

Carlos Alberto Menezes Direito

*Ministro do Supremo Tribunal Federal  
Ex-Ministro do Superior Tribunal de Justiça  
Professor Titular de Direito Constitucional da Pontifícia  
Universidade Católica do Rio de Janeiro*



# DIREITO POSITIVO APLICADO

RENOVAR

Rio de Janeiro • São Paulo • Recife  
2008



## SUMÁRIO

1. Ato ilícito. Juros Compostos ..... 1
2. Apuração de haveres: sócio retirante. Interesse de agir.....5
3. Nulidade de sentença por falta de fundamentação. Art. 458, II, do Código de Processo Civil .....9
4. Impossibilidade jurídica do pedido: todas as demais questões prejudicadas. Indeferimento da inicial por inepta..... 15
5. Medida cautelar: seqüestro. Ocupação do solo. Grave conflito social. Extinção do processo por carência da ação. Impossibilidade de concessão da cautelar nesta instância, a despeito do reconhecimento do **periculum in mora** ..... 19
6. Legitimidade ativa **ad causam** do Ministério Público. Substituição Processual. Ação civil coletiva. Moléstia laboral: pneumoconiose. Defesa de direitos individuais homogêneos. Interesse social relevante .....29
7. Mandado de segurança. Revogação do ato constritivo (penhora). Perda do objeto.....47
8. Mandado de segurança. Requerimento de citação dos litisconsortes constante da petição inicial. Transcurso **in albis** do prazo concedido à impetrante para promover a citação. Ausência de falha na atuação da impetrante: acórdão recorrido cassado.....51
9. Mandado de segurança. Guarda de menor. Impossibilidade de indeferimento liminar. Violação dos princípios constitucio-

nais do contraditório e da ampla defesa. Adequação da via eleita para garantir a regularidade de procedimento judicial instaurado. Determinação do processamento do **writ**.....55

10. Ação civil pública. Legitimidade ativa **ad causam** do Ministério Público. Aumento das mensalidades escolares. Normas de ordem pública. Interesse coletivo e relevância social.....59

11. Protesto contra alienação de bens. Averbação no registro imobiliário ao invés da publicação de editais. Malferimento da disciplina jurídica dos artigos 869 e 870 do Código de Processo Civil. Construção de dificuldade para a eventual realização de negócio. Prudente discrição do Juiz .....77

12. Doutrina do **disregard of legal entity**; aplicabilidade no âmbito do direito privado. Pressupostos de aplicação na instância especial. Inexistência de dissídio jurisprudencial. Embargos de divergência incabíveis.....81

13. Compra e venda de bem imóvel. Pagamentos suspensos diante da impossibilidade de outorga da escritura definitiva por falta de título dominial. Contrato não cumprido.....95

14. Nome comercial e marca: distinção e proteção jurídica. Registros na junta comercial e no INPI.....99

15. Dano moral. Lei de Imprensa. Limite de indenização. Prova do dano. Reparação que obedece ao prudente arbítrio do Juiz ....109

16. Preparo. Deserção. Recurso preparado após sua interposição deve ser considerado deserto, ainda que dentro do prazo .....117

17. Mandado de segurança impetrado perante Tribunal de Justiça. Interposição de recurso especial: erro grosseiro. Princípio da fungibilidade: inaplicabilidade. Cabimento de recurso ordinário. Jurisprudência pacífica .....125

18. Dano moral. Ofensa veiculada por meio de comunicação. Nova sistemática. Legitimidade passiva. Possibilidade de o autor agir diretamente contra o responsável pela notícia, sem prejuízo da investida judicial contra o periódico que a divulgou .....131

