

Sumário analítico

LISTA DE ABREVIATURAS E SIGLAS	9
NOTA À 2ª EDIÇÃO	13
PREFÁCIO À 2ª EDIÇÃO	15
PREFÁCIO À 1ª EDIÇÃO	17
APRESENTAÇÃO	21
§ 1. INTRODUÇÃO	35
§ 2. NEGÓCIO JURÍDICO COMO FATO E COMO RELAÇÃO JURÍDICA	39
I. Negócio jurídico como fato	41
1. Conteúdo.....	41
a) Objeto.....	42
b) Precondições	43
2. Pressuposições	44
3. Circunstâncias.....	45
II. Negócio jurídico como relação jurídica.....	45
1. Obrigações principais e laterais.....	47
2. Responsabilidade secundária	49
3. Outras regras	50
§ 3. CONTEXTO NORMATIVO DOS CONTRATOS DE M&A	51
I. Vícios redibitórios e evicção	52
1. Disciplina legal dos vícios redibitórios	52
a) Pressupostos	52
b) Consequências.....	53
c) Caráter dispositivo.....	58
2. Vícios redibitórios na aquisição de participações societárias.....	60
a) Aplicabilidade do regime dos vícios redibitórios	60

b)	Conteúdo do acordo de qualidade.....	65
c)	Determinação das consequências	66
3.	Disciplina legal da evicção.....	67
a)	Pressupostos	67
b)	Consequências.....	70
c)	Caráter dispositivo.....	72
4.	Evicção na aquisição de participações societárias	73
II.	Inadimplemento absoluto ou relativo	74
1.	Responsabilidade secundária em caso de inadimplemento.....	74
2.	Disciplina da resolução total por inadimplemento.....	76
3.	Resolução total na aquisição de participações societárias	79
III.	Pagamento indevido e ativos ocultos	80
1.	Ativos ocultos e ativos contingentes	80
2.	Ativos ocultos e indébito objetivo	82
IV.	Responsabilidade pré-contratual	87
1.	Deveres informacionais	87
a)	Espécies de deveres informacionais	87
i)	Deveres informacionais de diligência.....	88
ii)	Deveres informacionais de lealdade	88
b)	Extensão dos deveres informacionais.....	89
c)	Deveres informacionais do adquirente	90
d)	Responsabilidade por violação de deveres informacionais	91
2.	Culpa e responsabilidade pelo interesse negativo.....	93
3.	Dolo e responsabilidade pelo interesse positivo.....	96
a)	Consistência teleológica.....	98
b)	Consistência sistemática.....	100
c)	Quantificação do interesse positivo	106
d)	Opção pelo interesse negativo	107
V.	Anulabilidade por erro ou dolo	107
1.	Erro	107
a)	Espécies de erro	107
b)	Correção do negócio.....	108
c)	Erro no contrato de alienação de participações societárias.....	109
2.	Distinção entre erro e vícios redibitórios	110
3.	Dolo.....	113
a)	Dolo essencial	113
b)	Dolo accidental.....	113

c) Dolo de terceiro.....	113
d) Dolo no contrato de alienação de participações societárias.....	114
VI. Desequilíbrio contratual	114
1. Força vinculante e risco normal do contrato	114
2. Princípio da intervenção mínima	116
3. Lesão	116
4. Onerosidade excessiva superveniente	117
5. Drástica alteração do valor da prestação.....	117
6. Aplicação restrita aos contratos de M&A	117
§ 4. CONTEÚDO DOS CONTRATOS DE M&A.....	121
I. Objeto.....	122
1. Obrigações principais	122
a) Preço.....	122
i) Metodologia de fixação	123
ii) Ajuste no fechamento	124
b) Participações societárias.....	128
i) Transferência da titularidade	128
ii) Acordo de qualidade.....	130
2. Responsabilidade secundária	131
a) Indenização.....	131
i) Ato ilícito	131
ii) Critério de imputação	133
iii) Dano	136
iv) Limites.....	151
v) Consectários.....	153
vi) Prazos.....	154
vii) Procedimento	156
b) Cláusula penal	158
i) Valor prefixado.....	158
ii) Critério de imputação pertinente.....	158
iii) Disciplina legal	158
c) Redução do preço.....	160
i) Qualificação.....	160
ii) Critério de imputação	161
iii) Quantificação.....	162
iv) Limites.....	162
v) Consectários.....	162

vi) Prazos.....	163
vii) Procedimento	163
d) Resolução total.....	163
e) Obrigações de fazer	164
3. Obrigações autônomas e laterais	164
a) Indenidade	165
i) Riscos específicos	166
ii) Riscos genéricos.....	167
iii) Contingências com fato gerador anterior ao fechamento	167
b) Superveniências ativas	175
c) <i>Covenants</i>	177
i) Confidencialidade	178
ii) Não concorrência.....	179
iii) Manutenção do curso normal dos negócios	182
4. Cláusulas de interpretação e aplicação	183
a) Termos definidos	183
b) Entendimento integral.....	184
c) Remédio único.....	187
d) Não duplicidade.....	189
e) Cláusulas de interpretação em geral	190
II. Precondições	192
1. Condições precedentes	192
a) Período interino	192
i) Fechamento diferido	192
ii) <i>Right to walk away</i>	193
iii) Traços atípicos das condições precedentes	194
b) Condições de aprovação (<i>gating conditions</i>)	195
i) <i>Conditiones iuris</i>	196
ii) “Melhores esforços” e “a qualquer custo”	196
c) Condição das declarações e garantias (<i>bring down</i>)	197
i) Formulação.....	198
ii) Qualificação.....	198
iii) Teleologia	199
iv) Problemas	199
d) Condição de evento material adverso (MAC)	200
i) Paradigmas.....	201
ii) Formulação.....	204
iii) Qualificação.....	205

