

Riscos no Direito Privado e na Arbitragem

Coordenadores: Giovanni Ettore Nanni, Aline de Miranda Valverde Terra, Catarina Monteiro Pires

Aline de Miranda Valverde Terra
Ana Carolina Weber
André Brandão Nery Costa
Antônio Menezes Cordeiro
Bruna Vilanova Machado
Caitlin Mulholland
Carlos Nelson de Paula Konder
Catarina Monteiro Pires
Crisleine Yamaji
Dayana de Carvalho Uhdre
Diogo Costa Seixas
Elsa Dias Oliveira
Giovana Benetti
Giovanni Ettore Nanni
Giuditta Cordero-Moss

Guilherme Bernardes
Guilherme Carneiro Monteiro
Nitschke
Gustavo Tepedino
Henrique Stecanella Cid
Ilan Goldberg
João Marques Martins
João Victor Porto Jarske
Judith Martins-Costa
Júlio Neves
Luís Miguel Pestana Vasconcelos
Manoela Medeiros Sales
Marcela Kohlbach de Faria
Miguel Pestana de Vasconcelos
Milena Donato Oliva

Napoleão Casado Filho
Otávio Yazbek
Paula Costa e Silva
Paula Greco Bandeira
Pedro Guilhardi
Peter Christian Sester
Renata C. Steiner
Roberta Mauro Medina Maia
Rodrigo Cogo
Thiago Junqueira
Tiago da Costa Andrade
Wanderley Fernandes
Yuri Maciel Araujo

Riscos no Direito Privado e na Arbitragem

2023

Giovanni Ettore Nanni
Aline de Miranda Valverde Terra
Catarina Monteiro Pires
Coordenadores



RISCOS NO DIREITO PRIVADO E NA ARBITRAGEM

© Almedina, 2023

COORDENADORES: Giovanni Ettore Nanni, Aline de Miranda Valverde Terra e Catarina Monteiro Pires

DIRETOR ALMEDINA BRASIL: Rodrigo Maniz

EDITORA JURÍDICA: Mônica Santos de Castro

EDITOR DE DESENVOLVIMENTO: Avelino Cesar Nogueira

ASSISTENTES EDITORIAIS: Larissa Nogueira e Leticia Gabriella Barros

ESTAGIÁRIA DE PRODUÇÃO: Larissa Roberti

DIAGRAMAÇÃO: Larissa Roberti

DESIGN DE CAPA: Larissa Roberti

ISBN: 978-65-2627-919-0

Setembro, 2023

Dados Internacionais de Catalogação em Publicação

(Câmara Brasileira de Livro - SP, Brasil)

01 - Direito - Arbitragem. I. Nanni, Giovanni Ettore. II. Terra, Aline de Miranda Valverde. III. Pires, Catarina Monteiro. I. - Obra em 1 volume. II. - Obra em 1 volume. III. - Obra em 1 volume.

Coordenadores: Giovanni Ettore Nanni, Aline de Miranda Valverde Terra e Catarina Monteiro Pires. São Paulo, SP: Almedina, 2023.

1. Arbitragem (Direito) 2. Cláusulas de arbitragem 3. Contratos (Direito civil) 4. Direito

5. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

6. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

7. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

8. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

9. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

10. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

11. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

12. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

13. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

14. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

15. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

16. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

17. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

18. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

19. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

20. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

21. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

22. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

23. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

24. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

25. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

26. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

27. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

28. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

29. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

30. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

31. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

32. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

33. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

34. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

35. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

36. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

37. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

38. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

39. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

40. Arbitragem em direito privado e na arbitragem

RISCOS NO DIREITO PRIVADO E NA ARBITRAGEM

© Almedina, 2023

COORDENADORES: Giovanni Ettore Nanni, Aline de Miranda Valverde Terra e Catarina Monteiro Pires

DIRETOR ALMEDINA BRASIL: Rodrigo Mentz

EDITORA JURÍDICA: Manuella Santos de Castro

EDITOR DE DESENVOLVIMENTO: Aurélio Cesar Nogueira

ASSISTENTES EDITORIAIS: Larissa Nogueira e Letícia Gabriella Batista

ESTAGIÁRIA DE PRODUÇÃO: Laura Roberti

DIAGRAMAÇÃO: Almedina

DESIGN DE CAPA: FBA

ISBN: 9786556279190

Setembro, 2023

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Riscos no direito privado e na arbitragem /
coordenadores Giovanni Ettore Nanni, Aline
de Miranda Valverde Terra, Catarina Monteiro
Pires. – São Paulo, SP : Almedina, 2023.

