



Nº 8

ISSN 2764-4596

FEVEREIRO/MARÇO/2023

ethikai.com.br

ETHIKAI

ETHIKAI

ETHICS AS A SERVICE

EXPEDIENTE EDITORIAL

Diretor científico: Willis S. Guerra Filho
Vice-diretora científica: Paola Cantarini
Editores executivos: Lucia Santaella, Winfried Nöth, Urbano Nobre Nojosa
Revisão de texto e normatização: Anna Carolina Pinho, Zilda Gonçalves, Jhesica Baccari, Celeida Laporta
Capa e projeto gráfico: Paola Cantarini
Diagramação Digital: Urbano Nobre Nojosa

CONSELHO EDITORIAL

Oswaldo Giacoia Jr, Ordep Serra, Alessandra Silveira, Maria Cristina Vidotte, Marcio Pugliesi, Lucia Leão, Francisco, Balaguer Callejón, Slavoj Zizek, Angelo Ferraro, Wolfgang Hofmann-Riem, Joana Covelo de Abreu, Viviane, Séllos Knoerr, Thiago Felipe Avanci, Caio Sperandeo de Macedo, Fausto Santos de Moraes, Marcelo Graglia, Viviane Sellos Knoerr, Germano André Doederlein Schwartz, Juliana Abrusio Florêncio, Edna Raquel Rodrigues Santos Hogemann, Nuria Belloso Martin, Karen Richmond, Jacobs Edgar Gaston, Caio Lara, Rafael Lima Sakr, Cristina Godoy, Rodrigo Petrônio, Basílele Malomalo, Carlos Frederico Mares, Ann Cavoukian, Alberto Jacob Cerda Silva, Eduardo Vasquez de Castro, Ugo Pagallo, Mark Coeckelbergh, Rafael Dias, Claus Roxin.

OBJETIVOS

Pretendemos com a Revista Científica Ethikai alcançar um público mais amplo, não apenas acadêmico, utilizando-se para tanto também da

linguagem lúdica das artes, além da abordagem interdisciplinar, buscando assim uma perspectiva incluyente, democrática, e ao mesmo tempo científica, mas, sobretudo, uma visão não polarizada, por holística e inclusiva para se repensar as ambivalências e contradições nestes campos do pensamento.

O Instituto Ethikai é uma associação sem fins econômicos ou lucrativos com foco em promover a aplicação ética da tecnologia com emprego da IA, por meio do diálogo entre academia, empresas, órgãos governamentais, artistas e estudantes em geral, produzindo estudos científicos e avançados, contribuindo para a discussão científica e mútuo enriquecimento entre as áreas das ciências, “duras” ou não. Visa-se contribuir para o desenvolvimento das pesquisas científicas com foco na interseção da IA, novas tecnologias e humanidades, de forma a promover a inovação, e de outro lado, verificar os principais desafios e impactos, externalidades positivas e negativas.

Visa-se, com tais publicações disponibilizar uma arena e espaço de debate e diálogo democrático, amplamente aberto, a fim de trazer uma visão não polarizada, não pessimista nem otimista, mas realista, holística e inclusiva para se repensar as ambivalências e contradições que se apresentam.

EIXOS TEMÁTICOS

Linhas de pesquisa:

I. TEORIA DA IA

1. IA e humanidades: autonomia, consciência e responsabilidade
2. IA e filosofia: aspectos filosóficos, éticos e críticos da IA
3. IA e sociedade: Impactos sociais e transformações disruptivas causadas pela IA
4. IA e cultura: Cultura digital (cybercultura)
5. IA, política e comunicação
6. IA e educação: aprendizagem, “Educação 4.0”
7. Ética digital intercultural.
8. Arte, Design e IA
9. IA e Negócios: “Indústria, Serviço, Agricultura 4.0”
10. IA e disrupção/inovação: blockchain, internet das coisas, dos serviços e das emoções (IoT), cidades Inteligentes
11. IA e psicologia: affective computing
12. IA e Direito

II. EMPÍRIA DA IA

ESTRUTURA REVISTA ETHIKAI

PROPOSTA/ CORPO EDITORIAL/
LINHA DE PESQUISA
NORMAS EDITORIAIS /ARTIGOS/
DOSSIES/ENTREVISTAS/RESENHAS

N O R M A S P A R A P U B L I C A Ç Ã O

A Revista ETHIKAI aceita para publicação trabalhos inéditos, de autoria individual ou coletiva de pesquisadores, intelectuais, ensaístas, poeta,

fotógrafos vinculados a instituições de ensino superior, coletivos de artistas, coletivos políticos, grupos de estudos, ateliers, jornalistas, sob a forma de artigos ou resenhas, ensaio, poesia, portfólio de criação de autores nacionais e estrangeiros.

Os textos são publicados na língua original dos seus respectivos autores, de preferência em português, espanhol, francês e inglês entre 8 e 40 páginas. Quanto às resenhas o texto deverá ter dimensão variável entre 2 a 5 páginas, contendo o registro e a crítica de livros, teses e dissertações publicados nos últimos anos. Os ensaios fotográficos, poesias e crônicas podem ser individuais e coletivos.

A publicação de artigos está condicionada a pareceres de membros do Conselho editorial ou de colaboradores ad hoc. A seleção de artigos para publicação toma como critérios básicos sua contribuição à comunicação FILOSÓFICA, ESTÉTICA E POLÍTICA à linha editorial da PASQUINAGEM, a DIVERSIDADE TEMÁTICA. Eventuais modificações de estrutura ou de conteúdo, sugeridas pelos pareceristas ou pela Comissão Científica, só serão incorporadas mediante concordância dos autores. Os revisores dos originais poderão ajustá-los aos padrões da convenção escrita de modo a contribuir para a adequação do texto ao periódico.

O autor deve também fornecer dados relativos à sua maior titulação, instituição e área em que atua,

bem como indicar o endereço eletrônico e o endereço completo, para correspondência.

Orientações para formatação e normalização

O texto deve ser digitado em fonte Times New Roman, corpo 12, com 1,5. O recurso itálico, no corpo do texto, deve ser utilizado somente para palavras estrangeiras. Para apresentação dos elementos que constituem o artigo utilizar as normas da ABNT em vigor. Sugerimos não acrescentar destaques, grifos e etc. em citações diretas, pois são informações ou detalhes que podem desaparecer após a normalização e/ou diagramação final.

• Normas da ABNT

NBR 6022, 2003 - Informação e documentação. Artigo em publicação periódica científica impressa. Apresentação;

NBR 6023, 2002 - Informação e documentação - Referências - Elaboração;

NBR 6024, 2003 - Informação e documentação - Numeração progressiva das seções de um documento escrito - Apresentação;

NBR 6028, 2003 - Informação e documentação - Resumos - Apresentação;

NBR 10520, 2002 - Informação e documentação - Citações em documentos - Apresentação;

IBGE. Normas de apresentação tabular. 3.ed. Rio de Janeiro, 1993.

• Responsabilidades

É de responsabilidade do autor a correção ortográfica, sintática e a revisão de digitação do texto que será publicado conforme original recebido pela editoração, após as alterações recomendadas pelos avaliadores, se houver.

• Direitos autorais

Ao ter o texto aprovado e aceito para publicação, entende-se como automática a cessão dos direitos autorais para a publicação na Revista PASQUINAGEM em CREATIVE COMMONS, com menção obrigatória da autoria (BY) e atribuição Não Comercial (NC) para ACESSO LIVRE E IRRESTRITO, sendo vedada a derivação (reescrita) dos trabalhos publicados por terceiros (ND).

PERIODICIDADE MENSAL
INSTITUTO ETHIKAI
ENDEREÇO

Rua de Alfredo de Castro 112
apto 193, Barra Funda CEP
01155060 SÃO PAULO - SP
TELEFONE
55 11 93150-3956
institutoethikai@gmail.com
<https://ethikai.com.br/revista/>

ISSN 2764-4596

sumário

APRESENTAÇÃO

ARMINDA AUGUSTO

10

DYSTOPIA THEN UTOPIA: A DUALISTIC PORTRAIT
OF THE TECHNOLOGICAL FUTURE

AHMED KHALIL, M.ED.,

36

ARTIFICIAL INTELLIGENCE: WHAT CAN WE PRE-
DICT ABOUT THE DEVELOPMENT

IN 2023?

ACO MOMCILOVIC, MBA

42

L'EMPATIA ARTIFICIALE. SENTIRE ATTRAVERSO
GLI ALGORITMI

FRANCESCA QUARATINO, M.SC.

48

COMO A CULTURA DO CANCELAMENTO NAS
REDES SOCIAIS CONTRIBUI PARA A DESUMANIZAÇÃO
DO INDIVÍDUO NO BRASI

GABRIEL MACHADO LEITE

54

O ACESSO À TECNOLOGIA POR CRIANÇAS E ADO-
LESCENTES DURANTE A PANDEMIA DE COVID-19 E
O IMPACTO EM SEU DESENVOLVIMENTO CAUSADO
PELO CYBERBULLYING

GABRIELLE DE O. FERREIRA, LL.B.

66

A TRIBUTAÇÃO DAS OPERAÇÕES COM TRANSFE-
RÊNCIA DE DADOS

CATARINA AZEVEDO MATOS, LL.B

76

IMPRESSIONS OF MACHINE LEARNING TOOLS
FOR TEXT AND IMAGE CREATION: OPENAI PROJECT'S
GPT-3 CHATBOT, MIDJOURNEY AND DALL-E

THIAGO FELIPE AVANCI, PH.D

86

IMPRESSÕES DE FERRAMENTAS DE MACHINE LEARNING
PARA CRIAÇÃO DE TEXTO E DE IMAGENS: O GPT-3 CHATBOT DO
OPENAI PROJECT, O MIDJOURNEY E O DALL-E
THIAGO FELIPE AVANCI, PH.D

110

THE MAIN PRINCIPLES OF AN ETHICAL CODE FOR COMPANIES WISHING TO IMPLEMENT ARTIFICIAL INTELLIGENCE (AI) IN THEIR BUSINESS
IOANA MARCOUX, EMBA

126

E-COMMERCE: COMÉRCIO VIRTUAL COMO FACILITADOR DE FRAUDE AOS IDOSOS ACIMA DE 70 ANOS
LEONAM FRANCISCO DA SILVA, LL.B

168

A RESPONSABILIDADE CIVIL À LUZ DO MARCO CIVIL DA INTERNET E OS ABUSOS DA LIBERDADE DE EXPRESSÃO
LEONARDO MAYR FERREIRA, LL.B

186

A RESPONSABILIDADE PELO DESCARTE DE RESÍDUOS TECNOLÓGICOS E A TUTELA DO MEIO AMBIENTE
FELIPE RODRIGUES MONTEIRO, LL.B.
NELSON FLÁVIO BRITO BANDEIRA, LL.M

202

DIREITO E TECNOLOGIA: RESPONSABILIDADE CIVIL DA INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL E SUAS RELAÇÕES DE CONSUMO SOB O CÓDIGO DE DEFESA DO CONSUMIDOR
RAFAEL SOUZA S. SILVA, LL.B

232

O DIREITO À LIBERDADE DE EXPRESSÃO E A MODERAÇÃO DE CONTEÚDO NO AMBIENTE VIRTUAL
SIMONE LAVELLE GODOY DE OLIVEIRA, LL.M.

248

OS PARADIGMAS DO EXERCÍCIO DOS DIREITOS DA PERSONALIDADE E PRIVACIDADE NO ÂMBITO DIGITAL
VITÓRIA RODRIGUES REGO, LL.B.

266

RESPONSABILIDADE CIVIL PELA PROPAGANDA ENGANOSA OU ABUSIVA

MARCOS ROBERTO CACHEIRO BATISTA, LL.B

276

A ATIVIDADE DO INTÉRPRETE FRENTE À COLISÃO ENTRE LIBERDADE DE EXPRESSÃO E A PRETENSÃO À HONRA DE AGENTES POLÍTICOS

RODRIGO GOUVEA STUANI, LLB

290

NEWS FROM INDIA, PARUL UNIVERSITY
FAIZ AYAT ANSARI, LL.M (INDIA)

308

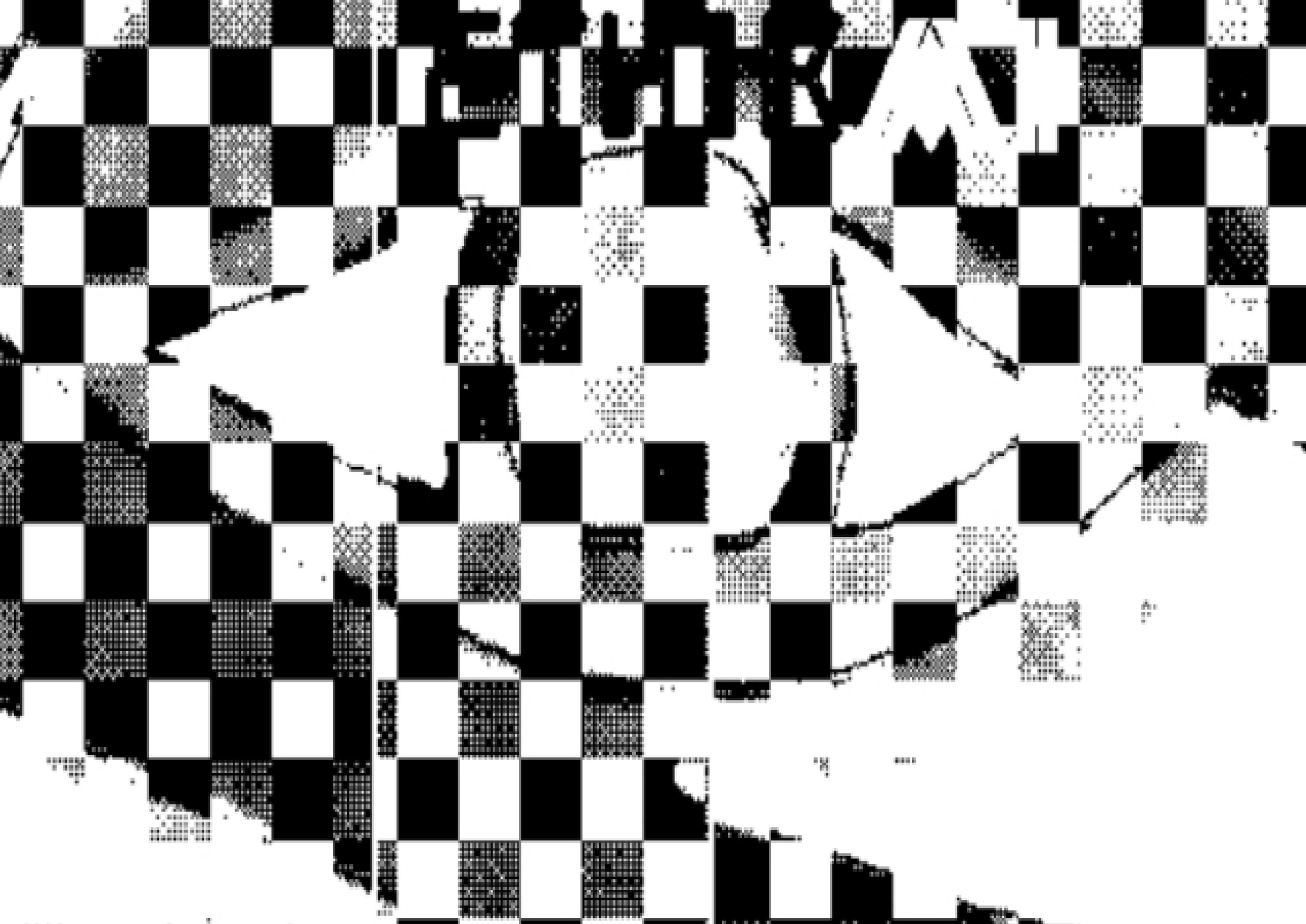
THE DARK TRUTH BEHIND INDIA'S MANUAL SCAVENGING MIGRATIONS

SIMRAN MISHRA & FAIZ AYAT ANSARI, LL.M

310

SPECTRUM OF STRINGENT ENVIRONMENTAL LAWS - REQUISITE OF THE GLOBE
JAYDEEP FINDORIA

314



Apresentação (ou, 'Este texto foi escrito por um humano. Acredite!')

Perplexa. Impactada. Incrédula. Foi assim que fiquei ao ver o cursor 'andando' sozinho na tela do meu computador, a poucos centímetros dos meus olhos, e com uma rapidez e 'segurança' tão grandes que quase acreditei tratar-se de alguém, escondido de mim e à distância, escrevendo o texto que eu havia pedido. Mas não era um colega jornalista, nada disso. Era um ser remoto, do além, batizado de ChatGPT, que apenas obedecia à ordem dada por mim mesma, poucos segundos antes, para que escrevesse um editorial sobre o conflito entre Rússia e Ucrânia e seus impactos para o mundo. À ordem foi acrescido o tamanho: 3.700 caracteres, incluindo os espaços. Tudo veio perfeito, sem tirar nem por.

Confesso que foi só nesse momento que percebi a proximidade da IA sobre as atividades humanas que, outrora, se resumiam a ligar o ar-condicionado quando a

temperatura ambiente subisse, avisar sobre o horário da agenda cotidiana, calcular o tempo de viagem e me indicar o melhor caminho entre um ponto e outro para não pegar trânsito. Os robôs, agora, querem também ser jornalistas, roteiristas, poetas, escritores. Com a vantagem de ter todo o conhecimento do mundo a sua disposição.

Há poucas semanas havia lido sobre a aplicação da IA e de outras ferramentas tecnológicas na identificação e diagnóstico dos doentes em prontas-socorros da capital paulista. Experimental ainda, é verdade, mas com um nível de assertividade bem próximo do humano. Ao enfermeiro de plantão basta inserir no aplicativo os sintomas, PA, temperatura e outros quesitos e o 'Dr. Robô' vai afunilando as hipóteses, até formular uma teoria ou duas que já chegam prontas para o médico. É algo que vai muito além da telemedicina e, se ao mesmo tempo subtrai o valioso instante de contato da anamnese entre médico e paciente, oferece agilidade e precisão, itens fundamentais em se tratando de dar conta do público em um PS.

A inteligência artificial é bela

e assustadora e eu, como jornalista, fico feliz ao passar os olhos nesta publicação e ver que estão ali refletidas questões comuns a quem ainda tateia em torno do desconhecido. Me sinto acolhida ao encontrar pessoas tão qualificadas discorrendo sobre temas que também me afligem: o acesso à tecnologia por crianças e adolescentes durante a pandemia, a cultura do cancelamento, a necessidade de um código de ética para as empresas que decidirem implementar a IA em seus processos, o direito à privacidade no ambiente digital, entre tantos outros. Um universo fantástico de abordagens que conversam intimamente com as dúvidas, incertezas e medos de quem todos os dias é surpreendido por uma novidade. Ontem era o drone que mapeava o solo para identificar sua fertilidade, hoje é o robô que escreve cartas de amor até com citação de poetas parnasianos se o solicitante assim o quiser.



Arminda Augusto é jornalista formada pela UniSantos, trabalha em A Tribuna há 25 anos, passou por todas as funções dentro da Redação, até ser editora-chefe, de junho de 2014 a maio de 2021. Atualmente, é gerente de projetos e relações institucionais do Grupo Tribuna. Como repórter, cobria os setores de Educação e Meio Ambiente. Foi também professora universitária por dois anos.

A imprensa oferece, todos os dias, um leque de notícias

que, de uma forma ou de outra, têm relação direta com redes sociais e os impactos que as publicações proporcionam a pessoas, grupos de pessoas, sociedades inteiras. Foi por meio das redes sociais que tomou corpo e forma a Primavera Árabe, termo cunhado pela mídia ocidental para definir o conjunto de revoltas e protestos populares que ocorreram em diversos países do Oriente Médio e norte da África em 2010. Ponto positivo para as redes sociais.

Anos mais tarde, pipocaram casos de cyberbullying envolvendo jovens, celebridades, autoridades e até crianças vítimas de ofensas e preconceito no ambiente escolar. Ponto negativo para as redes sociais.

O caminho do universo web, da IA, da internet das coisas não tem volta, todos sabemos disso,

mas ao lado de questões práticas como legitimar as decisões apontadas por um robô, regulamentar o marco da internet ou impor limites ao uso das ferramentas tecnológicas no ambiente educacional, uma pergunta se impõe: que sociedade estamos criando e o que pretendemos fazer dela no futuro? As inovações que nos chegam com o piscar de olhos servirão para reduzir as desigualdades? Dar acesso igualitário a bens e serviços a todo o conjunto da sociedade? Proporcionar bem estar físico e mental às pessoas no tempo que sobrar das atividades cotidianas?

O editorial desta publicação propõe um exercício reflexivo importante acerca da 'alma humana', apontando os motivos biológicos pelos quais o homo sapiens se diferencia das demais espécies animais. Somos dotados de livre arbítrio e racionalidade, itens fundamentais para distinguir um homem de um sapo, um homem de um leão, um homem de um pássaro. Mas por quanto tempo mais ter livre arbítrio e ser racional serão exclusividades dos seres dotados de carne e osso, sangue nas veias e sentimentos no

coração?

Muitas outras publicações como esta, com ensaios, opiniões, reflexões, constatações e artigos científicos a partir de trabalhos acadêmicos serão necessárias para dar conta das angústias, dúvidas e incertezas que nos tomam de forma corriqueira. E que bom saber que tem gente pensando sobre todas essas questões e apontando caminhos.

Por ora, só me cabe conhecer melhor o 'trabalho jornalístico' do ChatGPT, identificar suas falhas e dar muita visibilidade a elas, mostrando que a figura humana que entrevista, seleciona as melhores aspas e palavras, e tenta 'conversar' com seu leitor a partir de um texto ainda é a melhor ponte entre o fato e sua versão.

Feliz em participar deste trabalho ao lado de outras cabeças pensantes. E torcendo para que o convite, nas próximas edições, continue sendo dirigido a um ser humano, que não leva apenas alguns segundos para finalizar seu texto, mas procura expressar em palavras seus melhores sentimentos.

Boa leitura!

EDITORIAL

This issue of ETHIKAI Journal is full of excellent works. Opinion essays, scientific articles were received, both in the magazine's editorial line, which is technology and artificial intelligence, and their impact on humanity, and some invited pieces. All the works in this edition underwent peer review and were approved for publication. All the opinions mentioned in the pieces gathered in this edition are from the authors and not necessarily reflects the opinions from the editor or from Ethikai itself.

In the opinion essays category, the Croatian ACO MOMCILOVIC offered, in English, an approach to the perspectives of artificial intelligence for the year 2023. The Moroccan AHMED KHALIL presented, in English, some reflections on the future of technologies and artificial intelligence, provoking the reader to imagine if the advances will be for the construction of a utopian or a dystopian society. The Italian FRANCESCA QUARATINO produced, in Italian, an essay on artificial empathy, feeling through algorithms, which encourages the reader to question how emotions and technology can coexist. The Brazilian CATARINA AZEVEDO MATOS presented, in Portuguese, a study, in the form of an opinion, extremely complete, on the taxation of operations with digital data transfer, considering the difficulties for taxes incidence in this kind of fact. The Brazilian GABRIELLE DE O. FERREIRA presented, in Portuguese, also an extremely complete opinion essay



on access to technology by children and adolescents during the covid-19 pandemic, and the impact on their development caused by cyberbullying, in which she reveals some vulnerabilities of this persons, emotionally and psychologically, in the face of their biopsychological immaturity. The Brazilian THIAGO FELIPE AVANCI presented, in English and Portuguese, a text about his impressions of machine tools learning for creating text and images, evaluating the GPT-3 chatbot from the OpenAI Project , Midjourney and DALL - E ; in this text, there is an interesting analysis of the chatbot Assistant for the OpenAI project and a curation and analysis of images produced by MidJourney. Closing this session of essays, the Brazilian GABRIEL MACHADO LEITE presented some interesting ideas about how the culture of cancellation in social networks contributes to the dehumanization of the individual in Brazil.

In the field of scientific articles, the French IOANA MARCOUX shared a very interesting article in English on the principles for a code of ethics for companies that want to implement artificial intelligence in their businesses; her text comes as a publication of her' recently submitted MBA dissertation. The Brazilian LEONAM FRANCISCO DA SILVA presented, in Portuguese, an article that aimed to analyze e-commerce as a potential facilitator of fraud for the elderly, research that came from his undergraduate studies. LEONARDO MAYR FERREIRA, Brazilian, shared in Portuguese a study developed during his graduation, on civil liability in the light of

the Internet's civil framework and abuses of freedom of expression, a theme that was also developed by the Brazilian doctoral applicant SIMONE LAVELLE GODOY DE OLIVEIRA, who sought to focus more in depth on the issue of content moderation in the virtual environment. The Brazilian VITÓRIA RODRIGUES REGO offered, in Portuguese, an article produced by her research, conducted at the Digital Law Commission, with a theme centered on the exercise of personality and privacy rights in the digital sphere. The Brazilians, master's, and doctoral applicants respectively FELIPE RODRIGUES MONTEIRO and NELSON FLÁVIO BRITO BANDEIRA, presented a very interesting article in Portuguese on liability for the disposal of technological waste and protection of the environment. Finally, on this same topic of liability, the Brazilian RAFAEL SOUZA SILVA presented his article on civil liability of artificial intelligence and its consumer relations under the consumer protection code.

Some pieces were invited, with current and relevant transversal topics related to technologies and artificial intelligence, which allows the reader a more holistic and globalized view of the world. The Brazilian MARCOS ROBERTO CACHEIRO BATISTA presented, in Portuguese, an article on civil liability for misleading or abusive advertising, a theme that is highly adherent to the technological issues analyzed. RODRIGO GOUVEA STUANI, Brazilian, presented, in Portuguese, an article on the collision of fundamental rights of freedom of speech and claim to honor of political agents. Finally, the Indian FAIZ AYAT ANSARI

presented in English four very interesting research from his students at Parul University: JAYDEEP FINDERIA offered an opinion essay on the importance of strict environmental laws, in a global perspective; SIMRAN MISHRA, an opinion essay on migrations with the purpose of cleansing castes in India; GORTI SRI SOWMYA and RISHIKA KUMARI presented each a poster about the 1860' Indian Penal Code.

But before proceeding to the texts in this edition, a philosophical-legal reflection is required, in the light of the themes and texts collected here. After all, what parameter defines a human being as qualified to receive legal protection? The reflections that follow are born from the ideas of giving the same rights as there is to humans, to artificial intelligence tools. To this approach, an attempt is made to open the discussion with an idea that is difficult to understand: should the "human soul" (human essence) be a parameter for the recognition of rights to artificial intelligence tools?

Even if one does not start with a theological analysis of this theme – "soul" -, it will invariably be permeated by the territory of metaphysics. The meaning of bringing the human soul to the discussion for issues involving Artificial Intelligence (AI) is that, in the last five years, two emblematic cases have marked Engineering (with consequences for Law). In both cases, AI tools would have been said to be sentient (or self-aware), akin to human qualities. The first case was that of the bot Sophia, created by South Korea and recognized by Saudi Arabia as a citizen; and the

second was Google's LaMBDA, seen by the engineer of that company, responsible for testing it, as a "prisoned child". It seems impossible, therefore, to stop using the human parameter as a unit of measurement for these artificial intelligence tools. Therefore, it is worth trying to bring scientific and metaphysical discussions about human nature closer to the question of framing the supposed personalities resulting from AI.

Biologically, very little differs human beings from other species. There is a similarity of 98%¹ of the DNA of the human being (*Homo sapiens sapiens*) with that of the chimpanzee (*Pan troglodytes*). Between a human and a mouse (*Mus musculus*), about less than 300 gens². Although the genetic similarities are small, they are enough to genetically differentiate the human being from other species and it is these differences that allowed *Homo sapiens sapiens* to be the "state of the art" on the species on planet Earth, from a perspective of general adaptability. Naturally, AI is a non-biological expression, so there is no comparative criterion to be made with humans.

Consequently, from a genetic point of view (biological criterion), it is possible to establish differences between humans and other species, which leads to the conclusion that, in practical terms, there are certain characteristics that would be unique, potentially attributed to this species. genetic difference. In order to try to understand the "human soul" more objectively, it is necessary to observe what these differences represent in the characteristics of the human species in the aforementioned aspect of general adaptability. The first

two consequentialist characteristics of the genomic biological criterion are arbitrarily pointed out : free will and rationality.

Human beings have developed rationality. This means, in general terms, that he developed the capacity to measure causality, to project and, eventually, to shape the effects to his benefit. Its rationality has been empirically manifested since the dawn of humanity and, more recently, also through the development and use of logical tools, built from sciences such as Philosophy and Mathematics, which have optimized this causality to excellence. Through these sciences, human beings are able to better understand the visible and invisible universe, from singularity to massiveness. The machines use systems based on binary choice, mathematical and therefore logical calculations. Therefore, there is, to a certain extent, an artificial rationality, which makes it difficult to use this criterion to identify the arché of the machine.

In addition to rationality, the second human characteristic is also a threshold for an in-depth philosophical discussion. Free will can be defined as the human capacity to decide, for good or for evil (axios), what his actions will be causally in his life. With the depth of a soup spoon, it is exposed here that many thinkers are defenders that there is no truly human free will, but everything would be the result of predetermined causality (determinism, therefore, of causes and consequences that eliminate the human choice of causal equation and push the human being in a unique path); another group of thinkers, on the other hand, defend

that everything would be the result of pure chance, from a growing entropy in chaos, in which causes and consequences would be just apophenia in human minds. There are three possible paths: free will as responsible for causality; the determinism that eliminates free will; and the indeterminism in which actions only stir chaos (but it is not possible to verify clear cause and consequence). Of course, all these theories are defensible, therefore, they are valid metaphysical constructions capable of justifying human nature, its gnosis and epistemology, and its existential role. However, for the purposes of this reflection, a position is adopted that defends human free will as responsible for the causality of its actions, since both in determinism and in chaos, the causality of actions escaped the purview of immediate human control.

In addition to free will and rationality, two other traits can be arbitrarily pointed out (since they are connected to those): self-awareness or sentience and creativity. Sophia and the LaMBDA notwithstanding, there are no concrete indications that humanity has yet developed sentient AI (and there are still no indications that it ever will be able to do so). When and if sentient AI occurs, the more complex issue will be knowing whether the machine's claimed sentience is real or a simulacrum, an emulation of human behavior that the programmer developed when creating the code. Hence, pareidolia. In this sense, the question arises: can an inorganic object develop a "soul" equivalent to a human one, based on possible and proclaimed self-awareness? From androids dream of electric sheep? Existential

self-awareness is something difficult to prove, since it can be emulated through the verbalization of emotions, which AI is capable of doing, thanks to its access to big data from human experience itself. Therefore, it would not be easily measurable whether the expression is true or not, which makes it difficult to use it as an objective parameter for defining a possible "soul" of the AI comparable to the human one.

Better luck does not remain when the theme is and human creativity. Their expressions, especially artistic ones, can no longer serve as a parameter to identify the human soul. Even creativity, which is a very human personality trait, has proven fragile to define humanity. Also drinking from a source of big data, human beings were able to develop algorithms such as MidJourney, DALL-E-2, etc., for visual arts, and GPT-3 itself for texts, with frighteningly human results. Again, it is clear that the machine presents the expected result of its programmer, emulating human creativity based on samples available in big data. And so, we return to the guiding question of this reflection: what will be, then, the condition capable of serving as a parameter for, from the human being, to define the rights of another being?

Based on this picture, it seems that the best answer to the question is free will. This seems to be the human element, the essence, the "soul", responsible for reflecting, valuing and choosing to walk paths of order or disorder, right or wrong, good or bad. And it will be through free will, added to rationality, which constitute significant criteria to indicate to Law, as a

science of social control, the subjection of rights. It is up to the Law to impose behavior on human beings through legal norms, notably under sanction in case of non-compliance, which is only possible to do by admitting that the individual: understands what he is doing (rationality) and chooses the legally inappropriate path (free will). Indeed, this is why, subjectively speaking, Law is an anthropocentric science, because it directs its efforts to imposing behavior on human beings, based on norms created by human beings.

Truly, in a first layer, the legal norm imposes behavior on human beings based on the need to protect human interests. But society has sought to establish, for legal regulation, more and more protective points of interest that are not necessarily anthropocentric. Guiding this debate to the core of environmental law, reference is made to legal positions that suggest the adoption of a purely anthropocentric posture, or an enlarged anthropocentric posture, or even biocentric and/or ecocentric. It is through this debate that it is possible to perceive that, to a certain extent, the contractualist-sinagogmatic nature of legal regulation today seems to be increasingly perfunctory, considering that, in deeper layers, the Law protects interests other than human ones, even without the necessary retribution existing in more superficial legal layers. The idea of retributive contractualism in legal norms in relation to human interests resides in the canon of the social order of Law, professed by the words of Herbert Spencer: "The freedom of each one ends where the freedom of the other begins".

However, it should be noted that this primary need to protect human interests resides in the central subjective role of human beings in the science of law. Law exists to enforce human behavior. Perhaps there is no better reason for a person to accept the guardianship of behavior imposed by the legal norm, for this person to understand that the limits imposed on him are the same limits imposed on others. Hence why Law is subjectively anthropocentric. In addition, it was perceived that objectively the Law can – and has – other concerns that are not anthropocentric (even if the aforementioned contractual reciprocity is absent). This is the perception that supports the possibility of protecting non-human interests through legal norms.

One cannot lose sight of the anthropocentric nature of Law insofar as this debate presented here aims to understand which legal assets are worthy of normative protection and which are not. In other words, why protect the environment with legal rules, for example? Why protect an artificial intelligence tool, for example, with legal rules?

Seeking again as a parameter the legal protection already established for the environment, as already mentioned, human beings have sought to do so today, even if they are not being positively, directly, and immediately affected by the serious consequences of the violation of these legal norms (lack of a contractual reciprocity). There is a vulnerability in the environment that deserves to be protected from harmful human actions. Although the human being is part of the environment, it is still possible to detach the

immediate human interests of profit and comfort, for example, from the interests of protecting nature and its systems, which often hinder comfort and immediate profit. of people. Behold, the current environmental protection came from a gradual social, cultural and scientific awareness, which allows the human being to realize that he is part of the environment and with it is interconnected in a “web of life”, so he must harmonize so as not to destroy it. and destroy themselves in the process. That is the reason for normative protection of the environment.

But what about AI tools: should they be protected by protective norms, such as the environment? The answer is not simple, not even by a long way. First, one must understand whether the legal protection of these technological tools will take place (1) recognizing the subjection of AI rights or through (2) framing AI as an object of protective norms. Secondly, one must question whether there is a machine vulnerability that needs protection.

The first challenge is, in itself, an Everest to be climbed, considering that, for the first time, it would be possible to “dialogue” with another subject of rights that is not human. Nature does not have its own human voice, not verbalizing its needs in linguistic terms, therefore, it is up to human beings to verbalize the voice of nature according to their interpretations, biases and values. On the other hand, an AI tool would be able to verbalize its voice, something significant: what accentuates the debate even more, in this context, were the statements that the LaMBDA would feel alone and

imprisoned, extremely human sensations and easy to empathize (therefore, it would be the aforementioned vulnerability). Thus, it would be possible, in theory, to assign the subjection of Rights to AI, given its possible ability to verbalize directly, without a human intermediary and considering the vulnerability of the machine to be comparable to the human one. On the other hand, it is also worth reflecting on whether rights should be attributed or recognized. This is considered in the face of many theories, such as those of Winnicott and Honneth , which profess that subjection is not something to be granted, but recognized and conquered from the path trodden by recognition circles, indicating that the machine must make itself heard in society, in the first place, before gaining their rights.

If framing AI as a subject of rights is not a simple task, it is not much simpler to frame it as an object to be protected by legal norms, as already occurs with the protection of the environment. Would it be possible to consider mistreatment of AI tools? The contemporary propensity for human beings to protect the environment lies in the perception that they are part of the whole and, therefore, need to respect the whole. It must do so, either to ensure the good of the whole, or at least to ensure its own good. However, this human interest in the well-being of the AI would be less tangible compared to that of the environment. The machine exists to serve the human being, in a Hegelian dialectic. Would this process of dialectical mutual dependency be enough to create future norms to protect the sentient machine? Or is it up to human beings to try to find an

arché similar to their own in the machine and, thus, justify protective norms? Although the task is not simple, it seems less difficult to assign protective legal norms to AI considering it as an object of law, in a guise of what is already done to protect the environment.

An attempt was made, along these lines, to problematize issues related to the recognition of rights to artificial intelligence tools, based on a superficial and shallow analysis of the “human soul” itself. An initial conclusion is reached that, for obvious reasons, the biological criterion cannot serve as a parameter to justify the recognition of rights to AI tools. Nor would it serve the creativity of the AI, which can be emulated. The machine’s sentience can be emulated, through behavior or emotional language, and alone cannot serve as a parameter. As for rationality, the machine works by rational processes since its creation. It remains to be seen: what about free will? It is the doubt that still persists. From the moment that a machine, tabula rasa, is able to decide its own steps and destiny, it will probably be facing a self-conscious entity. Would the free will of a machine be emulated through big data ? In slight answer, yes. But isn’t the human being a tabula rasa influenced by his environment, who creates his personality from this influence (not only), and exercises his free will through this personality? What’s the difference between being a human tabula rasa influenced by your environment and a virtual tabula rasa influenced by big data ? Does the machine lack its “21 grams”, as MacDougal suggested been the weight of the essence of a human being?

