

**ILAN GOLDBERG**

**O CONTRATO  
DE SEGURO  
*D&O***

Prefácio

**Prof. Gustavo Tepedino**

Apresentação

**Milena Donato Oliva**

Posfácio

**Modesto Carvalhosa**

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS  
TRIBUNAIS™**

*Diretora de Conteúdo e Operações Editoriais*  
**JULIANA MAYUMI ONO**

*Gerente de Conteúdo*  
**MILISA CRISTINE ROMERA**

*Editorial:* Aline Marchesi da Silva, Diego Garcia Mendonça, Karolina de Albuquerque Araujo e Marcella Pâmela da Costa Silva

*Gerente de Conteúdo Tax:* Vanessa Miranda de M. Pereira

*Direitos Autorais:* Viviane M. C. Carmezim

*Analista de Conteúdo Editorial:* Quenia Becker

*Assistente de Conteúdo Editorial:* Juliana Menezes Drumond

*Assistente Administrativo:* Tatiana Leite

*Analista de Projetos:* Camilla Dantara Ventura

*Estagiárias:* Bárbara Baraldi Sabino e Stefanie Lopes Pereira

*Produção Editorial*  
*Coordenação*

**ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES**

*Especialistas Editoriais:* Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite

*Analista de Projetos:* Larissa Gonçalves de Moura

*Analistas de Operações Editoriais:* Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Danielle Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto e Patrícia Melhado Navarra

*Analistas de Qualidade Editorial:* Carina Xavier, Fernanda Lessa, Rafael Ribeiro e Thais Pereira

*Estagiárias:* Beatriz Fialho, Tainá Luz Carvalho e Victória Menezes Pereira

*Capa:* Linotec

*Controle de Qualidade da Diagramação:* Carla Lemos

*Equipe de Conteúdo Digital*  
*Coordenação*

**MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO**

*Analistas:* Ana Paula Cavalcanti, Jonatan Souza, Luciano Guimarães e Maria Cristina Lopes Araujo

*Administrativo e Produção Gráfica*  
*Coordenação*

**MAURICIO ALVES MONTE**

*Analista de Produção Gráfica:* Aline Ferrarezi Regis

### **Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)** **(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)**

---

Goldberg, Ilan  
 O Contrato de seguro *D&O* / Ilan Goldberg. -- 1. ed. -- São Paulo :  
 Thomson Reuters Brasil, 2019.

Bibliografia.  
 ISBN 978-85-5321-805-9

1. Direito civil 2. Seguro - Contratos e especificações 3. Seguros - Leis  
 e legislação I. Título.

19-29201

CDU-347.764(81)

### **Índices para catálogo sistemático:**

1. Brasil : Contrato de seguro : Direito comercial 347.764(81)

Iolanda Rodrigues Biode - Bibliotecária - CRB-8/10014

## SUMÁRIO

|   |     |
|---|-----|
| AGRADECIMENTOS.....   | 5   |
| PREFÁCIO A ILAN GOLDBERG, <i>O CONTRATO DE SEGURO D&amp;O</i> , 2019 .....  | 17  |
| APRESENTAÇÃO.....   | 19  |
| INTRODUÇÃO .....  | 25  |
| CAPÍTULO 1. A QUALIFICAÇÃO DO CONTRATO DE SEGURO D&O A PARTIR DO EXAME DE SUA CAUSA.....  | 59  |
| 1. A causa do contrato de seguro .....  | 65  |
| 1.1. Risco .....  | 66  |
| 1.2. Interesse legítimo.....  | 73  |
| 1.3. Mutualismo .....   | 82  |
| 1.4. As principais teorias em torno da causa do contrato de seguro .....  | 87  |
| 1.5. A definição da causa do contrato de seguro .....   | 91  |
| 2. Particularidades e causa do contrato de seguro de responsabilidade civil...  | 96  |
| 2.1. Risco .....  | 96  |
| 2.2. Interesse legítimo.....  | 105 |
| 2.3. Sinistro.....  | 109 |
| 3. Particularidades e causa do contrato de seguro de proteção jurídica.....   | 113 |
| 3.1. Qualificação e risco.....  | 118 |
| 3.2. Deflagração do sinistro .....  | 121 |
| 3.3. O direito de o tomador-segurado escolher o seu próprio advogado e a convenção de limites pecuniários. Cláusula delimitadora de risco ou cláusula limitadora de direitos (abusiva)? ..... | 123 |
| 3.3.1. A livre escolha do advogado.....   | 124 |
| 3.3.2. O limite financeiro .....  | 127 |
| 4. A causa do contrato de seguro <i>D&amp;O</i> .....   | 139 |
| 4.1. Risco .....  | 139 |
| 4.2. Interesse legítimo.....  | 146 |
| 4.3. Deflagração do sinistro .....  | 151 |
| 4.4. Livre escolha do advogado responsável pela defesa do segurado e os limites financeiros.....  | 152 |

