

Aline Osorio

DIREITO ELEITORAL E LIBERDADE DE EXPRESSÃO

2ª edição revista e ampliada

Prefácio

Luís Roberto Barroso

Apresentação

Daniel Sarmiento

Área específica

DIREITO ELEITORAL.

Áreas afins

DIREITO CONSTITUCIONAL.

FORMATO: 17 × 24 cm
CÓDIGO: 10003420

Aline Osorio

DIREITO ELEITORAL E LIBERDADE DE EXPRESSÃO

Prefácio

Luís Roberto Barroso

Apresentação

Daniel Sarmiento

2ª edição
revista e ampliada

30
anos

FORUM

Artistas impedidos de manifestarem seu apoio político espontâneo a pré-candidato durante festival de música. Aulas com temática eleitoral e reuniões de natureza política proibidas em universidades públicas. Candidatos impedidos de denunciar casos de corrupção. Jornais impedidos de circular pela polícia. Todos esses exemplos parecem fazer parte de um passado autoritário que já teria ficado para trás. Mas não. São episódios que marcaram recentes eleições brasileiras.

Este livro pretende demonstrar que o direito eleitoral brasileiro não confere à liberdade de expressão a sua devida importância. Apesar das múltiplas minirreformas, essa disciplina ainda reflete uma cultura autoritária, paternalista e elitista. Busca-se, então, realizar a *constitucionalização do direito eleitoral*, por meio da releitura das regras sobre propaganda política, acesso aos meios de comunicação e financiamento de campanhas à luz da liberdade de expressão.

Nesta 2ª edição, o livro foi atualizado de acordo com as mais recentes reformas eleitorais e com a jurisprudência atual do TSE e do STF. Além disso, o conteúdo da obra foi ampliado para tratar de temas atuais, como as transformações operadas pelas redes sociais na liberdade de expressão e os impactos da desinformação nas eleições.

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 Vagner 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.

Aline Osorio

Mestre em Direito (LL.M.) pela Harvard Law School e Mestre em Direito Público pela Universidade do Estado do Rio de Janeiro (UERJ). Professora de Direito Constitucional e de Direito Eleitoral. Ex-Secretária-Geral do Tribunal Superior Eleitoral. Assessora de Ministro do Supremo Tribunal Federal.

PREFÁCIO	
Luís Roberto Barroso	21
APRESENTAÇÃO	
Daniel Sarmiento	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