

DEVER DE INFORMAÇÃO PRÉ-CONTRATUAL: A REFORMA DO DIREITO CONTRATUAL FRANCÊS NO CONTEXTO DE MODERNIZAÇÃO DO DIREITO DAS OBRIGAÇÕES

*THE PRE-CONTRACTUAL DUTY OF INFORMATION DISCLOSURE:
THE REFORM OF FRENCH CONTRACT LAW IN THE CONTEXT OF
CONTRACT LAW REFORMS IN EUROPEAN COUNTRIES*

MARIA VITÓRIA GALVAN MOMO

Doutoranda em Ciências Jurídico-Civis – Faculdade de Direito da Universidade de Lisboa, com programa de mobilidade (estágio de pesquisa) Erasmus+ na *Ludwig-Maximilians Universität* (2020-2021). Mestre em Ciências Jurídico-Empresariais – Faculdade de Direito da Universidade de Coimbra, com programa de mobilidade (estágio de pesquisa) Erasmus+ na *Universitat de Valencia* (2018). Advogada. mariavitoriamomo@gmail.com

Recebido em: 30.07.2021
Aprovado em: 07.02.2022

ÁREAS DO DIREITO: Civil; Internacional

RESUMO: O dever de informação pré-contratual, instrumento de proteção da vontade negocial, encontra resguardo em diversos ordenamentos jurídicos, e traduz importante meio para compensação de eventual desequilíbrio econômico-jurídico da parte considerada mais vulnerável, minimizando a assimetria informacional e possibilitando a manifestação da vontade livre e esclarecida dos parceiros negociais. O presente estudo pretende analisar as alterações introduzidas no direito francês, em consonância com o movimento de reforma do direito das obrigações nas demais ordens jurídicas europeias, em especial ao direito alemão e direito português, e as diferenças que se mantiveram mesmo após a reforma, nomeadamente a manutenção da natureza jurídica extracontratual da culpa *in contrahendo*.

ABSTRACT: The duty of pre-contractual disclosure, an instrument of negotiational willpower guardianship, finds itself fended in several legal systems, and translates as an important means to compensate for any economic-legal imbalance of the party considered most vulnerable, minimizing the informational asymmetry, and enabling the manifestation of negotiating parties informed free will. This paper intends to analyze the changes introduced in French Law, in line with the Obligational Law's reform movement in others European legal systems, especially the German and the Portuguese, and the differences that remained even after said reform, namely the maintenance of the institute *culpa in contrahendo* as of out-of-contract legal nature.

PALAVRAS-CHAVE: Dever de Informação Pré-Contratual – Modernização do Direito das Obrigações – Reforma do BGB 2001/2002 – Reforma do *Code Civil* Francês 2016 – Responsabilidade Pré-Contratual.

KEYWORDS: The pre-contractual duty of information disclosure – Reforms of Contract Law – Reform of the BGB 2001/2002 – Reform of the French Civil Code 2016 – Precontractual Liability.

SUMÁRIO: 1. Notas introdutórias: a modernização do direito civil e o movimento de reforma do direito das obrigações. 2. Boa-fé e transparência nas negociações: a concretização do dever de informação pré-contratual. 2.1. O dever de informação pré-contratual no âmbito da reforma do direito das obrigações. 2.1.1. O § 311 do BGB após a Lei de Modernização do Direito das Obrigações de 2001/2002. 2.1.2. O artigo 1112-1 do Code Civil após a redação da Ordonnance 2016/131. 3. A violação do dever pré-contratual de informação e os vícios na formação da vontade. 4. Responsabilidade pré-contratual por violação do dever de informação. 4.1. Natureza jurídica da responsabilidade pré-contratual e Extensão dos Danos Indenizáveis. 4.1.1. A responsabilidade contratual no direito alemão. 4.1.2. A responsabilidade extracontratual no direito francês. 5. Síntese comparativa e considerações finais. Referências bibliográficas.

1. NOTAS INTRODUTÓRIAS: A MODERNIZAÇÃO DO DIREITO CIVIL E O MOVIMENTO DE REFORMA DO DIREITO DAS OBRIGAÇÕES

O *Code Civil* francês foi uma das primeiras normas legais fruto do movimento de codificação do direito privado¹. Promulgado em 1804, serviu de inspiração para diversos diplomas no decorrer do Século XIX, v.g., o *Codice Civile* italiano de 1865, o Código Civil português de 1867 e o Código Civil espanhol de 1888².

