

**ENRIQUE RICARDO LEWANDOWSKI**

**HELENO TORRES**

**PIERPAOLO CRUZ BOTTINI**

*Organização*

# **DIREITO, MÍDIA E LIBERDADE DE EXPRESSÃO**

## **CUSTOS DA DEMOCRACIA**

ANDRÉ SINGER	HELENO TORRES
ANTONIO LAVAREDA	ISABEL ARRUDA QUADROS DA SILVA
CARLOS EDUARDO FRAZÃO	JOSÉ ANTONIO DIAS TOFFOLI
CARLOS EDUARDO LINS DA SILVA	KAROLINE FERREIRA MARTINS
CAROLINA LOPES SCODRO	LAUDENOR PEREIRA NETO
DAIANE AYUMI KASSADA	LEONARDO ATTUCH
DANIEL PEREIRA CAMPOS	LUCAS HENRIQUE DE LUCIA GASPAR
ENRIQUE RICARDO LEWANDOWSKI	LUÍS NASSIF
EUGÊNIO BUCCI	MARCUS VINICIUS FURTADO COELHO
EVANDRO PROENÇA SÜSSEKIND	MARGARETE COELHO
FÁBIO SUCASAS NEGRÃO COVAS	MARINA BRECHT FERNANDES
FÁBIO CALHEIROS DO NASCIMENTO	MÁRCIO CHAER
GABRIELA MARCASSA THOMAZ DE AQUINO	OTAVIO LUIZ RODRIGUES JR
GABRIEL CAMPOS SOARES DA FONSECA	PIERPAOLO CRUZ BOTTINI
GAUDÊNCIO TORQUATO	RAMON ALBERTO DOS SANTOS
HELENA NAJJAR ABDO	YURI SAHIONE PUGLIESE

Editora Quartier Latin do Brasil

São Paulo, verão de 2023

[editoraquartier@uol.com.br](mailto:editoraquartier@uol.com.br)

 @editoraquartierlatin

**ENRIQUE RICARDO LEWANDOWSKI; HELENO TORRES;  
PIERPAOLO CRUZ BOTTINI (ORGS.).**

*Direito, Mídia e Liberdade de Expressão: Custos da Democracia*

São Paulo: Quartier Latin, 2023.

ISBN 978-65-5575-193-2

1. Direito. 2. Mídia. 3. Liberdade de Expressão. 4. Democracia. 5. Política.  
6. Regulação. 7. *Fake News*, 8. Redes Sociais. I. Título.

*Editor*

Vinícius Vieira

*Produção editorial*

José Ubiratan Ferraz Bueno

*Diagramação*

Victor Gasperazzo Guimarães Nakamura

*Revisão gramatical*

Studio Quartier

*Capa*

Rafael Nicolau

**EDITORA QUARTIER LATIN DO BRASIL**

Rua General Flores, 508


Bom Retiro – São Paulo

CEP 01129-010

Telefones: +55 11 3222-2423; +55 11 3222-2815

Whatsapp: +55 11 9 9431 1922

Email: editoraquartier@uol.com.br

 @editoraquartierlatin

**TODOS OS DIREITOS RESERVADOS.** Proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo, especialmente por sistemas gráficos, microfilmicos, fotográficos, reprográficos, fonográficos, videográficos. Vedada a memorização e/ou a recuperação total ou parcial, bem como a inclusão de qualquer parte desta obra em qualquer sistema de processamento de dados. Essas proibições aplicam-se também às características gráficas da obra e à sua editoração. A violação dos direitos autorais é punível como crime (art. 184 e parágrafos do Código Penal), com pena de prisão e multa, busca e apreensão e indenizações diversas (arts. 101 a 110 da Lei 9.610, de 19.02.1998, Lei dos Direitos Autorais).

