



analisados diversos (e polêmicos) temas de grande relevo no atual debate jurídico. Merecem destaque os princípios eleitorais que propõe a partir da Constituição de 1988, o status preferencial conferido à liberdade de expressão em caso de colisão com outros princípios constitucionais e o desvelamento da cultura autoritária, paternalista e elitista presente nas concepções que permeiam o jogo eleitoral. A obra certamente ocupará lugar de destaque na literatura jurídica nacional, especialmente nos domínios do Direito Eleitoral, disciplina tão carente de melhores desenvolvimentos teóricos.”

Prof. José Jairo Gomes

**Autor**  
Aline Osorio

## DIREITO ELEITORAL E LIBERDADE DE EXPRESSÃO

Candidatos impedidos de criticar seus adversários e denunciar casos de corrupção. Jornais impedidos de circular pela polícia. Veículos de imprensa proibidos de divulgar informações do pleito eleitoral. Humoristas constrangidos a não fazer piada com políticos. Conteúdos removidos de sites de notícias. Eleitores impossibilitados de manifestarem seu apoio a campanhas. Computadores recolhidos das residências de jornalistas para averiguação. Todos esses exemplos parecem fazer parte de um passado autoritário que já teria ficado para trás. Mas não. São episódios que marcaram as mais recentes eleições brasileiras. Este livro busca demonstrar que o direito eleitoral brasileiro não confere à liberdade de expressão a sua devida importância. Ao contrário, essa disciplina hoje reflete a persistente censura e a asfixia indevida das liberdades comunicativas. Busca-se, então, dar um primeiro passo para a constitucionalização do direito eleitoral, por meio da releitura das regras sobre propaganda política, divulgação de pesquisas eleitorais, acesso aos meios de comunicação e financiamento de campanhas à luz da liberdade de expressão.

“Na presente obra, Aline Osorio propõe interessante leitura da liberdade de expressão e seus reflexos no Direito Eleitoral. De forma crítico-constructiva, são

**Área específica**  
Direito Constitucional.

**Áreas afins**  
Direito Constitucional e Direito Eleitoral.

**Público-alvo/consumidores**  
Operadores do direito eleitoral (advogados, juízes eleitorais, professores, etc), constitucionalistas (professores) e estudantes (tanto de direito eleitoral, quanto de direito constitucional).

**FORMATO:** 14,5 X 21,5 cm  
**CÓDIGO:** 10001049

O83

Osorio, Aline

Direito eleitoral e liberdade de expressão / Aline Osorio.– Belo Horizonte : Fórum, 2017.

456 p.

ISBN 978-85-450-0184-3

1. Direito constitucional. 2. Direito eleitoral. I. Título.

CDD: 342.07

CDU: 342.8

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

OSORIO, Aline. Direito eleitoral e liberdade de expressão. Belo Horizonte: Fórum, 2017. 456 p. ISBN 978-85-450-0184-3.

## SUMÁRIO

LISTA DE ABREVIATURAS E SIGLAS.....	17	
PREFÁCIO.....	19	
APRESENTAÇÃO.....	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 .....		37
1.1 “O coronel em nós”: cultura censória, autoritarismo e liberdade de expressão .....	37	
1.2 O sistema constitucional de proteção à liberdade de expressão .....	43	
1.3 Liberdade de expressão e cosmopolitismo .....	46	
CAPÍTULO 2		
A PROTEÇÃO DA LIBERDADE DE EXPRESSÃO: FUNDAMENTOS, DIMENSÕES E POSIÇÃO PREFERENCIAL .....		53
2.1 Multifuncionalidade da liberdade de expressão .....	53	
2.1.1 A busca da verdade e o mercado livre de ideias .....	54	
2.1.2 A realização da democracia .....	57	
2.1.3 A dignidade humana e a realização individual .....	63	
2.1.4 Outras funções da liberdade de expressão .....	65	
2.2 Democracia e liberdade de expressão .....	67	
2.3 A posição preferencial da liberdade de expressão e suas consequências .....	83	
2.3.1 A origem da doutrina .....	83	
2.3.2 Desenvolvimento no direito internacional e no Brasil .....	87	
2.3.3 Consequências da posição preferencial da liberdade de expressão .....	91	
CAPÍTULO 3		
O DIREITO À LIBERDADE DE EXPRESSÃO: CONTEÚDO E RESTRIÇÕES .....		99
3.1 A titularidade do direito à liberdade de expressão .....	100	
3.2 O conteúdo do direito à liberdade de expressão .....	101	
3.2.1 O discurso político e sua especial proteção .....	107	
3.3 Restrições à liberdade de expressão .....	116	