Apesar de ter sofrido, na segunda metade do século XX, “*une révolution tranquille du droit civil contemporain*” em matéria de família, manteve inalterado desde a sua promulgação a maior parte dos textos reativos ao direito das obrigações³. Isso gerou um desfasamento da lei com a realidade de fato⁴, sendo tarefa da jurisprudência integrar a aplicação do direito aos problemas sociais⁵.

1. SCHULZE, Reiner. La réforme du droit des obligations en France: Propos introductif d'un point de vue extérieur. In: SCHULZE, Reiner et al (dir.). *La réforme du droit des obligations en France*: 5 Journées Franco-Allemandes. Paris: Societé de législation comparée, 2015, p. 11.
2. ZIMMERMANN, Reinhard. O Código Civil alemão e o desenvolvimento do direito privado na Alemanha. Trad. Arthur Maximus Monteiro, João Carlos Mettlach, Otavio Luiz Rodrigues Junior e Jan Peter Schmidt. *Revista de Direito Civil Contemporâneo*, São Paulo, ano 4, v. 12, p. 317-358, jul.-set. 2017, p. 320-321.
3. CABRILLAC, Rémy. La réforme du droit français des obligations. *Themis*, Lisboa, edição especial, p. 95-104, 2008, p. 95.
4. FABRE-MAGNAN, Muriel. Réforme du droit des contrats: un très bon projet. *La Semaine Juridique*, Paris, ano 82, n. 43, p. 13-16, oct. 2008, I 199, p. 13.

REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS

- ABRANTES, José João Nunes. *A vinculação das entidades privadas aos Direitos Fundamentais*. Lisboa: AAFDUL, 1990.
- ALBIEZ DOHRMANN, Klaus Jochen. *El moderno derecho alemán de obligaciones*. Santiago: Ediciones Olejnik, 2017.
- ALBIEZ DOHRMANN, Klaus Jochen. Un nuevo derecho de obligaciones: la reforma 2002 del BGB. *Anuario de derecho civil*, t. 55, n. 3, p. 1133-1227, jul.-sep. 2002.
- ALMEIDA, Carlos Ferreira de. *Contratos*. 5. ed. Coimbra: Almedina, 2015. v. 1.
- APOSTOLIDES, Sara Costa. *Do dever pré-contratual de informação e da sua aplicabilidade na formação do contrato de trabalho*. Coimbra: Almedina, 2008.
- BARBIER, Hugo. Les grands mouvements du droit commun des contrats après l'Ordonnance du 10 février 2016. *Revue Trimestrielle de Droit Civil*, Paris, n. 2, p. 247-261, avr.-juí. 2016.
- BARBOSA, Ana Mafalda Castanheira Neves de Miranda. *Lições de responsabilidade civil*. Parede: Principia, 2017.
- BASOZABAL ARRUE, Xabier. En torno a las obligaciones precontractuales de información. *Anuario de Derecho Civil*, t. 62, n. 2, p. 647-712, abr./jun. 2009.
- BASTOS, Miguel Brito. Deveres acessórios de informação: em especial, os deveres de informação do credor perante o fiador. *Revista de Direito das Sociedades*, ano 5, n. 1-2, p. 181-281, 2013.
- BENATTI, Francesco. *A responsabilidade pré-contratual*. Trad. Adriano Vera Jardim e Miguel Caeiro. Coimbra: Almedina, 1970.
- BOUCARD, hélène. La réforme: de la doctrine à l'ordonnance. In: SCHULZE, Reiner et al (dir.). *La réforme du droit des obligations en France: 5 Journées Franco-Allemandes*. Paris: Société de Législation Comparée, 2015.
- CABANILLAS SANCHÉZ, Antonio. La reforma del derecho de los contratos en Francia. *Anuario de Derecho Civil*, t. 65, n. 4, p. 1783-1794, oct.-dic. 2012.
- CABRILLAC, Rémy. La réforme du droit français des obligations. *Themis*, Lisboa, edição especial, p. 95-104, 2008.
- CAMPOS, Diogo Leite de (Coord.). *Estudos em homenagem ao Prof. Doutor Manuel Henrique Mesquita*. Coimbra: Coimbra Editora, 2009. v. 2.
- CANARIS, Claus-Wilhelm. Autoria e participação na culpa in contrahendo. *Revista de Direito e Economia*, ano XVI a XIX, p. 5-42, 1990 a 1993.
- CANARIS, Claus-Wilhelm. A liberdade e a justiça contratual na <<sociedade de direito privado>>. In: *Contratos: actualidade e evolução*. Porto: Univerdidade Católica Portuguesa, 1997.
- CASTRONOVO, Carlo. Precontractual liability. In: *Estudos em homenagem ao Professor Doutor Carlos Ferreira de Almeida*. Coimbra: Almedina, 2011. v. 2.

