

UNIVERSIDADE ESTÁCIO DE SÁ

GERALDO RODRIGUES

ENTRE O IDEAL E O REAL: Um estudo empírico sobre as penas aplicadas em algumas varas criminais nas Comarcas do Rio de Janeiro, de Niterói e de São Gonçalo .

Rio de Janeiro
2018

GERALDO RODRIGUES

ENTRE O IDEAL E O REAL: Um estudo empírico sobre as penas aplicadas em algumas varas criminais nas Comarcas do Rio de Janeiro, de Niterói e de São Gonçalo.

Dissertação apresentada ao Programa de Pós-Graduação da Universidade Estácio de Sá – UNESA, como requisito para a obtenção do título de Mestre em Direito.

Área de concentração: Direito Penal e Processo Penal.

Linha de pesquisa: Acesso à justiça e efetividade do processo.

Orientadora: Prof.^a Dr.^a Fernanda Duarte Lopes Lucas da Silva

Rio de Janeiro

2018



Estácio

PROGRAMA DE PÓS-GRADUAÇÃO EM DIREITO

A dissertação

**ENTRE O IDEAL E O REAL: UM ESTUDO EMPÍRICO SOBRE AS PENAS APLICADAS EM
ALGUMAS VARAS CRIMINAIS NAS COMARCAS DO RIO DE JANEIRO, DE NITERÓI E DE
SÃO GONÇALO**

elaborada por


GERALDO RODRIGUES

e aprovada por todos os membros da Banca Examinadora foi aceita pelo
Programa de Pós-Graduação em Direito como requisito parcial à obtenção do
título de

MESTRE EM DIREITO

Rio de Janeiro, 25 de abril de 2018.

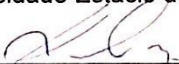
BANCA EXAMINADORA



Profa. Dra. Fernanda Duarte Lopes Lucas da Silva – Presidente
Universidade Estácio de Sá



Prof. Dr. Rafael Mario Iorio Filho
Universidade Estácio de Sá



Prof. Dr. Klever Paulo Leal Filho
Universidade Católica de Petrópolis

Quando entrei na adolescência ouvi, descompromissadamente, uma conversa entre adultos em que um deles falava para o outro a respeito de uma terceira pessoa. Dizia que aquela pessoa agora que se tornara importante, não reconhecia mais ninguém e nem falava com seus antigos amigos. O mais velho dos dois disse então: Amigo, ninguém chega a lugar nenhum sozinho, por certo ele esqueceu daqueles que o ajudaram na caminhada até o sucesso.

Na minha criação onde a gratidão era uma lição diária, jamais poderia deixar de agradecer a todos aqueles que me ajudaram a chegar até aqui, dando, por certo a primazia deste agradecimento a meu Deus, que em momento algum me deixou esmorecer naquilo que tanto lhe pedi para ajudar na conclusão deste desafio, e a minha mãe, Dona Eliza, *In memoriam*, por nunca deixar de acreditar em mim mesmo quando o mundo insistia em dizer-me não.

Nomear a todos poderia fazer-me cometer uma grande injustiça se esquecesse o nome de alguns desses tantos amigos que me socorreram, motivo pelo qual nomeio como representantes de todos que me auxiliaram a chegar até aqui minha querida amiga Bianca Garcia Neri, meu irmão Ulisses Pessôa dos Santos e meu amigo Marco A. Castro, meus agradecimentos.

No entanto, seria impossível deixar de citar e agradecer todo o apoio, incentivo, carinho e a plena confiança de que eu conseguiria atingir minha meta se não fosse a minha mulher, amiga, companheira e amor de minha vida Adriana Rodrigues, que, a todo tempo, sempre esteve a meu lado, ora com palavras de incentivo, ora com sugestões, e muitas horas abrindo mão de passeios, diversões e a minha própria companhia, auxiliando-me com seu silêncio solidário, sua aparição com um café, um lanche, um simples olhar, perguntando-me se precisava de alguma coisa. Para Adriana Rodrigues, divido este trabalho com muito amor.

