

**FERNANDO GASPAR NEISSER**



*Prefácio*  
Alamiro Velludo Salvador Netto



Fernando Neisser e sua pena afiada atacam o senso comum do Direito, desmontando, com acuidade analítica, as falsas premissas da criminalização da propaganda eleitoral “negativa”. Flertando com a psicologia, com a filosofia e com a teoria da propaganda – ao tratar corajosamente da influência da propaganda na decisão do eleitor e ao se debruçar sobre a liberdade de expressão –, o autor mostra um relacionamento intenso com a teoria do Direito Penal e disseca o tipo do artigo 323 do Código Eleitoral, submetendo-o a sucessivos testes. No decorrer de sua argumentação, vai de críticas à Justiça Eleitoral – sua jurisprudência inconstante e sua inclinação a tutelar o eleitor – ao questionamento da utilidade da tipificação da conduta, em face de alternativas menos gravosas e mais eficazes. Reconhece a liberdade para a formação do voto como bem jurídico a ser protegido; não defende a mentira como arma eleitoral, mas coloca suas fichas no eleitorado, em uma cidadania responsável, enfim, no aprendizado democrático. Um estudo que provoca reflexão, tão necessária no âmbito do Direito Penal Eleitoral.

*Autor*

**Fernando gaspar neisser**

## **CRIME E MENTIRA NA POLÍTICA**

*Prefácio*

Alamiro Velludo Salvador Netto.

*Área Específica*

Direito Eleitoral.

*Áreas Afins*

Direito Penal.

*Público-Alvo - Consumidores*

Advogados, juízes, membros do Ministério Público e servidores da área eleitoral e penal.

Formato: 14,5x21,5 cm

CÓDIGO: 10000965

416c Neisser, Fernando Gaspar

Crime e mentira na política / Fernando Gaspar Neisser; prefácio de Alamiro Velludo  
Salvador Netto. Belo Horizonte: Fórum, 2016.

295 p.  
ISBN 978-85-450-0124-9

1. Direito eleitoral. 2. Direito penal. I. Salvador Netto, Alamiro Velludo. II. Título.

CDD: 342.07

CDU: 342.8

Informação bibliográfica deste livro, conforme a NBR 6023:2002 da Associação Brasileira de Normas Técnicas (ABNT):

NEISSER, Fernando Gaspar. *Crime e mentira na política*. Belo Horizonte: Fórum, 2016. 295 p.  
ISBN 978-85-450-0124-9.

## SUMÁRIO

---

### PREFÁCIO

Alamiro Velludo Salvador Netto ..... 17

### APRESENTAÇÃO

Renato de Mello Jorge Silveira..... 23

**INTRODUÇÃO..... 27**

### PARTE I

DEMOCRACIA E CONTROLE POSITIVO DA PROPAGANDA

ELEITORAL..... 37

#### CAPÍTULO 1

DEMOCRACIA, ELEIÇÃO E JUSTIÇA ELEITORAL..... 39

1.1 Conceito de Democracia..... 39

1.2 Democracia e eleições..... 43

1.3 Eleições e Justiça Eleitoral..... 51

#### CAPÍTULO 2

CAMPANHA ELEITORAL, PROPAGANDA POLÍTICA E

ORDENAMENTO JURÍDICO..... 61

2.1 A campanha eleitoral..... 61

2.2 Os partidos políticos e a organização das campanhas eleitorais..... 65

2.2.1 As pesquisas e as campanhas eleitorais..... 70

2.3 A propaganda política e a propaganda eleitoral..... 74

2.4 Análise histórica da propaganda política.....	78
2.5 Propaganda eleitoral negativa.....	88
2.5.1 A propaganda eleitoral falsa como modalidade de propaganda negativa.....	95
2.6 A regulamentação da propaganda eleitoral do Brasil.....	99
2.6.1 O controle formal da propaganda eleitoral.....	100
2.6.2 O controle material da propaganda eleitoral.....	105

## **PARTE II**

ANÁLISE CRÍTICA DA CRIMINALIZAÇÃO DO CONTEÚDO DA PROPAGANDA ELEITORAL.....	113
---	-----

### **CAPÍTULO 3**

LEGITIMIDADE E NECESSIDADE DE CRIMINALIZAÇÃO DA MENTIRA NA PROPAGANDA ELEITORAL.....	117
3.1 O bem jurídico como critério de legitimidade da criminalização de condutas.....	117
3.2 Princípios e conceito de bem jurídico penal.....	126
3.3 Bens jurídicos individuais e supraindividuais.....	134
3.3.1 Antecipação da tutela penal e os crimes de perigo.....	137
3.4 Identificação do bem jurídico tutelado pelo crime do artigo 323 do Código Eleitoral.....	141
3.4.1 Proteção ao direito supraindividual a uma campanha eleitoral limpa e honesta.....	150
3.4.2 Proteção ao direito individual à livre formação da convicção política do eleitor.....	160
3.5 Fragmentaridade como critério de verificação da necessidade de criminalização.....	164
3.6 Lesividade como critério de verificação da necessidade de criminalização.....	176
3.6.1 O artigo 323 do Código Eleitoral como crime de perigo concreto....	182
3.6.2 Análise dos efeitos da propaganda eleitoral na formação da vontade: a capacidade de influenciar o eleitor.....	187
3.6.3 Os efeitos <i>underdog</i> e <i>bandwagon</i> : o bumerangue que se volta contra quem ataca.....	206
3.7 Subsidiariedade e possibilidade de outras soluções não penais.....	215

### **CAPÍTULO 4**

VIABILIDADE E OPORTUNIDADE DA CRIMINALIZAÇÃO DA MENTIRA NA PROPAGANDA ELEITORAL.....	227
4.1 Viabilidade do controle proposto pelo artigo 323 do Código Eleitoral: perspectiva pragmática e comprometimento com a realidade.....	227
4.2 O desafio da aferição da verdade pelo Direito Penal.....	231

4.2.1 Verdade e veracidade.....	235
4.2.2 Fatos e opiniões.....	243
4.2.3 O desafio da aferição do elemento subjetivo do tipo: fatos sabidamente inverídicos.....	253
4.3 Oportunidade do controle proposto pelo artigo 323 do Código Eleitoral: custos da criminalização.....	259
4.3.1 A limitação da informação veiculada ao eleitor: receio de atração do controle judicial penal e autocensura.....	261
4.3.2 A função comunicativa das decisões judiciais: a retirada de responsabilidade do cidadão eleitor e a porosidade do controle judicial.....	265
<b>CONCLUSÕES.....</b>	<b>271</b>
<b>REFERÊNCIAS.....</b>	<b>281</b>