



XXVI CONCURSO PARA INGRESSO NA CLASSE INICIAL DA CARREIRA DA DEFENSORIA PÚBLICA DO ESTADO DO RIO DE JANEIRO – PROVA ESCRITA ESPECÍFICA – BANCA II – DIA 27 DE JANEIRO DE 2019

1ª QUESTÃO (VALOR: 20 PONTOS)

No dia 19/02/2016, às 14:00h, num ponto de ônibus da Praça da República, MAURO teria subtraído mediante grave ameaça consistente na simulação do emprego de arma de fogo e palavras de ordem, um aparelho celular de propriedade de Pedro e um anel de ouro de propriedade de Olivia, casal de namorados. Logo em seguida, teria subtraído também mediante grave ameaça consistente na simulação de emprego de arma de fogo e palavras de ordem, a carteira de propriedade de Flávio, que se encontrava do outro lado da praça, sentado num banco. Abordado pelo policial militar Lourenço que presenciou esta última cena, MAURO o teria desacatado, no exercício de sua função, ao supostamente proferir palavras de baixo calão xingando o policial.

MAURO, nascido em 20/01/1996, primário e de bons antecedentes, foi denunciado com pedido de condenação à pena privativa de liberdade, sendo a denúncia recebida em 05/04/2016, respondendo o réu em liberdade.

Finda a instrução criminal, veio a ser condenado por sentença proferida em 31/03/2017, sem indicação nos autos da data de sua publicação, nas penas do art.157, *caput*, duas vezes, n/f do art.70, do CP e art.157, *caput*, do CP n/f do art.71 do CP em relação aos dois primeiros e art.331 do CP n/f do art.69 do Código Penal.

A pena base do crime de roubo foi dosada em 04 anos de reclusão e 10 dias-multa, mantida na 2ª fase. Na 3ª fase da dosimetria, a pena foi majorada na fração de 1/5 em razão do concurso formal (vítimas Pedro e Olivia), e em mais 1/6 pela continuidade delitiva quanto ao crime cometido contra Flávio, repousando, definitivamente, em 5 anos, 7 meses e 6 dias de reclusão e 14 dias-multa, em regime prisional semiaberto. Para o crime de desacato foi fixada pena de multa, 10 dias-multa, na razão unitária mínima. Foi fixado, ainda, o valor mínimo de R\$900,00 para reparação dos danos causados pela infração, corrigido a partir do evento, considerando os pretensos prejuízos sofridos pelas vítimas.

Os autos foram remetidos ao Ministério Público para ciência em 10/04/2017, e, após, à Defesa, sendo que apenas esta interpôs apelação, com pedido único de absolvição de todos os crimes.

O recurso foi, por unanimidade, desprovido pela Câmara Criminal do TJRJ na sessão de julgamento do dia 27/03/2018.

Intimada a Defensoria Pública do acórdão em 16/04/18, responda, sem redigir peça:

- a) qual a medida técnica processual a ser tomada e sob quais fundamentos?
- b) o que pode ser alegado na defesa dos interesses de MAURO?



2ª QUESTÃO (VALOR: 10 PONTOS)

Objeto de inúmeros debates, a proposta de Emenda à Constituição nº 33/2012 propõe em seu texto original a alteração dos artigos 129 e 228 da Constituição Federal, introduzindo a possibilidade de desconsideração da inimputabilidade penal de maiores de dezesseis anos e menores de dezoito anos nas hipóteses dos crimes previstos no inciso XLIII do art. 5º da Constituição Federal, bem como nos casos de múltipla reincidência na prática de lesão corporal grave ou roubo qualificado. Em parecer favorável, o relator da proposta argumenta que “A sociedade brasileira não pode mais ficar refém de menores que, sob a proteção da lei, praticam os mais repugnantes crimes. O direito não se presta a proteger esses infratores, mas apenas os que, por não terem atingido a maturidade, também não conseguem discernir quanto à correção e às consequências de seus atos”. Com base nas informações apresentadas, discorra sobre os conceitos de populismo penal e direito penal do inimigo, analisando suas eventuais repercussões na política criminal brasileira.

