



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

SENTENÇA

Processo Digital nº: **1059191-91.2016.8.26.0100**
 Classe - Assunto: **Ação Civil Pública - Indenização por Dano Moral**
 Requerente: **Defensoria Pública do Estado de São Paulo**
 Requerido: **Rodrigo Piologo e outros**

Juiz(a) de Direito: Dr(a). **Guilherme Madeira Dezem**

Vistos.

ROGÉRIO GONÇALVES FERREIRA VILELA e FÁBRICA DE QUADRINHOS NÚCLEO DE ARTES LTDA. – ME postularam pela produção das provas testemunhal e documental (fls. 701/702); a autora, por sua vez, juntou aos autos mídia com cópia dos vídeos objetos deste litígio (fls. 714 e 718).

O MP, na qualidade de fiscal da ordem jurídica, ofereceu parecer às fls. 741/765, opinando pela procedência.

Vieram documentos.

É o relatório.

Fundamento e Decido.

Conheço do pedido nesta fase. Faço-o com supedâneo no artigo 355, inciso I, do Código de Processo Civil, sendo desnecessária a produção de outras provas, sobretudo em audiência. Assim, indefiro a produção das provas requeridas pelos corréus, uma vez que prescindíveis ao deslinde do feito, nos termos do art. 370, parágrafo único, do CPC.

Com relação às preliminares arguidas pelos réus, estas não podem ser acolhidas. Na verdade, pela teoria da asserção, e, dada a profundidade da cognição, as matérias alegadas são de mérito e como tal serão analisadas.

No mérito, a análise será cindida entre a responsabilidade dos provedores de aplicações de internet (GOOGLE, TWITTER e FACEBOOK) e a dos produtores do conteúdo



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

objeto do litígio (RODRIGO PIÓLOGO, RICARDO PIÓLOGO, ROGÉRIO GONÇALVES FERREIRA VILELA e FÁBRICA DE QUADRINHOS NÚCLEO DE ARTES LTDA. – ME).

Em primeiro lugar, faz-se mister destacar que a Defensoria Pública tem legitimidade para ajuizar ação civil pública, pelo menos, desde a Lei 11.448/07, que conferiu nova redação ao art. 5º da Lei 7.347/85. Tanto é assim que o STF, no tema de número 607 dos Recursos Extraordinários submetidos ao regime de Repercussão Geral, fixou tese nesse sentido.

Além disso, a Defensoria Pública, instituição essencial à justiça, tem como atribuições “a orientação jurídica, a promoção dos direitos humanos e a defesa, em todos os graus, judicial e extrajudicial, dos direitos individuais e coletivos, de forma integral e gratuita, aos necessitados” (art. 134 da CF).

Daí porque, à luz da definição legal de interesses e direitos coletivos (art. 81 do CDC), é plenamente viável que a instituição ajuíze ação civil pública para defesa de grupos e segmentos historicamente marginalizados e discriminados, como a população LGBT e as mulheres. Nesse sentido, a respeito dos efeitos sociais nocivos da homofobia e da misoginia, verifica-se, inclusive, que a autora instruiu sua petição inicial com dados extraídos de pesquisas acadêmicas (fls. 15/16).

De igual modo, a Defensoria Pública também tem por dever zelar para que crianças e adolescentes tenham acesso à cultura e à informação que respeitem sua condição peculiar de pessoa em desenvolvimento, nos exatos termos dos arts. 227 da CF e 71 do ECA. Afinal, a tutela prioritária a ser dirigida a menores é imprescindível ao aperfeiçoamento do respeito aos direitos humanos.

Evidente, portanto, sua legitimidade para o ajuizamento desta ação.

Em relação aos provedores de aplicações de internet, o pedido é improcedente.

Razão lhes assiste ao sustentarem sua irresponsabilidade civil, nos termos do art. 19 da Lei 12.965/14 (Marco Civil da Internet).

Em que pese a autora tenha notificado extrajudicialmente os corréus a removerem o conteúdo (fls. 240/243 e 274), a lei exige ordem judicial específica para tanto. Os provedores só poderão ser responsabilizados civilmente por conteúdo gerado por terceiros se não atenderem à determinação judicial, exceção feita à hipótese do art. 21 da Lei 12.965/14, que dispõe sobre a



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

salvaguarda preventiva de usuários vítimas da chamada *revenge pornography* ou *porn revenge* (pornografia de vingança, em tradução livre).

Com efeito, antes da entrada em vigor do Marco Civil da Internet, o STJ tinha firmado posição no sentido de que o provedor, notificado extrajudicialmente, deveria retirar da internet o conteúdo reputado ilícito, sob pena de responsabilização solidária. É o que se verifica nos precedentes apresentados pela autora.