iv) Teleologia	207
v) Problemas	210
e) Condição dos documentos do fechamento	214
f) Outras condições.....	215
2. <i>Earn-out</i>	215
a) Formulação	215
i) <i>Earn-out</i> em sentido estrito.....	215
ii) <i>Earn-out</i> em sentido amplo.....	216
iii) Permanência do alienante na gestão?.....	217
b) Qualificação	217
i) Condição suspensiva	218
ii) Obrigação determinável	218
c) Teleologia.....	219
i) Redução dos riscos de avaliação	219
ii) Sinalagma direto e negócio parciário	221
d) Problemas.....	223
i) Determinação dos eventos condicionantes	223
ii) Direitos e deveres das partes	226
§ 5. PRESSUPOSIÇÕES DOS CONTRATOS DE M&A	231
I. Conceito de pressuposição.....	231
1. Definição	231
2. Classificação	234
a) Objeto.....	234
b) Intencionalidade	234
c) Relevância.....	236
d) Tipicidade.....	238
e) Mutualidade	238
f) Cognoscibilidade.....	238
g) Comunicação.....	238
3. Relação com outros conceitos	239
a) Motivo.....	239
b) Causa.....	240
c) Base ou premissa	241
d) Finalidade ou intenção	241
e) Teleologia.....	241
II. Consequências jurídicas da pressuposição.....	242
1. Dolo e motivo.....	242
2. Erro e motivo expresso como razão determinante	242

3. Resolução e pressuposição futura	243
4. Nulidade e motivo comum determinante ilícito	244
5. Disciplina cogente, eficácia e causa	244
6. Interpretação e teleologia.....	245
III. Relação entre valor e preço	246
1. Valor na estrutura do negócio jurídico como fato	246
a) Relevância excepcional.....	247
b) Relevância normal	249
2. Valor das participações societárias.....	249
a) Valor das participações	249
b) Endividamento líquido	250
c) Valor de empresa.....	251
3. Relação entre valor e preço das participações societárias	252
IV. Considerandos	253
1. Significado	254
2. Relevância	254
§ 6. CIRCUNSTÂNCIAS DOS CONTRATOS DE M&A	257
I. Negociações preliminares e comportamento posterior	258
1. Relevância interpretativa.....	258
a) Comportamento posterior	258
b) Histórico das negociações.....	259
c) Relação com cláusula de entendimento integral.....	260
2. Relevância prescritiva	260
a) Efeitos vinculantes	261
i) Interpretação de instrumentos preliminares	261
ii) Obrigação de confidencialidade.....	263
iii) Obrigação de exclusividade	265
iv) <i>Break-up fee</i>	266
b) Deveres de boa-fé.....	276
i) Deveres informacionais.....	277
ii) Dever de não interromper as negociações	277
iii) Dever de proteção dos bens jurídicos da contraparte	278
II. Prestação de informações.....	278
1. Fase pré-contratual.....	279
2. Fase contratual e pós-contratual	280
3. <i>Due diligence</i>	281
a) Definição	281

b)	Objeto.....	282
c)	Procedimento.....	283
d)	Finalidade.....	284
e)	Problemas.....	285
i)	Direitos e deveres das partes.....	285
ii)	Relevância para o alienante.....	286
iii)	Relevância para o adquirente.....	287
iv)	Potenciais ilicitudes.....	290
III.	Conhecimento prévio (<i>sandbagging</i>).....	290
1.	Assinatura.....	291
a)	Hipóteses.....	291
b)	Consequências.....	291
i)	Anulação por erro ou dolo.....	291
ii)	Condição suspensiva.....	292
iii)	Condição resolutiva e cláusula resolutiva expressa.....	293
iv)	Falsidade de declarações e garantias.....	294
v)	Violação de deveres informacionais.....	295
vi)	Indenidade.....	295
2.	Fechamento.....	296
a)	Hipóteses.....	296
b)	Consequências.....	296
i)	Anulação por erro ou dolo.....	296
ii)	Condição suspensiva.....	296
iii)	Condição resolutiva e cláusula resolutiva expressa.....	297
iv)	Falsidade de declarações e garantias.....	297
v)	Violação de deveres informacionais.....	298
vi)	Indenidade.....	298
3.	Outros momentos.....	299
4.	Protesto.....	301
5.	Cláusulas anti- e pró- <i>sandbagging</i>	302
6.	Conhecimento potencial.....	304
IV.	Imputação de conhecimento.....	304
1.	Conhecimento e conduta.....	305
2.	Conhecimento efetivo ou potencial.....	306
a)	Conhecimento efetivo e comportamento doloso.....	306
b)	Conhecimento potencial e comportamento culposos.....	306
3.	Crítério de imputação legal.....	306
4.	Crítérios de imputação contratuais.....	310

