

SOBRE-ESTADIA DE CONTÊINER NO CONTRATO DE TRANSPORTE MARÍTIMO: A REGULAÇÃO NO DIREITO BRASILEIRO E A NECESSÁRIA REVISÃO DOS MODELOS JURÍDICOS JURISDICIONAIS VIGENTES

CONTAINER DEMURRAGE IN FACE OF MARITIME TRANSPORTATION AGREEMENTS: REGULATION IN BRAZILIAN LAW AND THE NECESSITY TO REVIEW THE CURRENT LEGAL FRAMEWORK AVAILABLE

PAULO SÉRGIO VELTEN PEREIRA

Doutor e Mestre em Direito pela Pontifícia Universidade Católica de São Paulo – PUC/SP. Professor da Universidade Federal do Maranhão – UFMA. Desembargador do Tribunal de Justiça do Maranhão – TJ/MA. paulovelten@tjma.jus.br

RODRIGO DUTRA DA SILVA

Mestrando em Direito e Instituições do Sistema de Justiça pela Universidade Federal do Maranhão – UFMA. Advogado. rodrigodutra.adv@outlook.com

Recebido em: 23.04.2021
Aprovado em: 27.04.2022

ÁREA DO DIREITO: Civil

RESUMO: O presente estudo objetiva apresentar a disciplina normativa e dogmática do contrato de transporte marítimo de mercadorias no direito marítimo contratual brasileiro, a fim de compreender e analisar as cobranças judiciais fundadas na cláusula *demurrage* de contêiner. Assim, abordam-se aspectos teóricos e práticos do contrato estudado, suas fontes e da cobrança de sobre-estadia de contêiner, bem como a aptidão dos modelos jurídicos propostos por doutrina e jurisprudência para regular com racionalidade, segurança e justiça a matéria. Trata-se de pesquisa qualitativa e de caráter exploratório que se aproveita do método dedutivo, sob o prisma jurídico-normativo-conceitual, utilizando-se de

ABSTRACT: This study aims to present the legal aspects of maritime transportation agreement under Brazilian law, in order to assess and analyze possible judicial charges that are based on the container demurrage clause. Thus, the paper analyzes the contract from a theoretical and practical perspective, its sources and the charges for container demurrage, as well as the suitability of the legal frameworks that are proposed either by legal scholars and precedents to regulate the matter. This is a qualitative and exploratory research based on the deductive method, under the grounds of legal concepts and rules, while using primary sources of bibliography, such as scientific papers on the matter.

instrumentais bibliográficos, tais como fontes primárias, doutrina, artigos científicos e literatura especializada, nacional e estrangeira.

PALAVRAS-CHAVE: Direito marítimo – Direito contratual – Transporte marítimo – *Demurrage* de contêiner – Modelos jurídicos.

KEYWORDS: Maritime law – Contract law – Transportation agreement – Container demurrage – Legal framework.

SUMÁRIO: Considerações introdutórias. 1. A teoria e a prática do contrato de transporte marítimo. 2. A *demurrage* de contêiner no direito brasileiro. Considerações finais. Referências.

CONSIDERAÇÕES INTRODUTÓRIAS

O presente estudo tem a finalidade precípua de apresentar o contrato de transporte marítimo no direito brasileiro para compreender e analisar a disciplina jurídica da cláusula *demurrage* de contêineres, comum nas avenças quando ocorre a disponibilização de compartimentos de unitização pelo transportador ao usuário.

Desse modo, reputa-se possível compreender a dinâmica das relações comerciais realizadas no âmbito do transporte de mercadorias pelo modal marítimo, de sorte a possibilitar uma leitura crítica acerca das (ir)racionalidades da regulação e interpretação jurídicas dadas à disciplina no bojo dos contratos marítimos.

A pesquisa que subsidia o trabalho se justifica pela premente necessidade de se instituir e consolidar modelos jurídicos racionais, atuais, seguros e previsíveis, amparados nas fontes normativas e categorias próprias do sistema de direito em específico, para a adequada valoração judicial da matéria estudada, com efeito de garantir aos particulares o exercício pleno dos direitos fundamentais de livre-iniciativa e de prestação jurisdicional adequada.

Objetiva-se, nesse sentido: a) apresentar aspectos teóricos e práticos do contrato de transporte marítimo; b) compreender as fontes de direito que amparam a regulação jurídica do aludido contrato e da cláusula *demurrage*; c) analisar as (ir)racionalidades e (in)consistências dos modelos jurídicos propostos por doutrina e jurisprudência à qualificação e exegese do fenômeno contratual estudado.

