

GRANT GILMORE E "A MORTE DO CONTRATO": O CICLO DE VIDA DA "CLÁSSICA" TEORIA GERAL DOS CONTRATOS ESTADUNIDENSE

GRANT GILMORE AND "THE DEATH OF CONTRACT": THE LIFE CYCLE OF THE CLASSICAL THEORY OF UNITED STATES CONTRACT LAW

MARK PICKERSGILL WALKER

Doutorando em Direito Civil pela Faculdade de Direito da Universidade Federal do Rio Grande do Sul – UFRGS. Mestre em Direito Civil pela Universidade Federal de Santa Catarina – UFSC. Pesquisador da Rede de Direito Civil Contemporâneo. Bolsista de pesquisa CAPES em regime de dedicação integral ao curso de doutorado. mark.walker@ufrgs.br

Recebido em: 08.08.2017
Aprovado em: 06.03.2018

ÁREA DO DIREITO: Civil

RESUMO: *A morte do contrato* é uma obra jurídica estadunidense escrita por Grant Gilmore, hoje considerada clássica em matéria de direito contratual naquele país. Analisam-se aqui o seu conteúdo e repercussão (perpassando-se, nesse processo, as críticas posteriores tecidas por seus comentadores), bem como a razão da sua notoriedade e do *status* a que foi alçada. Busca-se situar a obra em seu panorama histórico – revelando o debate jusfilosófico entre o racionalismo e o formalismo jurídico que lhe serve como pano de fundo –, além de desmitificar certa compreensão equivocada sobre ela, derivada do teor provocativo que o autor lhe imbuíu com intuito de gerar impacto e de causar controvérsia.

PALAVRAS-CHAVE: Grant Gilmore – Morte do contrato – Teoria geral dos contratos – Realismo jurídico estadunidense – Formalismo jurídico estadunidense.

ABSTRACT: *The death of contract* is a book written by Grant Gilmore considered to be a classic in the field of contract law. Its content and repercussion, as well as its notoriety and current status are here analyzed. Attention is also given to subsequent criticism made by its commentators. One aims to situate the book in its historical context (revealing the debate between legal formalism and legal realism that serves as its background), and also demystify certain misconceptions engendered by its provocative tone – a tone imbued by the author with the intention of generating impact and causing controversy.

KEYWORDS: Grant Gilmore – Death of contract – General theory of contract – Legal realism – Legal formalism.

SUMÁRIO: Introdução. I. A artificial elaboração de uma teoria geral dos contratos nos Estados Unidos. A. O descobrimento "acidental" da teoria geral dos contratos. B. O desenvolvimento e a consolidação da teoria geral dos contratos. 1. Escopo da responsabilidade. 2. Restrições indenizatórias. 3. O pêndulo da teoria geral: a *bargain theory of consideration*. 4. O solvente metafísico da teoria geral: o objetivismo. II. O declínio da clássica teoria geral e a pós-vida do contrato. C. Os alçozes da teoria geral do contrato. D. Conclusões e considerações sobre a obra. Conclusão. Referências.

INTRODUÇÃO

A *morte do contrato*,¹ de Grant Gilmore, é uma obra estadunidense que se tornou um clássico em matéria de direito contratual. Parte da notoriedade se deve, sem grandes dúvidas, a algumas proposições e sugestões radicais – como a ideia de que o direito contratual estaria por desaparecer e ser reabsorvido ou pela responsabilidade civil ou por um direito obrigacional de caráter geral. Estima-se que tais proposições, contudo, surjam na obra como provocações deliberadamente exageradas com o intuito – bem-sucedido – de causar polêmica, também responsável pelo sucesso do livro². Essa atitude soa condizente com a caracterização póstuma que o autor recebe de seus pares, que tendem a elogiá-lo, entre outras coisas, pela ousadia³.

1. GILMORE, Grant. *The death of contract*. 2. ed. Edited and with a Foreword by Ronald K. L. Collins. Columbus: Ohio State University, 1995.
2. Isso fica claro a partir da constatação de que Gilmore não tocou necessariamente num assunto novo – alguns célebres autores estadunidenses já haviam abordado temas similares anteriormente. V., por exemplo: FRIEDMAN, Lawrence M. *Contract law in America: a social and economic case study*. Madison: University of Wisconsin Press, 1965; LLEWELLYN, Karl N. *The common law tradition: deciding appeals*. Boston: Little, Brown & Co., 1960. Hillman corrobora a tese aqui esposada, sugerindo que a notoriedade da obra se deva em parte à forma como Gilmore retrata a *big picture* (a visão geral) do seu tema central e em parte pela retórica da obra (HILLMAN, Robert A. The triumph of Gilmore's *The death of contract*. *Northwestern University Law Review*, Evanston, v. 90, p. 32-48, outono de 1995).
3. BLACK JR., Charles L. Grant Gilmore as a friend (Tribute). *The Yale Law Journal*, v. 87, n. 5, Apr. 1978. p. 903-905; CALABRESI, Guido. Grant Gilmore and the golden age. *The Yale Law Journal*, v. 92, n. 1. p. 1-3, 1982; COLLINS, Ronald K. L. Foreword. In: GILMORE, Grant. *The death of contract*. 2. ed. Columbus: The Ohio State University Press, 1995. p. vii-xxix; HUTCHINSON, Dennis J. Remembering Grant Gilmore. *The Green Bag: An Entertaining Journal of Law*, v. 6, Autumn 2002. p. 67-72; KESSLER, Friedrich. Grant Gilmore as I remember him. *The Yale Law Journal*, v. 92, n. 1, 1982. p. 4-5; KRONMAN, Anthony T. What Grant Gilmore taught. *The Yale Law Journal*, v. 92, n. 1, 1982. p. 6-7; PETERS, Ellen A. Grant Gilmore and the illusion of certainty. *The Yale Law Journal*, v. 92, n. 1, 1982. p. 8-13; WATERS, Anthony J. For Grant Gilmore. *Maryland Law Review*, v. 42, n. 4, 1983. p. 865-874; WELLINGTON, Harry H. Grant Gilmore (Tribute). *The Yale Law Journal*, v. 87, n. 5, Apr. 1978. p. 901-902.