Ocorre, entretanto, que o Marco Civil da Internet adotou sistemática diversa, passando a exigir prévia ordem judicial de remoção do conteúdo, conforme supramencionado. Em consequência, o próprio STJ já apresentou nova orientação:

RECURSO ESPECIAL. OBRIGAÇÃO DE FAZER E REPARAÇÃO CIVIL. DANOS MORAIS E MATERIAIS. PROVEDOR DE SERVIÇOS DE INTERNET. REDE SOCIAL "ORKUT". RESPONSABILIDADE SUBJETIVA. CONTROLE EDITORIAL. INEXISTÊNCIA. APRECIÇÃO E NOTIFICAÇÃO JUDICIAL. NECESSIDADE. ART. 19, § 1º, DA LEI Nº 12.965/2014 (MARCO CIVIL DA INTERNET). INDICAÇÃO DA URL. MONITORAMENTO DA REDE. CENSURA PRÉVIA. IMPOSSIBILIDADE. RESSARCIMENTO DOS HONORÁRIOS CONTRATUAIS. NÃO CABIMENTO. 1. Cuida-se de ação de obrigação de fazer cumulada com indenização por danos morais e materiais, decorrentes de disponibilização, em rede social, de material considerado ofensivo à honra do autor. 2. A responsabilidade dos provedores de conteúdo de internet em geral depende da existência ou não do controle editorial do material disponibilizado na rede. Não havendo esse controle, a responsabilização somente é devida se, após notificação judicial para a retirada do material, mantiver-se inerte. Se houver o controle, o provedor de conteúdo torna-se responsável pelo material publicado independentemente de notificação. Precedentes do STJ. 3. Cabe ao Poder Judiciário ponderar os elementos da responsabilidade civil dos indivíduos, nos casos de manifestações de pensamento na internet, em conjunto com o princípio constitucional de liberdade de expressão (art. 220, § 2º, da Constituição Federal). 4. **A jurisprudência do STJ, em harmonia com o art. 19, § 1º, da Lei nº 12.965/2014 (Marco Civil da Internet), entende necessária a notificação judicial ao provedor de conteúdo ou de hospedagem para retirada de material apontado como infringente, com a indicação clara e específica da URL - Universal Resource Locator.** 5.



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

Não se pode impor ao provedor de internet que monitore o conteúdo produzido pelos usuários da rede, de modo a impedir, ou censurar previamente, a divulgação de futuras manifestações ofensivas contra determinado indivíduo. 6. A Segunda Seção do STJ já se pronunciou no sentido de ser incabível a condenação da parte sucumbente aos honorários contratuais despendidos pela vencedora. 7. Recurso especial provido. (REsp 1568935 / RJ, Relator Ministro RICARDO VILLAS BÔAS CUEVA, T3 - TERCEIRA TURMA, j. 05/04/2016, grifo nosso)

Impõe-se, portanto, a rejeição do pedido em face dos provedores de aplicações de internet.

Passo agora à análise do pedido frente aos produtores do conteúdo.

Aqui, o pedido também é improcedente.

De início, é importante frisar as principais normas constitucionais e convencionais aplicáveis ao caso dos autos. São elas:

“DECRETO No 592, DE 6 DE JULHO DE 1992. Atos Internacionais. Pacto Internacional sobre Direitos Civis e Políticos. PARTE II ARTIGO 2 1. Os Estados Partes do presente pacto comprometem-se a respeitar e garantir a todos os indivíduos que se achem em seu território e que estejam sujeitos a sua jurisdição os direitos reconhecidos no presente Pacto, sem discriminação alguma por motivo de raça, cor, sexo, língua, religião, opinião política ou de outra natureza, origem nacional ou social, situação econômica, nascimento ou qualquer condição. 2. Na ausência de medidas legislativas ou de outra natureza destinadas a tornar efetivos os direitos reconhecidos no presente Pacto, os Estados Partes do presente Pacto comprometem-se a tomar as providências necessárias com vistas a adotá-las, levando em consideração seus respectivos procedimentos constitucionais e as disposições do presente Pacto. ARTIGO 3 Os Estados Partes no presente Pacto comprometem-se a assegurar a homens e mulheres igualdade no gozo de todos os direitos civis e políticos enunciados no presente Pacto. ARTIGO 19 1. ninguém poderá ser molestado por suas opiniões. 2. Toda pessoa terá direito à liberdade de expressão; esse direito incluirá a liberdade de procurar, receber e difundir informações e idéias de qualquer natureza, independentemente de considerações de fronteiras, verbalmente ou por escrito, em forma impressa ou artística, ou por qualquer outro meio de sua escolha. 3. O exercício do direito previsto no parágrafo 2 do presente artigo implicará deveres e responsabilidades especiais. Conseqüentemente, poderá estar sujeito a certas restrições, que devem, entretanto, ser expressamente previstas em lei e que se façam necessárias para: a) assegurar o respeito dos direitos e da reputação das demais pessoas; b) proteger a segurança nacional, a ordem, a saúde ou a moral públicas. ARTIGO 20 1. Será proibida por lei qualquer propaganda em favor da guerra. 2. Será proibida por lei qualquer apologia do ódio nacional, racial ou religioso que constitua incitamento à discriminação, à hostilidade ou a violência. ARTIGO 26 Todas as pessoas são iguais perante a lei e têm direito, sem discriminação alguma, a igual proteção da Lei. A este respeito, a lei deverá proibir qualquer forma de discriminação e garantir a todas as pessoas proteção igual e eficaz contra qualquer discriminação por motivo de raça, cor, sexo, língua, religião, opinião política ou de outra natureza, origem nacional ou social, situação econômica, nascimento ou qualquer outra situação.