Com efeito, tem-se pesquisa de etiologia qualitativa e caráter exploratório, amparada no método dedutivo, sob o espectro jurídico-normativo-conceitual, utilizando-se de instrumentais bibliográficos, notadamente de fontes primárias, como normas e entendimentos jurisprudenciais, além de doutrina, artigos científicos e literatura especializada, nacional e estrangeira.



decorrentes efeitos, deve ser revisado à luz da dogmática jurídica, eis que pretere injustificadamente a disciplina jurídica das cláusulas penais, incorpora elementos estranhos ao sistema jurídico e vulnera a segurança do pacto, desequilibrando as relações jurídicas existentes entre as partes do contrato por meio de argumentações funcionais incompatíveis com as fontes e modelos jurídicos a que se deveria vincular, de tal sorte que carece da necessária concordância prática e da operacionalidade fundamental à subsistência justa dos cânones jurídicos mais dignos.

REFERÊNCIAS

- ALEXY, Robert. *Teoria da argumentação jurídica*. Trad. Zilda Hutchinson Schild Silva. São Paulo: Landy, 2001.
- ANJOS, J. H.; GOMES, C. R. C. *Curso de direito marítimo*. Rio de Janeiro: Renovar, 1992.
- CANARIS, Claus-Wilhelm. *Pensamento sistemático e conceito de sistema na ciência do direito*. 4. ed. Lisboa: Fundação Calouste Gulbenkian, 2008.
- CASSETTARI, Christiano. *Multa contratual: teoria e prática da cláusula penal*. 5. ed. São Paulo: Saraiva, 2017.
- CASTIGLIONI, José Antonio de Mattos; PIGOZZO, Linomar. *Transporte e distribuição*. São Paulo: Saraiva, 2014.
- CASTRO JR., Osvaldo Agiprino de. *Contratos marítimos e portuários: responsabilidade civil*. São Paulo: Aduaneiras, 2015.
- CASTRO JR., Osvaldo Agiprino de. *Direito regulatório e inovação na regulação de transportes e portos nos Estados Unidos e Brasil*. Florianópolis: Conceito, 2009.
- CASTRO JR., Osvaldo Agiprino de. Principais aspectos do direito marítimo e sua relação com a *lex mercatoria* e *lex maritima*. *Seqüência*, n. 61, p. 195-225, dez. 2010.
- CASTRO JR., Osvaldo Agiprino de (org.). *Teoria e prática da demurrage de contêiner*. São Paulo: Aduaneiras, 2018.
- CREMONEZE, Paulo Henrique. *Prática de direito marítimo: o contrato de transporte marítimo e a responsabilidade civil do transportador*. 3. ed. São Paulo: Aduaneiras, 2015.
- FERRI, Luigi. *La autonomia privada*. Trad. Luis Sancho Mendizábal. Madri: Editorial Revista de Derecho Privado, 1969.
- FOÉS, Gabrielle Thamis Novak. *Demurrage de contêiner no direito inglês e brasileiro: crítica à reforma do código comercial brasileiro*. São Paulo: Aduaneiras, 2017.
- GIBERTONI, Carla Adriana Comitre. *Teoria e prática do direito marítimo*. 3. ed. Rio de Janeiro: Renovar, 2014.
- GIRVIN, Stephen. *Carriage of goods by sea*. Birmingham: Oxford University Press, 2007.

