

DANIEL CASTRO GOMES DA COSTA
REYNALDO SOARES DA FONSECA
SÉRGIO SILVEIRA BANHOS
TARCISIO VIEIRA DE CARVALHO NETO

Coordenadores

Prefácio

Rosa Weber

DEMOCRACIA, JUSTIÇA E CIDADANIA

Desafios e Perspectivas

Homenagem ao Ministro Luís Roberto Barroso

TOMO 1

DIREITO ELEITORAL, POLÍTICA E DEMOCRACIA

Belo Horizonte

FORUM

CONHECIMENTO JURÍDICO

2020

© 2020 Editora Fórum Ltda.

É proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio eletrônico, inclusive por processos xerográficos, sem autorização expressa do Editor.

Conselho Editorial

Adilson Abreu Dallari	Floriano de Azevedo Marques Neto
Alécia Paolucci Nogueira Bicalho	Gustavo Justino de Oliveira
Alexandre Coutinho Pagliarini	Inês Virgínia Prado Soares
André Ramos Tavares	Jorge Ulisses Jacoby Fernandes
Carlos Ayres Britto	Juarez Freitas
Carlos Mário da Silva Velloso	Luciano Ferraz
Cármem Lúcia Antunes Rocha	Lúcio Delfino
Cesar Augusto Guimarães Pereira	Marcia Carla Pereira Ribeiro
Clovis Beznos	Márcio Cammarosano
Cristiana Fortini	Marcos Ehrhardt Jr.
Dinorá Adelaide Musetti Grotti	Maria Sylvania Zanella Di Pietro
Diogo de Figueiredo Moreira Neto (<i>in memoriam</i>)	Ney José de Freitas
Egon Bockmann Moreira	Oswaldo Othon de Pontes Saraiva Filho
Emerson Gabardo	Paulo Modesto
Fabrizio Motta	Romeu Felipe Bacellar Filho
Fernando Rossi	Sérgio Guerra
Flávio Henrique Unes Pereira	Walber de Moura Agra

FÓRUM

CONHECIMENTO JURÍDICO

Luíis Cláudio Rodrigues Ferreira
Presidente e Editor

Coordenação editorial: Leonardo Eustáquio Siqueira Araújo
Aline Sobreira de Oliveira

Av. Afonso Pena, 2770 – 15º andar – Savassi – CEP 30130-012
Belo Horizonte – Minas Gerais – Tel.: (31) 2121.4900 / 2121.4949
www.editoraforum.com.br – editoraforum@editoraforum.com.br

Técnica. Empenho. Zelo. Esses foram alguns dos cuidados aplicados na edição desta obra. No entanto, podem ocorrer erros de impressão, digitação ou mesmo restar alguma dúvida conceitual. Caso se constate algo assim, solicitamos a gentileza de nos comunicar através do e-mail editorial@editoraforum.com.br para que possamos esclarecer, no que couber. A sua contribuição é muito importante para mantermos a excelência editorial. A Editora Fórum agradece a sua contribuição.

1104.1-3

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP) de acordo com a AACR2

D383	Democracia, justiça e cidadania: desafios e perspectivas – homenagem ao Ministro Luíis Roberto Barroso/ Daniel Castro Gomes da Costa... [et al.] (Coord.).– Belo Horizonte : Fórum, 2020. 483p.; 17cm x 24cm Tomo 1: Direito Eleitoral, Política e Democracia ISBN: 978-85-450-0748-7 1. Direito Administrativo. 2. Direito Financeiro. 3. Direito Constitucional. 4. Direitos humanos. I. Costa, Daniel Castro Gomes da. II. Fonseca, Reynaldo Soares da. III. Banhos, Sérgio Silveira. IV. Carvalho Neto, Tarcísio Vieira de. V. Título. CDD: 341.2 CDU: 342
------	--

Elaborado por Daniela Lopes Duarte – CRB-6/3500

Informação bibliográfica deste livro, conforme a NBR 6023:2018 da Associação Brasileira de Normas Técnicas (ABNT):

COSTA, Daniel Castro Gomes da; FONSECA, Reynaldo Soares da; BANHOS, Sérgio Silveira; CARVALHO NETO, Tarcísio Vieira de (Coord.). *Democracia, justiça e cidadania: desafios e perspectivas. Homenagem ao Ministro Luíis Roberto Barroso.* Belo Horizonte: Fórum, 2020. t. 1: Direito Eleitoral, Política e Democracia. 483p. ISBN 978-85-450-0748-7.

