

## **NEHEMIAS DOMINGOS DE MELO**

*Advogado, palestrante, conferencista e parecerista. Professor de Direito Civil, Direito Processual Civil e Direitos Difusos nos cursos de graduação e pós-graduação na Universidade Paulista - UNIP. É também professor convidado da Escola Paulista de Direito (EPD), das Faculdade Metropolitanas Unidas (FMU) e de outros cursos de pós-graduação. Coordenador do Núcleo de Teoria Geral do Direito na Escola Superior de Advocacia (ESA/SP).*

# **RESPONSABILIDADE CIVIL POR ERRO MEDICO**

▶ **DOCTRINA  
E JURISPRUDENCIA**

**4ª EDIÇÃO**

1ª. edição 2008 – Editora Atlas

2ª. edição 2013 – Editora Atlas

3ª. edição 2014 – Editora Atlas

  
**EDITORA MIZUNO**  
QUALIDADE E SERIEDADE EM LIVROS

**Responsabilidade Civil por Erro Médico - Doutrina e Jurisprudência - 4ª edição**

© Nehemias Domingos de Melo

EDITORA MIZUNO 2023

Revisão: Paulo de Moraes

**Catálogo na publicação**  
**Elaborada por Bibliotecária Janaina Ramos – CRB-8/9166**

M528r      Melo, Nehemias Domingos De

Responsabilidade civil por erro médico: doutrina e jurisprudência / Nehemias Domingos De Melo.  
 – 4. ed. – Leme-SP: Mizuno, 2023.

310 p.; 17 X 24 cm

ISBN 978-65-5526-645-0

1. Medicina - Legislação. I. Melo, Nehemias Domingos De. II. Título.

CDD 344.041

**Índice para catálogo sistemático**

I. Medicina - Legislação

Nos termos da lei que resguarda os direitos autorais, é expressamente proibida a reprodução total ou parcial destes textos, inclusive a produção de apostilas, de qualquer forma ou por qualquer meio, eletrônico ou mecânico, inclusive através de processos xerográficos, reprográficos, de fotocópia ou gravação.

Qualquer reprodução, mesmo que não idêntica a este material, mas que caracterize similaridade confirmada judicialmente, também sujeitará seu responsável às sanções da legislação em vigor.

A violação dos direitos autorais caracteriza-se como crime incurso no art. 184 do Código Penal, assim como na Lei n. 9.610, de 19.02.1998.

O conteúdo da obra é de responsabilidade do autor. Desta forma, quaisquer medidas judiciais ou extrajudiciais concernentes ao conteúdo serão de inteira responsabilidade do autor.

Todos os direitos desta edição reservados à  
 EDITORA MIZUNO

Rua Benedito Zacariotto, 172 - Parque Alto das Palmeiras, Leme / SP - 13614-460

Correspondência: Av. 29 de Agosto, nº 90, Caixa Postal 501 - Centro, Leme - SP, 13610-210

Fone/Fax: (0XX19) 3571-0420

Visite nosso site: [www.editoramizuno.com.br](http://www.editoramizuno.com.br)  
 e-mail: [atendimento@editoramizuno.com.br](mailto:atendimento@editoramizuno.com.br)

Impresso no Brasil  
*Printed in Brazil*

## PARTE I

### NOÇÕES GERAIS DE RESPONSABILIDADE CIVIL

#### CAPÍTULO 1

##### **Evolução histórica da responsabilidade médica**

1. Antiguidade.....	23
2. Direito Romano.....	24
3. Na era moderna.....	25
4. Notas conclusivas.....	27

#### CAPÍTULO 2

##### **Responsabilidade civil no Direito Brasileiro**

1. A importância do Código de Defesa do Consumidor.....	31
2. Responsabilidade objetiva no Código de Defesa do Consumidor .....	32
3. Responsabilidade subjetiva no Código de Defesa do Consumidor.....	34
4. Responsabilidade no Código Civil.....	35
5. Responsabilidade objetiva do Estado .....	36
5.1 A responsabilidade do Estado e a Constituição de 1988.....	37
5.2 Da teoria do risco administrativo.....	38

#### CAPÍTULO 3

##### **Da culpa ao risco - evolução da teoria**

1. Responsabilidade subjetiva (culpa).....	41
2. Da culpa presumida.....	42
3. Responsabilidade objetiva (risco).....	44
4. Teoria da perda de uma chance.....	47
5. Teoria <i>res ipsa loquitur</i> .....	50
6. Jurisprudência .....	52

