**HABEAS CORPUS Nº 544.538 - SP (2019/0335566-7)**

| | | |
|---|---|---|
| **RELATOR** | **:** | **MINISTRO LEOPOLDO DE ARRUDA RAPOSO (DESEMBARGADOR CONVOCADO DO TJ/PE)** |
| IMPETRANTE | : | KAROLINA FERNANDA GREGORIO DE QUEIROZ |
| ADVOGADO | : | KAROLINA FERNANDA GREGORIO DE QUEIROZ - SP432387 |
| IMPETRADO | : | TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO |
| PACIENTE | : | EVA BRITO DE QUEIROZ |
| INTERES. | : | MINISTÉRIO PÚBLICO DO ESTADO DE SÃO PAULO |

**DECISÃO**

Trata-se de **habeas corpus** com pedido liminar impetrado em favor de EVA BRITO DE QUEIROZ contra acórdão proferido pelo **Tribunal de Justiça do Estado de São Paulo** no julgamento da Apelação n.0006123-08.2010.8.26.0602.

**Na hipótese**, a impetrante aponta constrangimento ilegal em razão da dosimetria, ante a fixação do regime semiaberto para início de cumprimento da pena do crime descrito no art. 171, **caput**, do Código Penal, pelo qual o paciente foi condenado, e se requer, em caráter **liminar**, a concessão da ordem para que seja determinada a soltura do réu, por excesso de regime aplicado. **No mérito**, pugna pela revogação do mandado de prisão, concedendo o regime **aberto** e a substituição da pena corporal por restritiva de direitos.

É o breve relatório.

**Decido**.

**Inicialmente**, insta consignar que a Primeira Turma do col. Pretório Excelso firmou orientação no sentido de não admitir a impetração de **habeas corpus** substitutivo ante a previsão legal de cabimento de recurso pertinente (**v.g.**: HC 109.956/PR, Rel. Min. **Marco Aurélio**, DJe de 11/9/2012; RHC 121.399/SP, Rel. Min. **Dias Toffoli**, DJe de 1º/8/2014 e RHC 117.268/SP, Rel. Min. **Rosa Weber**, DJe de 13/5/2014).



Edição nº 2808 - Brasília, Disponibilização: Quinta-feira, 05 de Dezembro de 2019 Publicação: Sexta-feira, 06 de Dezembro de 2019
Código de Controle do Documento: C91D0423-A0AC-492A-898E-166B5F33C0A6

As Turmas que integram a Terceira Seção desta Corte alinharam-se a esta dicção, e, desse modo, também passaram a repudiar a utilização desmedida do **writ** substitutivo em detrimento do recurso adequado (**v.g.**: HC 284.176/RJ, **Quinta Turma**, Rel. Min. **Laurita Vaz**, DJe de 2/9/2014; HC 297.931/MG, **Quinta Turma**, Rel. Min. **Marco Aurélio Bellizze**, DJe de 28/8/2014; HC 293.528/SP, **Sexta Turma**, Rel. Min. **Nefi Cordeiro**, DJe de 4/9/2014 e HC 253.802/MG, **Sexta Turma**, Rel. Min. **Maria Thereza de Assis Moura**, DJe de 4/6/2014).

Portanto, não se admite mais a utilização de **habeas corpus** substitutivo quando cabível o recurso próprio, situação que implica o não conhecimento da impetração.

Entretanto, no caso de flagrante ilegalidade apta a gerar constrangimento ilegal, a jurisprudência recomenda a concessão da ordem de ofício.

**Na hipótese**, uma vez atendidos os requisitos constantes do art. 33, § 2º, alínea **"c"**, e § 3º, do Código Penal, quais sejam, a ausência de **reincidência**, a condenação inferior a 4 (quatro) anos, bem como a **existência de circunstâncias judiciais totalmente favoráveis**, deve o réu cumprir a pena privativa de liberdade no regime prisional **aberto**.

**In casu**, da análise dos autos, nos limites da cognição **in limine**, verifico que, muito embora a pena da paciente tenha sido fixada em patamar inferior a 4 (quatro) anos de reclusão, a mesma é portadora de **reincidência e de circunstâncias judiciais desfavoráveis**, o que, via de consequência, impede a fixação do regime **aberto** para cumprimento da pena, mas sim o mais gravoso na sequência, qual seja, o **semiaberto**.

Forçoso, concluir, portanto, ao menos neste mero juízo perfunctório dos autos, que não estão presentes os requisitos do **periculum in mora** e do **fumus boni iuris**, razão pela qual **indefiro a liminar.**

Abra-se vista dos autos ao Ministério Público Federal.

P. e I.



**Edição nº 2808 - Brasília, Disponibilização: Quinta-feira, 05 de Dezembro de 2019 Publicação: Sexta-feira, 06 de Dezembro de 2019**
**Código de Controle do Documento: C91D0423-A0AC-492A-898E-166B5F33C0A6**

Brasília (DF), 03 de dezembro de 2019.

MINISTRO LEOPOLDO DE ARRUDA RAPOSO
(DESEMBARGADOR CONVOCADO DO TJ/PE)
Relator



**Edição nº 2808 - Brasília, Disponibilização: Quinta-feira, 05 de Dezembro de 2019 Publicação: Sexta-feira, 06 de Dezembro de 2019**
**Código de Controle do Documento: C91D0423-A0AC-492A-898E-166B5F33C0A6**