

CONSUMER LAW FACING THE ADVENT OF THE CHILD AS E-CONSUMER: COMPARISON BETWEEN FRENCH AND BRAZILIAN LAWS

O DIREITO DO CONSUMIDOR ENFRENTANDO O ADVENTO DA CRIANÇA COMO E-CONSUMIDORA: COMPARAÇÃO FRANÇA-BRASIL

MAXIME PERON

ATER in private Law at Univ. Brest, PHD student in Private Law, Univ. Brest, PHD Student in Human Rights, Univ. São Paulo, LAB-LEX (EA 7480), Univ. Brest.

BIBIANA GRAEFF

PhD in Law, University of Paris 1, Panthéon-Sorbonne; Federal University of Rio Grande do Sul. Professor at the School of Arts, Sciences and Humanities, University of São Paulo.
bibianagraeff@yahoo.com.br

Recebido em: 05.11.2019

Pareceres em: 10.01. 2020 e 01.04.2020

ÁREA DO DIREITO: Consumidor

ABSTRACT: As from a comparison of the French and the Brazilian legislations, the present article refers to the advent of children as e-consumers. Taking into account the challenges of protecting such vulnerable consumers, the article analyses existing and relevant legislation as well as the advantages of the comparative method.

KEYWORDS: Consumer Law – Vulnerable consumers – Children – E-commerce.

RESUMO: A partir da comparação entre as legislações francesa e brasileira, o presente artigo refere-se ao advento das crianças como consumidoras no comércio eletrônico. Levando em conta os desafios de proteger esses consumidores vulneráveis, o artigo analisa a legislação existente e relevante, bem como vantagens do método comparativo.

PALAVRAS-CHAVE: Direito do Consumidor – Consumidores vulneráveis – Criança – Comércio eletrônico.

SUMÁRIO: I. Introduction. II. The comparison between the French and Brazilian approaches as reflection. A) The challenge of the comparative approach. B) The advantages of the comparative approach. III. The recognition of the minor as e-consumer. A) Recognition of the ambivalence of the minor's consumption. B) Recognition of a heightened vulnerability in e-consumption. IV. The specific protection of the e-consumer minor. A) Protection by securing online payment. B) Protection against the capture of personal data. Bibliography.

In conjunction with the use of the Internet, the use of objects and connected toys by minors demands adequate protection. Indeed, they pose new dangers as they are able to violate the child's privacy by listening to them through microphones⁸⁴ and filming them through cameras placed in the toy⁸⁵. After collecting a lot of personal data, they could propagate it through the Internet, which would imply a risk for the user⁸⁶. These spy toys have led European law to consider a protective scheme suitable for the minor as consumer of these objects. In this sense, the general data protection regulation imposes new obligations on connected objects regarding the security of personal data, such as password-protecting dolls, encrypting processed data and settings that reduce the privacy infringement of children and their entourage⁸⁷. This regulation can address the fears raised by any connected toy to the risk of harm to the child's privacy but does not address those related to prolonged exposure of the child to the electromagnetic waves generated by the object⁸⁸, an element that must be considered by Brazilian law⁸⁹.

These few examples demonstrate the heightened risk of e-commerce to the minor. A limited protection is currently provided by the law, without being sufficient. In order to improve the protection of the e-consumer minor, a modernization of the consumer law could be the solution, in particular by excluding the ad hoc protective rules in favor of a specific regime regarding the minor as consumer, which would include the issue of the e-consumer minor. This appropriate protection should be discussed. Whether it is necessary or utopian, thinking about the e-consumer minor probably means connecting to the future of consumer law.

BIBLIOGRAPHY

ALMEIDA, P. M., and SILVEIRA, V. O. da., *O direito ao esquecimento e a privacidade*, in LUCCA, N. de, FILHO, A. S., and LIMA, C. R. P. de (eds.), *Direito & Internet III*, T. I. 619, Quartier Latin 2015.

-
84. A.-L. Villedieu, B. Benezeth, *La poupée trop connectée, une Toy's Story qui dérape*, LPA 13 juill. 2018, n° 137, p. 5: Cnil, déc. n° MED-2017-073, 20 nov. 2017.
 85. P. Sirinelli, S. Prévost, « Noël 3.0 », *Dalloz IP/IT* 2018. 653.
 86. N. Weinbaum, *Les données personnelles confrontées aux objets connectés*, *Comm. Com. Electr.* 2014, n°12, étude 22.
 87. Regulation (EU) No. 2016/679 of the European Parliament and of the Council of 27 April 2016 on the protection of individuals with regard to the processing of personal data and on the free movement of such data and repealing Directive 95/46/EC.
 88. T. Piette-Coudol, *Les objets connectés – Sécurité juridique et technique* (LexisNexis, 2015).
 89. See: P. Martinez Almeida and V. Oliveira da Silveira, *O direito ao esquecimento e a privacidade*, in Newton de Lucca, A. Simão Filho and C. R. Pereira de Lima, *Direito & Internet III*, T. I. 619 (Quartier Latin 2015).