#### CAPÍTULO 4

##### **O dano indenizável**

1. Notas introdutórias .....	57
2. Dano material ou patrimonial.....	58
2.1 Dano emergente ( <i>Damnum Emergens</i> ).....	59
2.2 Lucros cessantes.....	59

3. Dano moral ou extrapatrimonial .....	60
3.1 Da caracterização do dano moral .....	61
3.2 Da prova do dano moral .....	62
3.3 Dos fundamentos da reparação do dano moral.....	63
4. Dano estético.....	65
4.1 Da cumulatividade com dano material e moral.....	66
4.2 Da legitimidade postulatória.....	69
5. Dano reflexo ou a ricochete.....	69
6. Jurisprudência.....	71

## **CAPÍTULO 5**

### **Nexo causal e as excludentes de responsabilidade**

1. Conceito e fundamentos.....	77
2. Teoria da causalidade adequada.....	78
3. Outras teorias sobre o nexu causal.....	79
4. Concausa .....	80
5. Exclusão do nexu causal.....	81
5.1 Culpa exclusiva da vítima .....	82
5.2 Fato de terceiro.....	83
5.3 Caso fortuito ou de força maior.....	84
6. O nexu causal e o Código de Defesa do Consumidor .....	85
6.1 Inexistência do defeito apontado .....	86
6.2 Culpa exclusiva da vítima ou de terceiro .....	86
6.3 Outras possíveis excludentes (não previstas no Código de Defesa do Consumidor) .....	87
6.3.1 Caso fortuito e força maior .....	88
6.3.2 Culpa concorrente .....	90
7. Jurisprudência.....	91

## **CAPÍTULO 6**

### **Natureza contratual dos serviços médicos**

1. Teoria geral das obrigações .....	95
2. A natureza jurídica da prestação do serviço médico .....	97
3. Obrigação de meio e obrigação de resultado.....	99
4. Obrigação de segurança .....	100
5. Obrigação de meio na atividade médica em geral .....	102
6. Obrigação de resultado na cirurgia plástica .....	103
7. Jurisprudência.....	104
7.1 Obrigação de meio.....	104
7.2 Obrigação de resultado.....	106

**CAPÍTULO 7****O princípio da dignidade humana e sua proteção jurídica**

1. O princípio da dignidade humana.....	109
2. Direitos da personalidade.....	112
3. O direito de morrer com dignidade.....	115
3.1 O direito à morte digna como decorrência do princípio da dignidade humana.....	116
3.2 Autonomia da vontade do paciente e a morte digna.....	120
3.3 Conclusões.....	121
4. O papel do judiciário.....	122
5. Quanto aos operadores do direito.....	123
6. Notas conclusivas.....	124
7. Jurisprudência.....	125

**PARTE II**  
**ERRO MÉDICO EM ESPÉCIE**

**CAPÍTULO 8****Responsabilidade civil do médico**

1. Histórico.....	131
2. Responsabilidade do médico e a culpa provada.....	132
3. Da imprudência.....	134
4. Da negligência.....	135
5. Da imperícia.....	136
6. Erro grosseiro.....	137
7. Erro escusável.....	138
8. Direitos do médico.....	140
9. Deveres do médico.....	140
10. Consentimento informado.....	141
11. Indenizações por erro médico: como o médico poderá se prevenir?.....	144
12. Jurisprudência.....	147
12.1 Culpa médica e a responsabilidade subjetiva.....	147
12.2 Imprudência, negligência e imperícia.....	148
12.3 Erro grosseiro (diagnóstico, procedimento ou tratamento).....	150
12.4 Consentimento informado.....	152

**CAPÍTULO 9****Erro médico em cirurgia plástica**

1. Notas introdutórias.....	155
2. Cirurgia corretiva e de embelezamento.....	156
3. Dever de informação.....	159
4. Jurisprudência.....	160

**CAPÍTULO 10****Erro médico do anestesista**

1. Notas introdutórias .....	165
2. Obrigação de meio ou de resultado? .....	166
3. Responsabilidade individualizada .....	168
4. Jurisprudência .....	169

