

STF — Agravo de Instrumento n.º 455.846 — RJ. Agravante: União Federal. Agravado: Daniel Felipe de Oliveira Netto. — Rel.: Min. Celso de Mello. — Decisão monocrática denegatória de seguimento de recurso extraordinário 11.out.2004.

AI/455846 - AGRAVO DE INSTRUMENTO

Classe: **AI**

Procedência: **RIO DE JANEIRO**

Relator: **MIN. CELSO DE MELLO**

Partes **AGTE. (S) - UNIÃO**

ADV. (A/S) - ADVOGADO-GERAL DA UNIÃO

AGDO. (A/S) - DANIEL FELIPE DE OLIVEIRA NETTO

ADV. (A/S) - CÉLIA DESTRI

Matéria: **DIREITO ADMINISTRATIVO E OUTRAS MATÉRIAS DE DIREITO PÚBLICO | Responsabilidade da Administração | Indenização por Dano Material | Erro Médico**

EMENTA: RESPONSABILIDADE CIVIL OBJETIVA DO PODER PÚBLICO. ELEMENTOS ESTRUTURAIS. **PRESSUPOSTOS LEGITIMADORES** DA INCIDÊNCIA DO ART. 37, § 6º, DA CONSTITUIÇÃO DA REPÚBLICA. TEORIA DO RISCO ADMINISTRATIVO. **FATO DANOSO** PARA O OFENDIDO, **RESULTANTE** DE ATUAÇÃO DE SERVIDOR PÚBLICO **NO DESEMPENHO** DE ATIVIDADE MÉDICA. PROCEDIMENTO EXECUTADO EM HOSPITAL PÚBLICO. **DANO MORAL**. RESSARCIBILIDADE. **DUPLA FUNÇÃO DA INDENIZAÇÃO CIVIL** POR DANO MORAL (**REPARAÇÃO-SANÇÃO**): (a) CARÁTER PUNITIVO OU INIBITÓRIO (*"EXEMPLARY OR PUNITIVE DAMAGES"*) E (b) NATUREZA COMPENSATÓRIA OU REPARATÓRIA. **DOCTRINA. JURISPRUDÊNCIA. AGRAVO IMPROVIDO.**

DECISÃO: O recurso extraordinário - a que se refere o presente agravo de instrumento - **foi interposto** contra decisão, que, **proferida** pelo E. Tribunal Regional Federal/2ª Região, acha-se **consubstanciada** em acórdão assim ementado (fls. 18):

"CONSTITUCIONAL - ADMINISTRATIVO - CIVIL - RESPONSABILIDADE CIVIL DO ESTADO - EXTRACONTRATUAL -

PREVISIBILIDADE (...) - **REPARAÇÃO** - **DANO MATERIAL E MORAL** - **CUMULAÇÃO** - **CABIMENTO** - **CONDENAÇÃO EXCESSIVA** - **REFORMA**.

- Sendo a responsabilidade objetiva, **dispensada** está a parte de provar a culpa lato sensu, **ante a adoção**, pelo direito pátrio, **da teoria do risco**;

- **Demonstrado** o fato administrativo (conduta comissiva do agente), o nexo causal e o resultado danoso, **devida a reparação** por dano material, **pois** que também **não houve** culpa da vítima, bem como **não restou** configurada a excludente de responsabilidade;

- O dano moral encontra matriz constitucional cujas regras expressam a tutela aos direitos da personalidade;

.....

- Para a quantificação do dano moral deve-se levar em conta a condição social das partes, a gravidade da lesão, o caráter punitivo para o agente e a natureza compensatória da condenação para a vítima, não podendo ser fonte de locupletamento;

- Apelo e remessa parcialmente **providos**, apenas **para reduzir** a condenação por dano moral arbitrada excessivamente." (grifei)

A União Federal, no apelo extremo em questão, **busca sustentar**, a partir do exame de fatos e da análise de laudo pericial, **que se registrou**, na espécie, situação configuradora de força maior, **apta a descaracterizar** - segundo alega - o nexo de causalidade material **entre** a conduta do agente público e o dano causado ao menor Daniel Felipe de Oliveira Neto, **que sofreu**, quando de seu nascimento, "...afundamento frontal do crânio, edema cerebral e área de contusão hemorrágica, males esses ocasionados por ter sido retirado do ventre de sua genitora à base de fórceps" (fls. 14).