- ANCEL, M., *Comment aborder le droit comparé*, in *Mélanges Rodière*, 3, Dalloz, 1981.
- D'AQUINO, L. S., *Criança e publicidade – hipervulnerabilidade?*, Lumen Juris, 2017.
- BENABOU, V.-L. and ROCHFELD, J., *Les moteurs de recherche, maîtres ou esclaves du droit à l'oubli numérique?*, *D.* 2014. 1476.
- BERTONCELLO, K. R. D. *Os efeitos da publicidade na “vulnerabilidade agravada”: como proteger as crianças consumidoras?*, *Revista de Direito do Consumidor*, vol. 90, p. 70, nov.-dez. 2013.
- BONFILS, P. and GOUTTENOIRE, A., *Droit des mineurs*, 2nd ed. Précis Dalloz, 2015.
- BREE, J., *Les enfants, la consommation et le marketing*, 1993.
- BROWNE, M. N., KUBASEK, N., REX, J., HORTON, R., *Commercializing children: law and regulations affecting advertisements directed at children in France, Spain and Sweden*, *Indiana Int'l & Comp. Law Review*, vol. 28, n°2, 2018.
- BRUGUIÈRE, J.-M., *La protection du cyber-consommateur dans la loi pour la confiance dans l'économie numérique*, *RLDI* 2005-1/7.
- CALAIS-AULOY, J. and TEMPLE, H., *Droit de la consommation*, 9th ed. Précis Dalloz, 2015.
- CAMPESTRINI, J., *L'enfant et l'argent: aspect du droit privé français*, thesis Univ. Nice, 2003.
- CAPRIOLI, E. A., *Manquement à l'obligation d'information lors du déploiement du système “3D secure”*, *Comm. com. électr.*, n° 1, janv. 2016, comm. 9.
- CARBONNIER, J., *Droit civil*, T. 1, *PUF*, 2002, p. 890, n° 429.
- CARVALHO, A. P. G., *Contratos via Internet*, Del Rey, 2001.
- CHAVES, S. F., *A vulnerabilidade e a hipossuficiência do consumidor nas contratações eletrônicas*, Editora Manole, 2015.
- COELHO, B. L., *O Bloco de constitucionalidade e a proteção à criança*, *Revista de Informação Legislativa*, Senado Federal, 123, 1994.
- COMMAILLE, J. *Les politiques publiques à destination de l'enfant*, in *PAILLET, E., SUEUR, J. J. (eds.)*. *Le droit et les droits de l'enfant*, 11-17, L'Harmattan, 2017.
- CONSTANTINESCO, L.-J., *Traité de droit comparé*, T. 1, *Introduction au droit comparé*, LGDJ, 1972.
- CURRAN, V. G., *Comparative Law and Language*, in *ZIMMERMAN, R. and REIMANN, M. (eds)*, 676, *The Oxford Handbook of Comparative Law*, Oxford University Press, 2006.
- DAVID, R. *Le droit comparé: droits d'hier, droits de demain*, *Economica*, 1982.
- DIAS, L. A. L. de M., *Publicidade e Direito*, 3rd ed. Saraiva, 2018.
- ELIAS, R. J., *Comentários ao Estatuto da Criança e do Adolescente*, 4th ed. Saraiva, 2010.
- FAUCHOUX, V., DEPREGZ, P. and BRUGUIÈRE, J.-M., *Le droit de l'Internet : lois, contrats et usages*, 2nd ed. LexisNexis 2013.

