

STJ00115226

LUCAS MIRANDA

O DELITO DE DISCRIMINAÇÃO RELIGIOSA:  
limites entre a crítica legítima à religião  
e o discurso discriminatório

 Marcial  
Pons

MADRI | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

***Coleção Reflexões Jurídicas***

*Coordenadores*

Luís Greco

Adriano Teixeira

*O delito de discriminação religiosa:*

*limites entre a crítica legítima à religião e o discurso discriminatório*

Lucas Miranda

Todos os direitos reservados. Proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo – Lei 9.610/1998.

1217036

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

---

**Miranda, Lucas**

O delito de discriminação religiosa : limites entre a crítica legítima à religião e o discurso discriminatório / Lucas Miranda ; coordenação Luís Greco, Adriano Teixeira. -- Rio de Janeiro : Marcial Pons, 2022. -- (Coleção reflexões jurídicas)

Bibliografia.

ISBN 978-65-996611-5-0

1. Direito – Brasil 2. Discriminação – Aspectos jurídicos 3. Discriminação religiosa 4. Religião – Aspectos sociais I. Greco, Luís. II. Teixeira, Adriano. III. Título IV. Série.

---

22 – 99184

CDD – 306.6

© Lucas Miranda

© MARCIAL PONS BRASIL LTDA.

[www.marcialpons.com.br](http://www.marcialpons.com.br)

♣

Impresso no Brasil

## SUMÁRIO

AGRADECIMENTOS .....	5
PREFÁCIO .....	9
LISTA DE SIGLAS .....	13
1. INTRODUÇÃO .....	19
1.1. Temática do trabalho.....	19
1.2. Casos que inspiraram a pesquisa.....	21
1.3. Quanto ao tipo penal a ser analisado.....	23
1.4. Quanto à vertente jurídico-dogmática da pesquisa.	24
1.5. Quanto às circunstâncias elementares do tipo penal	25
1.6. Da possibilidade de diferenciação .....	28
1.7. Do método de diferenciação .....	31
1.8. Metodologia .....	32
2. CASOS HIPOTÉTICOS .....	35
3. O <i>CASO ELLWANGER</i> E A PONDERAÇÃO DE PRINCÍ- PIOS .....	39
3.1. Breve relato do <i>Caso Ellwanger</i> .....	40
3.2. Análise dos votos selecionados.....	47
3.2.1. O voto do Ministro Gilmar Mendes .....	47

16		
	3.2.2. O voto do Ministro Marco Aurélio Mello .....	52
	3.2.3. O voto do Ministro Celso de Mello .....	61
	3.3. Avaliação da aplicação do princípio da proporcionalidade no Caso <i>Ellwanger</i> .....	64
	3.3.1. Breve panorama do princípio da proporcionalidade .....	65
	3.3.2. Não cumprimento dos requisitos teóricos no Caso <i>Ellwanger</i> .....	74
	3.3.3. Problemas do método: dificuldades na aplicação da ponderação no Direito Penal .....	79
	3.3.3.1. Ponderação e finalidade da pena .....	79
	3.3.3.2. Ponderação e legalidade .....	85
	3.3.3.3. Ponderação e cognitivismo processual ..	97
	3.3.3.4. Ponderação e causa de justificação do exercício regular de direito.....	108
	3.4. A utilização do Caso <i>Ellwanger</i> como precedente no caso UDR .....	113
	3.5. Conclusões parciais.....	116
4.	MODELO GARANTISTA DE RESPONSABILIDADE PENAL.....	119
	4.1. A concepção de direitos fundamentais como regras de escopo determinado.....	119
	4.2. Fundamentos do sistema penal garantista .....	131
	4.2.1. Separação entre direito e moral .....	131
	4.2.1.1. O fundamento constitucional da laicidade do Estado brasileiro.....	139
	4.2.2. Princípio da legalidade .....	151
	4.2.3. Princípio da lesividade .....	160

4.2.3.1. Sentimentos como referenciais de criminalização.....	171
4.3. A tutela do sentimento religioso no <i>Caso Von Helde</i>	181
4.4. Conclusões parciais.....	184
5. DELIMITAÇÃO DO TIPO PENAL.....	187
5.1. Delimitação do bem jurídico.....	187
5.1.1. A dignidade humana.....	188
5.1.2. A paz ou a segurança pública.....	196
5.1.3. A igualdade.....	203
5.1.4. A liberdade individual.....	210
5.2. Interpretação do tipo penal do art. 20 da lei de discriminação.....	217
5.2.1. Definindo os termos preconceito e discriminação.....	217
5.2.2. Delimitando as condutas de praticar, induzir e incitar discriminação.....	225
5.3. Aproximação ao modelo apresentado no <i>Caso Canção Nova</i> .....	239
5.4. Definindo o que não é liberdade de expressão.....	243
5.5. Conclusões parciais.....	254
6. RESOLUÇÃO DOS CASOS HIPOTÉTICOS.....	259
7. CONCLUSÕES.....	265
REFERÊNCIAS.....	269