

PIERPAOLO CRUZ BOTTINI



CRIMES DE PERIGO ABSTRATO

**Uma análise das novas técnicas de tipificação
no contexto da sociedade de risco**

PREFÁCIO À 1ª EDIÇÃO: ANTONIO LUÍS CHAVES CAMARGO

APRESENTAÇÃO À 1ª EDIÇÃO: MÁRCIO THOMAZ BASTOS

**4.º edição
revista e atualizada**

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

347.232
B751c
-1.00.*Diretora de Conteúdo e Operações Editoriais***JULIANA MAYUMI ONO***Gerente de Conteúdo***MILISA CRISTINE ROMERA***Editorial:* Aline Marchesi da Silva, Diego Garcia Mendonça, Karolina de Albuquerque Araújo e Marcella Pâmela da Costa Silva*Gerente de Conteúdo Tax:* Vanessa Miranda de M. Pereira*Direitos Autorais:* Viviane M. C. Carmezim*Assistente Editorial:* Francisca Lucélia Carvalho de Sena*Estagiárias:* Camilla Dantara Ventura

Produção Editorial

Coordenação

ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES*Especialistas Editoriais:* Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite*Analista de Projetos:* Larissa Gonçalves de Moura*Analistas de Operações Editoriais:* Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Danielle Castro de Moraes, Felipe Augusto da Costa Souza, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto e Patrícia Melhado Navarra*Analistas de Qualidade Editorial:* Carina Xavier, Daniela Medeiros Gonçalves Melo, Leonardo Rocha e Rafael Ribeiro*Estagiárias:* Beatriz Fialho e Diene Ellen*Capa:* Andréa Zanardi*Adaptação da capa:* WK Editoração*Controle de Qualidade da Diagramação:* Carla Lemos

Equipe de Conteúdo Digital

Coordenação

MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO*Analistas:* Ana Paula Cavalcanti, Jonatan Souza, Luciano Guimarães e Maria Cristina Lopes Araújo

Administrativo e Produção Gráfica

Coordenação

MAURICIO ALVES MONTE*Analista de Produção Gráfica:* Aline Ferrarezi Regis**Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)**
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Bottini, Pierpaolo Cruz

Crimes de perigo abstrato: Uma análise das novas técnicas de tipificação no contexto da sociedade de risco / Pierpaolo Cruz Bottini ; prefácio Antonio Luís Chaves Camargo ; apresentação Márcio Thomaz Bastos. -- 4. ed. rev. e atual. -- São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2019.

Bibliografia.

ISBN 978-85-5321-441-9

1. Crimes (Direito penal) 2. Perigo abstrato 3. Princípio da precaução
4. Sociedade de risco I. Camargo, Antonio Luís Chaves. II. Bastos, Márcio Thomaz. III. Título.

19-25841

CDU-343.232

Índices para catálogo sistemático: 1. Crimes de perigo abstrato : Direito penal
343.232

Maria Alice Ferreira - Bibliotecária - CRB-8/7964

SUMÁRIO

AGRADECIMENTOS	9
PREFÁCIO À 1.ª EDIÇÃO	11
APRESENTAÇÃO À 1.ª EDIÇÃO	13
INTRODUÇÃO À 4.ª EDIÇÃO	19
I. DA SOCIEDADE DE RISCO	21
1. Considerações preliminares	21
2. Características do risco contemporâneo	26
3. Novos riscos e discursos sociais	30
4. O paradoxo do risco	34
II. DOS MECANISMOS DE GERENCIAMENTO DE RISCOS	39
1. Considerações preliminares	39
2. Gerenciamento de riscos	42
2.1 Análise do risco	42
2.2 Definição do risco permitido	44
3. Princípio da precaução	47
3.1 Conceito	47
3.2 Desenvolvimento histórico do princípio da precaução	51
3.3 Âmbitos de aplicação	54
3.3.1 Ausência de certeza científica	55
3.3.2 Ausência de evidências estatísticas	56
3.4 Hipóteses de precaução	60
3.5 Medidas de precaução	62
3.6 Efetivação das medidas de precaução	64
III. DA UTILIZAÇÃO DO DIREITO PENAL COMO INSTRUMENTO DE GERENCIAMENTO DO RISCO	67
1. Considerações preliminares	67
2. Alterações legislativas e dogmáticas	72
3. Reações da crítica jurídica	76