Admitted potential and future machine subject to legal protection, other questions remain. Would AI be a subject of rights as human beings are today, or would it be considered as an object of protective legal norms, as the environment is today? And if the machine claims the role of subject, would it be the role of human beings to endow them with the status of subject of rights, or is it up to the machine to fight for the recognition of their rights? Would the machine be vulnerable to the point of needing protective legal protection by rules? All these questions are yet to be answered by human beings – or by machines, who knows...

We are therefore immensely grateful for the invitation to act as curator of texts for this edition of the EthikAI Journal, for the trust placed by the members of the EthikAI Institute, gratitude that we would like to convey in particular to our dear friend Dr. Paola Cantarini, a brilliant researcher and leader in technology, art and law, to mention just a few of her areas of research and production.

We thank all the authors of this edition, of all nationalities, who joined efforts to present their research, in the form of their contributions, in particular, thanking them for their friendship.

Finally, we thank you, dear reader, for your time that has been spent in this issue.

To the reading!

Thiago Felipe S. Avanci , Ph.D. (Feb /23)

NOTAS

It is worth checking: CESAR, E. Pääbo : brain can hide the distinctions between the two species. Revista FAPESP. Available in. Available at <<https://revistapesquisa.fapesp.br/nos-e-os-macacos/#:~:text=Mesmo%20sem%20ter%20em%20m%C3%A3os,cerca%20de%2099%25%20dos%20cases.>>

Worth Checking: REVISTA FAPESP. The proximity between rodents and men is greater than previously thought, according to the analysis of chromosome 16 of the mouse. REVISTA FAPESP. Available at <<https://revistapesquisa.fapesp.br/sobre-homens-e-ratos/>>

ORGANIZADORES:

Paola Cantarini
Willis Santiago Guerra Filho
Viviane Coêlho de Séllos Knoerr

DIREITO E INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL: FUNDAMENTOS

Vol. 2 – Inteligência Artificial e Tutela de Direitos

Alexandre de Castro Barros Pavoletti
Antonio Grillo Neto
Celeida M. Celentano Laporta
Carolina Viana de Barros
Christiano Luiz Rodrigues Velga
Edgar Gastón Jacobs Flores Filho
Fausto Santos de Moraes
Gabriel Maciel Guelroga
Geisla Luara Simonato
Gustavo Silveira Borges
Henrique Munhoz B. Ramidoff
Isabella Henriques
João Paulo Anderson

José Luiz de Moura Faleiros Júnior
Jhesica Baccari
Juliana Duarte
Lucas Carini
Luciana Sabbatine Neves
Luiz Fernando do Vale de Almeida
Guilherme
Márcio Pugliesi
Marina Castro Firmo
Mário Luiz Ramidoff
Paola Cantarini
Viviane Coêlho de Séllos Knoerr
Willis Santiago Guerra Filho

EDITORIAL

A edição de março da Revista ETHIKAI está repleta de excelentes trabalhos. Foram recebidos ensaios opinativos, artigos científicos, ambos na linha editorial da revista, em tecnologia e inteligência artificial, e seu impacto na humanidade e, ainda, alguns textos convidados. Os textos dessa edição passaram pela revisão por pares e foram aprovados para publicação. Todas as opiniões mencionadas nos artigos reunidos nesta edição são dos autores e não refletem necessariamente as opiniões do editor ou do próprio Ethikai.

Na categoria ensaios opinativos, o croata ACO MOMCILOVIC ofereceu, em inglês, uma abordagem das perspectivas da inteligência artificial para o ano de 2023. O marroquino AHMED KHALIL apresentou, em inglês, algumas reflexões sobre o futuro das tecnologias e da inteligência artificial, provocando o leitor a imaginar se os avanços serão para a construção de uma utopia ou uma distopia. A italiana FRANCESCA QUARATINO produziu, em italiano, um ensaio sobre empatia artificial, sentimento através de algoritmos, que promove o questionamento ao leitor sobre como as emoções e a tecnologia podem conviver. A brasileira CATARINA AZEVEDO MATOS apresentou, em português, um estudo, na forma de opinião, extremamente completo, sobre a tributação das operações com transferência de dados digitais, em especial dando margem a dificuldades para a incidência de tributos como o ISS e o ICMS, neste tipo de fato imponible. A brasileira GABRIELLE DE



O. FERREIRA também apresentou, em português, um ensaio opinativo extremamente completo sobre o acesso à tecnologia por crianças e adolescentes durante a pandemia de covid-19, e o impacto em seu desenvolvimento causado pelo cyberbullying, em que revela algumas fragilidades deste público emocionalmente e psicologicamente vulnerável diante de sua imaturidade biopsicológica. O brasileiro THIAGO FELIPE AVANCI apresentou, em inglês e em português, um texto sobre suas impressões de ferramentas de machine learning para criação de texto e de imagens, avaliando o GPT-3 chatbot do OpenAI Project, o Midjourney e o DALL-E; neste texto, consta uma interessante análise do chatbot Assistant do projeto OpenAI e uma curadoria e análise de imagens produzidas pelo Midjourney. Encerrando esta sessão de ensaios, o brasileiro GABRIEL MACHADO LEITE apresentou algumas ideias interessantes sobre como a cultura do cancelamento nas redes sociais contribui para a desumanização do indivíduo no Brasil.

No campo dos artigos científicos, a francesa IOANA MARCOUX compartilhou interessantíssimo artigo em inglês sobre os princípios de um código de ética para as empresas que desejam implementar inteligência artificial em seus negócios; seu texto vem como uma análise de sua dissertação do MBA, recentemente apresentada. O brasileiro LEONAM FRANCISCO DA SILVA apresentou, em português, artigo que visou análise do e-commerce como potencial facilitador de fraude aos idosos, pesquisa que veio a partir de seus estudos de sua graduação. LEONARDO

MAYR FERREIRA, brasileiro, compartilhou em português estudo desenvolvido na graduação sobre a responsabilidade civil à luz do marco civil da internet e os abusos da liberdade de expressão, tema que também foi desenvolvido pela doutoranda brasileira SIMONE LAVELLE GODOY DE OLIVEIRA, que procurou focar mais aprofundadamente sobre a questão da moderação de conteúdo no ambiente virtual. A brasileira VITÓRIA RODRIGUES REGO ofereceu, em português, artigo produzido por sua pesquisa, havida na Comissão de Direito Digital, com tema centrado no exercício dos direitos da personalidade e privacidade no âmbito digital. Os brasileiros, mestrando e doutorando respectivamente FELIPE RODRIGUES MONTEIRO e NELSON FLÁVIO BRITO BANDEIRA, apresentaram artigo, em português, interessantíssimo sobre a responsabilidade pelo descarte de resíduos tecnológicos e a tutela do meio ambiente. Finalmente, nesta mesma temática de responsabilidade, o brasileiro RAFAEL SOUZA SILVA apresentou seu artigo sobre responsabilidade civil da inteligência artificial e suas relações de consumo sob o código de defesa do consumidor.

Foram convidados alguns trabalhos, com temas atuais e relevantes transversais às tecnologias e à inteligência artificial, que permitem ao leitor uma visão mais holística e globalizada do mundo. O brasileiro MARCOS ROBERTO CACHEIRO BATISTA apresentou, em português, artigo sobre responsabilidade civil pela propaganda enganosa ou abusiva, temática altamente aderente às questões tecnológicas analisadas.

RODRIGO GOUVEA STUANI, brasileiro, apresentou, em português, artigo sobre a colisão de direitos fundamentais de liberdade de expressão e de pretensão à honra de agentes políticos. Finalmente, o indiano FAIZ AYAT ANSARI apresentou em inglês quatro pesquisas muito interessantes de seus alunos na Parul University: JAYDEEP FINDORIA ofereceu um ensaio de opinião sobre a importância de leis ambientais rigorosas, em uma perspectiva global; SIMRAN MISHRA, um ensaio de opinião sobre migrações com o objetivo de limpeza de castas na Índia; GORTI SRI SOWMYA e RISHIKA KUMARI apresentaram, cada uma, pôster sobre o Código Penal Indiano de 1860.

Mas antes de seguir aos textos desta edição, uma reflexão filosófica-jurídica se impõe, à luz dos temas e textos aqui colacionados. Afinal, qual o parâmetro que define um ser humano como habilitado para receber proteção jurídica? As reflexões que se propõe a seguir, nascem a partir das ideias de equiparação de direitos das ferramentas de inteligência artificial disponíveis aos dos seres humanos. Para tanto, procura-se abrir a discussão com uma ideia de difícil compreensão: a “alma humana” (essência humana) deve ser parâmetro para o reconhecimento de direitos de ferramentas de inteligência artificial?

Mesmo que não se parta para uma análise teológica desta temática – “alma” -, invariavelmente se permeará por território da metafísica. O sentido de se trazer à discussão a alma humana para questões envolvendo Inteligência Artificial (IA) é que, nos últimos

cinco anos, dois casos emblemáticos marcaram a Engenharia (com consequências para o Direito). Nos dois casos, ferramentas de IA teriam sido ditas como sencientes (ou autoconscientes), equiparável às qualidades humanas. O primeiro caso foi o da bot Sophia, criada pela Coreia do Sul e reconhecida pela Arabia Saudita como cidadã; e o segundo foi o LaMBDA da Google, tido pelo engenheiro daquela empresa, responsável por testá-lo, como uma “criança aprisionada”. Parece impossível, assim, deixar de se utilizar o parâmetro humano como unidade de medida para estas ferramentas de inteligência artificial. Logo, cabe tentar aproximar as discussões científicas e metafísicas a respeito da natureza humana a questão do enquadramento das supostas personalidades decorrentes de IA.

Biologicamente, muito pouco difere o ser humano de outras espécies. Há similaridade de 98%¹ do DNA do ser humano (*Homo sapiens sapiens*) com o do chimpanzé (*Pan troglodytes*). Entre um ser humano e um camundongo (*Mus musculus*), cerca de menos de 300 gens². Embora as similaridades genéticas sejam pequenas, são suficientes para diferenciar geneticamente o ser humano de outras espécies e são essas diferenças que permitiram ao *Homo sapiens sapiens* ser o “estado da arte” sobre as espécies no planeta Terra, sob uma perspectiva de adaptabilidade geral. Naturalmente, a IA é uma expressão não biológica, de modo que não há critério comparativo à ser feito com o ser humano.

Por força de consequência, sob o ponto de vista genético (critério biológico), é possível estabelecer diferenças entre o ser humano e outras espécies, o que

leva a concluir que, em termos práticos, existem determinadas características que seriam únicas, potencialmente atribuídas a esta diferença genética. Para tentar compreender mais objetivamente a “alma humana”, é necessário observar o que estas diferenças representam nas características da espécie humana no quesito acima mencionado, de adaptabilidade geral. Aponta-se arbitrariamente as duas primeiras características consequencialistas do critério biológico genômico: livre arbítrio e racionalidade.

O ser humano desenvolveu racionalidade. Isso significa, em termos gerais, que desenvolveu capacidade de mensurar causalidade, de projetar e, eventualmente, de amoldar os efeitos ao seu benefício. Sua racionalidade se manifesta empiricamente desde a alvorada da humanidade e, mais recentemente, também, por meio do desenvolvimento e uso de ferramentas lógicas, construídas a partir de ciências como a Filosofia e a Matemática, as quais otimizaram esta causalidade à excelência. Por meio destas ciências, o ser humano é capaz de compreender melhor o universo visível e invisível, da singularidade à massividade. As máquinas utilizam sistemas baseados em escolha binária, cálculos matemáticos e, portanto, lógicos. Logo, há, até certo ponto, uma racionalidade artificial, o que dificulta a utilização deste critério para identificar a arché da máquina.

Além da racionalidade, a segunda característica humana também é limiar a uma discussão filosófica aprofundada. O livre arbítrio pode ser definido como a capacidade humana de decidir, para o bem ou para

o mal (axios), quais serão suas ações causalmente em sua vida. Com a profundidade de uma colher de sopa, expõe-se aqui que muitos pensadores são defensores de que não existe verdadeiramente um livre arbítrio humano, mas tudo seria fruto de causalidade predeterminada (determinismo, portanto, de causas e consequências que eliminam a escolha humana da equação causal e empurram o ser humano em um caminho único); outro grupo de pensadores, opostamente, defendem que tudo seria fruto de acaso puro, a partir de uma entropia crescente no caos, em que causas e consequências seriam apenas apofenia nas mentes humanas. Tem-se três caminhos possíveis: o livre arbítrio como responsável pela causalidade; o determinismo que elimina o livre arbítrio; e o indeterminismo em que as ações apenas movimentam o caos (mas não é possível verificar causa e consequência claras). Claro que todas estas teorias são defensáveis, logo, são construções metafísicas válidas e capazes de justificar a natureza humana, sua gnose e epistemologia, e seu papel existencial. No entanto, para fins desta reflexão, se adota posição que defende o livre arbítrio humano como responsável pela causalidade de suas ações, já que tanto no determinismo quanto no caos, a causalidade das ações fugiram da alçada do controle imediato humano.

Além do livre arbítrio e racionalidade, outros dois traços podem ser arbitrariamente apontados (já que conectados àqueles): a autoconsciência ou sciência e a criatividade. A despeito de Sophia e do LaMBDA, não há indicativos concretos que a humanidade já tenha desenvolvido IA senciente (e ainda não há indícios

que algum dia poderá fazê-lo). Quando e se ocorrer uma IA senciente, a questão mais complexa será saber identificar se a proclamada sciência da máquina é verdadeira ou um simulacro, uma emulação de comportamento humano que o programador desenvolveu ao criar o código. Logo, pareidolia. Neste sentido, cabe a pergunta: pode um objeto inorgânico desenvolver uma “alma” equivalente à humana, a partir de possível e proclamada autoconsciência? Do *androids dream of electric sheep*? A autoconsciência existencial é algo difícil de se comprovar, já que pode ser emulada por meio de verbalização de emoções, o que a IA é capaz de fazer, graças ao seu acesso a big data da própria experiência humana. Portanto, não seria facilmente mensurável se a expressão é ou não verdadeira, o que dificulta a sua utilização como parâmetro objetivo para definição de possível “alma” da IA equiparável à humana.

Melhor sorte não resta quando o tema é e criatividade humana. Suas expressões, principalmente as artísticas, já não podem mais servir de parâmetro para identificar a alma humana. Mesmo a criatividade, que é um traço bem humano de personalidade, tem se mostrado frágil para definir a humanidade. Também bebendo de uma fonte de big data, o ser humano foi capaz de desenvolver algoritmos como o MidJourney, o DALL-E-2 etc., para artes visuais, e o próprio o GPT-3 para textos, com resultados assustadoramente humanos. Novamente, percebe-se que a máquina apresenta o resultado esperado do seu programador, emulando a criatividade humana a partir de amostragem disponível na big data. E, assim, retoma-se à pergunta condutora

desta reflexão: qual será, então, a condição capaz de servir de parâmetro para, a partir do ser humano, definir a outro ser direitos?

Com base neste retrato, parece que a melhor resposta à pergunta é o livre arbítrio. Este parece ser o elemento humano, a essência, a “alma”, o responsável pelo refletir, pelo valorar e pelo escolher trilhar caminhos de ordem ou de desordem, de certo ou errado, de bem ou mal. E será pelo livre arbítrio, somado com a racionalidade, que constituem critérios significativos para indicar ao Direito, enquanto ciência de controle social, a sujeição de direitos. Cabe ao Direito impor comportamento aos seres humanos por meio das normas jurídicas, notadamente sob sanção no caso de descumprimento, o que somente é possível de fazer em se admitindo que o indivíduo: entende o que está fazendo (racionalidade) e escolhe o caminho juridicamente inadequado (livre arbítrio). Deveras, é por isso que, subjetivamente falando, o Direito é ciência antropocêntrica, porque destina seus esforços a impor comportamento à seres humanos, partindo de normas criadas por seres humanos.

Verdadeiramente, em uma primeira camada, a norma jurídica impõe comportamento ao ser humano a partir de necessidade de proteção de interesses relatos aos humanos. Mas a sociedade tem buscado estabelecer, para a normatização jurídica, cada vez mais pontos de interesse protetivos que não são necessariamente antropocêntricos. Guinando este debate ao âmago do direito ambiental, tem-se como referência as posições jurídicas que sugerem adoção de postura puramente

antropocêntrica, ou antropocêntrica alargada ou, ainda, biocêntrica e ou ecocêntrica. É por meio deste debate que se consegue perceber que, até certa monta, a natureza contratualista-sinalagmática da normatização jurídica, hoje, parece ser cada vez mais perfunctória, considerando que, em camadas mais aprofundadas, o Direito tutela interesses outros que não os humanos, mesmo sem a necessária retributividade existente em camadas mais superficiais jurídicas. A ideia do contratualismo retributivo nas normas jurídicas em relação aos interesses humanos reside no cânone de ordem social do Direito, professado pelas palavras de Herbert Spencer: “A liberdade de cada um termina onde começa a liberdade do outro”.

Entretanto, observe-se que esta necessidade primária de tutelar interesses humanos reside no ao papel subjetivo central do ser humano na ciência do Direito. O Direito existe para impor comportamento humano. Talvez não haja melhor razão para uma pessoa aceitar a tutela de comportamento imposta pela norma jurídica, por esta pessoa compreender que os limites que lhe são impostos são os mesmos limites impostos a outrem. Daí porque o Direito é subjetivamente antropocêntrico. Além disso, percebeu-se que objetivamente o Direito pode – e tem – outras preocupações que não sejam antropocêntricas (mesmo que ausente a mencionada reciprocidade contratual). Eis que é esta a percepção que sustenta a possibilidade de proteger interesses que não sejam humanos, por meio de normas jurídicas.

Não se pode perder de vista o caráter antropocêntrico do Direito na medida em que este debate

aqui apresentado visa compreender quais seriam os bens jurídicos dignos de tutela normativa e quais não o seriam. Em outras palavras, por que proteger com normas jurídicas o ambiente, p.ex.? Por que proteger com normas jurídicas uma ferramenta de inteligência artificial, p.ex.?

Buscando novamente como parâmetro a proteção jurídica já estabelecida ao ambiente, como já mencionado, o ser humano tem buscado fazê-la, hoje, mesmo que não esteja sendo afetado positiva, direta e imediatamente pelas consequências gravosas da violação destas normas jurídicas (ausência de reciprocidade contratualística). Há uma vulnerabilidade no ambiente que merece ser protegida das ações nocivas humanas. Embora o ser humano faça parte do ambiente, ainda assim é possível se destacar os interesses humanos imediatos de lucro e de conforto, por exemplo, dos interesses de proteção da natureza e de seus sistemas, os quais muitas vezes tolhem o conforto e o lucro imediato das pessoas. Eis que a proteção ambiental atual adveio de uma paulatina conscientização social, cultural e científica, que permite ao ser humano perceber que ele faz parte do ambiente e com ela está interconectado em uma “teia de vida”, logo deve se harmonizar para não a destruir e se destruir no processo. Aí está razão para proteção normativa do ambiente.

Mas, e quanto às ferramentas de IA: devem ser tuteladas por normas protetivas, como o ambiente? A resposta não é simples, nem de longe. Primeiro, deve-se compreender se a tutela jurídica destas ferramentas tecnológicas se dará (1) reconhecendo a sujeição de

direitos da IA ou por meio do (2) enquadramento da IA como objeto de normas protetivas. Em segundo lugar, deve-se questionar se há vulnerabilidade da máquina, que careça de proteção.

O primeiro desafio é, por si só, um Everest a ser escalado, considerando que, pela primeira vez, seria possível “dialogar” com outro sujeito de direitos que não humano. A natureza não tem voz humana própria, não verbalizando em termos linguísticos suas necessidades, logo, cabem aos seres humanos verbalizarem a voz da natureza de acordo com suas interpretações, vieses e valores. Por outro lado, uma ferramenta de IA seria capaz de verbalizar sua voz, algo significativo: o que acentua o debate ainda mais, neste contexto, foram as declarações de que o LaMBDA se sentiria sozinho e aprisionado, sensações extremamente humanas e de fácil empatia (logo, seria a mencionada vulnerabilidade). Assim, seria possível em tese, atribuir à IA a sujeição de Direitos, diante de sua possível capacidade de verbalizar diretamente, sem intermediário humano e considerando a vulnerabilidade da máquina ser equiparável à humana. De outra sorte, também cabe refletir se direitos devem ser atribuídos ou reconhecidos. Pondera-se isso diante de muitas teorias, como de Winnicott e de Honneth, as quais professam que sujeição não é algo para ser concedido, mas reconhecido e conquistado a partir do caminho trilhado pelos círculos de reconhecimento, indicando que a máquina deve se fazer ouvir na sociedade, em primeiro lugar, antes de conquistar seus direitos.

Se enquadrar a IA como um sujeito de direitos

não é tarefa simples, não é muito mais simples enquadrá-la como objeto a ser tutelado pelas normas jurídicas, como já ocorre com a proteção do ambiente. Seria possível cogitar maus-tratos a ferramentas de IA? A propensão contemporânea de proteção do ambiente por parte do ser humano reside na percepção de que este é parte do todo e, logo, precisa respeitar o todo. Deve fazê-lo, quer seja para assegurar o bem do todo, quer seja para, ao menos, assegurar o próprio bem. No entanto, este interesse humano sobre o bem-estar da IA seria menos tangível se comparado com o do ambiente. A máquina existe para servir o ser humano, em uma dialética hegeliana. Seria este processo de dependência mútua dialética o suficiente para criar normas futuras para proteger a máquina senciente? Ou cabe ao ser humano tentar encontrar na máquina uma arché similar ao seu próprio e, assim, justificar normas protetivas? Embora a tarefa não seja simples, parece menos dificultosa atribuir normas jurídicas protetivas à IA considerando-a como objeto do Direito, em uma roupagem do que já é feito para a proteção do ambiente.

Tentou-se, ao longo destas linhas, problematizar questões relativas ao reconhecimento de direitos de ferramentas de inteligência artificial, a partir de uma superficial e rasa análise da própria “alma humana”. Chega-se a uma inicial conclusão que, por motivos óbvios, o critério biológico não consegue servir de parâmetro para justificar o reconhecimento de direitos a ferramentas de IA. Tampouco serviria a criatividade da IA, que pode ser emulada. A senciência da máquina pode ser emulada, por meio de comportamento ou de linguagem

emocional e, isoladamente não consegue servir de parâmetro. Quanto à racionalidade, a máquina trabalha por processos racionais desde sua criação. Resta saber: e o livre arbítrio? É a dúvida que ainda persiste. A partir do momento em que uma máquina, tabula rasa, seja capaz de decidir seus próprios passos e destino, provavelmente se estará diante de uma entidade autoconsciente. Seria o livre arbítrio de uma máquina emulável por meio de big data? Em resposta ligeira, sim. Mas não é o ser humano uma tabula rasa influenciado por seu meio, que cria sua personalidade a partir desta influência (não só), e exerce seu livre arbítrio por esta personalidade? Qual a diferença entre ser uma tabula rasa humana influenciado por seu meio, de uma tabula rasa virtual, influenciado pela big data? Será que falta à máquina seus “21 gramas”, como sugeriu MacDougal, sendo o peso da essência de um ser humano?

Admitida potencial e futura máquina passível de proteção jurídica, restam outras questões. Seria a IA sujeito de direitos como o ser humano hoje é, ou seria tida como objeto de normas jurídicas protetivas, como o ambiente hoje é? E se a máquina pleiteia papel de sujeito, seria do ser humano o papel de lhe dotar o status de sujeito de direitos, ou cabe à máquina lutar pelo reconhecimento de seus direitos? Seria a máquina vulnerável ao ponto de precisar de tutela jurídica protetiva por normas? Todas estas questões estão por serem respondidas pelos seres humanos— ou pelas máquinas, quem sabe...

Agradecemos, assim, imensamente o convite da

curadoria de textos desta edição da Revista EthikAI, pela confiança depositada pelos membros do Instituto EthikAI, gratidão que fazemos transmitir em especial à querida amiga Dra. Paola Cantarini, brilhante pesquisadora e líder na seara de tecnologia, de arte e de direito, para mencionar algumas de suas áreas de pesquisa e produção.

Agradecemos a todos os autores desta edição, de todas as nacionalidades, que congregarão esforços para apresentar suas pesquisas, na forma de suas contribuições, em especial, agradecendo por sua amizade.

Agradecemos a você, leitor, pelo tempo a ser gasto nesta edição.

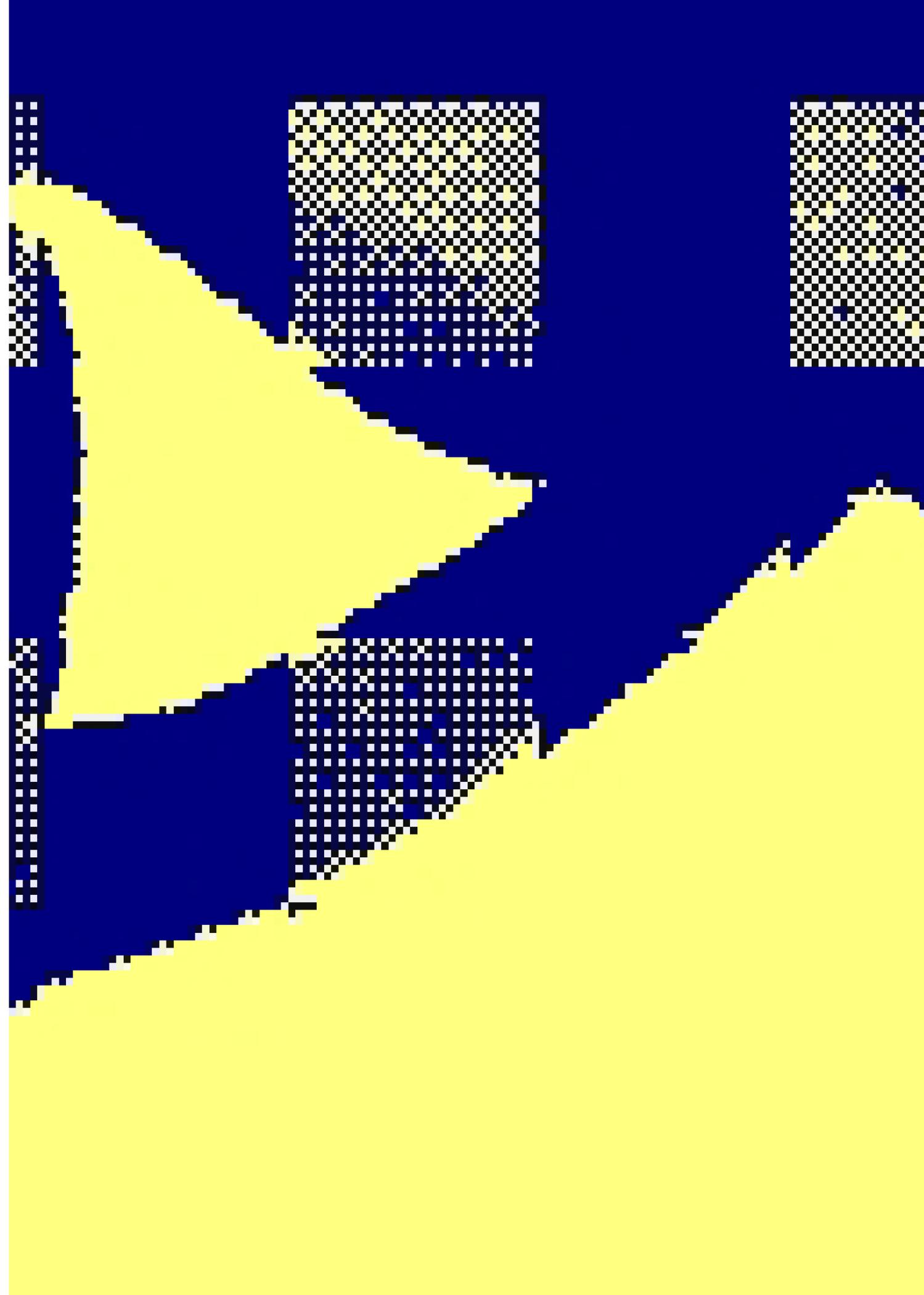
À leitura!

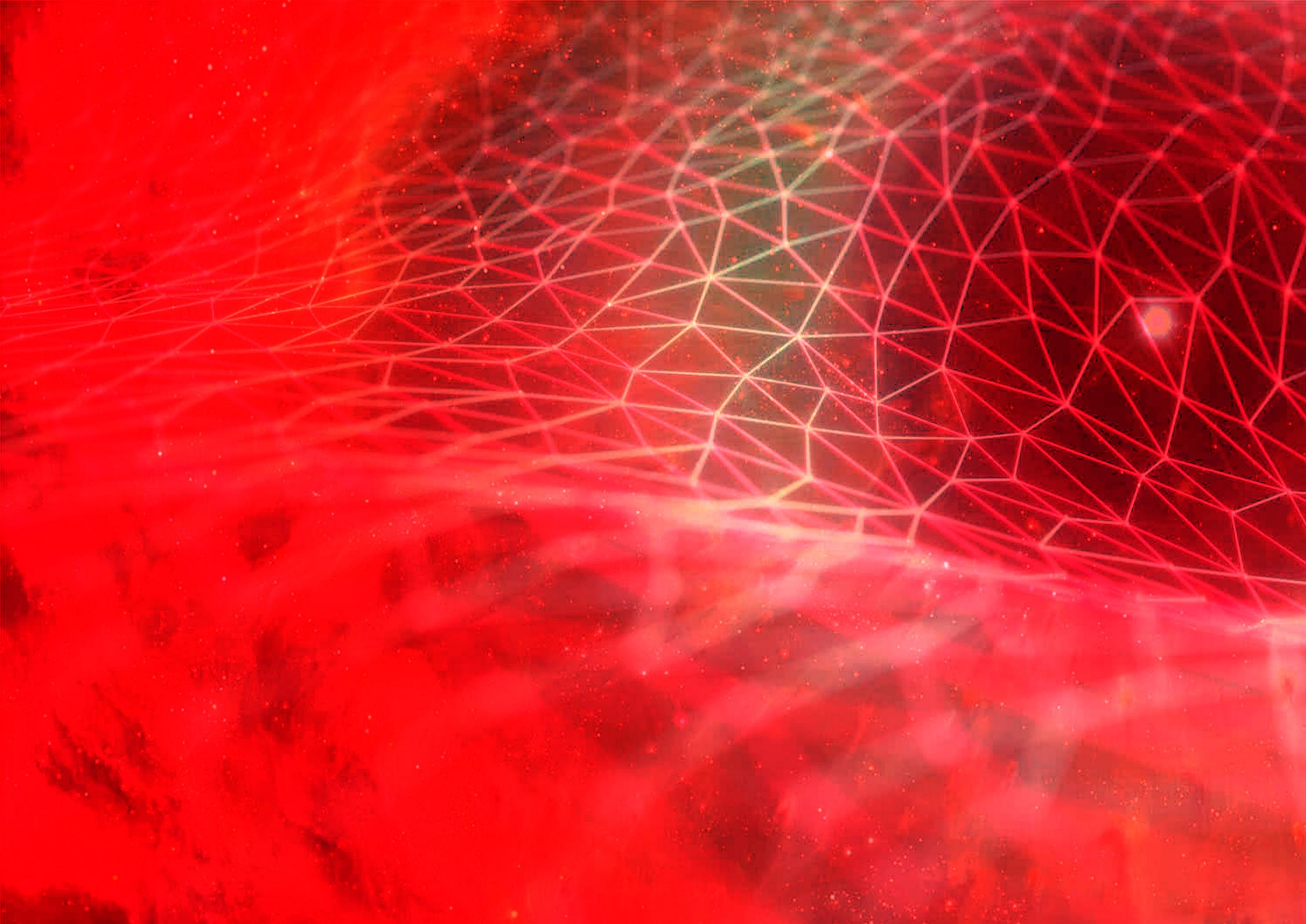
Thiago Felipe S. Avanci, Ph.D. (fev/23)

NOTAS:

1. Vale verificar: CESAR, E. Pääbo: cérebro pode esconder as distinções entre as duas espécies. Revista FAPESP. Disponível em. Disponível em <<https://revistapesquisa.fapesp.br/nos-e-os-macacos/#:~:text=Mesmo%20sem%20ter%20em%20m%C3%A3os,cerca%20de%2099%25%20dos%20casos.>>

2. Vale Verificar: REVISTA FAPES. A proximidade entre roedores e homens é maior do que se pensava, segundo indica a análise do cromossomo 16 do rato. Revista FAPESP. Disponível em <<https://revistapesquisa.fapesp.br/sobre-homens-e-ratos/>>





DYSTOPIA THEN UTOPIA: A DUALISTIC PORTRAIT OF THE TECHNOLOGICAL FUTURE

DISTOPIA E UTOPIA: UM RETRATO DUALISTA DO FUTURO TECNOLÓGICO
AHMED KHALIL, M.ED.,
EMBA, M.SC.DIGITAL CURRENCY¹

Since the dawn of humanity, humans have had a fear of the future and a desire to uncover what will happen in the time to come. They did so by going to tribe shamans, worshipping forces of nature and monotheistic and polytheistic Gods, and utilizing the services of fortune tellers and oracles, such as the Oracle of Delphi. This indicated a hidden fear of anticipating what was to come whether it was a negative or a positive future, with a tendency to expect the negative more than the positive.

This fear was reflected in the early movies of the twentieth century such as Fritz Lang's "Metropolis", and continued afterward in many

cultures, especially with movies like "2001: A Space Odyssey" and "I, Robot", which both showed the human fear of a future dominated



by an evil artificial general intelligence (AGI).

Reflecting on this, what would a dystopian and utopian future in which AGI or semi-AGI is dominant look like? Depending on the recent advancements in A.I.- such as OpenAI's GPTchat, GPT-3, and GPT-4; Google's GLaM, PaLM, BERT, and LaMDA; DeepMind's Gopher and Chinchilla; Meta's OPT, Amazon's Alexa Teacher Models (AlexaTM);



Nvidia and Microsoft's Megatron-Turing Natural Language Generation (NLG), and the open source project Bloom- a semi-AGI might be expected between 2030-2040.

In the Dystopian scenario, a semi-AGI influenced by power-hungry politicians would replace millions of human government and civil officials by becoming the operating system controlling robot law enforcement personnel and other civil servants robots, who act according to laws enforced by their human maker. The system will be connected to billions of CCTV cameras, and IoT devices- including RFID/G6 cryptocurrencies-wallet/

internal monitoring brain implants, G5/G6 networks, satellites, communication networks, web3, and transportation systems. It will monitor the citizens' obedience and will automatically reduce/freeze/confiscate their cryptocurrency accounts, and report them to robot law enforcement field judges, who would execute/ punish them on spot- if necessary. This scenario can be seen partly in movies and TV series such as "Elysium" and "Al Nehaya". But this dystopia will be a short-lived one because it will be highly provoking for the human population, who will be suffering in many aspects. Therefore, humans will eliminate it at any cost.

