

**UNIVERSIDADE DO VALE DO ITAJAÍ – UNIVALI**  
**PRÓ-REITORIA DE PESQUISA, PÓS-GRADUAÇÃO, EXTENSÃO E CULTURA -**  
**ProPPEC**  
**CENTRO DE EDUCAÇÃO DE CIÊNCIAS JURÍDICAS, POLÍTICAS E SOCIAIS -**  
**CEJURPS**  
**CURSO DE PÓS-GRADUAÇÃO *STRICTO SENSU* EM CIÊNCIA JURÍDICA – CPCJ**  
**PROGRAMA DE MESTRADO EM CIÊNCIA JURÍDICA – PMCJ**  
**ÁREA DE CONCENTRAÇÃO: FUNDAMENTOS DO DIREITO POSITIVO**

**A FUNÇÃO SOCIAL DO CONTRATO PRIVADO:**  
**limite da liberdade de contratar**

**PAULO ROBERTO FROES TONIAZZO**

**Orientador: Prof. Dr. José Isaac Pilati**

**Co-orientador: Prof. MSc Fernando F. A. Fernandez**

**Itajaí [SC], junho de 2004.**

**UNIVERSIDADE DO VALE DO ITAJAÍ – UNIVALI**  
**PRÓ-REITORIA DE PESQUISA, PÓS-GRADUAÇÃO, EXTENSÃO E CULTURA -**  
**ProPPEC**  
**CENTRO DE EDUCAÇÃO DE CIÊNCIAS JURÍDICAS, POLÍTICAS E SOCIAIS -**  
**CEJURPS**  
**CURSO DE PÓS-GRADUAÇÃO *STRICTO SENSU* EM CIÊNCIA JURÍDICA – CPCJ**  
**PROGRAMA DE MESTRADO EM CIÊNCIA JURÍDICA – PMCJ**  
**ÁREA DE CONCENTRAÇÃO: FUNDAMENTOS DO DIREITO POSITIVO**

**A FUNÇÃO SOCIAL DO CONTRATO PRIVADO:  
limite da liberdade de contratar**

**PAULO ROBERTO FROES TONIAZZO**

Dissertação submetida à  
Universidade do Vale do Itajaí – UNIVALI,  
como requisito final à obtenção do título  
de Mestre em Ciência Jurídica.

**Orientador: Prof. Dr. José Isaac Pilati**

**Co-orientador: Prof. MSc Fernando F. A. Fernandez**

**Itajaí [SC], junho de 2004.**

Esta Dissertação foi julgada APTA para a obtenção do título de Mestre em Ciência Jurídica e aprovada, em sua forma final, pela Coordenação do Curso de Pós-Graduação *stricto sensu* em Ciência Jurídica da Universidade do Vale do Itajaí (CPCJ/UNIVALI).

**Professor Doutor José Isaac Pilati**  
Orientador

**Professor Doutor Cesar Luiz Pasold**  
Coordenador

**Apresentada perante a Banca Examinadora composta pelos Professores:**

**Professor Doutor José Isaac Pilati**  
Orientador e Presidente da Banca

**Professor Doutor Cesar Luiz Pasold**  
Membro da Banca

**Professor Doutor Alvaro Borges de Oliveira**  
Membro da Banca

## DECLARAÇÃO DE ISENÇÃO DE RESPONSABILIDADE

Declaro, para todos os fins de direito, que assumo total responsabilidade pelo aporte ideológico conferido ao presente trabalho, isentando a Universidade do Vale do Itajaí – UNIVALI, a Coordenação do Curso de Pós-Graduação *stricto sensu* em Ciência Jurídica (CPCJ/UNIVALI), a Banca Examinadora e o Orientador de toda e qualquer responsabilidade acerca do mesmo.

Itajaí, junho de 2004.

**Paulo Roberto Froes Toniazzo**

Mestrando

*Dedico este trabalho, com todo o Amor, aos meus filhos **Miriam Paola e Paulo Roberto Toniazco Júnior**, como exemplo de luta e busca constante do aprimoramento, como operador jurídico e como ser humano.*

