

HUMBERTO THEODORO JÚNIOR

DANO MORAL

9^a
edição

revista,
atualizada e
reformulada



- O autor deste livro e a editora empenharam seus melhores esforços para assegurar que as informações e os procedimentos apresentados no texto estejam em acordo com os padrões aceitos à época da publicação, e todos os dados foram atualizados pelo autor até a data de fechamento do livro. Entretanto, tendo em conta a evolução das ciências, as atualizações legislativas, as mudanças regulamentares governamentais e o constante fluxo de novas informações sobre os temas que constam do livro, recomendamos enfaticamente que os leitores consultem sempre outras fontes fidedignas, de modo a se certificarem de que as informações contidas no texto estão corretas e de que não houve alterações nas recomendações ou na legislação regulamentadora.
- Fechamento desta edição: 24.08.2023
- O Autor e a editora se empenharam para citar adequadamente e dar o devido crédito a todos os detentores de direitos autorais de qualquer material utilizado neste livro, dispondo-se a possíveis acertos posteriores caso, inadvertida e involuntariamente, a identificação de algum deles tenha sido omitida.
- **Atendimento ao cliente: (11) 5080-0751 | faleconosco@grupogen.com.br**
- Direitos exclusivos para a língua portuguesa
Copyright © 2024 by
Editora Forense Ltda.
Uma editora integrante do GEN | Grupo Editorial Nacional
Travessa do Ouvidor, 11 – Térreo e 6º andar
Rio de Janeiro – RJ – 20040-040
www.grupogen.com.br
- Reservados todos os direitos. É proibida a duplicação ou reprodução deste volume, no todo ou em parte, em quaisquer formas ou por quaisquer meios (eletrônico, mecânico, gravação, fotocópia, distribuição pela Internet ou outros), sem permissão, por escrito, da Editora Forense Ltda.
- Capa: Fabricio Vale
- **CIP – BRASIL. CATALOGAÇÃO NA FONTE.**
SINDICATO NACIONAL DOS EDITORES DE LIVROS, RJ.

T355d

Theodoro Júnior, Humberto

Dano moral / Humberto Theodoro Júnior. – 9 ed. – Rio de Janeiro: Forense, 2024.

Inclui bibliografia

ISBN 978-65-5964-888-7

1. Direito civil – Brasil. 2. Responsabilidade civil (Direito) – Brasil. 3. Danos morais – Brasil. I. Título.

23-85810

CDU: 347.5(81)



Meri Gleice Rodrigues de Souza – Bibliotecária – CRB-7/6439

SUMÁRIO

Capítulo I – DANO MORAL	1
1. Configuração do dano moral no plano do ato ilícito.....	1
2. A evolução da responsabilidade civil pelo dano moral.....	3
3. A cumulação do dano material e o dano moral.....	6
4. Dano moral e gravidade da lesão psicológica	7
4.1. A posição da jurisprudência.....	9
5. Dano moral e lesão à estética da pessoa.....	11
5.1. Dano moral e dano estético.....	12
5.2. A cumulação do dano estético com o dano moral na jurisprudência do Superior Tribunal de Justiça.....	14
6. Dano moral coletivo	15
7. Titularidade da pretensão indenizatória por dano moral.....	18
7.1. Legitimidade de pessoa jurídica	23
7.1.1. Legitimidade do condomínio	27
7.2. Legitimidade do nascituro.....	29
7.2.1. Legitimidade de criança de tenra idade	30
7.3. Legitimação passiva em caso de dano moral praticado por meio da imprensa	31
8. A legitimidade passiva.....	33
9. Um problema de competência	34
10. A estimativa do dano moral da petição inicial.....	37
10.1. O valor da causa na ação indenizatória de dano moral.....	38
10.2. Pedido determinado e sucumbência recíproca.....	39
11. Prova do dano moral	41
11.1. Exemplos de dano moral que dispensam prova	47
11.2. Concorrência de culpas.....	49
11.3. Responsabilidade pelo dano moral sem culpa do agente.....	50
12. O problema da liquidação do dano moral.....	54

