

STJ00096647

MANUAL

de Direito Público e Privado

Max e Édis

19.^a edição
revista, atualizada e ampliada

com a colaboração
de Maximiliano Roberto Ernesto Führer



THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

MANUAL DE DIREITO PÚBLICO & PRIVADO

Maximilianus C. A. Führer
Edis Milaré

19.ª edição revista, atualizada e ampliada

1.ª edição: 1979; 2.ª tiragem: 1982 – 2.ª edição: 1984 – 3.ª edição: 1986;
2.ª tiragem: 1987 – 4.ª edição: 1989 – 5.ª edição: 1990 – 6.ª edição: 1991 – 7.ª edição: 1993 –
8.ª edição: 1994 – 9.ª edição: 1996 – 10.ª edição: 1998 – 11.ª edição: 1999 – 12.ª edição: 2001 –
13.ª edição: 2002 – 14.ª edição, 1.ª tiragem: 2003, 2.ª tiragem: 2004 – 15.ª edição: 2005 –
16.ª edição: 2007 – 17.ª edição: 2009 – 18.ª edição: 2011.



Este livro também pode ser
adquirido na versão eBook.
visite: ilvrlart.com.br

01485

© desta edição: [2013]

EDITORA REVISTA DOS TRIBUNAIS LTDA.

DIRETORA RESPONSÁVEL: GISELLE TAPAI

Visite o nosso site: www.rt.com.br

Central de Relacionamento RT: Tel. 0800-702-2433
(atendimento, em dias úteis, das 8 às 17 horas)

e-mail de atendimento ao consumidor: sac@rt.com.br

Rua do Bosque, 820 • Barra Funda
Tel. (0xx11) 3613-8400 • Fax (0xx11) 3613-8450
CEP 01136-000 – São Paulo, SP, Brasil

TODOS OS DIREITOS RESERVADOS. Proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo, especialmente por sistemas gráficos, microfílmicos, fotográficos, reprográficos, fonográficos, videográficos. Vedada a memorização e/ou a recuperação total ou parcial, bem como a inclusão de qualquer parte desta obra em qualquer sistema de processamento de dados. Essas proibições aplicam-se também às características gráficas da obra e à sua editoração. A violação dos direitos autorais é punível como crime (art. 184 e parágrafos, do Código Penal), com pena de prisão e multa, busca e apreensão e indenizações diversas (arts. 101 a 110 da Lei 9.610, de 19.02.1998, Lei dos Direitos Autorais).

Impresso no Brasil [04-2013]

Universitário (texto)

Fechamento desta edição [11-04-2013]



ISBN 978-85-203-4699-0

97-08-76

SUMÁRIO

APRESENTAÇÃO À 1.ª EDIÇÃO.....	11
PARTE I – TEORIA GERAL DO DIREITO	31
CAPÍTULO 1 – NOÇÕES DE DIREITO	33
1. Origem e finalidade do Direito	33
2. Conceito de Direito.....	33
3. Direito objetivo e Direito subjetivo.....	34
4. Direito e moral.....	35
CAPÍTULO 2 – RAMOS DO DIREITO.....	39
1. Quadro geral do Direito	39
2. Direito positivo e Direito natural.....	40
3. Direito internacional e Direito nacional	40
4. Direito público e Direito privado.....	41
5. Abrangência do Direito público e do Direito privado.....	42
CAPÍTULO 3 – FONTES DO DIREITO.....	43
1. Significado	43
2. Classificação.....	43
2.1 Fontes diretas: a lei e o costume.....	44
2.2 Fontes indiretas: a doutrina e a jurisprudência.....	45
CAPÍTULO 4 – DA EFICÁCIA DA LEI NO TEMPO E NO ESPAÇO	47
1. Definição de lei	47
2. O processo legislativo	48
2.1 Emendas à Constituição.....	48

