

# Superior Tribunal de Justiça

## HABEAS CORPUS Nº 548.725 - SP (2019/0357317-5)

**RELATOR** : MINISTRO SEBASTIÃO REIS JÚNIOR  
**IMPETRANTE** : LARISSA VIAM FEDEL DE MORAIS  
**ADVOGADO** : LARISSA VIAM FEDEL DE MORAIS - SP436666  
**IMPETRADO** : TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO  
**PACIENTE** : MARCEL PAVANI DE OLIVEIRA (PRESO)  
**INTERES.** : MINISTÉRIO PÚBLICO DO ESTADO DE SÃO PAULO

### DECISÃO

Trata-se de *habeas corpus*, com pedido liminar, impetrado em benefício de **Marcel Pavani de Oliveira**, em que se aponta como autoridade coatora a Décima Quinta Câmara Criminal do Tribunal de Justiça de São Paulo, no julgamento da Apelação Criminal n. 0000810-79.2018.8.26.0022.

Consta dos autos que o paciente foi, após regular instrução criminal, condenado às penas de 8 anos de reclusão, em regime fechado, e ao pagamento de 510 dias-multa, como incurso no art. 33, *caput*, da Lei n. 11.343/2006 e no art. 16, *caput*, da Lei n. 10.826/2003, na forma do art. 69, *caput*, do Código Penal (fls. 16/24).

Irresignada, a defesa interpôs apelação, a qual foi desprovida pelo Tribunal de origem (fls. 39/52).

No presente *mandamus*, sustenta a impetrante, em síntese, flagrante ilegalidade, consistente na manutenção do regime inicial fechado para cumprimento da pena, mediante fundamentação abstrata e genérica (fl. 7).

Entende ser o caso de incidência das Súmulas n. 718 e 719/STF, por se tratar de paciente primário, que *possui conduta social e personalidade excelentes*, tendo sido motivado a praticar o delito *por relevante valor pessoal e moral, por amor, haja vista que se viu diante da morte precoce de sua irmã, diagnosticada com Lúpus sistêmico eritematoso e insuficiência renal crônica (...), necessitando de diversos tratamentos de alto custo, os quais a família não possuía condições de suportar* (fls. 8/9).

Requer, liminarmente e no mérito, a concessão da ordem para *a imediata colocação do paciente em regime semiaberto* (fl. 13).

# Superior Tribunal de Justiça

É o relatório.

Inicialmente, cumpre destacar a orientação desta Corte Superior, no sentido de não admitir *habeas corpus* substitutivo de recurso ou meio processual adequado, circunstância que impede o formal conhecimento da impetração, ressalvados casos excepcionais em que, configurada flagrante ilegalidade apta a gerar constrangimento ilegal, seja possível a concessão da ordem de ofício, nos termos do art. 654, § 2º, do Código de Processo Penal.

Não me parece ser a hipótese dos autos.

Nesse juízo preliminar, percebe-se, na hipótese em exame, que tanto o Juiz sentenciante quanto o Tribunal local não fundamentaram a imposição do regime mais gravoso em argumentos abstratos; ao contrário, ampararam-se nos arts. 33, § 3º, e 59, III, do Código Penal, c/c o art. 42 da Lei n. 11.343/2006 (diversidade e quantidade das drogas apreendidas - 253,2g de cocaína, 1.457,5g de maconha e 30 micropontos de LSD).

Segundo entendimento desta Corte, *não há ilegalidade na definição do regime inicial fechado para o cumprimento da sanção reclusiva, diante da análise desfavorável das circunstâncias judiciais (natureza e quantidade do entorpecente apreendido), como posto no acórdão impugnado, nos exatos termos dos art. 33 do CP c.c o art. 42 da Lei n. 11.343/2006* (AgRg no HC n. 524.292/RS, Ministro Ribeiro Dantas, Quinta Turma, DJe 12/9/2019).

Confirmam-se, também, o HC n. 541.601/SP, Ministro Leopoldo de Arruda Raposo (Desembargador convocado do TJ/PE), Quinta Turma, DJe 28/11/2019; o AgRg no AREsp n. 1.560.619/RS, Ministra Laurita Vaz, Sexta Turma, DJe 28/11/2019 e o AgRg no REsp n. 1.827.440/MG, de minha relatoria, Sexta Turma, DJe 5/11/2019.

Com essas considerações, não tendo, por ora, como configurado constrangimento ilegal passível de ser afastado mediante o deferimento da **liminar** ora pretendida, **indefiro-a**.

Solicitem-se informações à autoridade coatora e ao Juízo de primeiro grau.

# *Superior Tribunal de Justiça*

Após, dê-se vista ao Ministério Público Federal.

Publique-se.

Brasília, 28 de novembro de 2019.

Ministro Sebastião Reis Júnior  
Relator

