

Romeu Pires de Campos Barros

Professor emérito da Faculdade de Direito da Universidade Federal de Goiás
Desembargador do Tribunal de Justiça do Estado de Goiás

PROCESSO PENAL CAUTELAR

2ª edição

**Notas atualizadoras de Maria Elizabeth Queijo
Coordenação de Ada Pellegrini Grinover**



Gazeta Jurídica

Brasília
2017

2ª edição – 2017

© Gazeta Jurídica Editora e Livraria Ltda ME

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Barros, Romeu Pires de Campos, 1912-1991.

Processo penal cautelar / Romeu Pires de Campos Barros; atualizações de Maria Elizabeth Queijo; coordenação de Ada Pellegrini Grinover. -- 2. ed. -- Brasília, DF : Gazeta Jurídica, 2017.

736 p.; 23 cm

Bibliografia.

ISBN 978-85-67426-45-7

1. Medidas preventivas - Brasil 2. Processo penal - Brasil I. Queijo, Maria Elizabeth. II. Grinover, Ada Pellegrini. III. Título.

16-08264

CDU-343.1(81)

Índices para catálogo sistemático:

1. Brasil : Processo penal : Direito penal 343.1(81)

É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer forma ou meio, inclusive eletrônico. Sanções previstas nos artigos 102 e 104 da Lei dos Direitos Autorais – Lei 9610, de 19 de fevereiro de 1998 e no artigo 184 do Código Penal – Decreto-Lei 2848, de 7 dezembro de 1940.

TODOS OS DIREITOS RESERVADOS PELA

GAZETA JURÍDICA EDITORA E LIVRARIA LTDA ME

SCLS 111, Bloco C, Loja 22, Asa Sul

Brasília – DF – CEP: 70374-530

Diretora: ADRIANA BELTRAME

Presidente do Conselho Editorial: PETRONIO CALMON

IMPRESSO NO BRASIL / printed in Brazil

SUMÁRIO

TÍTULO I

TEORIA GERAL DA TUTELA CAUTELAR.....	1
I Cautela judiciária.....	3
II Natureza das normas de direito processual – as normas processuais.....	5
III Norma cautelar.....	9
IV Objeto da tutela cautelar	11
V Autonomia e identidade das medidas cautelares.....	13
VI Doutrina do processo civil relativa aos meios jurídicos de cautela.....	18
VII A doutrina dos processualistas brasileiros.....	22
VIII A classificação das medidas cautelares.....	26
IX As medidas cautelares e outras medidas jurídicas.....	36
X Pressupostos das medidas cautelares.....	38
XI Caracteres das medidas cautelares	41
NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	43

TÍTULO II

AÇÃO PENAL CAUTELAR	63
I Teoria geral da ação – ação penal e pretensão punitiva, pretensão preventiva e pretensão de liberdade	65

II	Fundamento da ação penal.....	69
III	Condições da ação	71
IV	Classificação das ações.....	73
V	Condições da ação cautelar.....	74
	NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	78

TÍTULO III

	DA PRISÃO EM GERAL.....	91
I	Considerações preliminares.....	93
II	Evolução histórica da prisão.....	96
III	Legitimidade da prisão provisória	103
IV	Atos constitutivos da prisão.....	120
V	A prisão efetuada fora da jurisdição do juiz que a decretou.....	126
VI	O emprego de força.....	128
VII	A incomunicabilidade.....	130
VIII	Comunicação da prisão e nota de culpa.....	132
IX	Imunidades.....	135
X	Lugar de recolhimento dos presos provisórios.....	136
XI	Da prisão no direito futuro.....	138
	NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	141

TÍTULO IV

	DA PRISÃO EM FLAGRANTE.....	163
I	Conceito de flagrância.....	165
II	Finalidade da prisão em flagrante.....	167
III	A tipicidade e o flagrante delito.....	171
IV	Flagrante nos crimes de ação permanente habitual e continuado....	175
V	Flagrante nos crimes de ação pública dependentes de representação e nos crimes de ação privada	178
VI	Rigorismo do nosso direito na flagrância presumida	180

VII	Rigorismo na regulamentação da prisão resultante do flagrante ...	181
VIII	Flagrante e suas diversas finalidades	187
IX	Flagrante e delito impossível ou putativo	188
X	Flagrante preparado, provocado ou forjado	189
XI	Formalidades do auto de prisão em flagrante	191
XII	A prisão em flagrante nos casos de competência por errogativa de função	200
XIII	Prisão em flagrante na justiça militar.....	203
XIV	Perspectivas legislativas com relação à prisão em flagrante	205
	NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	214

TÍTULO V

	DA PRISÃO PREVENTIVA	229
I	Ligeiro histórico	231
II	Caracteres da prisão preventiva	236
III	A prisão preventiva é medida cautelar típica	239
IV	Pressupostos da prisão preventiva.....	244
V	O <i>periculum in mora</i>	249
VI	A prisão preventiva e a gravidade do crime	254
VII	Procedimento para decretação da prisão preventiva.....	257
VIII	Impugnação da decisão que decreta ou nega a prisão preventiva.....	264
IX	A prisão preventiva nos tribunais	266
X	A prisão preventiva no processo penal militar	274
XI	A prisão preventiva na reforma processual.....	277
	NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	287