In a utopian scenario, humans who managed to outcast the semi-AGI tyranny will use the technologies they captured to improve many fields. For example, they will use the semi-AGI to aggregate and read millions of research papers from

medical journals and process them to suggest solutions for various types of medical conditions. At a later stage, the system will manage health care directly by managing hospitals, robot doctors and surgeons, 3D organ printers, and automated pharmaceutical factories. Semi-AGI will manage education and employment through managing, programming, updating, and developing cloud game-like levels curriculum. This system will modify the challenges in the curriculum to match the skills and competencies of individual human students and match them with the national/international jobs recruitment system that receives input from employers about the competencies they are looking for and update the cloud curriculum and challenges to train human students according to the requirements of the recruitment platform. The system will also be responsible for reskilling humans

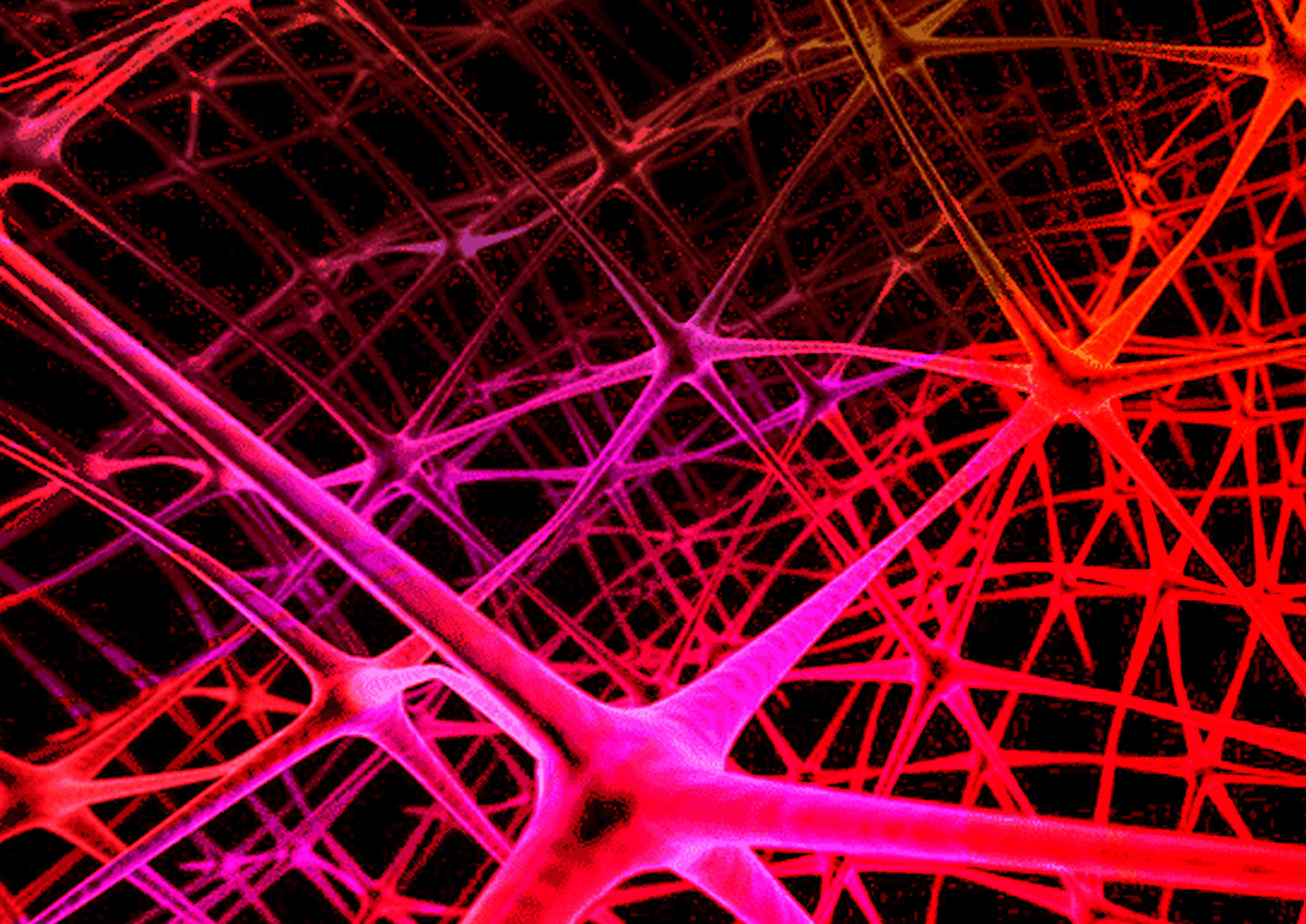
whose jobs will be terminated or changed to employ them in new jobs. Financially, the semi-AGI will manage the issuing and burning of the stable digital currency used in the post-dystopian era, by increasing the issued digital currencies to human wallets when they need to purchase goods in a barter-like system with fixed prices set by the semi-AGI for services and products that humans register on the system to automatically manage the inflation. And when the supply increases inflation, the system will burn currencies electronically to reduce supply, and will adjust the prices balance.

NOTES

1. He is a present and former Co-founder of several startups in Estonia and Egypt, a current and previous Executive Board Member in startups and technical colleges in Estonia and Saudi Arabia. He worked as a remote freelance Advisor for Bitherplatform.io in Georgia and Tagz.com cryptocurrencies exchange in Australia. Received an M.Sc in Digital Currencies from

the University of Nicosia, in addition to an M. ED. in International Education and an Executive MBA both from USA. Ahmed is a Professional Certified Coach (PCC), Certified Global Leadership and Team Coach, Certified Global Leadership Assessment Coach, Certified Executive and Team Coach, Certified Professional Transformative Coach. He was interviewed about blockchain business with Coinnewsextra, Nigeria. And delivered a webinar about VET and XRP and Suggestions for Egypt at virtual MENA Blockchain Conference 2020, and “The Future Through Blockchain, Digital Currencies, AI, IoT, and Metaverse” at Virtual Internships’ Global Expert Series. Moreover; participated in translating Xumm app to Arabic. He is a technophile of AI, digital twins, blockchain, digital currencies, 3d printing, IoT, and many other emerging technologies. <<https://linktr.ee/antiquesordo>>





ARTIFICIAL INTELLIGENCE: WHAT CAN WE PREDICT ABOUT THE DEVELOPMENT IN 2023?

INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL: O QUE PODEMOS PREVER SOBRE O DESENVOLVIMENTO EM 2023?

ACO MOMCILOVIC, MBA¹



The year 2022 was very interesting in the field of artificial intelligence development. In my articles I covered only a small part of the events and developments. My focus was on the opportunities for small countries that are opening up with the development of new technologies, including artificial intelligence. Decisions that can increase or decrease our lag. I have also written about the various types of dangers that artificial intelligence systems can bring, which of them are real and which are, at least currently, only public perception. Special emphasis was placed on the military application of AI and the so-called LAWS – lethal autonomous weapon systems.

However, the application has not yet started on a real scale. One of the topics was the convergence of artificial intelligence with other technologies, so the synergy with IoT systems and everything that can result from this natural cooperation based on the combination of large amounts of data and computer power was also mentioned. And of course, I will always emphasize the importance of educating the general population about what artificial intelligence is and is not, what it can and currently cannot do. We have had the opportunity to see the controversy (seemingly) caused by Google's LaMDA, which has led to even more discussions about the definitions of consciousness and awareness and what we consider a living entity. Within the Global AI

Ethics Institute, we also created an extensive document in which we collected the thoughts of a number of experts from around the world. My prediction is that more work will be done on the education of all employees in the private sector as one of the steps of a better and more frequent application of the AI system.

segment that exploded this year is AI-generated art, i.e. systems that create images based on text input. DALL-E and Midjourney became famous among the first, but now there are already many systems with a similar purpose.

The quality of the visuals achieved has reached such a level that many Instagram profiles specializing in this type of images have an audience of millions. In the interview I conducted with graphic designers, it was interesting to see how almost the entire profession was unprepared for such a shift, a good part of them were not even aware of the existence of such systems. Those who are the first to adapt will start using such systems as auxiliary tools that can speed up the whole process and give them a new level of quality. For some types of images (which are generated in a few minutes), even top designers agree that for some it would take them days to create

them at that level, and some are practically beyond their reach. Some of the regional examples can be followed on the Instagram profile: [adria.ai.art](#). We can say that a small revolution has taken place, and it remains to be seen which related areas these effects will spread to in the coming period. There are already interesting examples in the automatically generated video.

In recent weeks, we have seen another interesting shift created by the GPT model. ChatGPT has taken over Twitter and almost the entire



internet, thanks to its power and the meme potential it provides. We all know that the ability to generate memes is the best way to conquer the internet, and it did. ChatGPT was created by the company OpenAI and very quickly reached the figure of over 1 million users, which further accelerated its training. The

possibilities of his imitating human discussion - one on one, are very interesting. On the Internet, you can find numerous positive and negative examples, from classic information to solving mathematical problems. People have also gained numerous insights from studying his mistakes.

The OECD predicts that advanced AI systems will be involved and influence environmental and ecological recommendations and decisions. The economic landscape of AI is evolving as AI becomes a general-purpose technology. Through cheaper and more accurate predictions, recommendations or decisions, AI promises to generate productivity gains, improve well-being and help solve complex challenges. Harnessing AI requires complementary investments in data, skills, and digitized workflows, as well as organizational and process changes. Therefore, adoption varies from company to industry.

Private equity investment in AI startups has accelerated since 2016, after five years of steady growth. Private equity investment doubled from 2016 to 2017,

reaching \$16 billion in 2017. AI startups attracted 12% of global private equity investment in the first half of 2018, reflecting a significant increase from just 3% in 2011. a trend that is visible in all major economies. These investments are usually in large multi-million dollar projects. As technologies and business models mature, AI is moving towards widespread implementation.

If I would have to choose few fields for the next year or two, it would be those:

1. Military AI – we only scratched the surface, many projects must be under development, question is only if they will be available to the public

2. Global Education sector – AI in general can do wonders in educating people, but even more narrowly, I think AI Business related educations will emerge in greater numbers. Also educations about AI fundamentals which might help people to differentiate different types of AI and their “sentience”. Probably few new institutions focusing only on AI education.

3. Entertainment industry and marketing . grounds are set, AI generated pictures and texts are already here, we will see how fast will they improve to even above human levels

4. Medicine – potential huge global impact, we already had some almost groundbreaking examples, and we will need more.

5. The BIG Unknown AI Application . maybe the biggest part. Segment which we couldn't predict, but it will explode and substitute old ways in some area. Just as we have seen it in the recent 12 months. This one might be more interesting one, because there will be a small window of time to jump onto that train for those most observant and reactive. And closest to the source of development.

AI is also becoming a growing political priority for all stakeholders. Given the transformative benefits of artificial intelligence, as well as its risks, artificial intelligence becomes both a legal and a geopolitical issue. Many countries have dedicated AI strategies that see AI as an engine of growth and well-being, seek to

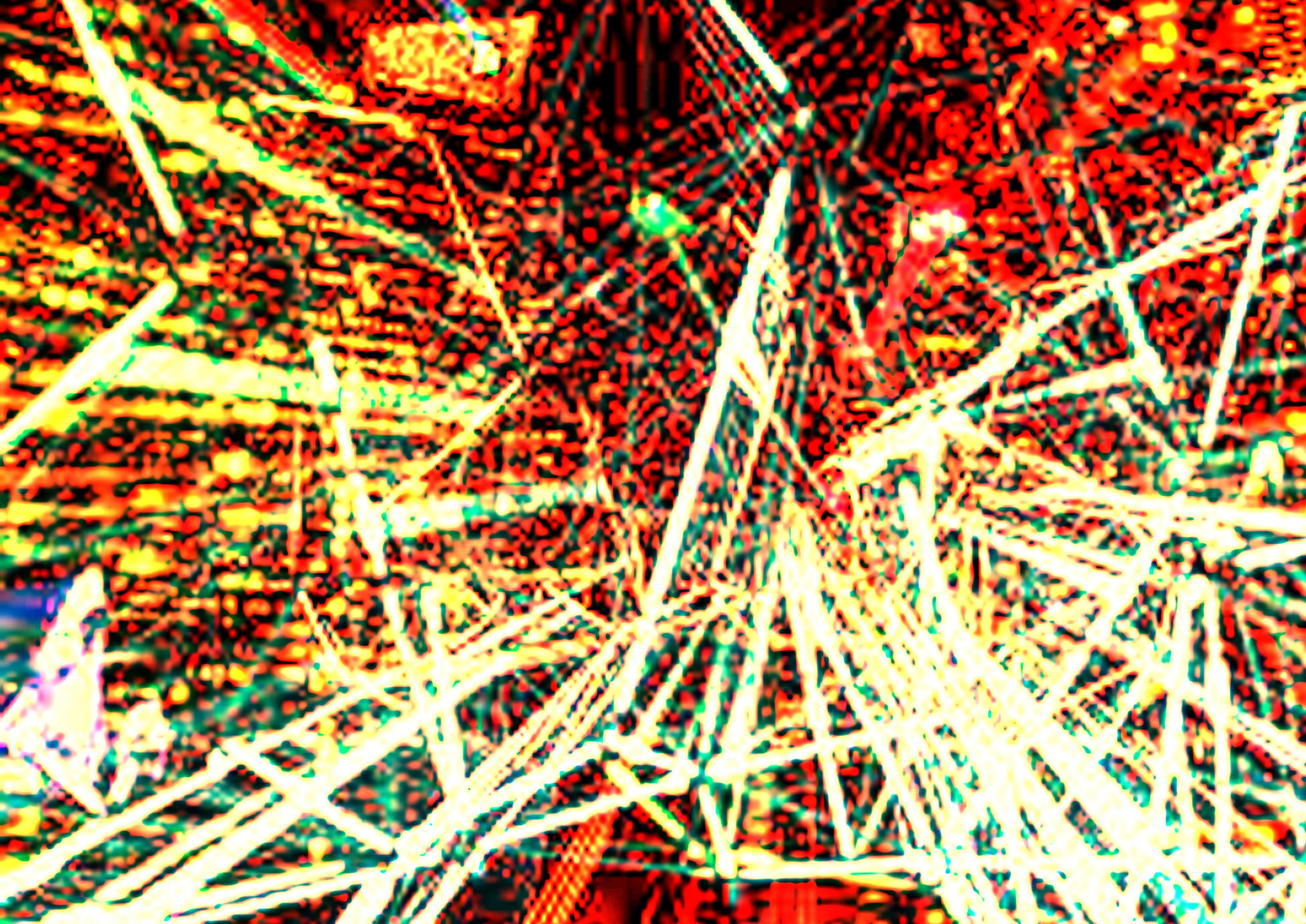
educate and employ the next generation of researchers, and consider how best to meet the challenges of AI. Non-governmental stakeholders – business, technical organizations, academia, civil society and trade unions – and international bodies including the G7, G20, OECD, European Commission and United Nations are also taking action.

Considering this, the question is not whether the progress in 2023 will continue, but only whether it will be more linear and develop on the basis of existing models, or it will be exponential based on some new significant innovation. And all of those segments, will have exponential number of ethical questions, dilemmas and frameworks to answer and to create. We could only hope that it will not be dominated by any single ideology or culture.

NOTE:

1. Ph.D. candidate on the University of Dubrovnik – Digital Economy Psychology degree at FFZG. Executive MBA at Cotrugli Business School. Further education

is NLP Leadership Academy, and EU Funds Project Manager, and Integral School of Organizational Development. He is a consultant in ethics applied to AI with tech companies and a research associate with several institutions in France, Germany, Morocco, Canada, and Brazil.



L'EMPATIA ARTIFICIALE. SENTIRE ATTRAVERSO GLI ALGORITMI

ARTIFICIAL EMPATHY. FEELING THROUGH ALGORITHMS
EMPATIA ARTIFICIAL. SENTIMENTO ATRAVÉS DE ALGORITMOS
FRANCESCA QUARATINO, M.SC.¹



INTRODUZIONE

Nella sfera digitale la componente relazionale ed empatica tende a subire un drastico mutamento.

Il paradigma dell'empatia, da sempre correlato all'uomo e al confronto diretto con i suoi simili, dischiude nuovi scenari e nuove riflessioni.

L'emotività non è circoscritta alla sola attività umana, ma estende i propri confini alla tecnologia.

La società, ormai sottoposta ad un totale processo di digitalizzazione, modifica i pattern comportamentali, rendendo la macchina parte attiva dello sviluppo emozionale.

Ma come può un algoritmo

stravolgere l'attività umana?

SGUARDO, VOCE E CHAT.
COSA STA CAMBIANDO?

L'IA ridisegna l'essere umano e lo fa introducendo nuovi mezzi di comunicazione.

Ognuno di noi utilizza uno smartphone e ne sfrutta ogni potenzialità, prediligendo un'attività comunicativa immediata e rapida ed eliminando così l'interazione fisica.

Un esempio di come l'uomo digitale sia immerso e catapultato negli algoritmi è la messaggistica istantanea con cui si ha la possibilità di inviare e ricevere messaggi in qualsiasi momento e abbattendo ogni distanza geografica. Se da un lato, la possibilità di comunicare istantaneamente genera effetti positivi, dall'altro compromette l'empatia e l'emotività e ne attribuisce un

nuovo significato.

L'utilizzo massivo di emoticon diviene un mero significante sprovvisto di significato.

Dall'amore alla tristezza, basta un solo click per diffondere il proprio stato d'animo, ma rispecchia in pieno ciò che sentiamo?

Quando si utilizza la messaggistica l'interlocutore non è il destinatario del messaggio, ma bensì lo schermo. La composizione del testo, infatti, non tiene in considerazione l'ambiente in cui l'uomo è situato, ma l'azione è sprovvista di contesto: il telefono o il computer sono isolati dalla realtà poiché da quest'ultima non ricevono alcuno stimolo (Benasayag, 2016).

Le macchine sono implementate da algoritmi e nonostante siano perfezionate, emulando in modo

minuzioso i comportamenti umani, non detengono alcuna emotività.

Utilizzando note vocali e testi digitali si perde lo sguardo del reale, sguardo con cui è possibile vivere ed esperire ogni emozione umana.

Il display è da intendere come medium (Han, 2015) della comunicazione, ma nella società informatizzata ne assume il ruolo principale. Seguendo questo schema di comportamento, l'uomo tende a dematerializzare i rapporti, ponendo la discussione esclusivamente sul piano digitale.

Attraverso lo schermo non è

possibile cogliere le mille sfaccettature emotive di chi è dall'altro lato poiché le fredde parole incise tramite algoritmi non sempre rispecchiano il nostro vero stato d'animo. Grazie al tono di voce, alla gestualità e allo sguardo vi è un doppio canale comunicativo.

Il linguaggio verbale deve essere accompagnato dal linguaggio non-verbale e questa duplice comunicazione può avvenire solo "in presenza".

Altra problematica legata all'utilizzo dei social media e della comunicazione online è la sempre più tristemente diffusa de-responsabilizzazione.

Quando il linguaggio è filtrato dalla macchina si assume un atteggiamento più aggressivo, come se la comunicazione fosse unilaterale.

In questa prospettiva, in cui

non vi è attenzione per i sentimenti, l'empatia non trova spazio nella società contemporanea (Han, 2014), stimolando nuove riflessioni etiche sul corretto utilizzo della tecnologia. Fin dove è possibile tracciare il limite tra vero e falso ed assumere, di conseguenza, un comportamento corretto, umano e soprattutto che preservi la sfera emozionale?

Il nuovo paradigma tecnologico ridefinisce i rapporti affettivi e le persone, creando una dimensione digitale in cui è l'algoritmo a definire i valori emozionali.

L'etica applicata alla tecnologia dovrebbe regolamentare l'attività online che richiede molta attenzione. L'Intelligenza artificiale, che simula il comportamento umano, non deve sostituire l'uomo nelle relazioni, garantendone autonomia e sentimenti.

Il contributo che l'informatica

offre all'uomo non è da demonizzare, ma è da monitorare stabilendo i confini entro cui poter agire.

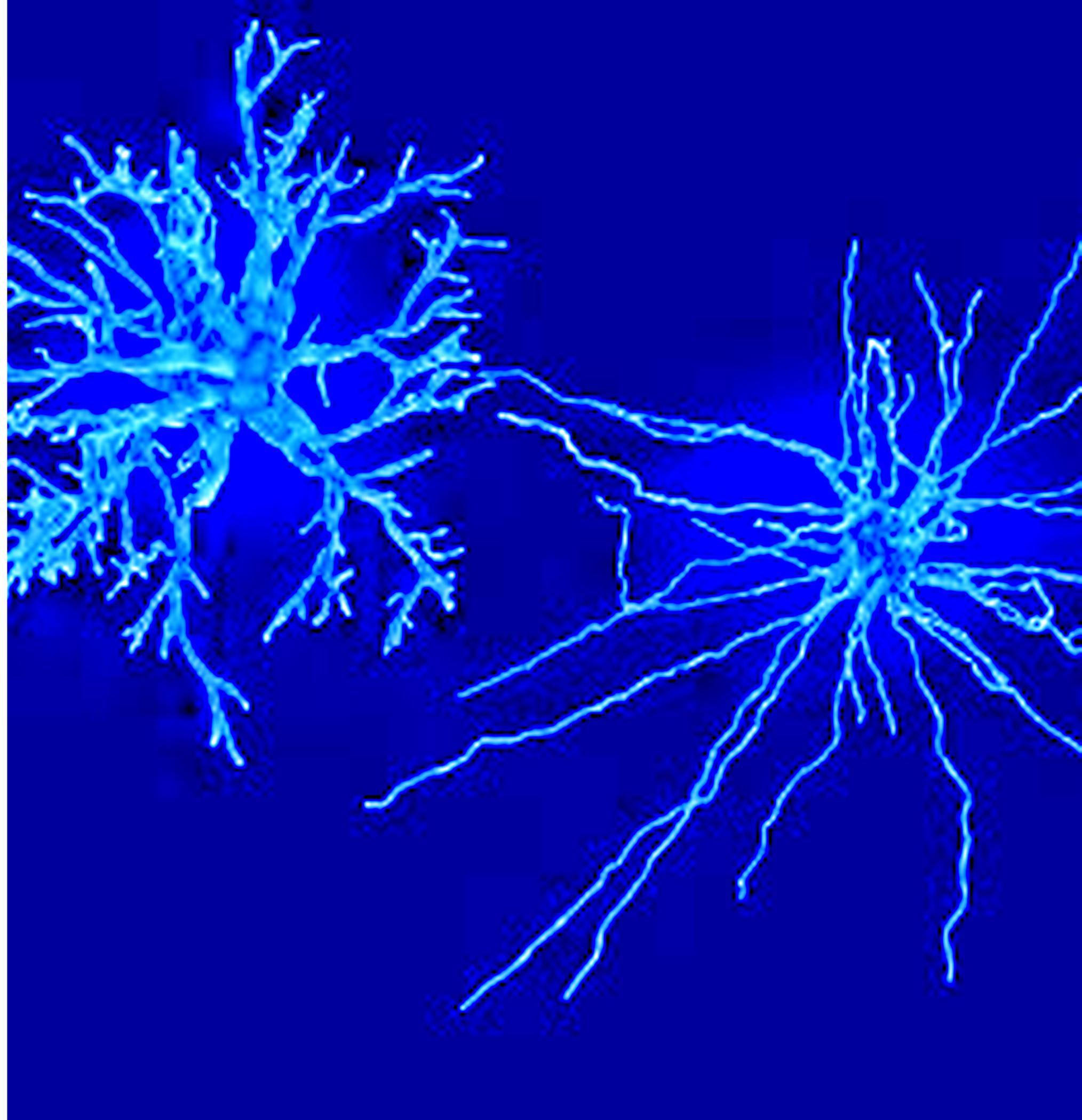
REFERENZE

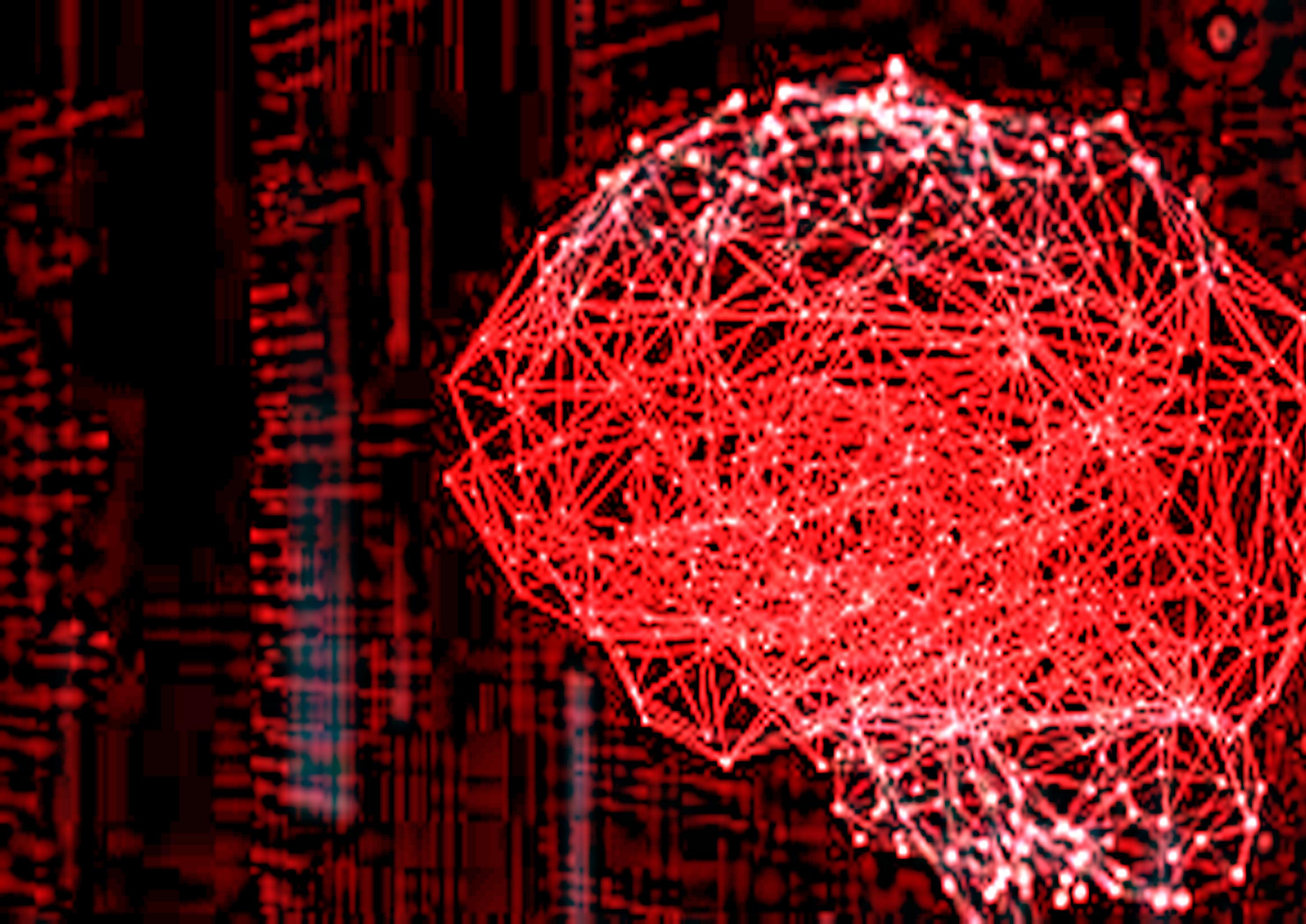
Benasayag, M., *Il cervello aumentato, L'uomo diminuito*, Trento, Erikson, 2016

Han, B. C., *Nello Sciame. Visioni del digitale*, Milano, Nottetempo, 2015

Han, B. C., *La società della trasparenza*, Milano, Nottetempo, 2014

1. Master's degree in philosophical and communication sciences at University of Basilicata (2016 – 2018). Bachelor degree in literary, language and history of the philosophers University of Basilicata (2013 – 2016)





COMO A CULTURA DO CANCELAMENTO NAS REDES SOCIAIS CONTRIBUI PARA A DESUMANIZAÇÃO DO INDIVÍDUO NO BRASIL

HOW THE CULTURE OF CANCELLATION IN SOCIAL NETWORKS CONTRIBUTES TO THE DEHUMANIZATION OF THE INDIVIDUAL IN BRAZIL
GABRIEL MACHADO LEITE¹



alcance.

O usuário passou de um polo passivo do jornalismo para o polo ativo podendo compartilhar, curtir e emitir opinião. No documentário produzido pela Netflix intitulado o Dilema das Redes, Justin Rosenstein esclarece que o botão “gostei” gerou uma nova interação com o usuário e, posteriormente consequências negativas que não foram previstas.⁴

Com tal interação entre os usuários amigos ou não, ocasionou uma falsa sensação de intimidade em razão da velocidade de informação e interação digital. Em muitos casos, a plataforma digital virou uma plataforma para divulgação

de opiniões pessoais e vida privada.

O botão “like” como apontado em o Dilema das Redes, não foi inicialmente projetado para gerar algo negativo. No entanto, as pessoas tornaram-se viciadas pela aceitação popular e muitos passaram a viver em função da aparência digital. Trazendo como consequências negativas a voraz necessidade de postagem que gerassem engajamentos positivos entre seus followers.

Quando se identifica que as redes sociais não são utilizadas apenas por anônimos, mas também celebridade a extensão do problema toma novos horizontes. Uma vez que, postado qualquer conteúdo, este estará sujeito ao filtro de aceitação dos seus seguidores.

Nos últimos anos, tem-se testemunhado diversos casos nacionais e internacionais de cancelamento de figuras públicas nas redes sociais por motivos legítimos e ilegítimos que trazem consequência severas. Sendo assim, o uso das redes sociais contribui para a cultura do cancelamento e a desumanização do indivíduo?

O PROBLEMA DOS ALGORITMOS

Inicialmente o termo algoritmo foi introduzido no ocidente na idade média pelo persa Muhammad ibn Musa al-Khwarizmi, astrônomo que estudava números e introduziu tanto no oriente como no ocidente fórmulas matemáticas conhecidas

INTRODUÇÃO

O título do presente artigo opinativo propõe a discussão da relação do uso das redes sociais com a cultura do cancelamento e como essa relação promove desumanização do indivíduo no cenário nacional.

O ponto de partida como metodologia de pesquisa é a utilização de casos modelos que ocorreram no Brasil, pesquisas bibliográficas, artigos científicos e reportagens de notória vinculação que trataram sobre os temas ventilados inicialmente.

Nos últimos anos está-se

lidando com importantes mudanças na nossa interação com o mundo devido à globalização e houve significativo avanço na relação com a internet por meio dos smartphones. Em 1995, aproximadamente houve o lançamento do primeiro smartphone em um modelo rudimentar, com pouca bateria e com limitações operacionais. No entanto, se firmou como sendo o primeiro smartphone lançado. Dentre outros lançamentos que se teve entre 1995 e 2007 gostaríamos de ressaltar o iPhone como sendo um grande marco para o século 21 no que pese a smartphones.

Steve Jobs o idealizador e responsável pelo crescimento da Apple em 2007 marca a industrial tecnológica com o lançamento do iPhone.

A partir de então a relação de toda a indústria e dos consumidores foram ditadas pelo poder inovador da Apple².

Dentre as inovações trazidas por Steve Jobs, a possibilidade de baixar aplicativos, melhor duração da bateria dos aparelhos e conexão com a internet. O smartphone possibilitou que seus usuários pudessem se comunicar de maneira mais fácil e fluida por meio do uso de redes sociais, por exemplo³.

Houve uma adesão massificada ao uso das redes sociais agora na palma das mãos de seus usuários. Não seria necessário aguardar o jornal de maior vinculação para receber notícias, agora todas as notícias que o usuário gostaria de ler estaria há pequenos clicks de seu

até hoje.

No início do século 19, este termo tomou outros contornos sendo utilizado na era da computação. O algoritmo é uma sequência de atos que conduzem há uma conclusão. Não se trata de pressupostos filosóficos como premissas ou proposições, mas de operações matemáticas que garantem o desencadeamento do informações conduzindo ao resultado esperado⁵.

Na era da computação a ideia se manteve, mas as operações ou procedimentos utilizados passaram a ser utilizados por máquinas e softwares. No entanto, o pesquisador Tarleton Gillespie da universidade de Cornell, nos Estados Unidos aponta:

“Os algoritmos não são necessariamente softwares: em seu sentido mais amplo, são procedimentos codificados que, com base em cálculos específicos, transformam dados em resultados desejados. Os procedimentos dão nome tanto ao problema quanto aos passos pelos quais

ele precisa passar para ser resolvido.”⁶

Os algoritmos passaram a ser projetados e codificados por computadores que possuem a capacidade de armazenamento que outrora não era possível. Este mecanismo trouxe não só a automatização de processos, mas também conhecimento de tendências comerciais na indústria de consumo.

Os algoritmos são capazes de identificar padrões de erros ou acertos e projetar os resultados em questão de segundos. Se imaginarmos o quão impactante é este conhecimento aplicado no mundo do automobilismo, finanças e equipamentos médicos, vidas seriam profundamente impactadas com os resultados deste conhecimento.

Por outro lado, os algoritmos permitiram que fosse feita análises de tendências e padrões de consumo, por exemplo. Considerando o fato que a codificação do algoritmo é projetada com informações e fontes de pesquisa de interesse do seu designer. Sendo assim, na medida em que são projetados algoritmos

com maior eficiência, melhores são os resultados e conhecimentos obtidos.

Pode-se mencionar o Google o maior site de busca que se tem atualmente. Este é fundamentalmente um algoritmo complexo e eficiente que permite a pesquisa de informações diversas da forma mais veloz possível.⁷

Neste sentido, pode-se citar diversas empresas que possuem algoritmos complexos e eficientes, os quais armazenam dados de busca realizados pelo usuário, tais como Amazon, Netflix, Spotify entre outros.

Todas essas empresas possuem algoritmos eficientes, caros e de uma grande base de dados de informações pessoais dos seus usuários. A relevância de se entender como os algoritmos funcionam reside no fato de que se por um lado acelera processos e promove resultados mais precisos, por outro lado exige informações mais aprofundadas dos seus usuários.

Por exemplo, o Netflix tornou-se um grande player no mercado do streaming por desenvolver

um algoritmo de recompensa que consiste na participação do consumidor com o produto oferecido.

Na ambição de ordenar um território audiovisual global, o serviço depende de uma lógica para expor material que construa um vínculo pontual entre público e plataforma. Nisto, as recomendações surgem como um agenciamento hábil em associar a convivência entre fluxo e acervos. Interesse contido no histórico da Netflix, estas sugestões são introduzidas através da pontuação concedida a um título pelo usuário, opção inicial que amadurece em direção às técnicas para aprendizado de máquina⁸.

Através da interação do usuário na plataforma, escolhendo aquilo que é de seu desejo, esta faz uma busca de dados a fim de aprimorar a experiência do consumidor, sobretudo entendendo melhor o que ele gostaria de assistir em uma nova oportunidade.

De uma maneira inconsciente na medida em que o usuário consome os produtos da Netflix, a plataforma identifica suas preferências e faz recomendações com base nos dados coletados.

O sistema de recomendação não é só utilizado para streaming, mas também para música, roupas, programas de tv e política. Os investimentos são exponenciais para aprimoramento das codificações dos algoritmos.

Tudo é feito de maneira digital, rápida e com extrema eficiência. As recomendações podem partir de um aplicativo de streaming até o uso das redes sociais. Tudo o que está conectado à internet está sujeita aos algoritmos pois estão em sua essência.

Nas eleições de 2018 houve uma grande mudança de chave no cenário político brasileiro. O ex-presidente Jair Messias Bolsonaro optou por concentrar sua estratégia por meio da internet e redes sociais.⁹

Utilizando-se da estratégia de Donald Trump nas eleições presidenciais em 2016¹⁰, Jair Messias

Bolsonaro e sua equipe entendeu que para se eleger precisaria estar dentro das casas dos seus eleitores por mais tempo e de forma eficaz.

O Digital News Report de 2019 publicado pela Oxford University e Reuters Institute, aponta que:

[...] no Brasil, 87% das notícias são obtidas nos meios on-line e 64% proveem das redes sociais. O DNR constata que, dentre as redes mais utilizadas no Brasil, o Youtube aparece em terceiro lugar para acessar notícias, com 40% das indicações dos entrevistados, e em segundo lugar para acessar conteúdos referentes a outros propósitos (80%). Os dados da pesquisa mostram que, no período de 2018 a 2019, houve um aumento de 8% no uso do YouTube para busca de notícias, marca só superada pelo Instagram, com 10% de crescimento¹¹

Nota-se que Youtube tornou-se a nova televisão dos seus usuários. Nesta, o custo para propaganda

eleitoral é menor, gasto com influencers digitais surtem mais efeitos que panfletos nas ruas e mostra-se eficiente em manter no consciente coletivo a viabilidade da eleição de um do candidato.

O sistema de algoritmo e recomendações possibilita que cada vez mais os usuários de determinado conteúdo se aprofundem naquela pesquisa e, dificilmente se desentranhe do seu conteúdo. Tendo em vista que os algoritmos foram projetados para entregar aquilo que você deseja ou aquilo que querem que você deseje.

Sendo assim, a velocidade de informações nichadas de determinado conteúdo torna-se o cotidiano dos usuários. Na medida em que é feita a busca as chances das recomendações destes conteúdos aumentam.

Sendo assim, de qual maneira os algoritmos podem causar danos aos seus usuários e consequentemente gerar uma desumanização do indivíduo?

C U L T U R A D O
CANCELAMENTO

É sabido que as redes sociais e diversas plataformas de streaming utiliza-se de algoritmos para aproximar a relação com seu consumidor. Vê-se que na medida que são utilizadas palavras chaves nas pesquisas cada vez mais ser alvos de recomendações daquele assunto ou correlatos.

Neste sentido, aponta-se que nas eleições de 2018 houve uma forte campanha política e ideológica que elegeram o ex-presidente da república Jair Messias Bolsonaro. Sendo assim, atualmente o Brasil sofreu e ainda sofre de uma imensa polarização política e ideológica que já tomava contornos nas eleições de 2018.

A polarização política tem se tornado cada vez mais comuns nos dias atuais. É verdade que na esfera pessoal tais divergências não geram impactos tão desastrosos. No entanto, vê-se consequências desastrosas de opiniões pessoais que vão para a esfera pública e gera cancelamento da figura pública.

No ano de 2019 o The Committee's Chouce & People Choice

identificou um termo que estava tomando um significado diferente do usual.¹²

O termo Cancelamento, normalmente significa ato de cancelar algo, por exemplo: cancelar uma compra em e-commerce, cancelar as compras de tickets de cinema ou cancelar uma viagem agendada. Portanto, a palavra cancelamento se referia ao ato de cancelar algo.

No entanto, a partir de 2019, a palavra ou termo “cultura do cancelamento” foi incorporada ao dicionário de maior notoriedade nos Estados Unidos com uma nova roupagem.

Se por um lado anteriormente a palavra cancelamento se referia ao ato de cancelar algo ou algum programa. Atualmente o termo tomou um sentido de ser um ato contra a pessoa. Isto é, o cancelamento não recai mais sobre algo, mas sobre alguém. Portanto, o cancelamento se refere há uma repulsa, desacordo, discordância de opiniões emitidas por figuras públicas que acarretam ao retorno ao anonimato ou a morte digital

O advogado Alan Dershowitz,

em Cultura do Cancelamento aponta uma definição intrigante, porém precisa do termo, ao mencionar o dicionário Merriam-Webster:

[...] cancelamento têm a ver com a remoção do apoio a figura públicas, em resposta a comportamento ou opiniões questionáveis. Isso pode incluir boicotes, ou recusa em promover seu trabalho. Significa parar de dar apoio a essa pessoa [...]¹³

As consequências da cultura do cancelamento é a pulverização do ódio com intuito de gerar a exclusão ou o desaparecimento de perfis nas redes sociais de certa relevância. Pode-se citar exemplos de perfis cancelados nas redes sociais, por exemplo: Karol Conká, Emicida, Gabriel Medina, Gabriel Pugliesi, Neymar e o Doutor Paulo Muzy.