- CORDEIRO, António Menezes. *Da modernização do direito civil*. Coimbra: Almedina, 2004. v. 1.
- CORDEIRO, António Menezes. *Tratado de direito civil*. 4. ed. Coimbra: Almedina, 2012. v. 1.
- CORDEIRO, António Menezes. A reforma francesa do direito das obrigações. *Revista de direito civil*, Lisboa, ano 2, n. 1, p. 9-29, 2017.
- CORDEIRO, António Menezes. *Da boa fé no direito civil*. 7. reimpressão. Coimbra: Almedina, 2017.
- CORDEIRO, António Barreto Menezes. Princípio da boa-fé na execução dos contratos no direito inglês. *Revista de Direito Civil Contemporâneo*, São Paulo, ano 5, v. 14, p. 369-382, jan.-mar. 2018.
- COSTA, Mariana Fontes da. O dever pré-contratual de informação. *Revista da Faculdade de Direito da Universidade do Porto*, Porto, ano IV, p. 367-394, 2007.
- COSTA, Mário Júlio de Almeida. *Direito das obrigações*. 12. ed. (5. reimp.) Coimbra: Almedina, 2018.
- CUNHA, Daniela Moura Ferreira. *Responsabilidade pré-contratual por ruptura das negociações*. Coimbra: Almedina, 2006.
- DAUNER-LIEB, Barbara. Vers un droit européen des obligations?: enseignements tirés de la réforme allemande du droit des obligations. *Revue internationale de droit comparé*, Paris, ano 56, n. 3, p. 559-569, jui./sep. 2004.
- FABIAN, Christoph. *O dever de informar no direito civil*. São Paulo: Revista dos Tribunais, 2002.
- FABRE-MAGNAN, Muriel. Réforme du droit des contrats: un très bon projet. *La Semaine Juridique*, Paris, ano 82, n. 43, p. 13-16, oct. 2008, I 199.
- FABRE-MAGNAN, Muriel. *De l'obligation d'information dans les contrats: essai d'une théorie*. (reimp.). Paris: LGDJ, 2014.
- FABRE-MAGNAN, Muriel. *Droit des obligations*. 5. ed. Paris: Thémis, 2019. v. 1.
- FARRAJOTA, Joana. A propósito da reforma de 2016 do regime do incumprimento no código civil francês. *Revista de direito civil*, Lisboa, ano 3, n. 1, p. 141-200, 2018.
- FAUVARQUE-COSSON, Bénédicte. Negotiation and Renegotiation: a french perspective. In: CARTWRIGHT, John; VOGENAUER, Stefan; WHITTAKER, Simon (Ed). *Reforming the French law of obligations: comparative reflections on the Avant-projet de reforme du droit des obligations et de la prescription ("the Avant-projet Catala")*. Portland: Hart Publishing, 2009.
- FRADA, Manuel A. Carneiro da. *Teoria da confiança e responsabilidade civil*. (reimp.) Coimbra: Almedina, 2018.
- FRADA, Manuel A. Carneiro da. *Uma <<terceira via>> no direito da responsabilidade civil?*. Coimbra: Almedina, 1997.