Cumpre observar que o acórdão impugnado em sede recursal extraordinária, **apoiando-se** na análise dos fatos e do conjunto probatório, **reconheceu caracterizada**, na espécie, **a existência** da necessária relação causal, **posto que incorrente** qualquer fato capaz de romper o nexo de causalidade **entre** a conduta comissiva do agente público federal (médico) e o evento danoso **infligido** à pequena vítima (fls. 12/18).

A pretensão deduzida pela União Federal **encontra obstáculo insuperável** na impossibilidade de se reexaminarem, em sede recursal extraordinária, elementos probatórios, **inclusive** aqueles de natureza pericial, **considerada**, quanto a estes, **a soberania** do pronunciamento dos Tribunais ordinários **sobre matéria de fato** (Súmula 279/STF).

Vê-se, pois, que não se revela viável o recurso extraordinário em questão.

É que - tal como precedentemente enfatizado - **não se mostra cabível** proceder, em sede recursal extraordinária, a indagações de caráter eminentemente probatório, **especialmente** quando se busca discutir, como na espécie, **elementos fáticos** subjacentes à causa.

No caso, a verificação da procedência, ou não, das alegações deduzidas pela parte recorrente **implicará** necessário reexame de fatos e de provas, **o que não se admite** na sede excepcional do apelo extremo.

Essa pretensão, por isso mesmo, **sofre** as **restrições** inerentes ao recurso extraordinário, em cujo âmbito **não se reexaminam** fatos e provas, circunstância essa que **faz incidir**, na espécie, a **Súmula 279** do Supremo Tribunal Federal.

Incensurável, desse modo, o fundamento em que se apóia a decisão objeto do presente agravo de instrumento, **revelando-se correta**, por isso mesmo, a formulação, **na espécie**, do juízo **negativo** de admissibilidade do recurso extraordinário em questão (fls. 45).

Cabe observar, de outro lado, **presente** o contexto probatório **soberanamente** estabelecido pelo acórdão **objeto** do recurso extraordinário em questão, que a decisão emanada do E. TRF/2ª Região **ajusta-se** à orientação jurisprudencial que o Supremo Tribunal Federal **firmou** na análise do **art. 37, § 6º** da Constituição da República.

Como se sabe, a **teoria do risco administrativo**, consagrada em **sucessivos** documentos constitucionais brasileiros, **desde a Carta Política de 1946**, revela-se fundamento de ordem doutrinária **subjacente** à norma de direito positivo **que instituiu**, em nosso sistema jurídico, a **responsabilidade civil objetiva** do Poder Público, pelos danos que seus agentes, **nessa** qualidade, **causarem** a terceiros (CF, art. 37, § 6º).

Essa concepção teórica, que informa o princípio constitucional da responsabilidade civil **objetiva** do Poder Público, **faz emergir**, da mera ocorrência de ato lesivo causado à vítima pelo Estado, o **dever** de indenizá-la pelos danos sofridos, **independentemente** de caracterização de culpa dos agentes estatais, **consoante enfatiza o magistério** da doutrina (HELY LOPES MEIRELLES, "Direito Administrativo Brasileiro", p. 561, 21ª ed., 1996, Malheiros; MARIA SYLVIA ZANELLA DI PIETRO, "Direito Administrativo", p. 412/413, 5ª ed., 1995, Atlas; DIÓGENES GASPARINI, "Direito

Administrativo", p. 410/411, 1989, Saraiva; CELSO RIBEIRO BASTOS, **"Comentários à Constituição do Brasil"**, vol. 3, tomo III/172, 1992, Saraiva; JOSÉ AFONSO DA SILVA, **"Curso de Direito Constitucional Positivo"**, p. 620/621, 12ª ed., 1996, Malheiros, v.g.).

É certo, no entanto, que o princípio da responsabilidade objetiva **não se reveste** de caráter absoluto, eis que **admite** o abrandamento e, **até mesmo**, a exclusão da própria responsabilidade civil do Estado, nas **hipóteses excepcionais** configuradoras de situações liberatórias - **como o caso fortuito e a força maior** - ou evidenciadoras de ocorrência de culpa atribuível à própria vítima (RDA 137/233 - RTJ 55/50 - RTJ 163/1107-1109, v.g.).

Impõe-se destacar, neste ponto, na linha da jurisprudência **prevalecente** no Supremo Tribunal Federal (RTJ 163/1107-1109, Rel. Min. CELSO DE MELLO), **que os elementos que compõem** a estrutura e delineiam o **perfil** da responsabilidade civil **objetiva** do Poder Público **compreendem** (a) a **alteridade** do dano, (b) a **causalidade material** entre o "eventus damni" e o comportamento positivo (ação) ou negativo (omissão) do agente público, (c) a **oficialidade** da atividade causal e lesiva imputável a agente do Poder Público, que, **nessa** condição funcional, tenha incidido, como na espécie, em conduta **comissiva**, independentemente da licitude, ou não, do seu comportamento funcional (RTJ 140/636) e (d) a **ausência** de causa excludente da responsabilidade estatal (RTJ 55/503 - RTJ 71/99 - RTJ 91/377 - RTJ 99/1155 - RTJ 131/417).

