



Revista
Científica
Virtual

Edição 45
Ano 2024

TEMAS DO
DIREITO CIVIL
CONTEMPORÂNEO



OAB SP (Gestão 2022/2024)

Conselho Seccional

Presidente:

Maria Patrícia Vanzolini Figueiredo

Vice-Presidente:

Leonardo Sica

Secretária-Geral:

Daniela Marchi Magalhães

Secretária-Geral Adjunta:

Dione Almeida Santos

Tesoureiro:

Alexandre de Sá Domingues

Conselheiros Efetivos:

Alessandra Christine Bittencourt Ambrogi de Moura
Alexandre Luis Mendonça Rollo
Ana Claudia Silva Scalquette
Ana Luisa Porto Borges
Antonio Baptista Gonçalves
Antonio Ivo Aidar
Carlos Alberto Maluf Sanseverino
Carlos César Simões
Carlos Eduardo Dantas Costa
Carlos Figueiredo Mourão
Carmen Dora de Freitas Ferreira
Celia Regina Zapparolli Rodrigues de Freitas
Claudia Maria Soncini Bernasconi
Claudio Cardoso de Oliveira
Coriolano Aurélio de Almeida Camargo Santos
Cristiano Joukhadar
Daniela da Cunha Santos
Débora de Paula
Eduardo Ferrari Geraldes
Eginaldo Marcos Honório
Fernanda Matias Ramos
Fernando Peixoto de Araujo Neto
Flavia Filhorini Lepique
Flávia Mariana Mendes Ortolani
Flávio Murilo Tartuce Silva
Flávio Paschoa Junior
Francisco Jorge Andreotti Neto
Gisela da Silva Freire
Guilherme Hansen Cirilo
Guilherme Magri de Carvalho
Gustavo Granadeiro Guimarães
Haroldo Francisco Paranhos Cardella
Helcio Honda
Irapuã Santana do Nascimento da Silva
Isabela Castro de Castro
João Vinícius Mansur
José Chiachiri Neto
Juliana Fernandes de Marco
Katia Maria Louro Cação Araujo
Kelly Greice Moreira
Leandro Godines do Amaral
Ligia Maura Fernandes Garcia da Costa
Lívio Enescu
Luciana Barcellos Slosbergas
Luiz Alberto Bussab
Luiz Fernando Sá e Souza Pacheco
Manoel Alcides Nogueira de Sousa
Manuela Tavares
Marcela Carinhato Almeida Prado de Castro Valente
Marcelo Luis Roland Zovico
Márcia Rocha
Marcio Cezar Janjacomo
Marcio Gonçalves
Maria Cecilia Pereira de Mello
Mariana Arteiro Gargiulo
Marília Constantino Vaccari Polverel
Miriam Saeta Francischini
Mizael Conrado de Oliveira
Mônica Aparecida Gonçalves
Natália de Vincenzo Soares Martins
Nercina Andrade Costa
Nilma de Castro Abe

Conselheiros Suplentes:

Otavio Pinto e Silva
Priscila Akemi Beltrame
Rebeca de Macedo Salmazio
Ricardo Rui Giuntini
Ricardo Vita Porto
Roberta Guitarrari Azzone Colucci
Rodrigo Lemos Arteiro
Rosa Ramos
Sarah Hakim
Thaís Proença Cremasco
Vianei Aparecida Titoneli Principato
Yeda Costa Fernandes da Silva

Conselheiros Federais Titulares:

Ademar Pinheiro Sanches
Afonso Paciléo Neto
Alcenilda Alves Pessoa
Aleksander Mendes Zakimi
Alexandre Soares Louzada
Alexandrina Rosa Dias
Ana Carolina Lourenço Santos das Dores
Ana Laura Teixeira Martelli
Ana Paula de Almeida Santos
Ana Paula Menezes Faustino
André Aparecido Barbosa
Andreia Capucci
Arão dos Santos Silva
Awdrey Frederico Kokol
Bruna Fernanda dos Santos Umberto
Carla Cristiane Hallgren Silva
Cesar Amendolara
Charlene Aparecida Francisco da Silva
Claudia Duarte e Trinca
Daliana Cristina Dias Leite
Daniel Amorim Assumpção Neves
Daniel da Silva Castelo Oliveira
Diego Tavares
Élida de Souza Silva
Erazé Sutti
Erick Anselmo Barbosa
Eudécio Teixeira Ramos
Ezequias Alves da Silva
Fabiano Reis de Carvalho
Fabio Paulo Reis de Santana
Fabio Rodrigues Goulart
Fernando Jorge Neves Figueiredo
Flávia de Oliveira Santos do Nascimento
Flávio Marques Alves
Glaudecir José Passador
Gonçalo Batista Menezes Filho
Heloisa Helena Cidrin Gama Alves
Jesualdo Eduardo de Almeida Júnior
João Carlos Rizolli
Jocelino Pereira da Silva
José Fabiano de Queiroz Wagner
José Umberto Franco
Josué Justino do Rio
Juliana Abrusio Florêncio
Julianelli Caldeira Esteves Stelutte
Laurilia Ruiz de Toledo Veiga Hansen
Leandro Affonso Tomazi
Leisa Boreli Prizón
Leopoldo Luis Lima Oliveira
Luciana Monteiro Cossermelli Tornovsky
Lucimara Ferreira de Sousa

Luís Henrique Neris de Souza
Luiz Eduardo de Moura
Luiza Alexandrina Vasconcelos Oliver
Marco Antonio Pinto Soares Junior
Marcus Vinícius Lourenço Gomes
Maria Adelaide da Silva
Maria do Carmo Roldan Gonçalves
Marilza Nagasawa
Marina Priscila Romuchge
Mauricio Baptista Bunazar
Max Fernando Pavanello
Natália Sukita Barboza dos Santos
Nathália Carmo Silva Santos
Neilton Correia Neves
Nelci da Silva Rodrigues
Nelson Massaki Kobayashi Júnior
Néria Lucio Buzatto
Ricardo Ferrari Nogueira
Rosana Rufino
Roseli da Silva Santos
Sandra Andrade de Paula Amorim
Sara Lúcia de Freitas Osório Bononi
Silvio Henrique Mariotto Barboza
Simone das Merces Sapienza
Tania Karina Liberman
Tatiana Giorgini Fusco Cammarosano
Thalita Fernanda da Cruz Barreto Costa
Vanessa Rafael de Freitas
Wanderson Martins Rocha

Conselheiros Federais Suplentes:

Alessandra Benedito
Daniela Campos Liborio
Hello Rubens Batista Ribeiro Costa

Membros Honorários Vitalícios

Antonio Claudio Mariz De Oliveira
Caio Augusto Silva dos Santos
Carlos Miguel Castex Aidar
João Roberto Egydio Piza Fontes
José Roberto Batochio
Luiz Flávio Borges D'urso
Marcos Da Costa



Diretoria ESA OAB SP (GESTÃO 2022/2024)

Conselho Curador

Diretor ESA OAB SP:

Flávio Murilo Tartuce Silva

Vice-diretora ESA OAB SP:

Sarah Hakim

Coordenador Científico:

Carlos Eduardo Nicoletti Camillo

Coordenador Pedagógico:

Antônio Rodrigues de Freitas Júnior

Coordenador Geral das Áreas Geográficas:

Sérgio Carvalho de Aguiar Vallim Filho

**Escola Superior de Advocacia
Núcleos Temáticos**

Advocacia Pública:
Ricardo Ferrari Nogueira

Arbitragem:
Daniela Monteiro Gabbay

Ciências Criminais:
Mauricio Schaun Jalil

Compliance:
Mariângela Tomé Lopes

Contencioso Estratégico:
William Santos Ferreira

Coordenador Científico:
Carlos Eduardo Nicoletti Camillo

Coordenador Geral das Áreas Geográficas:
Sérgio Carvalho de Aguiar Vallim Filho

Coordenador Pedagógico:
Antonio Rodrigues de Freitas Jr.

Direito Administrativo:
Lilian Regina Gabriel Moreira Pires

Direito Agrário:
Maurício Baptista Bunazar

Direito Ambiental:
Humberto Adami Santos Júnior

Direito Civil:
Marcelo Tuzzi Otero

Direito Coletivo Do Trabalho:
Ana Cecília de Martino

Direito Comercial:
Paula Andrea Forgioni

Direito Concorrencial:
Gabriel de Orleans e Bragança

Direito Constitucional:
André Ramos Tavares

Direito da Diversidade Racial e Antirracista:
Irapuã Santana do Nascimento da Silva