DECRETO No 678, DE 6 DE NOVEMBRO DE 1992. Promulga a Convenção Americana sobre Direitos Humanos (Pacto de São José da Costa Rica), de 22 de novembro de 1969. Artigo 11. Proteção da honra e da dignidade 1. Toda pessoa tem direito ao respeito de sua honra e ao reconhecimento de sua dignidade. 2. Ninguém pode ser objeto de ingerências arbitrárias ou abusivas em sua vida privada, na de sua família, em seu domicílio ou em sua correspondência, nem de ofensas ilegais à sua honra ou reputação. 3. Toda pessoa tem direito à proteção da lei contra tais ingerências ou tais ofensas. Artigo 13. Liberdade de pensamento e de expressão 1. Toda pessoa tem direito à liberdade de pensamento e de expressão. Esse direito compreende a liberdade de buscar, receber e difundir informações e idéias de toda natureza, sem consideração de fronteiras, verbalmente ou por escrito, ou em forma impressa ou artística, ou por qualquer outro processo de sua escolha. 2. O exercício do direito previsto no inciso precedente não pode estar sujeito a censura prévia, mas a responsabilidades ulteriores, que devem ser expressamente fixadas



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

pela lei e ser necessárias para assegurar: a. o respeito aos direitos ou à reputação das demais pessoas; ou b. a proteção da segurança nacional, da ordem pública, ou da saúde ou da moral públicas. 3. Não se pode restringir o direito de expressão por vias ou meios indiretos, tais como o abuso de controles oficiais ou particulares de papel de imprensa, de freqüências radioelétricas ou de equipamentos e aparelhos usados na difusão de informação, nem por quaisquer outros meios destinados a obstar a comunicação e a circulação de idéias e opiniões. 4. A lei pode submeter os espetáculos públicos a censura prévia, com o objetivo exclusivo de regular o acesso a eles, para proteção moral da infância e da adolescência, sem prejuízo do disposto no inciso 2. 5. A lei deve proibir toda propaganda a favor da guerra, bem como toda apologia ao ódio nacional, racial ou religioso que constitua incitação à discriminação, à hostilidade, ao crime ou à violência. Artigo 24. Igualdade perante a lei Todas as pessoas são iguais perante a lei. Por conseguinte, têm direito, sem discriminação, a igual proteção da lei.

CONSTITUIÇÃO DA REPÚBLICA FEDERATIVA DO BRASIL DE 1988 Art. 1º A República Federativa do Brasil, formada pela união indissolúvel dos Estados e Municípios e do Distrito Federal, constitui-se em Estado Democrático de Direito e tem como fundamentos: III - a dignidade da pessoa humana; V - o pluralismo político. Art. 3º Constituem objetivos fundamentais da República Federativa do Brasil: IV - promover o bem de todos, sem preconceitos de origem, raça, sexo, cor, idade e quaisquer outras formas de discriminação. Art. 5º Todos são iguais perante a lei, sem distinção de qualquer natureza, garantindo-se aos brasileiros e aos estrangeiros residentes no País a inviolabilidade do direito à vida, à liberdade, à igualdade, à segurança e à propriedade, nos termos seguintes: I - homens e mulheres são iguais em direitos e obrigações, nos termos desta Constituição; IV - é livre a manifestação do pensamento, sendo vedado o anonimato; IX - é livre a expressão da atividade intelectual, artística, científica e de comunicação, independentemente de censura ou licença; X - são invioláveis a intimidade, a vida privada, a honra e a imagem das pessoas, assegurado o direito a indenização pelo dano material ou moral decorrente de sua violação; XIV - é assegurado a todos o acesso à informação e resguardado o sigilo da fonte, quando necessário ao exercício profissional; § 2º Os direitos e garantias expressos nesta Constituição não excluem outros decorrentes do regime e dos princípios por ela adotados, ou dos tratados internacionais em que a República Federativa do Brasil seja parte. Art. 220. A manifestação do pensamento, a criação, a expressão e a informação, sob qualquer forma, processo ou veículo não sofrerão qualquer restrição, observado o disposto nesta Constituição. § 1º Nenhuma lei conterá dispositivo que possa constituir embaraço à plena liberdade de informação jornalística em qualquer veículo de comunicação social, observado o disposto no art. 5º, IV, V, X, XIII e XIV. § 2º É vedada toda e qualquer censura de natureza política, ideológica e artística."

