

NEHEMIAS DOMINGOS DE MELO

Advogado, palestrante, conferencista e parecerista. Professor de Direito Civil, Direito Processual Civil e Direitos Difusos nos cursos de graduação e pós-graduação na Universidade Paulista - UNIP. É também professor convidado da Escola Paulista de Direito (EPD), das Faculdade Metropolitanas Unidas (FMU) e de outros cursos de pós-graduação. Coordenador do Núcleo de Teoria Geral do Direito na Escola Superior de Advocacia (ESA/SP).

DEFESA DO CONSUMIDOR EM JUÍZO

► **POR DANOS CAUSADOS
EM ACIDENTES DE CONSUMO**

2ª EDIÇÃO

1ª. edição 2010 – Editora Atlas


EDITORA MIZUNO
QUALIDADE E SÉRIEDADE EM LIVROS

PARTE I DOS FUNDAMENTOS DA PROTEÇÃO CONSUMERISTA

CAPÍTULO 1

O Surgimento do Movimento Consumerista

1. A revolução industrial.....	23
2. O consumerismo na antiguidade.....	24
3. O surgimento do consumerismo moderno	26
4. A legislação consumerista brasileira.....	28

CAPÍTULO 2

Dos Partícipes nas Relações de Consumo

1. Introdução ao tema.....	35
2. O consumidor	35
2.1 O consumidor <i>stricto sensu</i>	37
2.2 Consumidor pessoa jurídica ou profissional.....	38
2.2.1 Teoria minimalista ou finalista – subjetiva	38
2.2.2 Teoria maximalista ou objetiva	41
2.2.3 Teoria da causa final	42
2.3 Consumidor por equiparação.....	44
2.3.1 Da coletividade de pessoas	44
2.3.2 Das vítimas do acidente de consumo (<i>bystander</i>).....	45
2.3.3 Das pessoas expostas às práticas abusivas	47
2.4 Da importância da equiparação	48
3. O fornecedor.....	51
4. O produto.....	52
5. O serviço	53
5.1 Serviços públicos	54
5.2 Serviços bancários	56

CAPÍTULO 3

Da Proteção Legal ao Consumidor

1. A Constituição Federal de 1988 e o consumidor	59
2. O Código de Defesa do Consumidor.....	61

CAPÍTULO 4

Dos Princípios Informativos nas Relações de Consumo

1. Os princípios gerais de direito	65
2. Dos princípios constitucionais aplicáveis às relações de consumo	66
2.1 Princípio da soberania.....	67
2.2 Princípio da cidadania	68
2.3 Princípio da dignidade da pessoa humana	68
2.4 Princípio da isonomia	71
2.5 Princípios gerais da ordem econômica	72
3. Dos princípios na legislação consumerista	73
3.1 Princípio da boa-fé objetiva.....	74
3.1.1 Dos deveres anexos à boa-fé	75
3.1.1.1 Dever anexo da transparência.....	76
3.1.1.2 Do dever de informação.....	78
3.1.1.3 Do dever de segurança.....	80
3.2 Princípio da Vulnerabilidade.....	82
3.3 Princípio da equidade.....	85

CAPÍTULO 5

Responsabilidade Civil nas Relações de Consumo

1. Histórico da responsabilização civil.....	87
2. A responsabilidade objetiva no CDC	91
3. Das excludentes previstas no CDC.....	94
3.1 Não colocação do produto no mercado	95
3.2 Inexistência do defeito apontado.....	96
3.3 Culpa exclusiva da vítima ou de terceiro.....	97
4. Outras possíveis excludentes (não previstas no CDC)	98
4.1 Culpa concorrente	99
4.2 Caso fortuito e força maior	100
5. Dano indenizável	103
5.1 Dano material ou patrimonial	104
5.2 Dano moral ou extrapatrimonial	105
5.2.1 Dano moral ou meros dissabores: como identificar?	107

