

O DIA EM QUE A
CONSTITUIÇÃO FOI JULGADA:

A HISTÓRIA DAS ADC'S 43, 44 E 54

LENIO LUIZ STRECK
JULIANO BREDÁ
coordenação

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

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 Quenia Becker

Gerente de Conteúdo Tax: Vanessa Miranda de M. Pereira

Direitos Autorais: Viviane M. C. Carmezim

Assistente de Conteúdo Editorial: Juliana Menezes Drumond

Analista de Projetos: Camilla Dantara Ventura

Estagiários: Alan H. S. Moreira, Ana Amaia Strojnowski, Bárbara Baraldi e Bruna Mestriner

Produção Editorial

Coordenação

ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES

Especialistas Editoriais: Gabriel e Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite

Analista de Projetos: Larissa Gonçalves de Moura

Analistas de Operações Editoriais: Alana Fagundes Valério, Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Daniele Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto e Patricia Meihado Navarra

Analistas de Qualidade Editorial: Ana Paula Cavalcanti, Fernanda Lessa, Thaís Pereira e Victória Menezes Pereira

Designer Editorial: Lucas Kfour

Estagiárias: Maria Carolina Ferreira, Sofia Mattos e Tainã Luz Carvalho

Capa: Lucas Kfour

Equipe de Conteúdo Digital

Coordenação

MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO

Analistas: Gabriel George Martins, Jonatan Souza, Maria Cristina Lopes Araujo e Rodrigo Araujo

Gerente de Operações e Produção Gráfica

MAURICIO ALVES MONTE

Analistas de Produção Gráfica: Aline Ferrarezi Regis e Jéssica Maria Ferreira Bueno

Estagiária de Produção Gráfica: Ana Paula Evangelista

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
(Câmara Brasileira de Livro, SP, Brasil)

O Dia em que a Constituição foi julgada : a história das ADC's 43, 44 e 54 / coordenação Lenio Luiz Streck, Juliano Breda. -- 1. ed. -- São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2020.

Vários autores

Bibliografia

ISBN 978-65-5614-229-6

1. Brasil - Constituição (1988) - Jurisprudência 2. Brasil. Supremo Tribunal Federal - Jurisprudência 3. Presunção de inocência 4. Presunção de inocência - Brasil 5. Prisão preventiva - Brasil I. Streck, Lenio Luiz. II. Breda, Juliano.

20-41095

CDU-342.4:347.991(81)(094.9)

Índices para catálogo sistemático: 1. Brasil - Constituição e Supremo Tribunal Federal - Jurisprudência 2. Direito 342.4:347.991(81)(094.9) 2. Brasil - Supremo Tribunal Federal e Constituição : Jurisprudência : Direito 342.4:347.991(81)(094.9)

Maria Alice Ferreira - Bibliotecária - CRB-8/764

SUMÁRIO

AGRADECIMENTOS	5
NOTA DOS COORDENADORES	7
SOBRE OS AUTORES	17
À GUISA DE INTRODUÇÃO: NOSSOS ACEPIPES EPISTÊMICOS. COLOCANDO OS INGREDIENTES À MESA	21
CAPÍTULO 1. UM RELATO DE COMO TUDO COMEÇOU EM ITAPECERICA DA SERRA – UM HABEAS CORPUS “BICHADO”	
LENIO LUIZ STRECK.....	25
CAPÍTULO 2. A INSURGÊNCIA CONTRA O HC 126.292	
LENIO LUIZ STRECK E JULIANO BREDAS	29
2.1. Ação declaratória de constitucionalidade proposta pelo Conselho Federal da ordem dos advogados do Brasil (ADC n. 44)	
ANDRÉ KARAM TRINDADE, CLAUDIO LAMACHIA, JULIANO BREDA E LENIO LUIZ STRECK	29
2.1.1. Do dispositivo legal cuja constitucionalidade se pretende ver declarada	30
2.1.2. Da controvérsia judicial relevante	30
2.1.3. Do recente entendimento dessa Suprema Corte acerca da execução antecipada da pena e seus efeitos no sistema constitucional.....	31
2.1.4. Quando os Tribunais estão autorizados a deixar de aplicar uma lei?	35
2.1.5. Da constitucionalidade espelhada do artigo 283 do Código de Processo Penal	37
2.1.6. Da superinterpretação acerca do “trânsito em julgado”: mutação constitucional ou mutilação inconstitucional?.....	40

2.1.7. Da medida cautelar em razão da nulidade das decisões que deixam de aplicar o dispositivo legal ora questionado	43
2.2. Ação declaratória de constitucionalidade proposta pelo Partido Ecológico Nacional – PEN (ADC n° 43)	
ANTÔNIO CARLOS DE ALMEIDA CASTRO, CLÁUDIO PEREIRA DE SOUZA NETO, ADEMAR BORGES DE SOUSA FILHO, BEATRIZ VERÍSSIMO DE SENA E GUILHERME LEITE CHAMUM AGUIAR	44
2.2.1. Cautelar. Fundamentos e pedidos	44
2.2.2. Pedidos.....	47
2.3. Ação declaratória de constitucionalidade proposta pelo Partido Comunista do Brasil – PCdoB (ADC n° 54)	
CELSO ANTONIO BANDEIRA DE MELLO, WEIDA ZANCANER BANDEIRA DE MELLO, GERALDO PRADO, MICHEL SALIBA LIVEIRA, GABRIEL DE CARVALHO SAMPAIO E PAULO MACHADO GUIMARÃES	49
2.3.1. Da medida cautelar.....	49
2.3.2. Dos pedidos.....	50
2.4. O julgamento do pedido de cautelar pelo Supremo Tribunal Federal	
LENIO LUIZ STRECK.....	52