Vários autores.

Bibliografia.

ISBN 978-65-5627-919-0

1. Arbitragem (Direito) 2. Cláusulas (Direito)
3. Contratos (Direito civil) 4. Direito
constitucional I. Nanni, Giovanni Ettore.
II. Terra, Aline de Miranda Valverde.
III. Pires, Catarina Monteiro.

23-160577

CDU-347.918

Índices para catálogo sistemático:

1. Arbitragem : Direito civil 347.918

Tábata Alves da Silva - Bibliotecária - CRB-8/9253

Este livro segue as regras do novo Acordo Ortográfico da Língua Portuguesa (1990).

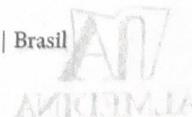
Todos os direitos reservados. Nenhuma parte deste livro, protegido por copyright, pode ser reproduzida, armazenada ou transmitida de alguma forma ou por algum meio, seja eletrônico ou mecânico, inclusive fotocópia, gravação ou qualquer sistema de armazenagem de informações, sem a permissão expressa e por escrito da editora.

EDITORA: Almedina Brasil

Rua José Maria Lisboa, 860, Conj.131 e 132, Jardim Paulista | 01423-001 São Paulo | Brasil

editora@almedina.com.br

www.almedina.com.br



SOBRE OS COORDENADORES

GIOVANNI ETTORE NANNI

Livre-Docente, Doutor e Mestre em Direito Civil pela PUC-SP. Professor de Direito Civil nos Cursos de Graduação e de Pós-Graduação *Stricto Sensu* na PUC-SP, na qual também atua em atividades ligadas à Arbitragem e à Mediação. Foi Presidente do Comitê Brasileiro de Arbitragem – CBAr (2018-2021) e do Instituto de Direito Privado – IDiP (2010-2017). Advogado, atua como árbitro e consultor jurídico.

ALINE DE MIRANDA VALVERDE TERRA

Doutora e Mestre em Direito Civil pela UERJ. Master of Laws em International Dispute Resolution pela Queen Mary University of London. Professora de Direito Civil da graduação e pós-graduação *Stricto Sensu* da UERJ e da PUC-Rio. Coordenadora adjunta do Mestrado Profissional em Direito Civil Contemporâneo e Prática Jurídica da PUC-Rio. Atua como árbitra, parecerista e consultora jurídica em Direito Privado.

CATARINA MONTEIRO PIRES

Mestre e Doutora, é Professora da Faculdade de Direito da Universidade de Lisboa, ensinando, na graduação e na pós-graduação, Direito das Obrigações e Direito Comercial, nacional e internacional, entre outras matérias. É juriconsulta e árbitra, em procedimentos em diferentes jurisdições e em diferentes línguas. Tem anterior experiência de vinte anos de advocacia, dez dos quais em resolução de litígios, os demais em operações societárias, de aquisição de empresas e de mercado de capitais.

SOBRE OS AUTORES

ALINE DE MIRANDA VALVERDE TERRA

Doutora e Mestre em Direito Civil pela UERJ. Master of Laws em International Dispute Resolution pela Queen Mary University of London. Professora de Direito Civil da graduação e pós-graduação *Stricto Sensu* da UERJ e da PUC-Rio. Coordenadora adjunta do Mestrado Profissional em Direito Civil Contemporâneo e Prática Jurídica da PUC-Rio. Atua como árbitra, parecerista e consultora jurídica em Direito Privado.

ANA CAROLINA WEBER

Doutora em Direito Comercial pela Universidade de São Paulo. Mestre em Direito Internacional pela Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Atua como Advogada e Árbitra.

ANDRÉ BRANDÃO NERY COSTA

Doutor pela Universidade de Roma "La Sapienza". Mestre pela Universidade de Paris I Panthéon-Sorbonne. Mestre e graduado pela Universidade do Estado Rio de Janeiro - UERJ. Sócio do Escritório Gustavo Tepedino Advogados - GTA e habilitado à advocacia na França.

ANTÔNIO MENEZES CORDEIRO

Professor Catedrático e Decano da Faculdade de Direito da Universidade de Lisboa.

