

STJ00096939

Leonardo Schmitt de Bem

Professor Universitário. Advogado criminalista.

Doutor em Direito Penal pela Universidade de Milão, Itália.

Mestre em Ciências Criminais pela Universidade de Coimbra, Portugal.

DIREITO PENAL DE TRÂNSITO

*Comentários aos crimes do CTB sob a ótica da teoria da imputação objetiva.
Análise dos delitos de trânsito do Anteprojeto do Novo Código Penal.
Interpretação da Lei n. 12.760, de 20 de dezembro de 2012.*

2ª edição

ampliada, atualizada e revista

2013

 **Editora
Saraiva**



Rua Henrique Schaumann, 270, Cerqueira César — São Paulo — SP
 CEP 05413-909
 PABX: (11) 3613 3000
 SACIUR: 0800 055 7688
 De 2ª a 6ª, das 8:30 às 19:30
 saraivajur@editorasaraiva.com.br
 Acesso: www.editorasaraiva.com.br/direito

FILIAIS

AMAZONAS/RONDÔNIA/RORAIMA/ACRE

Rua Costa Azevedo, 56 — Centro
 Fone: (92) 3633-4227 — Fax: (92) 3633-4782 — Manaus

BAHIA/SERGIPE

Rua Agripino Diórea, 23 — Brotas
 Fone: (71) 3381-5854 / 3381-5895
 Fax: (71) 3381-0959 — Salvador

BAURÍ (SÃO PAULO)

Rua Monsenhor Claro, 2-55/2-57 — Centro
 Fone: (14) 3234-5643 — Fax: (14) 3234-7401 — Bauri

CEARÁ/PIAUÍ/MARANHÃO

Av. Filomeno Gomes, 670 — Jacarecanga
 Fone: (85) 3238-2323 / 3238-1384
 Fax: (85) 3238-1331 — Fortaleza

DISTRITO FEDERAL

SIA/SUL Trecho 2 Lote 850 — Setor de Indústria e Abastecimento
 Fone: (61) 3344-2920 / 3344-2951
 Fax: (61) 3344-1709 — Brasília

GOIÁS/TOCANTINS

Av. Independência, 5330 — Setor Aeroporto
 Fone: (62) 3225-2882 / 3212-2806
 Fax: (62) 3224-3016 — Goiânia

MATO GROSSO DO SUL/MATO GROSSO

Rua 14 de Julho, 3148 — Centro
 Fone: (67) 3382-3682 — Fax: (67) 3382-0112 — Campo Grande

MINAS GERAIS

Rua Além Paraíba, 449 — Logoiha
 Fone: (31) 3429-8300 — Fax: (31) 3429-8310 — Belo Horizonte

PARÁ/AMAPÁ

Travessa Apinogés, 186 — Batista Campos
 Fone: (91) 3222-9034 / 3224-9038
 Fax: (91) 3241-0499 — Belém

PARANÁ/SANTA CATARINA

Rua Conselheiro Laurindo, 2895 — Prado Velho
 Fone/Fax: (41) 3332-4894 — Curitiba

PERNAMBUCO/PARAÍBA/R. G. DO NORTE/ALAGOAS

Rua Cordeiro do Bispo, 185 — Boa Vista
 Fone: (81) 3421-4246 — Fax: (81) 3421-4510 — Recife

RIBEIRÃO PRETO (SÃO PAULO)

Av. Francisco Junqueira, 1255 — Centro
 Fone: (16) 3610-5843 — Fax: (16) 3610-8284 — Ribeirão Preto

RIO DE JANEIRO/ESPÍRITO SANTO

Rua Visconde da Santa Isabel, 113 a 119 — Vila Isabel
 Fone: (21) 2577-9494 — Fax: (21) 2577-8867 / 2577-9565
 Rio de Janeiro

RIO GRANDE DO SUL

Av. A. J. Renner, 231 — Farrapos
 Fone/Fax: (51) 3371-4001 / 3371-1467 / 3371-1567
 Porto Alegre

SÃO PAULO

Av. Antártica, 92 — Barra Funda
 Fone: PABX (11) 3616-3666 — São Paulo

ISBN 978-85-02-20134-7

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

Bem, Leonardo Schmitt de

Direito penal de trânsito / Leonardo Schmitt de Bem.
 — 2. ed. empl., atual. e rev. — São Paulo : Saraiva, 2013.