Não poderia deixar de agradecer ao Prof^o. Rafael Mario Iório Filho que, em uma noite na aula do Curso de Especialização em Direito Tributário da EMERJ, orientou-me como entrar no PPGD da UNESA, iniciando ali uma grande e respeitosa amizade, carinho e acima de tudo grande admiração por tudo de bom que me proporcionou desde aquele momento, cuja demonstração de grandeza, generosidade e humildade, serviu-me como norte nesta caminhada.

Agradeço também de forma especial a Prof^a. Fernanda Duarte Lopes Lucas da Silva todo o carinho e paciência em que ouvia minhas dúvidas, orientando-me qual o melhor caminho a seguir, sempre com um belo sorriso no rosto, corrigindo os desvios que cometia ao longo desse trabalho, demonstrando que a imensurável cultura que detém, serve-lhe como um bálsamo para sua existência alegre, pacífica, amiga e acima de tudo, generosa.

Estendo meus agradecimentos a todos os meus professores que me acreditaram e sempre me deram o melhor de sí para que eu pudesse entender os caminhos acadêmicos e que me serviram de espelho.

Não poderia esquecer de agradecer aos meus queridos amigos do grupo NED-CPD-PPGED-UNESA pelos belos momentos que vivemos e que guardarei na memória e no coração todos estes maravilhosos tempos em que passamos juntos.

A primeira igualdade é a justiça.

Victor Hugo.

RODRIGUES, Geraldo. **ENTRE O IDEAL E O REAL**: Um estudo empírico sobre as penas aplicadas em algumas varas criminais nas Comarcas do Rio de Janeiro, de Niterói e de São Gonçalo, no período compreendido entre 2005 a 2015.

RESUMO

A presente dissertação tem por objetivo analisar de que forma foram aplicadas as penas em algumas varas criminais do Estado do Rio de Janeiro, em um período compreendido entre os anos de 2005 e 2015, nas comarcas da Capital, Niterói e São Gonçalo. De uma maneira clássica, ao encarar os dados da pesquisa, depara-se com um quadro demonstrativo de como são prolatadas as sentenças judiciais, em especial nos processos penais, em razão da diversidade de entendimentos a respeito de seguirem ou não os critérios literais das leis, as súmulas tradicionais e as jurisprudências quando explicitam as fundamentações de suas decisões. Observa-se também nessa pesquisa de que forma o tratamento particularizado dado aos apenados tem como base a sua condição financeira e social, uma vez que o estudo aponta como o início de um processo com sentenças equivocadas prossegue nesse mesmo diapasão na execução da pena aplicada, culminando com o cumprimento dessa pena em condições desfavoráveis àqueles que, em confronto com os ditames constitucionais, não são iguais perante a lei, devido as dificuldades que possuem em recorrerem até as últimas instâncias da pena aplicada que consideravam injustas. A pesquisa mostra ainda que a dificuldade em ter os dados para conhecer a realidade do nosso sistema penal, só faz com que o desconhecimento desta realidade aprofunde ainda mais esta situação de inconstitucionalidade. O apenado invisível, que não aparece em estatísticas, é aquele que mais sente na sua existência o descaso do Estado em fornecer ferramentas adequadas aos pesquisadores para que estes possam apontar onde pode ser encontrado o cerne dos problemas e de que maneira, ao serem apontados, estes problemas, através de um pacto social entre todos os entes envolvidos, poderão ser solucionados. Ao final, os resultados da pesquisa demonstram que a cultura jurídica brasileira espelha um quadro que ainda está longe de ser mudado, ao reproduzir as desigualdades e insegurança jurídica, em especial aos despossuídos, mantendo-se assim uma sociedade hierarquizada.

Palavras- chave: particularização; apenado invisível; desatenção; equívocos jurídicos; sentenças equivocadas

RODRIGUES, Geraldo. BETWEEN THE IDEAL AND THE REAL: An empirical study on the penalties applied in some criminal courts in Rio de Janeiro, Niterói and São Gonçalo, in the period between 2005 and 2015.