3ª QUESTÃO (VALOR: 15 PONTOS)

Melissa Kassab foi presa preventivamente, em 01/10/2014, em Ponta Porã (MS) por ordem emanada em processo que tramitava em uma das Varas Criminais daquela cidade, no qual lhe era imputada a prática do crime previsto no art. 2º parag. 2º da Lei 12.850/13, tendo-se convertido a prisão em recolhimento domiciliar no período noturno e dias de folga, com base no art. 319, inciso V do C.P.P. Em 03/02/2016, Melissa mudou-se de Ponta Porã para a cidade de Sapucaia, no Rio de Janeiro, sem comunicar ao juiz. Em 15/08/2016, Melissa foi denunciada pela prática do crime previsto no art. 155 § 6º do Código Penal, por ter supostamente furtado, em 03/08/2016, 10 pintinhos de uma granja em Sapucaia, decretando-se a prisão preventiva no recebimento da denúncia. Melissa foi presa em 16/08/2016 e a custódia cautelar foi mantida até que, ao final da instrução, Melissa foi condenada à pena de 2 anos e 6 meses de reclusão, reconhecendo-se a reincidência em razão de condenação anterior e fixando-se o regime fechado. Melissa obteve livramento condicional em 11/12/2017. Logo na primeira semana de liberdade, Melissa soube, por seu advogado, que havia sido absolvida no processo de Ponta Porã, tendo a sentença transitado em julgado em 10/11/2016, de forma que decidiu voltar para aquela cidade, sem prévia autorização do juiz da execução. Porém, em 10/11/18, veio aos autos do processo de Execução que tramita na Vara de Execuções Penais do Rio de Janeiro notícia da mudança de Melissa, de forma que o Ministério Público requereu imediatamente a suspensão do livramento, com fulcro no art. 87 do Código Penal, remetendo-se os autos diretamente ao juiz, que acolheu o pleito ministerial, decretando a prisão de Melissa. A prisão ocorreu em 10/01/2019 e Melissa foi transferida para o Rio de Janeiro em 20/01/2019 sendo os autos remetidos à Defensoria Pública na data de hoje. Aponte a(s) medida(s) cabível(is) em defesa de Melissa, o(s) órgão(s) jurisdicional(is) competente(s) e seus fundamentos jurídicos. RESPOSTA JUSTIFICADA. NÃO REDIGIR PEÇA.



4ª QUESTÃO (VALOR: 15 PONTOS)

Raí, indígena, restou condenado pelo juízo da 30ª. Vara Federal Criminal do Rio de Janeiro à pena de 02 (dois) anos em regime aberto, pela prática de lesão corporal prevista no art. 129, § 2º., IV, CP, contra policial militar que estava visitando o Museu do Índio com sua família. Apenas a acusação recorreu para aumentar a pena, face à gravidade das lesões. Diante da análise do recurso, o Tribunal Regional Federal reconheceu a incompetência da Justiça Federal, já que a pessoa atingida não estava em serviço e que os fatos não guardavam vínculo com o local em que ocorreram. Após o declínio da competência à Justiça Estadual, a acusação ratificou a denúncia oferecida e apresentou alegações finais, com o aproveitamento de toda a prova produzida. A defesa técnica informou que não produziria novas provas, sendo desnecessário o interrogatório do acusado uma vez que ficaria em silêncio, com a apresentação das suas alegações finais. Após a análise de toda a prova anteriormente produzida, o juízo da 5ª. Vara Criminal Estadual condenou Raí a 2 (dois) anos, com aumento de pena de ½ (metade), tendo em vista a causa de aumento prevista no art. 129, § 12, CP, resultando em uma pena definitiva de 3 (três) anos, em regime semiaberto. Analise a questão, fundamentadamente, em relação aos seguintes pontos:

- a) Agiu corretamente o Tribunal Regional Federal reconhecendo a incompetência do juízo?
- b) Quanto às provas produzidas, agiram corretamente as partes?
- c) Discorra sobre a decisão condenatória proferida pelo juízo da 5ª. Vara Criminal Estadual.

5ª QUESTÃO (VALOR: 40 PONTOS)

No dia 01.01.2018, JOSÉ e EUCLIDES foram surpreendidos por dois policiais militares (PMs) em frente ao CIEP Operário Vicente Mariano, na Maré, Rio de Janeiro. Abordados e realizada a busca pessoal em ambos, com JOSÉ foi arrecadado um invólucro plástico contendo 2g (dois gramas) de erva seca e picada (maconha). Com EUCLIDES foram apreendidos 98g (noventa e oito gramas) de maconha, acondicionados em um único tablete. Assim, receberam voz de prisão.

Os autos são encaminhados ao Ministério Público (MP), que oferece denúncia apenas contra EUCLIDES, imputando-lhe a prática de dois crimes de tráfico em concurso material, com a causa de aumento do art.40, III da Lei nº11.343/2006 – o primeiro por vender 2g da droga a JOSÉ e o segundo por trazer consigo 98g de maconha -. Como testemunhas, além dos PMs, o MP arrola JOSÉ a quem considerou incurso no crime do art.28 da Lei nº11.343/06, pelo que determinou a remessa de cópias ao Juizado competente. A denúncia foi recebido na íntegra.