1. Direito penal - Brasil 2. Trânsito 3. Trânsito - Leis e legislação - Brasil I. Título.

13-03092

CDU-347.81(81)(094)

Índices para catálogo sistemático:

1. Brasil : Leis : Trânsito : Direito 347.81(81)(094)
 2. Leis : Brasil : Trânsito : Direito 347.81(81)(094)

Diretor editorial Luiz Roberto Cuiá

Gerente de produção editorial Lígia Alves

Editor Roberto Navarro

Assistente editorial Thiago Fraga

Produtora editorial Clarissa Bonaschi Maria

Preparação de originais Ana Cristina Garcia

Maria Izabel Barreiros Bitencourt Bressan

Arte e diagramação Cristina Aparecida Agudo de Freitas

Isabela Agrela Teles Veras

Revisão de provas Rita de Cássia Queiroz Gorgati

Renato de Mello Medeiros

Serviços editoriais Tathiana dos Santos Romão

Camilo Artioli Loureiro

Capa Roney Carneiro

Produção gráfica Marli Rampim

Impressão Gráfica Bartira

Acabamento Gráfica Bartira

Data de fechamento da edição: 18-6-2013

Dúvidas?

Acesse www.editorasaraiva.com.br/direito

Nenhuma parte desta publicação poderá ser reproduzida por qualquer meio ou forma sem a prévia autorização da Editora Saraiva.
 A violação dos direitos autorais é crime estabelecido na Lei n. 9.610/98 e punido pelo artigo 184 do Código Penal.

SUMÁRIO

Prefácio	21
Apresentação	25

PARTE I

INTRODUÇÃO AO ESTUDO DO DIREITO PENAL DE TRÂNSITO

Capítulo XIX Dos Crimes de Trânsito

⁽¹⁾ Classificação doutrinária	31
⁽²⁾ Âmbito de operatividade	31

Seção I

Disposições Gerais

Art. 291 do CTB

⁽³⁾ Direção de veículos automotores	32
⁽⁴⁾ Veículos automotores.....	32
⁽⁵⁾ Princípio penal da subsidiariedade	33
⁽⁶⁾ Juizado Especial Criminal e o Código de Trânsito Brasileiro.....	33
⁽⁷⁾ Composição dos danos civis, transação penal e representação da vítima	35
⁽⁸⁾ Influência de álcool ou substância de efeitos análogos.....	36
⁽⁹⁾ Participação em racha ou exibicionismo em via pública	38
⁽¹⁰⁾ Velocidade superior à máxima permitida.....	39
⁽¹¹⁾ Instauração de inquérito policial	39

Art. 292 do CTB

(12) Proibição de realização do processo de habilitação ou sua suspensão	40
(13) Destinatários da restrição	41
(14) Efeito da condenação penal.....	43

Art. 293 do CTB

(15) Duração da restrição	44
(16) Penalidade administrativa de suspensão do direito de dirigir	48
(17) Intimação para entrega do documento de condução	48
(18) Efetividade das penas restritivas.....	49

Art. 294 do CTB

(19) Medida cautelar excepcional	49
(20) Especial detração com a pena fixada na sentença condenatória....	53
(21) Processamento do recurso criminal	55

Art. 295 do CTB

(22) Comunicação às autoridades fiscalizadoras	56
------------------------------------------------------	----

Art. 296 do CTB

(23) Suspensão da permissão ou habilitação pela reincidência específica.....	57
------------------------------------------------------------------------------	----

Art. 297 do CTB

(24) Natureza jurídica da multa reparatória	58
(25) Destinatário da multa reparatória.....	60
(26) Necessidade de comprovação do prejuízo material.....	61
(27) Valor da multa reparatória.....	62
(28) Pagamento e execução da multa reparatória	63
(29) Desconto em reparação civil	63

Art. 298 do CTB

(30) Circunstâncias agravantes específicas	64
(31) Dano potencial ou grande risco de grave dano	64
(32) Ausência, falsificação ou adulteração de placas	65
(33) Ausência de Permissão para Dirigir ou Carteira de Habilitação ..	67
(34) Permissão para Dirigir ou Carteira de Habilitação diversa.....	69
(35) Motorista profissional	70
(36) Veículo adulterado.....	72
(37) Faixa destinada a pedestres.....	72

Art. 299 do CTB

(38) Circunstância atenuante específica.....	73
----------------------------------------------	----

Art. 300 do CTB

(39) Perdão judicial.....	74
---------------------------	----

Art. 301 do CTB

(40) Imunidade processual ou medida premial	75
---------------------------------------------------	----