CAPÍTULO 3. E SE INICIA UM LONGO PERÍODO DE “CONSTRANGIMENTO EPISTEMOLÓGICO” ATÉ O DIA DO JULGAMENTO DO MÉRITO DAS ADCS 43, 44 E 54

LENIO LUIZ STRECK.....	59
3.1. É correta a decisão do STF de autorizar prisão após o julgamento de 2ª instância? Não!	
ANTÔNIO CARLOS DE ALMEIDA CASTRO, JULIANO BREDAS	61
3.2. O lado oculto dos números da presunção de inocência	
ANDRÉ KARAM TRINDADE, JULIANO BREDAS E LENIO LUIZ STRECK	63
3.3. Sem trânsito em julgado não há espaço para iniciar execução de pena	
FÁBIO TOFIC SIMANTOB, ROBERTO SOARES GARCIA	66
3.4. O extermínio da presunção de inocência em nome da “governabilidade”	
FÁBIO TOFIC SIMANTOB	70

3.5. ADC 43 – A defesa da liberdade nunca se apequena	
ANTÔNIO CARLOS DE ALMEIDA CASTRO	73
3.6. Risco de injustiça	
JULIANO BREDÁ.....	81
3.7. Presunção de inocência e juiz natural: um dia os textos vão revidar!	
LENIO LUIZ STRECK.....	82
Prólogo	82
Epílogo – Buscando socorro em Müller	86
3.8. Imperdível: professor e juiz explicam a literalidade da Constituição	
LENIO LUIZ STRECK.....	89
Parte I: contra a literalidade, contra as garantias	89
Parte II: a favor da literalidade e contra as garantias.....	92
Parte III: quando a literalidade e seus inimigos convergem.....	93
3.9. Decisão de segundo grau esgota questão de fato?	
LENIO LUIZ STRECK.....	95
3.10. Antecipar prisão é eliminar garantias sem resolver problemas estruturais	
FÁBIO TOFIC SIMANTOB	100
3.11. A Constituinte rejeitou a execução da pena antes do trânsito em julgado	
JULIANO BREDÁ.....	102
3.12. O que o STF deve decidir?	
CRISTIANO MARONNA, FÁBIO TOFIC SIMANTOB E JULIANO BREDÁ	104
3.13. A colegialidade, o direito e moral em guerra e a sinuca de bico do STF	
LENIO LUIZ STRECK.....	106
3.14. A Constituição e o Jurassic Park: o Direito nega os dinossauros?	
LENIO LUIZ STRECK.....	108

3.15. Uma pergunta que não quer calar: quando uma lei (não) é clara?	
LENIO LUIZ STRECK.....	110
3.16. Presunção de violência	
EMANUEL QUEIROZ RANGEL, PEDRO PAULO CARRIELLO E RICARDO ANDRÉ DE SOUZA.....	114
3.17. As superinterpretações no Supremo Tribunal Federal e o caso do cumprimento antecipado da pena	
ANDRÉ KARAM TRINDADE	116
3.18. Novos argumentos sobre as ADCs contra a prisão em segunda instância	
JULIANO BREDAS E LENIO LUIZ STRECK.....	125
3.19. A náusea. E um antídoto: a presunção de inocência	
FABIANO SILVA DOS SANTOS E MARCO AURÉLIO DE CARVALHO	131
3.20. É preciso falar sobre isso... Um apelo ao Supremo Tribunal Federal	
MARCO AURÉLIO DE CARVALHO PEDRO PAULO CARRIELLO.....	134
3.21. O literalista e o voluntarista diante dos cães na plataforma	
LENIO LUIZ STRECK.....	140
3.22. Encontro com a Constituição – Revisitando o tema	
MARCO AURÉLIO DE CARVALHO E PEDRO PAULO CARRIELLO	143
3.23. O respeito à semântica da presunção de inocência como segurança jurídica da cláusula pétrea	
MIGUEL PEREIRA NETO.....	145
3.24. A supremacia da presunção de inocência	
MIGUEL PEREIRA NETO.....	152
3.25. Hoje é dia do julgamento das ADC 43, 44, 54! O STF fará a coisa certa?	
LENIO LUIZ STRECK.....	154
3.26. O papel do Supremo	
ADEMAR BORGES, ANTÔNIO CARLOS DE ALMEIDA CASTRO E CLÁUDIO PEREIRA DE SOUZA NETO.....	156

