

Marllon Sousa

Plea Bargaining **no Brasil**

O Processo Penal por meio do
equilíbrio entre o utilitarismo
processual e os direitos
fundamentais do réu

Prefácio

**Márcio André
Lopes Cavalcante**

3^a revista
edição atualizada
ampliada

2021



Rua Canuto Saraiva, 131 – Mooca – CEP: 03113-010 São Paulo – São Paulo

Tel: (11) 3582.5757

• Contato: <https://www.editorajuspodivm.com.br/sac>

Copyright: Edições JusPODIVM

Diagramação: Equipe JusPODIVM

Capa: Ana Caquetti

S724p Sousa, Marllon.
Plea Bargaining no Brasil/ Marllon Sousa – 3. ed. rev., atual. e ampl. São Paulo: Editora JusPodivm, 2021.
320 p.

Bibliografia.
ISBN: 978-65-5680-475-0

1. Direito Processual Penal. 2. Negociação. I. Sousa, Marllon. II. Título.

CDD 341.43

Todos os direitos desta edição reservados a Edições JusPODIVM.

É terminantemente proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio ou processo, sem a expressa autorização do autor e das Edições JusPODIVM. A violação dos direitos autorais caracteriza crime descrito na legislação em vigor, sem prejuízo das sanções civis cabíveis.

SUMÁRIO

Capítulo 1

| | |
|-------------------------------------|-----------|
| INTRODUÇÃO AO PROBLEMA | 23 |
|-------------------------------------|-----------|

Capítulo 2

| | |
|---|-----------|
| QUAL É O PROBLEMA DOS PROCESSOS CRIMINAIS NO BRASIL? | 31 |
|---|-----------|

| | |
|--|----|
| 2.1. Encarceramento em massa, disparidades raciais e percepções de ilegitimidade | 32 |
| 2.2. Processos criminais: lentidão, explosão de casos e burocracia..... | 39 |
| A. Julgamentos lentos | 39 |
| B. O volume processual nas cortes criminais | 42 |
| C. Burocracia e complexidade dos processos penais | 46 |

Capítulo 3

| | |
|---|-----------|
| UMA VISÃO GERAL DOS PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS ... | 51 |
|---|-----------|

| | |
|---|----|
| 3.1. A supremacia da constituição e o princípio da dignidade humana..... | 51 |
| 3.2. A Separação de Poderes e a Posição Peculiar do Ministério Público no Brasil..... | 54 |
| 3.3. O Código de Processo Penal e o Papel Legislativo do Congresso | 57 |
| 3.4. Entendendo os Direitos dos Réus | 60 |
| A. Devido processo legal..... | 60 |
| B. Presunção de inocência | 63 |
| C. O direito ao contraditório e à ampla defesa v. o sistema acusatório norte-americano..... | 68 |

| | |
|---|----|
| 3.5. Processos criminais no Brasil | 74 |
| A. O Código de Processo Penal v. Constituição de 1988: equilibrando o <i>jus puniendi</i> e o direito a um julgamento justo | 74 |
| B. Prevalência de julgamentos por juízes togados | 77 |
| C. O papel do promotor e a discricção mais limitada | 81 |
| D. Prisões preventivas e audiências de custódia | 85 |
| E. Evidências reunidas durante investigações e sua avaliação em processos criminais | 89 |
| F. Sentença penal e o direito de recorrer | 91 |

