

LÚCIO ANTÔNIO CHAMON JUNIOR

Mestre em Ciências Penais e Doutor em Direito Constitucional
pelo Programa de Pós-graduação em Direito da Universidade
Federal de Minas Gerais

IMPUTAÇÃO OBJETIVA E RISCO
NO DIREITO PENAL

DO FUNCIONALISMO À
TEORIA DISCURSIVA DO DELITO



Belo Horizonte – 2005

CATALOGAÇÃO NA FONTE DA BIBLIOTECA DA FACULDADE DE DIREITO DA UFMG
ISBN DEPARTAMENTO NACIONAL DO LIVRO

C448i CHAMON JUNIOR, Lúcio Antônio.
Imputação objetiva e risco no direito penal: do funcionalismo
à teoria discursiva do delito/Lúcio Antônio Chamon Junior.
–Belo Horizonte: Mandamentos, 2005.

Inclui Bibliografia.
15,5 x 22,5 – 352 páginas
ISBN: 85-7604-089-1

1. Direito Penal – Filosofia 2. Responsabilidade penal. 3. Di-
reito – Filosofia 4. Tipo (Direito Penal) 5. Risco (Direito) 6. Soci-
ologia jurídica I. Título.

CDU: 343.2.01

EDITOR: ARNALDO OLIVEIRA JUNIOR

Capa: Jamille Barra

COPYRIGHT © 2005 BY

DECÁLOGO LIVRARIA E EDITORA

Rua Espírito Santo, 1.025 – Loja H Centro – CEP 30160-031 – BH – MG

Telefax: (31) 3226 7717

E-mail: editora@mandamentos.com.br

LIVRARIA MANDAMENTOS

Rua Goitacases, 82 – Centro – CEP 30190-050 – BH – MG

Telefax: (31) 3213 2777

E-mail: livaria@mandamentos.com.br

Nenhuma parte desta edição pode ser reproduzida, sejam quais forem os meios
ou formas, sem a expressa autorização da editora.

IMPRESSO NO BRASIL

PRINTED IN BRAZIL

“TEMOS UM ADVOGADO JUNTO AO PAI, JESUS CRISTO, O JUSTO.”

(1 JO 2:1)

Sumário

Nota do autor	15
Introdução	17
Justificativa	17
2 Colocação do problema.....	23
3 Questionamentos preliminares	29
4 Do ponto de partida à necessidade da revisão de Literatura...	30
 Capítulo 1 – DO JUÍZO DE TIPICIDADE COMO JUÍZO NORMATIVO: A TEORIA DA IMPUTA- ÇÃO OBJETIVA COMO MARCO DA DOG MÁTICA PENAL CONTEMPORÂNEA...	 35
1 Da causalidade à imputação penal	35
2 Da imputação objetiva enquanto proposta operacional do Direito penal.....	50
3 Desenvolvimento histórico da teoria da imputação obje- tiva até o momento atual e sua justificação teórica.....	60
3.1 Perspectiva histórica	60
3.2 Justificação da teoria	65
4 Operacionalização e sistematicidade no tocante à impu- tação objetiva	70
4.1 Operacionalização do direito penal proposta pela teoria da imputação objetiva	70
4.2 A sistematicidade da teoria do delito no marco de uma teoria da imputação objetiva: o risco permitido	75
5 Imputação objetiva e criação de riscos juridicamente proibidos	82

5.1	Justificação	82
5.2	Operacionalização do Direito Penal através da imputação objetiva: determinação do risco juridicamente desaprovado	85
6	Imputação objetiva e realização de riscos juridicamente proibidos	96
6.1	Justificação	97
6.2	Operacionalização do direito penal através da imputação objetiva: realização do risco juridicamente desaprovado no resultado....	99
6.2.1	O fim de proteção da norma como critério de determinação estabelecido por C. ROXIN	100
6.2.2	Utilização de cursos causais hipotéticos e a reconstrução de G. JAKOBS e Y. REYES ALVARADO	102
Excurso I – Por uma compreensão do risco e da confiança na Modernidade: a contribuição da Teoria da Sociedade de Niklas Luhmann a ser considerada em face de Teoria da Imputação Objetiva		117
A.	O futuro como risco: contribuições da Teoria dos Sistemas à observação do risco na sociedade moderna	118
B.	O futuro enquanto vinculado ao presente: por uma precisão das diferenças entre risco e Direito	131
C.	Complexidade, redução de complexidade e confiança: por um retorno à discussão do tempo	139
Capítulo 2 – REORIENTAÇÃO ZETÉTICO-TEORÉTICA DA DOGMÁTICA JURÍDICA: OS FUNDAMENTOS DE UM DIREITO PENAL DEMOCRÁTICO		157
1	Lineamentos a uma orientação discursiva da Dogmática Jurídica	157

2	Da noção de sujeito responsável à imputação: os avanços de Klaus Günther rumo a uma nova compreensão do Direito Penal	187
Capítulo 3	RECONSTRUÇÃO DOGMÁTICO-TEÓRICA NO MARCO DO ESTADO DEMOCRÁTICO DE DIREITO: O APORTE DA TEORIA DO DISCURSO PARA UM REPENSAR DO DIREITO PENAL ATRAVÉS DA TEORIA DA IMPUTAÇÃO OBJETIVA.....	217
1	Resgatando críticas de H. J. Hirsch à teoria da imputação objetiva e a justificação para a sucumbência do finalismo: superando uma interpretação ontológica.....	217
2	Reorientação da Teoria da imputação objetiva em termos conformes ao constitucionalismo democrático	237
2.1	Acerca da imputação frente à causalidade; redefinindo a dicotomia objetivo/subjetivo no marco de uma teoria da imputação adequada ao Direito Penal democrático	237
2.2	Critérios para atribuição do juízo de tipicidade objetiva conforme o constitucionalismo democrático: superando os funcionalismos jurídico-penais	248
2.2.1	Criação de um “risco juridicamente desaprovado” ou simples infração de dever? ..	248
2.2.2	Superando reflexos da dicotomia ser/dever-ser também na teoria do delito: a desconsideração do binômio desvalor da ação/desvalor do resultado em favor de uma solução publicamente defensável ...	261
Excursão II –	Por uma nova proposta interpretativa à Teoria do Direito: a releitura possível da Teoria da situação jurídica no marco de uma comunidade jurídica plural e democrática.....	273

A. A dicotomia “situação jurídica abstrata”/“situação jurídica concreta” no marco de uma teoria da relação jurídica: a tese de J. BONNECASE	277
B. A dicotomia “situação jurídica geral”/“situação jurídica individual” enquanto tentativa de superação da teoria da relação jurídica: as contribuições de L. DUGUIT e G. JÈZE; a redefinição por P. ROUBIER	281
C. A teoria das situações jurídicas no marco de uma Teoria discursiva do Direito: uma proposta interpretativa	293
 Capítulo 4 – TEORIA DISCURSIVA DO DELITO: DO CRIME COMO AÇÃO TÍPICA E CULPÁVEL	 301
1 Conduta típica: violação de “bem jurídico tutelado” ou infração de dever?	301
2 Tipicidade e ilicitude na Teoria discursiva do Direito Penal	305
3 Culpabilidade e responsabilidade penal: a centralidade da noção de pessoa deliberativa na Teoria discursiva do Direito Penal	316
4 Teoria discursiva do Delito vs. Teoria dos elementos negativos do tipo: superando a operacionalização do Direito enquanto um sistema de regras através da distinção entre discursos de aplicação e justificação	320
5 Conclusão	332
 Apêndice	 335
 Bibliografia	 337