- FERMENTÃO, CL. A. G. R., SILVA, T. M. B. and SILVA, R. DA S. « Direito ao esquecimento: evolução dos direitos personalíssimos na busca da preservação da dignidade da pessoa humana », in FERMENTÃO, CL. A. G. R. and FACHIN, Z., (coord.), *O reconhecimento dos novos direitos da personalidade*, Maringá, Editora Vivens, 2015, p. 142 et s.
- FONSECA, A. C., *Direitos da criança e do adolescente*, Atlas, 2011.
- FROMONT, M., FRISON-ROCHE, M., COSTA, T. M., CERQUEIRA, G. V., GRAEFF, B., VILARINO, T., *Droit français et droit brésilien – Perspectives nationales et comparées*, Bruylant, 2012.
- GARCIA, L. de M. *Código de Defesa do Consumidor comentado artigo por artigo*, 13th ed. Editora JusPODIVM 2017.
- GAUTIER, P-Y. and LINANT DE BELLEFONDS, X., *De l'écrit électronique et des signatures qui s'y attachent*, JCP 2000, I, n° 236.
- GAVALDA, C. and STOUFFLET, J., *Instruments de paiement et de crédit : effets de commerce, chèque, carte de paiement, transfert de fonds*, 6th ed. Litec, 2006.
- GRIDEL, J.-P., *L'âge et la capacité civile*, D. 1998 chron. 93, n° 16.
- GRYNBAUM, L., LE GOFFIC, C., MORLET-HAÏDARA, L., *Droit des activités numériques*, Précis Dalloz, 2014.
- GUERIN, D., and PERON, M., *Seuils d'âge en droit des contrats et en droit des affaires*, in GUERIN, D., (ed.), *Jeunesse et droit*, AJ fam 2017, n° 10, p. 516.
- HAUSER, J., *Des petites hommes ou des petits d'hommes*, in Rubellin-Devichi, J., Rainer, F., *L'enfant et les conventions internationales*, PUL, 1996.
- HUET, J., *Libres propos sur la protection des consommateurs dans le commerce électronique*, in *Mélanges Calais-Auloy*, 507, Dalloz, 2004.
- JAYME, E., *Identité Culturelle et Intégration: Le Droit International Privé Postmoderne*, 251, 1995.
- LARDELLIER, P., and MOATTI, D., *Les ados pris dans la Toile : des cyberaddictions aux techno-dépendances*, le Manuscrit, 2014.
- LAVALLEE, C., *La protection internationale des droits de l'enfant: entre idéalisme et pragmatisme*, Bruylant, 2015.
- LECLERCQ, P. and KHALIL, L., *La confiance est-elle enfin possible dans les moyens de paiement en ligne?*, *Comm. Comm. Electr.*, n° 12, étude 40, déc. 2004.
- LEVENEUR, L., *Le choix des mots en droit des personnes et de la famille*, in MOLFESSIS, N., (ed.), *Les mots de la loi*, 11, *Economica*, 1999.
- LIMA, T. M. M. de, and SA, M. de F. F. de, *A criança e o adolescente no Mundo consumérista*, in SA, M. de F. F. de, NOGUEIRA, R. H. P., and SCHETTINI, B. (eds.), *Novos Direitos Privados*, 111, *Arraes*, 2016.
- LINN, S., *Crianças do consumo: a infância roubada*, Instituto Alana, 2006.
- LUCCA, N. de, *Direito do Consumidor*, 2nd ed. Quartier Latin 2008.

- MACHADO, M., A proteção constitucional de crianças e adolescentes e os direitos humanos, Manole, 2003.
- MARINO, F. P. de C., Interpretação do negócio jurídico, Saraiva, 2011.
- MARQUES, C. L., “Diálogo entre o Código de Defesa do Consumidor e o Novo Código Civil: do ‘diálogo das fontes’ no combate às cláusulas abusivas”. Revista do Direito do Consumidor. No. 45., 2003.
- MARQUES, C. L., Contratos no Código de Defesa do consumidor, 9th ed. Revista dos Tribunais, 2019.
- MARQUES, C. L., BESSA, L. R., and BENJAMIN, A. H. V., Manual de direito do consumidor, 8th ed., Revista dos Tribunais, 2018.
- MARQUES, C. L., MIRAGEM, B., O novo direito privado e a proteção dos vulneráveis, 2nd ed. Revista dos Tribunais 2014.
- MELLO, M. B. de, Teoria do fato jurídico: plano validade, 8th ed. Saraiva, 2008.
- MEYZEAUD GARAUD, M.-C., *De la minorité à la majorité*, thesis, Univ. Limoges, 1998.
- MILANEZI, F. M., *Direitos humanos das crianças e dos adolescentes e as políticas públicas no brasil, de Fernando Henrique a Lula*. thesis, Univ. de Salamanca, 2015.
- MIRAGEM, B., *Proteção da criança e do adolescente consumidores*, Revista de Direito do Consumidor, vol. 95, set-out. 2014, p. 459.
- MIRAGEM, B., Curso de Direito do Consumidor, 7th ed. RT 2017.
- NERSON, R. *L'activité juridique du mineur non émancipé*, RTD civ. 1971, p. 613.
- NETTER, E., *Réflexions sur la preuve et l'imputabilité des contrats électroniques*, RLDI 2013-1/89.
- NISHIYAMA, A. M., DENSA, R. *A proteção dos hipervulneráveis no Código de Defesa do Consumidor*, RDC 77/18.
- NUNES, R., Curso de Direito do Consumidor, 11th ed. Saraiva, 2017.
- ÖRÜCÜ, E., The Enigma of Comparative Law – variations on a theme for the twenty-first century, Leiden, M. Nijhoff publ., 2004.
- PACKARD, V., *The Hidden Persuaders*, 1957, chap. 9, 158.
- PAISANT, G. Défense et illustration du droit de la consommation, LexisNexis, 2015.
- PAISANT, G. and L. MARQUES, C. L., *Regards franco-brésiliens sur les rapports entre le droit de la protection des consommateurs et les autres branches du droit. Quelles convergences ? Rapport introductif*, in CLARET, H., JOYE, J.-F., MARQUES, C. L., PAISANT, G. (eds.), *Les rapports entre le droit de la protection des consommateurs et les autres branches du droit*, Ed. Université de Savoie, 2020.
- PAPACHRISTOS, A.-C., La réception des droits étrangers comme phénomène de sociologie juridique, LGDJ, 1975.
- PASSA, J., *Commerce électronique et protection du consommateur*, D. 2002. 555.
- PERON, M., *Libre propos sur le droit à l'oubli numérique*, RDLF 2017, chron. 15.

