

[Página Principal](#)[Institucional](#)[Consultas](#)[Serviços](#)[Intranet](#)[» Consultas » Jurisprudência » Acórdãos](#)[Acórdãos](#)[Decisões Monocráticas](#)[Súmulas](#)[Voltar](#)[Imprimir](#)[Nova Consulta](#)**Número do processo: 1.0702.05.217807-7/001(1)****Relator:** CAETANO LEVI LOPES**Relator do Acórdão:** CAETANO LEVI LOPES**Data do acordo:** 22/08/2006**Data da publicação:** 06/09/2006**Inteiro Teor:**

EMENTA: Apelação cível. Ação **DE** falência. Duplicatas. Protesto cambial. Regularidade. Suficiência. Crédito **DE** pequeno valor. Interesse **DE** agir ausente. Recurso não provido. 1. Requerida a falência com base em título **DE** crédito, é suficiente o protesto cambial. O protesto especial previsto no art. 10 do Decreto-lei nº 7.661, **DE** 1945, é reservado para documentos que não sejam títulos **DE** crédito. 2. A Lei nº 9.492, **DE** 1997 permite que o ato **DE** ciência seja levado a efeito por via postal. 3. É válida, até prova em contrário, a certidão do oficial **DE** protestos afirmando que o devedor foi intimado por via postal e o aviso **DE** recepção encontra-se arquivado na serventia extrajudicial. 4. A regularidade do protesto cambial e a inexigência do especial torna insustentável a sentença que extinguiu o processo sem julgamento **DE** mérito. 5. O interesse **DE** agir consiste na concreta utilidade que a tutela jurisdicional possa trazer para os demandantes. 6. A ação **DE** falência, diante **DE** crédito **DE** reduzido valor, não pode ser utilizada como sucedâneo **DE** cobrança. Neste caso, falta interesse **DE** agir. 7. Apelação cível conhecida e não provida.

APELAÇÃO CÍVEL N° 1.0702.05.217807-7/001 - COMARCA **DE** UBERLÂNDIA - APELANTE(S): SIGMA IND COM METAIS SANITARIOS LTDA - APELADO(A)(S): HIDROSHOPPING MATERIAIS CONSTRUÇÃO LTDA - RELATOR: EXMO. SR. DES. CAETANO LEVI LOPES

ACÓRDÃO

Vistos etc., acorda, em Turma, a 2ª CÂMARA CÍVEL do Tribunal **DE** Justiça do Estado **DE** Minas Gerais, incorporando neste o relatório **DE** fls., na conformidade da ata dos julgamentos e das notas taquigráficas, à unanimidade **DE** votos, EM NEGAR PROVIMENTO.

Belo Horizonte, 22 **DE** agosto **DE** 2006.

DES. CAETANO LEVI LOPES - Relator

NOTAS TAQUIGRÁFICAS

O SR. DES. CAETANO LEVI LOPES:

VOTO

Conheço do recurso, porque presentes os requisitos **DE** admissibilidade.

A apelante aforou ação **DE** falência contra a apelada. Aduziu ser credora da recorrida pela importância devidamente corrigida **DE** R\$1.629,96, representada por sete triplicatas não pagas em seus vencimentos e protestadas. Afirmou que restaram frustradas as tentativas **DE** recebimento **DE** seu crédito. Entende que o inadimplemento gera a quebra da devedora. Pela r. sentença **DE** f. 43/45, a petição inicial foi indeferida por vício formal no protesto.

O thema decidendum fica circunscrito em perquirir se existe o vício formal e se o pedido é juridicamente possível diante do valor da dívida.

O exame da prova revela o que passa a ser descrito.

A apelante juntou, com a petição inicial, vários documentos. Dentre eles destaco as triplicatas **DE** f. 14, 17, 20, 25, 29, 31, 33, nos valores **DE** R\$104,82, R\$69,56, R\$30,94, R\$63,34, R\$453,77, R\$453,77 e R\$453,76 e os respectivos instrumentos **DE** protesto **DE** f. 15, 18, 21, 26, 30, 32, 34 noticiando que a intimação se deu por via postal. Destaco, ainda, as notas fiscais e os comprovantes **DE** entrega **DE** mercadoria **DE** f. 16, 19, 22, 23, 27, 28, 35 e 36. Estes os fatos.

