

JOEL DIAS FIGUEIRA JÚNIOR

AÇÃO DE
BUSCA E APREENSÃO
em Propriedade
Fiduciária

2ª edição
Revista, atualizada e ampliada
2018

saraiva  jur

ISBN 978-85-472-3189-7

DADOS INTERNACIONAIS DE CATALOGAÇÃO NA PUBLICAÇÃO (CIP)
ANGÉLICA ILACQUA CRB-8/7057Av. das Nações Unidas, 7.221, 1º andar, Setor B
Pinheiros – São Paulo – SP – CEP 05425-902**SAC**

0800-0117875

De 2ª a 6ª, das 8h às 18h

www.editorasaraiva.com.br/contato

Figueira Júnior, Joel Dias

Ação de busca e apreensão em propriedade fiduciária /
Joel Dias Figueira Júnior – 2. ed. – São Paulo : Saraiva Educação,
2018.1. Busca e apreensão - Brasil 2. Alienação fiduciária - Bra-
sil 3. Garantia (Direito) - Brasil I. Título.

18-0122

CDU 347.952.4:347.768

Índice para catálogo sistemático:

1. Busca e apreensão :

Alienação fiduciária

347.952.4:347.768

Diretoria executiva Flávia Alves Bravin
Diretoria editorial Renata Pascual Müller
Gerência editorial Roberto Navarro

Consultoria acadêmica Munilo Angeli Dias dos Santos

Edição Eveline Gonçalves Denardi (coord.)
 Iris Ferrão

Produção editorial Ana Cristina Garcia (coord.)
 Luciana Cordeiro Shirakawa
 Rosana Peroni Fazolari

Arte e digital Mônica Landi (coord.)
 Claudirene de Moura Santos Silva
 Fernanda Matajs
 Guilherme H. M. Salvador
 Tiago Deia Rosa
 Verônica Pivisan Reis

Planejamento e processos Clarissa Boraschi Maria (coord.)
 Juliana Bojczuk Fermino
 Kelli Priscila Pinto
 Marília Cordeiro
 Fernando Penteado
 Mônica Gonçalves Dias
 Tatiana dos Santos Romão

Novos projetos Fernando Alves**Diagramação e revisão** Fabricando Ideias Design Gráfico**Capa** Tiago Deia Rosa

Produção gráfica Marli Rampim
 Sergio Luiz Pereira Lopes

Impressão e acabamento Bartira**Data de fechamento da edição: 11-5-2018**Dúvidas? Acesse www.editorasaraiva.com.br/direitoNenhuma parte desta publicação poderá ser reproduzida por
qualquer meio ou forma sem a prévia autorização da Editora
Saraiva. A violação dos direitos autorais é crime estabelecido
na Lei n. 9.610/98 e punido pelo art. 184 do Código Penal.

CL 604924 CAE 625430

1129116

SUMÁRIO

| | |
|--|----|
| <i>Sobre o Autor</i> | 5 |
| <i>Obras do Autor</i> | 7 |
| <i>Nota do Autor à segunda edição</i> | 17 |
| <i>Nota do Autor à primeira edição</i> | 19 |

CAPÍTULO I NOÇÕES FUNDAMENTAIS

| | |
|---|----|
| 1. Negócio fiduciário, alienação fiduciária e espécies de propriedade fiduciária: o Código Civil e normas específicas | 22 |
| 2. Propriedade fiduciária sobre coisas móveis infungíveis | 23 |
| 3. Propriedade fiduciária sobre coisas imóveis | 24 |
| 4. Propriedade fiduciária sobre aeronaves | 31 |
| 5. Propriedade fiduciária sobre coisas móveis fungíveis, a cessão fiduciária de direitos sobre coisas móveis e de títulos de crédito (alienação fiduciária em garantia no âmbito do Mercado Financeiro e de Capitais) | 33 |
| 6. Propriedade e alienação fiduciária sob a luz do Código Civil, do Dec.-lei n. 911, de 1º de outubro de 1969, da Lei n. 10.931, de 2 de agosto de 2004, e da Lei n. 13.043, de 11 de novembro de 2014..... | 36 |
| 7. Alienação fiduciária em relações civis e de consumo: interpretação sistemática do Código Civil e do Código de Defesa do Consumidor... | 47 |
| 8. Propriedade plena, propriedade fiduciária, propriedade resolúvel e alienação fiduciária | 50 |
| 9. Propriedade fiduciária e venda a crédito com reserva de domínio..... | 52 |

