STJ00099173

Nelson Rosenvald

Pós-doutor em Direito Civil pela Universidade Roma Tre (Itália). Doutor e mestre pela PUC/SP. Procurador de Justiça do Ministério Público do Estado de Minas Gerais. Professor de Direito Civil do Damásio Educacional e do Programa de Pós-Graduação da Faculdade Milton Campos (BH). Membro do Instituto de Direito Privado e do Instituto Brasileiro de Direito de Família (IBDF).

As Funções da Responsabilidade Civil

A Reparação e a Pena Civil

2ª Edição

SÃO PAULO
EDITORA ATLAS S.A. – 2014

STJ00099173

© 2012 by Editora Atlas S.A.

1. ed. 2012; 2. ed. 2014

Capa: Leonardo Hermano
Composição: CriFer – Serviços em Textos

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

Rosenvald, Nelson
As funções da responsabilidade civil : a reparação e a pena civil / Nelson Rosenvald. – 2. ed. – São Paulo : Atlas, 2014.

Bibliografia.
ISBN 978-85-224-9174-2
ISBN 978-85-224-9175-9 (PDF)

1. Danos (Direito civil) 2. Direito civil 3. Reparação (Direito) 4. Responsabilidade (Direito) 5. Responsabilidade civil 6. Sanções (Direito) I. Título.

12-15014
CDU-347.51

Índice para catálogo sistemático:

1. Responsabilidade civil : Direito civil 347.51

TODOS OS DIREITOS RESERVADOS - É proibida a reprodução total ou parcial, de qualquer forma ou por qualquer meio. A violação dos direitos de autor (Lei nº 9.610/98) é crime estabelecido pelo artigo 184 do Código Penal.

Depósito legal na Biblioteca Nacional conforme Lei nº 10.994, de 14 de dezembro de 2004.

Impresso no Brasil/*Printed in Brazil*

Editora Atlas S.A.
Rua Conselheiro Nébias, 1384
Campos Elísios
01203 904 São Paulo SP
011 3357 9144
atlas.com.br

STJ00099173

Sumário

Nota à 2ª Edição, xi

Apresentação e Agradecimentos, xiii

As Funções da Responsabilidade Civil. A Reparação de Danos e a Pena Civil, 1

1 Introdução, 1

Título I – A Responsabilidade Civil Redesenhada, 5

1 A responsabilidade civil na sociedade de risco, 5

1.1 Os riscos e o medo, 5

1.2 A resposta pelo olhar da responsabilidade civil, 10

2 Conceito da responsabilidade civil, 13

3 A prevenção como cerne da responsabilidade civil contemporânea, 16

Título II – A Sanção Punitiva no Direito Privado, 19

1 O histórico das sanções punitivas no direito civil, 19

2 A refundação das sanções punitivas no direito civil, 25

3 Sanção e ilícito: dois conceitos interpenetrantes, 35

3.1 A pluralidade sancionatória do direito civil, 35

3.2 A fragmentação do ilícito civil, 44

4 Espécies de sanções civis punitivas, 53

4.1 Noções gerais, 53

4.2 A dicotomia: pena civil e pena privada, 56

STJ00099173

5 Estatuto jurídico da pena civil, 62
5.1 Atributos subjetivos da pena civil, 62
5.2 Atributos objetivos da pena civil, 67
6 As penas civis no direito positivo, 69
6.1 Os múltiplos reparatórios, 70
6.2 Pena civil de supressão de situações jurídicas, 74

Título III – A Função Preventiva da Responsabilidade Civil pelo Modelo da Pena Civil, 77
1 A multifuncionalidade da responsabilidade civil, 77
2 A prevenção como princípio, 78
3 As funções da responsabilidade civil, 82
3.1 O dogma da responsabilidade civil como sistema reparatório de danos, 82
3.2 Século XXI: o ocaso ético da técnica reparatória, 88
3.3 O renascer da função preventiva da responsabilidade civil, 92
3.4 A função precaucional da responsabilidade civil, 100
3.5 O pluralismo funcional da responsabilidade civil, 107
3.6 Responsabilidade civil: da contenção de danos à contenção de comportamentos, 114
4 Outros instrumentos civis com função preventiva, 119
4.1 A pena civil e as *astreintes*, 119
4.2 A *class action*, 122
5 A 3ª via – o resgate do lucro ilícito (*disgorgement*), 125
6 O outro vértice da culpa: a função de encorajamento, 135
7 A pena civil como uma alternativa ao Direito Penal – o direito punitivo, 141
7.1 A confluência entre os ilícitos penal e civil, 141
7.2 A migração da pena para o direito civil, 143
7.3 O direito privado como *tertium genus* do direito punitivo, 148
7.4 A reparação de danos como *terzo binario* do direito penal, 154
7.5 As sanções administrativas, 160

Título IV – O Ingresso da Pena Civil no Sistema de Direito Privado, 165
1 A experiência norte-americana dos *punitive damages* e do *law and economics*, 165
1.1 *Punitive damages*, 167
1.2 A Análise Econômica do Direito, 173
2 Critérios para a admissão da pena civil extracontratual no direito brasileiro, 190
2.1 Noções gerais, 190
2.2 A pena civil na ordem constitucional, 193
2.3 O dolo, a culpa e a pena civil, 196
2.4 A autonomia da pena civil perante a reparação de danos, 202
2.4.1 A autonomia da pena civil perante o dano patrimonial, 203
2.4.2 A autonomia da pena civil perante o dano moral, 207

STJ00099173

2.5 A aplicação da pena civil na teoria objetiva da responsabilidade civil, 215
2.6 O sujeito passivo da pena civil aquiliana, 217
2.7 O destinatário da pena civil extracontratual, 223
2.7.1 A vítima pode ser a beneficiária?, 223
2.7.2 O dano moral coletivo é um dano moral ou um dano social?, 228
2.8 A pena civil e o princípio da reserva legal, 232
2.9 A pena civil à luz da proporcionalidade, 244
2.10 Síntese: critérios determinantes para a incidência da pena civil, 249

Conclusão, 255

Bibliografia, 257