2.2	Leis complementares à Constituição	49
2.3	Leis ordinárias	49
2.4	Leis delegadas	52
2.5	Medidas provisórias	53
2.6	Decretos legislativos	54
2.7	Resoluções	54
3.	Classificação das leis	55
3.1	Normas cogentes e dispositivas	55
3.2	Normas federais, estaduais e municipais	55
4.	Hierarquia das leis	56
5.	Vigência da lei	57
6.	Cessação da obrigatoriedade da lei	58
7.	Retroatividade e irretroatividade da lei	59
8.	Interpretação das leis	59
8.1	Interpretação em sentido estrito	59
8.2	Interpretação integrativa	61
PARTE II – DIREITO PÚBLICO		65
I – DIREITO CONSTITUCIONAL		67
CAPÍTULO 1 – DIREITO CONSTITUCIONAL		67
1.	Conceito de Direito Constitucional	67
2.	Conceito de Constituição	68
3.	Espécies de Constituição	68
4.	O Poder Constituinte	69
5.	O controle da constitucionalidade das leis	70
CAPÍTULO 2 – ESTADO		71
1.	Origem	71
2.	Conceito	71
3.	Elementos essenciais	72
4.	Finalidades	72

5. Formas de Estado.....	72
CAPÍTULO 3 – FORMAS E REGIMES DE GOVERNO.....	75
1. Formas de governo	75
2. Democracia. Conceito.....	77
3. Os valores fundamentais da democracia.....	77
4. Pressupostos e condições da democracia.....	77
5. As formas de democracia	78
6. Regimes governamentais.....	78
CAPÍTULO 4 – DA ORGANIZAÇÃO NACIONAL.....	80
1. Princípios fundamentais	80
2. A organização governamental. A divisão dos Poderes	81
3. O Poder Executivo	82
3.1 Área federal.....	82
3.2 Área estadual e Distrito Federal	83
3.3 Área Municipal	84
4. O Poder Legislativo.....	84
4.1 Área federal.....	85
4.2 Área estadual e Distrito Federal	86
4.3 Área Municipal	86
5. O Poder Judiciário	86
5.1 Justiça Federal comum	88
5.2 Justiça Federal especializada	90
5.3 Justiça Estadual comum	91
5.4 Justiça Estadual especializada.....	91
6. Funções essenciais à Justiça.....	91
6.1 O Ministério Público	92
6.2 A Advocacia Pública	95
6.3 A Advocacia	95
6.4 A Defensoria Pública	96
CAPÍTULO 5 – DOS DIREITOS E GARANTIAS FUNDAMENTAIS.....	98

1.	Os direitos e deveres individuais e coletivos	98
2.	Os direitos sociais	127
3.	Nacionalidade e cidadania	128
4.	Os direitos políticos	129
II – DIREITO ADMINISTRATIVO.....		131
1.	Definição	131
2.	Características do ato administrativo	131
3.	Os poderes administrativos.....	132
4.	O poder de polícia	133
4.1	Jurisprudência	133
5.	As entidades estatais	134
6.	As entidades paraestatais	135
7.	Administração direta e indireta.....	135
8.	Serviços públicos	136
9.	Delegação de serviços públicos: a concessão, a permissão e a autorização.....	136
9.1	Parceria público-privada.....	138
10.	Os contratos administrativos	138
11.	A licitação	139
11.1	Espécies de licitação	140
11.2	Critérios para a avaliação das propostas.....	141
11.3	Sanções administrativas e criminais	141
11.4	Efeitos da adjudicação	141
12.	Bens públicos	142
13.	Servidores públicos.....	143
III – DIREITO PENAL.....		144
1.	O fato típico	144
1.1	Conceito de crime	144
1.2	O fato típico.....	145
1.3	O tipo.....	145
1.4	A tipicidade	145