- FRITZ, Karina Nunes. *A culpa in contrahendo* no direito alemão: um contributo para reflexões em torno da responsabilidade pré-contratual. *Revista de Direito Civil Contemporâneo*, São Paulo, ano 5, v. 15, p. 161-207, abr.-jun. 2018.
- GARCIA RUBIO, María Paz. La responsabilidad precontractual en la propuesta de modificación del derecho de obligaciones y contratos. *Anuario de Derecho Civil*, t. 63, n. 4, p. 1621-1642, oct./dic. 2010.
- GEIBEL, Stefan J. La réforme du droit des obligations en Allemagne. *Themis*, Lisboa, edição especial, p. 81-93, 2008.
- GHESTIN, Jacques. *Traité de Droit Civil: La Formation du Contrat*. t. 1. Le Contrat, le Consentement. 4. ed. Paris: LGDJ, 2013.
- INFANTE RUIZ, Francisco José. Apuntes sobre la reforma alemana del derecho de obligaciones: la necesitada modernización del derecho de obligaciones y la gran solución. *Revista de derecho patrimonial*, n. 8, p. 153-171, 2002.
- JHERING, Rudolf Von. *Culpa in contrahendo ou indemnização em contratos nulos ou não chegados à perfeição*. Trad. Paulo Mota Pinto. Coimbra: Almedina, 2008.
- LEITÃO, Luís Manuel Teles de Menezes. Negociações e responsabilidade pré-contratual nos contratos comerciais internacionais. In: *Estudos em homenagem ao Professor Doutor Manuel Gomes da Silva*. Edição da Faculdade de Direito da Universidade de Lisboa. Coimbra: Coimbra Editora, 2001.
- LEYSSAC, Claude Lucas de. L'obligation de renseignements dans les contrats. In: LOUSSOUARN, Yvon; LAGARDE, Paul (dir.). *L'information en droit privé*. Paris: Librairie Générale de Droit et de Jurisprudence, 1978.
- LLOBET I AGUADO, Josep. *El deber de información en la formación de los contratos*. Madrid: Marcial Pons, 1996.
- MAURO, Antonio de; FORTINGUERRA; Fabio. *La responsabilità precontrattuale*. Padova: CEDAM, 2002.
- MEKKI, Mustapha. Les Principes Généraux du Droit des Contrats au sein du Projet d'Ordonnance portant sur la Réforme du Droit des Obligations. *Recueil Dalloz*, Paris, ano 191, n. 14, p. 816-825, avr. 2015.
- MONTEIRO, Jorge Ferreira Sinde. *Responsabilidade por conselhos, recomendações ou informações*. Coimbra: Almedina, 1989.
- OLIVEIRA, Nuno Manuel Pinto. Os deveres acessórios 50 anos depois. *Revista de direito civil*, Lisboa, ano 2, n. 2, p. 239-256, 2017.
- PATTI, Salvatore. Autonomia contrattuale e diritto privato europeo. *Contratto e Impresa*, Padova, ano 29, n. 3, p. 633-645, mag.-giu. 2013.
- PINTO, Carlos Alberto da Mota. *Teoria geral do direito civil*. 4. ed. atual. por António Pinto Monteiro e Paulo Mota Pinto. (2. reimp.). Coimbra: Coimbra Editora, 2012.
- PINTO, Paulo Mota. *Interesse contratual positivo e interesse contratual negativo*. Coimbra: Coimbra Editora, 2008. v. 2.