3.3.1 Os limites dos limites à liberdade de expressão: teste tripartite .....	118
---	-----

## 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 .....

4.1 O problema dos princípios .....	132
4.2 O problema dos fundamentos .....	133
4.3 O problema da regulamentação .....	136

#### CAPÍTULO 5

##### CONSTITUCIONALIZAÇÃO DO DIREITO ELEITORAL: OS PRINCÍPIOS E INTERESSES EM JOGO NAS CAMPANHAS .....

5.1 Princípios constitucionais eleitorais .....	141
5.1.1 Igualdade política entre os cidadãos .....	144
5.1.2 Igualdade de oportunidades ou “paridade de armas” entre candidatos e partidos .....	149
5.1.3 Legitimidade do processo eleitoral .....	155
5.1.4 Liberdade de expressão político-eleitoral .....	159
5.2 Diretrizes para a ponderação de princípios constitucionais no direito eleitoral .....	162
5.2.1 Ponderação e proporcionalidade: peso abstrato e peso concreto .....	162
5.2.2 Liberdade de expressão e proteção ao meio ambiente nas eleições .....	166
5.2.3 Liberdade de expressão e cumprimento de posturas municipais nas eleições .....	169
5.2.4 Liberdade de expressão e proibição de telemarketing nas eleições .....	172
5.3 Premissas empíricas e institucionais e suas implicações na regulação eleitoral .....	176

#### CAPÍTULO 6

##### O TEMPO DAS CAMPANHAS ELEITORAIS .....

6.1 Duração das campanhas e propaganda eleitoral antecipada .....	186
6.2 Período de reflexão calma ou silêncio eleitoral .....	203
6.3 Limites temporais à divulgação de pesquisas eleitorais .....	213

#### CAPÍTULO 7

##### O CONTEÚDO DAS CAMPANHAS ELEITORAIS .....

7.1 Política e propaganda negativa .....	228
7.1.1 A vedação de propaganda eleitoral negativa na legislação eleitoral brasileira .....	233
7.1.2 O TSE e a exigência de propaganda programática no horário eleitoral gratuito .....	240
7.2 Política e emoção .....	246
7.2.1 O artigo 242 do Código Eleitoral e a criação de estados mentais, emocionais ou passionais pela propaganda eleitoral .....	248
7.2.2 A proibição de showmícios e apresentação de artistas, ainda que não remunerada .....	263
7.3 Política e humorismo .....	268

#### CAPÍTULO 8

##### AS CAMPANHAS ELEITORAIS NOS MEIOS DE COMUNICAÇÃO .....

8.1 A televisão e o rádio e eleições .....	287
8.1.1 Horário Político Gratuito (direito de antena) .....	289
8.1.2 A programação normal das emissoras e a cobertura das campanhas .....	315
8.1.3 Debates eleitorais .....	318
8.2 Imprensa escrita e eleições .....	331
8.3 Internet e eleições .....	336
8.3.1 Propaganda antecipada na Internet .....	338
8.3.2 Propagandas permitidas e vedadas na Internet .....	344
8.3.3 A regulação da propaganda na Internet e censura .....	347

#### CAPÍTULO 9

O DINHEIRO E AS CAMPANHAS ELEITORAIS .....	351
9.1 Dinheiro é discurso? .....	353
9.2 A regulação dos gastos em campanha e a liberdade de expressão ....	357
9.3 A regulação do financiamento de campanhas e a liberdade de expressão ..	367
9.3.1 O financiamento de campanhas e a liberdade de expressão nos EUA e no Canadá .....	371
9.3.2 O financiamento de campanhas e a liberdade de expressão no Brasil ....	387
9.3.3 A proibição do financiamento de campanhas por pessoas jurídicas no Brasil: impactos sobre a liberdade de expressão e caminhos de mudança .....	407
CONCLUSÃO .....	421
Referências .....	445