

STJ00118822

# CAUTELARES PATRIMONIAIS NO **PROCESSO** **PENAL**

Gilberto  
Azevedo  
de Moraes  
Costa

PROPOSTA  
PARA UMA  
NOVA  
SISTEMÁTICA

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS  
TRIBUNAIS**

*Diretoro de Conteúdo e Operações Editoriais*

**JULIANA MAYUMI ONO**

*Gerente de Conteúdo*

**ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES**

*Editorial:* Aline Marchesi da Silva, Camilla Sampaio, Karolina de Albuquerque Araújo Martino e Quenia Becker

*Analisto de Conteúdo Editorial Júnior:* Ana Carolina Francisco

*Estagiária:* Aline Pavanelli

*Produção Editorial e Equipe de Conteúdo Digital*

*Gerente de Conteúdo*

**MILISA CRISTINE ROMERA**

*Especialistas Editoriais:* Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite

*Analisto de Projetos:* Jéssica Viana Bezerra

*Analistas de Operações Editoriais:* Danielle Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade e Patricia Melhado Navarra

*Analistas de Qualidade Editorial e ProView:* Ana Paula Cavalcanti, Gabriel George Martins, Gabriela Cavalcante Lino, Maria Carolina Ferreira, Maria Cristina Lopes Araujo, Rodrigo Araujo e Victória Menezes Pereira

*Estagiários:* Michelle Kwan e Rebeca Crespo Rangel

*Copo:* Linotec

*Lider de Inovações de Conteúdo para Print*

**CAMILLA FUREGATO DA SILVA**

*Gerente de Operações e Produção Gráfica*

**MAURICIO ALVES MONTE**

*Analistas de Produção Gráfica:* Ana Paula de Araújo Evangelista e Jéssica Maria Ferreira Bueno

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

---

Costa, Gilberto Azevedo de Moraes  
Cautelares patrimoniais no processo penal : proposta para uma nova sistemática / Gilberto Azevedo de Moraes Costa. -- São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2023.

Bibliografia.  
ISBN 978-65-260-1921-4

1. Medidas cautelares - Brasil 2. Processo penal - Brasil I. Título.

23-175218

CDU-343.1(81)

---

**Índices para catálogo sistemático:**

1. Brasil : Processo penal : Direito penal 343.1(81)  
Cibele Maria Dias - Bibliotecária - CRB-8/9427

## SUMÁRIO

INTRODUÇÃO.....	13
1. CAUTELARES .....	15
1.1. A ideia de identificar a tutela cautelar e separá-la das funções de conhecimento e execução .....	16
1.1.1. As características decorrentes da concepção tradicional da tutela cautelar .....	19
1.1.1.1. Provisoriedade .....	19
1.1.1.2. Acessoriedade .....	21
1.1.1.3. Instrumentalidade.....	22
1.1.2. Condições da cautelar.....	23
1.1.2.1. O <i>periculum in mora</i> e o <i>fumus boni iuris</i> .....	23
1.1.3. As espécies de medidas cautelares.....	24
1.1.3.1. Produção antecipada de provas .....	25
1.1.3.2. Assecuratórias da execução.....	29
1.1.3.3. Antecipatórias.....	34
1.1.3.4. Cauções.....	41
1.2. O descompasso entre a classificação e as características das cautelares.....	43
2. CONSIDERAÇÕES CRÍTICAS À TEORIA DA TUTELA CAUTELAR	47
2.1. Direito à tutela cautelar .....	47
2.1.1. Direito processual de cautela.....	48
2.1.2. Direito substancial de cautela.....	51
2.1.2.1. A indevida associação da teoria concreta da ação com o direito substancial de cautela .....	51

2.1.2.2.	A diferença de objetos entre ação principal e ação cautelar .....	53
2.1.2.3.	A instrumentalidade como característica não essencial da ação cautelar .....	55
2.1.2.4.	A ausência do poder de polícia na tutela cautelar ...	57
2.1.2.5.	A ação como meio para proteção do direito subjetivo da parte .....	59
2.1.2.6.	O direito substancial de cautela nos Códigos de Processo .....	61
<b>3.</b>	<b>AS MEDIDAS PREVISTAS COMO CAUTELARES REAIS NO CPP ...</b>	<b>65</b>
3.1.	A previsão de medidas específicas .....	65
3.1.1.	Sequestro .....	66
3.1.2.	Hipoteca legal .....	70
3.1.3.	Arresto .....	75
3.2.	Cautelar inominada .....	79
3.3.	Aspectos gerais da lide .....	85
3.3.1.	A lide no processo penal .....	90
3.3.1.1.	A lide e as cautelares reais .....	95
3.3.2.	O direito material como coordenador da sistemática processual .....	97
<b>4.</b>	<b>AS FUNÇÕES DISTINTAS DAS CAUTELARES REAIS PREVISTAS NO CPP .....</b>	<b>103</b>
4.1.	As medidas que visam assegurar o perdimento .....	105
4.2.	As medidas que visam assegurar o pagamento das despesas processuais .....	106
4.3.	As medidas que visam assegurar o pagamento da pena pecuniária .....	107
4.4.	As medidas que visam assegurar o pagamento da indenização devida ao lesado .....	108