Durante a instrução probatória, veio aos autos notícia de outra ação penal em que se imputa a prática do crime de associação ao tráfico (art.35, Lei nº 11.343/06) a diversas pessoas na mesma localidade, com base em interceptação telefônica deferida naqueles autos na qual o nome de EUCLIDES foi mencionado. Ato contínuo, o MP requereu a vinda da transcrição



XXVI CONCURSO PARA INGRESSO NA CLASSE INICIAL DA CARREIRA DA DEFENSORIA PÚBLICA DO ESTADO DO RIO DE JANEIRO – PROVA ESCRITA ESPECÍFICA – BANCA II – DIA 27 DE JANEIRO DE 2019

parcial das conversas interceptadas, o que foi deferido. Com base no material arrecadado, o MP aditou a denúncia para a inclusão do crime de associação ao tráfico. Intimada a defesa, esta requereu acesso à íntegra das conversas telefônicas interceptadas para análise do material parcialmente transcrito. Oficiado ao setor de inteligência da Polícia Civil, houve resposta com a informação da inutilização do material, já que o que interessava à investigação restou devidamente transcrito e enviado ao juízo. Conclusos os autos, o aditamento foi recebida.

Em audiência, JOSÉ esclareceu que não comprou drogas com EUCLIDES, mas com terceira pessoa de cujo nome não se recordava; que ao ser abordado pelos PMs estava perguntando a EUCLIDES se este queria fumar um “baseado” com ele. Os PMs declararam, de modo harmônico, que abordaram JOSÉ e EUCLIDES por avistarem algo suspeito na mão de JOSÉ quando este se aproximava de EUCLIDES; que embora não tenham ouvido qualquer conversa entre os mesmos, sua experiência profissional lhes dera a certeza de que JOSÉ e EUCLIDES estavam juntos para a venda de grande quantidade de maconha. No interrogatório, EUCLIDES permaneceu em silêncio.

Encerrada a instrução, o MP, em alegações finais, requereu a condenação na forma da acusação. A defesa, por sua vez, requereu a absolvição do acusado.

Na fundamentação da sentença, o julgador considerou inverossímil a versão de JOSÉ, afirmando merecer mais prestígio as declarações policiais, sendo que pela oficialidade da função há presunção de veracidade de suas afirmativas. Ademais, a transcrição da conversa telefônica evidenciava, de maneira estável e permanente, a associação de EUCLIDES com pessoas para a venda de drogas naquela comunidade.

EUCLIDES foi condenado pela prática de único crime de tráfico (art.33) e associação (art.35). Quanto ao crime de tráfico, a pena base foi majorada em 6 (seis) meses uma vez que restou comprovado que EUCLIDES trazia consigo a droga e, naquele dia, a vendeu a JOSÉ; e em mais 6 (seis) meses por considerar grande a quantidade da droga arrecadada além de pernicioso sua natureza por ser porta de entrada para outras. Na segunda fase, aumentada em 6 (seis) meses pela reincidência, já que EUCLIDES, além desta ostenta outra anotação em sua FAC relativa a uma condenação transitada em julgado, em 12.11.2017, pela prática do crime previsto no art.28 da Lei nº11.343/06. Na terceira fase, aplicado o art.40, III, do mesmo Diploma Legal, para aumentar a pena em 1/6 (um sexto) porque a infração foi cometida nas imediações de estabelecimento de ensino. Quanto ao crime de associação ao tráfico, a pena base foi fixada em seu mínimo legal, aumentada em 6 (seis) meses, na segunda fase, pela reincidência. Restou, ao final, EUCLIDES condenado à pena de 11(onze) anos e 1(um) mês de reclusão, a ser cumprida em regime fechado, e 1574 dias-multa.

Designado para a Vara Criminal na qual correr o processo, o(a) Sr(a) é intimado(a) com vista dos autos, verificando-se que houve renúncia do advogado de EUCLIDES após a interposição de recurso e manifestação do réu pela atuação da Defensoria Pública. Elabore a peça processual correspondente, abordando sucintamente o que entender necessário e pertinente à defesa de seus interesses.



**COORDENAÇÃO DO XXVI CONCURSO PARA INGRESSO NA CLASSE INICIAL DA CARREIRA DA
DEFENSORIA PÚBLICA DO ESTADO DO RIO DE JANEIRO**

A **Coordenadora do XXVI Concurso** para ingresso na classe inicial da carreira da defensoria pública do estado do Rio de Janeiro divulga o gabarito da 2ª Prova específica – Banca II (Direito Penal, Direito Processual Penal, Direito de Execução Penal e Criminologia), nos termos do artigo 50, §6º do Regulamento:

Gabarito 1ª. Questão.