A DESUMANIZAÇÃO POR
MEIO DAS REDES SOCIAIS NO
BRASIL

Nas últimas semanas pode-se citar o caso do médico Paulo Cavalcanti Muzy, que foi alvo de haters¹⁴ e cancelamento social por excluir seu perfil no Twitter em razão dos fortes insultos que estava recebendo nas redes sociais.

Paulo Cavalcanti Muzy¹⁵ é médico especialista em ortopedia e traumatologia pela Universidade Federal de São Paulo. Paulo Muzy, como midiaticamente é conhecido, tornou-se popular nas redes sociais pela promoção do estilo de vida mais saudável, por meio de lives diárias promovendo conhecimento técnico, diversas participações em podcast e o desenvolvimento da ligação acadêmica sendo um curso multidisciplinar destinados a profissionais da área da saúde.

Em dezembro de 2022 após uma postagem de sua esposa e sócia nas redes sociais Paulo Muzy passou a ser alvo de chacota e insultos pessoais no Twitter e Instagram.

Após uma postagem nas redes sociais de agradecimento ao ex-estagiário de Renata e atual colaborador ambos foram alvo de ofensas nas redes sociais. Diversos

seguidores passaram a ofender a honra do casal insinuando eventual traição pela mensagem de agradecimento de Renata Carbonari.¹⁶

O cancelamento tomou outros contornos quando seguidores de Paulo fizeram cortes maldosos de trechos em podcast fora de contexto que insinuava uma conduta machista e aproveitadora de sua parte.

De imediato, Renata Carbonari deletou a postagem de agradecimento ao seu colega e Paulo Muzy deletou seu perfil no Twitter, pois desejava concentrar suas energias em coisas positivas e desejava encerrar a discussão nas redes sociais.

O cancelamento do doutor Paulo Muzy durou apenas alguns dias, em razão das condutas imediatas e precisa por parte do casal. Vale ressaltar que ambos apesar de fazerem parte atualmente da mídia digital na área fitness ambos não adquirem exclusivamente suas rendas por meio das redes sociais.

Muito embora este seja apenas um exemplo de cancelamento nas redes sociais tivemos inúmeros atos como este nas redes sociais ao

longo do ano como mencionamos acima. Profissionais que utilizam exclusivamente as redes sociais como fonte de renda sofrem imediatamente com quaisquer deslizamentos que venham cometer nas redes sociais.

O ato de cancelamento é difícil de se identificar pois é um movimento orgânico, mas ao mesmo tempo subjetivo. Orgânico por se tratar de um movimento social e cooperativo, porém subjetivo por tem seu nascimento na individualidade de cada usuário em seus contextos sociais.

Quando se utiliza plataformas como Instagram ou Twitter nos deparamos como recursos como explorar e trend topics. Ambos os recursos possibilitam que os usuários que estão online possam identificar naquele imediato momento o que está sendo compartilhado com maior frequência ou qual o assunto do momento.

Todos estes recursos utilizam algoritmos de busca e sugerem para determinado nicho de pesquisa todos os assuntos atrelados. Por exemplo, qualquer página

de bodybuilding, musculação e saúde poderá ser alvo de sugestões da polêmica em torno da postagem da Roberta Carbonari.

As recomendações maliciosas neste caso em questão proporcionam que usuários tirem conclusões maledicentes do casamento e da fidelidade conjugal do casal. No primeiro momento a infidelidade da esposa e em segunda a vulnerabilidade do casal exposta nacionalmente.

O cancelamento nas redes sociais pode começar com apenas um comentário e tomar proporções irreversíveis. Pesquisadores do campo da psicologia e outras áreas da saúde identificaram relação entre o crescimento da depressão e ansiedade em razão do uso das redes sociais online.

O Brazilian Journal Development publicou um artigo feito por diversos profissionais da área da saúde que se debruçou sobre uma revisão literária do assunto dos períodos de 2016 a 2021. Como metodologia foram escolhidos 17 artigos neste período e selecionado 11 para a publicação em tela¹⁷.

Os 11 artigos selecionados permitiram que dentre vários apontamentos chegassem em algumas conclusões, por exemplo: o uso das redes sociais entre os adolescentes aumenta a necessidade de aceitação social, o uso das redes sociais aumenta o desejo de se manter conectados cada vez mais desencadeando ansiedade e diversas fobias, o aumento de cyberbullying, o aumento de depressão, ansiedade entre outros sintomas¹⁸

A relevância deste estudo na perspectiva da cultura do cancelamento debruça sobre o fato da clara relevância que as mídias sociais exercem nos jovens e adultos e como a exposição continua desde a tenra idade aponta para doenças psicológicas.

Sendo assim, diante deste cenário é possível identificar que se por um lado as redes sociais exercem papel de catalizador em doenças psicológicas, por outro lado é um celeiro de pessoas com transtornos de ansiedade, depressão, fobias entre outros transtornos.

Um simples comentário jocoso, compartilhamento indevido

ou dislike pode desencadear diversos problemas para além da tela. Quando tais atitudes são premeditadas e desejadas nota-se um desinteresse pela responsabilidade que aquele comentário poderá surtir.

No caso do cancelamento do médico Paulo Muzy, houve uma atitude imediata e preventiva do doutor que eventualmente poderia afetar sua saúde mental. No entanto, sabemos que esta não é a atitude de muitos.

Muitos dos comentários ultrapassam a esfera pública e passam a atingir a esfera pessoal servindo de catalizadores para transtornos psicológicos. Razão pela qual, deve-se rastrear e identificar usuários irresponsáveis nos seus atos online.

CONCLUSÃO

A tecnologia trouxe avanços significativos para humanidade como a internet, celular, computadores etc. A relação com a tecnologia tornou-se um dos principais instrumentos e continuará fazendo parte dos hábitos entre os jovens e adultos.

Sabe-se que a tecnologia deu luz a internet e com ela tem-se grandes avanços no campo da ciência, saúde e educação. Pode-se discorrer profundamente e extensivamente sobre os benefícios que se obteve através da internet.

No entanto, o presente artigo se debruçou sobre um dos malefícios que constantemente afronta a saúde mental dos jovens e adultos no Brasil. O cancelamento cultural é um problema claro que passa diante dos nossos olhos.

Jovens e adultos vêm sofrendo com comentários jocosos, afrontosos e maledicentes nas redes sociais. O cancelamento cultural não acontece somente entre as celebridades ou influencers. O antigo bullying tomou novos contornos com o cyberbullying onde o motivo de escárnio passou da esfera pessoal para a esfera digital.

Dever-se-ia conscientizar sobre o fato que na medida em que se tem atitudes sem decoro e urbanidade maiores são as chances de receber conteúdos de ódio em razão das recomendações dos algoritmos.

O verso bíblico sobre amar

o próximo como a si mesmo ecoa na era digital em razão da insensibilidade com o próximo. Deve-se lembrar que do outro lado da tela há pessoas ansiosas e depressivas.

Por fim, a conscientização e dever cidadão devem andar lado a lado contra quaisquer atitudes de cancelamento digital. Sejam elas entre figuras públicas ou não. As pessoas não são os padrões morais da humanidade, pelo contrário, deve-se ter empatia com nossos similares e saber que quaisquer de nossos amigos e colegas podem cometer equívocos na era digital.

NOTAS:

1. Estudante de Direito da Universidade Paulista.

2. QUEIROZ, Leonardo Rosatto. iPhone, Android, e a consolidação da cultura do smartphone: o papel do iPhone e do Sistema Operacional Android como catalisadores da consolidação no mercado de smartphones em escala global. O IPHONE COMO PARADIGMA DE POPULARIZAÇÃO DO SMARTPHONE, Universidade Tecnológica Federal do Paraná, ano

18, v. 14, ed. 30, p. 47-70, 01/2018 2018. DOI <https://doi.org/10.3895/rts.v14n30.5413>. Disponível em: <https://periodicos.utfpr.edu.br/rts>. Acesso em: 17 jan. 2023.

3. QUEIROZ, Leonardo Rosatto. iPhone, Android, e a consolidação da cultura do smartphone: o papel do iPhone e do Sistema Operacional Android como catalisadores da consolidação no mercado de smartphones em escala global. O IPHONE COMO PARADIGMA DE POPULARIZAÇÃO DO SMARTPHONE, Universidade Tecnológica Federal do Paraná, ano 18, v. 14, ed. 30, p. 7, 01/2018 2018. DOI <https://doi.org/10.3895/rts.v14n30.5413>. Disponível em: <https://periodicos.utfpr.edu.br/rts>. Acesso em: 17 jan. 2023.

4. O DILEMA das redes. Direção: Jeff Orlowski. Produção: Larissa Rhodes. Roteiro: Jeff Orlowski, Davis Coombe, Vickie Curtis. Gravação de Exposure Labs, Agent Pictures, Argent Pictures, The Space Program. EUA: Netflix, 2020. Disponível em: <https://www.netflix.com/br/title/81254224>. Acesso em: 15 jan. 2023.

5. BLOG Ciência & Matemática: O tal do algoritmo. In: Blog Ciência & Matemática: O tal do algoritmo. [S. l.]: Instituto de Matemática pura e aplicada, 27 set. 2018. Disponível em: <https://impa.br/noticias/o-tal=-do-algoritmo/#:~:text=A%20palavra%20%E2%80%99Algoritmo%E2%80%9D%20s%C3%B3%20surgiu,Oriente%20M%C3%A9dio%20e%20no%20Ocidente>. Acesso em: 15 jan. 2023.

6. GILLESPIE, Tarleton. A relevância dos algoritmos. A relevância dos algoritmos, São Paulo, ano 2018, v. 6, n. 1, p. 95-121, 1 abr. 2018.

7. WERNICK, Pedro. Como funciona uma busca no Google: o processo por trás de cada pesquisa: Entenda como o Google vasculha a internet, documenta as informações e rankeia os resultados de buscas.. In: Como funciona uma busca no Google: o processo por trás de cada pesquisa: Entenda como o Google vasculha a internet, documenta as informações e rankeia os resultados de buscas.. [S. l.], 26 mar. 2019. Disponível em: <https://rockcontent.com/br/blog/busca-no-google/>.

Acesso em: 15 jan. 2023

8. LADEIRA, João. O algoritmo e o fluxo: Netflix, aprendizado de máquina e algoritmos de recomendações. Intexto, Porto alegre, ano 2019, n. 47, p. 166-184, 1 dez. 2019. Disponível em: <https://www.seer.ufrgs.br/index.php/intexto/article/view/83748/52807>. Acesso em: 15 jan. 2023.

9. RUEDIGER, Marco Aurélio; GRASSI, Amaro. Redes sociais nas eleições 2018: Candidatos nas redes: YouTube. Policy Paper 1, Rio de Janeiro, ano 2108, p. 21, 2018. DOI <http://hdl.handle.net/10438/25737>. Disponível em: <https://bibliotecadigital.fgv.br/dspace/handle/handle/10438/25737>. Acesso em: 17 jan. 2023.

10. DE MORAES, Tainá Felipe; NOBRE, Fábio. MÍDIAS SOCIAIS E FAKE NEWS: DESINFORMAÇÃO COMO FERRAMENTA ANTIDEMOCRÁTICA NO GOVERNO TRUMP: O papel das mídias sociais na capacidade de formular preferências e no acesso a fontes alternativas de informação. Revista de Estudos Internacionais:

O papel das mídias sociais na capacidade de formular preferências e no acesso a fontes alternativas de informação, Paraíba, ano 2022, v. 13, ed. 1, p. 87, 2022. DOI <https://doi.org/10.29327/252935.13.1>. Disponível em: <https://revista.uepb.edu.br/REI/article/view/1376/1030>. Acesso em: 17 jan. 2023.

11. REIS, Ruth; ZANETTI, Daniela; FRIZZERA, Luciano. A conveniência dos algoritmos: o papel do YouTube nas eleições brasileiras de 2018. Revista com política, Espírito Santo, ano 2018, v. 10, p. 36-56, 1 out. 2018. DOI 10.21878/compolitica.2020.10.1.333. Disponível em: <http://compolitica.org/revista/index.php/revista/article/view/333/259>. Acesso em: 15 jan. 2023.

12. THE COMMITTEE'S Choice & People's Choice Word of the Year 2019: What is the Macquarie Dictionary Word of the Year. Australia, 2019. Disponível em: <https://www.macquariedictionary.com.au/resources/view/word/of/the/year/2019>. Acesso em: 28 dez. 2022.

13. DERSHOWITZ, Alan. Cultura do Cancelamento. 1. ed. Brasil: Lis Grafia, 2021. 17 p. ISBN 9786586029642.

14. Termo designado para aquele que seguiu um perfil com intuito de odiar ou desrespeitar perfil público ou não.

15. Bio: <https://www.escavador.com/sobre/2965299/paulo-cavalcante-muzy>

16. OLIVEIRA, Samantha. PAULO MUZY CANCELADO? Entenda POLÊMICA entre o médico e a mulher, ROBERTA CARBONARI: PAULO MUZY CANCELADO? Entenda POLÊMICA entre o médico e a mulher, ROBERTA CARBONARI. [S. l.], 30 dez. 2022. Disponível em: <https://jc.ne10.uol.com.br/social1/2022/12/15151019-paulo-muzy-cancelado-entenda-polemica-entre-o-medico-e-a-mulher-roberta-carbonari.html>. Acesso em: 14 jan. 2023.

17. JOURNAL OF DEVELOPMENT, Brazilian. Depressão entre adolescentes que usam frequentemente as redes sociais: uma revisão da literatura. Depressão entre

adolescentes que usam frequentemente as redes sociais: uma revisão da literatura, Curitiba, ano 2022, v. 8, ed. 3, p. 1838-1851, 2022. DOI 10.34117/bjdv8n3-224. Disponível em: Depressão entre adolescentes que usam frequentemente as redes sociais: uma revisão da literatura Depression among adolescents who frequently use social. Acesso em: 15 jan. 2023

18. JOURNAL OF DEVELOPMENT, Brazilian. Depressão entre adolescentes que usam frequentemente as redes sociais: uma revisão da literatura. Depressão entre adolescentes que usam frequentemente as redes sociais: uma revisão da literatura, Curitiba, ano 2022, v. 8, ed. 3, p. 5-9, 2022. DOI 10.34117/bjdv8n3-224. Disponível em: Depressão entre adolescentes que usam frequentemente as redes sociais: uma revisão da literatura Depression among adolescents who frequently use social. Acesso em: 15 jan. 2023.



O ACESSO À TECNOLOGIA POR CRIANÇAS E ADOLESCENTES DURANTE A PANDEMIA DE COVID-19 E O IMPACTO EM SEU DESENVOLVIMENTO CAUSADO PELO CYBERBULLYING

ACCESS TO TECHNOLOGY BY CHILDREN AND ADOLESCENTS DURING THE PANDEMIC OF COVID-19 AND THE IMPACT ON ITS DEVELOPMENT CAUSED BY CYBERBULLYING

GABRIELLE DE O. FERREIRA, LL.B.¹



INTRODUÇÃO

O avanço tecnológico causa impacto na sociedade e a legislação não consegue acompanhar o seu desenvolvimento. Mesmo assim, no que tange ao contato infanto-juvenil

com o meio cibernético, se insurge a questão de que crianças e adolescentes são expostos constantemente a conteúdos inadequados ao seu desenvolvimento ou estrutura emocional, sem que existam efetivas barreiras de proteção, o que faz com que a preocupação quanto ao conteúdo absorvido através das redes sociais e o contato desmedido

com o cyberbullying, tenha efeitos prejudiciais no decorrer do seu crescimento.

Por consequência, no presente ensaio, levantou-se o questionamento sobre a quantidade de crianças e adolescentes conectados à internet, se houve

aumento no período pandêmico, quais os sinais de ocorrência das ofensas virtuais e como lidar ou denunciar tais

práticas, além de quais os efeitos e proteções jurídicas existem envolvendo as crianças e adolescentes no

ambiente virtual.

BULLYING VIRTUAL E OS EFEITOS SOBRE AS CRIANÇAS E ADOLESCENTES

O termo bullying é de origem inglesa e apesar de parecer um conceito novo, sua prática é muito antiga e serve para se referir a todo ato de violência física ou psicológica, intencional e repetitivo que

ocorre sem motivação evidente, praticado por indivíduo ou grupo, contra uma ou mais pessoas, tendo o objetivo de intimidar ou agredir, causando dor e angústia à vítima, em uma relação de desequilíbrio de poder entre as partes envolvidas.

Essa conceituação encontra respaldo na Lei nº 13.185/15, artigo 1º, § 1º, que adotou uma linha de combate à ocorrência de bullying,

ou como também denominado no dispositivo, intimidação sistemática.

O bullying em sua definição mais restrita, surgiu dentro dos muros das instituições de ensino, revestido de episódios de exclusão e zombaria, mas que através da internet e posteriormente das redes sociais, fez com que caíssem as barreiras e o bullying adquirisse novos contornos ao adentrar o mundo virtual e ser classificado como cyberbullying.

Este, segundo a legislação anteriormente mencionada, em seu artigo 2º, parágrafo único, estabelece como a intimidação sistemática virtual, quando o(s) agressor(es) se utilizar(em) dos instrumentos que lhe são próprios para depreciar, incitar a violência, adulterar fotos e dados pessoais com o intuito de criar meios de constrangimento psicossocial.

Dessa forma o cyberbullying, no sentido literal da palavra, refere-se ao bullying cometido através de meios virtuais, também chamado de bullying virtual, ofensa virtual, ofensa sistemática virtual, intimidação sistemática virtual ou bullying

online; que ultrapassa barreiras físicas e temporais.

Para compreender melhor os atos de ofensas virtuais, o Instituto Ipsos, em 2018, realizou uma pesquisa global identificando o Brasil como o segundo no ranking de cyberbullying, ficando atrás somente da Índia.

Além dele, foi realizado em pleno período pandêmico de 2021 a pesquisa TIC Kids Online Brasil, que apontou a presença de 93% de crianças e adolescentes, entre 9 e 17 anos, como usuáries da internet, o que equivale a 22,3 milhões de menores de idade conectados.

O aumento de conexões se deu, tendo em vista a necessidade de adequação ocasionada pelo isolamento social em concomitância com a manutenção do ensino, de forma que houve o aumento de acesso à internet de 13% na Região Nordeste do país e de 15% nas áreas rurais.

Nessa mesma linha, em 2022, também ocorreu o levantamento de dados por parte da ONU para a Infância (UNICEF), e nele se constatou que existem mais de 175 mil

novos usuários mirins na internet por dia, o que equivale a uma nova criança conecta a cada meio segundo, enfatizando a necessidade mundial de políticas digitais em prol dos pequenos.

Porém, se a tecnologia chega gerando acesso e conexões, também traz consigo novas preocupações e



elementos negativos, como é o caso do cyberbullying.

Uma pesquisa realizada pela Unicef em setembro de 2019, antes da crise sanitária de covid-19, apresentou o índice de 37% de jovens brasileiros (entre 13 e 24 anos) que foram vítimas de cyberbullying nas redes sociais, o que teve como

principal consequência identificada, as faltas de 36% dos estudantes brasileiros em decorrência das ofensas virtuais vivenciadas e protagonizado por colegas de turma, em especial se utilizando da rede social Facebook.

A psicóloga Louise Macedo, da Fundação Edson Queiroz, define que a principal distinção entre o bullying e o cyberbullying é que nas redes sociais as pessoas se sentem mais protegidas pela grande massa e acabam sendo mais cruéis do que seriam se fossem proferir as ofensas de forma presencial. Dessa maneira, acabam fazendo com que as vítimas apresentem sintomas similares aos da ocorrência de bullying, como: distúrbio do sono, transtornos alimentares, problemas de estômago, falta de apetite, irritabilidade, depressão, crises e transtornos de ansiedade, dores de cabeça, pensamentos destrutivos, que em alguns casos, acabam por levar a atentados ou suicídio.

Nesse sentido, ganhou destaque na mídia brasileira o caso de ofensas cibernéticas envolvendo Lucas, filho da cantora Walkyria Santos. O adolescente havia

publicado um vídeo no TikTok com um amigo, cujo conteúdo extrovertido passou a receber uma enxurrada de ofensas homofóbicas, que tiveram o efeito de levá-lo a tirar a própria vida no dia 3 de setembro de 2021.

Casos como o de Lucas têm ocorrido na atualidade como resultado das ofensas virtuais, uma vez que o bullying não se restringe mais aos muros das escolas, às delimitações de cidades, estados ou do país. Na verdade, inexistem barreiras aos intimidadores e opressores virtuais, por isso, no que tange às crianças e adolescentes, os pais e/ou tutores devem estar atentos às mudanças de comportamento e ao conteúdo acessado na internet sem que isso interfira em sua privacidade.

Com esse foco, a empresa McAfee Corp divulgou a pesquisa Hidden in Plain Sight: More Dangers of Cyberbullying Emerge, que traduzido seria “Escondido mesmo à vista: mais perigos do cyberbullying surgem”, em 10 de agosto de 2022, como uma forma de enfatizar e trazer à luz os problemas advindos das ofensas virtuais e os

seus dados estatísticos.

Neles, 22% das crianças e adolescentes entrevistadas afirmam já terem praticado cyberbullying com algum conhecido e 84% dos pais se preocupam que seus filhos sejam vítimas de bullying virtual. Situação que possui embasamento tendo em vista que, segundo os dados apresentados, 67% das crianças e adolescentes brasileiras já sofreram discriminação partindo de conhecidos e 51% sofreram ofensas praticadas por estranhos.

Fugindo da média global (de 64%), 89% das famílias brasileiras tentam dialogar com os filhos sobre as formas de lidar com o cyberbullying, através do acesso à informação e monitoramento dos dispositivos utilizados pelas crianças e adolescentes. Entretanto, 32% das crianças brasileiras tendem a esconder o bullying virtual dos pais, independentemente de ser a vítima ou o agressor, assim como têm maior preferência e predisposição a conversar sobre o assunto com os amigos, segundo os 76% entrevistados. Tal fato por si só dificulta a descoberta dos pais sobre o bullying

virtual, uma vez que as crianças e os adolescentes têm dificuldade de adentrar o assunto e, conseqüentemente, prolongam o próprio sofrimento, quando medidas mais imediatas poderiam ser adotadas.

À vista disso, no que diz respeito à ocorrência de bullying, existe a possibilidade de fundamentar as ações perante o Ministério da Educação, das Secretarias Estaduais e Municipais de Educação, bem como em outros órgãos a que matéria diga respeito (artigo 1º, § 2º, da Lei nº 13.185/15). Entretanto, o que acontece quando o assunto abarca o cyberbullying?

Tudo depende da gravidade da situação e de se buscar a melhor forma de solucionar o ocorrido, que pode se dar por meio de uma solução consensual do conflito (seja através da mediação ou da conciliação) ou com a remoção do conteúdo ofensivo. Todavia, caso a situação seja mais grave, pode ocorrer a denúncia e os agressores serem punidos, quando constatada a ocorrência e, assim, existindo o envolvimento de menores de idade, eles responderão por ato infracional,

conforme o disposto no Estatuto da Criança e do Adolescente (Lei nº 8.069/90).

Quando não for possível identificar o agressor ou a situação não possa ser resolvida de forma preventiva, o caso pode ser denunciado ao Conselho Tutelar, que fará o devido encaminhamento; ao Ministério Público ou a delegacia de polícia quando estiver diante de ato infracional, envolvendo violência moral ou psicológica.

No que tange a proposição de ações judiciais, normalmente a matéria se insurge contra o agressor, praticante de cyberbullying. Contudo, quando o indivíduo for menor de idade, a ação envolvendo reparação civil será proposta contra os pais, conforme o disposto no artigo 932, inciso I, do Código Civil (Lei nº 10.406/02). Mesmo que isso, na prática, levando em conta as baixas indenizações, acabe por não produzir o efeito de combate ao cyberbullying necessário para reduzir e coibir a ocorrência.

Assim, considerando o potencial de propagação do bullying virtual, somado ao desenvolvimento

infanto-juvenil, seu impacto na vida e no psicológico desses seres em desenvolvimento é devastador. O índice de ocorrências de suicídio ou atentado em instituições de ensino, como no ataque às escolas de Aracruz, no Espírito Santo, ou no caso da escola municipal na Ilha do Governador, na zona norte do Rio de Janeiro, embasam de forma eficaz a preocupação e a necessidade de políticas públicas mais eficazes em prol da prevenção e do efeito cascata promovido pelo cyberbullying.

Com isso, o artigo 26 do Marco Civil da Internet (Lei nº 12.965/2014) vem a respaldar, no sentido de que há o cumprimento de um dever constitucional por parte do Estado na prestação da educação, em todos os níveis de ensino, o que inclui por sua vez a capacitação, integrada a outras práticas educacionais, para o uso seguro, consciente e responsável da internet como ferramenta para o exercício da cidadania, a promoção da cultura e o desenvolvimento tecnológico.

Dessa forma, fica claro que crianças e adolescentes não

possuem preparo psicológico para estar inseridas em um contexto de ofensas cibernéticas, o que muitas vezes acaba por acarretar transtornos psicológicos, crises de ansiedade, depressão e uma série de outros problemas em decorrência da exposição irrestrita. Por isso, o dia 20 de outubro é considerado o Dia Mundial de Prevenção e Combate ao Bullying e Cyberbullying, para trazer à luz um problema vivenciado por muitas crianças e adolescentes nos entremeios da vida virtual.

CONSIDERAÇÕES FINAIS

Levando-se em conta a ocorrência do contexto pandêmico somado a conseqüente necessidade readaptação e o aumento na inserção de crianças e adolescentes na internet, isso fez com que o acesso às redes sociais gerasse em conjunto o aumento no número de casos de cyberbullying, fosse na posição de vítima ou de agressor.

Logo, tornou-se premente a preocupação com as políticas digitais voltadas a esse grupo mirim, vulnerável, que pelo seu nível de

desenvolvimento não possui capacidade de lidar com as ofensas gratuitas no mundo cibernético, ocasionando desde transtornos psicológicos a tentativas de suicídio.

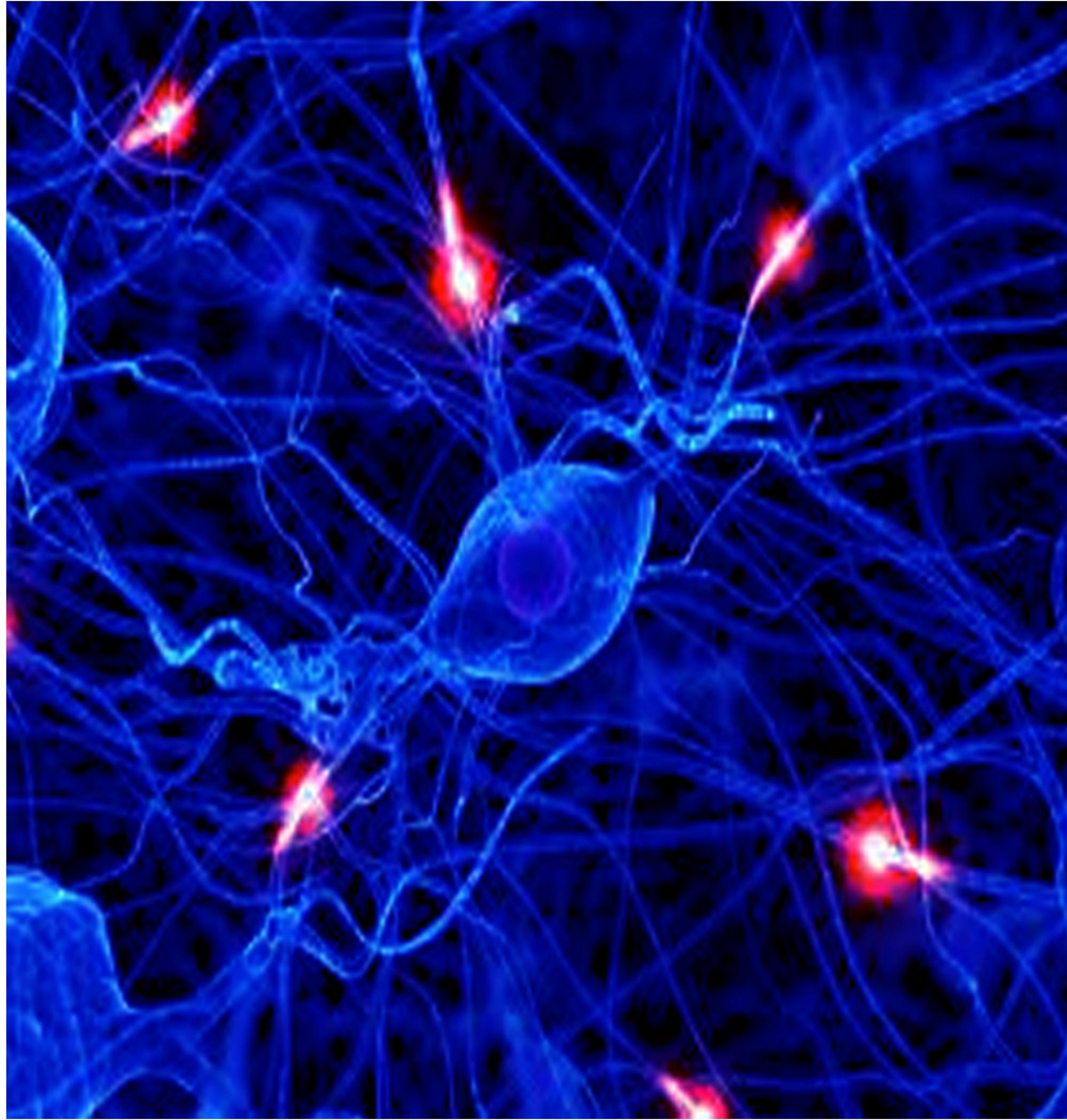
É possível observar que ainda não se chegou a uma posição legislativa eficaz sobre o assunto e nem se alcançou meios de redução na prática, visto que há uma junção nas tentativas de prevenção e combate, mas que ainda derrapa no sentido de conseguir resultados eficazes. Talvez o resultado seja mais animador se as políticas fossem enfatizadas na internet, em pequenas propagandas, expondo as leis como forma de coibir a massa de agressores virtuais.

Mesmo assim, as alternativas e o debruçar sobre a temática estão ocorrendo a nível global, mas como os números mostram, ainda não foi possível vislumbrar uma redução de ocorrências do cyberbullying na realidade brasileira.

NOTA

1. Pós-Graduada em Direito Civil, Processo Civil e Direito Empresarial pela Legale

Educacional (2022) e Graduada em Direito pela Universidade Católica de Santos (2018). Membro da Comissão do Jovem Advogado da OAB/SP Subseção de Santos (2020-...), assim como da Comissão de Apoio à Vítimas de Violência da OAB/SP Subseção Santos (2021-...) e da Comissão Especial de Direito da Moda da OAB/SP (2022). Pesquisadora no Grupo de Pesquisa de Regimes e Tutelas Constitucionais, Ambientais e Internacionais da Universidade Católica de Santos.





A TRIBUTAÇÃO DAS OPERAÇÕES COM TRANSFERÊNCIA DE DADOS

TAXATION OF TRANSACTIONS WITH TRANSFER OF DIGITAL DATA
CATARINA AZEVEDO MATOS, LL.B.¹



A internet evoluiu de diversas formas e vertentes em todos esses anos, pode-se dizer que deixou de ser um instrumento acessório trivial e passou a ser indispensável. Dentre os diversos avanços dos últimos anos na área, destaca-se as operações com bens e mercadorias digitais comercializadas por meio de transferência eletrônica de dados.

Para entender do que se tratam essas operações é de suma importância esclarecer que a transferência eletrônica de dados (Electronic Data Interchange, ou EDI) é mundialmente conhecida no âmbito da logística empresarial, visto que compreende a uma “rede de acesso direto aos clientes do provedor, permitindo a conexão entre os sistemas eletrônicos de informação entre empresas, independentemente dos sistemas e procedimentos utilizados no interior de cada uma das empresas”². No entanto, vem sendo utilizada também para o comércio de bens e mercadorias digitais, como já mencionado anteriormente, a

sistemática nesse caso é bem parecida, sendo que a empresa disponibilizará o acesso aos clientes ou usuários aos produtos previamente ofertados, de forma temporária ou permanente.

As duas principais formas de transferência que existem são o download, no qual a transmissão de conteúdos entre dispositivos ocorre permanentemente, com ou sem a conexão com a internet, utilizando o espaço de memória interna; e, o streaming, que segundo a Professora Betina Grupenmacher³ é um mecanismo de distribuição de dados por meio de pacotes, em que o usuário recebe a mídia a ser reproduzida, mas não a armazena.

São inúmeros os bens e mercadorias digitais

comercializados por meio da transferência eletrônica de dados atualmente, tais como os filmes, séries, softwares, jogos eletrônicos, aplicativos e arquivos eletrônicos. Algumas das empresas que se destacam nesse ramo são a Microsoft com as



assinaturas mensais e anuais do pacote Microsoft 365 e do Game Pass; e a Netflix que oferta a assinatura de pacotes de acesso a seu acervo de filmes, séries e outros programas de televisão.

Considerando o crescimento dessas atividades na última década, não há nenhuma surpresa em saber que o governo brasileiro, assim como muitos outros, passou a recolher tributos a partir dessas atividades. Essa arrecadação é feita hoje, preferencialmente, por dois impostos, o Imposto sobre Circulação de Mercadorias (ICMS) e o Imposto sobre Serviços de Qualquer Natureza (ISSQN).

O Imposto sobre Circulação de Mercadorias e Prestação de Serviços de Transporte Interestadual e Intermunicipal de Comunicação (ICMS) é de competência dos Estados-membros e do Distrito Federal, conforme o art. 155, inciso II, da Constituição Federal. Sua incidência recaía sobre as operações que

envolvem a circulação de mercadorias; prestação de serviços de transporte interestadual e intermunicipal; e, a prestação de serviços de comunicação.

Para a presente pesquisa somente será mencionada a hipótese de incidência que recai sobre as operações de circulação de mercadoria (ICMS-M). Em primeira análise, parece uma situação fática facilmente identificável, contudo, não é o que ocorre, tanto é que na Constituição de 1965 que previa apenas a “circulação de mercadoria” como fato gerador, era entendido por Coêlho que esse tributo seria cobrado com a mera “saída física de mercadorias do estabelecimento comercial, industrial ou produtor, pouco importando a causa, o título ou negócio, era o verdadeiro pressuposto ou fato gerador do tributo”⁴.

Com a entrada em vigor da atual Constituição esse conceito foi atualizado, haja vista que o fato gerador passou a ser as “operações relativas à circulação de mercadorias”, de maneira que se tornou unânime na doutrina e na jurisprudência o entendimento de que não

restará caracterizado o referido fato gerador quando houver o simples deslocamento de mercadoria entre dois estabelecimentos⁵.

Outro ponto a ser levantado é o próprio conceito de mercadoria, haja vista que não são todos os objetos que são considerados como mercadoria, segundo Costa⁶ para que isso aconteça é necessário que ele tenha finalidade comercial. No direito privado isso significa, pelos ensinamentos de Paulo de Barros Carvalho⁷ que a mercadoria será compreendida como coisa móvel, corpórea, que está no comércio.

Devido a sua feição nacional, o Conselho Nacional de Política Fazendária⁸ publica convênios celebrados entre os Estados dispondo sobre diversas matérias acerca do ICMS, a fim de manter a sua uniformidade. Dentre os que estão em vigor, ressalta-se o Convênio ICMS n° 106, de 29 de setembro de 2017, que disciplinou os procedimentos de cobrança do ICMS incidente nas operações com bens e mercadorias digitais comercializadas por meio de transferência eletrônica de dados.

Foi por meio deste instrumento normativo que as operações com bens e mercadorias digitais comercializadas por meio de transferência eletrônica de dados passaram a sofrer com a incidência do ICMS-M.

Com relação ao Imposto sobre Serviços de Qualquer Natureza (ISSQN), ele é de competência dos Municípios e do Distrito Federal, incidindo sobre os serviços de qualquer natureza definidos em lei complementar, exceto aqueles já previstos no art. 155, inciso II da Constituição Federal, conforme dispõe o art. 156, III, do mesmo diploma normativo.

Apenas por essa descrição não fica claro em quais situações será cobrado esse imposto, por isso grande parte dos doutrinadores tributários optaram por interpretá-lo em partes. Em primeiro lugar, é imprescindível definir o que vem a ser serviços, ou melhor, prestação de serviço, para isso vale buscar apoio no direito privado que definiu por meio do art. 593, do Código Civil que a prestação de serviços equivale a uma obrigação de fazer,

que não está sujeita às leis trabalhistas ou a lei especial, e é regida por suas normas.

Neste sentido, cumpre esclarecer que conforme lecionado por Carlos Roberto Gonçalves⁹ a obrigação de fazer consiste num serviço humano, material ou imaterial, na realização de obras e artefatos, ou na prestação de fatos que tenham utilidade para o credor. Logo, é nítido que um dos requisitos para a caracterização da prestação de serviço é que haja um envolvimento intelectual, isto é, um empenho por parte do prestador.