Direito da Infância e da Juventude:
Oswaldo Peregrina Rodrigues

Direito da Pessoa Com Deficiência:
Roberto Bolonhini Júnior

Direito cde Família:
Marcelo Tuzzi Otero

Direito de Seguro e Resseguro:
Angelica Lucia Carlini

Direito Desportivo:
Leonardo Andreotti Paulo de Oliveira

Direito Digital:
Juliana Abrusio Florêncio

Direito do Consumidor:
Fabrício Bolzan de Almeida

Direito do Terceiro Setor:
Paula Raccanello Storto

Direito do Trabalho:
Ricardo Pereira de Freitas Guimarães

Direito e Regulação:
Camila Ferrara Padin

Direito e Relações Interdisciplinares:
Aguida Arruda Barbosa

Direito Educacional:
José Moisés Ribeiro

Direito Eleitoral:
Alexandre Luís Mendonça Rollo

Direito Imobiliário:
Cesar Calo Peghini

Direito Internacional:
Gustavo Ferraz de Campos Mônaco

Direito Internacional do Trabalho e Desportivo:
Flávia de Almeida de Oliveira Zanini

Direito Médico e da Saúde:
Marli Aparecida Sampaio

Direito Notarial e Registral:
Marcus Vinicius Kikunaga

Direito Previdenciário:
Theodoro Vicente Agostinho

Direito Processual Civil:
Daniel Amorim Assumpção Neves

Direito Processual do Trabalho:
Olívia de Quintana Figueiredo Pasqualeto

Direito Processual Penal:
Thamara Duarte Cunha Medeiros

Direito Tributário:
Fulvia Helena de Gioia

Direito, Diversidade e Gênero:
Tainá Góis

Direitos Humanos:
Carmela Dell Isola

Dogmática do Direito Penal:
João Paulo Orsini Martinelli

Filosofia e Sociologia do Direito:
Viviane Vidigal Castro

Mediação:
Celia Regina Zapparolli Rodrigues de Freitas

Prevenção e Solução Extrajudicial De Litígios:
Fernanda Tartuce Silva

Privacidade e Proteção de Dados:
Ricardo Freitas Silveira

Recuperação Judicial e Falência:
Ivan Lorena Vitale Junior

Responsabilidade Civil:
Rosa Maria Barreto Borriello de Andrade Nery

Teoria Geral do Direito:
Nehemias Domingos de Melo

Violência Doméstica e Gênero:
Bruna Soares Angotti Batista de Andrade

Sumário

9 Apresentação

14

1. A SIMULAÇÃO NOS VINTE ANOS DE CÓDIGO CIVIL DE 2002 E A SUA APLICAÇÃO JURISPRUDENCIAL
Flávio Tartuce

30

3. O VENCIMENTO ANTECIPADO DA OBRIGAÇÃO E A SUA INFLUÊNCIA NA AFERIÇÃO DO MARCO INICIAL DO FATO JURÍDICO DA PRESCRIÇÃO: NOTAS A UMA DECISÃO JUDICIAL
Marcos Catalan

48

5. MEDIAÇÃO E FRANCHISING
Fernanda Tartuce

70

7. DA RESPONSABILIDADE CIVIL À RESPONSABILIDADE POR DANOS: RAZÕES PARA A MUDANÇA DE COMO COMPREENDER O INSTITUTO
Pablo Malheiros da Cunha Frota

27

2. IMPRESSÕES SOBRE O EXERCÍCIO DA AUTONOMIA PRIVADA NO CONTEXTO DO DIREITO PROCESSUAL CONTEMPORÂNEO
Rosa Nery

38

4. RESPONSABILIDADE POR DANO DECORRENTE DE VIOLAÇÃO À FUNÇÃO SOCIAL DO CONTRATO: NOTAS AO DECIDIDO PELO STJ AO JULGAR O RECURSO ESPECIAL 1.295.838/SP
André Luiz Arnt Ramos