19. Ausência de prequestionamento quanto à nulidade de acórdão. Embargos declaratórios rejeitados e recurso especial au-

|  |     |
|--|-----|
| sente de veiculação de contrariedade a dispositivos processuais pertinentes à eventual omissão do julgado. Possibilidade de indeferimento de liminar ante a não-comprovação da posse. Art. 1.051 do Código de Processo Civil. Admissibilidade do processamento dos embargos de terceiro..... | 137 |
| 20. Promessa de compra e venda registrada. Ação reivindicatória: legitimidade do promitente comprador. Obrigatoriedade legal de outorga da escritura definitiva .....  | 149 |
| 21. Ação possessória: natureza dúplice. Art. 922 do Código de Processo Civil. Reconvenção .....  | 159 |
| 22. Direito à imagem. Utilização para fins publicitários sem autorização. Lucro indevido. Reparação do dano.....   | 163 |
| 23. Doação inoficiosa: anulação. Parcela do patrimônio que ultrapassa cota disponível em testamento. Prova exigível da existência do excesso no momento da liberalidade. Art. 1.176 do Código Civil.....   | 169 |
| 24. Duplicata fraudulenta. Protesto. Banco endossatário ciente do vício. Dano moral decorrente de protesto. Pessoa jurídica: ofensa à honra objetiva.....  | 177 |
| 25. Tutela antecipada: requisitos. Deferimento liminar. Preenchimento obrigatório dos requisitos legais. Despacho fundamentado .....   | 185 |
| 26. Dano moral. Lei de Imprensa. Legitimidade passiva. Ação direta do ofendido contra o autor da ofensa à honra. Possibilidade .....   | 195 |
| 27. Execução. Honorários advocatícios. Ausência de distinção entre execução fundada em título judicial e aquela fundada em título extrajudicial. Art. 20, § 4º, do Código do Processo Civil com a redação dada pela Lei nº 9.952/94 .....  | 199 |
| 28. Plano de saúde. Cláusula abusiva. Limite temporal de internação. Impossibilidade. Princípio da razoabilidade: ofensa .....   | 203 |
| 29. Plano de aposentadoria complementar. Demissão sem justa causa. Contribuição paga pela empresa patrocinadora: impossibilidade.....  | 207 |

|   |     |
|---|-----|
| 30. Responsabilidade civil. Indenização decorrente de acidente de trânsito. Dano moral e dano estético: cumulação.....  | 209 |
| 31. Citação pelo correio. Pessoa jurídica. Alcance. Poderes de gerência geral ou de administração. Art. 223 do Código de Processo Civil com a redação da Lei nº 8.710/93 .....                                | 227 |
| 32. Ação monitória. Prova escrita. Documento hábil. Demonstrativo de débito. Contrato de abertura de conta-corrente.....  | 233 |
| 33. Usucapião. Ilha oceânica. Justificação de posse: processo de antecessores. Posse consolidada antes da vigência do Código Civil. Legislação vigente à época. Exame de provas. Súmula nº 7/ STJ.....        | 237 |
| 34. Defesa do Consumidor. Ação civil pública. Contrato de compra e venda de bem imóvel. Cláusula de tolerância sobre as dimensões. Art. 1.136 do Código Civil.....  | 251 |
| 35. Investigação de paternidade cumulada com alimentos. Termo inicial: data da citação. Art. 13, § 2º, da Lei nº 5.478/68 .....   | 255 |
| 36. Direitos autorais. Espetáculos organizados pelo Poder Público. Artistas contratados. Proveito econômico .....   | 261 |
| 37. Crédito documentário. Autonomia. Legitimidade ativa do beneficiário. Cobrança do cumprimento da carta de crédito do banco emissor. Possibilidade. Banco confirmador: presença desnecessária.....          | 267 |
| 38. Compra e venda. <b>Leasing</b> . Valor residual garantido (VRG): cobrança antecipada. Juros de mora: limitação afastada. Comissão de permanência: cobrança permitida. Cobrança do ISS: possibilidade..... | 277 |
| 39. Dano moral. Culpa da instituição financeira. Protesto de títulos. Prova do prejuízo desnecessária .....   | 291 |
| 40. Dano moral. Notícia em jornal. Inexistência de imputação falsa de crime. Lei de Imprensa.....   | 295 |
| 41. Casamento. Separação obrigatória. Comunhão dos aqües-tos. Súmula nº 377.....  | 299 |
| 42. Conflito de competência. Mandado de Segurança. Definição da competência: autoridade coatora.....  | 303 |