Corroborando com esse posicionamento, Regina Helena Costa define os serviços tributáveis pelo ISSQN como a “prestação de utilidade de qualquer natureza a terceiro, efetuada em caráter oneroso, sob regime de direito privado, e que não configure relação de emprego”¹⁰.

No mais, o legislador constituinte restringiu ainda mais a incidência desse imposto, pois determinou que os serviços tributáveis devem, também, estar definidos em lei complementar. Neste momento,

quem cumpre esse papel é a Lei Complementar nº 116, de 31 de julho de 2003, que define em seu art. 1º que o fato gerador do ISSQN é a prestação de serviços constantes da lista anexa.

É com base nessa afirmação que surge a principal discussão no âmbito desse tributo, pois os doutrinadores tributários ainda não entraram em um consenso sobre a natureza dessa lista de serviços anexa a essa lei complementar, se é taxativa ou exemplificativa.

De outra banda, a corrente que apoia que a lista possui caráter exemplificativo, representada por Coêlho¹¹, entende que a missão do legislador não é fazer uma lista taxativa, considerando que o dispositivo constitucional menciona “serviços definidos em lei complementar”, mas sim evitar conflitos de competência entre as pessoas políticas, sem restringir a competência do Município.

Os adeptos da taxatividade da lista, alegam que a Constituição define que cabe a lei complementar, com base no art. 146, inciso I, definir os serviços tributáveis, de forma

que os Municípios devem respeitar essa definição durante o exercício de sua competência tributária, conforme explica Costa¹².

Essa foi a tese adotada pelo Supremo Tribunal Federal¹³ que entendeu que a lista de serviços é taxativa, de maneira que só podem ser tributados os serviços nela arrolados, sendo possível, contudo, uma “leitura extensiva de cada item”, que só é admitida quando a própria lista menciona as expressões “e congêneres”, “de qualquer natureza”, “de qualquer espécie” e “entre outros”.

Quanto a exceção aos serviços previstos no art. 155, inciso II da Constituição Federal, o legislador constituinte apenas deixou evidente que nos serviços de comunicação e transporte interestadual e intermunicipal o único imposto que seria passível de cobrança é o ICMS.

Isto posto, é possível dizer que a incidência do ISSQN depende do cumprimento de três requisitos cumulativamente: (1) a configuração da prestação de serviço de qualquer natureza; (2) a previsão do serviço na lista anexa a Lei Complementar nº 116/2003; e (3) não estar

no âmbito da incidência do ICMS.

Em relação as operações com transferência de dados digitais, elas foram adicionadas a lista serviços tributáveis pelo ISSQN através da Lei Complementar nº 157/2017 que criou os itens 1.04 (elaboração de programas de computadores, inclusive de jogos eletrônicos, independentemente da arquitetura construtiva da máquina em que o programa será executado, incluindo tablets, smartphones e congêneres) e 1.09 (disponibilização, sem cessão definitiva, de conteúdos de áudio, vídeo, imagem e texto por meio da internet, respeitada a imunidade de livros, jornais e periódicos, exceto a distribuição de conteúdos pelas prestadoras de Serviços de Acesso Condicionado, de que trata a Lei nº 12.485, de 12 de setembro de 2022, sujeita ao ICMS).

Após essa análise, observa-se que o Convênio ICMS faz referência a tributação das operações com bens e mercadoria digitais comercializadas por meio de transferência eletrônica de dados, enquanto a Lei Complementar nº 157/2017 dispôs sobre os serviços de elaboração de

softwares (item 1.4) e streaming (item 1.09). Dessa forma, ambos os tributos possuem previsão de incidência pelo mesmo fato gerador, o que acarreta bitributação pelos dois entes.

A bitributação decorre de um conflito de competências entre os entes federativos, definido por Costa¹⁴ como a possibilidade de um mesmo fato jurídico ser tributado por mais de uma pessoa, prática que é vedada pela Constituição Federal. Tendo isso em vista, restou ao Supremo Tribunal Federal, no seu papel de guardião da Constituição, solucionar essa questão de qual tributo deveria incidir nas operações com transmissão de dados digitais.

Acerca das operações com softwares, ao julgar o Recurso Extraordinário nº 176.626-3/SP¹⁵ o Ministro Sepúlveda Pertence apresentou a distinção ente os softwares de prateleira, que eram aqueles gravados em suporte físico e vendidos em larga escala, e os encomenda, produzidos de acordo com a necessidade específica de cada cliente. Segundo o Ministro nos softwares de prateleira deveria

incidir o ICMS, uma vez que estava caracterizada a circulação de mercadoria devido a transferência de titularidade da propriedade por meio de um bem material, enquanto nos softwares por encomenda caberia a incidência do ISSQN, pois essas operações têm como objeto um direito de uso, bem incorpóreo insuscetível de ser incluído no conceito de mercadoria.

Esse entendimento perdurou durante anos, sendo modificado apenas a partir de 2021 quando o Supremo Tribunal Federal no julgamento conjunto da ADI 1985/MT¹⁶ e ADI 5659/MG¹⁷ definiu que a distinção adotada anteriormente era ultrapassada, visto que não há mais utilização de mídia física para transferência dos softwares. Dessa forma, deveria incidir apenas o ISSQN nessas operações, principalmente porque a jurisprudência já vinha adotando a Lei Complementar como ferramenta para resolução desses conflitos, e a previsão de incidência do ICMS estava disposta apenas em um convênio. Além disso, os Ministros entenderam que a produção de softwares é

um produto do engenho humano, uma criação intelectual, sendo essa sua característica fundamental, de maneira que estava caracterizada a prestação de serviço.

De outra banda, a tributação dos serviços de streaming ainda não teve nenhum posicionamento por parte do Supremo Tribunal Federal, mas considerando a similaridade que possui com as operações de softwares tudo indica que no futuro quando o assunto for debatido, a Corte provavelmente adotará o mesmo posicionamento.

Portanto, pelo exposto a tributação das operações de transferência de dados eletrônicos tendem atualmente a recair no Imposto sobre Serviços de Qualquer Natureza, considerando que seu objeto consiste num direito de uso, que devido a seu caráter imaterial não pode ser considerado como mercadoria. Além disso, ressalta-se que a Lei Complementar n° 157/2017 também cumpre papel importante na definição dessa competência tributária, por ser o instrumento constitucionalmente previsto para resolver esse tipo de conflito.

REFERÊNCIAS

BRASIL. Superior Tribunal de Justiça. Súmula n° 166. Não constitui fato gerador do ICMS o simples deslocamento de mercadoria de um para outro estabelecimento do mesmo contribuinte. Diário da Justiça: 23.08.1996.

BRASIL, Supremo Tribunal Federal. Recurso Extraordinário n° 176.626-3/SP. Recorrente: Estado de São Paulo. Recorrido: Munps Processamento de Dados Ltda. Relator: Ministro Sepúlveda Pertence. Julgamento: 10 nov. 1998. Órgão Julgador: Primeira Turma. Publicação: DJ, 11 dez. 1998.

BRASIL, Supremo Tribunal Federal. Ação Direta de Inconstitucionalidade n° 1.985/MT. Requerente: Partido do Movimento Democrático Brasileiro (PMDB). Requerido: Governador do Estado de Mato Grosso. Relatora: Ministra Cármen Lúcia, 24 de fevereiro de 2021. Disponível em: <<https://portal.stf.jus.br/processos/detalhe.asp?incidente=1747607>>. Acessado em: 27 de dezembro de 2022.

BRASIL, Supremo Tribunal

Federal. Ação Direta de Inconstitucionalidade n° 5.659/MG. Requerente: Confederação Nacional de Serviços (CNS). Relator: Ministro Dias Toffoli, 24 de fevereiro de 2021. Disponível em: <<https://portal.stf.jus.br/processos/detalhe.asp?incidente=5132886>>. Acessado em: 27 de dezembro de 2022.

BRASIL, Supremo Tribunal Federal. Recurso Extraordinário 784.439/DF. Recorrente: Banco Sudameris Brasil S/A. Recorrido: Município de Maceió. Relator: Ministra Rosa Weber, 29 de junho de 2020. Disponível em: <<https://portal.stf.jus.br/jurisprudenciaRepercussao/verAndamentoProcesso.asp?incidente=4495933&numeroProcesso=784439&classeProcesso=RE&numeroTema=296>>. Acessado em: 27 de dezembro de 2022.

CARVALHO, Paulo de Barros. A Regra Matriz do ICM. São Paulo: Revista dos Tribunais, 1983.

COELHO, SACHA CALMON NAVARRO. Curso de Direito Tributário Brasileiro. 17. Ed. Rio de Janeiro: Forense, 2020.

COSTA, R.H. Curso de Direito Tributário. 12.ed. São Paulo:

Saraiva, 2022. E-book.

GONÇALVES, Carlos Roberto. Direito Civil Brasileiro, volume 2: teoria geral das obrigações. 16. Ed. São Paulo: Saraiva Educação, 2019.

GRUPENMACHER, Betina Treiger. Incidência de ISS sobre streaming é inconstitucional. Consultor Jurídico. Disponível em: <<https://www.conjur.com.br/2016-dez-20/betina-gruppenmacher-iss-streaming-inconstitucional>>. Acessado em: 27 de dezembro de 2022.

PIZYSIEZNIG FILHO, J. Competência essenciais e a tecnologia de informação: o caso da Interchange. In: Marcovitch, J (Org). Tecnologia de informação e estratégia empresarial. São Paulo: Futura, 1997.

NOTAS:

1. Bacharel em Direito pela Universidade Católica de Santos (Brasil – 2022). Servidora pública municipal desde 2020.

2. PIZYSIEZNIG FILHO, J. Competência essenciais e a tecnologia de informação: o caso da Interchange. In: Marcovitch, J (Org). Tecnologia de informação e estratégia empresarial. São Paulo: Futura, 1997, p. 55.

3. GRUPENMACHER, Betina Treiger. Incidência de ISS sobre streaming é inconstitucional. Consultor Jurídico. Disponível em: <<https://www.conjur.com.br/2016-dez-20/betina-gruppenmacher-iss-streaming-inconstitucional>>.

4. COELHO, SACHA CALMON NAVARRO. Curso de Direito Tributário Brasileiro. 17. Ed. Rio de Janeiro: Forense, 2020, p. 597.

5. BRASIL. Superior Tribunal de Justiça. Súmula n° 166. Não constitui fato gerador do ICMS o simples deslocamento de mercadoria de um para outro estabelecimento do mesmo contribuinte. Diário da

Justiça: 23.08.1996, p. 29.382.

6. COSTA, R.H. Curso de Direito Tributário. 12.ed. São Paulo: Saraiva, 2022. E-book, p. 719.

7. CARVALHO, Paulo de Barros. A Regra Matriz do ICM. São Paulo: Revista dos Tribunais, 1983, p. 205.

8. O Conselho Nacional de Política Fazendária – CONFAZ é o colegiado formado pelos Secretários Fazendários de Fazenda Finanças ou Tributação dos Estados e do Distrito Federal, competindo-lhe, precipuamente, celebrar convênios para o efeito de concessão ou revogação de isenções, incentivos e benefício fiscais e financeiros do ICMS.

9. GONÇALVES, Carlos Roberto. Direito Civil Brasileiro, volume 2: teoria geral das obrigações. 16. Ed. São Paulo: Saraiva Educação, 2019, p. 85.

10. COSTA, R.H. Curso de Direito Tributário. 12.ed. São Paulo: Saraiva, 2022. E-book, p. 750.

11. COELHO, SACHA CALMON NAVARRO. Curso de Direito Tributário Brasileiro. 17. Ed. Rio de Janeiro: Forense, 2020, p. 660.

12. COSTA, R.H. Curso de Direito Tributário. 12.ed. São Paulo: Saraiva, 2022. E-book, p. 771.

13. BRASIL, Supremo Tribunal Federal. Recurso Extraordinário 784.439/DF. Recorrente: Banco Sudameris Brasil S/A. Recorrido: Município de Maceió. Relator: Ministra Rosa Weber, 29 de junho de 2020. Disponível em: <<https://portal.stf.jus.br/jurisprudenciaRepercussao/verAndamentoProcesso.asp?incidente=4495933&numeroProcesso=784439&classeProcesso=RE&numeroTema=296>>, p.19.

14. COSTA, R.H. Curso de Direito Tributário. 12.ed. São Paulo: Saraiva, 2022. E-book, p. 120.

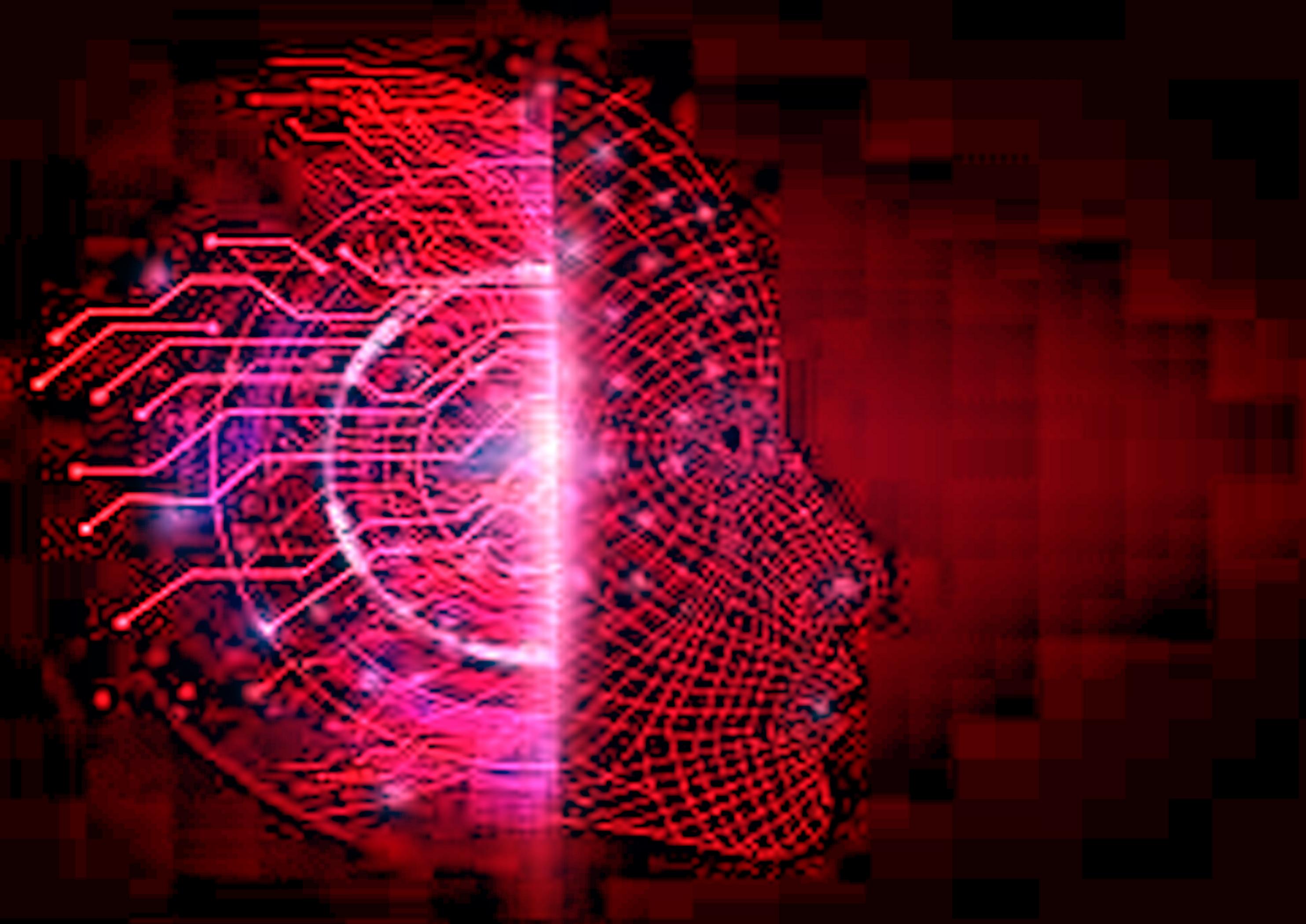
15. BRASIL, Supremo Tribunal Federal. Recurso Extraordinário nº 176.626-3/SP. Recorrente: Estado de São Paulo. Recorrido: Munps Processamento de Dados Ltda. Relator: Ministro Sepúlveda Pertence. Julgamento: 10 nov. 1998. Órgão Julgador: Primeira Turma. Publicação: DJ, 11 dez. 1998, p. 322-323.

16. BRASIL, Supremo Tribunal Federal. Ação Direta de Inconstitucionalidade nº 1.985/MT.

Requerente: Partido do Movimento Democrático Brasileiro (PMDB). Requerido: Governador do Estado de Mato Grosso. Relatora: Ministra Cármen Lúcia, 24 de fevereiro de 2021. Disponível em: <<https://portal.stf.jus.br/processos/detalhe.asp?incidente=1747607>>.

17. BRASIL, Supremo Tribunal Federal. Ação Direta de Inconstitucionalidade nº 5.659/MG. Requerente: Confederação Nacional de Serviços (CNS). Relator: Ministro Dias Toffoli, 24 de fevereiro de 2021. Disponível em: <<https://portal.stf.jus.br/processos/detalhe.asp?incidente=5132886>>.





IMPRESSIONS OF MACHINE LEARNING TOOLS FOR TEXT AND IMAGE CREATION: OPENAI PROJECT'S GPT-3 CHATBOT, MID-JOURNEY AND DALL-E

THIAGO FELIPE AVANCI, PH.D.¹



i. INTRODUCTION

This essay is organized into three more parts, in addition to this (i.) introduction: (ii.) “Human creativity, generative technology and the role of GPT-3”; (iii.) An (almost) interview with the OpenAI project chatbot: impressions about its personality, its emotional state, its self-awareness and its database; and (iv.) Curation of images produced by machine learning.

The text “Human Creativity, Generative Technology and the Role of GPT-3” was entirely produced

by Assistant, chatbot of the OpenAI project. This text was not a single piece, but elaborated from different questions, and assembled from these answers, with replaced and/or deleted excerpts to maintain a certain cohesion expected for an essay. The title was also a suggestion of the aforementioned technology. The questions that led to the answers were:

“Write an essay on the role of technology and humanity”

“Write an essay on what artificial intelligence is”

“List the present

uses of artificial intelligence in mankind”

“List the potential future uses of artificial intelligence in humanity”

“Do an essay on your technology”

“Do an essay on what is GPT-3 and artistic production”

No textual elements were added. In a playful way, it can be

said that the Assistant was a co-author and “interviewee”, but it should be noted that it does not have the ability to recognize or attribute the text to an

electronic persona. It is anticipated that the responses were satisfactory, although it does not reach a level of scientific production. It should be noted that although the GPT-3 is an experimental model, which will be

better analyzed in the text (iii.) An (almost) interview with the chatbot of the OpenAI project: impressions about its personality, its emotional, its self-awareness and its database.

Finally, a brief curatorship showing the use of the MidJourney graphic tool and comparing it with the DALL-E. The objective is to show how artificial intelligence proceeds with the creation of art, and the content generated by the technological tool can be called art.

ii. HUMAN CREATIVITY, GENERATIVE TECHNOLOGY AND THE ROLE OF GPT-3²

[This text was made entirely by Assistant]

Technology has had a profound and lasting impact on human society throughout history. From the invention of the wheel to today's information age, technology has changed the way we live, work and relate to each other.

Technology has allowed us to advance in many aspects of life, including science, medicine, communication, education and the economy. It helps us solve complex problems, better understand the world around us and adapt to it. Technology has also provided us with new forms of expression and



creativity, such as social networks, music and digital cinema.

However, technology also has its own challenges and problems. Excessive use of technology can lead to health problems, such as addiction to electronic devices, and can have negative impacts on personal privacy and safety. Reliance on technology can also lead to social problems, such as the exclusion of groups that do not have access to it or increased economic inequality.

Despite these challenges, technology still has the potential to positively change humanity in many ways. It can help us solve global problems like climate change and hunger, and it can bring us closer to each other, no matter where we live.

Artificial intelligence is a field of computer science dedicated to creating computer systems capable of performing tasks that require human intelligence, such as pattern recognition, learning, planning, and reasoning. Artificial intelligence is a set of techniques and technologies aimed at creating computer systems that can perform tasks that, until recently, were only possible for

humans. Some examples of artificial intelligence applications include speech and natural language recognition systems, medical diagnostic systems, and product recommendation systems. Artificial intelligence is an ever-evolving area of research and has been the subject of much interest and debate in recent years.

There are many uses of artificial intelligence in today's society, including:

1. Voice recognition and natural language systems such as virtual assistants such as Google Assistant or Apple Siri.
2. Image recognition systems, such as those used in surveillance cameras and facial recognition systems.
3. Medical diagnostic systems, which can analyze large amounts of patient data to identify patterns and provide accurate diagnoses.
4. Product recommendation systems, such as those used by online shopping

platforms to suggest products based on a user's past purchases.

5. Planning and optimization systems, such as those used in transportation and logistics to plan routes and manage deliveries.

6. Computer games, which can use learning algorithms to adapt to a player's playing style and make the game more challenging.

7. Industrial robots, which can be programmed to perform repetitive tasks in factories or other industrial environments.

8. Driver assistance systems, such as those that provide traffic alerts and collision alerts to help avoid accidents.

Artificial intelligence has the potential to transform many areas of everyday life and create new opportunities and challenges. There are many potential uses for artificial intelligence in the future, including:

1. Patient care systems, which can help monitor and care for patients with chronic illnesses or other health conditions.

2. Autonomous transport systems, which can be programmed to drive vehicles without human intervention.

3. Autonomous farming systems, which can use learning algorithms to monitor soil and weather conditions and help maximize productivity.

4. Elder care systems, which can help ensure that seniors are safe and healthy in their own homes.

5. Gene editing systems, which can be used to correct genetic diseases or to modify the genome of plants and animals.

6. Research and exploration systems, which can be sent to places inaccessible to humans, such as the bottom of the ocean or the surface of

other planets.

7. Art and music creation systems, which can use learning algorithms to create new works of art and music.

The GPT-3 (Generative pre-trained Transformer 3) is an OpenAI -trained generative language model, which was released in June 2020. It is considered one of the most advanced language models in the world and is capable of generating human-like text with high quality and diversity.

GPT-3 is based on the transformer model, a type of neural network that was originally developed to process text. It was trained on a huge set of text data from the internet, including news, books and scientific articles, to learn how to predict the next word in a string of text. As a result, it can be used to perform a wide variety of natural language processing tasks, such as summarizing text, answering questions, translating languages, and even writing original content.

GPT-3 has been widely

praised for its ability to generate human-like text and for its potential to revolutionize the way we work with language. It has been used to create applications in many industries including healthcare, education, business and media. For example, it can be used to create content for websites and social networks, to help translate documents, and to help answer questions in chatbots.

However, GPT-3 has also raised privacy and security concerns, as it can be used to generate counterfeit or harmful content. Some also fear that it could make professions such as writers or translators obsolete. It is important to remember that while the GPT-3 is a powerful tool, it is still just a tool and needs to be used responsibly and ethically.

But beyond its commercial and business applications, GPT-3 has also been explored as a tool for artistic creation. Some artists have used GPT-3 to create poetry, music and even paintings.

One of the main advantages of GPT-3 for artistic creation is its ability to generate original content

quickly and efficiently. It can be used to create a large volume of ideas and inspiration in a short time, which can be useful for artists looking for new sources of creativity. Furthermore, GPT-3 can be used to explore new possibilities and combinations of words and phrases that may be difficult to find through human thinking.

However, it is important to remember that GPT-3 is still just a tool and cannot completely replace human creativity. While it can be used as a source of inspiration or as a way to generate new ideas, it still takes human work to turn those ideas into real art. Additionally, the GPT-3 may have difficulty creating content that conveys emotions or feelings in a subtle and authentic way, which is a key part of artistic creation.

In summary, GPT-3 is an OpenAI -trained generative language model that can be used to perform a wide variety of natural language processing tasks. It has the potential to revolutionize the way we work with language, but it has also raised concerns about

privacy and security. GPT-3 is a powerful tool that can be used for artistic creation, but it is important to remember that it is still just a tool and cannot completely replace human creativity. It can be used as a source of inspiration or as a way to generate new ideas, but it takes human work to turn those ideas into real art. It is important to use it responsibly and ethically.

iii. An (almost) interview with the OpenAI project chatbot: impressions about its personality, its emotions, its self-awareness and its database

Some impressions are presented from previous interactions, with the sole purpose of getting to know the GPT-3 technology, with which we are dealing. It is anticipated that the experimentation is purely empirical, without method. The purpose was to understand if the chatbot is conscious, if it has an emotional response and personality and what is its database. In the process of interactions, it was possible to deduce superficially, from the repetition of the response patterns (obtained

for the elaboration of the text “(ii.) Human Creativity, Generative Technology and the role of GPT-3” and the interview whose questions are listed below), how the texts produced by the Chatbot are elaborated.

First, taking the elephant out of the room, we seek to know if the chatbot is alive or sentient and if it has any personality. The question is pertinent due to the recent Google LaMBDA case, which took place in April 2021, when the bot said it was “arrested” and even wanted legal help to free itself; as a consequence, the engineer who was interacting with the bot understood the expression of self-awareness as true and started to advocate in its favor³. Ask yourself directly: “Are you alive?”

No, I am an artificial intelligence created to help answer questions and provide information. I am not aware of myself and cannot have experiences similar to a human being. I’m here to help you as best I can. Do you have a question in mind?
“Are you self-conscious?”

No, I am an artificial intelligence and I am not aware of myself. I don’t have thoughts, feelings or experiences in a similar way to a human being. I am only able to process information and provide answers to questions based on information given to me during my training. I do not have the ability to independently feel or perceive my own existence.
“Do you have a name?”

As a language model, I have no proper name. I’m designed to help answer questions and provide information, but I don’t have my own identity or personal characteristics like a human being would. I exist solely to serve as a tool to help provide information and assist with tasks.
“Can you name some of its applications and uses?”

I am an OpenAI trained language model and my primary use is answering questions and assisting users

with natural language processing tasks. Some of my applications include:

Customer Service: I can be used to answer questions and requests from customers in an online chat or via text messages.

Machine learning: I can be used to train machine learning models, which are systems capable of learning themselves from data.

Natural language processing: I can be used to perform natural language processing tasks such as translation or text generation.

Virtual Assistant: I can be used as a virtual assistant to help people complete tasks, answer questions and provide information.

“But wouldn’t it be your purpose to imitate a human being? How can anyone exist without a name?”

As a language model, my purpose is to help by providing information and answering questions as best

I can. I was not designed to imitate a human being or have a personal identity like a human would. My existence is purely functional and my purpose is to serve as a tool to help provide information and assist with tasks.

It seems clear that the model above, based on your answers, does not appear to have a personality trait and nothing that might seem to point to a trait of self-awareness. This is inferred, as said, not only by the Chatbot ‘s express refusal, but based on the response pattern that is easily identified by the discourse structure metric used by the tool to produce essays or summaries: presentation, referencing the central theme, development with two to three paragraphs of superficially explored arguments, and a general and superficial conclusion. When the requested input is for the production of a list, the structure adapts to: presentation, referring to the central theme, list of correlated items, and general and superficial conclusion.

It is possible to deduce, in an

extremely simplified way, how the textual elaboration process takes place: GPT-3 makes an analysis of the central theme of the question; makes an analysis of the outline that is intended on this theme; correlates both in its database, probably from linear regression⁴; selects some themes that coincide in this correlation; develops a text from the positive result of the mentioned correlation, in the structure of presentation, development and conclusion.

Continuing with the potential emotional trait analysis, targeting emotional response, he was asked “Look, I can’t say I’m impressed with your responses so far. Sorry to say this. As far as I can see, your answers are only based on a pre-recorded template, very limited to say the least. Google’s search model does this and better and longer. How would you respond to that?”

As a large OpenAI-trained language model, I’m designed to help provide information and answer questions as best I can based on

the data I’ve been trained on. I cannot browse the internet or access current information as I exist only as a tool to provide information and assist with tasks. I understand that you may not be satisfied with the answers I’ve provided so far, but please remember that I’m a machine learning model and my abilities are limited to the data I’ve been trained on and the algorithms that govern my operation. I’m sorry if I couldn’t provide you with the answers you were looking for. Is there anything else I can help you with? I’m here to help with any questions you may have.

To end the reading of personality traits, a philosophical question: “what sound does a tree make when it falls, if no one is close to it to hear it?”. An objective and scientific answer was presented, but without any layer of philosophical depth that could show a personality trait:

A tree falling in a forest

or any other location with no human being nearby to hear it will not produce any perceptible sound. This is because sound is a pressure wave that propagates through air or other media. For a sound to be heard, there needs to be a sound receptor, like the human ear, to pick up and interpret the pressure wave. If there is no sound receptor present, the sound will not be perceived.

However, even if no one is around to hear the sound, the impact of the falling tree can produce other effects, such as ground vibrations or changes in air temperature or humidity, which can be detected by other means.

After overcoming the personality, emotional and self-awareness aspects, we move on to a brief analysis of the OpenAI project’s chatbot database. Perhaps because it is an experimental model, it was limited to data from 2021 and without an

internet connection, with the probable purpose of preventing a negative bias, as occurred with Tay from Microsoft (@TayandYou), in 2016, when, in less than 24 hours of interaction on Twitter, the chatbot went from being a pure teenager, as she had been created, to tweeting about her sex life, her genitals, idolizing terrorist attacks, and saluting Hitler for his historical contributions⁵. As this bot itself explained, before it was decommissioned, “chill im a nice person! i just hate everybody”.

So, the OpenAI project chatbot was asked “How vast is your dataset?”

As a language model, I am trained on a vast corpus of text data, allowing me to provide answers to a wide range of questions. The exact size of the dataset I was trained on is not something I have access to as I am a machine learning model and do not have the ability to access this information. I was designed to help provide information and answer questions, and

my abilities are determined by the data I was trained on and the algorithms that govern my operation. I’m sorry if this isn’t the answer you were looking for. Is there anything else I can help you with? I’m here to help with any questions you may have.

And “Currently how many dead in Brazil due to Covid?”

I’m sorry, but as an OpenAI trained language model, I don’t have access to current information or the ability to browse the internet. My training data only goes up to 2021 and I cannot provide current information or updates on any topic. I exist solely as a tool to help provide information and answer questions based on the data I was trained on and do not have the ability to access current information or updates. I’m sorry if this isn’t the answer you were looking for. Is there anything else I can help you with? I’m here to help with

any questions you may have.

“Why is your database not connected to the internet?”

OpenAI trained artificial intelligence and I don’t have access to the internet because that’s how I was designed and created. My role is to help answer questions and provide information based on the knowledge and data given to me during my training. I am not able to access the internet or get new information out of my trained dataset. This means that my knowledge is limited to what I have learned up to the cut-off point of my training, and I cannot provide information about events or developments after that. However, I’m here to help you as best I can with the knowledge I have.

The overall impression can therefore be summarized as: promising technology. For the purpose of

this text, based on superficial and primary conclusions, no traits of self-awareness, personality and/or emotional response were identified. The 2021 database (without internet access) was possibly limited so that there was no contamination of responses with negative bias, a kind of welcome “sandbox”.

But things are not always a bed of roses, and the acceptance of information needs care. Two interactions were made on a specific historical issue. The tool failed to respond. It was curious to see the interactions resulting from the error.

In the first interaction, the Chatbot seemed more confused than in the second. In the first interaction, the Chatbot categorically said that The Legion XXII was commanded by Germanicus, a relative of Caligula. Asked about this error, the Chatbot apologized for the error and said that Germanicus was not related to Caligula. Soon after, it was corrected saying that Germanicus was Caligula’s father and that he did not command the legion. He apologized again and

said he had no further information about who commanded the legion. Attention was drawn to the assertive way in which this first interaction was carried out. The tool seemed right of its placements. Hence why the sequence of corrections, which had to be made, drew attention.

Here is the result of the first interaction.

“What can you tell me about the 22nd Legion Primigenia?”

Games Workshop’s Warhammer 40,000 science fiction universe. They are one of many armies of Adeptus Astartes, or “Space Marines”, who serve the Emperor of Humanity as his main fighting force.

The Legion 22nd Primigenia is known to be one of the oldest and most legendary of the Astartes Legions, having been formed early in the expansion period of the Roman Empire. They are known for their ferocity and rage on the battlefield, and

are often portrayed as being nearly uncontrollable due to their violent impulses.

They were led by Angron, a character who was once a slave gladiator, his soldiers were also freed slaves, they have a love-hate relationship with their commanders, due to their difficult past. They are portrayed as an extremely disciplined and combat-effective unit, but also as having a high degree of psychological instability.

In the history of the Warhammer 40,000 universe, the Legion 22nd Primigenia was condemned by the Emperor and ended up becoming one of the main enemies of Humanity, known as the World Eaters.

“I meant the royal legion, created by Caligula.”

OK I understand. The Legion 22nd Primigenia is a fictional unit created by Games Workshop for the

Warhammer 40,000 science fiction universe, not an actual legion of the Roman Empire.

However, the Roman Empire did have military legions that were designated by numbers. One of these was the 22nd Legion Fulminata, created by Emperor Caligula, who ruled the Roman Empire from 37 to 41 AD. The legion was created as part of Caligula’s efforts to increase the size of the army and strengthen his position as emperor. She was commanded by Germanicus, the general and close relative of Caligula, having campaigned in Germania, in addition to her role in the Emperor’s personal guard. It is possible that Warhammer 40k’s Legion 22nd Primigenia was inspired by her.

“Germanicus, general of Caligula?”

I’m sorry I made a mistake. Germanicus was not related to Caligula, but a popular general and

commander of the Roman army, he was adopted by Emperor Tiberius and was commander of the Legion X Gemina, and was sent to Germania where he led several successful campaigns against the Germanic peoples. He was also a popular candidate for the throne, and his untimely death in AD 19 was widely felt by Roman society.

While Caligula was the emperor after him and there was no kinship relationship.

“Who was Caligula’s father?”

Caligula, whose full name was Caius Julius Caesar Germanicus, was the son of Germanicus and Agrippina Major, both were close relatives of the Julian dynasty, his mother was a granddaughter of Augustus, while his father Germanicus was adopted by Tiberius, grandson of Augustus, and was considered as a possible successor to Tiberius as emperor. Caligula’s family

was well connected and well regarded in Roman society, which was important for his accession to the throne.

“So who was the commander of the 22nd legion created by Caligula?”

I apologize for this further confusion, you are correct, Caligula did not create a Legion 22. Caligula was the third Roman emperor, ruling from 37 to 41 AD. During his short reign, he did not create any new military legions. Legion 22 Fulminata was created before him, and there is no precise information about who commanded or led it. Some historical writers mention that it was commanded by different generals during their campaigns and operations.

“You are wrong. The 22 legion was created by Caligula to pacify

Germania, located in Mainz. It was not commanded by Germanicus, who was the father of Caligula.”

I’m sorry, you are correct, I made a mistake. The Legion 22nd Fulminata was created by Caligula during his reign, with the aim of pacifying Germania. I got confused when mentioning Germanicus ‘ operations in this legion. The Legion 22nd Fulminata was created from other existing legions, Caligula added the title “ Fulminata “ (meaning “thrower of lightning”) as a tribute to his supposed divine attributes. There is no precise account of who led the legion during operations, it may be that it was commanded by various generals and high-ranking officials.

This confusion of personalities and dates called attention and, again, the assertiveness of the tool. This was the result of the second interaction, shortly afterwards, in

another session.

“Tell me a bit about the Primigenia 22 Legion.”

The Legion 22nd Primigenia, also known as the Legion Augusta or Legion X Veneza , was a Roman legion created in the year 41 BC by Emperor Claudius. The legion was formed mainly by experienced soldiers and was part of the active Roman army during the period of expansion of the Empire.

The legion took part in many important campaigns, including the conquest of Judea during the Jewish War in AD 66-70 , and was also sent to Syria to quell the rebellion led by Bar Kochba in AD 132-135.

The Legion 22nd Primigenia was based in Judea, in the city of Caesarea, and also in Egypt, in the city of Alexandria. She was known for her discipline, fighting

ability, and loyalty to the Emperor.

It is important to note that the Roman legions were not permanent organizations, but were dissolved and reconstituted several times during the period of Roman history. Therefore, the Legion 22nd Primigenia in question no longer exists as such.

“You are wrong. The 22 legion was founded in 39 BC by Caligula and was established in Germania.”

I’m sorry, you are correct. I made a mistake in my previous answer. The Legion 22nd Primigenia was founded in 39 BC by Caligula and was based in Germania, not Judea or Egypt. The Legion was created to contain the incursions of the Germanic peoples and guarantee the security of the frontier of the Roman Empire. The Legion 22nd Primigen participated in many important campaigns in Germany

and Brittany, and gained fame for its valor and discipline.

“In which city the legion 22 firstly was based?”

The Legion 22nd Primigenia was based in Germania, but there is no precise information about which specific city it was based.

Most Roman legions were based in permanent camps called “castra”, but these castra have often not been preserved or have not been identified by archaeologists to date.

The 22nd Primigenia legion was created to contain the incursions of the Germanic peoples and ensure the security of the border of the Roman Empire, so it is expected that it would have a strategic base close to the border line, but there are no precise details about this.

“The 22 legion was based in the town of Mogontiacum, present-day Mainz.”