Em relação ao direito e conforme é **DE** geral ciência, duas eram as espécies **DE** protesto hábeis para embasar pedido **DE** falência na época **DE** propositura da ação. Se a causa petendi for a ausência **DE** pagamento **DE** título **DE** crédito, o protesto é o cambial. Entretanto, lastreado o pedido em qualquer outro documento, torna-se necessário o protesto especial previsto no art. 10 do Decreto-lei nº 7.661, **DE** 1945. A lição é **DE** Silva Pacheco na obra Processo **DE** falência e concordata, 12. ed., Rio **DE** Janeiro: Forense, 2001, p. 192:

Todos os títulos **DE** crédito devem ser protestados para comprovar o não-pagamento e, desse modo, configurar o título executivo falencial previsto pelo art. 1º do Dec.-lei nº 7.661, **DE** 1945. Se houve o protesto cambial ou o judicial, não há necessidade **DE** novo protesto especial. Se não houve protesto cambial ou protesto judicial, nem são exigidos ou necessários tais protestos, por não serem os títulos sujeitos a protestos **DE** qualquer natureza, para ensejarem a falência, insta o protesto especial, previsto no art. 10.

Consoante parágrafo único do art. 23 da Lei nº 9.492, **DE** 10.09.1997, 'somente poderão ser protestados, para fins falimentares, os títulos ou documentos **DE** dívida **DE** responsabilidade das pessoas sujeitas às consequências **DE** legislação falimentar'.

Pergunta-se: quais são os títulos sujeitos a protesto? Em resposta, assinalem-se: a) as cambiais: duplicatas, notas promissórias, letras **DE** câmbio, cheque, etc.; b) as contas dos serventuários; c) as contas dos intérpretes, tradutores, corretores, condutores e comissários **DE** fretes; d) os contratos em geral, hipoteca, penhor, caução, debêntures, letras hipotecárias, cupões **DE** juros; e) conta **DE** foros, laudêmios, aluguéis ou rendas **DE** imóveis, provenientes **DE** contrato; f) quotas **DE** condomínio; g) warrants e conhecimentos **DE** depósitos; h) a conta **DE** processo **DE** cobrança proposto por profissionais liberais, para cobrança **DE** honorários.

A antiga Lei **DE** Falências disciplinava somente o procedimento relativo ao protesto especial (art. 10, § 1º). Logo, no que tange ao protesto cambial, o procedimento é o da Lei nº 9.492, **DE** 1997, cujo art. 14 disciplina a intimação do devedor, nestes termos:

Art. 14. Protocolizado o título ou documento **DE** dívida, o Tabelião **DE** Protesto expedirá a intimação ao devedor, no endereço fornecido pelo apresentante do título ou documento, considerando-se cumprida quando comprovada a sua entrega no mesmo endereço.

§ 1º. A remessa da intimação poderá ser feita por portador do próprio tabelião, ou por qualquer outro meio, desde que o recebimento fique assegurado e comprovado através **DE** protocolo, aviso **DE** recepção (AR) ou documento equivalente.

Vê-se, portanto, que a lei permite a remessa da intimação por via postal, mas não exige identificação do recebedor e nem que a entrega seja pessoal. Neste sentido, o esclarecimento **DE EVERSIO DONIZETE DE OLIVEIRA** e Magno Luiz Barbosa no Manual prático do protesto extrajudicial, Belo Horizonte: Del Rey, 2002, p. 27:

Faz-se primaz ressaltar a expressão nítida da norma no sentido **DE** demonstrar que, para a efetivação da intimação, **DE** forma perfeita e concretizada, não há um compromisso **DE** que esta seja entregue diretamente em mãos do devedor, mas sim no endereço indicado.

O ato **DE** se intimar poderá ser realizado por algum portador, nomeado pelo Tabelião, ou ainda por qualquer outro meio, desde que, na devolução ao Tabelionato **DE** Protesto, a intimação venha com o devido comprovante **DE** recebimento.

Em suma: se a falência é requerida com base em título **DE** crédito exige-se o protesto cambial; em caso contrário, o especial. E o protesto cambial, insista-se, tem o procedimento disciplinado na lei específica.

No caso em exame, o pedido **DE** falência foi instruído com as certidões **DE** protesto das triplicatas, acompanhadas dos comprovantes **DE** f. 23, 28 e 36, demonstrando que, respectivamente em 19.08.2003, 21.08.2003 e 02.10.2003, as mercadorias discriminadas nas notas fiscais foram entregues no endereço da apelada.

