



PODER JUDICIÁRIO
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

Registro: 2025.0000294604

ACÓRDÃO

Vistos, relatados e discutidos estes autos de Apelação Cível nº 1011788-80.2021.8.26.0576, da Comarca de São José do Rio Preto, em que é apelante BRASILINA DE SOUZA RAMOS DOS SANTOS, é apelado UNIBAP - UNIÃO BRASILEIRA DE APOSENTADOS DA PREVIDENCIA (ANTIGA UNIBRASIL).

ACORDAM, em sessão permanente e virtual da 2ª Câmara de Direito Privado do Tribunal de Justiça de São Paulo, proferir a seguinte decisão: **Deram provimento em parte ao recurso. V. U.**, de conformidade com o voto do relator, que integra este acórdão.

O julgamento teve a participação dos Desembargadores ALVARO PASSOS (Presidente sem voto), GIFFONI FERREIRA E CORRÊA PATIÑO.

São Paulo, 27 de março de 2025.

FERNANDO MARCONDES

Relator(a)

Assinatura Eletrônica

Apelação Cível nº 1011788-80.2021.8.26.0576

Apelante: Brasilina de Souza Ramos dos Santos

Apelada: Unibap - União Brasileira de Aposentados da Previdência (antiga Unibrasil)

Comarca: São José do Rio Preto - 5ª Vara Cível

Magistrado de origem: Ângelo Márcio de Siqueira Pace

Voto nº 12268

EMENTA: DIREITO DO CONSUMIDOR. APELAÇÃO. AÇÃO DE INEXISTÊNCIA DE DÉBITO C.C. REPETIÇÃO EM DOBRO DE INDÉBITO E PEDIDO DE INDENIZAÇÃO POR DANOS MORAIS. RECURSO PARCIALMENTE PROVIDO.

I. CASO EM EXAME

1. Trata-se de apelação interposta contra sentença que julgou parcialmente procedente a ação proposta para declaração de inexistência de débito e condenação da ré ao pagamento de indenização por danos materiais e morais em razão de desconto indevido em benefício previdenciário da autora.

2. A autora alega que é devida a fixação da indenização dos danos morais em, no mínimo, R\$ 10.000,00 (dez mil reais). Aduz, ainda, que os honorários sucumbenciais devem ser fixados com base no §8º-A, do artigo 85, do Código de Processo Civil.

II. QUESTÃO EM DISCUSSÃO

3. A questão em discussão consiste em determinar: (i) se o *quantum* dos danos morais foi corretamente fixado; (ii) se o arbitramento dos honorários advocatícios sucumbenciais respeitou os critérios do artigo 85 do Código de Processo Civil.

III. RAZÕES DE DECIDIR

4. Dano moral “in re ipsa”, já que os descontos indevidos efetuados pela requerida comprometeram o recebimento de verba de cunho alimentício por parte da autora. Indenização mantida em R\$ 5.000,00 (cinco mil reais), em consideração às condições econômicas e sociais das partes, a intensidade do dano, bem como em observância aos princípios da razoabilidade e proporcionalidade.

5. Em razão dos elementos dos autos (natureza e importância da causa), notadamente o comprovado desvalor da conduta da requerida, os honorários sucumbenciais em favor do patrono da autora devem ser fixados em 20% (vinte por cento) sobre o valor atualizado da condenação, posto que tal montante se adequa aos critérios definidos no artigo 85, §2º, do Código de Processo Civil e o Tema 1076 do C. Superior Tribunal de Justiça.

