

ALINE OSORIO

*Prefácio*

Luís Roberto Barroso

*Apresentação*

Daniel Sarmento

# DIREITO ELEITORAL E LIBERDADE DE EXPRESSÃO

2ª edição revista e ampliada

Belo Horizonte

**FÓRUM**  
CONHECIMENTO JURÍDICO

2022

© 2017 Editora Fórum Ltda.  
2022 2ª edição

É proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio eletrônico,  
inclusive por processos xerográficos, sem autorização expressa do Editor.

#### Conselho Editorial

Adilson Abreu Dallari	Floriano de Azevedo Marques Neto
Alécia Paolucci Nogueira Bicalho	Gustavo Justino de Oliveira
Alexandre Coutinho Pagliarini	Inês Virgínia Prado Soares
André Ramos Tavares	Jorge Ulisses Jacoby Fernandes
Carlos Ayres Britto	Juarez Freitas
Carlos Mário da Silva Velloso	Luciano Ferraz
Cármen Lúcia Antunes Rocha	Lúcio Delfino
Cesar Augusto Guimarães Pereira	Marcia Carla Pereira Ribeiro
Clovis Beznos	Márcio Cammarosano
Cristiana Fortini	Marcos Ehrhardt Jr.
Dinorá Adelaide Musetti Grotti	Maria Sylvia Zanella Di Pietro
Diogo de Figueiredo Moreira Neto ( <i>in memoriam</i> )	Ney José de Freitas
Egon Bockmann Moreira	Oswaldo Othon de Pontes Saraiva Filho
Emerson Gabardo	Paulo Modesto
Fabrcio Motta	Romeu Felipe Bacellar Filho
Fernando Rossi	Sérgio Guerra
Flávio Henrique Unes Pereira	Walber de Moura Agra

# FÓRUM

CONHECIMENTO JURÍDICO

Luis Cláudio Rodrigues Ferreira  
Presidente e Editor

Coordenação editorial: Leonardo Eustáquio Siqueira Araújo  
Aline Sobreira de Oliveira

Rua Paulo Ribeiro Bastos, 211 – Jardim Atlântico – CEP 31710-430  
Belo Horizonte – Minas Gerais – Tel.: (31) 2121.4900  
www.editoraforum.com.br – editoraforum@editoraforum.com.br

Técnica. Empenho. Zelo. Esses foram alguns dos cuidados aplicados na edição desta obra. No entanto, podem ocorrer erros de impressão, digitação ou mesmo restar alguma dúvida conceitual. Caso se constate algo assim, solicitamos a gentileza de nos comunicar através do *e-mail* [editorial@editoraforum.com.br](mailto:editorial@editoraforum.com.br) para que possamos esclarecer, no que couber. A sua contribuição é muito importante para mantermos a excelência editorial. A Editora Fórum agradece a sua contribuição.

#### Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP) de acordo com ISBD

O83d	Osorio, Aline Direito eleitoral e liberdade de expressão / Aline Osorio. – 2. ed. – Belo Horizonte : Fórum, 2022. 385 p. ; 17,0cm x 24,0cm.  ISBN: 978-65-5518-453-2  1. Direito Eleitoral. 2. Direito Constitucional. 3. Liberdade de expressão. I. Título.	
2022-2355		CDD: 341.28 CDU: 342.8

Elaborado por Wagner Rodolfo da Silva – CRB-8/9410

Informação bibliográfica deste livro, conforme a NBR 6023:2018 da Associação Brasileira de Normas Técnicas (ABNT):

OSORIO, Aline. *Direito eleitoral e liberdade de expressão*. 2. ed. Belo Horizonte: Fórum, 2022. 385 p. ISBN 978-65-5518-453-2.

## SUMÁRIO

---

### PREFÁCIO

<b>Luís Roberto Barroso</b> .....	21
-----------------------------------	----

### APRESENTAÇÃO

<b>Daniel Sarmiento</b> .....	25
-------------------------------	----

INTRODUÇÃO .....	29
------------------	----

## PARTE I

### UM MARCO TEÓRICO PARA A LIBERDADE DE EXPRESSÃO

#### CAPÍTULO 1

##### A LIBERDADE DE EXPRESSÃO NA CONSTITUIÇÃO DE 1988: SISTEMA

CONSTITUCIONAL DE PROTEÇÃO E COSMOPOLITISMO .....	35
---	----

1.1 “O coronel em nós”: cultura censória, autoritarismo e liberdade de expressão	35
--	----

1.2 O sistema constitucional de proteção à liberdade de expressão.....	39
--	----

1.3 Liberdade de expressão e cosmopolitismo .....	41
---	----

#### CAPÍTULO 2

##### A PROTEÇÃO DA LIBERDADE DE EXPRESSÃO: FUNDAMENTOS, DIMENSÕES

E POSIÇÃO PREFERENCIAL.....	47
-----------------------------	----

2.1 Multifuncionalidade da liberdade de expressão.....	47
--	----

2.1.1 A busca da verdade e o mercado livre de ideias.....	48
---	----

2.1.2 A realização da democracia.....	50
---------------------------------------	----

2.1.3 A dignidade humana e a realização individual .....	54
--	----

2.1.4 Outras funções da liberdade de expressão .....	55
--	----

2.2 Democracia e liberdade de expressão.....	57
--	----

2.3 A posição preferencial da liberdade de expressão e suas consequências .....	67
---	----

2.3.1 A origem da doutrina.....	68
---------------------------------	----

2.3.2 Desenvolvimento no direito internacional e no Brasil.....	70
---	----

2.3.3 Consequências da posição preferencial da liberdade de expressão.....	73
--	----

#### CAPÍTULO 3

O DIREITO À LIBERDADE DE EXPRESSÃO: CONTEÚDO E RESTRIÇÕES.....	79
--	----

3.1 A titularidade do direito à liberdade de expressão .....	79
--	----

3.2	O conteúdo do direito à liberdade de expressão .....	80
3.2.1	O discurso político e sua especial proteção .....	84
3.3	Restrições à liberdade de expressão.....	90
3.3.1	Os limites dos limites à liberdade de expressão: teste tripartite.....	91
3.4	Liberdade de expressão on-line: riscos e limites.....	96