12.1. Juros e correção monetária.....	57
12.2. A reparação do dano moral e a prescrição.....	58
12.3. A reparação do dano moral e o imposto de renda.....	59
13. O caráter “punitivo” da indenização imposta ao causador do dano moral.....	60
14. O arbitramento da indenização do dano moral é ato exclusivo e indelegável do juiz.....	62
15. Os critérios a observar no arbitramento judicial do dano moral: um julgamento de prudência e equidade.....	63
16. Síntese.....	66
17. O dano moral e o recurso especial.....	67
17.1. O dano moral e seu controle pelo STJ.....	70
17.2. Outras contribuições da jurisprudência do STJ. Arbitramento do dano moral com base no salário mínimo.....	74
18. Dano moral. Prescrição.....	74
18.1. Dano moral nas relações trabalhistas.....	75
19. Conclusões.....	79
Capítulo II – NOVOS RUMOS DA RESPONSABILIDADE CIVIL.....	81
1. Introdução.....	81
2. Tendência à objetivação da responsabilidade civil.....	81
3. Abuso de direito e responsabilidade civil.....	82
4. O enriquecimento sem causa.....	83
5. Perda de uma chance.....	84
6. Dano existencial ou dano ao projeto de vida.....	88
7. Elementos que identificam a reparação cabível no caso de responsabilidade civil.....	90
Capítulo III – INDENIZAÇÃO DO DANO MORAL COM CARÁTER PUNITIVO.....	93
1. Introito.....	93
2. A evolução do direito em matéria de responsabilidade civil delitual.....	94
3. A completa separação entre a sanção penal e a sanção civil.....	95
4. Princípio da legalidade das penas.....	96
5. Dano moral.....	97
6. A tese dos que defendem o caráter de pena civil para o ressarcimento do dano moral.....	99
6.1. O enriquecimento sem causa como limite à reparação do dano moral.....	103

6.2. Dano moral e dano social	104
6.3. Indenização punitiva de dano moral reprimido pelo Código do Consumidor (responsabilidade objetiva)	104
7. Conclusões	106
Capítulo IV – APLICAÇÃO DO DANO MORAL	111
1. Dano moral e direito civil	111
1.1. Dano moral e abuso de direito	111
1.1.1. Protesto indevido	112
1.1.2. Inscrição em cadastro de inadimplentes	113
1.1.3. Cadastro positivo dos tomadores de crédito	116
1.1.4. Imputação de crime para abertura de inquérito policial	119
1.1.5. Prevenção e tratamento do superendividamento do consumidor	120
1.2. Cláusula de exclusão de responsabilidade civil	121
1.3. Direito à imagem	123
1.3.1. Utilização indevida da imagem de terceiros para fins comerciais ou econômicos	124
1.3.2. Utilização de imagem sem autorização para outros fins	125
1.3.3. Dano moral e lei de imprensa	127
1.3.4. A posição atual da jurisprudência em matéria de ofensa moral praticada pela imprensa	129
1.3.5. Dano moral e internet	133
1.3.6. Direito ao esquecimento	139
1.4. Dano moral e racismo	142
1.5. Dano moral e abuso de confiança	144
2. Dano moral e direito de família	145
2.1. Dano moral na ruptura do casamento ou da união estável	145
2.2. Indenização ao grupo familiar no caso de dano derivado de morte da vítima	148
2.2.1. Proteção dos direitos da personalidade do falecido	153
2.3. Dano moral e morte de menor	154
2.4. Dano moral derivado de perícia sobre paternidade	155
2.5. Dano moral por abandono material e afetivo	156
2.6. Dano moral por violência doméstica	158
3. Dano moral e direito médico	159
3.1. Ação indenizatória por erro médico	159

