

BREVES CONSIDERAÇÕES SOBRE O LUCRO DA INTERVENÇÃO NO ORDENAMENTO JURÍDICO ESPANHOL

NOTES ON THE DISGORGEMENT OF WRONGFUL GAINS ON THE SPANISH LEGAL SYSTEM

SABRINA JIUKOSKI DA SILVA

Doutoranda e Mestra em Direito pelo Programa de Pós-graduação em Direito da Universidade Federal de Santa Catarina (UFSC). Pós-graduada em Direito Processual Civil pela Faculdade Cesusc. Bolsista CNPq. Membro do Grupo de Pesquisa de Direito Civil Contemporâneo. sjukoski@gmail.com

Recebido em: 06.10.2019
Aprovado em: 13.04.2020

ÁREA DO DIREITO: Civil

RESUMO: O escopo central do presente estudo consiste em identificar o fundamento técnico conferido ao lucro da intervenção no ordenamento jurídico espanhol, bem como os critérios quantitativos utilizados em eventual restituição ao titular do direito. A partir do processo descritivo, o artigo observa o tratamento e os limites conferidos ao lucro da intervenção pela doutrina espanhola e as soluções traçadas pelo legislador espanhol. Conclui-se que a doutrina defende que o lucro da intervenção é modalidade de enriquecimento sem causa e o legislador no âmbito dos direitos imateriais o inseriu como hipótese no cálculo das indenizações. A jurisprudência, por fim, mostra-se inconsistente.

PALAVRAS-CHAVE: Lucro da intervenção – Lucros – Direito espanhol – Enriquecimento sem causa – Responsabilidade civil.

ABSTRACT: The main scope of this study is to identify the legal grounds for disgorgement of wrongful gains on the Spanish legal system, as well as the quantitative criteria established on such system when taking into consideration a possible restitution of wrongful gains to the lawful holder of such gains. By means of descriptive research, the paper analyzes the framework and the limits to disgorgement of wrongful gains established by Spanish scholars and legislation. In this sense, it is possible to imply that Spanish scholars understand disgorgement of wrongful gains as a form of unjust enrichment. On the other hand, specific laws on immaterial rights have included disgorgement of wrongful gains as a criteria in order to assess damages. Finally, court precedents are inconclusive on this matter.

KEYWORDS: Disgorgement of wrongful gains – Profit – Spanish law – Unjust enrichment – Tort law.

REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS

- ANDRADE, André Gustavo Correia de. *Dano moral e indenização punitiva: os punitive damages na experiência do common law e na perspectiva do direito brasileiro*. Rio de Janeiro: Forense, 2006.
- BASOZABAL ARRUE, Xabier. Método triple de cómputo del daño: la indemnización del lucro cesante em las leyes de protección industrial e intelectual. *Anuario de Derecho Civil*, p. 1263-1299, v. 50, n. 3, jan.-dez. 1997.
- BASOZABAL ARRUE, Xabier. *Enriquecimiento injustificado por intromisión en derecho ajeno*. Madrid: Civitas, 1998.
- BASOZABAL ARRUE, Xavier. Enriquecimiento injusto comparado: una aproximación al derecho inglés de restituciones. *Anuario de Derecho Civil*, v. 71, n. 1, p. 13-78, jan.-dez. 2018.
- BASOZABAL ARRUE, Xabier. Tres modelos para una regulación actual del enriquecimiento injustificado: unitario, tipológico, fragmentado. *InDret – Revista para el Análisis del Derecho*, v. 4, p. 1-54, out.-dez. 2018.
- BASOZABAL ARRUE, Xavier. La subsidiariedad de la acción de enriquecimiento injustificado: pautas para salir de un atolladero. *Revista de Derecho Civil*, v. 6, n. 2, p. 99-167, abr.-jun. 2019.
- COHEN, Fernanda; SAAB, Rachel. Parâmetros de quantificação do lucro da intervenção. In: MONTEIRO FILHO, Carlos Edison do Rêgo (Org.). *Problemas de responsabilidade civil*. Rio de Janeiro: Revan, 2016.
- DÍEZ-PICAZO, Luis. La doctrina del enriquecimiento injustificado. In: DÍEZ-PICAZO, Luis; DE LA CAMARA, Manuel. Dos estudios sobre el enriquecimiento sin causa. Madrid: Civitas, 1988.
- ECKHARTT, Claus; PERRICHON, Valéria; FÀBREGA SABATÉ, Xavier. The issue of damages. *Intellectual Property Magazine*, London, 01.11.2011. Legal Update: Europe. Disponível em: [www.intellectualpropertymagazine.com/trademark/the-issue-of-damages-84892.htm?origin=internalSearch]. Acesso em: 14.12.2020.
- GARCÍA RUBIO, María Paz. Propuestas o modelos de regulación del enriquecimiento sin causa em España. In: GARCÍA, Pedro Del Olmo; BASOZABAL ARRUE, Xavier (Dir.). *Enriquecimiento injustificado en la encrucijada: historia, derecho comparado y propuestas de modernización*. Navarra: Aranzadi, 2017.
- GOMEZ LIGÜERRE, Carlos. Disgorgement of profits under Spanish law. In: HONDIUS, Ewoud; JANSSEN, André (Coord.). *Disgorgement of profits: gain-base remedies throughout the world*. Global Studies in Comparative Law: Springer International, 2015.
- GUEDES, Gisela Sampaio da Cruz. *Lucros cessantes: do bom senso ou postulado normativo da razoabilidade*. São Paulo: Ed. RT, 2011.
- HILDEBRAND, Lucas Fajardo Nunes. *Pressupostos da obrigação de restituir o enriquecimento sem causa no Código Civil brasileiro*. 2010. Dissertação (Mestrado em Direito) – Universidade de São Paulo, São Paulo, 2010.

- JIUKOSKI DA SILVA, Sabrina. *A intervenção nos direitos subjetivos alheios: com qual fundamento e em que medida é possível restituir o lucro da intervenção?* Dissertação (Mestrado em Direito) – Universidade Federal de Santa Catarina, Florianópolis, 2019.
- KONDER, Carlos Nelson. Dificuldades de uma abordagem unitária do lucro da intervenção. *Revista de Direito Civil Contemporâneo*, São Paulo, v. 13, n. 4, p. 231-248, out.-dez. 2017.
- LARENZ, Karl. *Derecho de obligaciones*. Trad. e notas de Jaime Santos Briz. Madrid: Editorial Revista de Derecho Privado, 1958. v. 2.
- LIBRARY of Congress. *Biblioteca Digital Mundial*. Sete partidas, Washington, 17.10.2017. Manuscritos iluminados. Disponível em: [www.wdl.org/pt/item/10642/]. Acesso em: 15.09.2019.
- LINS, Thiago. *O lucro da intervenção e o direito à imagem*. Rio de Janeiro: Lumen Juris, 2016.
- MICHELON JR., Claudio. *Direito restitutivo: enriquecimento sem causa, pagamento indevido, gestão de negócios*. São Paulo: Ed. RT, 2007.
- NORONHA, Fernando. Enriquecimento sem causa. *Revista de Direito Civil, Imobiliário, Agrário e Empresarial*, São Paulo, v. 56, p. 51-78, abr.-jun. 1991.
- REALE, Miguel. *Lições preliminares de direito*. 27. ed. 5 tir. São Paulo: Saraiva, 2005.
- ROSENVALD, Nelson. *As funções da responsabilidade civil: a reparação e a pena civil*. São Paulo: Atlas, 2013.
- ROSENVALD, Nelson. *A responsabilidade civil pelo ilícito lucrativo: o disgorgement e a indenização restitutória*. Salvador: JusPodivm, 2019.
- SAVI, Sérgio. *Responsabilidade civil e enriquecimento sem causa: o lucro da intervenção*. São Paulo: Atlas, 2012.
- SCHREIBER, Anderson; SILVA, Rodrigo da Guia. Lucro da intervenção: perspectivas de qualificação e quantificação. In: HIRONAKA, Giselda Maria F Novaes; SANTOS, Romulo Baptista dos (Coord.). *Direito civil: estudos: coletânea do XV Encontro dos Grupos de Pesquisa – IBDCivil*. São Paulo: Blucher, 2018.
- SILVA, Rodrigo da Guia. *Enriquecimento sem causa: as obrigações restitutórias no Direito Civil*. São Paulo: Ed. RT, 2018.
- TERRA, Aline de Miranda Valverde; GUEDES, Gisela Sampaio da Cruz. Considerações acerca da exclusão do lucro ilícito do patrimônio do agente ofensor. *Revista da Faculdade de Direito da UERJ*, v. 28, p. 1-24, dez. 2015.
- VENDRELL CERVANTES, Carles. La acción de enriquecimiento injustificado por intromisión en los derechos al honor, a la intimidad y a la propia imagen. *Anuario de Derecho Civil*, t. 65, fasc. 3, p. 1108-1244, jan.-mar. 2012.
- VENDRELL CERVANTES, Carles. El enriquecimiento injustificado en la jurisprudencia reciente del Tribunal Supremo. In: GARCÍA, Pedro Del Olmo; BASOZABAL ARRUE, Xavier (Dir.). *Enriquecimiento injustificado en la encrucijada: historia, derecho comparado y propuestas de modernización*. Navarra: Aranzadi, 2017.