- PEREIRA, T. da S., *Direito da criança e do adolescente: uma proposta interdisciplinar*, Renovar, 1996.
- PIETTE-COUDOL, T., *Les objets connectés – Sécurité juridique et technique*, LexisNexis, 2015.
- PINHEIRO, P. P. G., *Contratos digitais ou eletrônicos: apenas um meio ou uma nova modalidade contratual?*, Revista dos Tribunais, abril 2016, vol. 966.
- RAYMOND, G., *Droit de l'enfance et de l'adolescence*, 5th ed. LexisNexis, 2006.
- RAYMOND, G., *Enfants cibles, Contrats, conc. consom.*, n° 8-9, p. 3, 2003.
- RAYNAUD, J.-L., *A propos du code de la consommation*, Gaz. pal. 27 janv. 1994, 181.
- ROUX-DEMARE, F.-X., *L'appréhension pénale de la diffusion de son intimité sur Internet*, RPDP 2015, n° 1, p. 41.
- SABO, I. C., *Negócios jurídicos celebrados por crianças e adolescentes na internet, validade e responsabilidade dos pais e dos fornecedores*, Juruá, 2019.
- SARLET, I. W., *Dignidade (da pessoa) Humana e Direitos Fundamentais na Constituição Federal de 1988*, 10th ed. Livraria do Advogado, 2015.
- SARLET, I. W., *A eficácia dos Direitos Fundamentais: uma teoria geral dos Direitos Fundamentais na perspectiva Constitucional*, 13th ed. Livraria do Advogado, 2018.
- SCHOR, J. B., *Nascidos para comprar: uma leitura essencial para orientarmos nossas crianças na era do consumismo*, Gente, 2009.
- SIRINELLI, P., PRÉVOST, S., « Noël 3.0 », *Dalloz IP/IT* 2018, 653.
- VERONESE, J. R. P., *Os direitos da criança e do adolescente*, LTr, 1999.
- VILLEDIEU, A.-L., BENEZETH, B., *La poupée trop connectée, une Toy's Story qui dérape*, LPA 13 juill. 2018, n° 137, p. 5: Cnil, déc. n° MED-2017-073, 20 nov. 2017.
- WALD, A., *Le droit comparé au Brésil*, Revue internationale de droit comparé, 1999, 51-4, p. 805.
- WEINBAUM, N., *Les données personnelles confrontées aux objets connectés*, *Comm. Com. Electr.* 2014, n°12, étude 22.
- WIEDERKEHR, G., *Le contractant vulnérable*, in *Mélanges C. Philippe*, 349, L'Harmattan, 2017.
- ZWEIGERT, Z., KOTZ, H., *An introduction to comparative law*, 3rd ed. Clarendon press, 1983.

PESQUISAS DO EDITORIAL

Veja também Doutrinas

- A internet dos brinquedos e a proteção de dados pessoais das crianças sob a legislação brasileira, de Giovanna Michelato Almada e Cinthia Obladen de Almendra Freitas – *RDC* 126/179-200 (DTR\2019\42437);
- A proteção integral e o melhor interesse da criança no contexto das relações de consumo, de Dennis Verbicaro, Igor Davi da Silva Boaventura e Cristina Figueiredo Terezo Ribeiro – *RDC* 122/89-111 (DTR\2019\27492);
- Criança e consumo: contribuição ao estudo da vulnerabilidade das crianças no mercado de consumo brasileiro, de Claudia Lima Marques – *RDCC* 14/101-129 (DTR\2018\10350); e
- Os efeitos da publicidade na “vulnerabilidade agravada”: como proteger as crianças consumidoras?, de Káren Rick Danilevitz Bertóncello – *RDC* 90/69-90 (DTR\2013\11638).