## SUMÁRIO

### **Apresentação: direito e mídia, 17**

*Enrique Ricardo Lewandowski*

*Helena Torres*

*Pierpaolo Cruz Bottini*

### **I. Sociedade e Judiciário na Era das Fake News e dos Engenheiros do Caos, 21**

*José Antonio Dias Toffoli*

1. Introdução .....	21
2. O inquérito das <i>fake news</i> (Inquérito 4.781) .....	22
3. <i>Fake news</i> e os engenheiros do caos.....	25
4. Conclusão .....	34
5. Referências bibliográficas.....	35

### **II. Fundamentos e limites da liberdade de expressão, 37**

*Pierpaolo Cruz Bottini*

1. Dos contornos da liberdade de expressão.....	37
2. Dos limites à liberdade de expressão .....	40
3. Uma conclusão e um alerta .....	43

### **III. Os Fundamentos da Democracia Brasileira, 45**

*Gaudêncio Torquato*

1. Introdução: o ethos nacional.....	45
2. Século XXI: A Democracia em crise.....	49
2.1. A tecnodemocracia .....	49
2.2. Os vetores da crise .....	50
3. A degradação da política .....	54
4. A democracia brasileira.....	58
5. A herança patrimonialista.....	61
6. Referências bibliográficas.....	65

## **IV. Xadrez dos caminhos que levaram a Bolsonaro, 69**

*Luís Nassif*

1. Peça 1 – A informação como centro da vida democrática.....	69
2. Peça 2 – As mídias excludentes.....	70
3. Peça 3 – As bolhas da Internet.....	71
4. Peça 4 – O desmonte das regulações.....	72
5. Peça 5 – As guerras híbridas .....	73
6. Peça 6 – A mídia brasileira na era da infâmia .....	73
7. Peça 7 – O desmonte das instituições .....	75
8. Peça 8 – O fim dos espaços de mediação .....	75

## **V. Ascensão e Queda do Estado Policial e os Efeitos Colaterais na Mídia Brasileira, 79**

*Leonardo Attuch*

## **VI. O Judiciário e a opinião pública, 87**

*Antonio Lavareda*

1. Introdução.....	87
2. O Judiciário Brasileiro e a democracia .....	90
3. O Judiciário no contexto dos poderes.....	92
4. O conhecimento sobre o Judiciário: notícias e experiência pessoal.....	93
5. Uma espiral do silêncio?.....	95
6. À guisa de conclusão: um déficit de comunicação.....	97
7. Referências bibliográficas .....	100

## **VII. Liberdade de Imprensa, Cultura Jornalística e Sigilo da Fonte, 101**

*Eugênio Bucci*

*Carlos Eduardo Lins da Silva*

1. Fundamentos da liberdade de imprensa e sua difícil assimilação na cultura jurídica brasileira.....	101
2. A liberdade de expressão nos Direitos Humanos.....	106
3. A imprensa no curso da História e, especialmente, na História do Brasil...	108

4. O Sigilo da Fonte.....	115
5. Conclusão .....	122

### **VIII. Direito, Mídia e Democracia no Processo Eleitoral brasileiro, 125**

*Margarete Coelho*

### **IX. A política como farsa, a Justiça como palanque e o jornalismo como gazuá, 139**

*Márcio Chaer*

### **X. Contornos e Alcance do Direito à Liberdade de Expressão – Uma Análise a Partir da Jurisprudência do Supremo Tribunal Federal, 147**

*Marcus Vinicius Furtado Coelho*

*Karoline Ferreira Martins*

1. Introdução .....	147
2. Liberdade de expressão: biografias não autorizadas e direito ao esquecimento .....	148
3. Limites à liberdade de expressão na jurisprudência do STF: o caso Elwanger.....	157
4. Considerações Finais .....	164
5. Referências bibliográficas.....	166

### **XI. Publicidade do Processo e Atuação da Mídia: Reflexões sobre o Processo Civil e o Processo Penal, bem como uma Esperança de Interpretação, 169**

*Helena Najjar Abdo*

*Yuri Sabione Pugliese*

1. A Constituição da República e a Publicidade dos atos processuais.....	169
2. A Publicidade dos atos processuais no Processo Civil.....	171
3. A Publicidade dos atos processuais no Processo Penal.....	176

4. Publicidade imediata x publicidade mediata .....	180
5. Publicidade mediata como parte integrante da garantia da publicidade dos atos processuais .....	182
6. Oportunidade perdida: regulamentação da adoção da regra da objetividade na publicidade mediata do processo.....	189

## **XII. Republicanismo e espírito de facção no impedimento de Dilma Rousseff, 195**

*André Singer*

1. Uma operação facciosa e republicana .....	196
2. O efeito republicano da Lava Jato.....	218
3. O cerco se fecha.....	231