V. Equilíbrio objetivo entre prestação e contraprestação.....	311
§ 7. CLÁUSULA DE DECLARAÇÕES E GARANTIAS	313
I. Declarações e garantias como fato	316
1. Significado	316
a) Conformação do conteúdo	316
i) Determinação do estado de coisas devido	316
ii) Descrição de um estado de coisas neutro	318
b) Registro de pressuposições.....	322
c) Registro de circunstâncias.....	323
2. Sofisticações.....	324
a) Qualificadores	324
i) Conhecimento	324
ii) Materialidade	328
iii) Outros qualificadores	329
b) Exaustividade	331
c) Cláusula anti- e pró-sandbagging	332
i) Cláusula anti-sandbagging	332
ii) Cláusula pró-sandbagging	332
d) Definição de "falsidade"	333
3. Parte estipulante.....	333
a) Alienante	333
b) Adquirente.....	334
c) Sociedade-alvo	334
d) Terceiros	336
4. Regras de interpretação.....	336
a) Arts. 112 e 113 do Código Civil	336
b) Interpretação restritiva	337
c) Regras de interpretação contratuais	337
II. Declarações e garantias como relação jurídica	338
1. Relevância jurídica	338
a) Relevância obrigacional.....	338
i) Conformação da obrigação principal	338
ii) Obrigação autônoma de pagamento	339
b) Prova de erro ou dolo essencial	341
c) Prova de violação de deveres informacionais	342
2. Interação com a disciplina legal	342
a) Disciplina legal cogente	342

i)	Responsabilidade por defeitos conhecidos.....	343
ii)	Responsabilidade pré-contratual por dolo.....	344
iii)	Anulação por erro ou dolo.....	345
b)	Disciplina legal dispositiva	346
i)	Responsabilidade por defeitos não conhecidos	347
ii)	Responsabilidade pré-contratual por culpa	348
c)	Critérios para derrogação da disciplina dispositiva	349
3.	Interação com outras cláusulas contratuais	349
a)	Indenidade “my watch, your watch”	350
b)	Condições precedentes MAC e <i>bring-down</i>	351
c)	Considerandos	351
d)	Responsabilidade secundária	352
III.	Declarações e garantias em espécie	352
1.	Declarações e garantias fundamentais	352
2.	Patrimônio da sociedade-alvo.....	354
3.	Estado de coisas jurídico.....	355
4.	Curso normal dos negócios	356
5.	Balanco e demonstrações financeiras.....	358
6.	Disputas judiciais.....	360
7.	Trabalhadores	361
8.	Corrupção e <i>compliance</i>	361
9.	Tributos.....	364
§ 8.	GARANTIAS DO ADIMPLEMENTO	365
I.	Função das garantias do adimplemento.....	365
1.	Objeto da garantia.....	366
2.	Garantia e contragarantia.....	366
3.	Prazo de garantia	367
4.	Fatores relevantes	367
II.	Garantias em espécie	369
1.	Caução em dinheiro	370
a)	Parcela retida do preço (<i>holdback</i>)	370
b)	Conta-garantia (<i>escrow</i>)	371
2.	Garantias reais.....	373
3.	Crédito de terceiros.....	373
a)	Fiança bancária.....	373
b)	Seguro-garantia.....	374

c) Fiança ou aval de sócio ou empresa do grupo.....	375
4. Transferência do risco	375
a) Seguro W&I.....	376
b) Seguro de indenidades específicas	379
5. Mecanismos de autotutela.....	380
a) Retenção contratual (<i>withholding right</i>)	380
b) Compensação contratual (<i>set-off</i>)	381
§ 9. PANORAMA	383
I. Disputas de M&A	384
1. Disputas pré-assinatura: indenização, multa e vinculação	384
2. Disputas no período interino: desvinculação.....	384
3. Disputas pós-fechamento.....	385
a) Indenização.....	385
b) Ajuste do preço.....	385
c) <i>Earn-out</i>	386
d) Ativos contingentes	386
e) Manutenção e substituição de garantias.....	386
II. Principais distinções.....	387
1. Dimensões do contrato e cláusula de declarações e garantias.....	387
2. Cláusula de declarações e garantias e cláusula de indenidade	388
3. Cláusula de declarações e garantias e condições <i>bring down</i> e MAC.....	388
4. <i>Earn-out</i> e <i>holdback</i>	389
III. Principais posicionamentos.....	390
1. Vícios redibitórios nos contratos de M&A	390
2. Responsabilidade pré-contratual por dolo e interesse positivo.....	391
3. Valor das participações e teleologia do contrato.....	391
4. Indenização pela diminuição do valor	391
§ 10. CLÁUSULAS-MODELO.....	393
BIBLIOGRAFIA	419
ÍNDICE ALFABÉTICO-REMISSIVO	441
ÍNDICE DE DECISÕES CITADAS.....	481