SUMÁRIO

PREFÁCIO

Rosa Weber	13
-------------------------	----

CONTRIBUIÇÃO PARA O DEBATE ACERCA DA REFORMA DO SISTEMA ELEITORAL BRASILEIRO – O SISTEMA DISTRITAL MISTO COMO ALTERNATIVA A SER TESTADA.....

LUÍS ROBERTO BARROSO	15
Introdução.....	15
Parte I – Exposição geral da proposta.....	15
1 Objetivos da reforma política.....	16
2 O sistema eleitoral em vigor	16
3 O sistema distrital misto como alternativa	17
4 O sistema distrital misto no modelo alemão e sua adaptação ao Brasil.....	19
Parte II – Detalhamento da proposta	19
Nota prévia: propostas em discussão no Congresso Nacional.....	19
1 O sistema eleitoral adotado.....	20
2 As eleições majoritárias nos distritos.....	21
3 As eleições proporcionais em lista fechada	24
4 Cláusula de vigência	26
5 Processo legislativo	26
Referências	26

PARTIDOS POLÍTICOS E COMPLIANCE.....

DANIEL CASTRO GOMES DA COSTA	29
1 Introdução.....	29
2 Análise do sistema político-eleitoral brasileiro: partidos políticos e candidaturas	30
2.1 O novo financiamento Eleitoral Brasileiro. Contratação de parentes e empresas de parentes com recursos do Fundo Partidário e do Fundo Especial de Financiamento de Campanha	31
2.2 O “caixa” dois de campanha.....	33
2.3 Políticas paritárias em relação a mulheres e minorias	35
2.3.1 Fraude à cota de gênero (“candidaturas laranjas”).....	35
2.3.2 Não aplicação do percentual mínimo do Fundo Partidário e do Fundo Especial de Financiamento de Campanha para mulheres	36
2.4 O fenômeno das redes sociais x <i>fake news</i>	37
2.5 Proteção de dados (Lei nº 13.709/18).....	40
2.6 Transparência nos Partidos Políticos	42
2.7 Ausência de democracia intrapartidária	43
3 O <i>compliance</i> partidário é a solução?	46

4	Conclusão.....	54
	Referências.....	56

O PAPEL DA DEMOCRACIA INTRAPARTIDÁRIA EM MOMENTO DE CRISE NA DEMOCRACIA REPRESENTATIVA..... 61

	SÉRGIO SILVEIRA BANHOS	61
1	Notas de introdução.....	61
2	Há uma crise na democracia representativa?.....	62
3	Partidos políticos e autonomia partidária.....	66
4	Em busca de uma democracia intrapartidária	68
5	Conclusão.....	73
	Referências.....	73

O FUTURO DO CONSTITUCIONALISMO DEMOCRÁTICO E A CONTRIBUIÇÃO DE LUÍS ROBERTO BARROSO..... 77

	REYNALDO SOARES DA FONSECA, RAFAEL CAMPOS SOARES DA FONSECA	77
1	A propósito de uma homenagem.....	77
2	Linhas gerais sobre a emergência do neoconstitucionalismo no Brasil.....	79
3	Pluralidade conceitual do neoconstitucionalismo	80
4	Notas comuns às propostas de neoconstitucionalismos.....	81
5	Os sentidos do neoconstitucionalismo	83
5.1	Modelo de organização política.....	83
5.2	Ideologia.....	86
5.3	Metodologia.....	86
5.4	Teoria do direito.....	87
5.5	Paradigma científico.....	88
6	Reflexos do neoconstitucionalismo nas instituições democráticas	89
6.1	Judiciário e direitos fundamentais	90
6.2	Princípios e racionalidade	92
7	Considerações finais.....	94
	Referências	95

RECESSÃO DEMOCRÁTICA, POPULISMO E UM PAPEL POSSÍVEL PARA AS CORTES CONSTITUCIONAIS..... 99

	LUNA VAN BRUSSEL BARROSO	99
1	Introdução.....	99
2	A democracia levada ao limite.....	101
3	O populismo do século XXI	104
4	Um papel possível para as cortes constitucionais.....	109
5	Conclusão.....	113
	Referências	114

O EQUILÍBRIO ENTRE CONSTITUCIONALISMO E DEMOCRACIA: A POSIÇÃO DO MINISTRO LUÍS ROBERTO BARROSO NA DISCUSSÃO ACERCA DO FINANCIAMENTO EMPRESARIAL DE CAMPANHAS ELEITORAIS..... 117