## **XIII. Direito ao Esquecimento: Esquecimento de um Direito ou Preço da Coerência Retrospectiva?, 247**

*Otavio Luiz Rodrigues Jr*

1. Introdução .....	247
2. O acórdão do STJ: Caso Aída Curi (REsp 1.335.153/RJ).....	250
3. As premissas do acórdão do RE 1.010.606/RJ.....	255
4. Um julgamento inevitável?.....	260
5. A questão do direito fundamental implícito e suas consequências práticas .....	264
6. O afastamento da técnica dos parâmetros e condicionantes do caso ...	267
7. Direito ao esquecimento e democracia.....	268
8. O risco do isolamento jurídico .....	270
9. Conclusões.....	274

## **XIV. Assédio judicial a jornalistas: análise da jurisprudência do TJSP à luz dos relatórios sobre violência da FENAJ do período entre 2018 e 2020, 277**

*Carolina Lopes Scodro*

1. Introdução .....	277
2. Violência e jornalismo.....	279

2.1. Evolução da violência no brasil entre 2018 e 2020.....	279
2.2. A violência velada: o assédio judicial.....	285
3. Jornalismo e ADPF 130 .....	289
3.1. ADPF 130: a possibilidade de mudança.....	289
4. O jornalismo e o TJSP.....	293
4.1. Decisões judiciais dos JECS no TJSP entre 2018 e 2020.....	293
4.1.1. Notas metodológicas.....	293
4.1.2. Processos <i>versus</i> jornalistas .....	294
4.2. Reflexões sobre a jurisprudência dos JECS no TJSP entre 2018 e 2020 frente à evolução da violência e à ADPF 130: os caminhos e desafios para atuação dos jornalistas .....	296
5. Conclusão .....	298
Bibliografia .....	299
Apêndice .....	302

**XV. Delito do art. 26 da Lei de Segurança  
Nacional e ataques discursivos: em busca  
da afirmação do Estado Democrático de  
Direito e da liberdade de expressão, 303**

*Daiane Ayumi Kassada*

1. Introdução .....	303
2. Da liberdade de expressão.....	306
2.1. Conceito e fundamento .....	306
2.2. Limites e extensão.....	309
2.3. Evolução jurisprudencial do STF.....	313
3. Da Lei de Segurança nacional .....	317
3.1. Breves considerações .....	317
3.2. Análise do delito do art. 26 da Lei 7.170/83.....	324
4. (In)compatibilidade da Lei 7.170/83 e o exercício da liberdade de expressão.....	325
4.1. Ataques discursivos: crimes contra a segurança nacional ou exercício da liberdade de expressão?.....	325
4.2. Da aplicação atual do art. 26 da Lei 7.170/83.....	341
4.3. Do projeto de Lei 6.764/2002 .....	346
5. Considerações finais.....	348
6. Referências bibliográficas.....	349

## **XVI. Ambiente Virtual, Ameaça Real: A Responsabilidade Internacional por Ameaças Virtuais a Defensores de Direitos Humanos, 355**

*Daniel Pereira Campos*

1. Introdução .....	355
2. Liberdade de expressão, jornalismo e defensores de direitos humanos no ambiente virtual .....	357
3. Desafios do ambiente virtual.....	364
3.1. Anonimato e a dificuldade de identificação .....	364
3.2. Desafios de regulação da Internet .....	366
4. Responsabilidade internacional do Estado e direito à vida e integridade pessoal – quais instrumentos disponíveis para solucionar esses obstáculos? .....	369
4.1. Agentes estatais e páginas oficiais: responsabilidade direta .....	371
4.2. Agentes privados: tolerância e responsabilidade estatal.....	372
4.3. Agentes privados: falta de diligência para prevenir risco certo, imediato e determinado .....	374
5. Conclusão .....	375
6. Referências bibliográficas.....	377

## **XVII. A “Última Hora” no STF: Moral e Opinião Pública no HC de Samuel Wainer, 381**

*Evandro Proença Süssekind*

1. Introdução: Duas Perguntas.....	381
A CPI e a Lacuna Histórica sobre o STF na 4ª República .....	382
A Guerra Midiática e o STF.....	384
2. Capítulo I: O papel do STF na CPI do Última Hora .....	389
O Inimigo Público.....	389
O Julgamento do RHC 32.678 .....	391
Sobre a Competência.....	394
O Direito de ir, vir e calar .....	397
O Voto do Relator .....	398
Voto do Ministro Rocha Lagoa .....	399
Voto do Ministro Nelson Hungria .....	400
3. Capítulo II: A Guerra Midiática e o STF.....	404