5.2.2 Por que indenizar o dano moral?	108
5.2.3 Desnecessidade de prova do dano moral.....	109
5.2.3.1 Dano moral pela contaminação de alimento com corpo estranho.....	110
5.2.3.2 Uso indevido de marca dispensa prova de dano material e moral.....	111
5.2.3.3 Recusa do plano de saúde a autorizar tratamento médico emergencial.....	111
5.2.3.4 Comercialização de dados pessoais em banco de dados.....	112
5.2.3.5 Conclusão.....	113
5.2.4 Da fixação do valor indenizatório por dano moral.....	113
5.3 Dano estético	115
5.4 Da cumulatividade do dano material, moral e estético.....	116
5.5 Dano reflexo ou a ricochete	118

PARTE II **DOS ACIDENTES PELO FATO DE PRODUTO OU DE SERVIÇO** **E A PROTEÇÃO CONSUMERISTA**

CAPÍTULO 6

Responsabilidade do Fornecedor pelo Fato de Produto

1. Da responsabilidade pelo fato do produto.....	123
2. Dos responsáveis pelo dever indenizatório.....	125
2.1 Fornecedor real.....	125
2.1.1 O fabricante.....	125
2.1.2 O produtor.....	127
2.1.3 O construtor	127
2.2 Fornecedor aparente.....	128
2.3 Fornecedor presumido	129
2.4 O comerciante	129
3. Defeitos de produtos (tipologia).....	130
3.1 Defeitos por falha de criação.....	131
3.2 Defeitos por falha de produção	132
3.3 Defeitos por falha de informação	133
3.4 Defeitos por falta de segurança	134
3.5 Risco de desenvolvimento	135
4. Vejamos um exemplo concreto	138
4.1 Dever de informar.....	138
4.2 Culpa concorrente	139
5. Diferenças entre vício e defeito de produto.....	139

CAPÍTULO 7

Responsabilidade do Fornecedor pelo Fato de Serviço

1. Do fato do serviço.....	143
2. Do defeito do serviço e sua tipologia.....	144
3. Dos responsáveis pelo dever indenizatório.....	145
4. A exceção quanto aos profissionais liberais.....	147
4.1 O profissional liberal.....	147
4.2 Obrigação de meio e obrigação de resultado	149
5. Serviços públicos.....	150

PARTE III

DA DEFESA DO CONSUMIDOR EM JUÍZO

CAPÍTULO 8

Da Competência do Juízo

1. Competência	155
2. Foro privilegiado para o consumidor individualmente considerado.....	155
3. Competência da justiça estadual em casos de superendividamento do consumidor	157
4. Competência nas ações coletivas	158

CAPÍTULO 9

Da Solidariedade entre os Participantes na Cadeia de Produção/Distribuição

1. Notas introdutórias	161
2. Solidariedade condicionada do comerciante pelo fato de produto.....	162
3. Responsabilidade solidária do fornecedor por seus prepostos.....	164
4. Teoria da aparência	165

CAPÍTULO 10

Valor da Causa e Sucumbência

1. Regras gerais do valor da causa.....	169
1.1 Correção de ofício pelo juiz.....	170
1.2 Impugnação ao valor da causa	171
1.3 Importância da atribuição de valor a qualquer causa.....	171
2. Do valor da causa nas ações por danos morais	172
3. Sucumbência.....	174
4. Sucumbência nas ações por danos morais.....	175

CAPÍTULO 11

Da Justiça Gratuita

1. A democratização de acesso à justiça.....	177
--	-----

2. Da gratuidade de justiça no novo CPC	178
3. Da concessão de justiça gratuita a todos que dela necessitem	181
4. A justiça gratuita e o Código de Defesa do Consumidor	182
5. Da interpretação do texto legal.....	184
6. Da diferença entre “assistência judiciária gratuita” e “gratuidade de justiça”	186
7. Notas conclusivas.....	187