## PARTE II

### UMA RELEITURA DO DIREITO ELEITORAL À LUZ DA LIBERDADE DE EXPRESSÃO

#### CAPÍTULO 4

O DIREITO ELEITORAL À MARGEM DA CONSTITUIÇÃO: ELEIÇÕES, LIBERDADE DE EXPRESSÃO E DEMOCRACIA .....		109
4.1	O problema dos princípios.....	111
4.2	O problema dos fundamentos .....	112
4.3	O problema da regulamentação .....	114

#### CAPÍTULO 5

CONSTITUCIONALIZAÇÃO DO DIREITO ELEITORAL: OS PRINCÍPIOS E INTERESSES EM JOGO NAS CAMPANHAS.....		117
5.1	Princípios constitucionais eleitorais.....	117
5.1.1	Igualdade política entre os cidadãos .....	119
5.1.2	Igualdade de oportunidades ou “paridade de armas” entre candidatos e partidos .....	123
5.1.3	Legitimidade do processo eleitoral .....	126
5.1.4	Liberdade de expressão político-eleitoral .....	129
5.2	Diretrizes para a ponderação de princípios constitucionais no direito eleitoral.....	131
5.2.1	Ponderação e proporcionalidade: peso abstrato e peso concreto.....	131
5.2.2	Liberdade de expressão e proteção ao meio ambiente nas eleições.....	134
5.2.3	Liberdade de expressão e cumprimento de posturas municipais nas eleições .	136
5.2.4	Liberdade de expressão e proibição de telemarketing nas eleições.....	138
5.3	Premissas empíricas e institucionais e suas implicações na regulação eleitoral	141

#### CAPÍTULO 6

O TEMPO DAS CAMPANHAS ELEITORAIS .....		145
6.1	Duração das campanhas e propaganda eleitoral antecipada.....	147
6.2	Período de reflexão calma ou silêncio eleitoral .....	162
6.3	Limites temporais à divulgação de pesquisas eleitorais.....	168

## CAPÍTULO 7

O CONTEÚDO DAS CAMPANHAS ELEITORAIS .....	179
7.1 Política e propaganda negativa .....	179
7.1.1 A vedação de propaganda eleitoral negativa na legislação eleitoral brasileira. ....	183
7.1.2 O TSE e a exigência de propaganda programática no horário eleitoral gratuito .....	188
7.2 Política e emoção.....	192
7.2.1 O artigo 242 do Código Eleitoral e a criação de estados mentais, emocionais ou passionais pela propaganda eleitoral .....	193
7.2.2 A proibição de showmícios e apresentação de artistas, ainda que não remunerada.....	204
7.3 Política e humor .....	210
7.4 Política e desinformação .....	220
7.4.1 Ferramentas normativas de enfrentamento à desinformação.....	223
7.4.2 Ferramentas jurisprudenciais de enfrentamento à desinformação .....	229
7.4.3 Ferramentas administrativas de enfrentamento à desinformação .....	234

## CAPÍTULO 8

AS CAMPANHAS ELEITORAIS NOS MEIOS DE COMUNICAÇÃO .....	239
8.1 A televisão e o rádio e eleições .....	240
8.1.1 Horário Político Gratuito (direito de antena) .....	241
8.1.2 A programação normal das emissoras e a cobertura das campanhas .....	261
8.1.3 Debates eleitorais.....	263
8.2 Imprensa escrita e eleições .....	272
8.3 Internet e eleições.....	276
8.3.1 A regulação da internet nas eleições.....	278
8.3.2 Propaganda antecipada na internet .....	280
8.3.3 Propagandas vedadas e permitidas na internet.....	287
8.3.4 Propaganda paga, impulsionamento de conteúdos e disparo em massa .....	288
8.3.5 Propaganda paga e influenciadores digitais.....	293
8.3.6 Remoção de conteúdo e censura .....	299

## CAPÍTULO 9

O DINHEIRO E AS CAMPANHAS ELEITORAIS.....	303
9.1 Dinheiro é discurso?.....	304
9.2 A regulação dos gastos em campanha e a liberdade de expressão .....	307
9.2.1 O teto de gastos nas eleições municipais a partir da Lei nº 13.165/2015.....	312
9.2.2 O teto de gastos nas eleições gerais a partir da Lei nº 13.488/2017.....	314
9.3 A regulação do financiamento de campanhas e a liberdade de expressão.....	315
9.3.1 O financiamento de campanhas e a liberdade de expressão nos EUA e no Canadá.....	318

9.3.2	O financiamento de campanhas e a liberdade de expressão no Brasil .....	328
9.3.3	A proibição do financiamento de campanhas por pessoas jurídicas no Brasil: impactos sobre a liberdade de expressão e caminhos de mudança .....	345
	CONCLUSÃO .....	357
	REFERÊNCIAS.....	375