ABSTRACT

The purpose of this dissertation is to analyze how the penalties were applied in some criminal courts of the State of Rio de Janeiro, between 2005 and 2015, in the districts of the Capital, Niterói and São Gonçalo. In a classic way, when looking at the data of the research, it is faced with a demonstration of how penalties are applied in judicial sentences, in criminal proceedings, because of the diversity of understandings about whether or not judges follow the literal criteria of laws, precedents and jurisprudential understandings when they explain the reasons for their decisions. It is also observed in this research how the particular treatment given to the offenders is based on their financial and social condition, since the study points out how the beginning of a process with wrong sentences continues in the same time frame in the execution of the sentence applied, culminating in the fulfillment of this sentence in conditions unfavorable to those who, in comparison with the constitutional dictates, are not equal before the law, due to the difficulties they have in appealing to the last instances of the sentence that they considered unfair. The research also shows that the difficulty in having the data to know the reality of our penal system, only makes the ignorance of this reality further deepens this situation of unconstitutionality. The unseen distress, which does not appear in statistics, is the one that most senses in its existence the neglect of the State in providing adequate tools to the researchers so that they can point out where the heart of the problems can be found and how, when they are pointed out, these problems, through a social pact between all the entities involved, can be solved. In the end, the research results show that Brazilian legal culture mirrors a framework that is still far from being changed, reproducing inequalities and legal insecurity, especially the dispossessed, thus maintaining a hierarchical society.

Keywords: particularization; distressed invisible; inattention; legal misconduct; wrong sentences

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO.....	10
------------------------	-----------

CAPÍTULO I – O PROBLEMA DA PESQUISA.....	15
1. Questões metodológicas – definindo o objeto a ser pesquisado.....	15
2. A importância da interdisciplinaridade na pesquisa empírica no Direito.....	20
3. A desigualdade como fonte da injustiça.....	26
CAPÍTULO II – O SISTEMA IDEAL. UMA DESCRIÇÃO DA MOLDURA NORMATIVA QUE DISCIPLINA A APLICAÇÃO DA PENA PELO JUIZ.....	28
1. O que diz a Constituição Federal em face do comportamento jurídico na aplicação da pena.....	30
2. O que diz o Código Penal Brasileiro a respeito da regulamentação da individualização das penas.....	31
3. As 08 circunstâncias que influenciam na dosagem da pena.....	35
4. Regime inicial para cumprimento da pena.....	41
5. Substituição da pena privativa de liberdade por outra espécie de pena.....	44.
6. Suspensão condicional da pena.....	44
7. Detração.....	45
8. Causas pertinentes ao crime tentado na aplicação da pena.....	49
9. Súmulas e jurisprudências.....	49
CAPÍTULO III – O REAL – A DIFERENÇA ENTRE O MUNDO IDEALIZADO NA NORMA E NA DOUTRINA E AQUILO QUE DE FATO ACONTECE NO DIA A DIA.....	52

O que os dados demonstram.....	52
Caso 1. Sentenças absolutórias – absolvição por falta de provas.....	53
Caso 2. Sentenças com erro material no cálculo dosimétrico das penas.....	58
Caso 3. Sentenças que não aplicaram a diminuição da pena pela confissão do réu.....	61
Caso 4. Sentenças que foram prolatadas levando em consideração a percepção pessoal do juiz.....	66
Caso .5. Sentenças relativas a detração penal.....	74
Caso 6. Sentenças anuladas e/ou reformadas por erro na sua capitulação.....	79
Caso 7. Sentenças com entendimentos heterogêneos concernentes ao crime tentado.....	81
Caso 8. Sentenças que desrespeitam as súmulas do Superior Tribunal de Justiça e do Supremo Tribunal Federal.....	89
CONCLUSÃO.....	94
REFERÊNCIAS.....	96