1.5	A conduta	145
1.6	Formas de conduta. Ação e omissão	146
1.7	O dolo.....	146
1.7.1	Espécies de dolo.....	146
1.8	A culpa.....	147
1.8.1	Espécies de culpa	148
1.9	O preterdolo	149
1.10	A teoria tradicional ou causalista da ação	149
1.11	A teoria finalista da ação.....	149
1.12	O resultado	149
1.13	A relação de causalidade.....	150
1.14	Crimes materiais, formais e de mera conduta	150
1.15	Erro de tipo.....	150
2.	A antijuridicidade	151
2.1	Conceito de antijuridicidade	151
2.2	Causas justificativas ou de exclusão da antijuridicidade.....	151
2.3	O estado de necessidade	151
2.4	A legítima defesa.....	151
2.5	O estrito cumprimento de dever legal.....	152
2.6	Exercício regular de direito	152
3.	A culpabilidade	152
3.1	Conceito e elementos da culpabilidade	152
3.2	A imputabilidade	153
3.3	A consciência potencial da ilicitude	153
3.4	A exigibilidade de conduta diversa.....	153
3.5	A emoção, a paixão e a embriaguez.....	154
3.6	Erro de proibição (ou sobre a ilicitude do fato)	154
3.7	Diferença entre erro de tipo e erro de proibição.....	154
4.	Crimes ou delitos. Contravenções	155
5.	Autoria e participação	155
6.	A tentativa.....	155
7.	O crime impossível	155

8.	Concurso de crimes	156
8.1	Concurso material de crimes.....	156
8.2	Concurso formal de crimes	156
8.3	Crime continuado.....	156
9.	Reincidência.....	157
10.	As penas.....	157
11.	Sistemática da substituição das penas privativas de liberdade.....	158
12.	Regimes de cumprimento das penas privativas de liberdade.....	158
13.	Medidas de segurança	159
14.	O <i>sursis</i> – Suspensão condicional da pena.....	160
15.	O livramento condicional.....	160
16.	Ação penal	161
16.1	Extinção da punibilidade.....	161
17.	Prescrição.....	162
18.	A responsabilidade penal da pessoa jurídica	162
IV –	DIREITO DO TRABALHO	163
CAPÍTULO 1 –	INTRODUÇÃO.....	163
1.	Conceito.....	163
2.	Divisões do Direito do Trabalho	163
3.	Irrenunciabilidade dos direitos e fraude à lei	164
CAPÍTULO 2 –	CONTRATO INDIVIDUAL DE TRABALHO	165
1.	Conceito.....	165
2.	Requisitos de validade	166
3.	Contratos por prazo indeterminado e por prazo determinado.....	166
4.	Períodos descontínuos de trabalho para o mesmo empregador	167
CAPÍTULO 3 –	JORNADA DE TRABALHO	168
1.	Conceito.....	168
2.	Jornada prorrogada	168
3.	Horário noturno.....	169

4. Períodos de descanso	169
CAPÍTULO 4 – DESCANSO SEMANAL REMUNERADO	170
CAPÍTULO 5 – FÉRIAS ANUAIS REMUNERADAS	171
1. Período aquisitivo	171
2. Da concessão e da época de férias	171
3. Remuneração das férias	172
4. Férias vencidas e férias proporcionais	172
5. Férias coletivas	172
6. Férias do empregado doméstico	173
7. Férias dos professores	173
8. Prescrição	173
CAPÍTULO 6 – REMUNERAÇÃO	174
1. Remuneração e salário. Distinção	174
2. Composição do salário	175
3. Salário fixo	175
4. Comissões	175
5. Gratificações	176
6. Décimo terceiro salário	176
7. Diárias para viagem	176
8. Ajudas de custo	177
9. Abonos	177
10. Equiparação salarial	177
11. Proteção do salário	177
CAPÍTULO 7 – PARTICIPAÇÃO NOS LUCROS	179
CAPÍTULO 8 – ALTERAÇÕES DO CONTRATO DE TRABALHO	180
CAPÍTULO 9 – SUSPENSÃO E INTERRUÇÃO DO CONTRATO DE TRABALHO	181
CAPÍTULO 10 – EXTINÇÃO DO CONTRATO DE TRABALHO	183
1. A rescisão do contrato	183

2. Indenizações	183
3. Aviso-prévio	184
4. As justas causas	184
5. Culpa recíproca	186
6. Morte do empregador	187
7. <i>Factum principis</i> e força maior	187
 CAPÍTULO 11 – FUNDO DE GARANTIA DO TEMPO DE SERVIÇO	188
1. Noção	188
2. Depósitos	188
3. Movimentação da conta vinculada	189
 CAPÍTULO 12 – TRABALHO DA MULHER	190
1. Trabalho proibido à mulher	190
2. Períodos de descanso	190
3. Proteção à maternidade	190
 CAPÍTULO 13 – TRABALHO DO MENOR E APRENDIZ	192
1. Maioridade para fins trabalhistas	192
2. Trabalho proibido ao menor	192
3. Recibos e quitações. A prescrição	192
4. O aprendiz	193
 CAPÍTULO 14 – TIPOS DE TRABALHADORES	194
1. Trabalhador eventual	194
2. Trabalhador avulso	194
3. Empregado rural	194
4. Empregado doméstico	195
5. Aprendiz	195
6. Trabalhador autônomo	195
7. Trabalhador temporário	195
8. Estagiário	196