**Agradeço:**

- A minha companheira de todas as horas **Cristina Balceiro da Motta** pelo seu amor, incentivo e confiança permanentes;
- aos meus pais **Silvio Antonio Toniazzo e Leoncina Froes Toniazzo** que são os meus paradigmas de vida;
- aos meus irmãos **José Renan, Maria Regina e Silvia Toniazzo**, pelos exemplos de luta e perseverança na busca de seus ideais;
- ao meu Orientador **Professor Doutor José Isaac Pilati**, com a minha admiração científica e especial gratidão;
- ao meu Co-orientador **Professor Mestre Fernando Francisco Afonso Fernandez**, exemplo acadêmico, pelas relevantes contribuições;
- ao meu amigo **Professor Mestre José Wanderlei Kozima**, pelo auxílio, no momento mais difícil deste trabalho;
- à **Academia Judicial**, ao **Tribunal de Justiça de Santa Catarina** e à **Associação dos Magistrados Catarinenses**, pelo apoio efetivo;
- aos meus **Colegas Mestrandos** pela solidariedade e incentivo, durante todo o curso;
- a **Deus**, fonte de toda luz e inspiração.

## SUMÁRIO

<b>RESUMO</b> .....	ix
<b>RESUMEN</b> .....	xi
<b>INTRODUÇÃO</b> .....	1

### Capítulo 1

## ASPECTO TEÓRICO E NOTÍCIA HISTÓRICA DO DIREITO CONTRATUAL

<b>1.1 CONSIDERAÇÕES INICIAIS</b> .....	5
<b>1.2 NOÇÃO DE CONTRATO</b> .....	6
<b>1.3 NOTÍCIA HISTÓRICA</b> .....	7
<b>1.4 LIMITAÇÕES À AUTONOMIA DA VONTADE</b> .....	18
<b>1.5 FLEXIBILIZAÇÃO DA FORÇA OBRIGATÓRIA DO CONTRATO</b> .....	28
<b>1.6 SÍNTESE DO EXPOSTO</b> .....	37

### Capítulo 2

## FUNÇÃO SOCIAL DO CONTRATO: noção e âmbito de incidência

<b>2.1 CONSIDERAÇÕES INICIAIS</b> .....	38
<b>2.2 NOÇÃO DE FUNÇÃO SOCIAL</b> .....	39
<b>2.3 FUNÇÃO SOCIAL DA PROPRIEDADE</b> .....	45
<b>2.4 FUNÇÃO SOCIAL DO CONTRATO</b> .....	52
<b>2.5 FUNÇÃO SOCIAL E ATO JURÍDICO PERFEITO</b> .....	57
<b>2.6 FUNÇÃO SOCIAL E SEGURANÇA JURÍDICA</b> .....	61
<b>2.7 SÍNTESE DO EXPOSTO</b> .....	69

## Capítulo 3

**NOVO SENTIDO DA LIBERDADE DE CONTRATAR**

<b>3.1 CONSIDERAÇÕES INICIAIS.....</b>	<b>71</b>
<b>3.2 LIMITES À LIBERDADE DE CONTRATAR.....</b>	<b>72</b>
<b>3.3 LIMITES IMPOSTOS AOS CONTRATANTES.....</b>	<b>82</b>
<b>3.4 DIRIGISMO CONTRATUAL.....</b>	<b>89</b>
<b>3.5 REVISÃO JUDICIAL DO CONTRATO.....</b>	<b>96</b>
<b>3.6 SÍNTESE DO EXPOSTO.....</b>	<b>100</b>
<b>CONSIDERAÇÕES FINAIS.....</b>	<b>101</b>
<b>REFERÊNCIAS DAS FONTES CITADAS.....</b>	<b>108</b>

## RESUMO

Esta Dissertação tem como *objeto* a Função Social do Contrato e como *objetivo* a caracterização da Função Social do Contrato e a identificação de alguns de seus reflexos na Liberdade de Contratar. A partir da visão histórica do direito contratual, a Pesquisa procurou, em três capítulos, caracterizar a Função Social do Contrato e os limites, positivos e negativos, impostos à Liberdade de Contratar. Concluiu-se que o Contrato modificou-se, ao longo do tempo, seja no conteúdo, na forma ou nas funções, em razão da própria transformação social, econômica e política da Sociedade, sendo notória a passagem da teoria geral do Contrato da concepção individualista para uma concepção marcada pela supremacia do social, na qual o interesse geral e a justiça predominam sobre a Liberdade individual. Concluiu-se, ainda, ser impossível reduzir a uma fórmula abstrata e genérica tudo aquilo que constitui o conteúdo ou o âmbito de incidência da Função Social do Contrato. Da mesma forma, concluiu-se que o reconhecimento expresso da existência de uma Função Social, desempenhada pelo Contrato, acrescenta aos requisitos do ato jurídico perfeito um novo fundamento de validade, sem prejuízo à segurança jurídica. Por fim, concluiu-se que a Liberdade Contratual não é absoluta e encontra limites impostos pela Função Social do Contrato, através de normas legais, procedimentos administrativos e decisões jurisdicionais, levando-se em consideração os legítimos interesses da Sociedade, na concretização da Justiça Social, inspirada na solidariedade humana. Finalmente, quanto à Metodologia empregada, registra-se que, na Fase de Investigação foi utilizado o Método Indutivo; na Fase de Tratamento de Dados, o Método Cartesiano e o Relatório dos Resultados, expresso, na presente Dissertação é composto na base lógica Indutiva<sup>1</sup>,