|  |     |
|--|-----|
| 43. Convenção de Varsóvia. Vôo tipo <b>charter</b> . Atraso não configurado. Horários em aberto.....   | 313 |
| 44. Ação de investigação de paternidade. Matéria relativa às condições da ação: inexistência de preclusão. Ordem pública e indisponível.....   | 317 |
| 45. Ação civil pública. Legitimidade ativa. Defesa dos consumidores. Planos de saúde.....  | 323 |
| 46. Direito do Consumidor. Ministério Público: legitimidade ativa. Interesses individuais homogêneos. Relevante interesse social. Inquérito civil. Fraude na gestão de recursos. Cooperativa habitacional..... | 333 |
| 47. Responsabilidade civil. Indenização. Acidente sofrido pelo <b>de cujus</b> . Espólio: legitimidade ativa.....  | 339 |
| 48. Ação de investigação de paternidade. Juiz: elementos de convicção. Laudo pericial: exame de DNA.....   | 345 |
| 49. Registro de penhora: ausência. Inexistência de registro. Fraude de execução não caracterizada.....   | 357 |
| 50. Ação de indenização. Constituição de capital. Empresa privada concessionária de serviços públicos. Inclusão em folha de pagamento.....   | 361 |
| 51. Defesa do Consumidor. Ministério Público: legitimidade. Ação civil pública. Direitos ou interesses individuais homogêneos. Televisão por assinatura.....   | 365 |
| 52. Registro civil. Viúva. Apelidos do marido. Restabelecimento do nome de solteira. Possibilidade jurídica.....   | 373 |
| 53. Código de Defesa do Consumidor: <b>factoring</b> . Contrato de financiamento: empresa faturizada e a adquirente de bem. Variação cambial: reajustamento.....   | 381 |
| 54. Direito de família. Ação de anulação de registro. Legitimidade ativa de terceiros: admissão. Realidade dos autos. Situações familiares reconhecidas e consolidadas.....                                    | 393 |
| 55. Estatuto da criança e do adolescente — ECA. Art. 149, II. Programa de televisão — gravação: participação de criança. Ausência de autorização judicial. Exercício do pátrio poder.....                      | 403 |

|   |     |
|---|-----|
| 56. Defesa do Consumidor. Ação de indenização. Contrato de transporte marítimo. Dano em mercadoria. Prescrição não consumada .....  | 407 |
| 57. Direito empresarial. Ações de sociedades: transferência. Procuração em causa própria. Substabelecimento. Contrato: descumprimento. Responsabilidade.....  | 419 |
| 58. Processo Civil. Direito empresarial. Sociedade em conta de participação sem personalidade jurídica: inexistência perante terceiros. Citação. Dissolução judicial incabível .....  | 433 |
| 59. Direito empresarial. Sociedade anônima: assembléia. Distribuição de dividendos. Correção monetária. Sentença fundamentada.....  | 441 |
| 60. Contrato de adesão: franquia. Abusividade da cláusula de eleição de foro.....   | 457 |
| 61. União estável reconhecida. Herança: direito da companheira. Lei nº 9.278/96 e Lei nº 8.971/94.....  | 465 |
| 62. Contrato de troca: aplicação das disposições do contrato de compra e venda. Resolução. Perdas e danos .....   | 469 |
| 63. Contrato de abertura de crédito: impossibilidade de ensejar execução. Nota promissória oriunda de título ilíquido. Utilização da TR como índice de correção monetária. Juros remuneratórios contratados: aplicação não abusiva. Comissão de permanência: período de inadimplência. Cabimento..... | 481 |
| 64. Direito do consumidor: artigo 82, IV. Legitimidade ativa. Associações de pais de alunos: defesa dos interesses dos associados. Medida Provisória nº 550/94: declaração de inconstitucionalidade de dispositivo .....  | 511 |
| 65. União estável. Convivência duradoura. Comprovação nas instâncias ordinárias. Convivência sob o mesmo teto: ausência...  | 515 |
| 66. Direitos autorais. Cinema. Legitimidade passiva dos exibidores. Identificação das músicas e autores. Trilhas sonoras sob encomenda. Autorização em se tratando de trilhas sonoras de autores estrangeiros .....   | 519 |
| 67. Nome comercial. Marca. Fábrica no Brasil para exportação...   | 533 |