|  |     |
|--|-----|
| CAPÍTULO 2. O RISCO DO CONTRATO DE SEGURO D&O – A RESPONSABILIDADE DO ADMINISTRADOR.....                   | 155 |
| 1. A responsabilidade do administrador detém um regime próprio.....  | 164 |
| 2. A estrutura da sociedade. Diretoria e conselho de administração.....                                    | 177 |
| 2.1. A relevância do acionista controlador nas sociedades anônimas brasileiras.....                        | 186 |
| 3. O ato regular de gestão .....   | 191 |
| 4. Os deveres do administrador: diligência, lealdade e seus corolários.....                                | 194 |
| 4.1. A obrigação do administrador não é apenas de meios .....  | 194 |
| 4.2. O dever de diligência .....   | 202 |
| 4.2.1. Qualificar-se.....  | 212 |
| 4.2.2. Informar-se .....   | 214 |
| 4.2.2.1. Proposta de critério para o cumprimento do dever de se informar .....                             | 219 |
| 4.2.3. Vigiar e investigar .....   | 222 |
| 4.2.4. Informar.....   | 227 |
| 4.3. O dever de lealdade .....   | 231 |
| 4.3.1. O conteúdo do dever de lealdade.....  | 235 |
| 4.3.1.1. Atividades competitivas .....   | 239 |
| 4.3.1.2. Atividades convenientes para a consecução dos fins sociais.....                                   | 240 |
| 4.3.1.3. Atividades a respeito das quais a sociedade tenha manifestado o seu interesse.....                | 241 |
| 4.3.2. O <i>insider trading</i> .....  | 243 |
| 5. A <i>business judgment rule</i> .....   | 252 |
| 5.1. O porquê de se proteger a decisão negocial informada, refletida e desinteressada.....                 | 256 |
| 5.2. A recepção do instituto pelo ordenamento jurídico brasileiro.....                                     | 262 |
| 5.3. <i>Business judgment rule</i> e o seguro D&O .....  | 266 |
| 6. O regime de responsabilidade civil adotado pela Lei nº. 6.404, de 15.12.1976.....                       | 268 |
| 6.1. O ato <i>ultra vires</i> .....  | 275 |
| 7. Proposta de um tratamento distinto conforme sejam violados os deveres de diligência e de lealdade ..... | 286 |
| 7.1. Violação ao dever de lealdade. Rigidez .....  | 288 |
| 7.2. Violação ao dever de diligência. Tolerância .....   | 295 |

|  |     |
|--|-----|
| CAPÍTULO 3. O REGIME JURÍDICO DO CONTRATO DE SEGURO D&O A PARTIR DAS DEFINIÇÕES DA CAUSA E DO RISCO – ESTRUTURA, CONTRATAÇÃO, COBERTURAS E EXCLUSÕES ..... | 303 |
| 1. Estrutura.....  | 304 |
| 1.1. O seguro D&O é facultativo.....   | 304 |
| 1.2. O seguro D&O é lícito .....   | 307 |
| 1.3. O seguro D&O como instrumento de <i>compliance</i> e governança corporativa.....  | 310 |
| 1.4. O desenvolvimento do seguro D&O em países de sistema jurídico continental requer amadurecimento e contextualização .....                              | 312 |
| 1.5. O seguro D&O não é apenas um seguro de responsabilidade civil ....  | 317 |
| 1.6. O seguro D&O tende a ser um contrato de seguro de grandes riscos, sem embargo da contratação por adesão.....  | 321 |
| 1.7. Se lhe aplica a disciplina dos seguros por conta de terceiros .....   | 337 |
| 1.8. A contratação se dá à base de reclamação, com notificação .....   | 352 |
| 2. Contratação .....   | 362 |
| 2.1. Precificação e controvérsia quanto ao pagamento do prêmio pela tomadora .....   | 362 |
| 2.2. Prestação de informações à seguradora como dever .....  | 366 |
| 2.3. Questionário .....  | 371 |
| 2.4. A cláusula de divisibilidade de declarações – <i>severability or innocent director clause</i> .....   | 374 |
| 3. Coberturas .....  | 394 |
| 3.1. Regime jurídico do custo de defesa <i>vis-à-vis</i> as despesas de salvamento.....  | 399 |
| 3.2. Dever de defender ( <i>duty to defend</i> ) e dever de indenizar ( <i>duty to indemnify</i> ) .....   | 411 |
| 3.3. As coberturas A, B e C. Questões concernentes aos limites e à alocação.....   | 423 |
| 3.3.1. Cobertura A .....   | 426 |
| 3.3.2. Cobertura B – aproximação com os contratos de indenidade ...  | 431 |
| 3.3.3. Cobertura C .....   | 437 |
| 3.3.4. Critérios para a solução de problemas de alocação .....   | 438 |
| 3.4. Cobertura para multas.....  | 444 |
| 4. Exclusões .....   | 452 |
| 4.1. A culpa grave é equiparável ao dolo ou, do latim, <i>culpa lata dolo aequiparatur</i> ? .....   | 453 |
| 4.2. O dolo próprio do contrato de seguro D&O.....   | 460 |
| 4.2.1. Oponibilidade da conduta dolosa de um administrador aos demais administradores – <i>severability or innocent director II</i> ... ..                 | 480 |

|   |     |
|---|-----|
| 4.3. Insolvência.....   | 487 |
| 4.4. A presunção de inocência e a antecipação dos custos de defesa .....  | 491 |
| 4.4.1. A exclusão de cobertura baseada em alegação ou em decisão transitada em julgado – <i>in fact vis-à-vis final adjudication exclusions</i> ..... | 500 |
| 4.5. Para além da antecipação dos custos de defesa .....  | 507 |
| 4.5.1. Delimitação do risco .....   | 507 |
| 4.5.2. Da fraude não nascem direitos .....  | 510 |
| 4.5.3. O “ <i>no seguro</i> ” ou, “não seguro” .....  | 512 |
| 4.5.4. Objeto ilícito e ordem pública.....  | 513 |
| CONCLUSÕES.....   | 519 |
| POSFÁCIO PARA A TESE DO ILAN GOLDBERG.....  | 533 |
| REFERÊNCIAS.....  | 535 |