

A PROTEÇÃO CONTRA DISCRIMINAÇÃO NO DIREITO CONTRATUAL BRASILEIRO

THE PROTECTION AGAINST DISCRIMINATION IN BRAZILIAN CONTRACT LAW

JORGE CESA FERREIRA DA SILVA

Mestre em Direito Civil. Professor. Advogado.

Recebido em: 05.09.2014
Aprovado em: 17.09.2014

ÁREA DO DIREITO: Constitucional; Processual

RESUMO: Proteções antidiscriminatórias no direito privado envolvem um conjunto de questões jurídicas complexas. Por um lado, regras protetivas se fazem necessárias não só para coibir abusos, mas também para garantir o acesso de parcelas significativas da população a bens sociais relevantes. Por outro lado, uma proteção excessiva pode atingir irrazoavelmente o núcleo do direito privado, a autonomia privada, além de se apresentar, em algumas situações, contraproducente e ineficiente. O texto busca problematizar o tema, por meio da análise do assim chamado direito da antidiscriminação – conforme ele é normalmente entendido no direito comparado – em conexão com o atual perfil do direito contratual brasileiro. A análise dos aspectos relevantes do direito contratual inicia-se com a Constituição chegando aos efeitos jurídicos previstos pela ordem jurídica.

PALAVRAS-CHAVE: Antidiscriminação – Contratos no Brasil – Direitos Fundamentais – Constituição brasileira – Código Civil brasileiro.

ABSTRACT: Protection against discrimination in private law is predicated on addressing a number of complex legal questions. On the one hand, protective rules are needed to curb abuse as well as to assure access to important social goods to significant parts of the population. On the other hand, too high a level of protection might unreasonably weaken the core of private law, i.e. the autonomy of private agents, as well as, in some occasions, prove to be counterproductive and inefficient. This contribution attempts to address the issue by analyzing "Anti-discrimination Law" (as this is understood across different legal systems) in connection to Brazilian contract law. The investigation of the relevant aspects of Contract law will range from the Brazilian constitution to the kinds of legal position that can be assigned to the parties to a contract by the Brazilian legal order.

KEYWORDS: Antidiscrimination – Contracts in Brazil – Fundamental rights – Brazilian Constitution – Brazilian Civil Code.

SUMÁRIO: I – Introdução – II – Aspectos gerais da antidiscriminação: 1. Fundamentos das normas antidiscriminatórias: a) Perspectiva individualista – Proibição relativa de diferenciações; b) Perspectiva coletiva – Proibição de hierarquização; c) Síntese conceitual; d) A situação do direito brasileiro. 2. Sinais protegidos: a) Catálogo de sinais protegidos; b) Categorização dos sinais; 3. Modalidades vedadas de discriminação: a) Classificações gerais; b) Situação do direito brasileiro – III – Instrumentos da proteção contra a discriminação no direito brasileiro: 1. Consideração preliminar: traços da Constituição brasileira; 2. Direitos fundamentais e direito contratual: a) Incidência dos direitos fundamentais sobre o direito privado: aspectos gerais; b) Limitações à