Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro
Fls: 49
Carimbado Eletronicamente

Recorrentes: 1º) MINISTÉRIO PÚBLICO

2º) JOSÉ P. CRISTIANO JÚNIOR

Recorridos: OS MESMOS

Relator: **DESEMBARGADOR PAULO DE TARSO NEVES**

EMENTA: **TRÁFICO DE DROGAS E ASSOCIAÇÃO**. **SENTENÇA CONDENATÓRIA** – 1°) **RESSALVADAS** AS HIPÓTESES PREVISTAS NO ARTIGO **5º**, INCISO **XI**, DA **CF** (*FLAGRANTE DELITO OU DESASTRE, OU PARA PRESTAR SOCORRO, OU, DURANTE O DIA, POR DETERMINAÇÃO JUDICIAL*), "**A CASA É ASILO INVIOLÁVEL DO INDIVÍDUO, NINGUÉM NELA PODENDO PENETRAR SEM CONSENTIMENTO DO MORADOR**". NA DELEGACIA DE POLÍCIA E EM JUÍZO, O RÉU EXERCEU O **DIREITO CONSTITUCIONAL** DE **PERMANECER CALADO** (ARTIGO 5º, INCISO **LXIII**, DA LEI MAIOR), LOGO, **NÃO** FICOU PROVADA A **IMPRESCINDÍVEL AUTORIZAÇÃO**. AINDA QUE SE TRATE DE **CRIME PERMANENTE**, A **BUSCA DOMICILIAR** DEVERIA SER **PRECEDIDA** DE **DECISÃO JUDICIAL** (ARTIGO **240**, **§1º**, E **243**, DO CPP). ENFIM, OBSERVADO O **ATUAL** ENTENDIMENTO DO **STF** (R. EXTRAORDINÁRIO Nº 603. 616, EM **REPERCUSSÃO GERAL**), CONSIDERA-SE **VICIADA A DILIGÊNCIA** QUE RESULTOU NA **APREENSÃO** DE **DROGA** E DE **TRÊS CARTUCHOS DE MUNIÇÃO NA RESIDÊNCIA DO ACUSADO**. EM CONSEQUÊNCIA, **AFASTA-SE** A **NECESSÁRIA MATERIALIDADE** (ARTIGO **158**, DO CPP); 2º) **NÃO** FICARAM **PROVADOS** OS **INDISPENSÁVEIS ATRIBUTOS** QUE **TIPIFICAM** O CRIME PREVISTO NO ARTIGO **35**, *CAPUT*, DA LEI 11.343/06 (**ESTABILIDADE** OU **PERMANÊNCIA** DA ASSOCIAÇÃO). SABEMOS, **NÃO** BASTA A SIMPLES **COAUTORIA**, TRANSITÓRIA, ESPORÁDICA, EVENTUAL (*COM* "***INDIVÍDUOS NÃO IDENTIFICADOS***"). **EXIGE-SE** A **PROVA** DA OCORRÊNCIA DE **ÂNIMO ASSOCIATIVO**, OU SEJA, **AJUSTE PRÉVIO** NO SENTIDO DA **FORMAÇÃO DE UM VÍNCULO DE FATO** ENTRE OS AGENTES, VERDADEIRA *SOCIETAS SCELERIS*. NO **CASO CONCRETO**, A PROMOTORIA PÚBLICA **NÃO** SE DESINCUMBIU DESSE **ÔNUS** PROCESSUAL. **PROVIMENTO DO RECURSO DEFENSIVO, ABSOLVENDO-SE O RÉU, FICANDO PREJUDICADO O MINISTERIAL**.

ASSINADO DIGITALMENTE PJERJ

PAULO DE TARSO NEVES:8877 Assinado em 16/09/2026 14:43:56
Local: GAB. DES PAULO DE TARSO NEVES

Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro
Página
500
Carimbado Eletronicamente

ACÓRDÃO

Examinada a Apelação nº 0252507-82.2019.8.19.0001, na qual são recorrentes o **MINISTÉRIO PÚBLICO** e **JOSÉ PONTES CRISTIANO JÚNIOR**, sendo recorrido o **MINISTÉRIO PÚBLICO** –, **ACORDAM** os Desembargadores que integram a **5ª** Câmara Criminal, à **unanimidade**, nos termos do **VOTO** do Relator, em **PROVER** o apelo defensivo, **absolvendo-se** o réu, ficando **prejudicado** o ministerial.

Rio de Janeiro, 27 de agosto de 2026.

Paulo de Tarso Neves
Desembargador Relator

ASSINADO DIGITALMENTE PJERJ

Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro
Página
501
Carimbado Eletronicamente

VOTO

Satisfeitos os pressupostos de admissibilidade, **conheço** das Apelações.

DO MÉRITO

1°) **Ressalvadas** as hipóteses previstas no artigo **5º**, inciso **XI**, da **Constituição Federal** (*flagrante delito ou desastre, ou para prestar socorro, ou, durante o dia, por determinação judicial*), "**A CASA É ASILO INVIOLÁVEL DO INDIVÍDUO, NINGUÉM NELA PODENDO PENETRAR SEM CONSENTIMENTO DO MORADOR**". Na delegacia de polícia e em juízo, o réu exerceu o **direito constitucional** de **permanecer calado** (artigo 5º, inciso **LXIII**, da Lei Maior), logo, **não** ficou provada a **imprescindível autorização**.

Ainda que se trate de **crime permanente**, a **busca domiciliar** deveria ser **PRECEDIDA** de **DECISÃO JUDICIAL** (artigo **240**, **§1º**, e **243**, do Código de Processo Penal). Enfim, observando o **atual** entendimento do **Supremo Tribunal Federal** (recurso extraordinário nº 603.616, em **repercussão geral**), considero **viciada a diligência** que resultou na **apreensão** de **droga** e de **três cartuchos de**

ASSINADO DIGITALMENTE PJERJ

Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro
Página
502
Carimbado Eletronicamente

munição **na residência do acusado**. Em consequência, **afasto** a **necessária materialidade** (artigo **158**, do Código de Processo Penal);

2º) **Não** ficaram **provados** os **indispensáveis atributos** que **tipificam** o crime previsto no artigo **35**, *caput*, da Lei 11.343/06 (**estabilidade** ou **permanência** da **associação**). Sabemos, **não** basta a simples **coautoria**, transitória, esporádica, eventual (*com* "***outros indivíduos, não identificados***"). **Exige-se** a **prova** da ocorrência de **ânimo associativo**, ou seja, **ajuste prévio** no sentido da **formação de um vínculo de fato** entre os agentes, verdadeira *societas sceleris*. No **caso concreto**, a Promotoria Pública **não** se desincumbiu desse **ônus** processual.

Ante o exposto, amparado no artigo 386, incisos **II** e **VII**, do Código de Processo Penal, **PROVI** o recurso defensivo, **absolvendo** o acusado, ficando **prejudicado** o ministerial.

Rio de Janeiro, 27 de agosto de 2026.

Paulo de Tarso Neves
Desembargador Relator

ASSINADO DIGITALMENTE PJERJ