

ÍNDICE

Nota Prévia	xvii
Siglas e modo de citar.....	xix
Agradecimentos Institucionais	xxiii
Prefácio (<i>Jorge Sinde Monteiro</i>).....	xxv

INTRODUÇÃO

O ESTUDO DO NEGÓCIO FIDUCIÁRIO.....	1
1. Complexidade do estudo das fontes do Direito Romano	1
2. Justificação	6
3. Sequência	15

PARTE I

CAPÍTULO I

CARACTERIZAÇÃO GERAL	25
----------------------------	----

SECÇÃO I

ASPECTOS GERAIS

1. Tentativa de Reconstrução de um Conceito.....	25
2. <i>Fiducia</i> e confiança.....	48

SECÇÃO II

ASPECTOS HISTÓRICOS	62
1. <i>Fiducia</i> romana	62
2. <i>Fiducia</i> germânica	68
3. <i>Fiducia</i> inglesa.....	72
4. A <i>fiducia</i> e a experiência histórico-cultural do grupo etnolinguístico Umbundo	82
5. Breve conclusão.....	93

PARTE II

CAPÍTULO II

ADMISSIBILIDADE DO NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO PORTUGUÊS E ANGOLANO.....	97
---	----

SECÇÃO I

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO ALEMÃO	97
--	----

SECÇÃO II

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO ITALIANO	103
--	-----

SECÇÃO III

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO ESPANHOL	112
--	-----

SECÇÃO IV

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO FRANCÊS	119
---	-----

SECÇÃO V

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO SUÍÇO	124
---	-----

SECÇÃO VII

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO JAPONÊS	127
---	-----

SECÇÃO VIII

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO ANGLO-AMERICANO	129
1. O caso norte-americano	129
1.1 Tipos de Trust.....	132

1.1.1 <i>Private Trusts</i>	132
1.1.2 <i>Express Trust</i>	133
1.1.3 <i>Constructive Trust</i>	134
1.2 Public ou Charitable Trust	136
1.3 Implied Trust (Resulting trusts)	140
2. O caso inglês	141
2.1 <i>Trust</i> para Gestão	143
2.2 <i>Trust</i> para Garantia	144
SUB-SECÇÃO I	
OUTROS TIPOS DE TRUSTS	145
1. <i>Simple Trust</i> e <i>Special Trust</i>	145
2. <i>Voting Trust</i>	145
3. <i>Living Trust</i>	153
3.1 Utilidade do <i>family trust</i>	162
SECÇÃO IX	
NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO BRASILEIRO	174
SECÇÃO X	
NO DIREITO DOS PAÍSES DA AMÉRICA LATINA	180
1. Negócio Fiduciário na Argentina.....	180
2. Negócio Fiduciário na Bolívia	185
3. Negócio Fiduciário no Chile	189
4. Negócio Fiduciário na Colômbia.....	191
5. Negócio Fiduciário no México	195
SECÇÃO XI	
NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NA CHINA.....	199
SECÇÃO XII	
NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NA ÁFRICA DO SUL.....	204
SECÇÃO XIII	
CONCLUSÃO INTERCALAR.....	209

PARTE III

CAPÍTULO III

ESTRUTURA DO NEGÓCIO FIDUCIÁRIO.....	217
--------------------------------------	-----

SECÇÃO I

ELEMENTO SUBJECTIVO	217
1. A relação jurídico-fiduciária.....	217
2. O fiduciante. Capacidade do fiduciante.....	219
3. O fiduciário. Capacidade do fiduciário	222
4. O fiduciário profissional.....	224
5. Responsabilidade do fiduciário	230
6. Beneficiário	237

SECÇÃO II

OS DEVERES FIDUCIÁRIOS	241
1. A Questão	241
2. Dever de lealdade	258
3. Dever de cooperação	265
4. Dever de informação	267
5. Deveres de cuidado	271
6. Dever de guarda ou protecção	280

SECÇÃO III

A CAUSA FIDUCIÁRIA.....	290
1. A causa como elemento do contrato.....	290
2. A causa no negócio fiduciário	296

CAPÍTULO IV

OS BENS FIDUCIÁRIOS	303
---------------------------	-----

SECÇÃO I

BENS OU DIREITOS	303
1. Resposta Legislativa.....	303

SECÇÃO II

BENS PRÓPRIOS DOS NEGÓCIOS FIDUCIÁRIOS	309
1. O património.....	311
2. Informações	317
3. <i>Know-how</i>	317
4. Clientela	325
5. Reforma/Pensão	328
6. Privilégios creditórios	335
6.1 Crédito por despesas do funeral do devedor conforme a sua condição e o costume da terra.....	335
6.2 Créditos por despesas com doenças do devedor ou de pessoas a quem este deva prestar alimentos, relativos aos últimos seis meses.....	337
6.3 Crédito por despesas indispensáveis para o sustento do devedor e das pessoas a quem este tem obrigação de prestar alimentos relativo aos últimos seis meses.....	338
6.4 Crédito do autor de obra intelectual, fundado em contrato de edição, sobre os exemplares da obra existentes em poder do editor	339
6.5 Crédito laboral.....	339
7. Direitos Intelectuais (de Autor) e Industriais	344
8. O <i>Software</i>	348