63

6. AVANÇOS TECNOLÓGICOS NA SAÚDE, CONFLITOS E PAPEL DA JUNTA MÉDICA
Angélica Carlini

88

8. O ABANDONO AFETIVO E A RESPONSABILIDADE CIVIL

Cláudia Stein Vieira

99

9. PREVIDÊNCIA PRIVADA E A INCOMUNICABILIDADE DOS VALORES DEPOSITADOS PARA FINS DE PARTILHA DE BENS NO DIVÓRCIO

Debora Brandão

112

10. QUESTÕES POLÊMICAS SOBRE A IRREPETIBILIDADE DOS ALIMENTOS NO DIREITO DE FAMÍLIA

Carlos E. Elias de Oliveira

128

11. OS HERDEIROS LEGATÁRIOS NO DIREITO CIVIL CONTEMPORÂNEO: AMPLIAÇÃO DA LIBERDADE DE TESTAR E PROTEÇÃO DOS VULNERÁVEIS

Giselda Maria Fernandes Novaes Hironaka

138

12. TÉCNICAS DE ACELERAÇÃO DA PARTILHA NO CPC/2015

Ricardo Calderón

Revista Científica Virtual

Edição 45
Ano 2024

ESCOLA SUPERIOR DE
ADVOCACIA

São Paulo, OAB SP - 2024

COORDENAÇÃO TÉCNICA

COORDENADOR GERAL

Adriano de Assis Ferreira

COORDENADOR
ACADÉMICO

Erik Chiconelli Gomes

COORDENADOR
AUDIOVISUAL

Ruy Dutra

PROJETO GRÁFICO

Rubia Duarte

FALE CONOSCO

Rua Cincinato Braga, 37,

13º andar

São Paulo / SP

Tel. 55 11.3346.6800

Publicação Trimestral

ISSN - 2175-4462

Direitos - Periódicos.

Ordem dos Advogados do

Brasil

Apresentação

Erik Chiconelli Gomes¹

É com grande entusiasmo que apresentamos a edição número 45 da Revista Científica da ESA/OABSP, uma compilação que reúne uma variedade de análises profundas e discussões sobre temas essenciais no direito civil e processual contemporâneo. Nesta edição, destacamos artigos que vão desde a análise da simulação no Código Civil e a autonomia privada no direito processual até questões complexas como a responsabilidade por danos, a eficácia da mediação em franchising, e as inovações no processo de partilha de bens. Os autores, especialistas renomados em suas áreas, oferecem contribuições valiosas e propostas para adaptações normativas que refletem. Esta edição da Revista tem a coordenação geral do Prof. Flávio Tartuce, Diretor Geral da ESA/OABSP e Conselheiro Seccional da OABSP.

Elaborado por ele, nosso coordenador, o primeiro artigo comemora os vinte anos do Código Civil de 2002, focando em um dos seus institutos mais intrigantes: a simulação. O autor inicia com uma revisão histórica do conceito de simulação, traçando sua evolução desde as origens do direito até sua consolidação no Código Civil atual. Flávio Tartuce classifica a simulação em absoluta e relativa, onde a primeira implica em um negócio jurídico completamente fictício e a segunda envolve um negócio jurídico válido que oculta outro devido a alguma ilicitude.

O texto avança ao discutir a aplicabilidade e interpretação jurisprudencial deste conceito ao longo dos últimos anos, analisando casos emblemáticos em que a simulação foi alegada, revelando como os Tribunais têm abordado o tema em decisões recentes.

Essa análise crítica ajuda a entender a relevância da categoria nas dinâmicas jurídicas contemporâneas e propõe direções para futuras interpretações e aplicações práticas desse conceito, considerando os desafios impostos por novas formas de transações comerciais e tecnológicas.

O segundo artigo aborda as impressões sobre o exercício da autonomia privada no direito processual contemporâneo, por Rosa Maria de Andrade Nery. Este texto explora a crescente preferência por Tribunais arbitrais e a autonomia na escolha do Direito aplicável, trazendo à tona uma discussão sobre racionalidade econômica e conhecimento jurídico. Rosa Nery explora a mudança paradigmática no Direito Processual, com especial enfoque na escolha dos tribunais arbitrais como mecanismo preferencial de resolução de litígios por entidades empresariais. Aborda também a autonomia das partes na eleição do direito aplicável nos procedimentos arbitrais, uma prática que reflete uma busca por eficiência e rapidez, contrastando com a morosidade percebida no Judiciário tradicional.

¹ Pós-Doutorando - FDUSP. Doutor e Mestre em História Econômica na Universidade de São Paulo (USP). Especialista em Economia do Trabalho (Unicamp) e Direito do Trabalho (USP). Bacharel em Ciências Sociais, Direito e História (USP). Coordenador de Cursos Livres (Extensão) e do Grupo de Pesquisa e Estudos na Escola Superior de Advocacia (ESA/OABSP).