O Engajamento da Mídia com o Julgamento do STF.....	404
O Julgamento e a Régua Moral de Lacerda e da Grande Mídia .....	408
4. Capítulo III: O Lugar na História e seu Papel na Guerra Midiática ....	412
5. Referências Bibliográficas .....	418

## **XVIII. A Identidade como Critério para Definição dos Limites da Liberdade de Expressão, 421**

*Fábio Calheiros do Nascimento*

Introdução .....	421
1. A identidade .....	423
1.1. O processo dialógico de construção da identidade.....	423
1.2. A estrutura da identidade.....	426
2. A liberdade de expressão.....	429
2.1. Um panorama geral .....	429
2.2. Os limites da liberdade de expressão .....	434
2.3. O discurso de ódio e as outras manifestações autoritárias, discriminatórias e de intolerância .....	436
2.4. Uma breve comparação entre a posição do Supremo Tribunal Federal e tribunais estrangeiros .....	442
2.4.1. Suprema Corte dos Estados Unidos .....	442
2.4.2. Tribunal Constitucional Federal da Alemanha .....	444
2.4.3. O alinhamento do Supremo Tribunal Federal à posição do Tribunal Constitucional Federal da Alemanha .....	445
3. A relação entre a identidade e a liberdade de expressão .....	446
Conclusão.....	451
Referências bibliográficas .....	453
Casos .....	454

## **XIX. A Liberdade de Expressão tem Limites? A Censura que Advém do Ódio à Expressão da Orientação Sexual e a Identidade de Gênero, 457**

*Fabiola Sucasas Negrão Covas*

1. Introdução .....	457
2. Liberdade de expressão .....	460

2.1. Os fundamentos e formas da liberdade de expressão .....	464
2.2. A liberdade de expressão das pessoas LGBTQIA+ .....	470
3. Discurso de ódio: expressão ou contraexpressão? .....	479
3.1. O discurso de ódio homotransfóbico como instrumento de silenciamento .....	491
4. Instrumentos do direito antidiscriminatório para reafirmação dos direitos das pessoas LGBTQIA+ .....	497
4.1. A judicialização como instrumento de reafirmação dos direitos LGBTQIA+ .....	510
4.2. Os embates dos Poderes: Legislar ou Judicializar? .....	518
5. Considerações finais.....	525
6. Referências bibliográficas.....	528

## **XX. Liberdade de Expressão e Regulação de Conteúdo sob o Prisma da Proteção Integral de Crianças de Adolescentes, 531**

*Gabriela Marcassa Thomaz de Aquino*

1. Introdução .....	531
2. Doutrina da proteção integral e prioridade absoluta de crianças e adolescentes e a liberdade de expressão .....	536
3. Liberdade de expressão e regulamentação da mídia .....	539
3.1. Instrumentos regulatórios do setor de comunicações no Brasil.....	542
3.2. Regulação de conteúdo no Brasil: a Classificação Indicativa.....	544
3.3. Limites de aplicabilidade da Classificação Indicativa: a ADI 2.404/DF .....	547
4. Conteúdos acessados por crianças e adolescentes na internet .....	553
4.1. Conteúdo acessado por crianças e adolescentes no Youtube .....	557
5. Conclusão .....	563
6. Referências bibliográficas.....	565

## **XXI. A Governança Privada da Liberdade de Expressão On-Line: Moderação de Conteúdo, ‘Redes Sociais’ e Liberdade de Expressão, 569**

*Gabriel Campos Soares da Fonseca*

1. Introdução .....	569
2. A governança privada da liberdade de expressão na era digital: definindo a atividade de moderação e delimitando os seus contornos .....	573
3. Como ocorre a moderação de conteúdo? .....	577
4. Mapeando os dilemas da moderação de conteúdo .....	580
5. Considerações finais.....	585
6. Referências.....	589

## **XXII. Inviolabilidade Parlamentar e *Fake News*: A Imunidade Protege a Mentira?, 593**

*Isabel Arruda Quadros da Silva*

1. Introdução .....	593
2. Inviolabilidade parlamentar: histórico e concepção brasileira .....	595
3. A democracia e a verdade <i>versus</i> a política e a mentira.....	602
4. Inviolabilidade parlamentar e <i>fake news</i> .....	610
5. Conclusão.....	616
6. Referência bibliográficas .....	618