5. PECULIARIDADES DAS MEDIDAS ASSECURATÓRIAS PREVISTAS NO CPP .....	111
5.1. Eficácia extensiva.....	112
5.1.1. Sequestro .....	112
5.1.2. Hipoteca legal .....	115
5.1.3. Arresto .....	116
5.2. Requisitos para a concessão da medida cautelar .....	118
5.2.1. <i>Fumus boni iuris</i> .....	118
5.2.1.1. Sequestro.....	120
5.2.1.2. Hipoteca legal.....	121
5.2.1.3. Arresto .....	124
5.2.1.4. Cautelar inominada.....	125
5.2.2. <i>Periculum in mora</i> .....	127
5.2.2.1. Sequestro.....	127
5.2.2.2. Hipoteca legal.....	132
5.2.2.3. Arresto .....	135
5.2.2.4. Cautelar inominada.....	138
5.3. Sequestro de bens de origem não esclarecidamente criminosa .....	139
5.4. Ação cautelar real .....	142
5.4.1. Condições da ação .....	145
5.4.1.1. Condições da ação cautelar .....	149
5.4.2. Legitimidade ativa.....	153
5.4.2.1. Sequestro.....	154
5.4.2.2. Hipoteca legal.....	159
5.4.2.3. Arresto .....	163
5.4.3. Legitimidade passiva.....	166
5.4.3.1. Sequestro.....	166
5.4.3.2. Hipoteca legal.....	172
5.4.3.3. Arresto .....	174

<b>6. OPERACIONALIZAÇÃO DAS MEDIDAS ASSECURATÓRIAS .....</b>	<b>177</b>
6.1. Sequestro.....	177
6.1.1. Providências e consequências que se sucedem após o deferimento .....	179
6.1.1.1. Venda antecipada de bem constrito .....	181
6.1.2. Levantamento do sequestro .....	183
6.1.2.1. Não propositura da ação penal no prazo legal ....	184
6.1.2.2. Prestação de caução pelo terceiro .....	187
6.1.2.3. Extinção da punibilidade ou absolvição .....	189
6.2. Hipoteca legal.....	194
6.2.1. Bens sujeitos à hipoteca e questões sobre copropriedade.....	200
6.2.2. Levantamento do registro da hipoteca .....	203
6.2.2.1. Caução .....	203
6.2.2.2. Absolvição e extinção da punibilidade .....	205
6.3. Arresto .....	207
6.3.1. Arresto prévio .....	207
6.3.1.1. Peculiaridades do arresto prévio.....	209
6.3.1.2. Levantamento do arresto prévio .....	211
6.3.1.2.1. Caução.....	211
6.3.1.2.2. Arquivamento, absolvição e extinção da punibilidade.....	212
6.3.2. Arresto subsidiário.....	213
6.3.2.1. Bens suscetíveis de arresto subsidiário .....	217
6.3.2.2. Venda antecipada de bens móveis arrestados.....	220
6.3.2.3. Manutenção do imputado e de sua família com renda dos bens arrestados.....	222
6.3.3. Levantamento do arresto.....	223
<b>7. MEIOS DE DEFESA.....</b>	<b>225</b>
7.1. Sequestro.....	225

7.1.1. Embargos do imputado .....	233
7.1.1.1. Segue.....	236
7.1.2. Embargos de terceiro.....	238
7.1.2.1. Terceiro alheio ao fato.....	238
7.1.2.2. Terceiro adquirente .....	241
7.2. Hipoteca.....	246
7.3. Arresto .....	249
<b>8. A CAUTELAR INOMINADA DO CÓDIGO PENAL .....</b>	<b>251</b>
8.1. O perdimento do desconhecido .....	255
<b>9. A NECESSIDADE DE REFORMA DA LEGISLAÇÃO PROCESSUAL PENAL .....</b>	<b>257</b>
9.1. A previsão de medida cautelar inominada .....	258
9.1.1. O modelo atual e a indevida sobreposição do direito processual.....	260
9.1.2. O Projeto de novo CPP.....	263
9.1.2.1. A ausência de reconhecimento expreso na natureza civil dos provimentos assecuratórios ...	263
9.1.2.2. As medidas em espécie .....	264
9.1.2.2.1. Indisponibilidade .....	265
9.1.2.2.2. Sequestro .....	267
9.1.2.2.3. Hipoteca legal .....	269
9.1.2.2.4. Arresto .....	271
9.2. Necessidade de coordenação do CPP com o CPC.....	272
9.2.1. Critérios para a previsão de cautelar inominada.....	275
9.2.1.1. Condições indispensáveis .....	277
9.2.1.1.1. Inércia do juiz .....	277
9.2.1.1.2. Estrutura procedimental .....	280
9.2.1.1.3. Mitigação da atipicidade .....	282

9.3. Proporcionalidade e referibilidade .....	284
9.4. Proposta de mudança .....	287
CONCLUSÃO .....	291
REFERÊNCIAS .....	299