---

<sup>1</sup> Sobre os Métodos e Técnicas nas diversas Fases da Pesquisa Científica, vide PASOLD, Cesar Luiz. *Prática da pesquisa jurídica: idéias e ferramentas úteis para o pesquisador do Direito*, p. 99-125.

com o apoio das Técnicas do Referente, das Categorias, dos Conceitos Operacionais e da Pesquisa Bibliográfica<sup>2</sup>. Como categorias, foram selecionadas as seguintes: Contrato, Negócio Jurídico, Função Social, Justiça Social, Autonomia da Vontade, Força Obrigatória, Limite, Liberdade de Contratar, Solidariedade Social, Dirigismo Contratual, todas conceituadas ao longo e no momento próprio da dissertação.

---

<sup>2</sup> Quanto às Técnicas mencionadas, vide PASOLD, Cesar Luiz. *Prática da pesquisa jurídica: idéias e ferramentas úteis para o pesquisador do Direito*, especialmente p. 61-71, 31-41, 45-58 e 99-125, nesta ordem.

## RESUMEN

Esta Tesilla tiene como *objeto* la Función Social del Contrato y como *objetivo* la caracterización de la Función Social del Contrato y la identificación de algunos de sus reflejos en la Libertad de Contratar. A partir de la visión histórica del derecho contractual, la Pesquisa busco, en tres capítulos, caracterizar la Función Social del Contrato y los límites, positivos y negativos, impuestos a la Libertad de Contratar. Se concluyo que o Contrato se modifiko, a lo largo del tiempo, sea en el contenido, en la forma o en las funciones, en razón de la propia transformación social, económica y política de la Sociedad, siendo notorio el pasaje de la teoría general del Contrato de la concepción individualista para una concepción marcada por la supremacía de lo social, en la cual el interés general y la justicia predominan sobre la Libertad individual. Se concluyo, todavía, ser imposible reducir a una fórmula abstracta y genérica todo aquello que constituye el contenido o el ámbito de incidencia de la Función Social do Contrato. De igual forma, se concluyo que el reconocimiento expreso de la existencia de una Función Social, desempeñada por el Contrato, acrecienta a los requisitos del acto jurídico perfecto un nuevo fundamento de validez, sin perjuicio para la seguridad jurídica. Por fin, se concluyo que la Libertad Contractual no es absoluta y encuentra límites impuestos por la Función Social del Contrato, por intermedio de normas legales, procedimientos administrativos y decisiones jurisdiccionales, llevándose en consideración los legítimos intereses de la Sociedad, en la concretización de Justicia Social, inspirada en la solidaridad humana. Finalmente, cuanto a la Metodología empleada, se registra que, en la Fase de Investigación fue utilizado el Método Inductivo; en la Fase de Tratamiento de Datos, el Método Cartesiano y el Relato de los Resultados, expresos, en la presente Tesilla fue compuesto con base

lógica Inductiva<sup>3</sup>, con el apoyo de las Técnicas del Referente, de las Categorías, de los Conceptos Operacionales y de la Pesquisa Bibliográfica<sup>4</sup>. Como categorías, fueron seleccionadas las siguientes: Contrato, Negocio Jurídico, Función Social, Justicia Social, Autonomía de la Voluntad, Fuerza Obligatoria, Limite, Libertad de Contratar, Solidariedad Social, Dirigismo Contractual, todas conceptuadas a lo largo y en el momento propio de la Tesilla.

---

<sup>3</sup> Sobre los Métodos y Técnicas en las diversas Fases de la Pesquisa Científica, vide PASOLD, Cesar Luiz. *Prática da pesquisa jurídica: idéias e ferramentas úteis para o pesquisador do Direito*, p. 99-125.

<sup>4</sup> Quanto a los Técnicas mencionadas, vide PASOLD, Cesar Luiz. *Prática da pesquisa jurídica: idéias e ferramentas úteis para o pesquisador do Direito*, especialmente p. 61-71, 31-41, 45-58 e 99-125, en este orden.