## **XXIII. Considerações sobre a Legitimidade da Tutela Penal no Combate às Chamadas *Fake News*, 621**

*Laudenor Pereira Neto*

1. Introdução .....	621
2. <i>Fake news</i> : o que é, o que não é e as dificuldades na sua regulação .....	627
2.1. Conceito .....	627
2.2. Legislação brasileira.....	631
2.3. Legislação estrangeira .....	640
3. Dificuldades constatadas .....	644
4. Conclusão.....	648
5. Referências bibliográficas.....	649

**XIV. A substituição do Código Jurídico pelas normas políticas:  
um estudo do entendimento do Supremo Tribunal Federal  
que equiparou as discriminações perpetradas contra  
a comunidade LGBTQIAP+ ao crime de racismo, 653**

*Lucas Henrique de Lucia Gaspar*

1. Introdução .....	653
2. “Medida por medida”: Liberdade, dignidade e honra.....	654
3. O “peso” do liberalismo: uma análise à luz da jurisprudência estadunidense .....	655
4. O “peso” do comunitarismo: um balanço a partir da jurisprudência alemã.....	659
5. O cenário brasileiro e seu código político variado: um estudo do caso Ellwanger.....	665
6. ● pronunciamento político (comunitarista) do Supremo Tribunal Federal: a subsunção da discriminação à comunidade LGBTQIAP+ ao crime de racismo.....	669
7. Conclusão .....	686
8. Referências bibliográficas.....	688

**XV. Remoção de Conteúdo sobre a Pandemia da  
COVID-19 de Redes Sociais e Liberdade de Expressão, 691**

*Marina Brecht Fernandes*

1. Introdução .....	691
2. Desinformação e a pandemia causada pelo novo coronavírus .....	693
3. Direito à liberdade de expressão no Brasil e seus limites.....	697
3.1. Ação de descumprimento de Preceito Fundamental nº 130 – Liberdade de expressão e a Lei de Imprensa (lei nº 5.250/67) à luz da Constituição Federal .....	698
3.2. Ação de Descumprimento de Preceito Fundamental nº 572 – Constitucionalidade do “inquérito das fake news” .....	700
3.3. Jurisprudência do STF sobre liberdade de expressão e o novo coronavírus.....	702
4. Redes sociais, remoção de conteúdo de redes sociais com base em violações de termos de uso e intervenção/regulamentação estatal.....	705

4.1. Medidas adotadas pelas redes sociais em relação à disseminação de desinformação relacionada à COVID-19 em suas plataformas.....	706
4.1.1. Medidas adotadas pelo Facebook em relação à disseminação de desinformação relacionada ao COVID-19 na plataforma.....	706
4.1.2. Medidas adotadas pelo Youtube em relação à disseminação de desinformação relacionada ao COVID-19 na plataforma.....	708
4.1.3. Medidas adotadas pelo Twitter em relação à disseminação de desinformação relacionada ao COVID-19 na plataforma.....	710
4.2. Regulamentação da internet no Brasil, Termos e Condições de Uso de Plataformas e Remoção de Conteúdo.....	712
5. Conclusão .....	716
6. Bibliografia .....	718

## **XVI. Desafios Técnicos e Jurídicos para a Jurisdição Brasileira em Face de Provedores de Aplicação de Internet Estrangeiros sem Presença no Brasil: o exemplo do Telegram, 721**

*Ramon Alberto dos Santos*

1. Introdução .....	721
2. Jurisdição e soberania estatal na Internet .....	726
2.1. Desafios às jurisdições nacionais trazidos pela internet.....	726
3. Análise da aplicação de internet Telegram .....	733
3.1. Serviço e características técnicas do Telegram.....	733
3.2. Políticas e práticas do Telegram .....	736
3.3. Contexto e enquadramento legal no Brasil .....	740
4. Conclusão .....	745
5. Bibliografia .....	746

## **XVII. Liberdade de Expressão, Fake News e Processo Eleitoral: Limites e Possibilidades, 751**

*Carlos Eduardo Frazão*

1. Considerações preliminares.....	751
2. Fundamentos substantivos da liberdade de expressão: em algum lugar entre a teoria libertária e a teoria democrática .....	754
3. Conceito(s) de <i>fake news</i> .....	758

4. Os impactos das <i>fake news</i> no processo eleitoral.....	761
5. Os limites e possibilidades da liberdade de expressão no processo eleitoral: a questão das <i>fake news</i> .....	763
6. Considerações finais.....	765
Bibliografia .....*	766