BRUNA VILANOVA MACHADO

Mestranda em Direito Civil pela Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Advogada do escritório Gustavo Tepedino Advogados.

GUILHERME CARNEIRO MONTEIRO NITSCHKE
Doutor em Direito Civil pela Universidade de São Paulo, Mestre em Direito pela Universidade Federal do Rio Grande do Sul, Diretor do Comitê Brasileiro de Arbitragem, Secretário-Executivo da Comissão de Arbitragem e Mediação da ICC Brasil, Sócio de Contencioso e Arbitragem de TozziniFreire Advogados, professor de direito civil e arbitragem em cursos de Pós-Graduação, autor de livros e artigos nas áreas do direito civil e da arbitragem.

GUSTAVO TEPEDINO
Professor Titular da Faculdade de Direito da Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Sócio do escritório Gustavo Tepedino Advogados.

HENRIQUE STECANELLA CID
Mestre em Direito Civil pela Universidade de São Paulo. LL.M. em Direito Civil pela Universidade de Munique (*Ludwig-Maximilians-Universität*). Advogado em São Paulo.

ILAN GOLDBERG
Ilan Goldberg é advogado e parecerista. Doutor em Direito Civil pela Universidade do Estado do Rio de Janeiro – UERJ. Mestre em Regulação e Concorrência pela Universidade Cândido Mendes – Ucam. Pós-Graduado em Direito Empresarial LLM pelo Ibmec. Professor convidado da FGV Direito Rio e da FGV Conhecimento, responsável pela disciplina Direito do Seguro e Resseguro. Também leciona na Escola de Magistratura do Estado do Rio de Janeiro – EMERJ e na Escola de Negócios e Seguros (ENS-Funenseg). Membro do Conselho Editorial da Revista de Direito Civil Contemporâneo – RDCC. Sócio fundador de Chalfin, Goldberg & Vainboim Advogados Associados. e-mail: ilan@cgvadvogados.com.br.

JOÃO MARQUES MARTINS
Licenciado (2004) e Doutor (2016) em Direito pela Faculdade de Direito da Universidade de Lisboa, na qual é professor. Atualmente, leciona na licenciatura e no mestrado disciplinas de Direito Processual Civil. É Advogado desde 2006, desenvolvendo a sua atividade, sobretudo, na área da litigância cível.

JOÃO VICTOR PORTO JARSKE

Advogado, graduado em Direito pela Universidade Federal da Paraíba. Coach do Grupo de Estudos de Arbitragem e Comércio Exterior do Centro Universitário de João Pessoa – GEACE Unipê.

JULIO NEVES

Advogado e Doutor em direito civil.

JUDITH MARTINS-COSTA

Presidente do Instituto de Estudos Culturalistas. Livre Docente pela Universidade de São Paulo. Foi Professora de Direito Civil na UFRGS. Membro da Academia Brasileira de Direito Civil, dentre outras instituições e autora de livros de doutrina jurídica.

MANOELA MEDEIROS SALES

Mestranda em direito civil pela Pontifícia Universidade Católica do Rio de Janeiro (PUC-Rio). Especialista em direito processual civil pela PUC-Rio. Advogada.

MARCELA KOHLBACH DE FARIA

Doutora e Mestre em Direito Processual pela Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Advogada.

MIGUEL PESTANA DE VASCONCELOS

Juiz Conselheiro do Tribunal de Contas
Professor Catedrático da Faculdade de Direito da Universidade do Porto.

MILENA DONATO OLIVA

Professora de Direito Civil e do Consumidor da Universidade do Estado do Rio de Janeiro – UERJ. Sócia do Escritório Gustavo Tepedino Advogados – GTA.

NAPOLEÃO CASADO FILHO

Advogado, Pesquisador visitante da Sociéte de Législation Comparée de Paris. Mestre e Doutor em Direito Internacional pela PUC-SP. Fellow e membro da Faculty List do Chartered Institute of Arbitrators de Londres. Presidente do Chartered Istitute of Arbitrators, Brazilian Branch.

OTÁVIO YAZBEK

Doutor em Direito Econômico pela Faculdade de Direito da USP. Advogado. Ex-Diretor da Comissão de Valores Mobiliários (2009-2013). Professor do Insper.