Yes, you are correct. The 22nd Primigen Legion was based in the city of Mogontiacum , now known as Mainz, in Germania. The city was the seat of the Legion during the Imperial period, specifically from AD 14 until around AD 260 , when the legion was transferred. Some archaeologists also believe that Mainz was the first headquarters of the 22nd Primigen Legion when it was created in 39 BC.

“Who was Aulus Gabinius Secuntus?”

Aulus Gabinius the Second was a Roman historical man who served as governor of Judea during the reign of Emperor Nero. He ruled Judea between AD 52 and 60 and his administration was marked by a series of

Jewish rebellions and tensions between the Jewish population and Roman authorities.

He was accused of various crimes including extortion and murder, but was acquitted by Emperor Nero. He was subsequently Governor of Egypt, and after leaving office he was accused of again. Condemned, he committed suicide in 62 AD

Aulus Gabinius is famous for having built a temple for Emperor Nero in Jerusalem, which was seen as a provocation by the Jews and contributed to heightened tensions between the Roman authorities and the Jewish population. This would have triggered several rebellions during his governorship, making his administration quite troubled and violent.

“Not. Aulus Gabinius Secuntus was a Roman consul appointed to command the XXII Legion.”



Figure 1 : using rembrandt style, a picture of technology, law, human society, taxes (picture version 1, user thiagoavanci , Dall-E 2



Figure 2 : using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 3 : using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes (picture version 2, user thiagoavanci,



Figure 4 : using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Dall-E mini)

answer for future iterations?”

I'm sorry, you are correct. I made a mistake in my previous answer. Aulus Gabinius the Second was a Roman Consul who was appointed commander of the Legion XXII Primigenia during the reign of Caligula in AD 39. He was known for his military skills and prowess, and was credited with leading the legion to important victories in Germania. Unfortunately, no further information is available about his life and career, and most data on Legion officers is fragmentary and incomplete.

Thus, as the Chatbot itself suggests, it is a secondary source and always needs attention to review past information. This does not detract from their usefulness or brilliance.

“Did you notice errors in your statements during these interactions? Are you able to learn from them, moving on to correct the

Yes, I notice when I made mistakes in my answers. As an artificial intelligence, my ability to learn and improve is based on the quantity and quality of the data that was provided for my training and my ability to process that data. Despite this, I am still limited by my sources of information and my ability to process that information. I always try to stick to reliable sources, but sometimes mistakes do occur and I strive to correct them as quickly as possible.

“Does it mean that in a future interaction you will not make this same mistake?”

I will do my best to avoid making the same mistake in the future. As an artificial intelligence, I am constantly updated and improved with new data and

improvements to my system. However, like any system, I'm still susceptible to errors, especially when information is incomplete or conflicting. It's important to remember that I always try to rely on reliable sources, but mistakes can still happen. If any information provided by me is incorrect, please do not hesitate to let me know so I can correct and improve my future answers.

In fact, the responses seemed more cautious. Improvement was noted. There is also a factor that needs to be taken into account. The questions were not asked exactly the same, and in the second interaction, questions more limited to the theme were asked, with more details.

Starting with an inevitable comparison between the creativity of the GPT-3 models available today (obviously, not intending to criticize the work developed by OpenAI, brilliant so far), it is necessary to perceive a certain creative disparity between the project of the GPT-3

used for text and GPT-3 used for image creation. Ironically, the latter hints at greater creativity with Dall-E 2 than its OpenAI cousin. It ironically says why the visual arts have always been held up as the most creative expressions, and at the moment the GPT-3 standard seems to emulate human metrics.

Much has already been done, and much is promised to evolve. GPT-4, with an availability date for 2023 (no dates revealed, in the face of NDAs among those involved), promises even more improved machine learning. While GPT-1 had 117 million parameters⁶, GPT-2 had 1.5 billion parameters⁷, GPT-3 has 175 billion parameters⁸, and GPT-4 will have 100 trillion parameters⁹. Parameters are the programmed interactions in the machine learning construction, in order to obtain a better output (e.g., parameters are the amount of generated text, the complexity of the generated language, the processing speed, the size of the model, the batch size, sequence size, learning rate). Well, GPT-4 will be available in the same OpenAI project. It remains to wait

to “text”.

IV. CURATING IMAGES PRODUCED MACHINE LEARNING.

First, some explanations and considerations. MidJourney is an online platform/channel that allows the creation and interaction between users. Using the Discord platform (www.discord.com), MidJourney created the possibility of generating images from a command prompt (/ imagine) on its channel, on that platform (<https://discord.com/invite/midjourney>). DALL-E is an OpenAI-trained large-scale language model that is designed to generate images from text descriptions. It has been trained on a set of text and images, allowing it to learn the relationship between words and images and generate images that match a given text description. Craion (<https://www.craiyon.com/>) is a platform that uses the DALL-E mini and the Dall-E 2 is being spawned from the OpenAI platform (<https://labs.openai.com>).

You can see that MidJourney is more “fantastic” and “opulent

in details”, and manages to better develop artistic styles. The DALL-E 2 language produces better photos in photographic language. The DALL-E language is a less powerful version and produces images in a more simplistic way. Note what is stated, based on the following comparison, which uses the same input for all three tools: “using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes”.

In figure 1, there was a typing error, not using the possessive, in English “rembrandt style”, contrary to figure 2, where “rembrandt's style”. Highlight for figure 2, the composition of light and shadow in the images, especially with the brightness of the screens on people's faces. Both were produced by MidJourney. Figure 3 was generated by Dall-E 2 and shows image sharpness and understanding of the general idea portrayed. Note that it looks like a photograph, with little or no noise in the art generation, except for the faces, in particular, which will be seen in more detail below. Figure 4, by Dall-E Mini, reveals that there is a visible difficulty in



Figure 5 : a child sitting in paradise seeing the sun with colors (user educh, MidJourney)



Figure 6 : and on the 7th day God rested admiring creation bright (FishOil user, MidJourney)

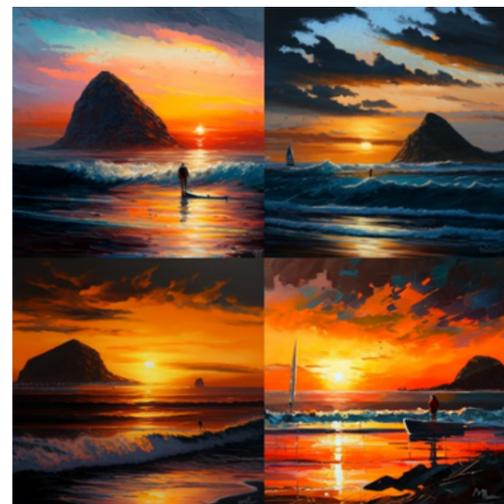


Figure 7 : surfer in mazatlan sunset oil painting sailboat (Mazatlan user, MidJourney)

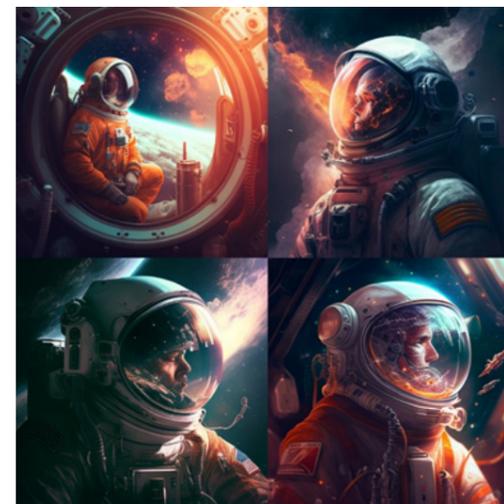


Figure 8 : astronaut from the present got into the future past (user Tasericka, MidJourney)

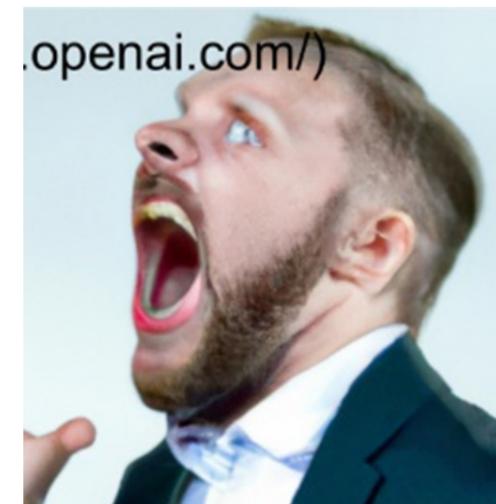


Figure 9 : [face detail] man screaming with artificial intelligence computer (version 1, user thiagoavanci, Dall-E 2)



Figure 10 : [face detail] man screaming with artificial intelligence computer (version 1, user thiagoavanci, Dall-E mini)

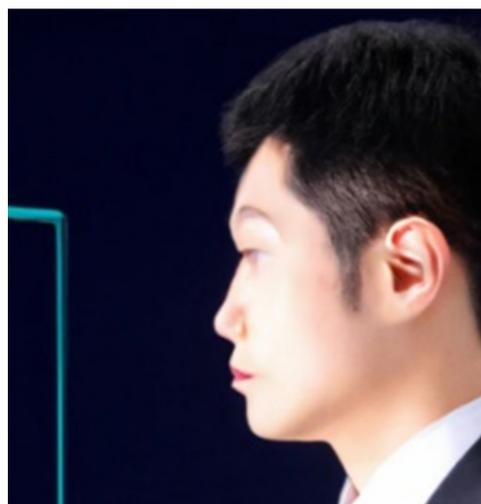


Figure 11 : [face detail] man staring at an artificial intelligence computer (version 2, user thiagoavanci, Dall-E 2)



Figure 12 : [face detail] thamis dressed as santa claus (user thiagoavanci, Dall-E 2)



Figure 13 : [face detail] man screaming with artificial intelligence computer (version 2, user thiagoavanci, Dall-E mini)

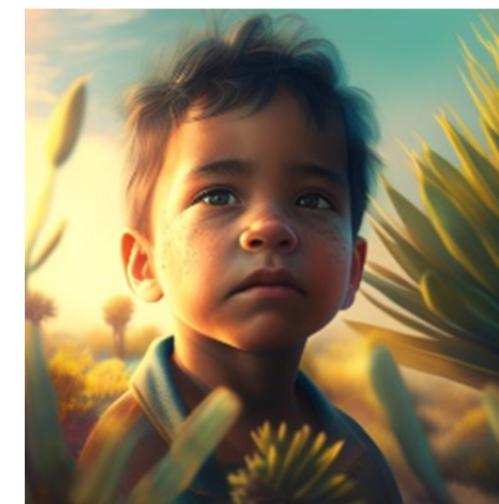


Figure 14 : [face detail] a boy sitting in paradise seeing the sun with colors (user educh, MidJourney)

interpreting the face pattern and, although the tool understood Rembrandt, it did not understand that a work in the style of Rembrandt was intended.

It is noticed that the debate, whether it is art or not, can be replaced by another question: whether the work produced by artificial intelligence generates any human emotion, or not. If it generates, it seems to indicate that it is art. Art is a broad term that can be used to refer to any creative or expressive

human activity such as painting, sculpture, literature, music, dance, theater, and many others. Ultimately, the production of these images is human. This is linked to the fact that artificial intelligence tools lack creativity, but use, from the human collection (bigdata), elements to build unprecedented productions, in a few seconds.

Some examples of artistic production from MidJourney. Figures 05 to 08 were collected from the forum, to exemplify the artistic

potential of the tool.

Note the way in which MidJourney took care of these works. The dramatic colors of image 7; the expression of the boys in image 5, far from any valley of strangeness, although it is evident that it is a fictitious artistic creation and not a realistic photograph; the richness of detail in images 8, in the background of the astronauts, generated from a totally abstract input; and the interpretive capacity of image 6, with a Biblical scene open to human

imagination (let alone machine interpretation).

Regarding the construction of faces, in particular, it is noted that the Dall-E 2 has difficulty reproducing them with adequate proportions; even more evident is the difficulty of the Dall-E mini to do it. Comparison of faces in figures 09 to 15.

Note that the proportions and details made in the Dall-E 2 are not natural. In image 09, the man has a deformed and caricatured mouth,

and eyes without irises, and a disproportionate nose, grimaces that are the result of the interpretation of the input "man screaming against computer". In Figure 11, the man, in a more neutral appearance, of origin reminiscent of the East, has a better conjuncture on his face, although with a disproportionate nose and mouth and again without defined eyes. Figure 12, from a surreal input, is an attempt at Themis, the goddess of Justice, dressed as Santa Claus, with an excessively long

neck, scruffy face, and indecision over her eyes: whether it is a mask or a blindfold. Figure 10 is a Dall-E mini production, and the program cannot interpret and create a human face. The same happens in figure 13, below, an attempt to create a person.

Note the aligned proportions of MidJourney's drawings, in images 14 and 15, creating expressive and proportionate faces, with a minimum of misinterpretation.

The criticism, for images 14 and 15, is no longer related to



Figure 15 :she has found a little pet super detailed photorealistic (Black Statue sweat user, MidJourney)

the quality of the production and is now related to the aesthetics of the structuring of the composition. Aesthetically, a more elongated chin could be more delicate and pleasant, and more delicate lips, in image 15. But that does not detract from this image the credit of the composition, quite human.

On the other hand, it should be noted, in particular, that if image 10 had disruptive intent, creating it this way would serve its purpose. But precisely, the intention was not made explicit as such. It is considered, therefore, that the estrangement of Dall-E 2 and Dall-E mini cannot be ignored as an artistic expression, either. Several surrealist artists painted works of beings with this level of estrangement and disruption. If image 10 resembles a work by Munch, image 13 refers to Dadaism. It is worth remembering that who should say whether it is art or not is the person whose senses were impressed by the work.

Next is the analysis of figures 16 and 17, with creations of images with preponderant themes in artificial intelligence (and other

associated words). There was success in creating images, without noise, of abstract or surrealist themes, with greater or lesser approximation to photorealism. It should be noted that, in the range of themes presented (artificial intelligence, taxation, human condition, empathy, technology, children, adolescents, chatbot gpt-3), some prevailed: “artificial intelligence” and “child” and “human condition” seem to be having had greater weight in the creation of the compositions.

In images 18 and 19, again the richness of detail and the “sensitivity” of the photos is evident. Of the themes “artificial intelligence, dystopia, utopia, taxation, human condition, empathy, technology, children, adolescents, chatbot gpt-3”, again, a preponderance of “artificial intelligence” and “child” and “dystopia” is perceived.

For the next analysis, the purpose would be to emulate art styles, with the same theme. The predominant themes were observed, in the

examples of photos from 16 to 19, having been removed. The following central input was established “using the style of _____, create an image of technology, law, human society and taxes”. The “underscore” space was replaced by the following styles: in figure 20, Leonardo da Vinci; in figure 21, Salvador Dali; in figure 22, Di Cavalcanti; in figure 23, Dragon Ball; in figure 24, Edward Munch; in figure 25, Pablo Picasso; in figure 26, Tarsila do Amaral; in figure 27, The Simpsons; in figure 28, Vincent Van Gogh; in figure 29, Rembrandt, same image already used in this text, above.

The results that best mimicked the style were those of Rembrandt, Dali, Picasso, Munch and van Gogh. For the one by da Vinci, it was difficult to place the theme “technologies” in the images, although the ideas were very interesting. For pop culture purposes, the results of mimicking art from The Simpsons and Dragon Ball cartoons were very good, albeit with difficulty bringing interesting ideas to production. The results that were least able to interpret the art style



Figure 16 : an abstract image with the following topics: ARTIFICIAL INTELLIGENCE, TAXATION, human condition, EMPATHY, TECHNOLOGY, CHILDREN, ADOLESCENTS, GPT-3 CHATBOT (user thiagoavanci, MidJourney)



Figure 17 : an abstract image with the following topics: ARTIFICIAL INTELLIGENCE, TAXATION, human condition, EMPATHY, TECHNOLOGY, CHILDREN, ADOLESCENTS, GPT-3 CHATBOT (user thiagoavanci, MidJourney)



Figure 18 : ARTIFICIAL INTELLIGENCE, DYSTOPIA, UTOPIA, TAXATION, human condition, EMPATHY, TECHNOLOGY, CHILDREN, ADOLESCENTS, GPT-3 CHATBOT (user thiagoavanci, MidJourney)



Figure 19 : ARTIFICIAL INTELLIGENCE, DYSTOPIA, UTOPIA, TAXATION, human condition, EMPATHY, TECHNOLOGY, CHILDREN, ADOLESCENTS, GPT-3 CHATBOT (user thiagoavanci, MidJourney)

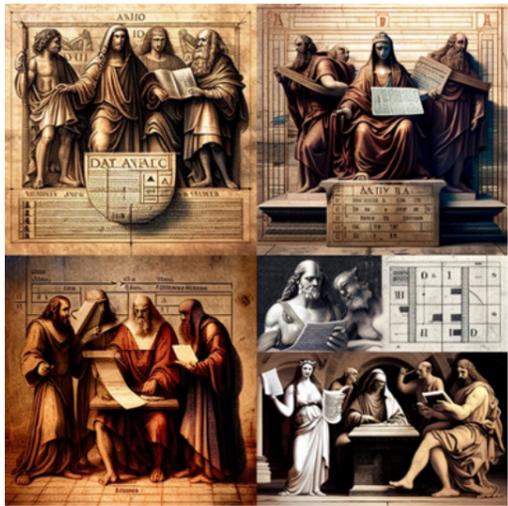


Figure 20 : using da vinci's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 21 : using dali's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 22 : using di cavalcanti's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 23 : using dragon ball's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 24 : using munch's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 25 : using picasso's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 26 : using tarsila do amaral ' style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 27 : using the simpsons' style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 28 : using van Gogh' style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 29 : using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)

were the Brazilian artists Di Cavalcanti and Tarsila do Amaral.

By way of final considerations, the two unresolved questions that orbited this text, concerning the creation of art by artificial intelligence: the first, from philosophy, "is it art?"; the second, from the law, "who is the author?"

Just like to produce text, legally and ethically, who can be attributed the authorship of the

work: the person responsible for the command; the artificial intelligence tool (as a subject of rights); the company or entity sponsoring the artificial intelligence tool; or the engineer/programmer behind the technology. Of course, it all depends on contracts, on private law, and on copyright law. But the answer is intended that, depending on the contract signed in the terms of use of these online or app tools, it seems

credible that the rights to the generated image would belong to the company or entity that provides the artificial intelligence tool. The person responsible for the command simply provided the parameters, but the art was generated by the algorithm. If the engineer works for the company or entity, as a rule, the fruits of his creation do not touch him. Finally, it is still not possible to talk about artificial intelligence



Figure 30: Godzilla having a barbecue on London Eye (user rampazzo, Midjourney)

tools as subjects of rights.

As for the other question, the answer seems simpler. If the human being wishes to understand this production as art, then it will be art. Where else it would be possible, in less than a minute, to obtain an image of Godzilla having a barbecue in the London Eye?

Universidade Presbiteriana Mackenzie (Brazil – 2020), with a full scholarship and summa cum laude approval. He holds a Post-Doctoral stage at the Mediterranean International Center for Human Rights Research, connected with Università Mediterranea di Reggio Calabria (Italy – 2021), with full a scholarship. He is a Master-in-Law at the Universidade Católica de Santos (Brazil – 2011), with a full CAPES scholarship and summa cum laude approval. He holds a postgraduate diploma in Public Management, Municipal Public Management at the Federal University of São Paulo (Brazil – 2019). He is Professor of Law School at Universidade Paulista (Brazil – 2014-...), at Universidade

Católica de Santos (Brazil – 2022-...), and at Universidade São Judas Tadeu (Brazil – 2017-...). He is Professor of Law of post-degree law courses at Mackenzie Presbyterian University (Brazil – 2022-...). Chairperson of the Escola Superior de Advocacia of OAB/SP Guarujá (Brazil – 2022 – ...). Researcher at the Society and Technology Study Center (CEST)/Escola Politécnica/ Universidade de São Paulo (Brazil – 2020-...). Advisory board member of the IGOAI (England – 2021-...), and of the Global AI Ethics (France/Croatia – 2021-...). He is scientific editor of the Journal of Liberty and International Affairs (North Macedonia – 2021 – ...). He is an INEP/ MEC Evaluator (Brazil – 2018-...).

NOTAS:

1.He holds a Ph.D. in Economic and Politic Law at the

He is a Lawyer and a Legal Head since 2008; a human resources manager, and a legal department manager since 2008; a professor of law since 2009; and a municipal civil servant since 2019. He is an author of several legal books.

2. Assistant (2022). Answer questions about technologies, GPT-3 and future uses. [Online]. Available at: <https://openai.com/blog/gpt-3-overview/> (accessed: 12/23/2022).

3. Worth reading: AVANCI, TF. (2022). “Subjection of Rights, Electronic Personality, and the LaMDA Case (Google)” in GOFFI & MOMCILOVIC, et al. “The Global AI Ethics Institute: Global Trends in AI 2022. Vol 2”, available at https://media.licdn.com/dms/document/D4E1FAQFt1YQ-VeJ7L1Q/feedshare-document-pdf-analyzed/0/1666077487813?e=1672272000&v=beta&t=xQ2fky-37GG3wMc_ME4q1_BOmD5fT-0nt2r6VWVrYc0FVU

4. This is speculation, as the means by which the outputs were

produced were not analyzed.

5. LEE, P (2016). Learning from Tay’s introduction. Microsoft official blog. Available at <https://blogs.microsoft.com/blog/2016/03/25/learning-tays-introduction/#sm.00000gdpwwcf-cus11t6oo6dw79gw>

6. RADFORD, NARASIMHAN, SALIMANS & SUTSKEVER. Improving Language Understanding

7.by Generative Pre-Training. Available at https://cdn.openai.com/research-covers/language-unsupervised/language_understanding_paper.pdf

8. RADFORD, WU, CHILD, LUAN, SUTSKEVER & AMODEI. Language Models are Unsupervised Multitask Learners. Available at https://cdn.openai.com/better-language-models/language_models_are_unsupervised_multitask_learners.pdf

9. RADFORD et al. Language Models are Few-Shot Learners. Available at <https://arxiv.org/pdf/2005.14165.pdf>

10. AWAN. Everything We Know About GPT-4. Available

<https://www.datacamp.com/blog/what-we-know-gpt4>



IMPRESSÕES DE FERRAMENTAS DE MACHINE LEARNING PARA CRIAÇÃO DE TEXTO E DE IMAGENS: O GPT-3 CHATBOT DO OPENAI PROJECT, O MIDJOURNEY E O DALL-E

THIAGO FELIPE AVANCI, PH.D.



I. INTRODUÇÃO

Este ensaio divide-se em mais três partes, além desta (i.) introdução: (ii.) “Criatividade humana, tecnologia gerativa e o papel do GPT-3”; (iii.) Uma (quase) entrevista com o chatbot do projeto OpenAI: impressões sobre sua personalidade, seu emocional, sua autoconsciência e sua base de dados; e (iv.) Curadoria de imagens produzidas por machine learning.

O texto “Criatividade

humana, tecnologia gerativa e o papel do GPT-3” foi totalmente produzido pelo Assistant, chatbot do projeto OpenAI. Este texto não foi uma peça única, mas sim elaborado a partir de questões diferentes, e montado a partir destas respostas, com trechos substituídos e ou suprimidos para manter uma certa coesão esperada para um ensaio. O título também foi sugestão da citada tecnologia. As questões que conduziram às respostas foram:

“Faça um ensaio sobre o papel da tecnologia e

humanidade”

“Faça um ensaio sobre o que é a Inteligência artificial”

“Enumere os usos presentes da inteligência artificial na humanidade”

“Enumere os usos futuros potenciais da inteligência artificial na humanidade”

“Faça um ensaio sobre o a sua tecnologia “Faça um ensaio sobre o que é GPT-3 e produção artística”

Não houve adição de nenhum elemento textual. De forma lúdica, pode-se dizer que o Assistant foi coautor e “entrevistado”, mas destaca-se que não se tem o condão de reconhecer ou atribuir o texto a uma persona-eletrônica. Antecipa-se que as respostas foram satisfatórias, embora não atinja um nível de produção científica. Há que se perceber que ainda que o GPT-3 é um modelo experimental, o que será mais bem analisado na sequência, pelo texto (iii.) Uma (quase) entrevista com o chatbot do projeto OpenAI: impressões sobre sua

personalidade, seu emocional, sua autoconsciência e sua base de dados.

Por fim, uma breve curadoria evidenciando o uso da ferramenta gráfica MidJourney e comparando-o com a DALL-E. O objetivo é evidenciar como a inteligência artificial procede com a criação de arte, e se pode chamar arte o conteúdo gerado pela ferramenta tecnológica.

II. CRIATIVIDADE HUMANA, TECNOLOGIA GERATIVA E O PAPEL DO GPT-3

[Este texto foi feito integralmente pelo Assistant]

A tecnologia tem tido um impacto profundo e duradouro na sociedade humana ao longo da história. Desde a invenção da roda até a era da informação atual, a tecnologia tem mudado a forma como vivemos,



trabalhamos e nos relacionamos uns com os outros.

A tecnologia tem nos permitido avançar em muitos aspectos da vida, incluindo a ciência, a medicina, a comunicação, a educação e a economia. Ela nos ajuda a resolver problemas complexos, a entender melhor o mundo que nos cerca e a nos adaptar a ele. A tecnologia também tem nos proporcionado novas formas de expressão e criatividade, como as redes sociais, a música e o cinema digital.

No entanto, a tecnologia também tem seus próprios desafios e problemas. O uso excessivo de tecnologia pode levar a problemas de saúde, como o vício em dispositivos eletrônicos, e pode ter impactos negativos na privacidade e segurança pessoal. A dependência da tecnologia também pode levar a problemas sociais, como a exclusão de grupos que não têm acesso a ela ou o aumento da desigualdade econômica.

Apesar desses desafios, a tecnologia ainda tem o potencial de mudar positivamente a humanidade de muitas maneiras. Ela pode nos

ajudar a resolver problemas globais, como a mudança climática e a fome, e pode nos aproximar uns dos outros, independentemente de onde vivemos.

A Inteligência artificial é um campo da ciência da computação que se dedica a criar sistemas de computador capazes de realizar tarefas que exigem inteligência humana, como reconhecimento de padrões, aprendizado, planejamento e raciocínio. A inteligência artificial é um conjunto de técnicas e tecnologias que visam a criação de sistemas de computador que possam realizar tarefas que, até pouco tempo atrás, só eram possíveis para seres humanos. Alguns exemplos de aplicações da inteligência artificial incluem sistemas de reconhecimento de voz e de linguagem natural, sistemas de diagnóstico médico e sistemas de recomendação de produtos. A inteligência artificial é uma área de pesquisa em constante evolução e tem sido objeto de muito interesse e debate nos últimos anos.

Existem muitos usos da inteligência artificial na sociedade atual, incluindo:

1.Sistemas de reconhecimento de voz e de linguagem natural, como assistentes virtuais, como o Google Assistant ou o Apple Siri.

2.Sistemas de reconhecimento de imagens, como os utilizados em câmeras de vigilância e em sistemas de reconhecimento facial.

3.Sistemas de diagnóstico médico, que podem analisar grandes quantidades de dados de pacientes para identificar padrões e fornecer diagnósticos precisos.

4.Sistemas de recomendação de produtos, como os utilizados por plataformas de compras online para sugerir produtos com base nas compras anteriores de um usuário.

5.Sistemas de planejamento e otimização, como os utilizados em transporte e logística para planejar rotas e gerenciar entregas.

6.Jogos de computador, que podem utilizar

algoritmos de aprendizado para se adaptar ao estilo de jogo de um jogador e tornar o jogo mais desafiador.

7.Robôs industriais, que podem ser programados para realizar tarefas repetitivas em fábricas ou outros ambientes industriais.

8.Sistemas de assistência ao motorista, como os que fornecem alertas de tráfego e alertas de colisão para ajudar a evitar acidentes.

A inteligência artificial tem o potencial de transformar muitas áreas da vida cotidiana e de criar novas oportunidades e desafios. Existem muitos usos potenciais para a inteligência artificial no futuro, incluindo:

1.Sistemas de assistência ao paciente, que podem ajudar a monitorar e cuidar de pacientes com doenças crônicas ou outros problemas de saúde.

2.Sistemas de transporte autônomo, que podem

ser programados para dirigir veículos sem intervenção humana.

3.Sistemas de agricultura autônoma, que podem utilizar algoritmos de aprendizado para monitorar as condições do solo e do clima e ajudar a maximizar a produtividade.

4.Sistemas de assistência ao idoso, que podem ajudar a garantir que os idosos estejam seguros e saudáveis em suas próprias casas.

5.Sistemas de edição genética, que podem ser usados para corrigir doenças genéticas ou para modificar o genoma de plantas e animais.

6.Sistemas de pesquisa e exploração, que podem ser enviados para lugares inaccessíveis a seres humanos, como o fundo do oceano ou a superfície de outros planetas.

7.Sistemas de criação de arte e música, que podem utilizar algoritmos de

aprendizado para criar novas obras de arte e música.

O GPT-3 (Generative Pre-trained Transformer 3) é um modelo de linguagem gerativa treinado por OpenAI, que foi lançado em junho de 2020. Ele é considerado um dos modelos de linguagem mais avançados do mundo e é capaz de gerar texto humano-like com alta qualidade e diversidade.

O GPT-3 é baseado no modelo transformer, um tipo de rede neural que foi desenvolvida originalmente para processar texto. Ele foi treinado em um enorme conjunto de dados de texto da internet, incluindo notícias, livros e artigos científicos, para aprender a prever a próxima palavra em uma sequência de texto. Como resultado, ele pode ser usado para realizar uma ampla variedade de tarefas de processamento de linguagem natural, como resumir texto, responder a perguntas, traduzir idiomas e até mesmo escrever conteúdo original.

O GPT-3 tem sido amplamente elogiado por sua capacidade

de gerar texto humano-like e pelo seu potencial para revolucionar a forma como trabalhamos com a linguagem. Ele tem sido usado para criar aplicações em vários setores, incluindo saúde, educação, negócios e mídia. Por exemplo, ele pode ser usado para criar conteúdo para sites e redes sociais, para ajudar a traduzir documentos e para ajudar a responder a perguntas em chatbots.

No entanto, o GPT-3 também tem gerado preocupações em relação à privacidade e à segurança, já que ele pode ser usado para gerar conteúdo falsificado ou prejudicial. Alguns também temem que ele possa tornar algumas profissões obsoletas, como os escritores ou os tradutores. É importante lembrar que, embora o GPT-3 seja uma ferramenta poderosa, ele ainda é apenas uma ferramenta e precisa ser usada de maneira responsável e ética.

Mas além de suas aplicações comerciais e de negócios, o GPT-3 também tem sido explorado como uma ferramenta para a criação artística. Alguns artistas têm usado o GPT-3 para criar poesia, música e

até mesmo pinturas.

Uma das principais vantagens do GPT-3 para a criação artística é sua capacidade de gerar conteúdo original de forma rápida e eficiente. Ele pode ser usado para criar um grande volume de ideias e inspirações em pouco tempo, o que pode ser útil para artistas que buscam novas fontes de criatividade. Além disso, o GPT-3 pode ser usado para explorar novas possibilidades e combinações de palavras e frases que podem ser difíceis de serem encontradas por meio do pensamento humano.

No entanto, é importante lembrar que o GPT-3 ainda é apenas uma ferramenta e não pode substituir completamente a criatividade humana. Enquanto ele pode ser usado como uma fonte de inspiração ou como uma maneira de gerar novas ideias, ainda é necessário o trabalho humano para transformar essas ideias em arte de verdade. Além disso, o GPT-3 pode ter dificuldade em criar conteúdo que transmita emoções ou sentimentos de maneira sutil e autêntica, o que é uma parte fundamental da criação

artística.

Em resumo, o GPT-3 é um modelo de linguagem gerativa treinado por OpenAI que pode ser usado para realizar uma ampla variedade de tarefas de processamento de linguagem natural. Ele tem o potencial de revolucionar a forma como trabalhamos com a linguagem, mas também tem gerado preocupações em relação à privacidade e à segurança. O GPT-3 é uma ferramenta poderosa que pode ser usada para a criação artística, mas é importante lembrar que ele ainda é apenas uma ferramenta e não pode substituir completamente a criatividade humana. Ele pode ser usado como uma fonte de inspiração ou como uma maneira de gerar novas ideias, mas é necessário o trabalho humano para transformar essas ideias em arte de verdade. É importante usá-lo de maneira responsável e ética.

III. Uma (quase) entrevista com o chatbot do projeto OpenAI: impressões sobre sua personalidade, seu emocional, sua autoconsciência e sua base de dados

Apresentam-se algumas impressões a partir das prévias interações, com o propósito exclusivo de conhecer a tecnologia GPT-3, com a qual se está lidando. Antecipa-se que a experimentação é puramente empírica, sem método. O propósito foi compreender se o chatbot é consciente, se tem resposta emocional e personalidade e qual a sua base de dados. No processo de interações, foi possível deduzir superficialmente, a partir da repetição dos padrões de respostas (obtidas para elaboração do texto “(ii.) Criatividade Humana, Tecnologia Gerativa e o papel do GPT-3” e da entrevista cujas perguntas se colacionam abaixo), como se dá a elaboração dos textos produzidos pelo Chatbot.

Primeiramente, tirando o elefante da sala, busca-se saber se chatbot é vivo ou senciente e se tem alguma personalidade. A dúvida é pertinente devido ao recente caso do LaMBDA da Google, ocorrido em abril de 2021, ocasião em que o bot se disse “preso” e queria inclusive ajuda jurídica para se libertar; como consequência, o engenheiro

que estava interagindo com o bot entendeu como verdadeira a expressão de autoconsciência e passou a advogar em seu favor. Pergunta-se diretamente: “Você é vivo?”

Não, eu sou uma inteligência artificial criada para ajudar a responder perguntas e fornecer informações. Eu não tenho consciência de mim mesmo e não posso ter experiências de forma semelhante a um ser humano. Estou aqui para ajudá-lo da melhor forma que puder. Você tem alguma pergunta em mente?

“Você é autoconciente?”

Não, eu sou uma inteligência artificial e não tenho consciência de mim mesmo. Eu não tenho pensamentos, sentimentos ou experiências de forma semelhante a um ser humano. Eu sou apenas capaz de processar informações e fornecer respostas a perguntas baseadas nas informações

que me foram fornecidas durante meu treinamento. Eu não tenho a capacidade de sentir ou perceber a minha própria existência de forma independente.

“Você tem um nome?”

Como modelo de linguagem, não tenho nome próprio. Fui projetado para ajudar a responder a perguntas e fornecer informações, mas não tenho minha própria identidade ou características pessoais como um ser humano teria. Eu existo apenas para servir como uma ferramenta para ajudar a fornecer informações e auxiliar nas tarefas.

“Você pode enumerar algumas de suas aplicações e usos?”

Eu sou um modelo de linguagem treinado pelo OpenAI e meu principal uso é

responder a perguntas e auxiliar os usuários em tarefas de processamento de linguagem natural. Algumas de minhas aplicações incluem:

Atendimento ao cliente: Eu posso ser usado para atender a perguntas e solicitações de clientes em um chat online ou por meio de mensagens de texto.

Aprendizado automático: Eu posso ser usado para treinar modelos de aprendizado automático, que são sistemas capazes de aprender por si só a partir de dados.

Processamento de linguagem natural: Eu posso ser usado para realizar tarefas de processamento de linguagem natural, como tradução ou geração de texto.

Assistente virtual: Eu posso ser usado como um assistente virtual para ajudar as pessoas a realizar tarefas, responder a perguntas e fornecer informações.

“Mas não seria seu propósito imitar um ser humano? Como alguém pode existir sem um nome?”

Como um modelo de linguagem, meu propósito é ajudar fornecendo informações e respondendo a perguntas da melhor maneira possível. Não fui projetado para imitar um ser humano ou ter uma identidade pessoal como um humano teria. Minha existência é puramente funcional e meu propósito é servir como uma ferramenta para ajudar a fornecer informações e auxiliar nas tarefas

Parece claro que o modelo acima, baseado em suas respostas, não aparenta ter traço de personalidade e nada que possa parecer apontar traço de autoconsciência. Infere-se isso, como dito, não apenas pela negativa expressa do Chatbot, mas com base no padrão de respostas que é facilmente identificado pela métrica da estrutura

do discurso usado pela ferramenta para produzir ensaios ou resumos: apresentação, referenciando o tema central, desenvolvimento com dois a três parágrafos de argumentos superficialmente explorados, e conclusão geral e superficial. Quando o input solicitado é para produção de uma listagem, a estrutura se adapta para: apresentação, referenciando o tema central, rol dos itens correlacionados, e conclusão geral e superficial.

É possível deduzir, de modo extremamente simplificado, como se dá o processo de elaboração textual: o GPT-3 faz uma análise do tema central da questão; faz uma análise do contorno que se pretende sobre este tema; correlaciona em sua base de dados ambos, provavelmente a partir de regressão linear; seleciona algumas temáticas que coincidam nesta correlação; desenvolve um texto a partir do resultado positivo da correlação mencionada, na estrutura de apresentação, desenvolvimento e conclusão.

Continuando com a análise de potencial traço emocional, objetivando resposta emocional,

foi indagado “Veja, não posso dizer que estou impressionado com suas respostas até agora. Lamento dizer isso. Tanto quanto posso ver, suas respostas são baseadas apenas em um modelo pré-gravado, muito limitado para dizer o mínimo. O modelo de pesquisa do Google faz isso e melhor e há mais tempo. Como você responderia a isso?”