É por isso que a **ausência** de qualquer dos pressupostos legitimadores da incidência da regra inscrita no **art. 37, § 6º**, da Carta Política **basta** para **descaracterizar** a responsabilidade civil objetiva do Estado, **especialmente** quando ocorre circunstância **que rompe** o nexo de causalidade material **entre** o comportamento do agente público e a consumação do dano pessoal ou patrimonial infligido ao ofendido.

Esclareça-se, por oportuno, que **todas** as considerações já feitas **aplicam-se**, sem qualquer discepção, **em tema** de responsabilidade civil **objetiva** do Poder Público, a situações - **como a destes autos** - em que o "eventus damni" **ocorreu** em hospitais públicos (ou mantidos pelo Poder Público) ou **derivou** de tratamento médico **inadequado** ministrado por funcionário público (RT 304/876, Rel. Min. Vilas Boas) ou, então, **resultou** de conduta imputável a servidor público **com atuação** na área médica (RT 659/139 - RJTJSP 67/106-107, v.g.):

"O Estado responde pela cegueira conseqüente a infecção adquirida por pessoa internada em hospital por ele mantido."
(RF 89/178, Rel. Des. MÁRIO GUIMARÃES - grifei)

"PROCESSUAL CIVIL - RESPONSABILIDADE CIVIL DA ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA.

I - **'Se o erro ou falha médica ocorrer em hospital ou outro estabelecimento público, a responsabilidade será do Estado (Administração Pública), com base no art. 37, § 6º, da Constituição Federal (...).'**"

(AC 278427, Rel. Juiz CASTRO AGUIAR - TRF/2ª Região, DJU de 22/08/2003, p. 255 - grifei)

"CIVIL. RESPONSABILIDADE CIVIL. DANOS MATERIAIS E DANOS MORAIS. INVALIDEZ RESULTANTE DE ATO CIRÚRGICO. RESPONSABILIDADE OBJETIVA. INDENIZAÇÃO DEVIDA.

1. A Fundação Universidade Federal de Mato Grosso, na qualidade de mantenedora do Hospital Universitário Júlio Müller, **responde objetivamente pelos danos** resultantes de ato cirúrgico a que foi submetido o autor naquele nosocômio (CF, art. 37, § 6º)."

(AC 01000520560, Rel. Juiz DANIEL PAES RIBEIRO - TRF/1ª Região, DJU de 03/04/2003, p. 142 - grifei)

"(...) 2. **Sendo objetiva** a responsabilidade do Hospital conveniado e do INAMPS, **estes respondem** pelos danos causados ou produzidos diretamente por agentes que estavam a seu serviço, **independentemente** da apuração de culpa ou dolo. **O constituinte estabeleceu para todos os entes do Estado e seus desmembramentos administrativos a obrigação de indenizar o dano causado a terceiro por seus servidores, independentemente de prova de culpa no cometimento da lesão. Adotou a Constituição a regra do princípio objetivo de responsabilidade sem culpa pela atuação lesiva dos agentes públicos e seus delegados.**"

(AC 01000054165, Rel. Juiz MÁRIO CESAR RIBEIRO - TRF/1ª Região, DJU de 18/06/1999, p. 298 - grifei)

Impende assinalar, de outro lado, que a fixação do **quantum** pertinente à condenação civil imposta ao Poder Público - **presentes** os pressupostos de fato **soberanamente** reconhecidos pelo Tribunal a quo - **observou**, no caso ora em análise, **a orientação** que a jurisprudência dos Tribunais **tem consagrado** no exame do tema, **notadamente** no ponto em que o magistério jurisprudencial, pondo em destaque **a dupla função** inerente à indenização civil por danos morais, **ênfatiza**, quanto a tal aspecto, a **necessária** correlação **entre** o caráter punitivo da obrigação de indenizar ("punitive damages"), de um lado, **e** a natureza compensatória referente ao dever de proceder à reparação patrimonial, de outro.