De igual modo, vale mencionar os titulares dos direitos envolvidos neste litígio. De um lado, os réus produtores do conteúdo, enquanto titulares da liberdade de expressão; e, do outro, as mulheres e a população LGBT, grupos sociais atingidos diretamente pelo conteúdo da manifestação, na qualidade de titulares dos direitos da personalidade supostamente ofendidos.

Fixadas estas premissas, cabe esclarecer que a liberdade de expressão, não obstante ter envergadura constitucional na maior parte das sociedades ocidentais, apresenta diferente posição nos diversos sistemas jurídicos que a consagram.

A título ilustrativo, destaca-se o sistema norte-americano. Nos Estados Unidos da América (EUA), a Suprema Corte, historicamente, vem apresentando posicionamento liberal sobre o tema, dando lugar privilegiado à liberdade de expressão em seu ordenamento.

Como referência do entendimento da Suprema Corte dos EUA, tem-se o caso *Brandenburg v. Ohio* (1969). Neste, à luz da Primeira Emenda à Constituição dos EUA, foi desenvolvido o chamado *Brandenburg test*, segundo o qual os discursos só podem ser proibidos se estes forem dirigidos a incitar ou a produzir ações ilegais (*lawless action*) e se for provável que, de fato, incite ou produza tais ações.



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

Ademais, é dentro deste contexto de limitação à liberdade de expressão com base na potencialidade de efeitos concretos que a jurisprudência da Suprema Corte dos EUA não admite as *fighting words* (palavras de combate, em tradução de livre). A rigor, vedam-se manifestações as quais podem levar a respostas violentas por parte da audiência, como, por exemplo, gritar fogo em uma sala de cinema lotada ou clamar pelo extermínio de determinado segmento da sociedade.

Diversamente, no ordenamento jurídico brasileiro, a liberdade de expressão não goza do mesmo privilégio em que se manifesta no sistema norte-americano. Aqui, a liberdade de expressão deve ser exercida de maneira harmônica com os demais valores constitucionais de igual estatura (sem prejuízo do que dispõe o art. 5º, §2º da CF), como a dignidade da pessoa humana e a igualdade.

Daí porque, tendo em vista que a CF consagrou direitos fundamentais que, por vezes, podem se contrapor, exige-se o emprego da técnica de ponderação diante de eventuais colisões no âmbito de casos concretos.

Nesse sentido, para melhor compreender os limites à liberdade de expressão, colaciona-se ementa do caso *Ellwanger*, julgado pelo Pleno do STF em setembro de 2009 e considerado o *leading case* pátrio sobre a matéria em debate. Veja:

HABEAS-CORPUS. PUBLICAÇÃO DE LIVROS: ANTI-SEMITISMO. RACISMO. CRIME IMPRESCRITÍVEL. CONCEITUAÇÃO. ABRANGÊNCIA CONSTITUCIONAL. LIBERDADE DE EXPRESSÃO. LIMITES. ORDEM DENEGADA. 1. Escrever, editar, divulgar e comercializar livros "fazendo apologia de idéias preconceituosas e discriminatórias" contra a comunidade judaica (Lei 7716/89, artigo 20, na redação dada pela Lei 8081/90) constitui crime de racismo sujeito às cláusulas de inafiançabilidade e imprescritibilidade (CF, artigo 5º, XLII). 2. Aplicação do princípio da prescritibilidade geral dos crimes: se os judeus não são uma raça, segue-se que contra eles não pode haver discriminação capaz de ensejar a exceção constitucional de imprescritibilidade. Inconsistência da premissa. 3. Raça humana. Subdivisão. Inexistência. Com a definição e o mapeamento do genoma humano, cientificamente não existem distinções entre os homens, seja pela segmentação da pele, formato dos olhos, altura, pêlos ou por quaisquer outras características físicas, visto que todos se qualificam como espécie humana. Não há diferenças biológicas entre os seres humanos. Na essência são todos iguais. 4. Raça e racismo. A divisão dos seres humanos em raças resulta de um processo