- GRAU, Eros Roberto. *Ensaio e discurso sobre a interpretação/aplicação do direito*. 5. ed. São Paulo: Malheiros, 2009.
- HADDAD, Ana Olivia Antunes; SALOMÃO, Luís Felipe; TARTUCE, Flávio (Org.). *Direito civil: diálogos entre a doutrina e a jurisprudência*. São Paulo: Atlas, 2021. v. 2.
- HART, H. L. A. *O conceito de direito*. 3. ed. Trad. A. Ribeiro Mendes. Lisboa: Calouste Gulbenkian, 2001.
- HIRONAKA, Giselda Maria Fernandes Novaes; SIMÃO, José Fernando (Coord.). *Ensaio sobre responsabilidade civil na pós-modernidade*. Porto Alegre: Magister, 2009. v. 2.
- LACERDA, Sander Magalhães. Navegação e portos no transporte de contêineres. *Revista do BNDES*, Rio de Janeiro, v. 11, n. 22, p. 215-243, dez. 2004.
- LISBOA, Roberto Senise. *Confiança contratual*. São Paulo: Atlas, 2012.
- LOTUFO, Renan (Coord.). *Cadernos de direito civil constitucional*. Curitiba: Juruá, 2004. n. 2.
- MARCHIOLI, Rodrigo. *Sobre-estadia de contêineres: demurrage e detention de contêiner no direito brasileiro*. Curitiba: Juruá, 2019.
- MARTINS, Eliane Maria Octaviano. *Curso de direito marítimo*. Barueri: Manole, 2015. v. III.
- MIRAGEM, Bruno. *Direito civil: direito das obrigações*. Rio de Janeiro: Grupo GEN, 2021.
- MONTEIRO, Antonio Joaquim de Matos Pinto. *Cláusula penal e indemnização*. Coimbra: Almedina, 1999.
- NERY, Rosa Maria de Andrade; NERY JUNIOR, Nelson. *Instituições de direito civil: teoria geral do direito privado*. São Paulo: Ed. RT, 2014. v. 1, t. 1.
- PEREIRA, Caio Mário da Silva. *Instituições de direito civil: teoria geral das obrigações*. 29 ed. Rio de Janeiro: Forense, 2017. v. II.
- PEREIRA, Caio Mário da Silva. *Responsabilidade civil*. 11. ed. Rio de Janeiro: Forense, 2016.
- PEREIRA, Paulo Sérgio Velten. *Contratos: tutela judicial e novos modelos decisórios*. Curitiba: Juruá, 2018.
- REALE, Miguel. *Fontes e modelos do direito: para um novo paradigma hermenêutico*. São Paulo: Saraiva, 1994.
- RIBEIRO, Joaquim de Sousa. *O problema do contrato: as cláusulas contratuais gerais e o princípio da liberdade contratual*. Coimbra: Almedina, 2003.
- SCHMITTHOFF. *Export Trade: the law and practice of international trade*. 11. ed. London: Sweet & Maxwell, 2007.
- SCHREIBER, Anderson. *Novos paradigmas da responsabilidade civil: da erosão dos filtros da reparação à diluição dos danos*. 5. ed. São Paulo: Atlas, 2013.

- SILVA, Clóvis do Couto e. *A obrigação como processo*. Rio de Janeiro: FGV, 2006.
- SILVEIRA, Eliana Aló da. *20 anos da judicialização da cobrança de sobrestadia de contêiner: o que é e o que mudou no demurrage*. Belo Horizonte: Arraes, 2018.
- TEPEDINO, Gustavo. *Temas de direito civil*. 3. ed. rev. atual. Rio de Janeiro: Renovar, 2004.
- TRIPOLI, Angela Cristina Kochinski. *Comércio internacional: teoria e prática*. Curitiba: InterSaberes, 2016.
- URDAY, Percy B. *Manual de derecho marítimo*. Lima: Fondo Editorial, 2017.
- VENOSA, Sílvio de Salvo. *Direito civil: contratos*. 21. ed. São Paulo: Atlas, 2021.
- VIERA, Guilherme Bergmann Borges. *Transporte internacional de cargas*. 2. ed. São Paulo: Aduaneiras, 2003.
- WILSON, John F. *Carriage of goods by sea*. 7. ed. Essex: Longman, 2010.
- WINTER, James. *A cobrança de demurrage de contêineres na importação por transporte marítimo internacional: o caso brasileiro*. Dissertação (Mestrado Profissional) – Fundação Getúlio Vargas, Escola de Direito de São Paulo, 2019.
- ZANTUT, Loren Tazioli Engelbrecht; NETO, Artur Saviano. Natureza jurídica da cobrança de sobre-estadia de contêiner (*demurrage*), à luz da solução de Consulta RFB nº 108-2017: cláusula penal, indenização pré-fixada ou prestação de serviço. *Revista Direito Aduaneiro, Marítimo e Portuário*, v. 7, n. 38, p. 223-239, maio-jun 2017.
- ZUBIRI DE SALINAS, Mercedes. *La responsabilidad civil del transportista en el contrato del pasaje marítimo*. Barcelona: Bosch, 1995.



PESQUISA DO EDITORIAL

ÁREA DO DIREITO: Civil

Veja também Doutrina relacionada ao tema

- Estudo sobre o demurrage e as operações com contêineres, de Edson Antonio Miranda – *RIASP* 4/123-131.