CAPÍTULO II
DA PROPRIEDADE E DA ALIENAÇÃO
FIDUCIÁRIA NO CÓDIGO CIVIL

| | |
|--|----|
| 10. Constituição da propriedade fiduciária..... | 56 |
| 11. Sujeitos da relação jurídica..... | 56 |
| 12. Objeto da propriedade fiduciária..... | 57 |
| 13. Formas de constituição da propriedade fiduciária..... | 57 |
| 14. Contrato de alienação fiduciária: requisitos..... | 61 |
| 15. Posse e sua classificação em alienação fiduciária..... | 62 |
| 15.1 Posse e sua classificação..... | 62 |
| 15.2 Classificação da posse em alienação fiduciária..... | 66 |
| 16. Direitos do possuidor devedor fiduciante..... | 67 |
| 17. Obrigações do possuidor devedor fiduciante..... | 67 |
| 18. Inadimplemento contratual, mora, cláusula resolutiva, rescisão contratual e seus consectários..... | 73 |
| 18.1 Inadimplemento contratual e mora: rescisão contratual..... | 73 |
| 18.2 Cláusula resolutiva..... | 78 |
| 19. Alienação da coisa a terceiros e aplicação do preço..... | 79 |
| 20. Alienação da coisa e produto da venda insuficiente para a quitação do principal e acessórios..... | 81 |
| 21. Proibição de cláusula de reversão da propriedade plena em favor do credor fiduciário..... | 82 |
| 22. Reembolso das parcelas quitadas..... | 85 |
| 23. Formas de extinção da propriedade fiduciária..... | 87 |
| 24. Aquisição da propriedade plena pelo devedor fiduciante: propriedade superveniente..... | 88 |
| 25. Da sub-rogação em face do pagamento da dívida..... | 89 |
| 26. Da falência, da recuperação judicial e da insolvência do devedor fiduciante..... | 90 |

CAPÍTULO III
DA AÇÃO DE BUSCA E APREENSÃO,
PROCESSO E PROCEDIMENTO

| | |
|---|----|
| 27. Tutelas provisórias: noções fundamentais..... | 95 |
|---|----|

| | |
|---|-----|
| 28. Natureza jurídica e classificação das ações | 96 |
| 29. Ação de busca e apreensão, natureza jurídica, classificação e escopos | 106 |
| 30. Ação de busca e apreensão: ação sumária ou plenária? | 106 |
| 31. Condições da ação de busca e apreensão | 107 |
| 31.1 Introdução | 107 |
| 31.2 Legitimidade (ativa e passiva)..... | 111 |
| 31.3 Interesse de agir..... | 116 |
| 32. Do processo e do procedimento | 117 |
| 32.1 Demanda especial, procedimento diversificado, tutela diferen- | |
| ciada e aplicação subsidiária do Código de Processo Civil | 117 |
| 32.2 Análise do art. 8º-A do Dec.-lei n. 911/1969..... | 118 |
| 32.3 Diferenciação instrumental e procedimental..... | 120 |
| 32.4 Fases do procedimento | 121 |
| 33. Da competência | 125 |
| 34. Da petição inicial..... | 126 |
| 34.1 Considerações introdutórias | 126 |
| 34.2 Requisitos da petição inicial | 130 |
| 34.3 Requisitos de fundo da petição inicial de busca e apreensão ... | 133 |
| 34.4 Documentos indispensáveis à propositura da ação | 149 |
| 35. Liminar recuperatória: conteúdo da decisão, requisitos e natureza | |
| jurídica da medida..... | 154 |
| 36. Questão prejudicial | 157 |
| 37. Concessão ou denegação da liminar: faculdade, poder-dever ou dis- | |
| cricionariedade judicial? | 159 |
| 38. Execução da liminar e suas consequências no plano fático e jurídico | 167 |
| 39. Prática de ato atentatório à dignidade da justiça | 169 |
| 40. Da quitação da dívida inadimplida: prazo e consequências..... | 184 |
| 41. Da resposta | 185 |
| 41.1 Introdução | 185 |
| 41.2 Prazo para oferecimento de resposta | 188 |
| 41.3 Tipos de resposta | 191 |
| 41.3.1 Contestação | 194 |
| 41.3.2 Reconvenção..... | 202 |

16 AÇÃO DE BUSCA E APREENSÃO EM PROPRIEDADE FIDUCIÁRIA

| | |
|---|-----|
| 42. Da sentença de procedência (total ou parcial) e de improcedência | 209 |
| 43. Da sucumbência | 212 |
| 44. Da conversão da ação de busca e apreensão em ação de execução e da ilicitude da prisão civil do depositário infiel..... | 213 |
| 45. Das ações de execução, depósito, monitória e possessória | 217 |
| 46. Recursos e meios de impugnação..... | 219 |
| 46.1 Tipos de recurso e meios de impugnação | 219 |
| 46.2 Da apelação | 221 |
| 46.3 Do agravo de instrumento | 222 |
| 46.4 Do mandado de segurança e do <i>habeas corpus</i> | 223 |
| 46.5 Da reclamação ou correição parcial | 224 |
| 46.6 Do pedido de reconsideração | 227 |

APÊNDICE

| | |
|---|-----|
| 1. Fluxograma: ação de busca e apreensão (Dec.-lei n. 911/1969) | 232 |
| 2. Anexo legislativo | 233 |
| 2.1 Lei n. 4.728, de 14 de julho de 1965 | 233 |
| 2.2 Decreto-lei n. 413, de 9 de janeiro de 1969..... | 234 |
| 2.3 Decreto-lei n. 911, de 1º de outubro de 1969..... | 235 |
| 2.4 Lei n. 7.565, de 19 de dezembro de 1986 | 239 |
| 2.5 Lei n. 9.514, de 20 de novembro de 1997 | 241 |
| 2.6 Lei n. 10.406, de 10 de janeiro de 2002..... | 261 |
| 2.7 Lei n. 10.931, de 2 de agosto de 2004..... | 263 |
| 2.8 Lei n. 13.043, de 13 de novembro de 2014..... | 277 |
| <i>Referências bibliográficas</i> | 281 |