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

de conteúdo meramente político-social. Desse pressuposto origina-se o racismo que, por sua vez, gera a discriminação e o preconceito segregacionista. 5. Fundamento do núcleo do pensamento do nacional-socialismo de que os judeus e os arianos formam raças distintas. Os primeiros seriam raça inferior, nefasta e infecta, características suficientes para justificar a segregação e o extermínio: inconciliabilidade com os padrões éticos e morais definidos na Carta Política do Brasil e do mundo contemporâneo, sob os quais se ergue e se harmoniza o estado democrático. Estigmas que por si só evidenciam crime de racismo. Concepção atentatória dos princípios nos quais se erige e se organiza a sociedade humana, baseada na respeitabilidade e dignidade do ser humano e de sua pacífica convivência no meio social. Condutas e evocações aéticas e imorais que implicam repulsiva ação estatal por se revestirem de densa intolerabilidade, de sorte a afrontar o ordenamento infraconstitucional e constitucional do País. 6. Adesão do Brasil a tratados e acordos multilaterais, que energicamente repudiam quaisquer discriminações raciais, aí compreendidas as distinções entre os homens por restrições ou preferências oriundas de raça, cor, credo, descendência ou origem nacional ou étnica, inspiradas na pretensa superioridade de um povo sobre outro, de que são exemplos a xenofobia, "negrofobia", "islamafobia" e o anti-semitismo. 7. A Constituição Federal de 1988 impôs aos agentes de delitos dessa natureza, pela gravidade e repulsividade da ofensa, a cláusula de imprescritibilidade, para que fique, ad perpetuam rei memoriam, verberado o repúdio e a abjeção da sociedade nacional à sua prática. 8. Racismo. Abrangência. Compatibilização dos conceitos etimológicos, etnológicos, sociológicos, antropológicos ou biológicos, de modo a construir a definição jurídico-constitucional do termo. Interpretação teleológica e sistêmica da Constituição Federal, conjugando fatores e circunstâncias históricas, políticas e sociais que regeram sua formação e aplicação, a fim de obter-se o real sentido e alcance da norma. 9. Direito comparado. A exemplo do Brasil as legislações de países organizados sob a égide do estado moderno de direito democrático igualmente adotam em seu ordenamento legal punições para delitos que estimulem e propaguem segregação racial. Manifestações da Suprema Corte Norte-Americana, da Câmara dos Lordes da Inglaterra e da Corte de Apelação da Califórnia nos Estados Unidos que consagraram entendimento que aplicam sanções àqueles que transgridem as regras de boa convivência social com grupos humanos que simbolizem a prática de racismo. 10. A edição e publicação de obras escritas veiculando idéias anti-semitas, que buscam resgatar e dar credibilidade à concepção racial definida pelo regime nazista, negadoras e



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

subversoras de fatos históricos incontrovertidos como o holocausto, consubstanciadas na pretensa inferioridade e desqualificação do povo judeu, equivalem à incitação ao discrimen com acentuado conteúdo racista, reforçadas pelas conseqüências históricas dos atos em que se baseiam. 11. Explícita conduta do agente responsável pelo agravo revelador de manifesto dolo, baseada na equivocada premissa de que os judeus não só são uma raça, mas, mais do que isso, um segmento racial atávica e geneticamente menor e pernicioso. 12. Discriminação que, no caso, se evidencia como deliberada e dirigida especificamente aos judeus, que configura ato ilícito de prática de racismo, com as conseqüências gravosas que o acompanham. 13. Liberdade de expressão. Garantia constitucional que não se tem como absoluta. Limites morais e jurídicos. O direito à livre expressão não pode abrigar, em sua abrangência, manifestações de conteúdo imoral que implicam ilicitude penal. 14. As liberdades públicas não são incondicionais, por isso devem ser exercidas de maneira harmônica, observados os limites definidos na própria Constituição Federal (CF, artigo 5º, § 2º, primeira parte). O preceito fundamental de liberdade de expressão não consagra o "direito à incitação ao racismo", dado que um direito individual não pode constituir-se em salvaguarda de condutas ilícitas, como sucede com os delitos contra a honra. Prevalência dos princípios da dignidade da pessoa humana e da igualdade jurídica. 15. "Existe um nexo estreito entre a imprescritibilidade, este tempo jurídico que se escoia sem encontrar termo, e a memória, apelo do passado à disposição dos vivos, triunfo da lembrança sobre o esquecimento". No estado de direito democrático devem ser intransigentemente respeitados os princípios que garantem a prevalência dos direitos humanos. Jamais podem se apagar da memória dos povos que se pretendam justos os atos repulsivos do passado que permitiram e incentivaram o ódio entre iguais por motivos raciais de torpeza inominável. 16. A ausência de prescrição nos crimes de racismo justifica-se como alerta grave para as gerações de hoje e de amanhã, para que se impeça a reinstauração de velhos e ultrapassados conceitos que a consciência jurídica e histórica não mais admitem. Ordem denegada. (HC 82424/RS - RIO GRANDE DO SUL, Relator Min. MOREIRA ALVES, Relator p/ Acórdão: Min. MAURÍCIO CORRÊA, Tribunal Pleno, j. 17/09/2003)

Em breve síntese, da posição do STF, entende-se que, em nível nacional, a liberdade de expressão não permite manifestações de conteúdo imoral **que configurem ilícito penal**, ainda que se trate de uma opinião. Assim, *a contrario sensu*, **conclui-se que manifestações do**



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

pensamento não podem ser restringidas, se lícitas penalmente.

