

**ILAN GOLDBERG**

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

Prefácio

**Prof. Gustavo Tepedino**

Apresentação da 1ª edição

**Milena Donato Oliva**

Apresentação da 2ª edição

**Marcelo Vieira von Adamek**

Posfácio

**Modesto Carvalhosa**

**2ª edição**  
revista, atualizada e ampliada

Ao Excepcioníssimo Sr. Ministro Jorge Mello,  
com a admiração e a estima do

*Ilan Goldberg*  
abril 22

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, Camilla Sampaio, Emanuel Silva, Karolina de Albuquerque Araújo Martino e Quenia Becker

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

*Direitos Autorais:* Viviane M. C. Carmezim

*Assistente de Conteúdo Editorial:* Juliana Menezes Drumond

*Analista de Conteúdo Editorial Júnior:* Bárbara Baraldi

*Estagiárias:* Ana Amalia Strajnowski e Mirna Adel Nasser

*Produção Editorial*

*Gerente de Conteúdo*

**ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES**

*Especialistas Editoriais:* Gabriële Laís Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite

*Analista de Projetos:* Thyara Pina da Silva

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

*Analistas de Qualidade Editorial:* Ana Paula Cavaicanti, Fernanda Lessa, Gabriela Cavaicante Lino e Victória Menezes Pereira

*Estagiárias:* Bianca Satie Abduch, Gabrielly N. C. Saraiva, Maria Carolina Ferreira e Sofia Mattos

*Capa:* Linotec

*Adaptação Capa:* Ariel Villaba e Cinthia Riveros

*Líder de Inovações de Conteúdo para Print*

**CAMILA FUREGATO DA SILVA**

*Equipe de Conteúdo Digital*

*Coordenação*

**MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO**

*Analistas:* Gabriel George Martins, Jonatan Souza, Maria Cristina Lopes Araujo e Rodrigo Araujo

*Gerente de Operações e Produção Gráfica*

**MAURICIO ALVES MONTE**

*Analistas de Produção Gráfica:* Aline Ferrarezi Regis e Jéssica Maria Ferreira Bueno

*Assistente de Produção Gráfica:* Ana Paula de Araújo Evangelista

1224477

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

Goldberg, Ilan  
Contrato de seguro D&O / Ilan Goldberg. -- 2. ed. rev., atual. e ampl.  
-- São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2022.

Bibliografia.  
ISBN 978-65-5991-297-1

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

22-100188

CDU-347.764(81)

**Índices para catálogo sistemático:**

1. Brasil : Contrato de seguro : Direito comercial 347.764(81)  
Cibele Maria Dias - Bibliotecária - CRB-8/9427

## SUMÁRIO

AGRADECIMENTOS.....	5
AGRADECIMENTOS DA 2ª EDIÇÃO .....	15
PREFÁCIO A ILAN GOLDBERG, <i>O CONTRATO DE SEGURO D&amp;O</i> , 2019 .....	19
APRESENTAÇÃO.....	21
APRESENTAÇÃO DA 2ª EDIÇÃO .....	23
NOTA À 2ª EDIÇÃO.....	25
INTRODUÇÃO .....	33
CAPÍTULO 1. A QUALIFICAÇÃO DO CONTRATO DE SEGURO <i>D&amp;O</i> A PARTIR DO EXAME DE SUA CAUSA.....	69
1. A causa do contrato de seguro .....	75
1.1. Risco .....	76
1.2. Interesse legítimo.....	83
1.3. Mutualismo .....	93
1.4. As principais teorias em torno da causa do contrato de seguro .....	97
1.5. A definição da causa do contrato de seguro .....	101
2. Particularidades e causa do contrato de seguro de responsabilidade civil.....	106
2.1. Risco .....	107
2.2. Interesse legítimo.....	115
2.3. Sinistro.....	120
3. Particularidades e causa do contrato de seguro de proteção jurídica.....	124
3.1. Qualificação e risco.....	130
3.2. Deflagração do sinistro .....	133
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)? .....	135
3.3.1. A livre escolha do advogado.....	136
3.3.2. O limite financeiro .....	139
4. A causa do contrato de seguro <i>D&amp;O</i> .....	151

4.1. Risco .....	152
4.2. Interesse legítimo.....	158
4.3. Deflagração do sinistro .....	164
4.4. Livre escolha do advogado responsável pela defesa do segurado e os limites financeiros.....	166
<b>CAPÍTULO 2. O RISCO DO CONTRATO DE SEGURO D&amp;O – A RESPONSABILIDADE DO ADMINISTRADOR .....</b>	<b>169</b>
1. A responsabilidade do administrador detém um regime próprio.....	178
2. A estrutura da sociedade. Diretoria e conselho de administração.....	191
2.1. A relevância do acionista controlador nas sociedades anônimas brasileiras.....	200
3. O ato regular de gestão .....	205
4. Os deveres do administrador: diligência, lealdade e seus corolários.....	208
4.1. A obrigação do administrador não é apenas de meios .....	209
4.2. O dever de diligência .....	217
4.2.1. Qualificar-se.....	226
4.2.2. Informar-se .....	229
4.2.2.1. Proposta de critério para o cumprimento do dever de se informar .....	234
4.2.3. Vigiar e investigar .....	236
4.2.4. Informar.....	242
4.2.5. Saber ou dever saber? .....	246
4.3. O dever de lealdade .....	251
4.3.1. O conteúdo do dever de lealdade.....	255
4.3.1.1. Atividades competitivas .....	260
4.3.1.2. Atividades convenientes para a consecução dos fins sociais.....	261
4.3.1.3. Atividades a respeito das quais a sociedade tenha manifestado o seu interesse.....	262
4.3.2. O <i>insider trading</i> .....	264
5. A <i>business judgment rule</i> .....	273
5.1. O porquê de se proteger a decisão negocial informada, refletida e desinteressada.....	277
5.2. A recepção do instituto pelo ordenamento jurídico brasileiro.....	283
5.3. <i>Business judgment rule</i> e o seguro D&O .....	287
6. O regime de responsabilidade civil adotado pela Lei nº. 6.404, de 15.12.1976.....	289
6.1. O ato <i>ultra vires</i> .....	296

