

**IC - Inquérito Civil n. 06.2020.00004472-9**

**TERMO DE COMPROMISSO DE AJUSTAMENTO DE CONDUTA**

O **MINISTÉRIO PÚBLICO DO ESTADO DE SANTA CATARINA**, por sua 6ª PROMOTORIA DE JUSTIÇA, representada pelo Promotor de Justiça **Alvaro Pereira Oliveira Melo**, ora **CELEBRANTE**, no exercício das atribuições que lhe são conferidas por lei, com fundamento no artigo 127, *caput*, e artigo 129, incisos II e III da Constituição Federal; no artigo 97 da Constituição Estadual; no artigo 25, inciso IV, da Lei n. 8.625/93; no artigo 5º, § 6º da Lei n. 7.347/85; e no art. 90, inciso XII, da Lei Complementar Estadual n. 738/2019; e

**DAVE GRAY PAGOLA FERREYRO**, brasileiro, solteiro, inscrito no CPF sob o n. 076.921.009-00, com domicílio na Rua 700, n. 60, Balneário Camboriú, ora **COMPROMISSÁRIO**, firmam o presente:

**CONSIDERANDO** que nos termos do art. 127, *caput*, da CRFB o “*Ministério Público é instituição permanente, essencial à função jurisdicional do Estado, incumbindo-lhe a defesa da ordem jurídica, do regime democrático e dos interesses sociais e individuais indisponíveis*”;

**CONSIDERANDO** que o Ministério Público, pelo disposto no artigo 129, inciso III, da Constituição Federal e no artigo 26, inciso I, da Lei Federal n. 8.625/1993, possui, dentre suas atribuições, a defesa dos interesses sociais e individuais indisponíveis, destacando-se, neste aspecto, a proteção do direito à vida, à saúde e ao bem-estar social como elementos essenciais à dignidade da pessoa humana;

**CONSIDERANDO** que, nos termos do art. 6º, I, do Código de Defesa do Consumidor, é direito básico do consumidor *a proteção da vida, saúde e segurança contra os riscos provocados por práticas no fornecimento de produtos e*

*serviços considerados perigosos ou nocivos.*

**CONSIDERANDO** que o referido diploma trata, ainda, da amplitude dos princípios e objetivos da Política Nacional de Relações de Consumo no seu art. 4º: *"A Política Nacional das Relações de Consumo tem por objetivo o atendimento das necessidades dos consumidores, o respeito à sua dignidade, saúde e segurança, a proteção de seus interesses econômicos, a melhoria da sua qualidade de vida, bem como a transparência e harmonia das relações de consumo [...]"*.

**CONSIDERANDO CONSIDERANDO** que o art. 39, VIII do Código de Defesa do Consumidor estabelece que *"é vedado ao fornecedor de produtos ou serviços colocar, no mercado de consumo, qualquer produto ou serviço em desacordo com as normas expedidas pelos órgãos oficiais competentes [...]"*;

**CONSIDERANDO** que o Código de Defesa do Consumidor veda em seu artigo 37 toda e qualquer publicidade enganosa ou abusiva: *"Art. 37. É proibida toda publicidade enganosa ou abusiva. § 1º É enganosa qualquer modalidade de informação ou comunicação de caráter publicitário, inteira ou parcialmente falsa, ou, por qualquer outro modo, mesmo por omissão, capaz de induzir em erro o consumidor a respeito da natureza, características, qualidade, quantidade, propriedades, origem, preço e quaisquer outros dados sobre produtos e serviços. [...] § 3º Para os efeitos deste código, a publicidade é enganosa por omissão quando deixar de informar sobre dado essencial do produto ou serviço"*;

**CONSIDERANDO** que para caracterizar a publicidade enganosa basta a mera potencialidade de engano, não necessitando a prova de engano real, ou seja, a aferição é feita abstratamente, buscando simplesmente a capacidade de induzir em erro o consumidor, não exigindo, para sua configuração, a prova da vontade de enganar o consumidor (STJ, AgRg no AgRg no AREsp nº 224456- SP);

**CONSIDERANDO** que chegou ao conhecimento desta Promotoria de Justiça, por meio de representação encaminhada pelo Conselho Regional de Educação Física de Santa Catarina, a notícia de suposta irregularidade na oferta de serviços de educador físico por Dave Garay Pagola Ferreyro, em razão da ausência de habilitação profissional;

**CONSIDERANDO** que, nos termos do art. 47 do Decreto-Lei n.

3.688/41, "o exercício de profissão ou atividade econômica ou anunciar que a exerce, sem preencher as condições a que por lei está subordinado no seu exercício" configura contravenção penal;