No caso em tela, é de se ressaltar que o entendimento do STF será observado e tomado como base, em prestígio à estabilidade, à integridade e à coerência, que cabem à jurisprudência, consoante estabelece o art. 926 do CPC.

Antes de a análise focar propriamente no conteúdo produzido pelos réus, algumas ponderações devem ser apresentadas. Primeiramente, é de se ter em mente que, no caso dos autos, discutem-se os limites da liberdade artística, espécie de maior proteção do gênero liberdade de expressão.

Dentro da liberdade artística, debate-se o humor, uma forma específica de comunicação a qual, por definição, manifesta-se de forma equívoca e polissêmica. Dessa forma, pelas próprias peculiaridades apresentadas pela manifestação de pensamento que se propõe humorística, reputa-se imprescindível que se assista aos vídeos produzidos pelos réus para formação de qualquer juízo a respeito.

Não se desconhece, é claro, os conceitos de discriminação direta e indireta que foram entre nós brilhantemente apresentados por Adilson José Moreira em *O que é discriminação? Belo horizonte (MG): Letramento: Casa do Direito: Justificando*, 2017.

A questão toda é que o conteúdo objeto deste litígio se encontra em linha limítrofe: não há o claro cometimento de crime por parte dos réus, nem mesmo na questionável figura jurídica da “apologia ao crime”.

Neste quadro, não pode o Estado-juiz impedir a sua livre circulação. É de se notar que, por mais desprezíveis que as mensagens veiculadas pelos réus possam parecer (e a meu juízo são desprezíveis), não se tem a caracterização de ilícito penal a justificar a intervenção estatal.

Com efeito, nas publicações, não há ofensa a pessoa(s) determinada(s), o que afasta a ocorrência de delitos contra a honra. De igual modo, o crime de racismo, tal como tipificado na Lei 7.716/89, não leva em consideração discriminações por questões de gênero e de orientação sexual.

Vi o conteúdo por mais de uma vez: representam, quando muito, uma versão piorada e sem talento daquele famoso desenho “South Park”. No entanto, este juízo estético é unicamente meu e pode ser que haja quem goste dos desenhos dos réus ou veja neles talento.



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

Não pode o Estado limitar a liberdade de expressão se não houver ilícito civil ou crime praticado pelos réus. Neste caso estão em uma linha limítrofe e, nesta linha, tenho por princípio que, na dúvida, deve prevalecer a liberdade de expressão.

Anoto que os valores representados pela imagem e pelos vídeos produzidos e divulgados pelos réus contam com veemente repúdio por parte deste julgador. A estigmatização e a marginalização de grupos sociais historicamente desfavorecidos (no caso: mulheres e população LGBT) são totalmente contrárias às minhas crenças pessoais.

De qualquer forma, o direito não é pautado por juízos estéticos baseados em opiniões, sentimentos e emoções. Em suma, em que pese o desconforto e a repugnância gerados pelo conteúdo em comento, os réus têm o direito de se manifestar artisticamente nesse sentido, e, por isso, o pedido em seu desfavor deve ser rejeitado.

Afinal de contas, é disso que se trata a liberdade de pensamento e de expressão: liberdade para as ideias que eu não concordo, sob pena do outro também querer limitar as minhas ideias com as quais ele não concorda.

O Brasil vive, hoje, delicado momento neste tema, e o perigo está na esquina da nossa era: grupos dos mais variados espectros político-ideológicos querem tentar limitar a ação de outros grupos.

Exemplos, nesta data, não faltam. Se a pressão de indivíduos para o cancelamento de determinada manifestação de ideia é delicada, a limitação da ideia pelo Estado é ainda mais perigosa.

Há um fio que une todos estes casos, que se trata da intolerância pela ideia do outro. Esta intolerância não pode ser aceita pois a base da sociedade esta no seu caráter múltiplo.

Em suma, não havendo conduta criminosa por parte dos réus, não há como proibir sua manifestação, por mais abjeta, repugnante e vil que seja, a meu juízo.

