HABEAS CORPUS Nº 504.629 - SP (2019/0107938-5)

RELATOR	**:**	**MINISTRO JORGE MUSSI**
IMPETRANTE	:	MARCELO AUGUSTO DA SILVA E OUTRO
ADVOGADOS	:	MARCELO AUGUSTO DA SILVA - SP285442
		THIAGO ALESSANDRO FATTORI - SP330568
IMPETRADO	:	TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
PACIENTE	:	MATHEUS VITOR TEIXEIRA GOMES DE SOUZA
PACIENTE	:	MATHEUS SOUZA COLETTI

DECISÃO

Trata-se de *habeas corpus* com pedido de liminar impetrado em favor de MATHEUS VITOR TEIXEIRA GOMES DE SOUZA e MATHEUS SOUZA COLETTI contra acórdão proferido pelo TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO que deu provimento à Apelação n. 0000418-28.2018.8.26.0544, interposta pelo *Parquet*.

Nesta via, sustenta o impetrante, em síntese, a ausência de fundamentação apta a justificar o indeferimento da causa de diminuição de pena prevista no art. 33, § 4º, da Lei n. 11.343/06 na fração máxima de 2/3.

Alega a inexistência de motivação quanto à fixação do regime inicial semiaberto, sendo devida sua alteração, aduzindo, ainda, ser cabível a substituição da sanção privativa por restritiva de direitos.

Requer a concessão sumária da ordem constitucional para que os pacientes permaneçam em liberdade até o julgamento final deste *writ*. No mérito, a revisão da pena imposta aos réus, mitigado o regime prisional para o aberto e deferida a substituição da sanção privativa por restritiva.

É o relatório.

A princípio, o pedido deduzido na inicial não comporta conhecimento na via eleita, já que formulado em flagrante desrespeito ao sistema recursal vigente no âmbito do Direito Processual Penal pátrio.

Contudo, no momento processual devido, o constrangimento apontado na inicial será analisado a fim de que se verifique a possibilidade de atuação de ofício por este Superior Tribunal de Justiça caso se constate a existência de flagrante ilegalidade, o que, ao menos em um juízo perfunctório, não se verifica.

Isso porque, não obstante os relevantes argumentos expostos na insurgência, é inviável acolher-se a requerida tutela de urgência deduzida na inicial, porquanto a fundamentação que dá suporte à postulação liminar é idêntica à que dá amparo ao pleito final, isto é, confunde-se com o mérito do *writ*, o qual exige exame mais detalhado das razões declinadas e da documentação que o acompanha, análise que se dará devida e oportunamente quando do seu julgamento definitivo.

Nesse sentido:

> *AGRAVO INTERNO NO HABEAS CORPUS. DECISÃO QUE INDEFERE A LIMINAR. RECURSO INCABÍVEL. AUSÊNCIA DE FLAGRANTE ILEGALIDADE. AGRAVO NÃO CONHECIDO.*
> *1. A jurisprudência do Superior Tribunal de Justiça é pacífica no sentido de não ser cabível a interposição de agravo regimental*

> *contra decisão de relator que motivadamente defere ou indefere liminar em habeas corpus.*
> ***2. Não se verifica na decisão agravada manifesta ilegalidade a justificar o deferimento da tutela de urgência, tendo em vista que a análise do alegado constrangimento ilegal confunde-se com o próprio mérito da impetração e implica análise pormenorizada dos autos, devendo ser reservada à apreciação perante o colegiado, após manifestação do Ministério Público Federal.***
> *3. Agravo interno não conhecido.*
> (AgRg no HC 393.765/PE, Rel. Ministro REYNALDO SOARES DA FONSECA, QUINTA TURMA, julgado em 18/04/2017, DJe 25/04/2017)

Ante o exposto, **indefere-se a liminar**.

Solicitem-se informações à autoridade apontada como coatora e ao Juízo singular, encarecendo o envio dos esclarecimentos necessários ao deslinde da questão e, se houver, de senha para acesso ao andamento do respectivo processo.

Após, encaminhem-se os autos ao Ministério Público Federal.

Publique-se.

Brasília (DF), 16 de abril de 2019.

MINISTRO JORGE MUSSI
Relator