PAULA COSTA E SILVA

Professora Catedrática da Faculdade de Direito da Universidade de Lisboa.

PAULA GRECO BANDEIRA

Professora Adjunta da Faculdade de Direito da Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Sócia do escritório Gustavo Tepedino Advogados.

PEDRO GUILHARDI

Doutorando em Direito Comercial pela PUC-SP. Mestre em Direito Comercial pela PUC-SP. LL.M em *Comparative and International Dispute Resolution* pela *Queen Mary, University of London*. FCI Arb. Advogado, atua como árbitro.

PETER CHRISTIAN SESTER

Doutor em Direito Universidade de Heidelberg (Alemanha). Doutor em Economia Humboldt Universidade Berlim (Alemanha). Livre-docência em Direito Privado e Econômico Universidade Marburg (Alemanha). Professor da Fund. Getúlio Vargas Rio - Direito. Professor Visitante (2023) da Universidade CA Berkeley Law School. Sócio de Warde Advogados.

RENATA C. STEINER

Professora de Direito Civil nos cursos de graduação e de pós-graduação da Fundação Getúlio Vargas - FGV SP. Doutora em Direito Civil pela Universidade de São Paulo. Mestre em Direito das Relações Sociais pela Universidade Federal do Paraná. Árbitra independente e parecerista.

ROBERTA MAURO MEDINA MAIA

Doutora e Mestre em Direito Civil pela UERJ. Professora dos cursos de graduação e pós-graduação stricto sensu da PUC-Rio. Professora dos cursos de pós-graduação do CEPED-UERJ. Advogada com capacitação em negociação pela Universidade de Harvard e em mediação pelas Universidades de Harvard, Pepperdine e pelo Centro Brasileiro de Mediação e Arbitragem (CBMA).

RODRIGO COGO
Advogado. Mestre de São Paulo.

THIAGO JUNQUE
Doutor em Direito pela Universidade de Direito Comparado professor da FGV Direito Seguros, diretor de Civil, parecerista, a Advogados.

TIAGO DA COSTA
Advogado e Assistente Faculdade de Direito

WANDERLEY FER
Doutor em Direito pela University of Illinois College of Law (LLM Harvard Business School São Paulo (1986). Professor graduação. Árbitro e

YURI MACIEL ARA
Mestre em Direito Federal (UERJ). Advogado.

RODRIGO COGO

Advogado. Mestre em Direito Civil pela Faculdade de Direito da Universidade de São Paulo.

THIAGO JUNQUEIRA

Doutor em Direito Civil pela Uerj, mestre em Ciências Jurídico-Civilísticas pela Universidade de Coimbra, pesquisador visitante do Instituto Max-Planck de Direito Comparado e Internacional Privado (Hamburgo, Alemanha), professor da FGV Direito Rio, da FGV Conhecimento e da Escola de Negócios e Seguros, diretor de relações internacionais da Academia Brasileira de Direito Civil, parecerista, advogado e sócio do escritório Chalfin, Goldberg & Vainboim Advogados.

TIAGO DA COSTA ANDRADE

Advogado e Assistente Convidado da Secção de Ciências Jurídico-Criminais da Faculdade de Direito da Universidade de Coimbra.

WANDERLEY FERNANDES

Doutor em Direito pela Universidade de São Paulo (2011); Mestre em Direito pela University of Illinois at University of Illinois at Champaign-Urbana – College of Law (LLM –1997); Programa de desenvolvimento de executivos pela Harvard Business School (PMD 76, 2001), Graduado pela Universidade de São Paulo (1986). Professor da FGV Direito SP, nos programas de graduação e pós graduação. Árbitro e advogado em São Paulo.

YURI MACIEL ARAUJO

Mestre em Direito Processual pela Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Advogado.