|   |     |
|---|-----|
| 68. Previdência privada. Cooperativa médica. Estatuto. Exclusividade do cooperado.....  | 541 |
| 69. Ação penal. Ex-Juiz classista. Documento público. Conteúdo do acórdão: modificação. Crime de falsidade ideológica. Atividade judicante. Competência especial. Prerrogativa de função: prevalência após a cessação do exercício da função pública. Superior Tribunal de Justiça: incompetência. Lei nº 10.628, de 24/12/02. Ausência de prática de ato administrativo..... | 545 |
| 70. Processo Civil. Ministério Público. Intimação pessoal. Prazo recursal: termo <b>a quo</b> .....   | 557 |
| 71. Ministério Público. Ação de alimentos. Substituição processual. Ilegitimidade.....  | 563 |
| 72. Direitos autorais: cobrança. Legitimidade do ECAD. Filiação dos autores desnecessária. Aparelhos de rádio e televisão nos quartos de motéis e hotéis. Lei nº 9.610/68.....  | 571 |
| 73. Ação penal. Subprocuradora-Geral da Justiça Militar. Autoria, prejuízo e materialidade: comprovação. Prática do crime de estelionato. Tese da defesa de ausência de prejuízo da vítima afastada .....   | 577 |
| 74. Contrato de depósito bancário. Restituição. Art. 76 da Lei de Falências não contempla o depositante.....  | 589 |
| 75. Processo Civil. Embargos de divergência. Prequestionamento: interposição de embargos de declaração da sentença. Desnecessidade. Existência do dano e valor do dano moral: esfera infraconstitucional .....  | 601 |
| 76. Honorários advocatícios vencida a Fazenda Pública. Art. 20, § 4º, do Código de Processo Civil. Fixação conforme critérios de equidade .....   | 611 |
| 77. Peculato-desvio: inexistência. Art. 327 do Código Penal. Abuso de autoridade: prescrição bienal.....  | 619 |
| 78. Licitação. Ação penal. Recebimento da denúncia. Ausência dos requisitos legais: inexistência de dolo. Art. 89 da Lei nº 8.666/93 .....  | 647 |
| 79. Ação de indenização. Pensão por morte de pai e companheiro. Absolvção na esfera criminal: ausência de provas. Não   |     |

|  |     |
|--|-----|
| repercussão na seara civil. Pensionamento devido até o advento da idade de 25 anos da beneficiária .....   | 679 |
| 80. Ação <b>ex empto</b> . Compra e venda de áreas rurais. Venda <b>ad corpus</b> ou <b>ad mensuram</b> . Interesse em recorrer: critérios de utilidade e necessidade. Art. 499 do CPC.....  | 685 |
| 81. Sentença arbitral estrangeira. Convenção de arbitragem: requisito da aceitação satisfeito. Cláusula compromissória: ausência de impugnação. Exame do mérito da sentença estrangeira: descabimento.....   | 691 |
| 82. Convenção de condomínio: natureza estatutária. Imediata aplicação do regime jurídico previsto no novo Código Civil.....  | 709 |
| 83. Peculato-desvio. Abuso de autoridade. Ato complexo decorrente de processo legislativo. Competência do STJ. Julgamento de Governador de Estado e de deputados estaduais. Equiparação dos agentes políticos aos funcionários públicos para efeitos penais. Princípio constitucional da independência e da harmonia entre os poderes. Ação penal. Processo legislativo. Prescrição do crime de abuso de autoridade..... | 715 |
| 84. Indenização. Seguradora: sub-rogação nos direitos do titular da apólice de seguro. Ação regressiva: legitimidade da seguradora.....  | 743 |
| 85. Exceção de incompetência. Conexão: insubsistência de dispositivos. Foro: artigo 100, parágrafo único, do Código de Processo Civil. Aplicação da pena por litigância de má-fé: descabimento .....   | 745 |
| 86. Execução extrajudicial: regime do Decreto-Lei nº 70/66. Suspensão por medida cautelar: possibilidade. Acórdão que veda a inscrição de nome em cadastro de inadimplentes: consonância com a legislação federal. Precedentes.....  | 749 |
| 87. Ação de cobrança: saldo devedor. Impugnação de lançamentos. Decadência. Artigo 26 do Código de Defesa do Consumidor. Vícios aparentes ou de fácil constatação e vícios ocultos. Ausência de prova pelo autor.....  | 751 |
| 88. Direito autoral. Cinema. Trilhas sonoras. Legitimidade passiva dos exibidores. Pagamento de direitos autorais. Identifica-   |     |

