

***Criminal Compliance* Médica: Prevenção à Criminalidade no âmbito da Atividade Empresarial Médica**

D'Antonio, T. F.

Faculdade de Direito de Ribeirão Preto - USP

O mecanismo alternativo de prevenção à criminalidade empresarial e procedimento de controle, denominado *criminal compliance*, ganha destaque, no Brasil, a partir da atividade bancária. No âmbito empresarial, *Criminal Compliance* surgiu nos últimos anos, como alternativa de prevenção da criminalidade, com ênfase na corrupção, lavagem de dinheiro, fraudes e práticas anticoncorrenciais, e seu modelo básico pode ser entendido como uma política de prevenção à criminalidade empresarial e procedimentos de controle, principalmente interno, e o incentivo ao cumprimento de deveres de colaboração. O setor médico privado está sujeito à ocorrência dos crimes empresariais, como os demais ramos comerciais, mas também a uma série de conflitos específicos: (a) as determinações dos Conselhos de Classe, que impõem deveres legais aos profissionais da saúde e cujo poder normativo penal é questionável frente à Constituição Federal de 1988; (b) a limitação da liberdade de terapia ante os deveres médicos e os dilemas éticos da profissão; (c) a conciliação entre a atuação do profissional da saúde e a manutenção da atividade empresarial. A proposição da pesquisa é, portanto, apontar as condutas criminalmente reprováveis, que se propará serem evitadas por meio de um modelo de *Compliance*, dentre elas: a corrupção, as práticas anticoncorrenciais, os crimes contra a saúde pública e as infrações de dever legal, assinalando uma descrição objetiva das normas aplicáveis, quais sejam as normas de direito penal, constitucional e comercial e as normativas administrativas de nível estadual (CREMESP) e federal (CFM). Além de apresentar um questionamento reflexivo sobre os limites da força regulatória desses conselhos no âmbito penal e as possibilidades de aperfeiçoamento do nosso modelo de responsabilização penal empresarial. Por fim, os objetivos desdobram-se em (1) Determinar o conceito de *Criminal Compliance*, o modelo base, utilizado como mecanismo de prevenção e controle da criminalidade na atividade empresarial, suas vantagens e desvantagens e a partir disto, delimitar a especificidade da atividade empresarial médica, para tratar da *Medical Compliance* como um mecanismo de prevenção à criminalidade neste setor; depois (2) verificar a possibilidade de aplicação da

Compliance médica no Brasil, considerando as particularidades do setor e a adequação desse modelo ao sistema normativo do país. Para elaboração do trabalho proposto nesta pesquisa, será necessária (a) a análise de um material bibliográfico específico e interdisciplinar, que combine literatura jurídica com debates a respeito de gestão organizacional e ética médica. Será utilizado (b) o método comparado, percorrendo publicações internacionais (artigos, teses e livros monográficos), especificamente sobre os conceitos essenciais para a pesquisa: “programa de *compliance*”, “gerenciamento de risco”, e “governança corporativa em saúde”, assim como “códigos de conduta”, “gestão de saúde”; (c) a metodologia descritiva para análise de fontes primárias especialmente aplicáveis à matéria: as normativas específicas dos Conselhos da Classe Médica (CFM e CREMESP), confrontando-as ao ordenamento jurídico penal e modelo constitucional brasileiros; e (d) método dedutivo, partindo dos modelos base para sua determinação específica no setor médico. A pesquisa tem sido desenvolvida com bolsa modalidade Iniciação Científica da FAPESP (Fundação de Amparo à Pesquisa do Estado de São Paulo), vigência até dezembro de 2014.

ABSTRACT

Medical Criminal Compliance: crime prevention within business activity in health care

The alternative mechanism of corporate crimes prevention and control procedure, called criminal compliance, obtained prominence in Brazil from banking. In business activity, criminal compliance appeared on last years, as a crime prevention, mainly crimes like corruption, money laundering, fraud and anti-competitive practices, and criminal compliance basic model is a corporate crimes prevention policy and inside control procedures, encouraging compliance with collaborate duties. The private medical sector is subject to the occurrence of enterprise crimes, like other trade sectors, but it also is subject to a number of specific conflicts: (a) the provisions of the Class Councils, which impose legal duties for health care professionals and whose criminal normative power is questionable in the face of Federal Constitution of 1988, (b) the limitation of therapy freedom by medical duties and ethical dilemmas of the profession, (c) conciliation of the professional practice of health care and maintenance of business activity. Therefore, this research propose to point criminal conducts that can be prevented by a criminal compliance program, like: corruption, anti-competitive practices, criminal offenses against public health care and legal-duty offenses,

describing objectively the applicable legislation, like criminal and constitutional law and federal and state administrative regulations. Besides, the research submits a question about limits of administrative regulation in criminal context and possibilities for improvement of our corporate criminal accountability. Finally, research's objectives are: (1) to determine Criminal Compliance concept and its basic model used on crime prevention in business activity, its advantages and disadvantages; to understand the specialities of business activity in health care for studying a Medical Compliance program; after (2), to evaluate the possibility of implementing a Medical Compliance program as a mechanism for crime prevention within the business activity in health care, according to the Brazilian structure and its constitutional model. To develop this research, it will be required: (a) analysis of a specific and interdisciplinary bibliography, combining legal literature debates about organizational management and medical ethics; (b) the comparative method, covering international publications (articles, theses and monographs books), specifically on the essential concepts for the search: "compliance program", "risk management" and "governance in health," as "codes of conduct", "health management"; (c) the descriptive methodology for the analysis of primary sources especially applicable to the matter: the specific regulations of the Board of Medical Class (CFM and CREMESP), comparing them to the Brazilian criminal law and constitutional model; and (d) deductive method, starting from the basic models to their specific determination in the medical sector. The research have support from São Paulo Research Foundation, Scientific Initiation scholarship, valid until december 2014.