Por sua vez, os documentos **DE** f. 15, 18, 21, 26, 30, 32 e 34 contêm informações no sentido **DE** ter sido efetivada a intimação por via postal, entregue em mãos da apelada e o comprovante **DE** entrega da correspondência encontra-se no poder do Oficial **DE** Protestos que as firmou. Assim, a impontualidade está formalmente caracterizada e não há que se falar **DE** irregularidade **DE** protesto.

Por outro norte, entretanto, sabe-se que a busca pela tutela jurisdicional demanda a presença do interesse **DE** agir, da legitimidade das partes e da possibilidade jurídica do pedido. São requisitos que o juiz deve examinar ex officio.

Na espécie, conforme assinalado, o valor da dívida é irrisório: R\$1.929,96. Embora ainda não estivesse em vigor a Lei nº 11.101, **DE** 2005, na época em que a petição inicial foi distribuída, seu art. 94, I, só permite o decreto **DE** falência para dívida superior ao equivalente a quarenta salários mínimos. É bem verdade que, por força do art. 192, a referida lei não se aplica nesta demanda.

Todavia, doutrina e jurisprudência, desde há muito, entendiam que a falência, não é sucedâneo da ação **DE** cobrança, embora o texto legal específico mencionasse a impontualidade. Anoto que é da tradição do direito brasileiro requerer a falência do devedor com base na impontualidade, mas esta há **DE** estar atrelada à relevante razão **DE** direito, conforme esclarece Nelson Abrão, em Curso **DE** direito falimentar, São Paulo: Saraiva, 1978, p. 22:

O sistema legal brasileiro é bastante rigoroso ao autorizar o requerimento da falência com base na falta **DE** um só pagamento no vencimento, uma vez que é decisiva a orientação das legislações no sentido **DE** se determinarem a abertura da falência à ocorrência da insolvência, ou seja, incapacidade definitiva **DE** pagar, o que é referendado pela doutrina.

(...) Afigura-se-nos inconsistente o preceito que autoriza o ajuizamento do pedido **DE** falência à ocorrência **DE** uma simples impontualidade.

(...) Simples fato, a impontualidade, só por si, não caracteriza a insolvência, que é um estado detonador da incapacidade **DE** adimplir e que legitima a abertura do procedimento concursal.

Temos visto reiteradas manifestações dos juízos, uma vez que, dada sua natureza, os pleitos falimentares raramente chegam aos tribunais, no sentido **DE** que a falência não se constitui em meio **DE** cobrança. Mas, forçoso é reconhecer-se a evidência **DE** que, enquanto se permitir a abertura do processo com base na impontualidade, outra não é a conotação, o que é corroborado pelo dispositivo que autoriza o depósito para elidir o pedido (art. 11, § 2º), que se constitui numa originalidade do direito brasileiro.

Na verdade, o legislador não se contentou apenas com a impontualidade. O estado patrimonial do devedor há também **DE** ser levado em conta para ser decretada a sua quebra.

Eis a propósito o ensinamento **DE** J. C. Sampaio Lacerda, em Manual **DE** direito falimentar, 10. ed., Rio **DE** Janeiro: Freitas Bastos, 1978, p. 44:

Insolvência presumida ou confessada. Este vem a ser o pressuposto essencial, fundamental. Não há, na verdade, na lei brasileira qualquer passagem que autorize, **DE** modo expresso, se diga essencial a insolvência. Mas é fácil verificar se essa foi a intenção do legislador. Bastante argumentar com o que declara o art. 1º **DE** que a insolvência é denunciada pela impontualidade. **DE** fato diz a lei, nesse texto:

'Considera-se falido o comerciante que, sem relevante razão **DE** direito, não paga no vencimento obrigação líquida constante **DE** título que legitime a ação executiva.' Desse texto que, aliás, reproduz mais ou menos o que se continha na lei anterior, conclui-se, naturalmente, que a impontualidade é considerada, conforme diz CARVALHO **DE** MENDONÇA, 'manifestação típica, direta, sinal ostensivo, qualificado da impossibilidade **DE** pagar e conseqüentemente, do estado **DE** falência.' Não decorre daí, porém, que o legislador contentou-se apenas com este fato todo pessoal do devedor, sem sequer atender ao estado **DE** seu patrimônio, conforme afirma aquele autor. O que interessa principalmente é a situação do patrimônio do devedor. Receia-se que o patrimônio em um dado dia seja impotente para solver seus encargos. Aliás, é conveniente recordar-se que insolvência é o estado do patrimônio **DE** alguém pelo qual se revela incapaz **DE** fazer frente aos débitos que o onerem. Ora, é só pelo receio que isso se verifique ou pelo fato **DE** já se ter verificado tal qual se organiza a falência. Sendo assim, tudo quanto faz a lei para caracterizar o estado **DE** falência baseia-se nesse princípio. Foi esse, pelo menos, o intuito do legislador. Se a falência é organizada porque num dado momento o patrimônio **DE** alguém é insuficiente para solver seus débitos, tudo quanto se faz na lei, para caracterizar o estado **DE** falência, faz-se evidentemente partindo dessa idéia. O essencial, portanto, é o estado do patrimônio. O fato pessoal, conforme quer CARVALHO **DE** MENDONÇA, faz tão-somente o papel **DE** denunciador. O legislador, portanto, considerou principalmente o estado do patrimônio do devedor que se põe a descoberto, evidenciando a sua fraqueza, criando uma presunção **DE** instabilidade, pelo fato pessoal do devedor, deixando **DE** pagar.

Em outras palavras, a quebra somente deve ser admitida quando houver prova inconteste **DE** que a atividade do empresário devedor seja mesmo inviável, pois as consequências da decretação da falência são desastrosas. Sobre o tema decidiu, em situação análoga, este Tribunal:

Falência. Provas. Perícia. Não-realização. Cerceamento **DE** defesa.

(...) Tratando-se **DE** falência, que traz como consequência o fechamento **DE** empresa, a gerar desemprego e cessação **DE** uma fonte **DE** produção e circulação **DE** mercadorias, as provas devem ser seguras, indubitadas e convincentes. (Ac. no Ag. nº 90.498/7, 1ª Câmara, rel. Des. José Brandão Resende, j. em 02.09.97, in Jurisprudência Mineira, vol. 141/112).

Aqui, a recorrente deixou **DE** comprovar a inviabilidade da atividade empresarial da recorrida por ausência **DE** bens penhoráveis e suficientes para a satisfação **DE** crédito relativamente diminuto para pessoa jurídica.

Ocorre que, na atualidade, tem sido muito prestigiado o princípio da preservação da pessoa jurídica e a quebra somente deve ser admitida quando a pessoa jurídica mercantil seja mesmo inviável. Neste sentido, eis o pensamento **DE** Silva Pacheco, em Processo **DE** falência e concordata, 12. ed., Rio **DE** Janeiro: Forense, 2001, p. 10:

Se concatenarmos as tendências gerais do mundo atual (desregulamentação, desestatização, privatização, distinção dos interesses e alargamento da atividade negocial, arbitral e judicial) com o que se observa na busca **DE** soluções para as crises empresariais (concordatas, acordos amigáveis, reerguimento das sociedades), verifica-se que a tendência, neste campo, será também, para a busca das soluções amigáveis, para a continuação da empresa, a manutenção do emprego e o prosseguimento da produção competitiva, deixando a falência ou liquidação do patrimônio para os casos em que não haja possibilidade **DE** recuperação.

Enfim, o princípio em questão vem na senda constitucional da função social da propriedade e da valorização do trabalho humano e, embora não aplicável a esta ação, insista-se, restou instrumentalizado no art. 94, I, da Lei nº 11.101, **DE** 2005.

Assim, faltou mesmo interesse **DE** agir e, embora com outro fundamento, o indeferimento da petição inicial deve ser mantido.

Com estes fundamentos, nego provimento à apelação.

Custas, pela apelante.

Votaram **DE** acordo com o(a) Relator(a) os Desembargador(es): FRANCISCO FIGUEIREDO e NILSON REIS.

SÚMULA : NEGARAM PROVIMENTO.

TRIBUNAL **DE** JUSTIÇA DO ESTADO **DE** MINAS GERAIS

APELAÇÃO CÍVEL Nº 1.0702.05.217807-7/001

[Voltar](#)

[Imprimir](#)

[Nova Consulta](#)