



Universidade do Estado do Rio de Janeiro

Centro de Ciências Sociais

Faculdade de Direito

Christiano de Oliveira Taveira

Democracia e pluralismo na esfera comunicativa: uma proposta de reformulação do papel do Estado na garantia da liberdade de expressão

Rio de Janeiro

2010

Christiano de Oliveira Taveira

Democracia e pluralismo na esfera comunicativa: uma proposta de reformulação do papel do Estado na garantia da liberdade de expressão

Tese apresentada, como requisito parcial para obtenção do título de Doutor, ao Programa de Pós-graduação da Faculdade de Direito, da Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Área de concentração: Direito público.

Orientadora: Prof. Dra. Ana Paula de Barcellos

Rio de Janeiro

2010

CATALOGAÇÃO NA FONTE
UERJ/REDE SIRIUS/BIBLIOTECA CCS/C

T232d Taveira, Christiano de Oliveira.
Democracia e pluralismo na esfera comunicativa: uma proposta de reformulação do papel do estado na garantia da liberdade de expressão / Christiano de Oliveira Taveira – 2010.
266 f.

Orientador: Ana Paula de Barcellos
Tese (Doutorado) - Universidade do Estado do Rio de Janeiro, Faculdade de Direito.

1. Liberdade de expressão - Teses. 2. Democracia - Teses. 3. Pluralismo – Teses. I. Barcellos, Ana Paula de. II. Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Faculdade de Direito. III. Título.

CDU 342.727

..

Autorizo, apenas para fins acadêmicos e científicos, a reprodução total ou parcial dessa tese.

Assinatura

Data

Christiano de Oliveira Taveira

Democracia e pluralismo na esfera comunicativa: uma proposta de reformulação do papel do Estado na garantia da liberdade de expressão

Tese apresentada, como requisito parcial para obtenção do título de Doutor, ao Programa de Pós-graduação da Faculdade de Direito, da Universidade do Estado do Rio de Janeiro. Área de concentração: Direito público.

Aprovado em 31 de março de 2010.

Banca Examinadora:

Prof. Dra. Ana Paula de Barcellos (Orientadora)
Faculdade de Direito da UERJ

Prof. Dra. Jane Reis Gonçalves Pereira
Faculdade de Direito da UERJ

Prof. Dr. Ricardo Lódi
Faculdade de Direito da UERJ

Prof. Fernando Lemme Weiss
Faculdade de Direito da UCAM

Prof. José Ribas Vieira
Faculdade de Direito da PUC-RJ / UFRJ

Rio de Janeiro

2010

“(…) A Constituição de 1988, sem prejuízo de outras considerações, representou a superação de uma perspectiva autoritária, onisciente e não pluralista do exercício do poder. Como reação eloqüente à prática histórica da cesura política, ideológica e artística no país, o constituinte dedicou especial ênfase à liberdade de expressão – aí compreendidas a liberdade de manifestação do pensamento e de criação (art. 5, IV e IX) – e ao direito à informação (art. 5, XIV) (...)”(Luís Roberto Barroso)¹

¹ BARROSO, Luís Roberto. Cigarro e liberdade de expressão. In: *Temas de Direito Constitucional. Tomo II*. Rio de Janeiro: Renovar, 2000, pp. 647 - 650.

RESUMO

TAVEIRA, Christiano de Oliveira. **Democracia e Pluralismo na Esfera Comunicativa:** Uma Proposta de Reformulação do Papel do Estado na Garantia da Liberdade de Expressão. 2010. Tese (Doutorado em Direito Público) – Faculdade de Direito, Universidade do Estado do Rio de Janeiro, Rio de Janeiro, 2010.

A presente tese tem por objetivo propor uma reformulação do papel do Estado na garantia da liberdade de expressão. Em um primeiro momento, expõem-se as principais premissas teóricas em torno do caráter multifuncional do princípio da liberdade de manifestação do pensamento, sua análise histórica em sede de Direito Comparado e a sua posição preferencial no processo de ponderação. Demonstra-se, em um segundo momento, a possibilidade de conflito entre a liberdade de expressão e os demais bens constitucionais. Na Terceira Parte, elabora-se uma síntese das principais idéias em torno da concepção democrática, ilustrando a atuação da jurisprudência estrangeira e a possibilidade de instituição de uma “doutrina da equidade” no ordenamento brasileiro.

Palavras-chave: Liberdade de Expressão. Democracia e Pluralismo. Reformulação do Papel do Estado.