TÍTULO VI

	A PRISÃO EM VIRTUDE DE PRONÚNCIA	309
I	Do procedimento nos crimes da competência do júri.....	311

II	A pronúncia.....	313
III	Efeitos da pronúncia.....	318
IV	Impronúncia.....	319
V	Despronúncia	320
VI	Absolvição sumária.....	321
VII	A periculosidade.....	327
VIII	A pronúncia e outras modalidades de prisão cautelar.....	329
IX	A pronúncia na reforma processual	332
NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE		335

TÍTULO VII

PRISÃO EM VIRTUDE DE SENTENÇA CONDENATÓRIA RECORRÍVEL.....

I	Conceito de sentença penal.....	347
II	Sentença penal condenatória	348
III	Efeitos da sentença penal condenatória.....	350
IV	A cautelaridade da sentença penal condenatória antes de transitar em julgado.....	351
V	Sentença condenatória e apelação	353
VI	O conceito de primário e de bons antecedentes	355
VII	A prisão em virtude de sentença condenatória no processo penal militar	357
VIII	A sentença condenatória recorrível nos projetos de reforma processual.....	358
NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE		361

TÍTULO VIII

DA LIBERDADE PROVISÓRIA.....

I	Conceito de liberdade provisória	369
II	Antecedentes históricos.....	372
III	A liberdade provisória no direito comparado.....	378

IV	Infrações em que o réu se livra solto.....	381
V	A liberdade sem vínculos no direito processual penal militar	387
VI	A liberdade sem vínculos no direito do futuro.....	388
VII	A liberdade vinculada mediante fiança	389
VIII	A fiança no direito futuro.....	409
IX	A liberdade vinculada sem fiança.....	419
X	A liberdade vinculada no direito futuro	424
	NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	428

TÍTULO IX

APLICAÇÃO PROVISÓRIA DE INTERDIÇÕES DE DIREITOS E MEDIDAS DE SEGURANÇA

I	O sistema adotado pelo Código de Processo Penal	449
II	Aplicação provisória de interdições de direito	450
III	Aplicação provisória de medidas de segurança	457
IV	A aplicação de medidas de segurança e interdições no processo penal militar	465
V	A aplicação provisória de interdições de direito e medidas de segurança no direito futuro.....	468
	NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	470

TÍTULO X

APLICAÇÃO PROVISÓRIA DE INTERDIÇÕES DE DIREITOS E MEDIDAS DE SEGURANÇA

I	Considerações gerais	481
II	A situação do foragido.....	483
	NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	489

TÍTULO XI

CAUTELAS PATRIMONIAIS.....

I	Considerações gerais	495
---	----------------------------	-----

II	Apreensão e restituição de coisas como medida cautelar	496
III	Restituição de coisas apreendidas	498
IV	Busca e apreensão	500
V	Busca pessoal	502
VI	Busca domiciliar	504
VII	Da apreensão	505
VIII	A busca e apreensão e a restituição de coisas apreendidas no processo penal militar	507
IX	Da busca e apreensão, restituição de coisas apreendidas no direito futuro	512
X	Do sequestro	515
XI	Hipoteca legal	525
XII	Arresto	528
XIII	Cautelas patrimoniais no processo penal militar	535
XIV	As cautelas patrimoniais no direito futuro	538
	NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	543

TÍTULO XII

	CAUTELAS REFERENTES AOS MEIOS DE PROVA ..	571
I	Considerações gerais	573
II	Depoimento " <i>ad perpetuam rei memoriam</i> "	574
III	O corpo de delito	576
IV	O exame de corpo de delito na jurisprudência	582
V	Perícia complementar	587
VI	Exame do local do crime e das perícias em geral	592
VII	Cautela referente a prova testemunhal no direito processual penal militar	598
VIII	Exame do local do crime e perícias em geral no direito processual penal militar	599
IX	O exame do corpo de delito e as perícias em geral no direito futuro	602

NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	621
TÍTULO XIII	
O ERRO JUDICIÁRIO NO PROCESSO PENAL CAUTELAR.....	
	635
I	Introdução.....
	637
II	Precedentes.....
	638
III	Breve exame do direito comparado.....
	640
IV	Conceito de erro judiciário.....
	641
V	A revisão criminal.....
	644
VI	Medidas cautelares no Código de Processo Penal
	646
VII	A reparação dos danos provenientes de errônea aplicação de medidas cautelares.....
	647
VIII	A jurisprudência
	650
IX	O direito futuro
	653
X	Conclusões
	654
NOTAS DE ADAPTAÇÃO AO DIREITO VIGENTE	656
ÍNDICE DE AUTORES E OBRAS CITADOS	665
ANEXO I	
PRISÃO TEMPORÁRIA	677
ANEXO II	
INTERCEPTAÇÃO DAS COMUNICAÇÕES TELEFÔNICAS	685