9. Servidor público.....	196
10. Empregado público.....	196
CAPÍTULO 15 – JUSTIÇA DO TRABALHO.....	197
1. Introdução.....	197
2. Dissídios individuais.....	198
3. Procedimento sumaríssimo.....	199
4. Comissões de Conciliação Prévia – CCP.....	199
5. Dissídios coletivos.....	200
6. Recursos.....	201
7. Gráficos.....	202
V – DIREITO PROCESSUAL CIVIL.....	205
1. Geral.....	205
2. Os participantes do processo.....	206
3. Das provas.....	207
4. O processo de conhecimento.....	208
5. Os recursos.....	211
6. Cumprimento da sentença.....	211
7. Execução de títulos judiciais.....	212
8. Execução de títulos extrajudiciais.....	212
9. O Juizado Especial Cível.....	212
10. A arbitragem.....	214
VI – DIREITO PROCESSUAL PENAL.....	217
1. O inquérito policial.....	217
2. A denúncia e a queixa.....	217
3. Crimes de ação pública e crimes de ação privada.....	217
4. As formas processuais.....	218
5. Procedimento comum ordinário.....	218
6. Funcionamento do Júri.....	219

7. O Juizado Especial Criminal.....	220
8. Suspensão do processo.....	222
PARTE III – DIREITO PRIVADO.....	223
I – DIREITO CIVIL.....	225
INTRODUÇÃO.....	225
CAPÍTULO 1 – PARTE GERAL.....	226
1. Pessoa natural ou física.....	226
2. Capacidade civil.....	227
3. Direitos da personalidade.....	227
4. Ausência.....	227
4.1 Morte presumida.....	228
5. Pessoa jurídica.....	228
6. Desconsideração da pessoa jurídica.....	229
7. Domicílio.....	229
8. Bens e sua classificação.....	230
9. Negócio jurídico.....	232
10. Condição, termo, encargo.....	233
11. Defeitos dos negócios jurídicos: erro, dolo, coação, estado de perigo, lesão e fraude contra credores.....	233
12. Nulidades. Atos nulos e anuláveis.....	234
13. Simulação.....	235
14. Atos ilícitos e responsabilidade civil.....	236
15. Prescrição e decadência.....	236
CAPÍTULO 2 – DIREITO DAS OBRIGAÇÕES.....	238
1. Conceito.....	238
2. Modalidades das obrigações.....	238
3. Transmissão das obrigações.....	239
4. Adimplemento e extinção das obrigações.....	240
4.1 Pagamento.....	240
4.2 Pagamento por consignação.....	240

4.3	Pagamento com sub-rogação	240
4.4	Imputação do pagamento	241
4.5	Dação em pagamento	241
4.6	Novação	241
4.7	Compensação	241
4.8	Confusão	241
4.9	Remissão	241
5.	Inadimplemento das obrigações	241
5.1	Mora	242
5.2	Perdas e danos	242
5.3	Juros moratórios	242
5.4	Cláusula penal	242
5.5	Arras ou sinal	243
CAPÍTULO 3 – CONTRATOS. DISPOSIÇÕES GERAIS		244
1.	Conceito e elementos	244
2.	Proposta de contrato	244
3.	Classificação dos contratos	245
4.	Estipulação em favor de terceiro	247
5.	Promessa de fato de terceiro	247
6.	Vícios redibitórios	247
7.	Evicção	248
8.	Extinção do contrato. Terminologia: resolução, rescisão, rescisão	248
9.	Cláusula resolutiva	249
10.	Exceção de contrato não cumprido	249
11.	Resolução por onerosidade excessiva	249
CAPÍTULO 4 – CONTRATOS DO CÓDIGO CIVIL		250
1.	Compra e venda	250
2.	Modalidades da compra e venda	250
3.	Troca ou permuta	251
4.	Contrato estimatório (venda em consignação)	252