Ante o exposto, em relação aos corréus TWITTER BRASIL, FACEBOOK BRASIL e GOOGLE BRASIL, **REJEITO** o pedido, com resolução do mérito, nos termos do artigo 487, I, do Código de Processo Civil.

Deixo de fixar honorários de sucumbência, nos termos do art. 87 do CDC c/c art. 21 da Lei 7.347/85.



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL
PRAÇA JOÃO MENDES S/Nº, São Paulo - SP - CEP 01501-900

Em relação aos corréus RODRIGO PIÓLOGO, RICARDO PIÓLOGO, ROGÉRIO GONÇALVES FERREIRA VILELA e FÁBRICA DE QUADRINHOS NÚCLEO DE ARTES LTDA. – ME, **REJEITO** o pedido, com resolução do mérito, nos termos do artigo 487, I, do Código de Processo Civil.

Deixo de fixar honorários de sucumbência, nos termos do art. 87 do CDC c/c art. 21 da Lei 7.347/85.

Ciência ao MP.

P.R.I.

São Paulo, 18 de setembro de 2017.

**DOCUMENTO ASSINADO DIGITALMENTE NOS TERMOS DA LEI 11.419/2006,
CONFORME IMPRESSÃO À MARGEM DIREITA**


TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO
COMARCA DE SÃO PAULO
FORO CENTRAL CÍVEL
44ª VARA CÍVEL

Praça João Mendes s/nº, 14º andar - sala nº 1400/1414, Centro - CEP 01501-900, Fone: (11), São Paulo-SP - E-mail: upj41a45@tjsp.jus.br

Horário de Atendimento ao Público: das 12h30min às 19h00min
DECISÃO

Processo Digital nº: **1059191-91.2016.8.26.0100**
 Classe - Assunto: **Ação Civil Pública - Indenização por Dano Moral**
 Requerente: **Defensoria Pública do Estado de São Paulo**
 Requerido: **Rodrigo Piologo e outros**

Juiz(a) de Direito: Dr(a). **Guilherme Madeira Dezem**

Vistos.

Chamo o processo à ordem. Houve algum erro no momento de transferir o texto da sentença para o editor de texto do sistema SAJPG5, o que fez com o que o relatório não fosse lançado em sua integralidade.

Tratando-se de evidente erro material, corrijo-o, de ofício, neste exato momento, na forma do art. 494, I do CPC. Dessa forma, segue abaixo o relatório da sentença:

"Trata-se de ação civil pública ajuizada por DEFENSORIA PÚBLICA DO ESTADO DE SÃO PAULO em face de RODRIGO PIÓLOGO e OUTROS, em que a autora alega, em síntese, que os réus produziram e disponibilizaram conteúdo ofensivo na rede mundial de computadores (*internet*). Destaca que os direitos de minorias, a saber: população LGBT, mulheres, criança e adolescentes, foram e continuam sendo frontalmente atacados.

Ademais, afirma que oficiou extrajudicialmente os corréus provedores de aplicações (GOOGLE, TWITTER e FACEBOOK), requerendo a remoção dos conteúdos em comento. Por não ter sido atendida à solicitação, entende que estes passaram a responder solidariamente pelos danos causados.

Pretende com esta ação a exclusão do conteúdo impugnado, a retratação pelos corréus produtores no mesmo meio, além de compensação pelos danos morais coletivos.

O juízo indeferiu a antecipação dos efeitos da tutela às fls. 276/277, com Agravo de Instrumento, ao qual se deu parcial provimento (fls. 643/652). Ainda sobre o recurso, este juízo verificou, pelo sítio eletrônico do E. TJSP, a pendência de apreciação de embargos de declaração.



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

COMARCA DE SÃO PAULO

FORO CENTRAL CÍVEL

44ª VARA CÍVEL

Praça João Mendes s/nº, 14º andar - sala nº 1400/1414, Centro - CEP 01501-900, Fone: (11), São Paulo-SP - E-mail: upj41a45@tjsp.jus.br

Horário de Atendimento ao Público: das 12h30min às 19h00min

Citados, os réus ofereceram contestação.

O corrêu FACEBOOK BRASIL deduziu sua defesa às fls. 310/355. Arguiu preliminares de ilegitimidade ativa, de ilegitimidade passiva, de ausência de interesse processual e de ausência de documentos essenciais à propositura da ação. No mérito, sustentou a irresponsabilidade de provedores de aplicações de internet por conteúdo gerado por terceiros, nos termos do art. 19 da Lei 12.965/14 (Marco Civil da Internet).

