

MARCELO RIVERA

Prefácio  
*Othon de Azevedo Lopes*

A RESPONSABILIDADE CIVIL  
OBJETIVA DAS OPERADORAS  
DE PLANOS DE SAÚDE  
POR ERRO MÉDICO

Mitigação da Teoria Objetiva

Belo Horizonte

**FÒRUM**  
CONHECIMENTO JURÍDICO

2021

© 2021 Editora Fórum Ltda.

É proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio eletrônico, inclusive por processos xerográficos, sem autorização expressa do Editor.

## Conselho Editorial

Adilson Abreu Dallari	Floriano de Azevedo Marques Neto
Alécia Paolucci Nogueira Bicalho	Gustavo Justino de Oliveira
Alexandre Coutinho Pagliarini	Inês Virginia Prado Soares
André Ramos Tavares	Jorge Ulisses Jacoby Fernandes
Carlos Ayres Britto	Juarez Freitas
Carlos Mário da Silva Velloso	Luciano Ferraz
Cármen Lúcia Antunes Rocha	Lúcio Delfino
Cesar Augusto Guimarães Pereira	Marcia Carla Pereira Ribeiro
Clovis Beznos	Márcio Cammarosano
Cristiana Fortini	Marcos Ehrhardt Jr.
Dinorá Adelaide Musetti Grotti	Maria Sylvia Zanella Di Pietro
Diogo de Figueiredo Moreira Neto ( <i>in memoriam</i> )	Ney José de Freitas
Egon Bockmann Moreira	Oswaldo Othon de Pontes Saraiva Filho
Emerson Gabardo	Paulo Modesto
Fabício Motta	Romeu Felipe Bacellar Filho
Fernando Rossi	Sérgio Guerra
Flávio Henrique Unes Pereira	Walber de Moura Agra

**FÓRUM**

CONHECIMENTO JURÍDICO

Luis Cláudio Rodrigues Ferreira  
Presidente e Editor

Coordenação editorial: Leonardo Eustáquio Siqueira Araújo  
Aline Sobreira de Oliveira

Av. Afonso Pena, 2770 – 15º andar – Savassi – CEP 30130-012  
Belo Horizonte – Minas Gerais – Tel.: (31) 2121.4900 / 2121.4949  
www.editoraforum.com.br – editoraforum@editoraforum.com.br

Técnica. Empenho. Zelo. Esses foram alguns dos cuidados aplicados na edição desta obra. No entanto, podem ocorrer erros de impressão, digitação ou mesmo restar alguma dúvida conceitual. Caso se constate algo assim, solicitamos a gentileza de nos comunicar através do e-mail [editorial@editoraforum.com.br](mailto:editorial@editoraforum.com.br) para que possamos esclarecer, no que couber. A sua contribuição é muito importante para mantermos a excelência editorial. A Editora Fórum agradece a sua contribuição.

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP) de acordo com a AACR2

R621r	<p>Rivera, Marcelo</p> <p>A responsabilidade civil objetiva das operadoras de planos de saúde por erro médico: mitigação da teoria objetiva / Marcelo Rivera. – Belo Horizonte : Fórum, 2021. 180 p. 14,5x21,5cm</p> <p>ISBN: 978-65-5518-187-6</p> <p>1. Direito Civil. 2. Direito à Saúde. 3. Direito Empresarial. 4. Direito Processual Civil. I. Título.</p> <p style="text-align: right;">CDD: 342.1 CDU: 347</p>
-------	--

Elaborado por Daniela Lopes Duarte – CRB-6/3500

Informação bibliográfica deste livro, conforme a NBR 6023:2018 da Associação Brasileira de Normas Técnicas (ABNT):

RIVERA, Marcelo. *A responsabilidade civil objetiva das operadoras de planos de saúde por erro médico: mitigação da teoria objetiva*. Belo Horizonte: Fórum, 2021. 180 p. ISBN 978-65-5518-187-6.

## SUMÁRIO

---

PREFÁCIO	
<b>Othon de Azevedo Lopes</b> .....	9
INTRODUÇÃO .....	13
1	
PREMISSAS DA RESPONSABILIDADE CIVIL DO MÉDICO E DA OPERADORA DE PLANO DE SAÚDE .....	19
1.1 Dos elementos da responsabilidade civil: ato ilícito, dano e nexo de causalidade .....	21
1.2 Das teorias da responsabilidade civil: subjetiva, da culpa presumida e objetiva .....	36
1.3 Da responsabilidade civil por fato de terceiro .....	44
1.4 Teorias da culpa na responsabilidade civil subjetiva: culpa <i>in eligendo</i> e culpa <i>in vigilando</i> .....	49
1.5 Teoria do risco do empreendimento .....	51
1.6 Obrigações “de meio”, “de resultado” e “de garantia” .....	55
1.7 Das excludentes de responsabilidade civil no Código Civil e no Código de Defesa do Consumidor .....	59
1.8 Da responsabilidade civil do médico.....	61
1.9 Da responsabilidade civil da operadora de plano de saúde .....	67
1.9.1 Nota introdutória e histórica da assistência privada à saúde no Brasil .....	69
1.9.2 Dos tipos de operadoras de planos de saúde (seguro-saúde, planos propriamente ditos).....	72
1.9.3 Da diferenciação entre rede própria e cooperados, credenciados e referenciados .....	75
2	
PESQUISA EMPÍRICA SOBRE RESPONSABILIDADE CIVIL DO PLANO DE SAÚDE POR ERRO MÉDICO .....	79
2.1 Metodologia da pesquisa empírica .....	79
2.2 Dos resultados gerais da pesquisa empírica no STJ .....	79

2.2.1	Dos julgamentos – condenação com base na existência de vinculação entre operadora do plano de saúde e médico .....	81
2.2.2	Dos julgamentos – operadoras de planos de saúde sob a natureza de cooperativa.....	93
2.2.3	Dos julgamentos – aplicação da teoria do risco do empreendimento.....	97
2.2.4	Dos julgamentos – condenação por fazer parte da “cadeia de fornecimento do serviço” .....	98
2.2.5	Dos julgamentos – simples aplicação da teoria objetiva.....	102
2.2.6	Aplicação da teoria da perda de uma chance.....	103
2.2.7	Dos casos em que se absolveu a operadora do plano de saúde..	104
2.2.8	Entendimento do Superior Tribunal de Justiça acerca da necessidade de se observar o grau de subordinação entre os agentes .....	105
2.3	Conclusões .....	107
3		
	PROPOSTAS PARA UMA NOVA RESPONSABILIDADE CIVIL DO PLANO DE SAÚDE POR ERRO MÉDICO .....	109
3.1	Da responsabilidade civil do plano de saúde por erro médico ..	112
3.1.1	Evento danoso decorrente de conduta de profissional da rede própria da operadora do plano de saúde.....	112
3.1.2	Evento danoso decorrente de conduta de profissional credenciado/conveniado à operadora do plano de saúde .....	118
3.1.3	Do liame de “subordinação” entre a operadora do plano de saúde e o médico/hospital referenciado .....	137
3.1.4	Questões processuais para a necessária análise da culpa do profissional que falhou e cometeu erro médico .....	140
3.1.4.1	A produção de provas nas ações de erro médico .....	141
3.1.4.2	Responsabilidade solidária e a ação de regresso .....	147
3.1.4.3	Intervenção de terceiros, proibição em ações consumeristas .....	151
	CONCLUSÃO .....	153
	REFERÊNCIAS.....	167
	APÊNDICE.....	173