5. Doação	252
6. Locação de coisas	252
7. Empréstimo: o comodato e o mútuo	253
8. Prestação de serviço	253
9. Empreitada	253
10. Depósito	254
11. Mandato	254
12. Comissão	255
13. Agência e distribuição	255
14. Corretagem	256
15. Transporte	256
16. Seguro	256
17. Constituição de renda	257
18. Jogo e aposta	257
19. Fiança	257
20. Transação	258
21. Compromisso (arbitragem)	258
CAPÍTULO 5 – CONTRATOS DE LEIS ESPECIAIS	259
1. Alienação fiduciária de coisas móveis	259
1.1 Alienação fiduciária de imóveis	260
2. Arrendamento mercantil (<i>leasing</i>)	260
3. Locação de imóvel urbano	261
3.1 Locação residencial	262
3.2 Locação não residencial	262
4. Faturização (<i>factoring</i>)	264
5. Franquia (<i>franchising</i>)	265
6. Concessão mercantil	265
CAPÍTULO 6 – ATOS UNILATERAIS	266
1. Ofertas	266
2. Promessa de recompensa	266
3. Gestão de negócios	266

4. Pagamento indevido	267
5. Enriquecimento sem causa	267
CAPÍTULO 7 – DIREITO DAS COISAS	268
1. Definição	268
2. Principal diferença entre o Direito das obrigações e o Direito das coisas	269
3. Classificação dos direitos reais	269
4. Posse	270
4.1 Defesa da posse	270
5. Propriedade	271
6. Usucapião	272
6.1 Prazos do usucapião	272
6.2 Usucapiões especiais	272
7. Direitos reais de gozo ou fruição	273
7.1 Superfície	273
7.2 Servidão	273
7.3 Usufruto	273
7.4 Uso	274
7.5 Habitação	274
7.6 Compromisso de compra e venda de imóvel	274
8. Direitos reais de garantia	274
8.1 Penhor e hipoteca	274
8.2 Anticrese	275
CAPÍTULO 8 – DIREITO DE FAMÍLIA	276
1. Casamento. Habilitação	276
2. Realização do casamento	277
3. Casamento nulo e anulável	277
4. Regime de bens	277
5. Divórcio	279
5.1 Conceito	279

6. União estável.....	279
7. Relações de parentesco	280
8. Filiação.....	281
8.1 Reprodução Medicamente Assistida (RMA).....	282
9. Poder familiar	282
10. Reconhecimento dos filhos.....	282
11. Adoção	283
12. Alimentos.....	283
13. Tutela	284
14. Curatela	284
15. Bem de família	285
16. Alienação parental.....	286
CAPÍTULO 9 – DIREITO DAS SUCESSÕES.....	287
1. Transmissão da herança	287
2. Ordem da vocação hereditária	288
3. Direito de representação	288
4. Sucessão testamentária	288
5. Testamentos	289
6. Codicilos.....	290
7. Testamenteiro.....	290
8. Deserdação.....	290
9. Legado.....	290
II – DIREITO EMPRESARIAL.....	292
INTRODUÇÃO.....	292
CAPÍTULO 1 – SOCIEDADES.....	294
1. Conceitos	294
2. Sociedades não personificadas.....	295
2.1 Sociedade em comum.....	295
2.2 Sociedade em conta de participação.....	295