Definitiva, sob tal aspecto, a lição - **sempre autorizada** - de CAIO MÁRIO DA SILVA PEREIRA ("**Responsabilidade Civil**", p. 55 e 60, itens ns. 45 e 49, 8ª ed., 1996, Forense), **cujo magistério**, a propósito da questão ora em análise, **assim discorre** sobre o tema:

*"Quando se cuida do dano moral, o fulcro do conceito ressarcitório acha-se deslocado para a convergência de duas forças: '**caráter punitivo**' para que o causador do dano, pelo fato da condenação, se veja castigado pela ofensa que praticou; e o '**caráter compensatório**' para a vítima, que receberá uma soma que lhe proporcione prazeres como contrapartida do mal sofrido.*

.....
O problema de sua reparação deve ser posto em termos de que a reparação do dano moral, a par do caráter punitivo imposto ao agente, tem de assumir sentido compensatório. (...). Somente assumindo uma concepção desta ordem é que se compreenderá que o direito positivo estabelece o princípio da reparação do dano moral. A isso é de se acrescentar que na reparação do dano moral insere-se uma atitude de solidariedade à vítima (Aguiar Dias).

A vítima de uma lesão a algum daqueles direitos sem cunho patrimonial efetivo, mas ofendida em um bem jurídico que em certos casos pode ser mesmo mais valioso do que os integrantes de seu patrimônio, deve receber uma soma que lhe compense a dor ou o sofrimento, a ser arbitrada pelo juiz, atendendo às circunstâncias de cada caso, e tendo em vista as posses do ofensor e a situação pessoal do ofendido. Nem tão grande que se converta em fonte de enriquecimento, nem tão pequena que se torne inexpressiva. Mas é certo que a situação econômica do ofensor é um dos elementos da quantificação, não pode ser levada ela ao extremo de se defender que as suas más condições o eximam do dever ressarcitório." (grifei)

Essa orientação - também acompanhada pelo magistério doutrinário, **que exige**, no que se refere à **função de desestímulo ou de sanção** representada pela indenização civil por dano moral, que os magistrados e Tribunais **observem**, no arbitramento de seu valor, **critérios** de razoabilidade e de proporcionalidade (CARLOS ALBERTO BITTAR, "**Reparação Civil por Danos Morais**", p. 115 e 239, itens ns. 20 e 40, 2ª ed., 1994, RT; PABLO STOLZE GAGLIANO/RODOLFO PAMPLONA FILHO, "**Novo Curso de Direito Civil**", vol. II/319, item n. 2, 2ª ed., 2003, Saraiva; CARLOS ALBERTO MENEZES DIREITO/SÉRGIO CAVALIERI FILHO, "**Comentários ao Novo Código Civil**", vol. XIII/348-351, item n. 4.5, 2004, Forense; YUSSEF SAID CAHALI, "**Dano Moral**",

p. 175-179, item n. 4.10-D, 2ª ed., 1998, RT; SÍLVIO DE SALVO VENOSA, "**Direito Civil: Responsabilidade Civil**", vol. 4/189-190, item n. 10.2, 2ª ed., 2002, Atlas; MARIA HELENA DINIZ, "**Curso de Direito Civil Brasileiro: Responsabilidade Civil**", vol. 7/105-106, 18ª ed., 2004, Saraiva, v.g.) - **é igualmente perfilhada** pelos Tribunais, **especialmente** pelo E. Superior Tribunal de Justiça, **cuja jurisprudência**, na matéria em questão, **firmou** essa mesma diretriz (REsp 295.175/RJ, Rel. Min. SÁLVIO DE FIGUEIREDO TEIXEIRA - REsp 318.379/MG, Rel. Min. NANCY ANDRIGHI - REsp 355.392/RJ, Rel. p/ o acórdão Min. CASTRO FILHO, v.g.):

"I - A indenização por dano moral objetiva compensar a dor moral sofrida pela vítima, punir o ofensor e desestimular este e outros membros da sociedade a cometerem atos dessa natureza."

(RSTJ 151/269-270, Rel. Min. ANTÔNIO DE PÁDUA RIBEIRO - grifei)

"I - A indenização por dano moral objetiva compensar a dor moral sofrida pela vítima, punir o ofensor e desestimular este e a sociedade a cometerem atos dessa natureza. A fixação do seu valor envolve o exame da matéria fática, que não pode ser reapreciada por esta Corte (Súmula nº 7) (...)."

(REsp 337.739/SP, Rel. Min. ANTÔNIO DE PÁDUA RIBEIRO - grifei)

Sendo assim, e pelas razões expostas, nego provimento ao presente agravo de instrumento, eis que se revela **inviável** o recurso extraordinário a que ele se refere.

Publique-se.

Brasília, 11 de outubro de 2004.

Ministro CELSO DE MELLO
Relator