ABSTRACT

TAVEIRA, Christiano de Oliveira. **Democracia e Pluralismo na Esfera Comunicativa:** Uma Proposta de Reformulação do Papel do Estado na Garantia da Liberdade de Expressão. 2010. Tese (Doutorado em Direito Público) – Faculdade de Direito, Universidade do Estado do Rio de Janeiro, Rio de Janeiro, 2010.

This thesis intends to restructure State's way of act on the guarantee of freedom of expression. First of all, will be presented the main theories about the multi-faced character of fundamental rights. After that, will be demonstrated that free speech can be in conflict with other constitutional principles. Finally, a synthesis of the main ideas around the democratic ideal, illustrated by precedent cases of foreign Courts, showing that is possible to institute a *fairness doctrine* in Brazil.

Keywords: Free Speech. Balancing. Preferred Position. State's Responsibility.

SUMÁRIO

1.	NOTA INTRODUTÓRIA. APRESENTAÇÃO E PLANO DE TRABALHO....	9
1.1.	Localização do Tema. O Caráter Multifuncional dos Direitos Fundamentais e a Liberdade de Expressão.....	15
1.2.	Democracia e Liberdade de Expressão. Notas Sobre a Fundamentação Filosófica da Liberdade de Manifestação do Pensamento e o Princípio Democrático	19
1.3.	Análise Histórica da Liberdade de Expressão no Ordenamento Jurídico Brasileiro. Considerações em Torno do Princípio da Incensurabilidade.....	28
1.4.	Uma Medida a ser Combatida: Teoria dos Princípios, “Estado de Exceção” e a Aniquilação da Liberdade de Expressão	40
1.5.	Notas Sobre a Posição Preferencial da Liberdade de Expressão na Jurisprudência Constitucional Americana. <i>Clear and Present Danger</i>, <i>Balancing</i> e <i>Preferred Position</i>	48
1.6.	Ponderação de Interesses e Hierarquia Axiológica no Constitucionalismo Brasileiro. Doutrina e Jurisprudência do Supremo Tribunal Federal.....	58
1.7.	A Identificação do Conteúdo Relevante da Informação. Princípios e Fins do Ordenamento Constitucional.....	65
2.	LIBERTÁRIA DA LIBERDADE A CONCEPÇÃO DE EXPRESSÃO. A LIBERDADE DE EXPRESSÃO E OS DEMAIS BENS CONSTITUCIONAIS	78
2.1.	Livre Iniciativa e Liberdade de Informação. Proporcionalidade e a Excessiva Imposição de Obrigações Positivas às Empresas Privadas	79
2.2.	Finalidades Públicas Constitucionais no Setor Comunicativo. A Eficácia Jurídica do Artigo 221 da Constituição Federal de 1988.....	89
2.3.	O Princípio da Dignidade da Pessoa Humana e os Limites à Liberdade de Informação	105
2.4.	Um Estudo de Caso. A Controvérsia Acerca do Discurso Pornográfico e a Relativização da Liberdade de Expressão.....	124
2.5.	Limites à Liberdade Discursiva no Sistema Constitucional Brasileiro. Os Valores Éticos e Sociais da Família e a Proteção à Infância e Adolescência.....	139

3.	LIBERDADE DE EXPRESSÃO, DEMOCRACIA E PLURALISMO NA ESFERA COMUNICATIVA. LIBERDADE DE EXPRESSÃO VERSUS LIBERDADE DE EXPRESSÃO.....	148
3.1.	Direito de Informação e Liberdade de Expressão nos Estados Unidos da América. A Controvérsia em Torno da “Fairness Doctrine”	148
3.2.	A Dimensão Objetiva da Liberdade de Expressão e Informação na Alemanha.....	166
3.3.	O Pluralismo nos Meios de Comunicação e o Entendimento do Conselho Constitucional Francês	176
3.4.	Democracia, Pluralismo e Liberdade de Expressão no Ordenamento Brasileiro.....	187
3.5.	A Responsabilidade do Estado na Garantia da Liberdade de Expressão. Esboço de Uma Teoria.....	198
3.6.	Fundamentos Teóricos de Restrições à Liberdade de Expressão. Teorias dos Direitos Fundamentais e a Aplicação Prática da Doutrina dos Limites Imanentes.....	206
3.7.	Democracia e Pluralismo na Esfera Comunicativa. Propostas para uma Atuação Adequada dos Poderes Constituídos.....	211
4.	SÍNTESE CONCLUSIVA: ANÁLISE CRÍTICA E PROPOSTAS.....	229
	REFERENCIA.....	242