IV. DISPOSITIVO E TESE

6. Recurso parcialmente provido.

1. Trata-se de recurso de apelação apresentado em face da r. sentença de fls. 201/205, com o seguinte dispositivo:

“III. Diante do exposto, JULGO PROCEDENTE a pretensão da parte autora para:

a) declarar a inexigibilidade do negócio jurídico debatido nos autos (Contribuição Unibrasil fls. 20/26);

b) condenar a ré a pagar à autora, em dobro, os valores descontados referentes à contratação aludida (os que tiverem sido cobrados no decorrer do processo, inclusive), que deverão ser corrigidos monetariamente pela tabela prática do Tribunal de Justiça do Estado de São Paulo a partir de cada desconto e acrescido de juros de mora de 1% ao mês desde a citação e

c) condenar a requerida a reparar a autora pelo dano moral suportado, fixando o valor de tal indenização em R\$ 5000,00 (cinco mil reais).

(...) Vencida, a ré arcará com as custas do processo e honorários de sucumbência que arbitro em 10% sobre o valor da condenação”.

Em suas razões (fls. 208/217), a autora argumenta que sofreu danos morais em razão dos descontos indevidos e que o valor de indenização a título de danos morais deve ser fixado, no mínimo, em R\$ 10.000,00 (dez mil reais). Além disso, aduz que o valor dos honorários sucumbenciais devem ser fixados com base no §8º-A, do artigo 85, do Código de Processo Civil. Requer, pois, o provimento do recurso, nos

termos da fundamentação apresentada.

Foram apresentadas contrarrazões (fls. 221/229).

É o relatório.

2. A ação proposta para declaração de inexistência de débito e condenação da ré ao pagamento de indenização por danos materiais e morais foi julgada parcialmente procedente, dando margem ao apelo em exame.

É preciso ressaltar que há evidente relação de consumo entre as partes, uma vez que a oferta de serviços aos associados não é gratuita, mas remunerada. Além disso, consoante lição de José Geraldo Brito Filomeno, é considerado fornecedor:

“qualquer pessoa física, ou seja, qualquer um que, a título singular, mediante desempenho de atividade mercantil ou civil e de forma habitual, ofereça no mercado produtos ou serviços, e a jurídica, da mesma forma, mas em associação mercantil ou civil e de forma habitual”¹.

Aplicando-se ao caso as regras do Código de Defesa do Consumidor, competia à requerida demonstrar a regularidade da contratação. No mesmo sentido, têm-se as disposições dos artigos 429, inciso II e 373, inciso II, ambos do Código de Processo Civil. Entretanto, a requerida não se desincumbiu de seu ônus processual.

In casu, é certo que a ré responde por ato ilícito de forma objetiva, segundo a teoria do risco da atividade (arts. 186, 927, par. único do CC e ainda, arts. 14 e 17 do CDC). Assim sendo, tem o dever de ressarcir, independentemente de culpa, além de que não há como negar que em virtude do ocorrido o consumidor veio a experimentar danos de ordem material e moral.

¹ Código Brasileiro de Defesa do Consumidor. cit., p. 48

O dano moral, objeto do apelo, é “in re ipsa”, pois os descontos indevidos, realizados pela requerida, comprometeram o recebimento de verba de cunho alimentício. Neste contexto, é de se ressaltar que a fixação da indenização por danos morais é tormentosa. Entretanto, há certos parâmetros consagrados pela doutrina e pela jurisprudência, como as condições econômicas e sociais das partes e a intensidade do dano, que devem ser observados na busca da reparação, oferecendo conforto psicológico à vítima e, ao mesmo tempo, sancionando o causador do fato, a fim de que evite a reincidência. Também devem ser atendidos os princípios da proporcionalidade e razoabilidade. Eis um precedente esclarecedor:

“Na afixação do dano moral, uma vez que a dor verdadeiramente não tem preço, deve-se ponderar sobre as condições socioculturais e econômicas dos envolvidos, grau de culpa, trauma causado e outros fatores, como o de servir de desestímulo à prática de novo ilícito e de compensação amenizadora, de modo que a quantia arbitrada não seja tão irrisória que nada represente e nem tampouco exagerada, que implique em sacrifício demasiado para uma parte e locupletamento para a outra”.²

Ademais, não se pode olvidar que um dos principais efeitos da indenização do dano moral, além de indenizar a vítima do dano sofrido, deve ter o caráter inibitório da reiterada prática da conduta ilícita do causador do dano. Nesse passo, considerando os critérios supramencionados e as peculiaridades da lide, conclui-se que a verba indenizatória fixada na origem (**R\$ 5.000,00 – cinco mil reais**) deve ser mantida, pois este montante representa justa indenização ao lesado e condiz com os precedentes desta C. Câmara, mostrando-se necessária, também, como forma de coibir a reiteração da conduta.