PARTE II**DOS CRIMES DE TRÂNSITO*****Seção II******Dos Crimes em Espécie***

(41) Conceito clássico de crime	79
(42) Conceito neoclássico de crime	81
(43) Conceito finalista de crime.....	83
(44) Evolução, necessidade e o novo sentido da dogmática penal	85

Art. 302 do CTB

(45) Objetividade jurídica.....	88
---------------------------------	----

(46) Crime culposos e princípio da legalidade.....	89
(47) Direção de veículo automotor	91
(48) Sujeitos da infração	92
(49) Limitação espacial da infração	94
(50) Tipicidade objetiva.....	95
(51) O desvalor da ação – a criação de um risco não permitido	98
(51.1) Fundamento político-criminal da criação de risco	98
(51.2) Prognose póstuma objetiva.....	98
(51.3) Ausência de criação de risco.....	99
(51.4) Fundamento político-criminal do risco não permitido.....	101
(51.5) Concretização do risco não permitido.....	102
(51.5.1) As normas jurídicas de segurança.....	102
(51.5.2) O princípio da confiança.....	105
(51.5.3) Os deveres de omissão.....	111
(52) O desvalor do resultado – a realização de um risco não permitido..	112
(52.1) Fundamento político-criminal da realização do risco não permitido	112
(52.2) Fim de proteção da norma de cuidado	113
(52.3) Conduta alternativa conforme o direito e o incremento do risco	117
(53) O alcance de proteção do tipo penal – heterocolocação em perigo consentida	119
(54) Aplicabilidade da imputação objetiva nas instâncias de controle..	123
(54.1) Caso da marcha a ré	124
(54.2) Caso do radar eletrônico na curva em “S”	125
(55) Modalidades de culpa.....	135
(56) Espécies de culpa.....	137
(57) Dolo eventual e culpa consciente	140
(57.1) O reinado da Teoria Volitiva <i>versus</i> o primado da Teoria Cognitiva.....	140
(57.2) A aplicabilidade da distinção pelas Instâncias de Controle	149
(57.2.1) A influência do álcool na condução de veículo automotor..	150
(57.2.2) A influência da juridicização da opinião pública	154
(57.2.3) A influência do excesso de velocidade	158
(57.2.4) A influência das ultrapassagens perigosas.....	161
(57.2.5) Repertório jurisprudencial	164
(57.2.5.1) Acostamento.....	164
(57.2.5.2) Ambulância	165

(57.2.5.3) Aquaplanagem	165
(57.2.5.4) Ausência de cuidado com os pneus.....	166
(57.2.5.5) Cavalo de pau	167
(57.2.5.6) Colisão com traseira de veículo.....	167
(57.2.5.7) Contramão de direção	168
(57.2.5.8) Conversão irregular à esquerda	170
(57.2.5.9) Crianças.....	171
(57.2.5.10) Cruzamentos	171
(57.2.5.11) Culpa exclusiva da vítima	172
(57.2.5.12) Desrespeito à sinalização	172
(57.2.5.13) Efeito de drogas	173
(57.2.5.14) Embriaguez ao volante	173
(57.2.5.15) Falha mecânica	175
(57.2.5.16) <i>In dubio pro reo</i>	175
(57.2.5.17) Invasão de via preferencial.....	176
(57.2.5.18) Marcha a ré	177
(57.2.5.19) Neblina.....	178
(57.2.5.20) Parada de ônibus.....	179
(57.2.5.21) Problema com faróis	179
(57.2.5.22) Racha.....	180
(57.2.5.23) Semáforo intermitente.....	181
(57.2.5.24) Semáforo vermelho.....	182
(57.2.5.25) Transporte irregular.....	182
(57.2.5.26) Ultrapassagem forçada.....	183
(57.2.5.27) Ultrapassagem pela direita.....	183
(57.2.5.28) Velocidade incompatível	184
(58) Consumação e tentativa	188
(59) Concurso aparente de normas	189
(60) As penas, os benefícios penais e a ação penal	191
(60.1) A pena privativa de liberdade	191
(60.2) A pena restritiva de direito	193
(60.3) A pena de multa.....	196
(60.4) A substituição da pena privativa por restritiva de direitos	196
(60.5) A ação penal.....	197
(61) Perdão judicial.....	198
(62) Causas de aumento de pena	200
(63) Ausência de Permissão para Dirigir ou Carteira de Habilitação ..	200

(64) Faixa de pedestres ou calçadas.....	203
(65) Omissão de socorro.....	209
(66) Exercício de profissão ou atividade.....	217
(67) Influência de álcool ou substância entorpecente.....	220

