

KALEO DORNAIKA GUARATY

DISCURSO DE ÓDIO NO DIREITO ELEITORAL

Conceito jurídico e hermenêutica

Prefácio: Cristina Godoy

EDITORA LUMEN JURIS

RIO DE JANEIRO

2023

Copyright © 2023 by Kaleo Dornaika Guaraty

Categoria: Direito Eleitoral

PRODUÇÃO EDITORIAL
Livreria e Editora Lumen Juris Ltda.

Diagramação: Rômulo Lentini

A LIVRARIA E EDITORA LUMEN JURIS LTDA.
não se responsabiliza pelas opiniões
emitidas nesta obra por seu Autor.

É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer
meio ou processo, inclusive quanto às características
gráficas e/ou editoriais. A violação de direitos autorais
constitui crime (Código Penal, art. 184 e §§, e Lei nº 6.895,
de 17/12/1980), sujeitando-se a busca e apreensão e
indenizações diversas (Lei nº 9.610/98).

Todos os direitos desta edição reservados à
Livreria e Editora Lumen Juris Ltda.

Impresso no Brasil
Printed in Brazil

CIP-BRASIL. CATALOGAÇÃO-NA-FONTE

G914d

Guaraty, Kaleo Dornaika

Discurso de ódio no direito eleitoral : conceito jurídico e herme-
nêutica / Kaleo Dornaika Guaraty ; prefácio: Cristina Godoy. – Rio de
Janeiro : Lumen Juris, 2023.

216 p. ; 23 cm.

Inclui bibliografia.

Inclui apêndice.

ISBN 978-85-519-2381-8

1. Direito eleitoral. 2. Discurso de ódio. 3. Ciência política. 4. Direi-
to - Brasil. I. Godoy, Kaleo Dornaika. II. Título.

CDD 342.8107

Ficha catalográfica elaborada por Ellen Tuzi CRB-7: 6927

Sumário

Introdução	1
1 Justificativa e relevância: o discurso de ódio nas eleições de 2018.....	1
2 Aproximações conceituais preliminares do discurso de ódio.....	13
3 Plano de trabalho	21
Parte Um: Fontes e Debate sobre o Discurso de Ódio.....	25
1 Fontes jurídicas para a discussão do discurso de ódio	25
1.1 A liberdade de expressão no direito brasileiro	27
1.1.1 Restrições à liberdade de expressão no direito brasileiro ...	31
1.1.2 Fontes restritivas ao discurso de ódio no direito brasileiro.....	34
1.2 A concepção jurídica norte-americana da liberdade de expressão.....	40
1.2.1 A análise instrumental pela doutrina do <i>clear and present danger</i>	40
1.2.2 A análise de conteúdo a partir de <i>New York Times v. Sullivan</i>	46
1.2.3 Doutrina das <i>fightng words</i> e o <i>Brandenburg test</i>	52
1.3 O discurso de ódio nos campi universitários	56
2 Discussão sobre o discurso de ódio	58
2.1 Discussão deontológica.....	58
2.1.1 Argumento do Estado como mediador do discurso de ódio...	64
2.1.2 O discurso de ódio como violação ou afirmação da legitimidade democrática	72

2.1.3 O papel do discurso de ódio no debate público	80
2.2 Discussão instrumental	83
2.2.1 Limitações ao discurso como incremento à democracia....	85
2.2.3 A liberdade de expressão como meta pluralista e qualitativa	89
2.2.4 Discurso como instrumento para a verdade	92
2.3 Discussão empírica.....	100
2.3.1 Discurso de ódio como dano pessoal.....	100
2.3.2 Proposta de análise baseada no cálculo de custo-benefício...	103
Parte Dois – o Discurso de Ódio Eleitoral.....	109
1 Padrões para a restrição do discurso de ódio eleitoral	109
1.1 Formação de padrões.....	113
1.2 Padrões do discurso de ódio	114
1.2.1 Padrões deontológicos	116
1.2.2 Padrões instrumentais.....	118
1.2.2.1 – Padrão instrumental democrático	118
1.2.2.2 – Padrão instrumental pragmatista.....	119
1.2.3 Padrões empíricos.....	120
1.3 Padrão do discurso de ódio eleitoral.....	121
2 Cabe à Justiça Eleitoral coibir o discurso de ódio nas eleições?	124
3 É o discurso de ódio um ilícito eleitoral?.....	131
3.1 A tutela de bens jurídicos eleitorais.....	131
3.2 Hipótese de criminalização de discurso de ódio eleitoral	139

3.2.1 A legitimidade da criação do tipo penal	140
3.2.2 Natureza jurídica dos crimes eleitorais.....	142
3.2.3 Interpretação extensiva conforme entendimento do STF.....	143
3.2.4 Crimes eleitorais contra a honra	145
3.2.5 Características processuais.....	148
3.2.6 Conclusão da hipótese	156
3.3. O discurso de ódio veiculado em propaganda eleitoral	160
3.3.1 A ausência de definição legal de propaganda.....	164
3.3.2 A liberdade e as restrições na propaganda	166
3.3.3 Estados emocionais e difamação: o ódio na propaganda ...	168
4 Conclusão	177
Referências Bibliográficas.....	185
Apêndice I – Teste de constitucionalidade e legalidade para a restrição do discurso de ódio eleitoral	201