22.3 Classificação .....	479
22.3.1 Filiação matrimonial.....	479
22.3.1.1 Causas excludentes da presunção de filiação .....	486
22.3.1.2 Da ação negatória de paternidade e de maternidade .....	488
22.3.1.3 Filiação decorrente de casamento inexistente, nulo ou anulável.....	492
22.3.2 Filiação extramatrimonial .....	494
22.3.2.1 Do reconhecimento da filiação extramatrimonial ..	495
22.3.3 Filiação adotiva .....	504
22.4 Prova da filiação .....	504
22.4.1 Ação de investigação de paternidade .....	507
22.4.1.1 O exame de DNA .....	511
22.4.2 Ação de investigação de maternidade.....	519
22.5 A filiação socioafetiva.....	521

## Capítulo 23

---

<b>Filiação decorrente da biotecnologia .....</b>	<b>531</b>
23.1 Disposições gerais .....	531
23.2 Modalidades.....	532
23.3 As técnicas de reprodução assistida.....	533
23.4 A reprodução assistida e seus reflexos na filiação .....	537
23.4.1 A inseminação artificial homóloga e a inseminação <i>post mortem</i> .....	538
23.4.2 A inseminação artificial heteróloga .....	542

23.4.3 A cessão temporária de útero.....	544
23.5 As presunções de paternidade e maternidade na reprodução as- sistida .....	552
23.5.1 Presunção de maternidade. O princípio <i>mater semper certa est</i> .....	553
23.5.2 Presunção de paternidade – <i>pater is est quem justas nupcias demonstrant</i> .....	556
23.5.3 O sigilo do doador de material genético e a filiação.....	557
23.6 O acesso à reprodução assistida por homossexuais e nos estados intersexuais.....	558

## Capítulo 24

---

<b>Adoção</b> .....	<b>561</b>
24.1 Conceito .....	561
24.2 Evolução histórica .....	562
24.3 Natureza jurídica.....	567
24.4 Espécies de adoção e requisitos .....	568
24.5 Procedimento judicial para a adoção .....	574
24.5.1 Procedimento para a adoção de menor.....	574
24.5.2 Procedimento para a adoção do maior.....	578
24.6 Efeitos da adoção.....	580
24.7 Adoção inexistente, nula e anulável.....	584
24.8 Outras disposições em matéria de adoção .....	586
24.9 Adoção por homossexuais .....	592
24.9.1 Aspectos previdenciários.....	598
24.10 Adoção nos estados intersexuais.....	602
24.11 Extinção da adoção.....	602
24.12 Da adoção internacional.....	604

## Capítulo 25

---

<b>Proteção da pessoa dos filhos .....</b>	<b>611</b>
25.1 Guarda. Noções gerais .....	612
25.2 Conceito .....	612
25.3 Natureza jurídica .....	613
25.4 Espécies de guarda .....	613
25.4.1 Guarda unilateral .....	614
25.4.2 Guarda compartilhada .....	614
25.4.3 Guarda alternada .....	616
25.5 A guarda dos filhos no Código Civil e no Estatuto da Criança e do Adolescente .....	617
25.6 Do descumprimento dos deveres inerentes à guarda .....	624
25.7 Da guarda de terceiros .....	625
25.8 Direito de visita ou regime de companhia .....	626
25.9 Descumprimento do dever de visitar o filho ou tê-lo em sua companhia .....	629
25.10 Da alienação parental .....	632
25.10.1 Conceito e abrangência do tema .....	632

## Capítulo 26

---

<b>Do poder familiar .....</b>	<b>641</b>
26.1 Conceito .....	641
26.2 Evolução histórica .....	642
26.3 Natureza jurídica .....	646
26.4 Características principais .....	647
26.5 Direitos dos pais decorrentes do poder familiar .....	649
26.5.1 Direitos dos pais quanto à pessoa dos filhos .....	649
26.5.2 Direitos dos pais quanto aos bens dos filhos .....	651

26.6 Da suspensão do poder familiar .....	654
26.7 Da extinção do poder familiar .....	656
26.8 Da perda do poder familiar .....	659

## Capítulo 27

---

<b>Dos alimentos</b> .....	<b>662</b>
27.1 Conceito .....	662
27.2 Evolução histórica .....	663
27.3 Natureza jurídica e caracteres principais .....	667
27.4 Requisitos essenciais da obrigação alimentar .....	677
27.4.1 A prestação alimentar e o ausente .....	681
27.4.2 A prestação alimentar e o idoso .....	682
27.5 Espécies de alimentos .....	684
27.6 Pessoas sujeitas à obrigação alimentar .....	689
27.6.1 A proteção alimentar e o nascituro. Dos alimentos gravídicos .....	693
27.7 Da prescrição em matéria de alimentos .....	698
27.8 Alimentos no casamento e na união estável .....	699
27.9 Da ação de alimentos .....	701
27.9.1 Mutabilidade do <i>quantum</i> da pensão alimentícia .....	703
27.9.2 Da prisão civil .....	705
27.10 Extinção da obrigação alimentar .....	711

## Capítulo 28

---

<b>Do bem de família</b> .....	<b>715</b>
28.1 Conceito e esboço histórico .....	715
28.2 Classificação do bem de família .....	726

28.3 O bem de família na codificação civil brasileira .....	727
28.4 O bem de família na Lei n. 8.009/90 .....	737

### Capítulo 29

<b>Tutela</b> .....	<b>744</b>
29.1 Definição .....	744
29.2 Escorço histórico .....	746
29.3 Das espécies de tutela .....	750
29.4 Dos incapazes de exercer a tutela .....	755
29.5 Da escusa dos tutores .....	757
29.6 Da garantia da tutela .....	758
29.7 Do exercício da tutela .....	759
29.8 Dos bens do tutelado .....	764
29.9 Da prestação de contas da tutela .....	765
29.10 Da cessação da tutela .....	767

### Capítulo 30

<b>Curatela</b> .....	<b>770</b>
30.1 Definição .....	770
30.2 Evolução histórica da curatela .....	771
30.3 Dos sujeitos à curatela .....	773
30.4 Das espécies de curatela .....	779
30.5 Das formas especiais de curatela .....	780
30.6 Da legitimidade para requerer a interdição .....	782
30.7 Do processo de interdição .....	783
30.8 Do levantamento da interdição .....	786
30.9 Da extensão da autoridade do curador .....	788

Capítulo 31

---

<b>Dos direitos do idoso .....</b>	<b>790</b>
<b>Referências .....</b>	<b>799</b>