Em relação aos honorários advocatícios sucumbenciais, aplicam-se, à espécie, as regras previstas no artigo 85, §1º

² TAPR - 2a C. Ap. 103.559-2 - Rel. Cordeiro Cleve - j. 18.6.97 - Rep. IOB Jurisp. 20/97.
Apelação Cível nº 1011788-80.2021.8.26.0576 -Voto nº 12268

e §2º, do atual Código de Processo Civil, que assim determina:

“Art. 85. A sentença condenará o vencido a pagar honorários ao advogado do vencedor.

§ 1º **São devidos honorários advocatícios** na reconvenção, **no cumprimento de sentença, provisório ou definitivo**, na execução, resistida ou não, e nos recursos interpostos, cumulativamente.

§ 2º **Os honorários serão fixados entre o mínimo de dez e o máximo de vinte por cento sobre o valor da condenação, do proveito econômico obtido ou, não sendo possível mensurá-lo, sobre o valor atualizado da causa, atendidos:**

- I - o grau de zelo do profissional;
- II - o lugar de prestação do serviço;
- III - a natureza e a importância da causa;
- IV - o trabalho realizado pelo advogado e o tempo exigido para o seu serviço” (grifo nosso).

Como se vê, o valor da condenação aparece como primeiro critério para a fixação da remuneração devida ao causídico da parte vencedora, seguido do proveito econômico e do valor da causa.

A ordem desses critérios foi enfrentada no julgamento do REsp 1746072/PR, Relatora Ministra Nancy Andrigui, Relator do Acórdão Ministro RAUL ARAÚJO, j. 13/02/19, tendo sido fixada a seguinte tese:

RECURSO ESPECIAL. PROCESSUAL CIVIL. CÓDIGO DE PROCESSO CIVIL DE 2015. JUÍZO DE EQUIDADE NA FIXAÇÃO DE HONORÁRIOS ADVOCATÍCIOS DE SUCUMBÊNCIA. NOVAS REGRAS: CPC/2015, ART. 85, §§ 2º E 8º. REGRA GERAL OBRIGATÓRIA (ART. 85, § 2º).

REGRA SUBSIDIÁRIA (ART. 85, § 8º). PRIMEIRO RECURSO ESPECIAL PROVIDO. SEGUNDO RECURSO ESPECIAL DESPROVIDO.

1. O novo Código de Processo Civil - CPC/2015 promoveu expressivas mudanças na disciplina da fixação dos honorários advocatícios sucumbenciais na sentença de condenação do vencido.

2. **Dentre as alterações, reduziu, visivelmente, a subjetividade do julgador, restringindo as hipóteses nas quais cabe a fixação dos honorários de sucumbência por equidade, pois: a) enquanto, no CPC/1973, a atribuição equitativa era possível: (a.I) nas causas de pequeno valor; (a.II) nas de valor inestimável; (a.III) naquelas em que não houvesse condenação ou fosse vencida a Fazenda Pública; e (a.IV) nas execuções, embargadas ou não (art. 20, § 4º); b) no CPC/2015 tais hipóteses são restritas às causas: (b.I) em que o proveito econômico for inestimável ou irrisório ou, ainda, quando (b.II) o valor da causa for muito baixo (art. 85, § 8º).**

3. Com isso, o CPC/2015 tornou mais objetivo o processo de determinação da verba sucumbencial, introduzindo, na conjugação dos §§ 2º e 8º do art. 85, ordem decrescente de preferência de critérios (ordem de vocação) para fixação da base de cálculo dos honorários, na qual a subsunção do caso concreto a uma das hipóteses legais prévias impede o avanço para outra categoria.