|  |     |
|--|-----|
| ção da entidade filiada e das músicas e dos autores desneces-<br>sária.....  | 755 |
| 89. Indenização de direito comum. Acordo extrajudicial: quita-<br>ção plena e geral válida e eficaz.....   | 765 |
| 90. Processo Civil. Citação pelo correio. Pessoa física. Art. 223,<br>parágrafo único, do Código de Processo Civil. Necessidade de<br>entrega ao destinatário, com aposição do “ciente”. Aviso subs-<br>crito por outrem: ônus da prova do conhecimento da demanda<br>pelo réu cabível ao autor..... | 771 |
| 91. Responsabilidade civil. Acidente de trânsito: empresa de<br>transporte coletivo. Fato culposo de terceiro afastado. Respon-<br>sabilidade objetiva. Nexo causal existente. Dever de segurança<br>vinculado ao risco da atividade.....  | 779 |
| 92. Processo Civil. Direito intertemporal. Recursos: regência<br>pela lei do tempo do proferimento da decisão. Art. 556 do Cód-<br>igo de Processo Civil.....  | 791 |
| 93. União estável. Duas uniões concomitantes: descabimento<br>da equiparação ao casamento putativo. Lei nº 9.728/96.....   | 803 |
| 94. Ação penal. Governador de estado. Crimes de fraudes em lici-<br>tações e de quadrilha ou bando. Recebimento de denúncia. In-<br>dependência das vias administrativa e judicial. Competência do<br>Superior Tribunal de Justiça para apreciar o afastamento....                                   | 807 |
| 95. Responsabilidade civil. Ato cirúrgico: cirurgia plástica. In-<br>existência de separação em obrigação de meio ou de resultado,<br>Código do Consumidor: art. 14, § 4º.....   | 857 |
| 96. Contestação da paternidade na constância do casamento.<br>Art. 340 do Código Civil de 1916. Prazo decadencial. Herme-<br>nêutica. Pedido de anulação do registro civil e dos alimentos.<br>Possibilidade jurídica.....   | 871 |
| 97. Responsabilidade civil. Acidente de veículos. Efeito da sen-<br>tença criminal condenatória no juízo cível: alcance. Art. 1.525<br>do Código Civil de 1916. produção de provas. Direito de defesa<br>da parte.....   | 883 |
| 98. Pagamento de seguro obrigatório (DPVAT): cobertura. Vin-<br>culação do salário mínimo: impossibilidade. Vedação legal: ar-   |     |

tigos 1º da Lei nº 6.205/75, 3º da Lei nº 7.789/89 e 7º, VI, da Constituição Federal.....889

99. Processo Civil. Fraude à execução. Terceira pessoa: compra do bem de outro que não o executado antes da penhora. Adquirente: impossibilidade de constatação da pendência executiva contra o vendedor.....895

100. Ação de cobrança de seguro. Condições gerais do contrato de seguro. Alta dosagem alcoólica no sangue do segurado falecido: causa mais relevante. Art. 768 do Código Civil de 2002; inaplicabilidade. Dolo e culpa. Cláusula limitativa: exclusão da cobertura em determinados casos.....899