**CAPÍTULO 11****Responsabilidade objetiva dos hospitais, clínicas e similares**

1. Notas introdutórias .....	173
2. Responsabilidade objetiva em face do Código de Defesa do Consumidor .....	174
3. Responsabilidade do hospital em face do Código Civil .....	182
4. Responsabilidade hospitalar segundo a ótica do STJ.....	183
5. Responsabilidade do hospital pelo médico que não é seu funcionário.....	184
6. Responsabilidade dos hospitais públicos.....	185
7. Responsabilidade por infecção hospitalar .....	186
8. A lei nº 12.653/12 e a proibição de caução .....	188
9. Iatrogenia.....	189
10. Dos riscos próprios da atividade médica.....	190
11. Jurisprudência .....	193
11.1 Responsabilidade objetiva dos hospitais .....	193
11.2 Responsabilidade dos hospitais públicos .....	195
11.3 Diversos .....	198

**CAPÍTULO 12****Responsabilidade dos planos de saúde**

1. Notas introdutórias .....	201
2. A lei dos planos de saúde.....	202
3. Negativa de autorização para internação ou tratamento.....	203
4. Limitação temporal da internação .....	204
5. Negativa de atendimento sob alegação de doença preexistente .....	206
6. Negativa de atendimento em face da carência .....	207
7. Solidariedade entre planos de saúde, médicos e hospitais .....	208
8. Jurisprudência .....	209
8.1 Recusa de cobertura de tratamento .....	209
8.2 Limitação de tratamento ou internação.....	211
8.3 Doença preexistente .....	213
8.4 Prazos de carência .....	215

**CAPÍTULO 13****A responsabilidade dos cirurgiões-dentistas**

1. Noções preliminares.....	217
2. Obrigação de meio ou de resultado? .....	218
3. Responsabilidade civil do cirurgião-dentista .....	219
4. Jurisprudência .....	220

**PARTE III**  
**QUESTÕES PRÁTICAS**

**CAPÍTULO 14****Questões processuais relevantes**

1. Legitimidade <i>ad causam</i> .....	225
1.1 Legitimidade ativa.....	225
1.2 Legitimidade passiva .....	228
1.3 Solidariedade passiva.....	228
1.4 Solidariedade entre o médico e o hospital.....	229
1.4.1 Solidariedade entre o médico, o hospital e o plano de saúde .....	230
1.4.2 Solidariedade entre o médico e o hospital público .....	231
2. Competência do juízo.....	232
3. Proibição de denunciação à lide.....	233
4. Reflexões sobre as provas.....	234
4.1 Alcance e importância das provas .....	234
4.2 Ônus probatório .....	236
4.3 Ônus probatório e o papel do juiz na coleta de provas.....	237
4.4 Provas diretas .....	238
4.5 Provas indiretas: indícios e presunções .....	239
4.6 A prova pericial e o corporativismo da classe médica .....	240
4.7 Inversão do ônus probante .....	244
4.7.1 Momento da inversão .....	246
4.7.2 Quem deve arcar com os custos da realização da prova?.....	247
4.7.3 Determinação de ofício ou a requerimento da parte? .....	249
4.7.4 Notas conclusivas .....	249
4.8 Teoria da carga probatória dinâmica.....	250
5. Produção antecipada de provas.....	252
6. Tutela provisória: antecipada e cautelar .....	253
7. Valor da causa e sucumbência.....	259
8. Prescrição.....	262
9. Jurisprudência .....	264

9.1 Legitimidade e solidariedade .....	264
9.2 Competência .....	266
9.3 Provas questões polêmicas .....	268
9.4 Inversão do ônus da prova e a teoria da carga probatória dinâmica .....	270
9.5 Tutela provisória - antecipada e cautelar .....	273
10. Prescrição .....	275

## **CAPÍTULO 15**

### **Do processo administrativo disciplinar**

1. O código de ética médica .....	279
2. O processo administrativo .....	281
3. O devido processo legal .....	283
4. Recurso à justiça comum .....	284
5. Prescrição .....	285
6. É crescente o número de processos contra os médicos por infrações éticas .....	286
7. A contribuição do CREMESP para melhoria da qualificação dos médicos: exame final de curso .....	287
8. Jurisprudência .....	289

## **CAPÍTULO 16**

### **Seguro de responsabilidade civil por erro médico**

1. Notas introdutórias .....	293
2. Seguro de responsabilidade profissional .....	294
3. Entidades representativas da classe são contra .....	296
4. Seguro obrigatório .....	297
5. Notas conclusivas .....	298
6. Jurisprudência .....	299

<b>REFERÊNCIAS</b> .....	<b>303</b>
--------------------------	------------