CAPÍTULO 12

Das Tutelas Provisórias

1. Disposições gerais	189
2. Conceito de tutela provisória	192
3. Características.....	193
4. Espécies de tutelas provisórias	194
4.1 De urgência ou evidência.....	194
4.2 Antecedente ou incidente	195
4.3 Antecipada ou cautelar	196
5. Recorribilidade das provisórias	196
6. Poder geral de cautela do juiz	196
7. Dever de fundamentação do juiz.....	197
8. Competência do juízo.....	197
9. Das tutelas de urgência.....	197
9.1 Efetivação das medidas cautelares.....	198
9.2 Responsabilidade pelos danos causados	199
9.3 Tutela antecipada em caráter antecedente	199
9.3.1 Negativa de concessão da tutela antecipada antecedente.....	200
9.3.2 Estabilização da tutela antecipada antecedente.....	200
9.3.3 Revisão da tutela estabilizada	201
9.4 Tutela cautelar requerida em caráter antecedente.....	202
9.4.1 Citação do réu.....	202
9.4.2 Aditamento da petição inicial antecedente.....	202
9.4.3 Eficácia de tutela concedida	203
9.4.4 Indeferimento da tutela cautelar.....	203
9.5 Fungibilidade das tutelas provisórias	203
10. Tutela de evidência.....	203
10.1 Diferenças entre tutela de evidência e tutela de urgência	204
10.2 Concessão liminar	205
10.3 Tutela de evidência e julgamento antecipado	205
11. Tutelas provisórias contra a fazenda pública.....	206

CAPÍTULO 13

Vedação do Instituto de Denúnciação à Lide

1. A denúnciação da lide.....	207
2. A proibição de denúnciação à lide no CDC	208
3. Exceção segundo a jurisprudência do STJ	209
4. Do chamamento ao processo.....	210

CAPÍTULO 14

Inversão do Ônus da Prova

1. A questão do ônus da prova.....	211
2. Ônus da prova nas ações por acidentes de consumo	212
3. Inversão do ônus da prova <i>ope judicis</i>	213
4. Inversão do ônus da prova em face dos profissionais liberais	215
5. Momento da inversão.....	218
6. Dos custos com a realização da prova.....	219
7. Determinação de ofício ou a requerimento da parte	221
8. Carga probatória dinâmica	222

CAPÍTULO 15

Da Prescrição e Decadência

1. Notas introdutórias	225
2. Decadência.....	226
3. Prescrição.....	228
3.1 Prescrição nas relações securitárias.....	230
3.2 Prazo para ajuizamento da ação de indenização em face de inscrição indevida em banco de dados	232
3.3 Prazo prescricional nas ações de responsabilidade civil contratual	233

CAPÍTULO 16

Da Desconsideração da Personalidade Jurídica

1. A origem da desconsideração	235
2. A desconsideração no Código Civil	236
3. A desconsideração no CDC.....	237
4. A desconsideração não anula a personalidade da empresa	238
5. A desconsideração no novo CPC.....	239

CAPÍTULO 17

A Proteção Coletiva do Consumidor

1. Histórico das ações coletivas no Brasil	243
2. Dos legitimados para as ações coletivas	245
3. Da importância das ações coletivas	247

CAPÍTULO 18

Do Procedimento nos Juizados Especiais Cíveis Estaduais Lei N° 9.099/95

1. Da opção do consumidor pelo JEC	249
2. Dos princípios informativos dos juizados especiais	249
3. Do cabimento desse procedimento	250
4. Ações que não podem ser propostas nos juizados	251
5. Da competência de foro	252
6. Do juiz, dos conciliadores e dos juízes leigos	252
7. As partes.....	253
8. Da representação processual.....	253
9. Dos atos processuais, do pedido, das citações e intimações	254
10. Das audiências	255
10.1 Da audiência de conciliação.....	256
10.2 Do juízo arbitral	256
10.3 Da audiência de instrução e julgamento	256
11. Da resposta do réu	257
12. Das provas	258
13. Da sentença e dos recursos.....	258
14. Da extinção do processo sem julgamento do mérito.....	259
15. Da execução dos julgados	260
16. Execução de título extrajudicial	261
17. Das despesas processuais.....	262
18. Homologação de acordos extrajudiciais.....	262

CAPÍTULO 19

A Jurisprudência do STJ na Questão de Danos aos Consumidores

1. Notas introdutórias	263
2. Súmulas do STJ	264
3. Julgados e teses do STJ	267
4. Repetitivos anotados	275

CAPÍTULO 20

Por Uma Nova Teoria da Reparação por Danos Morais

1. Premissas Básicas	295
2. Proposta de alteração do Código Civil	298

REFERÊNCIAS	301
--------------------------	------------