3.1.1.	Introito.....	159
3.1.2.	A natureza da responsabilidade civil do médico.....	159
3.1.3.	Contratos de meio e contratos de resultado	160
3.1.4.	Natureza do contrato médico	161
3.1.5.	A ação indenizatória e o ônus da prova.....	162
3.1.6.	A prova da culpa médica.....	164
3.1.7.	Culpa e presunção	165
3.1.8.	Culpa isolada e culpa concorrente	167
3.1.9.	O dano e sua prova.....	167
3.1.10.	Relação de causalidade	171
3.1.11.	Algumas situações especiais.....	172
3.1.12.	Irresponsabilidade do hospital por dano moral.....	175
3.2.	Plano de saúde. Recusa de cobertura	177
3.3.	Suicídio em hospital	179
3.4.	Dano moral ocorrido em partos.....	179
	I – Demora na assistência médico-hospitalar à parturiente	179
	II – Utilização de fórceps causando dano ao bebê	180
	III – Dano moral por violência obstétrica.....	180
3.5.	Dano moral na cirurgia estética	181
4.	Dano moral e direito do consumidor.....	185
4.1.	Não indenizabilidade de aborrecimentos de pequena monta	185
	4.1.1. Dano por frustração contratual e produto danificado	189
4.2.	Dano moral em serviços de turismo	194
	I – Responsabilidade dos agentes dos negócios de turismo.....	194
	II – Regras do CDC x Tratados e Convenções Internacionais.....	195
	III – Defeitos na prestação de serviço aéreo.....	197
	IV – <i>Overbooking</i>	199
4.3.	Dano moral por inscrição em cadastro de inadimplência	200
	4.3.1. Devedor inscrito irregularmente, mas que não nega a dívida, nem se propõe a pagá-la	208
4.4.	Dano moral e pedido de desculpas pela falha na prestação do serviço.....	208
4.5.	Dano moral e tabagismo.....	209
4.6.	Poluição ambiental. Consumidor por equiparação.....	210
5.	Dano moral e direito empresarial.....	210
5.1.	Títulos de crédito e dano moral.....	210

5.2.	Protesto de títulos	211
5.3.	Dano moral e cheque pré ou pós-datado	214
5.4.	Serviços bancários	215
	I – Tarifa de manutenção de conta inativa	215
	II – Saque frustrado em terminal de autoatendimento	215
	III – Saque indevido de numerário	216
	IV – Tempo de atendimento presencial em agências bancárias	216
5.5.	Operações de bancos e cartões de crédito	217
5.5.1.	Cartão de crédito. Cobrança indevida	218
5.5.2.	Cartão de crédito. Lançamento indevido de assinatura de revista	219
5.6.	Seguro de danos materiais e morais	219
6.	Dano moral e processo civil	220
6.1.	O advogado e o dano moral praticado contra o juiz no processo	220
6.2.	Danos morais e despesas com advogado	221
6.3.	Dano moral e violação ao segredo de justiça	222
7.	Dano moral e direito penal	222
7.1.	Absolvição após cumprimento de prisão em flagrante	222
7.2.	Erro judiciário	223
7.3.	Dano moral por denúncia caluniosa	224
8.	Dano moral e direito administrativo	226
8.1.	Dano moral e a responsabilidade do estado por omissão	226
9.	Dano moral e direito do trabalho	229
9.1.	Dano moral em acidente do trabalho	229
9.2.	Assédio moral no ambiente de trabalho	231
Capítulo V – JURISPRUDÊNCIA		237
1.	Cumulação de dano moral e material	237
2.	Dano moral e dano estético	242
3.	Morte. Dano moral. Legitimidade de irmãos. Interesse de menor. Ministério Público	245
4.	Imprensa. Exploração de imagem	249
5.	Imprensa. Dano moral. Charge	253
6.	Dano moral. Imprensa. Fatos inverídicos veiculados. Responsabilidade	257
7.	Declarações veiculadas pela imprensa. Imputação de crime	258
8.	Nascituro. Dano moral	263

9. Dano moral. Caráter punitivo da reparação.....	267
10. Acidente do trabalho. Dano moral. Culpa do empregador inócurrenre.....	271
11. Acidente do trabalho. Culpa do empregador demonstrada	274
12. Acidente do trabalho. Morte. Concorrência de culpas. Dano moral. Legitimação	285
13. Protesto cambiário. Dano moral. Arbitramento	289
14. Dano moral. Alarime em estabelecimento comercial. Culpa inexistente.....	299
15. Prescrição. Cancelamento do registro do cadastro de inadimplentes.....	309
16. Danos morais por denunciação caluniosa. Crime inexistente.....	310
17. Dano moral. Inquérito policial equivocadamente iniciado em nome de outra pessoa.....	315
18. Dano por fato do produto. CDC, art. 27. Prescrição.....	319
19. Dano ao consumidor. Vício aparente. Prazo decadencial.....	323
20. Dano ao consumidor. Explosão de celular	331
21. Dano moral. Descumprimento de contrato	333
22. Dano moral. Utilização de imagem de menor	338
23. Dano moral. Castração de animal sem observância das normas sanitárias	345
24. Dano moral. Indenização por obra divulgada sem autorização do autor	349
25. Dano moral. Pedido de quebra abusivo	355
26. Dano moral. Batizado do filho pelo pai sem o conhecimento da mãe	362
BIBLIOGRAFIA.....	369