CAPÍTULO V

CONSTITUIÇÃO, MODIFICAÇÃO, TRANSMISSÃO E EXTINÇÃO DAS RELAÇÕES JURÍDICO-FIDUCIÁRIAS.....	353
---	-----

SECÇÃO I

CONSTITUIÇÃO	355
--------------------	-----

SECÇÃO II

MODIFICAÇÃO	378
-------------------	-----

SECÇÃO III

TRANSMISSÃO	382
-------------------	-----

SECÇÃO IV

EXTINÇÃO	396
1. Cumprimento	396
2. Denúncia	399
3. Revogação	400
4. Caducidade	403
5. Resolução	407
6. Outras formas de extinção	408

CAPÍTULO VI

MODALIDADE DE NEGÓCIOS FIDUCIÁRIOS.....	415
1. Negócio fiduciário para garantia.....	415
2. Negócio fiduciário para administração.....	418
3. Negócio fiduciário aberto e o negocio fiduciário oculto	418
4. Negócio fiduciário directo e negócio fiduciário indirecto	419
5. Negócio fiduciário no interesse do fiduciante, do fiduciário ou de terceiro.....	420
6. Negócio fiduciário altruísta e negocio fiduciário egoísta.....	420
7. Negócios fiduciários próprios e negócios fiduciários impróprios	421

PARTE IV

CAPÍTULO VII

TIPICIDADE DO NEGÓCIO FIDUCIÁRIO	425
1. Breve retrospectiva	425
2. Fundamentos da admissibilidade do negócio jurídico.....	436

CAPÍTULO VIII

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO NO DIREITO ANGLO-AMERICANO	445
---	-----

SECÇÃO I

O DEBATE SOBRE A TIPICIDADE DOS NEGÓCIOS FIDUCIÁRIOS.....	445
--	-----

SECÇÃO II

NEGÓCIOS FIDUCIÁRIOS PARA ADMINISTRAÇÃO.....	467
1. Mandato sem representação	469
2. Mandato para administrar.....	472
2.1 Mandato para cobrar	473
2.2 Mandato para adquirir.....	474
2.3 Mandato para alienar.....	479
3. A gestão de valores mobiliários.....	480
4. O mandato para administração; em especial para suprir incapacidades nos países do <i>civil law</i>	483

SECÇÃO III

NEGÓCIOS FIDUCIÁRIOS PARA GARANTIA.....	499
1. Mandato de crédito.....	501
2. Alienação fiduciária em garantia.....	509
3. Reporte.....	512
4. Venda <i>a retro</i>	514
5. Locação financeira restitutiva	516
6. O depósito <i>escrow</i> e outras figuras jurídicas que implicam a transferência de propriedade com função de garantia	522

CAPÍTULO IX

A PRETENZA VULNERABILIDADE DO NEGÓCIO FIDUCIÁRIO 539

SECÇÃO I

RISCO FIDUCIÁRIO..... 539

1. A questão 539

2. Aproximação a um conceito de risco 542

SECÇÃO II

VIOLAÇÃO DO PACTO FIDUCIÁRIO..... 550

1. Ataque ao direito fiduciado 555

2. Insolvência do fiduciário 563

CAPÍTULO X

NATUREZA DAS OBRIGAÇÕES DO FIDUCIÁRIO 575

SECÇÃO I

OBRIGAÇÕES DE MEIO OU DE RESULTADO?..... 583

SECÇÃO II

CONTRATAÇÃO COM TERCEIROS 596

CAPÍTULO XI

NATUREZA JURÍDICA DO NEGÓCIO FIDUCIÁRIO 617

SECÇÃO I

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO E SIMULAÇÃO. CRÍTICA 617

SECÇÃO II

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO E FRAUDE À LEI. CRÍTICA 622

SECÇÃO III

NEGÓCIO FIDUCIÁRIO E CONTRATO A FAVOR DE TERCEIRO.
CRÍTICA..... 633

SECÇÃO IV

POSIÇÃO ADOPTADA	636
1. Os intermediários financeiros	637
2. O contrato de mediação	640
3. O mandato sem representação.....	645
4. O património de afectação. A propriedade fiduciária. Acolhimento legal.....	659

SECÇÃO V

OS MEIOS DE DEFESA DO FIDUCIANTE.....	701
1. A tutela do fiduciante: a segregação patrimonial e a satisfação do interesse do fiduciante	701
2. O abuso de direito. O cumprimento pelo fiduciário do <i>pactum fiduciae</i>	708
3. O valor do registo dos bens adquiridos pelo fiduciário e o terceiro adquirente	717
3.1 O Código de Registo Predial.....	717
3.2 O Registo no Código de Valores Mobiliários.....	735
CONCLUSÕES	755
BIBLIOGRAFIA.....	767