3. Sociedades personificadas.....	295
3.1 Sociedade simples.....	295
3.2 Cooperativas.....	295
3.3 Sociedades empresariais.....	295
4. Sociedade em nome coletivo.....	296
5. Sociedade em comandita simples.....	296
6. Sociedade limitada.....	296
7. Empresa individual de responsabilidade limitada (EIRELI).....	297
8. Sociedade anônima ou companhia.....	297
9. Sociedade em comandita por ações.....	301
10. Modificações na estrutura das sociedades.....	301
11. Sociedade nacional.....	302
12. Microempresa (ME) e Empresa de Pequeno Porte (EPP).....	302
13. Microempreendedor individual (MEI).....	302
 CAPÍTULO 2 – ESTABELECIMENTO.....	 303
 CAPÍTULO 3 – NOME EMPRESARIAL.....	 304
 CAPÍTULO 4 – PROPRIEDADE INDUSTRIAL.....	 305
 CAPÍTULO 5 – TÍTULOS DE CRÉDITO.....	 308
1. Definição.....	308
2. Características dos títulos de crédito.....	308
3. O formalismo dos títulos de crédito.....	309
4. A transmissão.....	310
5. Endosso.....	310
6. Aval.....	311
7. Protesto.....	311
8. Prescrição.....	312
9. Letra de câmbio.....	312
10 Nota promissória.....	313

11. Cheque.....	313
12. Duplicata.....	314
13. Conhecimento de depósito e <i>warrant</i>	315
14. Debêntures.....	315
15. Conhecimento de transporte	316
16. Cédulas de crédito	316
17. Notas de crédito.....	317
18. Títulos do agronegócio	317
CAPÍTULO 6 – FALÊNCIAS E RECUPERAÇÕES (LEI 11.101, DE 09.02.2005)	318
1. Geral	318
2. Conceito de empresário	319
3. Recuperação judicial.....	319
3.1 O plano de recuperação.....	319
4. Recuperação judicial de microempresas e empresas de pequeno porte..	320
5. Participantes, na recuperação judicial e na falência	321
5.1 O administrador judicial	321
5.2 O gestor judicial	321
5.3 A assembleia geral	321
5.4 O Comitê de credores.....	321
6. Recuperação extrajudicial.....	322
7. Falência.....	322
7.1 Hipóteses de decretação da falência	323
7.2 Pedido de restituição	324
7.3 Ordem das preferências	324
7.3.1 Créditos trabalhistas. Inconstitucionalidade de sua limitação.....	326
8. Intervenção e liquidação extrajudicial.....	327
PARTE IV – DIREITOS DE TERCEIRA GERAÇÃO	329
I – DIREITO DO AMBIENTE	331
INTRODUÇÃO	331
CAPÍTULO 1 – A POLÍTICA NACIONAL DO MEIO AMBIENTE	333

1. A política ambiental brasileira no contexto histórico.....	333
2. A estrutura do Sistema Nacional do Meio Ambiente.....	336
CAPÍTULO 2 – O DIREITO DO AMBIENTE.....	340
1. Sentido da expressão <i>meio ambiente</i>	340
2. Conceito de Direito do Ambiente.....	341
3. Um Direito especializado.....	341
CAPÍTULO 3 – A LEGISLAÇÃO AMBIENTAL.....	344
1. A legislação ambiental no Brasil.....	344
2. Os marcos mais importantes.....	345
3. Um Código de Meio Ambiente para o Brasil.....	346
CAPÍTULO 4 – O DANO AMBIENTAL.....	348
1. Conceito.....	348
2. Classificação.....	349
3. Características.....	349
4. Formas de reparação.....	351
4.1 Restauração natural ou <i>in specie</i>	351
4.2 Indenização pecuniária.....	352
CAPÍTULO 5 – REAÇÃO DO DIREITO À DANOSIDADE AMBIENTAL.....	354
1. A atuação do Direito do Ambiente.....	354
2. Responsabilidade administrativa.....	355
3. Responsabilidade civil.....	358
4. Responsabilidade penal.....	359
II – DIREITO DO CONSUMIDOR.....	362
1. Conceito de consumidor.....	362
2. Consumidores por equiparação.....	363
3. Fornecedor.....	364
4. Produtos e serviços.....	364
5. Direitos básicos do consumidor.....	364

6. Reparação de danos	365
7. Defeito de produto ou serviço	365
8. Desconsideração da pessoa jurídica.....	366
9. Práticas comerciais.....	366
10. Proteção contratual.....	367
11. Contratos de adesão.....	367
12. Cláusulas abusivas	368
13. Sanções administrativas	369
14. Sanções penais	369
BIBLIOGRAFIA BÁSICA	371
OBRAS DOS AUTORES	379