3.1	Hassemer e o direito penal mínimo.....	76
3.2	Silva Sánchez e o direito penal de duas velocidades	79
3.3	Direito penal do risco.....	81
3.4	Funcionalismo.....	82
4.	Direito penal de precaução	85
IV.	DOS CRIMES DE PERIGO ABSTRATO	87
1.	Conceito.....	87
2.	Delitos de perigo abstrato e sociedade de riscos.....	92
3.	Desenvolvimento metodológico do conceito dos delitos de perigo abstrato	98
3.1	Primeiros estudos. O positivismo de <i>BINDING</i> , e as propostas de <i>HABL</i> e <i>STUBEL</i>	99
3.2	Neokantismo	102
3.3	Finalismo.....	104
3.4	Análises contemporâneas	106
3.4.1	Delitos de perigo abstrato como delitos de lesão.....	107
3.4.2	Delitos de perigo abstrato como delitos formais	111
3.4.3	Delitos de perigo abstrato como delitos de periculosidade	113
3.4.3.1	Teses dualistas.....	115
3.4.3.2	Teses da periculosidade como elemento basilar dos tipos penais	123
3.4.4	Inconstitucionalidade	128
4.	Posicionamento	129
4.1	Fundamentos.....	129
4.1.1	Considerações preliminares	129
4.1.2	Proteção exclusiva de bens jurídicos	133
4.1.2.1	Caracterização material dos bens jurídicos.....	133
4.1.2.2	Bem jurídico e direito penal simbólico	143
4.1.2.3	Bem jurídico e delitos políticos.....	144
4.1.2.4	Bem jurídico e crimes de perigo abstrato	145
4.1.2.5	Crimes de perigo abstrato e administrativização do direito penal sob a ótica do bem jurídico	149
4.1.3	Princípio da lesividade	153
4.1.4	Princípio da subsidiariedade e da fragmentariedade.....	156
4.1.5	Princípio da proporcionalidade	159
4.1.6	Elementos para uma análise funcional dos delitos de perigo abs- trato.....	161
4.2	Estrutura material do tipo penal de perigo abstrato	161
4.2.1	Considerações preliminares	161
4.2.2	Risco como base do injusto penal	163

4.2.3	Rechaço ao crime de perigo abstrato como delito de mera conduta: a periculosidade como elemento central do injusto.....	167
4.2.4	Criação de um risco.....	170
4.2.5	Aplicação concreta da periculosidade como elemento central do crime de perigo abstrato (falsificação, cartel, porte de arma, tráfico de drogas).....	173
4.2.6	Diminuição do risco.....	176
4.2.7	Risco permitido.....	177
4.2.8	Risco e delitos de perigo abstrato por acumulação.....	180
4.2.9	Periculosidade superveniente.....	183
4.2.10	Ônus da demonstração da periculosidade.....	184
4.3	A periculosidade como elemento fundamental do sistema penal teleológico...	188

V. DA PROTEÇÃO DO PRINCÍPIO DA PRECAUÇÃO PELOS CRIMES DE PERIGO ABSTRATO.....	193
1. Considerações preliminares.....	193
2. Pensamento penal contemporâneo e o princípio da precaução.....	195
3. Posicionamento.....	202
3.1 Considerações preliminares.....	202
3.2 Reflexões críticas sobre as propostas de legitimação do direito penal da precaução.....	204
3.3 Precaução e princípios fundamentais do direito penal.....	213
3.4 Reflexões finais.....	218
REFLEXÕES FINAIS.....	225
BIBLIOGRAFIA.....	229
OBRAS DO AUTOR.....	249