	CARLOS MÁRIO VELLOSO FILHO, JOÃO CARLOS BANHOS VELLOSO	117
--	---	------------

	Nota Prévia	117
	Introdução.....	118
1	Entre o minimalismo e o maximalismo: parâmetros de autocontenção judicial e deferência à decisão política.....	119
1.1	O desafio da jurisdição constitucional no Estado Democrático de Direito.....	119
1.2	Parâmetros de deferência e autocontenção judicial no controle de constitucionalidade	121
1.2.1	Controle de constitucionalidade em matéria de direitos fundamentais e de proteção às regras do jogo democrático	121
1.2.2	Deferência às capacidades institucionais	122
1.3	Favorecimento de modelos decisórios dialógicos.....	123
2	A Ação Direta de Inconstitucionalidade nº 4.650.....	126
3	A posição do Ministro Luís Roberto Barroso	127
	Conclusão.....	129
	Referências	129
SOBRE A TIPOLOGIA DAS FORMAS POLÍTICAS.....		131
JORGE MIRANDA.....		131
	Introdução geral.....	131
I	Formas de governo e regimes políticos	133
1	As tipologias em geral.....	133
2	As grandes classificações doutrinárias.....	135
3	As formas de governo modernas	138
4	Os tipos de governos com interferência militar	141
5	A legitimidade política	142
II	O regime político liberal e a democracia representativa.....	143
6	A liberdade política e o pluralismo.....	143
7	Regimes liberais, <i>autoritários</i> e <i>totalitários</i>	143
III	Sistemas de governo.....	147
8	Sistemas de governo em geral	147
9	Sistemas com concentração	148
10	Sistemas de governo com desconcentração de competências.....	149
	Nota final	151
	Referências	151
REFORMA POLÍTICA: REFLEXÕES SOBRE O SISTEMA ELEITORAL BRASILEIRO		153
JOEL ILAN PACIORNIK, SANDRO NUNES VIEIRA.....		153
1	Introdução.....	153
2	Sistema de representação proporcional.....	154
2.1	Origem do sistema de representação proporcional.....	154
2.2	Representação proporcional no Brasil.....	156
2.3	Problemas relacionados à representação proporcional	157
3	Alternativas ao sistema de representação proporcional: distrital puro e distrital misto	160
3.1	Sistema distrital puro	161
3.2	Sistema distrital misto.....	162

3.3	Vantagens do sistema distrital misto	163
4	Considerações finais.....	164
	Referências	167
CRISE DO PRESIDENCIALISMO, IMPEACHMENT E DEMOCRACIA.....		169
ALINE REZENDE PERES OSORIO, ADEMAR BORGES DE SOUZA FILHO		169
	Introdução.....	169
1	Estabilidade democrática <i>versus</i> Colapsos presidenciais na América Latina	170
2	O debate presidencialismo <i>versus</i> parlamentarismo	175
2.1	Superioridade do sistema parlamentarista	175
2.2	Instabilidade de governos presidencialistas depende de outras variáveis	177
2.3	O presidencialismo não é necessariamente mais instável que o parlamentarismo	178
3	Parlamentarização do presidencialismo na América Latina	179
3.1	Introdução de mecanismos parlamentaristas em sistemas presidencialistas – a atenuação do presidencialismo	179
3.2	Interrupções de mandatos presidenciais.....	182
4	“Parlamentarização” do presidencialismo na América Latina: evidências dos recentes processos de <i>impeachment</i> no Brasil, Paraguai e Peru	185
4.1	Equador: Lucio Gutiérrez, 2005.....	187
4.2	Paraguai: Fernando Lugo, 2012	188
4.3	Brasil: Dilma Rousseff, 2016.....	188
5	Conclusão.....	189
	Referências	191
LIBERDADE DE EXPRESSÃO NAS REDES SOCIAIS: O CASO DAS FAKE NEWS NAS ELEIÇÕES PRESIDENCIAIS BRASILEIRAS DE 2018.....		195
CARLOS BASTIDE HORBACH.....		195
	Introdução.....	195
	<i>Fake news</i> : fatores de potencialização	196
	Caracterizando as <i>fake news</i>	200
	Direito e <i>fake news</i> : experiências estrangeiras	201
	<i>Fake news</i> e direito eleitoral brasileiro.....	206
	Considerações finais.....	209
	Referências	209
REFORMA POLÍTICA E O PARLAMENTARISMO		211
IVES GANDRA DA SILVA MARTINS.....		211
	Conclusão.....	224
	Referências	225
INDIVISIBILIDADE DA CHAPA NAS ELEIÇÕES MAJORITÁRIAS		227
LUIZ EDSON FACHIN, FRANCISCO GONÇALVES SIMÕES		227
1	Introdução.....	227
2	O valor da indivisibilidade das chapas como elemento do Estado de Direito Democrático.....	227
3	O tratamento normativo do tema.....	231
3.1	Nas Constituições Federais	231