Art. 303 do CTB

(68) Objetividade jurídica.....	221
(69) Crime culposo e princípio da legalidade.....	222
(70) Sujeitos da infração.....	223
(71) Tipicidade objetiva.....	223
(71.1) A substituição de um risco por outro no âmbito do tráfego rodoviário.....	224
(71.2) Participação na autocolocação da vítima em situação de risco..	226
(72) Dolo eventual e culpa consciente.....	229
(73) Consumação e tentativa.....	229
(74) Concurso aparente de normas.....	229
(75) As penas e os benefícios penais.....	232
(75.1) A pena privativa de liberdade.....	232
(75.2) A pena restritiva de direito.....	234
(75.3) A pena de multa.....	235
(75.4) Infração de menor potencial ofensivo.....	235
(76) Ação penal e competência.....	235
(77) Causas de aumento de pena.....	237

Art. 304 do CTB

(78) Objetividade jurídica.....	239
(79) Sujeito ativo.....	240
(80) Sujeito passivo.....	243
(81) Condução do veículo automotor.....	243
(82) Tipicidade omissiva e dolosa.....	244
(83) Consumação e tentativa.....	246
(84) Concurso aparente de normas.....	246
(85) As penas, os benefícios penais e a ação penal.....	250
(86) Princípio da subsidiariedade.....	251
(87) Extensão da tipicidade omissiva dolosa.....	252

Art. 305 do CTB

(88) Objetividade jurídica.....	256
(89) Sujeitos da infração	257
(90) Tipicidade objetiva e subjetiva	258
(91) Inconstitucionalidade do preceito penal.....	259
(92) Consumação e tentativa	266
(93) Concurso aparente de normas	267
(94) As penas, os benefícios penais e a ação penal	267

Art. 306 do CTB

(95) Considerações preliminares.....	268
(96) Objetividade jurídica.....	270
(97) Estrutura jurídica do delito	279
(97.1) A redação original do art. 306 dada pela Lei n. 9.503/97.....	280
(97.2) A redação do art. 306 dada pela Lei n. 11.705/2008.....	281
(97.3) A constitucionalidade dos crimes de perigo abstrato.....	291
(98) A legitimidade dos delitos de perigo abstrato	298
(98.1) Delito de perigo abstrato como delito formal	298
(98.2) Delito de perigo abstrato como delito de perigosidade concreta	301
(98.3) Delito de perigo abstrato como delito de perigo geral.....	307
(98.4) Delito de perigo abstrato como delito de potencial perigo.....	309
(98.5) Delito de perigo abstrato como delito de perigosidade real.....	313
(99) Sujeitos da infração	316
(100) Condução de veículo automotor	316
(101) Capacidade psicomotora alterada.....	317
(102) Influência do álcool ou da substância psicoativa na condução do veículo automotor.....	318
(103) Ingestão de álcool ou outra substância psicoativa.....	320
(104) Local do crime	321
(105) Retroatividade de lei penal mais benéfica.....	321
(106) Tipicidade subjetiva	323
(107) Consumação e tentativa	323
(108) Concurso aparente de normas	324
(109) As penas, os benefícios penais e a ação penal	327
(110) Meios para constatação da influência	329

(110.1) A uniformização de entendimento pelo STJ.....	330
(110.2) A comprovação da materialidade por prova testemunhal.....	333
(110.3) A comprovação da materialidade por prova pericial.....	347
(110.4) Novamente sobre a uniformização pelo STJ.....	355
(110.5) Novamente sobre os meios para constatação da influência.....	358
(111) A constatação da alcoolemia	358
(112) Sinais que indiquem alteração da capacidade psicomotora	362
(113) Os testes de alcoolemia	365
(114) O exame clínico	366
(115) As perícias.....	367
(116) A prova de vídeo	368
(117) A prova testemunhal.....	368
(118) Outras provas.....	369
(119) O direito à contraprova.....	369
(120) A equivalência entre os testes de alcoolemia	370
(121) A infração administrativa do art. 165 do Código de Trânsito	371
(121.1) Considerações gerais.....	371
(121.2) Da comprovação da infração administrativa do art. 165 do Código de Trânsito.....	373
(121.3) Da inconstitucionalidade do § 3º do art. 277 do Código de Trânsito	378
(121.4) Da distinção entre a infração criminal (art. 306) e a infração administrativa (art. 165)	380
(122) Os crimes no Anteprojeto do Novo Código Penal.....	383
(122.1) A rubrica lateral do delito	384
(122.2) Condução de veículo automotor	384
(122.3) Local do crime.....	384
(122.4) Influência da substância psicoativa na condução do veículo automotor.....	385
(122.5) Ingestão de álcool ou substância de efeitos análogos.....	385
(122.6) Estrutura jurídica do delito	386
(122.7) A pena, os benefícios legais e a ação penal	387
(122.8) Concurso de crimes.....	387
(122.9) Os meios para constatação da influência.....	388
(122.10) O direito à contraprova.....	389
(122.11) A rubrica lateral do delito	389
(122.12) A manifesta incapacidade para conduzir com segurança.....	389