4. **Tem-se, então, a seguinte ordem de preferência: (I) primeiro, quando houver condenação, devem ser fixados entre 10% e 20% sobre o montante desta (art. 85, § 2º); (II) segundo, não havendo condenação, serão também fixados entre 10% e 20%, das seguintes bases de cálculo: (II.a) sobre o proveito econômico obtido pelo vencedor (art. 85, § 2º); ou (II.b) não sendo possível**

mensurar o proveito econômico obtido, sobre o valor atualizado da causa (art. 85, § 2º); por fim, (III) havendo ou não condenação, nas causas em que for inestimável ou irrisório o proveito econômico ou em que o valor da causa for muito baixo, deverão, só então, ser fixados por apreciação equitativa (art. 85, § 8º).

5. A expressiva redação legal impõe concluir: (5.1) que o § 2º do referido art. 85 veicula a regra geral, de aplicação obrigatória, de que os honorários advocatícios sucumbenciais devem ser fixados no patamar de dez a vinte por cento, subsequentemente calculados sobre o valor: (I) da condenação; ou (II) do proveito econômico obtido; ou (III) do valor atualizado da causa; (5.2) que o § 8º do art. 85 transmite regra excepcional, de aplicação subsidiária, em que se permite a fixação dos honorários sucumbenciais por equidade, para as hipóteses em que, havendo ou não condenação: (I) o proveito econômico obtido pelo vencedor for inestimável ou irrisório; ou (II) o valor da causa for muito baixo.

6. Primeiro recurso especial provido para fixar os honorários advocatícios sucumbenciais em 10% (dez por cento) sobre o proveito econômico obtido. Segundo recurso especial desprovido. (grifo nosso)

Mais recentemente, o C. Superior Tribunal de Justiça, analisando os Recursos Especiais nº 1.906.623-SP e nº 1.906.618-SP, sob o rito dos recursos repetitivos, fixou a seguinte tese (Tema 1076):

“i) A fixação dos honorários por apreciação equitativa não é permitida quando os valores da condenação, da causa ou o proveito econômico da demanda forem elevados. É obrigatória nesses casos a observância dos percentuais previstos nos §§ 2º ou 3º do artigo 85 do CPC - a depender da presença da Fazenda Pública na lide -, os quais serão

subsequentemente calculados sobre o valor: (a) da condenação; ou (b) do proveito econômico obtido; ou (c) do valor atualizado da causa.

ii) Apenas se admite arbitramento de honorários por equidade quando, havendo ou não condenação: (a) o proveito econômico obtido pelo vencedor for inestimável ou irrisório; ou (b) o valor da causa for muito baixo”.

Aplicando-se, então, o entendimento fixado pelo C. Superior Tribunal de Justiça, os honorários de sucumbência deveriam mesmo terem sido fixados sobre o valor da condenação (que compreende à soma do valor da repetição de indébito e do valor da indenização por dano moral), nos termos do artigo 85, §2º, do Código de Processo Civil.

Entretanto, dada a baixa complexidade da temática debatida, o baixo acervo processual e o baixo período entre o ingresso com a ação e a prolação da sentença, porém em razão do desvalor da conduta da requerida, os honorários sucumbenciais devem ser fixados em 20% (vinte por cento) sobre o valor atualizado da condenação.

Portanto, a r. sentença deve ser parcialmente reformada, nos termos acima.

Por derradeiro, a fim de evitar a oposição de embargos de declaração, única e exclusivamente voltados ao prequestionamento, dá-se por expressamente prequestionada, nesta instância, toda a matéria, consignando que não houve ofensa a qualquer dispositivo a ela relacionado.

3. Ante o exposto, dá-se parcial provimento ao recurso.

**Fernando Marcondes
Relator**