3.2	Na legislação infraconstitucional vigente	233
4	Do reconhecimento da possibilidade de cindir chapas pela Justiça Eleitoral	235
4.1	Da efetividade do prazo para a substituição de candidatos	240
4.2	Das hipóteses legais de substituição	241
4.2.1	Candidato cujo registro de candidatura foi indeferido.....	242
4.2.2	Candidato considerado inelegível.....	243
4.2.3	Candidato cujo registro de candidatura foi cancelado	244
4.2.4	Renúncia.....	245
4.2.5	Morte	247
5	Conclusões.....	248
	Referências	249

LOS DERECHOS POLÍTICOS ELECTORALES DE LAS MUJERES EN LA REPÚBLICA ARGENTINA. EL CAMINO HACIA LA PARIDAD DE GÉNERO... 251

ELENA ISABEL GÓMEZ	251	
1	Consideraciones generales	251
2	La desigualdad de género en Argentina	254
2.1	Antecedentes	254
2.2	La “ley de cupo femenino”	256
2.3	La participación política de las mujeres en la reforma constitucional de 1994	257
2.4	Lineamientos jurisprudenciales antes de la sanción de la ley de paridad	260
3	La paridad de género en la integración de las listas para cargos públicos electivos.....	262
3.1	La Ley de Paridad de Género.....	262
3.2	Jurisprudencia.....	264
4	Reflexiones finales	266
	Referencias.....	267

REPENSANDO OS PARTIDOS POLÍTICOS

HENRIQUE NEVES DA SILVA	269
Introdução.....	269
Histórico dos partidos políticos.....	271
A crise de representatividade dos partidos políticos.....	276
Natureza dos partidos políticos	281
Transparência partidária.....	282
Estruturas burocráticas	283
Conclusão.....	288
Referências	289

VARIAÇÕES SOBRE UM TEMA DE TODOS: DEMOCRACIA

ODETE MEDAUAR	291	
1	Prólogo	291
2	Democracia e seu fascínio.....	291
3	Caracterizações da democracia no tocante a tipo de Estado e tipo de governo.....	292
4	Democracia em crise? Fim da democracia?	293
5	“Anticorpos” da democracia	295
6	Democracia como valor, democracia como direito.....	296

7	Democracia administrativa	297
8	Democracia fora do âmbito público-estatal	298
8.1	Democracia no setor privado	298
8.2	Democracia na esfera global	298
9	Conclusão.....	299
	Referências	299

EMENDA CONSTITUCIONAL Nº 97/2017: REFLEXÕES SOBRE A CLÁUSULA DE DESEMPENHO E O FIM DAS COLIGAÇÕES PARTIDÁRIAS..... 301

PEDRO PAES DE ANDRADE BANHOS.....		301
1	Notas introdutórias: reforma política, multipartidarismo e coligações partidárias no Brasil.....	301
2	Da inconstitucionalidade da cláusula de barreira da Lei dos Partidos Políticos à cláusula de desempenho da Emenda Constitucional nº 97/2017.....	304
3	Análise dos efeitos da Emenda Constitucional nº 97/2017	306
4	Notas conclusivas	310
	Referências	311

SEMIPRESIDENCIALISMO: INSTRUMENTO DE SUPERAÇÃO DAS CRISES INSTITUCIONAIS DECORRENTES DO PRESIDENCIALISMO DE COALIZÃO? 313

TIAGO PAES DE ANDRADE BANHOS.....		313
1	Relação intrínseca entre as teorias da separação dos poderes e os sistemas de governo.....	313
2	Diagnóstico do presidencialismo no Brasil: exame do presidencialismo de coalizão e das crises institucionais vivenciadas no arranjo institucional brasileiro	317
3	Implementação do semipresidencialismo como instrumento de superação das crises institucionais decorrentes do presidencialismo de coalizão	322
4	Notas finais.....	326
	Referências	326