(122.13) A pena, os benefícios legais e a ação penal.....	390
-----------------------------------------------------------	-----

Art. 307 do CTB

(123) Objetividade jurídica.....	391
(124) Sujeitos da infração	391
(125) Tipicidade objetiva e subjetiva	391
(126) Consumação e tentativa	395
(127) Concurso aparente de normas.....	395
(128) As penas, os benefícios penais e a ação penal	395
(129) Objetividade jurídica.....	397
(130) Sujeitos da infração	397
(131) Extensão da tipicidade delitiva.....	397
(132) Consumação e tentativa	398
(133) As penas, os benefícios legais e a ação penal	398

Art. 308 do CTB

(134) Objetividade jurídica.....	399
(135) Estrutura jurídica do delito	399
(136) Sujeitos da infração	403
(137) Condução de veículo automotor	404
(138) Local do crime	405
(139) Corrida, disputa ou competição automobilística	405
(140) Resultado de dano potencial	406
(141) Tipicidade subjetiva	406
(142) Consumação e tentativa	407
(143) Concurso aparente de normas.....	407
(144) As penas, os benefícios penais e a ação penal	408
(145) O Anteprojeto do Novo Código Penal	409
(145.1) A rubrica lateral do delito	409
(145.2) Objetividade jurídica.....	410
(145.3) Tipicidade objetiva e subjetiva	410
(145.4) A pena, os benefícios legais e a ação penal	410
(145.5) Concurso de crimes.....	411

Art. 309 do CTB

(146) Derrogação do art. 32 da Lei das Contravenções Penais.....	412
(147) Objetividade jurídica.....	415
(148) Sujeitos da infração	416
(149) Direção de veículo automotor	416
(150) Local do crime	417
(151) Tipicidade objetiva e subjetiva	417
(152) Consumação e tentativa	423
(153) Concurso aparente de normas	424
(154) Concurso de crimes.....	426
(155) As penas, os benefícios penais e a ação penal	427
(156) O Anteprojeto do Novo Código Penal	427
(156.1) A rubrica lateral do delito	428
(156.2) Objetividade jurídica.....	428
(156.3) Tipicidade objetiva e subjetiva	428
(156.4) A pena, os benefícios legais e a ação penal	428
(156.5) Concurso de crimes.....	429

Art. 310 do CTB

(157) Objetividade jurídica.....	430
(158) Estrutura jurídica do delito	431
(159) Sujeitos da infração	438
(160) Tipicidade objetiva.....	438
(161) Tipicidade subjetiva	442
(162) Consumação e tentativa	444
(163) Concurso de agentes	444
(164) As penas, os benefícios penais e a ação penal	447
(165) O Anteprojeto do Novo Código Penal	448
(165.1) A rubrica lateral do delito	448
(165.2) Tipicidade objetiva e subjetiva	449
(165.3) A pena, os benefícios legais e a ação penal	449
(165.4) Concurso de crimes.....	449

Art. 311 do CTB

(166) Objetividade jurídica.....	450
----------------------------------	-----

(167) Estrutura jurídica do delito	451
(168) Sujeitos da infração	453
(169) Trafegar com veículo automotor.....	453
(170) Velocidade incompatível.....	454
(171) Local do crime	455
(172) Técnica da interpretação analógica.....	456
(173) Tipicidade subjetiva	457
(174) Consumação e tentativa	457
(175) Concurso aparente de normas.....	457
(176) Concurso de crimes.....	459
(177) As penas, os benefícios penais e a ação penal	460

Art. 312 do CTB

(178) Objetividade jurídica.....	462
(179) Sujeitos da infração	462
(180) Inovar artificialmente.....	462
(181) Acidente automobilístico com vítima.....	462
(182) Pendência de procedimento preliminar, policial ou judicial.....	463
(183) Tipicidade subjetiva	464
(184) Consumação e tentativa	464
(185) As penas, os benefícios penais e a ação penal	464
Referências	465