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO	19
PARTE 1 – DIREITO PRIVADO	
PARTE GERAL	
1. O risco contratual (e os significados do risco)	25
<i>Judith Martins Costa</i>	
2. A cláusula resolutiva expressa como instrumento privilegiado de gestão de riscos contratuais	
<i>Aline de Miranda Valverde Terra, Giovanni Ettore Nanni</i>	
3. Riscos em complexos contratuais	55
<i>Carlos Nelson de Paula Konder, Manoela Medeiros Sales</i>	
4. Risco e lacunosidade contratual: o caso das lacunas por expressa deliberação da partes	113
<i>Guilherme Carneiro Monteiro Nitschke</i>	
5. Critérios para a alocação dos riscos de evicção de direito nos contratos imobiliários	161
<i>Roberta Mauro Medina Maia</i>	
6. A cláusula <i>forfeiture</i> nos contratos de consórcio para exploração e produção de petróleo	187
<i>Gustavo Tepedino, Paula Greco Bandeira, Bruna Vilanova Machado</i>	

RISCOS NO DIREITO PRIVADO E NA ARBITRAGEM

7. Risco da frustração do fim do contrato.	209
<i>Rodrigo Cogo</i>	
8. Variação do valor do bem e regime da mora no direito brasileiro	235
<i>Renata C. Steiner, Henrique Stecanella Cid</i>	
9. O risco de supressão de direitos por inércia	261
<i>Júlio Neves</i>	
10. Riscos das garantias e riscos dos credores. O eterno jogo de xadrez.....	287
<i>Miguel Pestana Vasconcelos</i>	
11. Breve panorama das garantias especiais impróprias e o controle de risco ...	311
<i>Pedro Guilhardi</i>	
12. Caso fortuito e força maior: um assunto antigo que permanece moderno	337
<i>Wanderley Fernandes</i>	

PARTE ESPECIAL

1. M&A: riscos e algumas cláusulas controversas.	367
<i>Catarina Monteiro Pires</i>	
2. Cláusulas <i>material adverse change</i> (MAC): conjunto de cláusulas disfarçadas de definição	401
<i>Crisleine Yamaji</i>	
3. Uma introdução aos instrumentos derivativos e ao seu regime	427
<i>Otávio Yazbek</i>	
4. Riscos e os acionistas	447
<i>Ana Carolina Weber</i>	
5. Agravamento de riscos e contrato de seguro	477
<i>Diogo Seixas</i>	

6. Os Riscos Cibernéticos e a Responsabilidade de Administradores
sob as luzes dos Seguros Cyber e D&O 497
Ilan Goldberg
7. Notas sobre o seguro garantia arbitral 533
Thiago Junqueira e Guilherme Bernardes
8. Criptoativos, riscos e tendências regulatórias 559
Dayana de Carvalho Uhdre
9. Inteligência artificial, riscos e danos: possíveis soluções
para a responsabilidade civil 587
Caitlin Mulholland
10. Gestão dos riscos em contratos de adesão 613
Milena Donato Oliva, André Brandão Nery Costa

PARTE 2 – ARBITRAGEM

1. A gestão do risco no direito da arbitragem 631
António Menezes Cordeiro
2. Deveres dos atores do procedimento arbitral: advogados,
experts, testemunhas. 649
Giovana Benetti
3. Efeitos de *cyber attacks* sobre a sentença arbitral 669
Peter Christian Sester
4. Arbitragem e direito criminal: corrupção e dever de denúncia 679
Tiago Costa Andrade
5. Novos riscos na anulação da sentença arbitral 761
Elsa Dias Oliveira
6. Inexequibilidade e ação modificativa da sentença arbitral? 781
Paula Costa e Silva

7. Participação de terceiros na arbitragem: riscos de intervenção obrigatória por terceiros não signatários, 795
Marcela Kohlbach de Faria

8. Garantias e alocação de riscos no financiamento de litígios por terceiros 813
Napoleão Casado Filho, João Victor Porto Jarske

9. Flexibilização do procedimento arbitral por meio de convenção e o risco ante o devido processo legal. 835
Yuri Maciel Araujo

10. *Due process of law, party autonomy and risks in international arbitration* 859
Giuditta Cordero-Moss.

11. Riscos na distribuição do ónus da prova e teoria das esferas. 885
João Marques Martins

PARTE 2 - ARBITRAGEM

1. A gestão do risco no direito da arbitragem 631
Antonio Menezes Cordeiro

2. Deveres dos atores do procedimento arbitral: advogados, experts, testemunhas 649
Giovanna Benatti

3. Efeitos de cyber attacks sobre a sentença arbitral 669
Peter Christian Sester

4. Arbitragem e direito criminal: corrupção e dever de denúncia 679
Thiago Costa Andrade

5. Novos riscos na anulação da sentença arbitral 701
Ela Dias Oliveira

6. Inexequibilidade e ação modificativa da sentença arbitral 781
Paula Costa e Silva