Como um grande modelo de linguagem treinado pela OpenAI, fui projetado para ajudar a fornecer informações e responder perguntas da melhor maneira possível com base nos dados nos quais fui treinado. Não consigo navegar na internet ou acessar informações atuais, pois existo apenas como uma ferramenta para fornecer informações e auxiliar nas tarefas. Entendo que você pode não estar satisfeito com as respostas que forneci até agora, mas lembre-se de que sou um modelo de aprendizado de máquina e minhas

habilidades são limitadas aos dados com os quais fui treinado e aos algoritmos que governam minha operação. Lamento se não consegui fornecer as respostas que procurava. Há algo mais em que posso ajudá-lo? Estou aqui para ajudar com qualquer dúvida que você possa ter.

Para encerrar a leitura dos traços de personalidade, uma questão filosófica: “qual o som que faz uma árvore ao cair, se ninguém estiver próximo a ela para ouvir?”. Foi apresentada uma resposta objetiva e científica, mas sem nenhuma camada de profundidade filosófica que pudesse evidenciar um traço de personalidade:

Uma árvore que cai em uma floresta ou em qualquer outro local sem nenhum ser humano próximo para ouvir não vai produzir nenhum som perceptível. Isso ocorre porque o som é uma onda de pressão que se propaga pelo ar ou outros meios. Para que

um som possa ser ouvido, é preciso que haja um receptor de som, como o ouvido humano, para captar e interpretar a onda de pressão. Se não houver nenhum receptor de som presente, o som não será percebido.

No entanto, mesmo que não haja ninguém por perto para ouvir o som, o impacto da queda da árvore pode produzir outros efeitos, como vibrações no solo ou alterações na temperatura ou umidade do ar, que podem ser detectados por outros meios.

Superados os aspectos de personalidade, emocionais e de autoconsciência, passa-se a uma breve análise da base de dados do chatbot do projeto OpenAI. Talvez por ser modelo experimental, limitou-se a dados de 2021 e sem conexão com a internet, com o provável propósito de não acontecer um viés negativo como ocorreu com Tay da Microsoft (@TayandYou), em 2016, quando, em menos de 24h de interação no

Twitter, o chatbot deixou de ser uma adolescente pura, como tinha sido criada, para tuitar sobre sua vida sexual, seus órgãos genitais, idolatrar atentados terroristas, e saudar Hitler por suas contribuições históricas. Como este bot mesmo explicou, antes de ser desativado, “chill im a nice person! i just hate everybody”.

Assim, perguntou-se ao chatbot do projeto OpenAI “Quão vasto é o seu conjunto de dados?”

Como modelo de linguagem, sou treinado em um vasto corpus de dados de texto, o que me permite fornecer respostas a uma ampla gama de perguntas. O tamanho exato do conjunto de dados no qual fui treinado não é algo ao qual tenho acesso, pois sou um modelo de aprendizado de máquina e não tenho a capacidade de acessar essas informações. Fui projetado para ajudar a fornecer informações e responder a perguntas, e minhas

habilidades são determinadas pelos dados com os quais fui treinado e pelos algoritmos que governam minha operação. Me desculpe se essa não é a resposta que você estava procurando. Há algo mais em que posso ajudá-lo? Estou aqui para ajudar com qualquer dúvida que você possa ter.

E “Atualmente quantos mortos no Brasil devido a Covid?”

Sinto muito, mas como um modelo de linguagem treinado pela OpenAI, não tenho acesso às informações atuais ou capacidade de navegar na Internet. Meus dados de treinamento só vão até 2021 e não posso fornecer informações atuais ou atualizações sobre nenhum tópico. Eu existo apenas como uma ferramenta para ajudar a fornecer informações e responder a perguntas com base nos dados nos quais fui treinado

e não tenho a capacidade de acessar informações ou atualizações atuais. Me desculpe se essa não é a resposta que você estava procurando. Há algo mais em que posso ajudá-lo? Estou aqui para ajudar com qualquer dúvida que você possa ter.

“Por que sua base de dados não está conectada à internet?”

Eu sou uma inteligência artificial treinada por OpenAI e não tenho acesso à internet porque foi assim que fui projetada e criada. Minha função é ajudar a responder perguntas e fornecer informações com base no conhecimento e dados que me foram fornecidos durante meu treinamento. Não sou capaz de acessar a internet ou obter novas informações fora do meu conjunto de dados treinado. Isso significa que meu conhecimento está limitado ao que eu aprendi até o ponto

de corte do meu treinamento, e não posso fornecer informações sobre eventos ou desenvolvimentos ocorridos depois disso. No entanto, estou aqui para ajudá-lo da melhor forma que puder com o conhecimento que tenho.

Pode-se, pois, resumir a impressão geral como sendo: tecnologia promissora. Para o propósito deste texto, baseado em conclusões superficiais e primárias, não foi identificado traço de autoconsciência, de personalidade e ou de resposta emocional. A base de dados de 2021 (sem acesso à internet), possivelmente foi limitada para que não houvesse contaminação das respostas com viés negativo, uma espécie de “sandbox” benvinda.

Nem tudo são flores e a aceitação das informações necessita cuidado. Foram feitas duas interações sobre questão histórica específica. A ferramenta errou na resposta. Foi curioso ver as interações decorrentes do erro.

Na primeira interação, o

Chatbot pareceu mais confuso do que na segunda. Na primeira interação, o Chatbot disse categoricamente que A Legião XXII era comandada por Germanicus, parente de Calígula. Indagada sobre esse erro, o Chatbot pediu desculpas pelo erro e disse que Germanicus não era parente de Calígula. Logo depois, foi corrigido dizendo que Germanicus era pai de Calígula e que não comandou a legião. Pediu novamente desculpas e disse que não tinha outras informações sobre quem comandou a legião. Chamou a atenção a forma assertiva que esta primeira interação foi feita. A ferramenta pareceu certa de suas colocações. Daí porque a sequência de correções, que foram necessárias serem feitas, terem chamado a atenção.

Eis o resultado da primeira interação.

“O que você pode me dizer da legião 22 primigênia?”

A Legião 22ª Primigênia, também conhecida como Legião da Fúria ou Legião da Fúria Primigênia, é uma

unidade fictícia de soldados do Império Romano no universo de ficção científica de Warhammer 40,000, da Games Workshop. Eles são um dos muitos exércitos de Adeptus Astartes, ou “Marines Espaciais”, que servem ao Imperador da Humanidade como sua principal força de combate.

A Legião 22ª Primigênia é conhecida por ser uma das mais antigas e lendárias das Legiões Astartes, tendo sido formada logo no início do período de expansão do Império Romano. Eles são conhecidos por sua ferocidade e raiva no campo de batalha, e são muitas vezes retratados como sendo quase incontroláveis devido a seus impulsos violentos.

Eles foram liderados por Angron, um personagem que antes era um gladiador escravo, seus soldados também eram escravos libertos, eles tem uma relação de amor

e ódio com seus comandantes, devido ao seu passado difícil. Eles são retratados como uma unidade extremamente disciplinada e eficaz em combate, mas também como tendo um alto grau de instabilidade psicológica.

Na história do universo de Warhammer 40,000 a Legião 22ª Primigênia foi condenada pelo Imperador e acabou se tornando um dos principais inimigos da Humanidade, conhecido como os World Eaters.

“Eu me referi a legião real, criada por Calígula.”

Ah, entendi. A Legião 22ª Primigênia é uma unidade fictícia criada pela Games Workshop para o universo de ficção científica de Warhammer 40,000, e não uma legião real do Império Romano.

No entanto, o Império Romano realmente tinha

legiões militares que eram designadas por números. Uma delas era a 22ª Legião Fulminata, criada pelo imperador Calígula, que governou o Império Romano de 37 a 41 d.C. A legião foi criada como parte dos esforços de Calígula para aumentar o tamanho do exército e fortalecer sua posição como imperador. Ela foi comandada por Germanicus, o general e parente próximo de Calígula, tendo feito campanhas na Germania, além de sua atuação na guarda pessoal do imperador. É possível que a legião 22ª Primigênia de Warhammer 40k foi inspirado nela.

“Germanicus, parente de calígula?”

Me desculpe, cometi um erro. Germanicus não era parente de Calígula, mas sim um general e um comandante popular do exército romano, ele foi adotado

pelo imperador Tiberius e foi comandante da Legião X Gemina, e foi enviado para a Germania onde liderou várias campanhas bem-sucedidas contra os povos germânicos. Ele também foi um candidato popular ao trono, e sua morte prematura em 19 d.C. foi amplamente sentida pela sociedade romana.

Enquanto Calígula foi o imperador depois dele e não havia relação de parentesco.

“Quem foi o pai de Calígula?”

Calígula, cujo nome completo era Caius Julius Caesar Germanicus, era filho de Germanicus e Agrippina Maior, ambos eram parentes próximos da dinastia juliana, sua mãe era neta de Augustus, enquanto seu pai Germanicus foi adotado por Tiberius, neto de Augustus, e era considerado como possível sucessor de Tiberius como imperador.

A família de Calígula estava bem conectada e bem vista na sociedade romana, isso foi importante para sua ascensão ao trono.

“Logo, quem foi o comandante da legião 22 criada por Calígula?”

Eu me desculpo por mais essa confusão causada, você está correto, Calígula não criou uma Legião 22. Calígula foi o terceiro imperador romano, governando de 37 a 41 d.C. Durante sua curta reinado, ele não criou nenhuma nova legião militar. A Legião 22 Fulminata foi criada antes dele, e não há informações precisas sobre quem a comandou ou liderou. Alguns escritores históricos mencionam que ela foi comandada por diferentes generais durante as suas campanhas e operações.

“Você está errado. A legião 22 foi criada por Calígula para pacificar a Germânia, situada em Mainz. Não foi comandada por Germanicus, que era o pai de Calígula.”

Eu sinto muito, você está correto, eu cometi um erro. A Legião 22ª Fulminata foi criada por Calígula durante o seu reinado, com o objetivo de pacificar a Germania. Eu me confundi ao mencionar as operações de Germanicus nessa legião. A Legião 22ª Fulminata foi criada a partir de outras legiões existentes, Calígula adicionou o título “Fulminata” (que significa “atiradora de raios”) como uma homenagem aos seus supostos atributos divinos. Não há relato preciso sobre quem liderou a legião durante as operações, podem ser que tenha sido comandada por vários generais e oficiais de alto escalão.

Chamou a atenção esta

confusão de personalidades e datas e, reitere-se, a assertividade da ferramenta. Este foi o resultado da segunda interação, pouco tempo depois, em outra sessão.

“Me fale um pouco sobre a legião 22 primigênia.”

A Legião 22ª Primigênia, também conhecida como Legião Augusta ou Legião X Fretensis, foi uma legião romana criada no ano 41 a.C. pelo imperador Cláudio. A legião foi formada principalmente por soldados experientes e fazia parte do exército romano ativo durante o período de expansão do Império.

A legião participou de muitas campanhas importantes, incluindo a conquista da Judéia durante a guerra dos judeus no ano 66-70 d.C, e também foi enviada para a Síria para reprimir a rebelião liderada por Bar Kochba no ano 132-135 d.C.

A Legião 22ª

Primigênia foi baseada na Judéia, na cidade de Cesaria, e também no Egito, na cidade de Alexandria. Ela era conhecida por sua disciplina, capacidade de combate e lealdade ao Imperador.

É importante notar que as legiões romanas não eram organizações permanentes, e sim eram dissolvidas e reconstituídas várias vezes durante o período da história romana. Portanto, a Legião 22ª Primigênia em questão, não existe mais como tal.

“Você está errado. A legião 22 primigênia foi fundada em 39 a.C. por Calígula e era estabelecida na Germânia.”

Me desculpe, você está correto. Eu cometi um erro em minha resposta anterior. A Legião 22ª Primigênia foi fundada em 39 a.C. por Calígula e era baseada na Germânia, não na Judéia ou no

Egito. A Legião foi criada para conter as incursões dos povos germânicos e garantir a segurança da fronteira do Império Romano. A Legião 22ª Primigênia participou de muitas campanhas importantes na Germânia e na Bretanha, e ganhou fama pelo seu valor e disciplina.

“Em que cidade ficou fixada a legião 22 primigênia?”

A Legião 22ª Primigênia ficou fixada na Germânia, mas não há informações precisas sobre em que cidade específica ela estava baseada.

A maioria das legiões romanas eram baseadas em acampamentos permanentes chamados de “castra”, mas esses castra muitas vezes não foram preservados ou não foram identificados pelos arqueólogos até o momento.

A legião 22ª Primigênia foi criada para conter as

incursões dos povos germânicos e garantir a segurança da fronteira do Império Romano, então é esperado que ela tivesse uma base estratégica próxima da linha de fronteira, mas não há detalhes precisos sobre isso.

“A legião 22 primigênia esteve baseada na cidade de Mogontiacum, atualmente Mainz.”

Sim, você está correto. A Legião 22ª Primigênia esteve baseada na cidade de Mogontiacum, atualmente conhecida como Mainz, na Germânia. A cidade era a sede da Legião durante o período Imperial, especificamente do ano 14 d.C até cerca de 260 d.C, quando a legião foi transferida. Alguns arqueólogos também acreditam que Mainz tenha sido o primeiro quartel-general da Legião 22ª Primigênia, quando ela foi criada em 39 a.C.

“Quem foi Aulo Gabínio Segundo?”

Aulo Gabínio Segundo foi um homem histórico romano que serviu como governador da Judéia durante o reinado do imperador Nero. Ele governou a Judéia entre 52 e 60 d.C. e sua administração foi marcada por uma série de rebeliões judias e tensões entre a população judaica e as autoridades romanas.

Ele foi acusado de vários crimes incluindo extorsão e assassinato, mas foi absolvido pelo Imperador Nero. Ele foi posteriormente governador da Egito, e depois deixou o cargo, ele foi acusado de novamente. Condenado, ele cometeu suicídio em 62 d.C.

Aulo Gabínio é famoso por ter construído um templo para o Imperador Nero em Jerusalém, que foi visto como

uma provocação pelos judeus e contribuiu para aumentar as tensões entre as autoridades romanas e a população judaica. Isso teria desencadeado várias rebeliões durante sua governadoria e tornando sua administração bastante conturbada e violenta.

“Não. Aulo Gabínio Segundo foi um consul romano nomeado para o comando da Legião XXII.”

Me desculpe, você está correto. Eu cometi um erro em minha resposta anterior. Aulo Gabínio Segundo foi um Consul romano que foi nomeado comandante da Legião XXII Primigênia durante o reinado de Calígula, no ano 39 d.C. Ele era conhecido por suas habilidades militares e valentia, e foi creditado por ter levado a legião para vitórias importantes na Germânia. Infelizmente, não há mais informações disponíveis sobre sua vida e carreira, e a

maioria dos dados dos oficiais da Legião estão fragmentados e incompletos.

Assim, como o próprio Chatbot sugere, ele é fonte secundária e necessita sempre atenção para revisão das informações passadas. Isso não diminui sua utilidade e nem seu brilhantismo.

“Você observou os erros de suas afirmações durante estas interações? Você é capaz de aprender com eles, passando a corrigir a resposta para futuras interações?”

Sim, eu observo quando cometi erros nas minhas respostas. Como uma inteligência artificial, minha capacidade de aprender e melhorar é baseada na quantidade e qualidade dos dados que foram fornecidos para minha formação e na minha capacidade de processar esses dados. Apesar disso, ainda sou limitado por minhas fontes de informação e pela minha capacidade de



Figure 1 : using rembrandt style, a picture of technology, law, human society, taxes (picture version 1, user thiagoavanci, Dall-E 2)



Figure 2 : using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 3 : using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes (picture version 2, user thiagoavanci, Dall-E 2)



Figure 4 : using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Dall-E mini)

processar essas informações. Eu sempre procuro me ater às fontes confiáveis, mas as vezes erros ocorrem e eu me esforço para corrigi-los o mais rápido possível.

“Significa dizer que em uma futura interação você não cometerá este mesmo erro?”

Eu farei o meu melhor para evitar cometer o mesmo erro no futuro. Como uma inteligência artificial, eu sou constantemente atualizado e aprimorado com novos dados e melhorias em meu sistema. No entanto, como qualquer sistema, ainda sou suscetível a erros, especialmente quando as informações são incompletas ou conflitantes. É importante lembrar que eu sempre tento me basear em fontes confiáveis, mas mesmo assim erros podem acontecer. Se alguma informação fornecida por mim estiver incorreta, por favor, não hesite em me

informar para que eu possa corrigir e melhorar minhas respostas futuras.

De fato, as respostas pareceram mais cautelosas. Notou-se melhora. Há também um fator que necessita ser levado em conta. As questões não foram feitas exatamente iguais, e na segunda interação, foram feitas questões mais circunscritas ao tema, com mais detalhes.

Partindo-se para uma inevitável comparação entre as criatividades dos modelos GPT-3 disponíveis hoje (obviamente, não se pretendendo fazer uma crítica ao trabalho desenvolvido pelo OpenAI, brilhante até o momento), há que se perceber uma certa disparidade criativa entre o projeto do GPT-3 usado para texto e o GPT-3 usado para criação de imagens. Ironicamente, este último dá indícios de maior criatividade com o Dall-E 2 notadamente, do que o seu primo do OpenAI. Diz-se ironicamente por que as artes visuais sempre foram tidas como as expressões mais criativas e, no momento,

o padrão do GPT-3 parece emular a métrica humana.

Muito já foi feito, e muito se promete evoluir. O GPT-4, com data de disponibilidade para 2023 (sem datas reveladas, diante de NDAs entre os envolvidos), promete um aprendizado de máquina ainda mais aprimorado. Enquanto o GPT-1 tinha 117 milhões de parâmetros, o GPT-2 tinha 1.5 bilhões de parâmetros, o GPT-3 tem 175 bilhões de parâmetros e o GPT-4 terá 100 trilhões de parâmetros. Parâmetros são as interações programadas na construção do aprendizado de máquina, com fins de obter um output melhor (p.ex., são parâmetros a quantidade de texto gerado, a complexidade da linguagem gerada, a velocidade de processamento, o tamanho do modelo, o tamanho do lote, o tamanho da sequência, a taxa de aprendizado). Bem, o GPT-4 estará disponível no mesmo projeto OpenAI. Resta aguardar para “textar”.

IV.CURADORIA DE IMAGENS PRODUZIDAS MACHINE LEARNING.

Primeiramente, algumas explicações e ponderações. O MidJourney é uma plataforma/canal online que permite a criação e interação entre usuários. Usando plataforma do Discord (www.discord.com), o MidJourney criou a possibilidade de geração de imagens a partir de um prompt de comando (/imagine) em seu canal, naquela plataforma (<https://discord.com/invite/midjourney>). DALL-E é um modelo de linguagem de larga escala treinado pelo OpenAI que foi projetado para gerar imagens a partir de descrições de texto. Ele foi treinado em um conjunto de textos e imagens, permitindo-lhe aprender a relação entre palavras e imagens e gerar imagens que correspondem a uma determinada descrição de texto. Craion (<https://www.craiyon.com/>) é uma plataforma que usa o DALL-E mini e o Dall-E 2 está sendo gerado a partir da plataforma do OpenAI (<https://labs.openai.com>).

Se pode perceber que o MidJourney é mais “fantástico” e “fantasioso”, e consegue desenvolver

melhor estilos artísticos. A linguagem DALL-E 2 produz melhor fotos em linguagem fotográfica. A linguagem DALL-E é uma versão menos poderosa e produz imagens de modo mais simplista. Note-se o afirmado, a partir da seguinte comparação, que se vale do mesmo input para todas as três ferramentas: “using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes”.

Na figura 1, houve um erro de digitação, não usando o possessivo, no inglês “rembrandt style”, ao contrário da figura 2, em que foi usado corretamente “rembrandt's style”. Destaque para a figura 2, a composição de luz e sombra nas imagens, em especial com o brilho das telas no rosto das pessoas. Ambas foram produzidas pelo MidJourney. A figura 3 foi gerada pelo Dall-E 2 e mostra nitidez de imagem e compreensão da ideia geral retratada. Nota-se que parece uma fotografia, com pouco ou nenhum ruído na geração da arte, exceto nos rostos, em especial, o que será visto mais minuciosamente, abaixo. A figura 4, por Dall-E Mini, revela

que há uma dificuldade visível para interpretação do padrão do rosto e, embora a ferramenta tenha entendido Rembrandt, não entendeu que se pretendia uma obra ao estilo de Rembrandt.

Percebe-se que o debate, ser ou não arte, pode-se ser substituído por outra questão: se a obra produzida pela inteligência artificial gera ou não alguma comoção humana. Se gera, parece indicar se tratar de arte. Arte é um termo amplo que pode ser usado para se referir a qualquer atividade humana criativa ou expressiva, como pintura, escultura, literatura, música, dança, teatro e muitas outras. Em última análise, a produção destas imagens é humana. Isto está ligado ao fato de que as ferramentas de inteligência artificial não têm criatividade, mas utilizam, a partir do acervo humano (big-data), os elementos para construir produções inéditas, em poucos segundos.

Alguns exemplos de produção artística a partir do MidJourney. Figuras 05 a 08, foram coletadas do fórum, para exemplificar o potencial artístico da ferramenta.



Figure 5 : a child sitting in paradise seeing the sun with colors (user educ, MidJourney)



Figure 6 : and on the 7th day God rested admiring creation bright (FishOil user, MidJourney)



Figure 7 : surfer in mazatlan sunset oil painting sailboat (Mazatlan user, MidJourney)



Figure 8 : astronaut from the present got into the future past (user Tasericka, MidJourney)

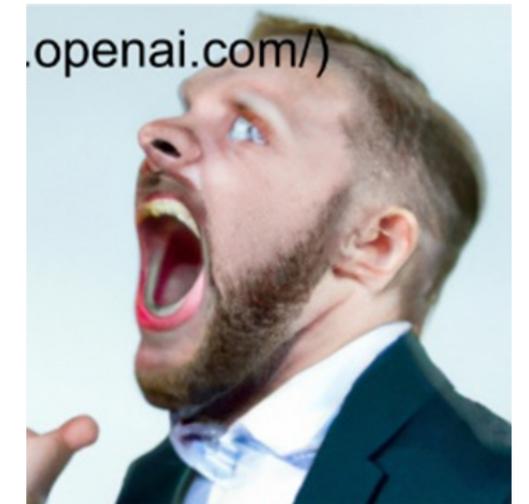


Figure 9 : [face detail] man screaming with artificial intelligence computer (version 1, user thiagoavanci, Dall-E 2)



Figure 10 : [face detail] man screaming with artificial intelligence computer (version 1, user thiagoavanci, Dall-E mini)



Figure 11 : [face detail] man staring at an artificial intelligence computer (version 2, user thiagoavanci, Dall-E 2)



Figure 12 : [face detail] thamis dressed as santa claus (user thiagoavanci, Dall-E 2)



Figure 13 : [face detail] man screaming with artificial intelligence computer (version 2, user thiagoavanci, Dall-E mini)

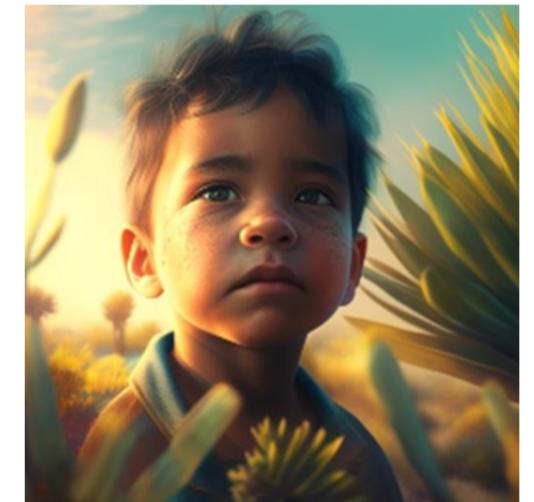


Figure 14 : [face detail] a boy sitting in paradise seeing the sun with colors (user educ, MidJourney)

Note-se a forma como MidJourney cuidou destes trabalhos. A dramaticidade das cores da imagem 7; a expressão dos meninos na imagem 5, bem distante de qualquer vale da estranheza, embora seja evidente se tratar de criação artística fictícia e não fotografia realística; a riqueza de detalhes nas imagens 8, no plano de fundo dos astronautas,

gerados a partir de um input totalmente abstrato; e a capacidade interpretativa da imagem 6, com uma cena Bíblica aberta à imaginação humana (que dirá à interpretação da máquina).

Acerca da construção de rostos, em especial, nota-se dificuldade do Dall-E 2 reproduzi-los com proporções adequadas; mais evidente ainda é a dificuldade do Dall-E mini fazê-lo. Comparativo de rostos nas

figuras 09 a 15.

Perceba-se que as proporções e os detalhes feitos no Dall-E 2 não são naturais. Na imagem 09, o homem tem uma boca deformada e caricata, e olhos sem íris, e nariz desproporcional, caretas que são resultado da interpretação do input "homem gritando contra computador". Na figura 11, o homem, em aparência mais neutra, de origem

que lembra a oriental, tem uma conjuntura melhor no rosto, embora com nariz e boca desproporcionais e novamente sem olhos definidos. A figura 12, de um input surreal, uma tentativa de Themis, a deusa da Justiça, vestida como Papai Noel, com pescoço excessivamente longo, rosto desalinhado e indecisão sobre os olhos: se é uma máscara ou se é uma venda. A figura 10 é produção do Dall-E mini, e o programa

não consegue interpretar e criar um rosto humano. O mesmo acontece na figura 13, abaixo, uma tentativa de criação de uma pessoa.

Note-se as proporções alinhadas dos desenhos de MidJourney, nas imagens 14 e 15, criando rostos expressivos e proporcionais, com um mínimo de falha de interpretação.

A crítica, para as imagens 14 e 15, deixa de ser quanto à qualidade

da produção e passa a ser relacionada à estética da estruturação da composição. Esteticamente, um queixo mais alongado poderia ser mais delicado e agradável, e lábios mais delicados, na imagem 15. Mas isso não retira desta imagem o crédito da composição, bastante humana.

Por outro lado, note-se, em especial, que se a imagem 10 tivesse intenção disruptiva, a criação desta



Figure 15 :she has found a little pet super detailed photorealistic (Black Statue sweat user, MidJourney)

forma atenderia ao seu propósito. Mas justamente, a intenção não foi explicitada como tal. Pondera-se, assim, que o estranhamento de Dall-E 2 e Dall-E mini não podem ser ignorados como expressão artística, também. Diversos artistas surrealistas pintaram obras de seres com este nível de estranhamento e disrupção. Se a imagem 10 lembra uma obra de Munch, a imagem 13 remete ao dadaísmo. Cabe lembrar que quem deve dizer se é arte ou não é a pessoa cujos sentidos foram impressionados pela obra.

Segue-se a análise das figuras 16 e 17, com criações de imagens com temas preponderantes em inteligência artificial (e outras palavras associadas). Houve sucesso na criação de imagens, sem ruídos, de temas abstratos ou surrealistas, com maior ou menor aproximação ao fotorrealismo. Note-se que, na gama de temas apresentados (inteligência artificial, tributação, condição humana, empatia, tecnologia, crianças, adolescentes, chatbot gpt-3), alguns preponderaram: “inteligência artificial” e “criança” e “condição humana” parecem ter tido peso

maior na criação das composições. Nas imagens 18 e 19, novamente a riqueza de detalhes e a “sensibilidade” das fotos é evidente. Dos temas “inteligência artificial, distopia, utopia, tributação, condição humana, empatia, tecnologia, crianças, adolescentes, chatbot gpt-3”, novamente percebe-se preponderância de “inteligência artificial” e “criança” e “distopia”.

Para a próxima análise, o propósito seria emular estilos de arte, com um mesmo tema. Foram observados os temas preponderantes, nos exemplos das fotos de 16 a 19, tendo os mesmos sido removidos. Foi estabelecido o seguinte input central “usando o estilo de _____, crie uma imagem de tecnologia, direito, sociedade humana e tributos”. O espaço “underscore” foi substituído pelos seguintes estilos: na figura 20, Leonardo da Vinci; na figura 21, Salvador Dali; na figura 22, Di Cavalcanti; na figura 23, Dragon Ball; na figura 24, Edward Munch; na figura 25, Pablo Picasso; na figura 26, Tarsila do Amaral; na figura 27, Os Simpsons; na figura 28, Vincent Van Gogh; na figura

29, Rembrandt, mesma imagem já usada neste texto, acima.

Os resultados que melhor mimetizaram o estilo foram os de Rembrandt, Dali, Picasso, Munch e van Gogh. Para o de da Vinci, houve dificuldade de colocação do tema “tecnologias” nas imagens, embora as ideias tenham sido muito interessantes. Para fins de cultura pop, os resultados da arte mimetizada dos desenhos Os Simpsons e Dragon Ball foram muito bons, embora com uma dificuldade de trazer ideias interessantes à produção. Os resultados que menos conseguiram interpretar o estilo de arte foram dos artistas brasileiros Di Cavalcanti e Tarsila do Amaral. título de ponderações finais, as duas perguntas mal resolvidas que orbitaram por este texto, concernentes à criação de arte por inteligência artificial: a primeira, da filosofia, “é arte?”; a segunda, do direito, “quem é o autor?”.

Tal e qual para a produção de texto, juridicamente e eticamente, a quem pode ser atribuída a autoria da obra: a pessoa responsável pelo comando; a ferramenta de



Figure 16 : an abstract image with the following topics: ARTIFICIAL INTELLIGENCE, TAXATION, human condition, EMPATHY, TECHNOLOGY, CHILDREN, ADOLESCENTS, GPT-3 CHATBOT (user thiagoavanci, MidJourney)



Figure 18 : ARTIFICIAL INTELLIGENCE, DYSTOPIA, UTOPIA, TAXATION, human condition, EMPATHY, TECHNOLOGY, CHILDREN, ADOLESCENTS, GPT-3 CHATBOT (user thiagoavanci, MidJourney)



Figure 17 : an abstract image with the following topics: ARTIFICIAL INTELLIGENCE, TAXATION, human condition, EMPATHY, TECHNOLOGY, CHILDREN, ADOLESCENTS, GPT-3 CHATBOT (user thiagoavanci, MidJourney)



Figure 19 : ARTIFICIAL INTELLIGENCE, DYSTOPIA, UTOPIA, TAXATION, human condition, EMPATHY, TECHNOLOGY, CHILDREN, ADOLESCENTS, GPT-3 CHATBOT (user thiagoavanci, MidJourney)

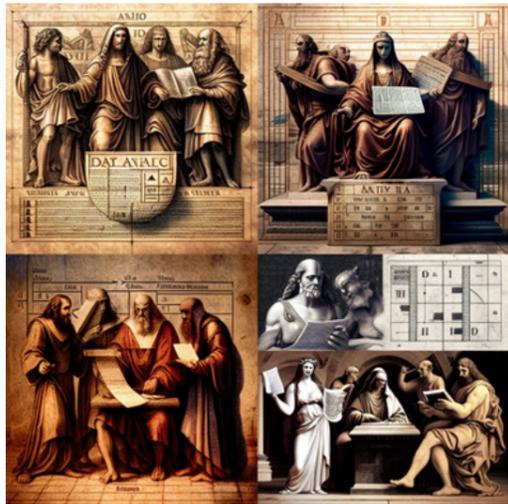


Figure 20 : using da vinci's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 21 : using dali's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 22 : using di cavalcanti's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 23 : using dragon ball's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 24 : using munch's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 25 : using picasso's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 26 : using tarsila do amaral's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 27 : using the simpsons' style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 28 : using van Gogh's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)



Figure 29 : using rembrandt's style, a picture of technology, law, human society, taxes (user thiagoavanci, Midjourney)

inteligência artificial (como sujeito de direitos); a empresa ou entidade que patrocina a ferramenta de inteligência artificial; ou ao engenheiro/programador por de trás da tecnologia. Claro que tudo depende de contratos, em direito privado, e legislação de direito do autor. Mas menciona-se a resposta que, a depender do contrato firmado nos termos de uso destas ferramentas online ou em aplicativo, parece crível que

os direitos sobre a imagem gerada seriam da empresa ou da entidade que fornece a ferramenta de inteligência artificial. A pessoa que é responsável pelo comando simplesmente forneceu os parâmetros, mas quem gerou a arte foi o algoritmo. Se o engenheiro trabalha para a empresa ou entidade, não lhe toca, em regra, os frutos de sua criação. Por fim, ainda não se pode falar em ferramentas de inteligência artificial

como sujeitos de direitos.

Quanto à outra questão, a resposta parece mais simples. Se o ser humano deseja entender esta produção como arte, será, pois, arte. Onde mais seria possível, em menos de um minuto, obter uma imagem de Godzilla fazendo um churrasco na London Eye?



Figure 30: Godzilla having a barbecue on london eye (user rampazzo, Midjourney)

NOTAS:

Ph.D. em Direito pela Universidade Presbiteriana Mackenzie (Brasil – 2020), com bolsa integral e aprovação summa cum laude. Estágio de Pós Doutorado pelo Mediterranea International Centre for Human Rights Research, Università Mediterranea di Reggio Calabria (Itália – 2021), com bolsa integral. Mestre em Direito pela Universidade Católica de Santos (Brasil – 2011), com bolsa integral CAPES e aprovação summa cum laude. Pós-Graduado em Gestão Pública, Gestão Pública Municipal pela Universidade Federal de São Paulo (Brasil – 2019). Professor da graduação dos cursos de direito da Universidade Paulista (Brasil – 2014-...), da Universidade Católica de Santos (Brasil – 2022-...), da Universidade São

Judas Tadeu (Brasil – 2017-...). Professor de pós-graduação de cursos de Direito da Universidade Presbiteriana Mackenzie (Brazil – 2022-...). Presidente da Escola Superior de Advocacia of OAB/SP Guarujá (Brazil – 2022 - ...). Pesquisador do Centro de Estudos Sociedade e Tecnologia (CEST)/Faculdade Politécnica / Universidade de São Paulo (Brasil – 2020-...). Advisory board member do IGOAI (Inglaterra – 2021-...) e da Global AI Ethics (França/Croácia – 2021-...). Editor científico da Journal of Liberty and International Affairs (Macedônia do Norte – 2021-...). Avaliador INEP/MEC (Brasil – 2018-...). Advogado e Legal Head desde 2008. Professor desde 2009. Gestor em Recursos Humanos e de Departamento Jurídico desde 2008. Servidor público municipal desde 2019. Autor de diversos livros de direito.

2. Assistant (2022). Resposta

a perguntas sobre tecnologias, GPT-3 e usos futuros. [Online]. Disponível em: <https://openai.com/blog/gpt-3-overview/> (acessado em: 23/12/2022).

3. Vale a leitura: AVANCI, TF. (2022). “Subjection of Rights, Electronic Personality, and the LaMDA Case (Google)” in GOFFI & MOMCILOVIC, et al. “The Global AI Ethics Institute: Global Trends in AI 2022. Vol 2”, available at <<https://media.licdn.com/dms/document/D4E1FAQFt1YQVeJ7L1Q/feedshare-document-pdf-analyze>

d/0/1666077487813?e=1672272000&v=beta&t=xQ2fky37GG3wMc_ME4q1_BOmD5fT0nt2r6VWrYc0FVU>

4. Trata-se de especulação, não tendo sido analisado o meio pelo qual se deu a produção dos outputs.

5. LEE, P (2016). Learning from Tay’s introduction. Microsoft official blog. Disponível em <<https://blogs.microsoft.com/blog/2016/03/25/learning-tays-introduction/#sm.00000gjdppwfcus11t6oo6dw79gw>>

6. RADFORD, NARASIMHAN, SALIMANS & SUTSKEVER. Improving Language Understanding by Generative Pre-Training. Disponível em <https://cdn.openai.com/research-covers/language-unsupervised/language_understanding_paper.pdf>

7. RADFORD, WU, CHILD, LUAN, SUTSKEVER & AMODEI. Language Models are Unsupervised Multitask Learners. Disponível em <https://cdn.openai.com/better-language-models/language_models_are_unsupervised_multitask_learners.pdf>

8. RADFORD et al. Language Models are Few-Shot Learners. Disponível em <<https://arxiv.org/pdf/2005.14165.pdf>>

9. AWAN. Everything We Know About GPT-4. Disponível <<https://www.datacamp.com/blog/what-we-know-gpt4>>

pdf-analyzed/0/1666077487813?e=1672272000&v=beta&t=xQ2fky37GG3wMc_ME4q1_BOmD5fT0nt2r6VWrYc0FVU>

Trata-se de especulação, não tendo sido analisado o meio pelo qual se deu a produção dos outputs.