Cabimento dos Embargos de Declaração:

- recurso defensivo em matéria criminal - ampla devolutividade da matéria discutida.
- cognição exauriente do Tribunal *ad quem* - questão de ordem pública - pena – prescrição.
- prequestionamento - afastamento da supressão de instância.

Crime de desacato:

- prescrição da pretensão punitiva.
- análise das causas interruptivas:
 - publicação da sentença/termo de recebimento pelo escrivão - ausência.
 - 1º ato ato processual subsequente – interrupção da prescrição.
 - publicidade da sentença/causa interruptiva da prescrição – acórdão confirmatório da condenação/ausência de interrupção da prescrição.

Crime de roubo:

- aplicação de pena – concurso de crimes – proibição de *bis in idem* – crime continuado – quantidade de infrações – proporcionalidade.

Fixação de valor para reparação dos danos causados pela infração:

- natureza jurídica – pretensão expressa pelo ofendido/Ministério Público – ampla defesa.



Gabarito 2ª. Questão.

Populismo penal:

Uso político do Direito Penal – ampliação de reformas legislativas de cunho punitivista.

Legitimação do discurso – sanção penal – redução dos indicadores de criminalidade – eficácia simbólica.

Senso comum vs. conhecimento científico – centralidade da mídia.

Direito penal do inimigo:

Noção de inimigo/cidadão - duplo sistema de imputação (processo/pena) - direito penal preventivo vs. direito penal da culpabilidade.

Repercussões na política criminal:

Reflexos na política criminal: inflação legislativa - transformação do direito penal - limitação de garantias.

Gabarito 3ª. Questão.

Detração de medida cautelar pessoal na execução da pena privativa de liberdade – processos distintos – análise da controvérsia doutrinária e jurisprudencial - pena executada relativa a crime que antecede o trânsito em julgado da sentença absolutória.

Extinção da punibilidade pelo Indulto - Decreto nº 9.370/2018 – apenado em livramento condicional que não se submete a regime disciplinar – descumprimento do livramento condicional que não configura óbice ao preenchimento dos requisitos subjetivos.

Petição - juízo da execução – agravo/*Habeas Corpus* – Câmara Criminal.

Gabarito 4ª. Questão.

- a) Competência federal – ausência de interesse/lesão tutelados pela União – Competência absoluta – reconhecimento de incompetência sem impugnação expressa da acusação – decisão que beneficia o acusado – possibilidade.



- b) Necessidade de produção de provas perante o juízo competente – fundamentos:
- i. Efetividade de contraditório substancial – direito à prova e defesa efetiva.
 - ii. Oralidade e imediatividade – formação das provas pelas partes – coparticipação na formação da decisão.
 - iii. Identidade física do juiz.
- c) Correlação entre acusação e decisão – efeito devolutivo do recurso - coisa julgada parcial – produção de efeitos perante juízo competente – limite de sanção penal - ausência de exercício da função realizada pela vítima/motivação do crime.

Gabarito 5ª questão

Peça: Razões de Apelação

Forma:

- endereçamento
- ordem sucessiva de abordagem dos temas
- prequestionamento
- pedido

Conteúdo:

Quanto ao art.35 da Lei nº11.343/06:

- nulidade processual: ausência de citação – aditamento do crime conexo.
- prova emprestada – ilicitude da prova - ausência de contraditório.
- quebra da cadeia de custódia - inutilização da íntegra das conversas interceptadas.

Quanto ao art.33 da Lei nº11.343/06:

- análise da prova testemunhal:
 - a. tarificação –presunção de veracidade dos depoimentos policiais vs. credibilidade de outras testemunhas compromissadas.
 - b. ausência de provas quanto à traficância.



- quantidade da droga apreendida – discussão jurisprudencial - desclassificação - art.28 da Lei nº11.343/06.
- absolvição - impossibilidade de *mutatio libelli* em segundo grau.

- Tese subsidiária – dosimetria da pena:
- Pena-base art.33 Lei nº11.343/06:
 - a. tipo misto/conteúdo variado – conduta única.
 - b. discussão quanto à quantidade/natureza da droga.

- 2ª fase: ausência de reincidência.

- 3ª fase:
 - a) afastamento da causa especial do art.40, III, da Lei nº 11.343/06 – ausência de exposição de pessoas aos riscos inerentes ao tipo (feriado).
 - b) art.33 §4º Lei nº 11.343/06.

- regime - pena restritiva direitos.

- Pretensão recursal:
 - art.35 Lei nº 11.343/06 – nulidade processual – absolvição por ausência de provas.
 - art.33 Lei nº 11.343/06 – desclassificação – absolvição.
 - teses subsidiárias: pena no mínimo legal – art.33 §4º Lei nº 11.343/06 - regime - pena restritiva direitos.