- VIEIRA GOMES, Júlio Manuel. *O conceito de enriquecimento, o enriquecimento forçado e os vários paradigmas do enriquecimento sem causa*. Porto: UCP, 1998.
- VON CAEMMERER, Ernst. Problèmes fondamentaux de l'enrichissement sans cause. *Revue Internationale de Droit Comparé*, v. 18, n. 3, p. 573-592, jul.-set. 1966.
- ZIMMERMANN, Reinhard. A road through the enrichment-forest? Experiences with a general enrichment action. *Institute of Foreign and Comparative Law*, v. 18, p. 1-20, mar. 1985.
- ZIMMERMANN, Reinhard. Unjustified enrichment: the modern civilian approach. *Oxford Journal of Legal Studies*, v. 15, n. 3, p. 403-429, out. 1995.
- ZUMAQUERO GIL, Laura. El enriquecimiento injustificado en el derecho privado europeo. *InDret – Revista para el Análisis del Derecho*, v. 2, p. 1-53, abr.-jun. 2017.

PESQUISAS DO EDITORIAL

Veja também Doutrinas relacionadas ao tema

- Cláusula geral de restituição do enriquecimento sem causa, de Rodrigo da Guia Silva – *RDPriv* 103/191-237 (DTR\2020\350);
- Compromisso de compra e venda de imóvel. Devolução de valores em hipótese de resilição contratual. Cláusula limitadora de devolução. Enriquecimento injustificado. Boa-fé objetiva. Abuso de direito (parecer), de Sílvio de Salvo Venosa e Cláudia Rodrigues – *RDCC* 22/291-302 (DTR\2020\7372);
- Exigibilidade de taxas por associações de moradores: proposta de solução pela ótica do enriquecimento sem causa, de Lucas Fajardo Nunes Hildebrand – *RDCC* 14/311-334 (DTR\2018\10356); e
- Dificuldades de uma abordagem unitária do lucro da intervenção, de Carlos Nelson Konder – *RDCC* 13/231-248 (DTR\2017\6871).

Veja também Jurisprudências relacionadas ao tema

- *RePro* 306/503 (JRP\2020\125029)
- Conteúdo exclusivo Web: JRP\2021\22308, JRP\2021\21365 e JRP\2021\13287