7. Proposta de um tratamento distinto conforme sejam violados os deveres de diligência e de lealdade .....	308
7.1. Violação ao dever de lealdade. Rigidez .....	309
7.2. Violação ao dever de diligência. Tolerância .....	316

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..... 323

1. Estrutura.....	324
1.1. O seguro D&O é facultativo.....	325
1.2. O seguro D&O é lícito .....	328
1.3. O seguro D&O como instrumento de <i>compliance</i> e governança corporativa.....	331
1.4. O desenvolvimento do seguro D&O em países de sistema jurídico continental requer amadurecimento e contextualização .....	333
1.5. O seguro D&O não é apenas um seguro de responsabilidade civil ....	338
1.6. O seguro D&O tende a ser um contrato de seguro de grandes riscos, sem embargo da contratação por adesão.....	344
1.7. Se lhe aplica a disciplina dos seguros por conta de terceiros .....	361
1.8. A contratação se dá à base de reclamação, com notificação .....	377
2. Contratação .....	387
2.1. Precificação e controvérsia quanto ao pagamento do prêmio pela tomadora .....	387
2.2. Prestação de informações à seguradora como dever .....	391
2.3. Questionário.....	397
2.4. A cláusula de divisibilidade de declarações – <i>severability or innocent director clause</i> .....	400
3. Coberturas .....	420
3.1. Regime jurídico do custo de defesa <i>vis-à-vis</i> as despesas de salvamento.....	426
3.2. Dever de defender ( <i>duty to defend</i> ) e dever de indenizar ( <i>duty to indemnify</i> ) .....	438
3.3. As coberturas A, B e C. Questões concernentes aos limites e à alocação .....	451
3.3.1. Cobertura A .....	455
3.3.2. Cobertura B – aproximação com os contratos de indenidade ....	459
3.3.3. Cobertura C .....	465
3.3.4. Critérios para a solução de problemas de alocação .....	467
3.4. Cobertura para multas .....	473
4. Exclusões .....	482

4.1.	A culpa grave é equiparável ao dolo ou, do latim, <i>culpa lata dolo aequiparatur</i> ?.....	483
4.2.	O dolo próprio do contrato de seguro D&O.....	491
4.2.1.	Oponibilidade da conduta dolosa de um administrador aos demais administradores – <i>severability or innocent director II</i> ....	512
4.3.	Insolvência.....	518
4.4.	A presunção de inocência e a antecipação dos custos de defesa .....	523
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> .....	532
4.5.	Para além da antecipação dos custos de defesa.....	539
4.5.1.	Delimitação do risco .....	539
4.5.2.	Da fraude não nascem direitos.....	543
4.5.3.	O “no seguro” ou, “não seguro” .....	544
4.5.4.	Objeto ilícito e ordem pública.....	545
5.	Coberturas específicas .....	550
5.1.	Cobertura para termos de ajuste de conduta, termos de compromisso e acordos de leniência.....	550
5.1.1.	Introdução .....	550
5.1.2.	Essencialmente, no que consistem o acordo de leniência, os termos de compromisso e os termos de ajuste de conduta ...	552
5.1.3.	O crescimento exponencial dos termos de compromisso em quantidade e valor.....	557
5.1.4.	Termo de compromisso e contrato de seguro D&O. Convergência e divergência .....	559
5.2.	A cobertura para tributos, encargos trabalhistas e contribuições previdenciárias nos contratos de seguro D&O.....	562
5.2.1.	Introdução .....	562
5.2.2.	O seguro D&O como instrumento de tutela para o denominado “ato de gestão” .....	568
5.2.3.	A fonte das obrigações tributárias, trabalhistas e previdenciárias.....	572
5.2.3.1.	Obrigações tributárias.....	573
5.2.3.2.	Obrigações trabalhistas e previdenciárias .....	581
5.2.4.	Conciliação do exposto com a extensão de cobertura para perdas provocadas pelo segurado ao tomador.....	582
5.2.5.	Conclusão .....	585
5.3.	Os Riscos Cibernéticos e a Responsabilidade de Administradores sob as luzes dos Seguros <i>Cyber</i> e D&O.....	586
5.3.1.	Introdução .....	586

5.3.2.	Causa do contrato de seguro <i>D&amp;O</i> .....	592
5.3.3.	O tratamento que vem sendo empregado por clausulados de apólices <i>D&amp;O</i> no Brasil aos riscos cibernéticos.....	594
5.3.4.	Atenção a alguns riscos comumente excluídos das apólices <i>D&amp;O</i> , que possuem relação próxima com os riscos cibernéticos.....	601
5.3.4.1.	Multas .....	601
5.3.4.2.	Terrorismo.....	603
5.3.4.3.	Extorsão.....	605
5.3.5.	Notas acerca do contrato de seguro para riscos cibernéticos ( <i>cyber insurance</i> ) .....	607
5.3.6.	Tratamento empregado pelas apólices Cyber no Brasil. Há cobertura para <i>D&amp;Os</i> ? .....	609
5.3.7.	<i>A silent cyber coverage</i> . Necessidade de coordenação entre os seguros <i>D&amp;O</i> e <i>Cyber</i> .....	610
5.3.8.	Conclusão .....	612
	CONCLUSÕES.....	613
	POSFÁCIO PARA A TESE DE ILAN GOLDBERG .....	627
	REFERÊNCIAS.....	629