Capítulo 4

| | |
|--|-----------|
| ENTENDENDO O PLEA BARGAINING NORTE-AMERICANO . | 97 |
| 4.1. Considerações preliminares | 97 |
| 4.2. Uma Breve Abordagem Histórica | 104 |
| 4.3. <i>Plea bargaining</i> e o utilitarismo | 105 |
| A. Identificando as raízes filosóficas do <i>plea bargaining</i> . | 105 |
| B. A Suprema Corte dos EUA: selando o acordo com o <i>plea bargaining</i> | 116 |
| 4.4. Traços essenciais do <i>plea bargaining</i> nos EUA | 121 |
| 4.5. Crítica à barganha norte-americana | 134 |
| A. [I]limitada discricção do Ministério Público, excessos na acusação e <i>plea bargaining</i> | 134 |
| B. Acusação, audiência preliminar e sua influência no <i>plea bargaining</i> | 138 |
| C. Aconselhando o réu, renunciando a direitos e apagando a história | 143 |
| 4.6. <i>Plea bargaining</i> e direitos humanos | 153 |
| A. A universalização dos direitos humanos dos réus | 153 |
| B. Direitos humanos dos réus e o Pacto de San José de Costa Rica | 158 |
| C. Comparando o <i>plea bargaining</i> com a DUDH e o Pacto de San José | 161 |

Capítulo 5

| | |
|--|------------|
| AVALIANDO A BARGANHA E A JUSTIÇA CONSENSUAL | 169 |
| 5.1. A Constituição brasileira e os direitos humanos..... | 169 |
| 5.2. A Barganha no Novo Código de Processo Penal..... | 172 |
| A. A Barganha Processual como um Novo Procedimento Sumário..... | 173 |
| B. A Aprovação da Barganha entre Juízes, Promotores públicos e Defensores Públicos..... | 178 |
| C. Normas de Barganha no Projeto do CPP..... | 182 |
| » <i>As Partes Processuais e o Modelo Brasileiro de Barganha (plea bargaining) Prevista no Projeto de Novo CPP</i> | 183 |
| » <i>Como Requerer a Aplicação da Barganha Processual Penal?</i> | 185 |
| » <i>O Controle da Discricionariedade do Ministério Público e o Conteúdo do Acordo de Barganha</i> | 186 |
| » <i>Produção Probatória e Barganha no Processo Penal Brasileiro</i> | 191 |
| » <i>A Barganha Processual e a Natureza do Crime Cometido</i> | 191 |
| » <i>Prazos para entrar no Procedimento de Barganha</i> .. | 196 |
| » <i>O Papel do Juiz no Plea Bargaining Brasileiro</i> | 197 |
| » <i>Provisões Diversas no Projeto do Novo CPP sobre a Barganha</i> | 200 |
| D. Críticas à barganha brasileira | 202 |
| 5.3. O atual parâmetro de justiça consensual no processo penal brasileiro..... | 212 |
| A. Ideias preliminares sobre a justiça consensual no Brasil..... | 212 |
| B. A justiça consensual na Lei Federal nº 9.099/1995..... | 216 |
| C. <i>Delação Premiada</i> : barganha especial ou apenas uma recompensa por colaboração? | 228 |
| D. Resolução CNMP n° 181/2017: Pode um Conselho Administrativo sobrepor-se à Constituição Brasileira?..... | 231 |

*Capítulo 6***BUSCANDO UM MODELO CONSTITUCIONAL DE BARGANHA BRASILEIRA..... 241**

- 6.1. O equilíbrio entre o utilitarismo processual e os direitos fundamentais do réu..... 241
- A. Parâmetros para a barganha no processo penal brasileiro..... 241
- B. Mudanças colaterais e a barganha processual..... 244
- 6.2. Um Modelo Aceitável de Barganha: Incrementando a Eficiência dos Julgamentos Criminais Brasileiros..... 249

*Capítulo 7***CONCLUSÃO..... 263****APÊNDICE I 269**

TABELA 1 – Estatísticas De Processos No Tribunal Regional Federal Da 1ª Região (01/2016-11/2016) 269

TABELA 2 – Varas Federais Com Jurisdição Criminal..... 271

TABELA 3 – *Plea Bargaining Nos EUA*..... 274

TABELA 4 – *Plea Bargaining Nos EUA* – Características Do Procedimento Encontradas Em Menos De 20 Regras Federais Ou Estaduais Sobre Barganha 277

TABELA 5 – *Plea Bargaining Nos EUA* – Características Importantes, Mas Não Essenciais 286

TABELA 6 – *Plea Bargaining Nos EUA* – Características Nucleares Morte..... 291

APÊNDICE II..... 297**BIBLIOGRAFIA..... 303**