Asseverou que a remoção de conteúdo depende de ordem judicial, sendo insuficiente a simples notificação extrajudicial. Afirmou que a lei não atribuiu ao provedor dever de fiscalizar previamente conteúdo disponibilizado por terceiro. Ressaltou ser imprescindível a indicação do URL (*Universal Resource Locator* ou Localizador Uniforme de Recursos) para fins de identificação do conteúdo na internet. Rechaçou a pretensão reparatória. Pugnou pela improcedência.

Houve réplica às fls. 392/403.

O corrêu TWITTER BRASIL apresentou sua contestação às fls. 414/437. Arguiu preliminar de falta de interesse processual. No mérito, sustentou, em suma, que, por estar plenamente identificada a autoria do conteúdo questionado, não há razão para o direcionamento do pleito ao provedor.

Destacou que a remoção só pode ocorrer mediante ordem judicial, consoante disposições do Marco Civil da Internet e entendimento jurisprudencial. Frisou que não há prova de que tenha recebido a notificação extrajudicial expedida pela autora. Impugnou o pedido de reparação dos danos morais coletivos. Pugnou pela improcedência.

Houve réplica às fls. 634/638.

Os corrêus RODRIGO PIÓLOGO, RICARDO PIÓLOGO, ROGÉRIO GONÇALVES FERREIRA VILELA e FÁBRICA DE QUADRINHOS NÚCLEO DE ARTES LTDA. – ME oferecerem contestação às fls. 498/534. Arguiram preliminar de ausência de interesse processual, de ilegitimidade ativa e de falta de documentos essenciais à propositura da ação.

No mérito, discorreram sobre as atividades desenvolvidas pelos corrêus, especialmente sobre os moldes e as técnicas em que realizam sua produção artística. Alegaram



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

COMARCA DE SÃO PAULO

FORO CENTRAL CÍVEL

44ª VARA CÍVEL

Praça João Mendes s/nº, 14º andar - sala nº 1400/1414, Centro - CEP 01501-900, Fone: (11), São Paulo-SP - E-mail: upj41a45@tjsp.jus.br

Horário de Atendimento ao Público: das 12h30min às 19h00min

inexistir caráter ofensivo nos conteúdos em discussão, os quais foram criados sob o manto da liberdade de expressão artística.

Examinaram, de modo individualizado, cada uma das produções questionadas e concluíram que não se verifica violação à honra ou à imagem de qualquer pessoa ou grupo social. Fizeram considerações sobre a função social cumprida pelo humor. Rechaçaram o pedido de danos morais coletivos. Pugnaram pela improcedência.

Houve réplica às fls. 666/677.

A corrê GOOGLE BRASIL deduziu sua defesa às fls. 592/615. Arguiu preliminar de ilegitimidade ativa, de ausência de interesse processual e de ilegitimidade passiva. No mérito, sustentou a incorrência de ato ilícito ou de abuso de direito, tendo em vista a liberdade de expressão artística e do pensamento, constitucionalmente asseguradas.

No mais, explicou o modo de funcionamento das ferramentas por ela administradas – no caso: *Google Search* e *Youtube*. Impugnou o pedido de exclusão do conteúdo de sua ferramenta de pesquisa, consignando que o sistema de busca não localiza conteúdo cujo URL tiver sido removida. Asseverou que não é responsável civilmente, na forma do Marco Civil da Internet. Pugnou pela improcedência.

Houve réplica às fls. 657/664.

Indagados sobre o interesse em outras provas, os corrêus TWITTER BRASIL, FACEBOOK BRASIL e GOOGLE BRASIL não demonstram interesse na dilação probatória (fls. 684/691, 694/697 e 703/706); os corrêus RODRIGO PIÓLOGO, RICARDO PIÓLOGO, ROGÉRIO GONÇALVES FERREIRA VILELA e FÁBRICA DE QUADRINHOS NÚCLEO DE ARTES LTDA. – ME postularam pela produção das provas testemunhal e documental (fls. 701/702); a autora, por sua vez, juntou aos autos mídia com cópia dos vídeos objetos deste litígio (fls. 714 e 718).

O MP, na qualidade de fiscal da ordem jurídica, ofereceu parecer às fls. 741/765, opinando pela procedência.

Vieram documentos.

É o relatório."



TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

COMARCA DE SÃO PAULO

FORO CENTRAL CÍVEL

44ª VARA CÍVEL

**Praça João Mendes s/nº, 14º andar - sala nº 1400/1414, Centro - CEP
01501-900, Fone: (11), São Paulo-SP - E-mail: upj41a45@tjsp.jus.br**

Horário de Atendimento ao Público: das 12h30min às 19h00min

No mais, mantenho a sentença tal como lançada.

Intime-se.

São Paulo, 19 de setembro de 2017.

**DOCUMENTO ASSINADO DIGITALMENTE NOS TERMOS DA LEI 11.419/2006,
CONFORME IMPRESSÃO À MARGEM DIREITA**