- PORCHY-SIMON, Stéphanie. *Droit civil 2^o année: les obligations*. PORCHY-SIMON, Stéphanie. *Droit civil 2^o année: les obligations*. 9. ed. Paris: Éditions Dalloz, 2016.
- PRATA, Ana. *Responsabilidade pré-contratual: uma perspectiva comparada dos Direitos português e brasileiro*. Coimbra: Almedina, 2018.
- PRATA, Ana. A obrigação de informar na responsabilidade pré-contratual. *Themis*, Lisboa, ano 17, n. 30-31, p. 7-38, 2016.
- RENAULT-BRAHINSKY, Corinne. *Droit des obligations*. 16. ed. Issy-les-moulineaux: Gualino, 2019.
- RIBEIRO, Joaquim de Sousa. O princípio da transparência no direito europeu dos contratos. In: RIBEIRO, Joaquim de Sousa. *Direito dos contratos: estudos*. Coimbra: Coimbra Editora, 2007.
- RIBEIRO, Joaquim de Sousa. *O problema do contrato: as cláusulas contratuais gerais e o princípio da liberdade contratual*. Coimbra: Almedina, 1999.
- RIBEIRO, Joaquim de Sousa a boa fé como norma de validade. In: RIBEIRO, Joaquim de Sousa. *Direito dos contratos: estudos*. Coimbra: Coimbra Editora, 2007.
- ROPPO, Enzo. *O contrato*. Trad. Ana Coimbra e M. Januário C. Gomes. Coimbra: Almedina, 2009.
- SAVAUX, Éric. El nuevo derecho francés de obligaciones y contratos. *Anuario de Derecho Civil*, t. 69, n.3, p. 715-741, jul.-sep. 2016.
- SCHMIDT, Joanna. La période précontractuelle en droit français. *Revue Internationale de Droit Comparé*, Paris, ano 42, n. 2, p. 545-566, avr.-juí. 1990.
- SCHULZE, Reiner. La réforme du droit des obligations en France: Propos introductif d'un point de vue extérieur. In: SCHULZE, Reiner et al (dir.). *La réforme du droit des obligations en France: 5 Journées Franco-Allemandes*. Paris: Société de législation comparée, 2015.
- SCHULZE, Reiner et al (dir.). *La réforme du droit des obligations en France: 5 Journées Franco-Allemandes*. Paris: Société de Législation Comparée, 2015.
- SILVA, Eva Sónia Moreira da. *O dever pré-contratual de informação: algumas questões relativamente aos seus pressupostos*. *Scientia iuridica*, t.51, n. 294, p. 515-530, set.-dez. 2002.
- SILVA, Eva Sónia Moreira da. *As relações entre a responsabilidade pré-contratual por informações e os vícios da vontade (erro e dolo): o caso da indução negligente em erro*. Coimbra: Almedina, 2010.
- TELLES, Inocêncio Galvão. *Direito das obrigações*. 6. ed. rev. e atual. Coimbra: Coimbra Editora, 1989.
- TERRÉ, François et al. *Droit Civil: les obligations*. Paris: Éditions Dalloz, 2018.
- VARELA, Antunes. *Das obrigações em geral*. 10. ed. Coimbra: Almedina, 2000. v. 1.

- VASCONCELOS, Pedro Pais de. *Teoria geral do direito civil*. 7. ed. Coimbra: Almedina, 2012.
- VICENTE, Dário Moura. *Direito das obrigações*. 3. ed. Coimbra: Almedina, 2014. v. 1.
- VICENTE, Dário Moura. *Direito das obrigações*. Coimbra: Almedina, 2017. v. 2.
- VICENTE, Dário Moura. *Da responsabilidade pré-contratual em direito internacional privado*. Coimbra: Almedina, 2001.
- VICENTE, Dário Moura. Culpa na formação dos contratos. In: *Comemorações dos 35 anos do Código Civil e dos 25 anos da reforma de 1977*. Coimbra: Coimbra Editora, 2007.
- VICENTE, Dário Moura. A responsabilidade pré-contratual no Código Civil brasileiro de 2002. In: *Estudos em Honra de Ruy de Albuquerque*. Coimbra: Coimbra Editora, 2006. v. 1.
- VICENTE, Dário Moura. A autonomia privada e os seus diferentes significados à luz do direito comparado. *Revista de Direito Civil*, Lisboa, ano 1, n. 2, p. 277-305, 2016.
- VICENTE, Dário Moura. Os deveres pré-contratuais no draft common frame of reference. In: AFONSO, Ana Isabel (Coord.). *Um direito europeu das obrigações? a influência do DCFR*. Porto: Universidade Católica Editora, 2015.
- ZIMMERMANN, Reinhard. O Código Civil alemão e o desenvolvimento do direito privado na Alemanha. Tradução Arthur Maximus Monteiro, João Carlos Mettlach, Otavio Luiz Rodrigues Junior e Jan Peter Schmidt. *Revista de Direito Civil Contemporâneo*, São Paulo, ano 4, v. 12, p. 317-358, jul.-set. 2017.



PESQUISAS DO EDITORIAL



ÁREAS DO DIREITO: Civil; Internacional

Veja também Doutrinas relacionadas ao tema

- A normatização das relações pré-contratuais, de Raphael Manhães Martins – RT 996/257-308; e
- Impactos da sociedade da informação no direito civil e do consumidor: a questão das relações contratuais, de Douglas Belanda e Ana Elizabeth Lapa Wanderley Cavalcanti – RT 998/479-492.