MAQUINAÇÃO ELITISTA OU DEFENSORA DA LISURA DAS ELEIÇÕES? A JUSTIÇA ELEITORAL NA BERLINDA..... 329

LUIZ CARLOS DOS SANTOS GONÇALVES		329
I	329
II	333
III	333
IV	334
V	335
VI	335
VII	337
VIII	338
IX	340
	Referências	341

FINANCIAMENTO PARTIDÁRIO E CAMPANHA ELEITORAL NO BRASIL – PONTOS CRÍTICOS DESTA COLCHA DE RETALHOS.....	343
MARCELO WEICK POGLIESE	343
Conclusão.....	361
Referências	361
ESTADO DA ARTE DA PARTICIPAÇÃO POPULAR NA DEMOCRACIA BRASILEIRA: RESTROSPECTO E PROGNOSE.....	363
ALEXANDRE LIMA RASLAN, ANTÔNIO BARBOSA DE SOUZA NETO.....	363
Introdução.....	363
1 Participação popular expressa em lei	364
2 Características atuais dos Conselhos Gestores.....	366
3 Participação popular por Audiências e Consultas Públicas	368
4 Novos rumos da participação popular.....	374
Conclusão.....	375
Referências	376
BREVES REFLEXÕES SOBRE MUDANÇAS LEGISLATIVAS QUE VALORIZARAM A SOBERANA VONTADE DA MAIORIA.....	379
EDUARDO DAMIAN.....	379
A TRANSFORMAÇÃO DA RESPONSABILIDADE DOS INTERMEDIÁRIOS DA INTERNET.....	387
RICARDO RESENDE CAMPOS	387
1 Introdução.....	387
2 O surgimento de uma nova responsabilidade jurídica.....	388
3 A crise de responsabilidade dos intermediários.....	390
4 Em busca de um modelo adequado para os intermediários.....	391
5 Conclusão.....	393
Referências	393
AS REFORMAS NO ÂMBITO DA PROPAGANDA ELEITORAL E A ASCENSÃO DAS REDES SOCIAIS	395
LUIZA VEIGA	395
1 Considerações Iniciais.....	395
2 Evolução jurisprudencial da propaganda eleitoral extemporânea no Tribunal Superior Eleitoral.....	396
3 Breves considerações sobre a importância da liberdade de expressão no processo eleitoral.....	400
4 A ascensão da internet no processo político.....	403
5 Considerações finais.....	409
Referências	411
SISTEMA PARTIDÁRIO E CANDIDATURAS INDEPENDENTES: LIMITAÇÃO DE DIREITO FUNDAMENTAL OU ESCOLHA LEGÍTIMA DE UM SISTEMA ELEITORAL?.....	413
MARILDA DE PAULA SILVEIRA	413

Candidaturas avulsas: a abertura de relevante debate sobre um ponto de conflito.....	413
Convenção Americana de Direitos Humanos: o dilema da escolha por um sistema eleitoral válido e a Corte Interamericana de Direitos Humanos.....	415
Conclusão.....	419
Referências.....	419
SISTEMAS ELEITORAIS: UMA IDEIA DO SISTEMA DISTRITAL MISTO E AS PREOCUPAÇÕES COM SUA IMPLANTAÇÃO TAL COMO PROPOSTO.....	421
JAMILE DUARTE COÊLHO VIEIRA.....	421
Referências.....	431
DESAFIOS POLÍTICOS E SOCIAIS AO CONSTITUCIONALISMO DEMOCRÁTICO NO BRASIL.....	433
FLÁVIO PANSIERI, RENE ERICK SAMPAR.....	433
Introdução.....	433
1 Bases do constitucionalismo ocidental e a influência das revoluções liberais na formação do constitucionalismo moderno.....	434
2 O apogeu democrático ao longo do século XX.....	437
3 Brasil: uma república que prescindiu do povo?.....	440
4 Constitucionalismo democrático: o caminho para o desenvolvimento nacional... Considerações finais.....	443
Referências.....	448
Referências.....	449
A INELEGIBILIDADE PELA CONDENAÇÃO EM ATO DE IMPROBIDADE ADMINISTRATIVA: ANÁLISE DO ART. 1º, INC. I, ALÍNEA "I", DA LEI COMPLEMENTAR Nº 64/1990.....	451
BRUNO DUAILIBE.....	451
1 Introdução.....	451
2 Da improbidade administrativa e a Constituição.....	452
3 Lei nº 8.429/92: espécies de atos de improbidade administrativa e suas sanções ...	454
3.1 Atos que importam em enriquecimento ilícito (art. 9º).....	457
3.2 Atos que causam prejuízo ao erário (art. 10).....	458
4 Inelegibilidade por ato doloso de improbidade administrativa.....	460
4.1 Requisitos.....	460
4.1.1 Em <i>decisão transitada em julgado</i> ou proferida por órgão judicial colegiado.....	460
4.1.2 Os que forem condenados à suspensão dos direitos políticos.....	463
4.1.3 Que importe lesão ao patrimônio público e enriquecimento ilícito.....	463
4.1.4 Prática de ato doloso de improbidade administrativa.....	468
4.1.5 Desde a condenação ou o trânsito em julgado até o transcurso do prazo de 8 (oito) anos após o <i>cumprimento da pena</i>	469
5 Considerações finais.....	474
Referências.....	475
SOBRE OS COORDENADORES.....	477
SOBRE OS AUTORES.....	479