**CONSIDERANDO** que a prática em questão expõe o consumidor a evidente risco, em detrimento do art. 6º e 8º do Código de Defesa do Consumidor, podendo caracterizar, inclusive o crime previsto no art. 66 do mesmo diploma legal:

Art. 66. Fazer afirmação falsa ou enganosa, ou omitir informação relevante sobre a natureza, característica, qualidade, quantidade, segurança, desempenho, durabilidade, preço ou garantia de produtos ou serviços:

**RESOLVEM** celebrar o presente TERMO DE COMPROMISSO DE AJUSTAMENTO DE CONDUTA, com fulcro no art. 5º, parágrafo 6º, da Lei n. 7.347/85, mediante as cláusulas a seguir delineadas:

**CLÁUSULA 1ª** - O compromissário compromete-se, a partir da assinatura do presente termo, a se abster de realizar e oferecer serviços próprios dos profissionais de educação física, em especial de ministração de aulas, prescrição de treinos, avaliações física e postural, até que possua capacitação para tanto e registro junto ao Conselho da categoria, ressalvadas as atividades não privativas de educador físico, como yoga e artes marciais;

**Parágrafo 1º:** Os serviços privativos de educador físico podem ser executados por meio de pessoa jurídica constituída para tal fim, desde que sejam executados exclusivamente por profissional devidamente habilitado e registrado no respectivo conselho de classe da categoria, claramente identificado (nome e registro profissional) aos consumidores, sem a intervenção do compromissário, até que este tenha capacitação profissional para tanto.

**Parágrafo 2º:** O descumprimento da cláusula 1ª e parágrafo 1º implicará, a título de cláusula penal, no pagamento de multa por evento constatado, ou seja, por cada divulgação, por qualquer meio de comunicação, inclusive por mensagens instantâneas e redes sociais, e por cada prestação de serviço irregular identificada, inclusive por meio de aplicativos de comunicação e rede social, no valor de R\$ 1.000,00 (um mil reais), destinado ao Fundo de Reconstituição de Bens Lesados - FRBL;

**CLÁUSULA 2ª** - O compromissário compromete-se a retirar (excluir,

deletar), no prazo de 5 (cinco) dias a partir da assinatura do presente termo, caso ainda não tenha providenciado tal medida, toda e qualquer veiculação de propagandas, postagens e anúncios, pagos ou não, relacionados aos serviços de prescrição de ministração de aulas, treinos, avaliações física e postural, privativos de profissionais de Educação Física, até que possua capacitação profissional e registro junto ao Conselho da respectiva categoria.

**Parágrafo 1º:** O descumprimento da cláusula 2ª, e seu parágrafo primeiro, implicará, a título de cláusula penal, no pagamento de multa por cada propaganda, postagem e veiculação não removidos, no valor de R\$ 1.000,00 (um mil reais), destinado ao Fundo de Reconstituição de Bens Lesados - FRBL;

**CLÁUSULA 3ª** - O compromissário compromete-se a pagar, a título de multa indenizatória pelos danos causados à coletividade, o valor de 1 (um) salário mínimo, destinado ao Fundo de Reconstituição de Bens Lesados - FRBL, a ser pago em três vezes, mediante boleto bancário a ser emitido por esta Promotoria de Justiça, com vencimento em 30/3/2021, 30/4/2021 e 30/5/2021, respectivamente.

**CLÁUSULA 4ª** - O Ministério Público se compromete a não adotar qualquer medida judicial, de cunho civil, contra o Compromissário, no que diz respeito aos itens acordados, caso o ajustamento de conduta seja cumprido.

**CLÁUSULA 5ª** - A comprovada inexecução dos compromissos previstos nas cláusulas acima, facultará ao Ministério Público Estadual a imediata execução judicial do presente título.

**CLÁUSULA 6ª** - As partes poderão rever o presente ajuste, mediante termo aditivo, o qual poderá incluir ou excluir medidas que tenham por objetivo o seu aperfeiçoamento e/ou se mostrem tecnicamente necessárias.

**CLÁUSULA 7ª** - Este título executivo não inibe ou restringe, de forma alguma, as ações de controle, monitoramento e fiscalização de qualquer órgão público, nem limita ou impede o exercício, por ele, de suas atribuições e prerrogativas legais e regulamentares.

Assim, justos e acertados, para que surta seus jurídicos e legais

efeitos, firmam as partes o presente termo de compromisso em 2 (duas) vias de igual teor, com eficácia de título executivo extrajudicial.

Balneário Camboriú, 17 de dezembro de 2020.

**Alvaro Pereira Oliveira Melo**  
**Promotor de Justiça**

**Dave Gray Pagola Ferreyro**