3.27. O mito da elitização das Cortes Superiores	
PEDRO PAULO CARRIELLO E RODRIGO PACHECO	157
3.28. Lendas e mitos do senso comum sobre a presunção da inocência	
LENIO LUIZ STRECK.....	159
3.29. Cumprir a Constituição, simples assim	
ANTÔNIO CARLOS DE ALMEIDA CASTRO	163
3.30. Interpretação conforme não pode usurpar o papel do legislador!	
LENIO LUIZ STRECK.....	166
3.31. Um candente apelo ao Supremo Tribunal Federal do Brasil!	
LENIO LUIZ STRECK.....	168
3.32. Três jovens pobres, quatro gramas de maconha... o assombroso caso da jovem Irene	
FERNANDO HIDEO, MARCO AURÉLIO DE CARVALHO E PEDRO SERRANO	171
3.33. Presunção da inocência proíbe prender? Mitos e lendas!	
ALBERTO ZACHARIAS TORON, FÁBIO TOFIC SIMANTOB, LENIO LUIZ STRECKE MARCO AURÉLIO DE CARVALHO	176
CAPÍTULO 4. SUSTENTAÇÕES ORAIS PROFERIDAS NA OCASIÃO DO JULGAMENTO DAS ADC'S 43, 44 E 54	179
4.1. Juliano Breda, em nome do Conselho Federal da Ordem dos Advogados do Brasil, autor da ADC 44.....	179
4.2. Fábio Tofic Simantob, em nome do PCdoB, autor da ADC 54.....	183
4.3. José Eduardo Cardoso, em nome do PCdoB, autor da ADC 54.....	185
4.4. Antônio Carlos de Almeida Castro, Kakay, em nome do Instituto de Garantias Penais – IGP.....	188
4.5. Gabriel Faria Oliveira, em nome da Defensoria Pública da União ...	191
4.6. Rafael Muneratti, em nome da Defensoria Pública do Estado de São Paulo	193
4.7. Pedro Carriello, em nome da Defensoria Pública do Estado do Rio de Janeiro	195
4.8. Lenio Luiz Streck, em nome da Associação Brasileira dos Advogados Criminalistas – ABRACRIM	197

14 O DIA EM QUE A CONSTITUIÇÃO FOI JULGADA

4.9. Mauricio Stegemann Dieter, em nome do Instituto Brasileiro de Ciências Criminais - IBCCRIM	201
4.10. Silvia Souza, em nome da Conectas Direitos Humanos	204
4.11. Miguel Pereira Neto, em nome do Instituto dos Advogados de São Paulo, IASP	206
4.12. Hugo Leonardo, em nome do Instituto de Defesa do Direito de Defesa – IDDD.....	208
4.13. Leonardo Sica, em nome da Associação dos Advogados de São Paulo – AASP	210
4.14. Tício Lins e Silva, em nome do Instituto dos Advogados Brasileiros – IAB.....	213

CAPÍTULO 5. O JULGAMENTO DO MÉRITO DAS ADCS

LENIO LUIZ STRECK.....	217
5.1. Ações Declaratórias de Constitucionalidade (ADC) 43, 44 e 54: um resumo	217
5.2. Anamnese da decisão	219
5.3. Síntese dos votos	220
5.4. Análise crítica da decisão	224

CAPÍTULO 6. DE COMO A LUTA NÃO TERMINOU – OS NOVOS DESAFIOS

LENIO LUIZ STRECK, JULIANO BREDI, ANDRÉ KARAM TRINDADE E MARCO AURELIO CARVALHO	229
6.1. PECs contra a presunção da inocência são fraude à Constituição LENIO LUIZ STRECK E MARCELO ANDRADE CATTONI.....	233
6.2. Extra! Já estão usando até a escravidão para dinamitar cláusula pétrea LENIO LUIZ STRECK E MARCELO ANDRADE CATTONI.....	237
6.3. Alterar a presunção da inocência? Não se mudam leis com raiva! LENIO LUIZ STRECK.....	240
6.4. Ministro Roberto Barroso mostra desnecessidade de PEC da presunção de inocência! LENIO LUIZ STRECK.....	245

6.5. A conspiração do ministro Sergio Moro contra o Supremo Tribunal Federal

ALBERTO ZACHARIAS TORON, ANTONIO CARLOS DE ALMEIDA CASTRO, LENIO LUIZ STRECK E MARCO AURÉLIO DE CARVALHO..... 246

6.6. A luta pela aplicação da presunção da inocência nos processos do tribunal do júri: o espectro da prisão antecipada ronda o Tribunal do Júri – Porque temos de virar o jogo

ANTÔNIO CARLOS DE ALMEIDA CASTRO, FÁBIO TOFIC SIMANTOB, JULIANO BREDÁ, LENIO LUIZ STRECK E MARCO AURÉLIO DE CARVALHO..... 248

6.6.1. Júri: de como é inconstitucional a previsão – na Lei do Pacote Anticrime” – de prisão automática em pena acima de 15 anos

LENIO LUIZ STRECK..... 254

CAPÍTULO 7. PEQUENÍSSIMA NOTA DE ENCERRAMENTO – *NESSUN DORMA*

LENIO LUIZ STRECK E JULIANO BREDÁ..... 259