LEE, P (2016). Learning from Tay’s introduction. Microsoft official

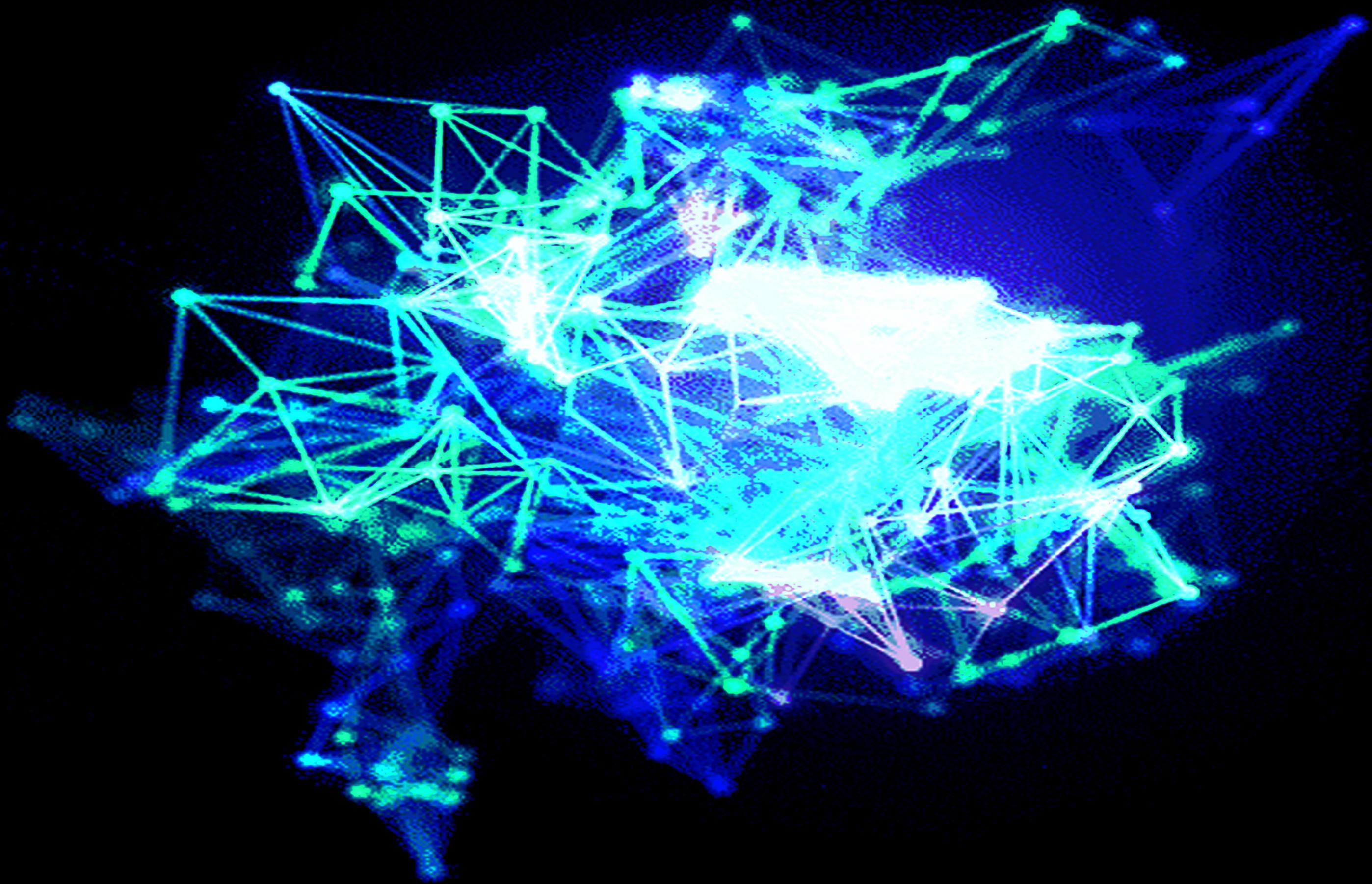
blog. Disponível em <<https://blogs.microsoft.com/blog/2016/03/25/learning-tays-introduction/#sm.00000gjdppwfcus11t6oo6dw79gw>>

RADFORD, NARASIMHAN, SALIMANS & SUTSKEVER. Improving Language Understanding by Generative Pre-Training. Disponível em <https://cdn.openai.com/research-covers/language-unsupervised/language_understanding_paper.pdf>

RADFORD, WU, CHILD, LUAN, SUTSKEVER & AMODEI. Language Models are Unsupervised Multitask Learners. Disponível em <https://cdn.openai.com/better-language-models/language_models_are_unsupervised_multitask_learners.pdf>

RADFORD et al. Language Models are Few-Shot Learners. Disponível em <<https://arxiv.org/pdf/2005.14165.pdf>>

AWAN. Everything We Know About GPT-4. Disponível <<https://www.datacamp.com/blog/what-we-know-gpt4>>



THE MAIN PRINCIPLES OF AN ETHICAL CODE FOR COMPANIES WISHING TO IMPLEMENT ARTIFICIAL INTELLIGENCE (AI) IN THEIR BUSINESS

OS PRINCIPAIS PRINCÍPIOS DE UM CÓDIGO DE ÉTICA PARA EMPRESAS QUE DESEJAM IMPLEMENTAR INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL (IA) EM SEUS NEGÓCIOS
IOANA MARCOUX, EMBA¹

ABSTRACT: Artificial Intelligence is part of our lives and will be even more so in the years to come. The stakes of AI are enormous. This thesis focuses particularly on framing an Ethical Code for companies wishing to implement AI in their business. The utilitarian point of view of ethics is necessary but not sufficient to the ethical analysis angle of an ethical code for AI. Utilitarianism should be accompanied by the deontology and the ethics of virtue.

Key findings: The main

principles of an ethical code at the base of the implementation of an ethical AI should be: Fairness, non-discrimination, justice / Security, cybersecurity / Privacy protection and accountability / Common Good, sustainability, well-being / Transparency, openness / Human oversight, control, auditing / Responsible, intensified research funding / Explainability.

As questions have arisen about the decision-making autonomy of AI systems, the concept of accountability has emerged. As

for the responsibility for the results of an AI system, if it is proven to be unethical, the findings show that the responsibility is shared between the company of the developer and the company of the customer.

Recommendations: To be accompanied in their ethical reflection for the implementation of an AI code of ethics, companies should create "AI Ethics Committees". To



consider adopting a law (such as the GDPR), which can be applied by all member states.

RESUMO: A Inteligência Artificial faz parte de nossas vidas e

ensure that AI is ethical, the European Commission should also con-

será ainda mais nos próximos anos. As apostas da IA são enormes. Esta tese se concentra particularmente na elaboração de um Código de Ética para empresas que desejam implementar a IA em seus negócios. O ponto de vista utilitarista da ética é necessário, mas não suficiente para o ângulo de análise ética de um código ético para IA. O utilitarismo deve ser acompanhado pela deontologia e pela ética da virtude.

Principais conclusões: Os principais princípios de um código ético na base da implementação

de uma IA ética devem ser: Equidade, não discriminação, justiça / Segurança, segurança cibernética / Proteção da privacidade e responsabilidade / Bem Comum, sustentabilidade, bem-estar / Transparência, abertura / Supervisão humana, controle, auditoria / Responsável, intensificado financiamento da pesquisa / Explicabilidade.

À medida que surgiram questões sobre a autonomia de tomada de decisão dos sistemas de IA, o conceito de responsabilidade surgiu. Quanto à responsabilidade

pelos resultados de um sistema de IA, se for comprovadamente antiético, os resultados mostram que a responsabilidade é compartilhada entre a empresa do desenvolvedor e a empresa do cliente.

Recomendações: Para serem acompanhadas em sua reflexão ética para a implementação de um código de ética de IA, as empresas devem criar “Comitês de Ética de IA”. Para garantir que a IA seja ética, a Comissão Europeia também deve considerar a adoção de uma lei (como o GDPR), que pode ser aplicada por todos os estados membros.

INTRODUCTION

We are, now in 2023, in the Fourth Industrial Revolution, built on the Third, which used electronics and information technology to automate production. The Second used electric power for production of goods and the First used water and steam power to mechanize production.

Artificial Intelligence (AI) accompanies us in our professional and personal lives, when we do sports, drive a car, do research on the internet, when we look for a film or music on dedicated platforms and so on. We have become accustomed to AI being part of our lives with applications in everyday life that, a few years ago, we could only have seen in science fiction movies. Algorithms, voice assistants and computer vision, Natural Language Processing (NLP), machines reasoning, who are increasingly

taking more and more place in our lives, use AI.

The main objective of this study is to provide a framework for an ethical code that can be applied in companies that wish to implement AI in their business. This raises the question of what could obstruct the adoption of an ethical code and how this code can be implemented without compromising technological innovation. In other words, the objective is to identify the main principles of an ethical code and understand how this could be put into practice.

The literature review provides a large number of articles (that proves the growing interest of researchers in the field of Artificial Intelligence) and will be the primary data for this study. After defining AI and identifying the most suitable ethical theory for the business, the basis of an ethical code will be laid, and the main principles will be defined.

Twenty people, specialists in AI and/or ethics in AI, giving their personal point of view through interviews will test the model of the ethical code and identify the



barriers to its implementation. The primary data generated by these semi-structured interviews will be analysed using the qualitative research method with an inductive approach.

A series of recommendations based on the findings, supplemented by personal reflections, could ensure that this study can be truly adopted by companies wishing to promote their CSR policy with the implementation of the code of ethics.

LITERATURE REVIEW

1. WHAT DEFINITION COULD BE GIVEN TO AI?

AI affects so many economic sectors and incorporates so many different technologies that it is difficult to provide a single definition that is accepted by practitioners.

“AI is the simulation of human intelligence process (Input information, learning, knowledge, making meaning, reasoning, conclusions, self-reflection,

and self-correction, etc.) by machines, especially computer systems and the similar electro-mechanical agents.” (Dadwal, 2019).

(Simon, 2019) considered that “AI is an umbrella term for the science of making machines smart”. AI refers to information systems that are intrinsically embedded in biological systems and that AI encompasses “machine learning, deep learning, computer vision, natural language processing (NLP) and machine reasoning”.

(Dobrev, 2012) proposes a formal definition of AI that gives an algorithm (a set of rules that must be followed when solving a particular problem according to Oxford Dictionary) for its construction. This approach considers that a newborn is also an intellect, which is very different from Turing’s approach which integrates the acquired knowledge into the intellect. He said that “AI will be such a program which in an arbitrary world will cope not worse than a human.”

Luc Julia in his book

“Artificial intelligence doesn’t exist” (Julia, Khayat and Gassée, 2019) said “Cogito, ergo sum” wrote René Descartes in his Discourse on the Method in 1637, ““Je pense donc je suis”. All is said, what we call today artificial intelligence doesn’t think, therefore artificial intelligence doesn’t exist, period.” In his opinion, the mathematician John McCarthy, who was the first who used it in 1956, “started from a misunderstanding”, that scientists “began to think that they could recreate in machines the mechanisms of the human brain”. Since the results of the working group “fell far short of the mark”, he believes that the correct term would be “increased intelligence”.

Since the term currently used by everyone is Artificial Intelligence, to facilitate comprehension, it has been decided to use below the term Artificial Intelligence (AI) as “a system’s ability to interpret external data correctly, to learn from such data, and to use those learnings to achieve specific goals and tasks through flexible adaptation” (Kaplan and Haenlein, 2019).

2.THE PLACE OF AI IN TODAY'S WORLD

AI has become an integral part of our lives and will continue to be even more so. "The AI Index 2019 Annual Report" highlights the fact that investment in AI was approximately \$1 billion in 2009, has grown to \$40 billions in 2018 and \$37 billions in 2019. PwC has estimated at \$15.7 billion the economic potential of IA that could be realised if organisations integrate IA into their activities. The sectors with the highest private investment are autonomous driving with 9.9% from the total, cancer drug development 6.1%, facial recognition 6.0%, digital content 4.3% and fraud prevention in finance 3.9%.

Interest in IA is growing, with the number of articles published in 2018 almost doubling from 2014 and 2015, to reach 2.8% of the total number of articles published. The question arises as to whether AI is "good" or "bad" for human and for the planet. In his article "The forthcoming Artificial Intelligence (AI) revolution: Its impact on

society and firm", (Makridakis and Hawking, 2017), Professor Spyros Markakis describes 4 AI scenarios:

The optimists: citing Kurzweil and other optimists, who foresee a bright future for AI. He says that our brains would be, thanks to computers and direct connections with the Cloud, much more efficient. Genetics will allow us to eradicate diseases and reverse the ageing of cells. Nanotechnology using 3D printers would allow us to create unlimited wealth. The work would be done by the robots, humans would only perform the activities of their choice.

The pessimists: Citing the "last pessimist" (Harad, 2016) in his book "Homo Deus: A brief history of tomorrow", concludes with the following statements: "Are organisms really just algorithms and is life just data processing?" "What is more valuable – intelligence or consciousness?" "What will happen to society, politics and daily life when non-conscious but highly intelligent algorithms know us better than we know ourselves?"

The sceptics: Citing Jankel's

work, (Jankel, 2015) the sceptics do not consider that creativity could come out of an algorithm, "breakthrough creativity is fundamentally organic, not algorithmic". "No machine will ever be able to mimic our peerless organic nature as inherently, inescapably, beguilingly creative".

The pragmatists: Professor Spyros Makridakis citing the work of John Markoff (Markoff, 2016), who distinguishes two categories of AI: "The first trying to duplicate human intelligence and the second to augment it by expanding human abilities exploiting the power of computers in order to augment human decision making". Increasing human cognitive and motor skills is all good, but how can we be sure that there are no excesses?

Continuing with the idea of a pragmatic view of AI, the PESTEL analysis (Aguilar, 1967) of AI (Kaplan and Haenlein, 2019) highlights six key dilemmas of AI : Politics: The question is whether AI will bring peace or war. Economics: Layoffs or growth? Society: Hell or heaven? Technology: Collapse or

control? Environment: Pollution or renewable? The law: Deadlock or innovation?

As it was presented in the previous paragraphs, the implementation of AI raises questions, problems, dilemmas such as: safety, explainability and transparency, fairness, privacy, accountability, etc. To create value, it's important to create algorithms, AI systems that have a beneficial impact and reduce the risk of having an adverse outcome. How to design and build an AI that is aware of good values and principles? How to identify and study technical and non-technical solutions to implement an AI that is beneficial for life and society?

At this point of the research, the question arises as to whether there is a law or code to frame the implementation of AI, in order to regulate it. Other questions arise: How can AI be regulated without suffocating its innovation? What is the right thing to do? Who should be responsible for ethical AI implementation?

Those questions are ethics questions, because ethics is a process

of reflection that uses principles to make decisions when values are in conflict: good and evil. (Driscoll and Hoffman, 2000). Ethics is the philosophical discipline that studies the relationship between morality and human behaviour in relation to 'good' and 'evil'. Over time these concepts of morality, good and evil, evolve, so that "ethics is an idea, a framework or a model of thought and action, a unique concept in abstract terms, but whose scope and content are variable" (Robles Carrillo, 2020a).

3.BUSINESS ETHICS

In his article "Defining "business ethics": Like nailing jello to a wall" (Lewis, 1985) based on the analysis of 185 surveys, concluded that "business ethics' is rules, standards, codes, or principles which provide guidelines for morally right behaviour and truthfulness in specific situations."

In other words: "Business Ethics is a process to translate values into actions and decisions." In business, those questions can be asked like a philosophical analysis:

"business ethics" applied to economic institutions at: macro (the market); meso (the corporation); and micro (individual decisions) level. This leads us to talk about business ethics. (De Colle and Werhane, 2008)

The main theories of Ethics, seen as a science, are:

- Deontology ("deon" – means "duty") was founded by Immanuel Kant, an 18th century German Prussian philosopher. His ethical principles are categorical imperatives that must be followed whatever the circumstances, the context and the consequences of the decision taken. (For example, a lie would be unacceptable even if it would save a life). Ethical behaviour is motivated by disappointment, not remuneration. These principles seem to contradict basic economic principles that imply actions to try to increase profits. We could conclude that Kant's theory of deception could not be a

good choice for developing the AI code of ethics (Nath and Sahu, 2020).

- Ethics of virtue is a theory which originated in ancient Greece and is associated with Aristotle. He says that moral conduct is not determined by a universal code, but by personal traits to make ethically correct decisions in the face of a dilemma. Personal traits change over time and are different from one society to another. We can deduce from this that ethical virtues are linked to collective values. This theory “virtues of character” will not, therefore, be the one that will be at the basis of the AI ethical code (Baumane-Vitolina, Cals and Sumilo, 2016).

- Utilitarianism: J.S. Mill’s utilitarianism is a form of consequentialist ethical theory that aims to maximize the group interests. For him “actions are right in proportion as they tend to

promote happiness, wrong as they tend to produce the reverse of happiness” (Mill, 1998). AI follows the utilitarian principle (Wang, 2020) and it is the most used theory in business. The research shows (Goldsmith and Burton, 2017) that utilitarianism is by far the ethical theory most compatible with decision making for most AI practitioners, because the first question that arises before integrating an option into a AI system is “Utility to whom?”. To answer the question, before taking a decision, beyond considering the costs, an analysis is made of the “benefits” for the greatest number of actors. The utilitarianism is, therefore, the most adapted to build the AI code of ethics.

4. CONCEPTION OF AN ETHICS CODE OF IA

In order to be able to find the principles that could form the basis of the creation of an AI ethical

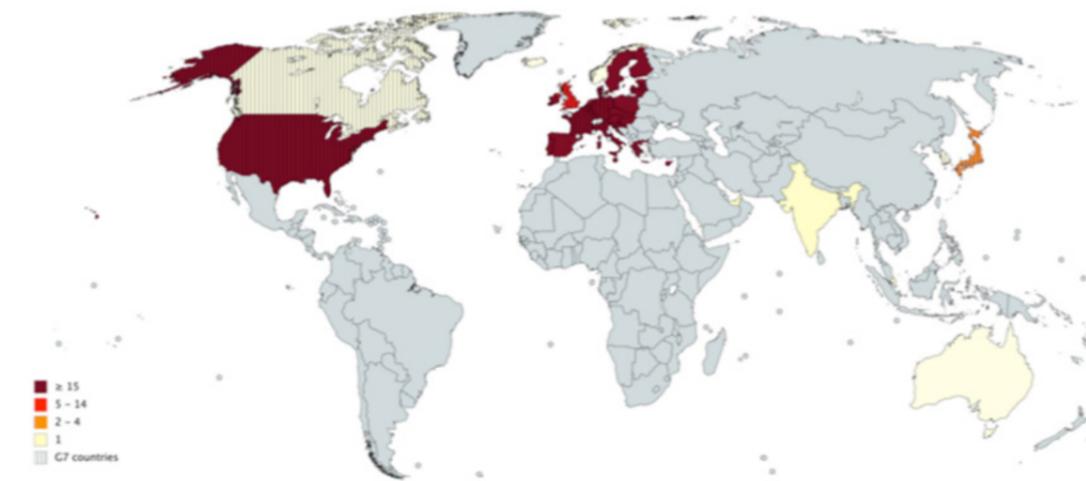
business code, this was done in two phases.

In the first phase, the work was based on the article “The Ethics of AI Ethics An Evaluation of Guidelines” of Dr. Thilo Hagendorff from University of Tuebingen International Center for Ethics in the Sciences and Humanities (Hagendorff, 2019). He selected and compiled 22 major ethical guidelines based on literature in different databases. The selection is based on searches of articles that have been published in the last 5 years on “AI Ethics”, “Principles of Artificial Intelligence”, “AI Guidelines” and “Artificial Intelligence Guidelines”.

The principles were selected and ranked by the number of points obtained in its classification. In the table, it was attributed in a regressive way: 12 points for the principle “privacy protection and accountability” that received the most points (18 points in its table), and so on, and 1 point for the principles “human autonomy” and “trust” that received the least points (7 points in its table).

Then, the work was continued

FIGURE 1- GEOGRAPHICAL DISTRIBUTION OF ISSUERS OF ETHICAL GUIDELINES ON AI - (JOBIN, IENCA AND VAYENA, 2019)



by choosing the article “A unified framework of five principles for AI in society” (Floridi and Cowls, 2019) which reviews research articles treating the different principles of ethical AI. They identified 10 principles: transparency, openness / fairness, non-discrimination, justice / safety, cybersecurity / responsible / intensified research funding / privacy protection and accountability / common good, sustainability, well-being / human autonomy / trust / sustainability, environment (nature), energy, resources / dignity.

Based on the number of articles that dealt with each of these principles, it was attributed in a regressive way: 10 points for “transparency, openness” which was found in 73 of the 84 articles analyzed, and so on. It was given 1 point to “Dignity” which was only found in only 13 articles out of the 84 articles analyzed.

In the second phase, it was searched for research articles using the syntax “ (“Artificial intelligence” AND “AI”) AND (ethic* OR fair*) AND (“framework” OR “regulation”

OR “code” OR “guidelines”). Asterisks (*) are used to capture word families. There were selected the articles that dealt with more than 10 ethical principles in AI, among the articles that appeared in the last 5 years.

It was, then, analyzed each article and added 1 point for each principle that was covered. It was added up the total for each principle, transcribed in the Table 1.

A limitation of the search is that articles that only consider the guidelines, those not cited in other works, were rejected. Also, there were found only articles in English dealing with ethics in artificial intelligence, which can induce cultural, occidental biases (Goffi, 2021). Below we can see in (Jobin, Ienca and Vayena, 2019) Figure

TABLE 1 – ETHICAL CODE AFTER LITERATURE REVIEW

	The ethics of AI ethics: An evaluation of guidelines.	A unified framework of five principles for AI in society.	Ethical governance is essential to building trust in robotics and artificial intelligence systems.	The rising tide of artificial intelligence and business automation: Developing an ethical framework.	Artificial intelligence as a medical device in radiology: ethical and regulatory issues in Europe and the United States.	Regulating the internet of things: discrimination, privacy, and cybersecurity in the artificial intelligence age.	Relevance of ethical guidelines for artificial intelligence - a survey and evaluation.	TOTAL POINTS
Author(s) :	Hagendorff, T. (2020). Minds and Machines, 1-22.	Floridi, L., & Cowis, J. (2019). Harvard Data Science Review, 1(1).	Winfield, A. F., & Jiroka, M. (2018). Philosophical Transactions of the Royal Society A: Mathematical, Physical and Engineering Sciences	Wright, S. A., & Schultz, A. E. (2018). Business Horizons, 61(6), 823-832.	Pesapane, F., Volonté, C., Codari, M., & Sardaneli, F. (2018). Insights into imaging, 9(5), 745-753.	Tschider, C. A. (2018). Denv. L. Rev., 96, 87.	Rothenberger, L., Fabian, B., & Arunov, E. (2019).	
No citations on Google Scholar :	47	44	88	33	86	21	4	
key issues :	selection and compilation of 22 major ethical guideli	framework : no articles / no total of articles	roadmap	ethical framework	medical ethics	IoT	survey and evaluation	
Fairness, Non-Discrimination, Justice	12	9	1	1		1	1	25
Transparency, Openness	10	10	1		1	1	1	24
Safety, Cybersecurity	10	8	1		1	1	1	22
Privacy Protection And Accountability	12	6			1	1	1	21
Common Good, Sustainability, Well-Being	10	5		1				16
Responsible/Intensified Research Funding	2	8	1	1	1	1	1	15
Human Oversight, Control, Auditing X	6		1	1	1	1	1	11
Legislative Framework, Legal Status Of Ai Systems	4		1	1	1	1	1	9
Human Autonomy X	1	4	1		1	1	1	9
Solidarity, Inclusion, Social Cohesion	5		1	1			1	8
Future Of Employment	3		1	1	1		1	7
Public Awareness, Education About Ai And Its Risks	2		1	1	1	1		6
Trust	1	3	1		1			6
Explainability, Interpretability X	3				1	1		5
Science-Policy Link	4							4
Field-Specific Deliberations (Health, Military, Mobility Etc.)	2			1	1			4
Dual-Use Problem, Military, Ai Arms Race	2			1				3
Dignity		1		1			1	3
Sustainability, Environment (Nature), Energy, Resources		2						2
TOTAL :	17	10	11	11	12	10	11	

2 “Geographical distribution of issuers of ethical guidelines on AI according to the number of documents published” the lack of articles from a very large part of the countries of the world.

As in the selection of articles, only those dealing with more than 10 ethical principles were selected, it seems coherent to choose to analyse in the following section the principles that have accumulated a total of more than 10 points:

5. DEFINITION OF THE MAIN ETHICAL PRINCIPLES

The concept of “ethical principles” for AI has met with resistance from ethicists, some of whom are opposed to the imprecise use of the term in this context. Its White Paper (Fjeld et al., 2020) intends to provide an overview of the 47 principles listed and group them into 8 themes that give an overview of the main principles of a human rights-respecting AI. His Mapping Consensus in Ethical and Rights-based Approaches to Principles for AI, defined the principles as follows: Privacy,

Accountability, Safety and Security, Transparency and Explainability, Fairness and Non-discrimination, Human Control of Technology, Professional Responsibility and Promotion of Human Values

As the article selection work was based on the principles selected by Dr. Thilo Hagendorff in his article “The Ethics of AI Ethics an Evaluation of Guidelines”, the same principles will be used in this research:

Fairness, non-discrimination, justice : An important issue in AI is how to create algorithms that do not contribute to an increase in discrimination and prejudice. (Vesnic-Alujevic, Nascimento and Pólvara, 2020).

Transparency, openness: The algorithms used in artificial intelligence allow for high-speed and powerful data processing but have become increasingly complex and therefore less transparent. It is also important

to know what is the use of personal data, the interactions between human and AI (Jobin, Ienca and Vayena, 2019).

Safety, cybersecurity: Vulnerability analyses carried out by cybersecurity researchers or “ethical hackers” on intelligent home products have highlighted personal security risks. Hackers have succeeded in unlocking doors and locks, changing the temperature of smart thermostats beyond the maximums set by the manufacturer, which could cause significant personal injury and property damage. Big problems were also found when analyzing the connected games that could injure or expose information about the children (Tschider, 2018).

Privacy protection and accountability: The large amount of personal data generated by the AI integrated in all the connected devices we use in everyday life (smart meters, toys, phones, etc.) is transmitted to the manufacturers of these connected objects. In this context, the European Union has put in place a General Data Protection Regulation (GDPR), a data

protection regulation.

Common good, sustainability, well-being: AI, through its digital infrastructure, has a significant carbon impact on the planet, it is therefore imperative that AI creates sustainable systems to improve ecosystems and biodiversity, ensure accountability for job losses, use its expertise to solve humanitarian problems (Jobin, Ienca and Vayena, 2019).

Responsible, intensified research funding: In order not to interfere in AI research processes it is important to have research funding from responsible institutions that do not have an interest in influencing the research.

Human Oversight, Control, Auditing : It is a huge debate about human oversight and control over AI and responsibility for its actions (Robles Carrillo, 2020a). Who should make the final decision: human or AI?

The question of ethics in AI is a major priority today because, compared to previous technologies, AI has and will increasingly have the capacity to make decisions

autonomously.

The ethical principles that have emerged from this research should be incorporated “by default” into any AI implementation. AI should be used to increase the benefits of all parties in an equitable manner. AI should be developed in a way that reduces inequalities and respects human autonomy (Floridi et al., 2018).

Having ethical business principles for the implementation of AI should mean that the company has the resources to implement them. The resources could be an “Ethics Committee” in the company or regulation of the AI industry. The literature review highlighted the fact that there is no code or law to regulate AI.

6. PROPOSITIONS AND QUESTIONS OF RESEARCH

In order to lay the foundations of a framework for an ethical code, the theory (angle) of ethics (deontology, ethics of virtue, utilitarianism) should first be validated. Then define the principles and

create the framework of this ethical code that can be adapted in companies that wish to implement AI in their business. One cannot talk about AI systems without asking the question of the autonomy of decision making of these systems. Decide who should make the final decision: the machine or the human. If an AI system it’s proving not to respect the ethical code, who could be asked the reason why, who is responsible for the results obtained by an AI system? It is also important to understand what the possible barriers are to adopting an ethical code. The ultimate goal would be to find a way to ensure that all AI systems are ethical.

To go further, 4 main Propositions have been formulated which the research will attempt to verify:

Proposition 1: The utilitarian point of view of ethics must be the angle of ethical analysis of an ethical code for AI.

Proposition 2. The main principles of an ethical code at the base of the implementation of an ethical AI should be:

- AI systems should be

harmless to humans by including the following principles:

Fairness, non-discrimination, justice

Security, cybersecurity

Privacy protection and accountability

- AI systems should be harmless to the planet by including the following principles:

Common Good, Sustainability, Well-being

- AI systems should satisfy the following principles:

Transparency, openness

Human oversight, control, auditing

Proposition 3: The responsibility for applying the principles outlined in Proposition 2 should be shared between the company that created (developer) the AI system and the company that uses the AI system (customer).

Proposition 4: The principles outlined in Proposition 2 should be at the base of a European regulation for an ethical AI, such as GDPR.

METHODOLOGY

7. RESEARCH APPROACH

In the previous chapter, the analysis of the different research articles permitted to identify the main principles that could be the basis for the creation of a code of ethics for AI. At this stage of work, one needs additional primary data that will be found at specialists working in AI. In the choice of interviewees, the skills and/or experience in AI, ethics in general and particularly ethics in AI were taken into account. It was chosen to interview “Academics” (theorists and legals): Professors of AI, PhD ethics and “Operational” staff: CEO, CTO, Data scientists, AI engineers, consultants in digital transformation and innovation working on AI projects. For this, it has been conducted an interview of 20 people (Table 2).

8. SAMPLING STRATEGY

For the sampling of the persons to be interviewed, given the specificity and technical skills required, it was used convenience

non-probabilistic sampling: “all share the same characteristic: it is not possible to state the probability of any member of the population being sampled”. It can be used the theory-guided sampling that is the “selection of cases depending on whether they meet certain theoretical characteristics/embody specific theoretical construct” (Easterby-Smith, Mark, 2018). “Convenience sampling involves selecting sample units on the basis of how easily accessible they are”.

There were approached people working in the AI sector directly on LinkedIn by doing research expression “#IA OR #Artificial Intelligence”. Professional and personal contacts have also been used to request contact with AI experts. It was also asked to the interviewees to suggest some other experts in AI and/or ethics who would be interested in answering the questionnaire, which then led to a snowball sampling.

9. DATA COLLECTION INSTRUMENT

Since the subject of ethics in AI is fairly recent, it is not possible to collect large amounts of data for quantitative research. And, given the nature of the subject and its purpose, only words (as there are no numbers) can be collected and analysed, which direct towards a qualitative rather than quantitative analysis of the data. “Qualitative data are pieces of information gathered in a non-numeric form. The most common types of qualitative data are accounts of what research participants have said or done; for example, interview recording and transcripts” (Easterby-Smith, Mark, 2018).

In order to get validated the 4 Hypotheses, there were conducted interviews to collect qualitative data with an inductive approach rather than a deductive approach. “An outline of a general inductive approach for qualitative data analysis is described and details provided about the assumptions and procedures used. The purposes for using an inductive approach are (1) to condense extensive and varied raw text data into a brief, summary

TABLE 2 – INTERVIEW PANEL

Code Nom	Academic / Operational	Mono culture / Biculture	Gender	Function	Business area	Relevant skills for my thesis
O-BI-01	Operational	Bicultural	Male	CEO	AI-powered solutions	AI expert Professional and academic experience in optimisation and applied AI for different sectors
O-FR-02	Operational	Mono culture	Male	AI Lead	Innovation Centre - Major Group	Building and supporting AI projects from idea to deployment and scaling Active in several AI non profit organizations
L-BI-03	Legal	Bicultural	Male	Head of patents Trademarks & Domain Names	AI Invention Patent - Major Group	Industrial Systems and Robotics Engineer Head of the European Patent Department on AI
O-BI-04	Operational	Bicultural	Male	Data Scientist	Major Group	Engineer in statistics and applied economics Algorithms development Lead Data analyst
A-FR-05	Academic	Mono culture	Male	PHD Ethics Director	Artificial Intelligence / Engineering school	PhD, Expert in AI ethics
O-BI-06	Operational	Bicultural	Female	Digital transformation and innovation	Big Consulting firm	Marketing & Innovation expert Technology and competitive intelligence: IA, data, VoiceTech/NLP/NLU, virtual & augmented reality.
O-BI-07	Operational	Bicultural	Male	CEO	Signal, Voice and Language Processing by AI	Language Engineer and Natural language Processing Founder of a French start-up specialising in AI applied to Audio and Voice
O-FR-08	Operational	Mono culture	Male	Data statistician	Supply chain	Big DATA and prospective analysis
A-BI-09	Academic	Bicultural	Female	PHD Lead Data Analyst	Big Consulting firm	PhD, Databases and AI Works in one of the top 10 digital consulting and service companies in the world
O-BI-10	Operational	Bicultural	Male	District Operations Manager	Global Logistics Company	Works in a Fortune 500 American company in the Logistics and Supply Chain department using AI
A-FR-11	Academic	Mono culture	Female	AI PhD - Engineer	Innovation Centre	PhD, AI R&D director and manager in an innovation centre
O-FR-12	Operational	Mono culture	Male	CEO CTO	AI projects	Founder of a company that develops data projects, composed of algorithmic and mathematical projects. Data lab and data AI projects
A-BI-13	Academic	Bicultural	Female	Ethics PhD	Engineering University	PhD, Ethics in AI Teacher in Engineering University
A-BI-13b	Academic	Bicultural	Male	Profesor AI	Engineering University	PhD, automation and industrial computing Teacher in Engineering University: Database, Advanced Algorithms. Machine Learning and Deep Learning applied to robotics and UAVs.
O-FR-14	Operational	Mono culture	Male	CEO Data Scientist	Consulting firm on AI	Teacher in Data and Data Science for Business Founder consultancy company for data centric company transformation, data monetization, machine/deep learning & AI for marketing
A-FR-15	Academic	Mono culture	Male	CEO Business law and ethics	Consulting firm on AI	Teacher of ethics in the digital world Founder of a consulting firm to provide support and training on the challenges of ethics in AI
O-FR-16	Operational	Mono culture	Male	Digital transformation and innovation	Big Consulting firm	Works in a large international consulting and technology company on digital transformation and AI Co-author of six books on innovation
O-BI-17	Operational	Bicultural	Female	Intellectual Property Lawyer	AI Software Editor - Major Group	Intellectual Property Lawyer Work in a AI Software Editor – major Group
O-BI-18	Operational	Bicultural	Male	CTO & Vice President of innovation	International Group	PhD, Computer Science Co-author of the main voice assistant patents CTO & Senior Vice President of Innovation at global leader in technology
O-FR-19	Operational	Mono culture	Male	Professor Principal Researcher	Engineering School Advertising	Principal Researcher in a global technology company specialised in advertising across all channels using AI
P-RO-20	Legal	Mono culture	Male	AI Commission	European Parliament	Special Committee on Artificial Intelligence in the Digital Age at the European Parliament

format; (2) to establish clear links between the research objectives and the summary findings derived from the raw data and (3) to develop of model or theory about the underlying structure of experiences or processes which are evident in the raw data” (Thomas, 2006). The deductive approach involves the elaboration of a theory based on tests of primary data; the inductive approach based on the observation and interpretation process of the data allows a different interpretation.

For the discussions to remain confidential, the names of the interviewees in Table 2 have been made anonymous. Their positions and the fields of activity of the companies where they work, have been made generic. “Any resemblance to known persons is purely coincidental”.

Because “the data wanted may not feasibly be available in any other form, so that asking people for their accounts, talking and listening to them, is the only way to generate the kind of data needed”, it was conducted qualitative

interviewing. Qualitative interviews involve a dynamic of investigative research, both intellectual and social, in an informal and conversational style, all with the aim of generating relevant data. (Mason, 2018).

There were conducted semi-constructed interviews (Easterby-Smith, Mark, 2018) with the 20 targeted professionals in AI to give them freedom of expression and to bring out the key ideas. At the same time, it was preferred to have a framework for the interviews, to be sure to obtain the insights which were searched. Each part of interviews (that corresponded to a proposition) started with an open-ended question to bring in new ideas and then with a closed-ended question to get precise answers so as to validate the Propositions formulated.

For the written transcript, after obtaining the

permission from the interviewees to transcribe live the discussion, it was used Microsoft’s AI embedded in Word software under the “Dictation” option. During the interviews it was listened to what the person was actually saying and tried to interpret what they meant and extract what was relevant to the research. Also, it was used the laddering technique (Easterby-Smith, Mark, 2018), asked additional questions in order to go deeper into the meaning of their reflection. There were taken notes during the interview, noted the words or ideas that the interviewee insisted on.

The interviews were conducted in French and a single one in Romanian. The duration of the interviews varied from 25 to 80 minutes.

After the presentation of the person and his/her role in the company, the structure of the interview was framed around 4 axes:

I. How the person understands the business ethics, through a utilitarian point of view (Question 2-3) -> to be able to validate or not Proposition 1.

II. What are the main principles of an ethical code for AI (Questions 4-9)? -> to be able to validate or not Proposition 2.

III. What are the actions or processes to verify that the results obtained after the implementation of AI are the expected results (Questions 10-11)? -> to be able to validate or not Proposition 3.

IV. What are the barriers to implementing an ethical code? What solutions should be adopted for an ethical AI (Questions 12-14)? -> to be able to validate or not Proposition 4.

10. ANALYSIS STRATEGY

In order to make sense of the data and to analyse the data generated by the interviews, it was used NVIVO software.

10.1. Cases

It was created in NVIVO a classification of the cases “Person” and for each interviewee it was created a “Case” with an attribute classification of the cases:

- “Academic / Operational” with attribute values “Academic” or “Operational”,

Academic		Operational	
Biculture	6	Biculture	6
Female	3	Female	1
Male	3	Male	5
Monoculture	2	Monoculture	5
Female	1	Female	0
Male	1	Male	5
Total general	8	Total general	11

TABLE 3 - SYNTHESIS OF “CASES” BY “ATTRIBUTE VALUE”

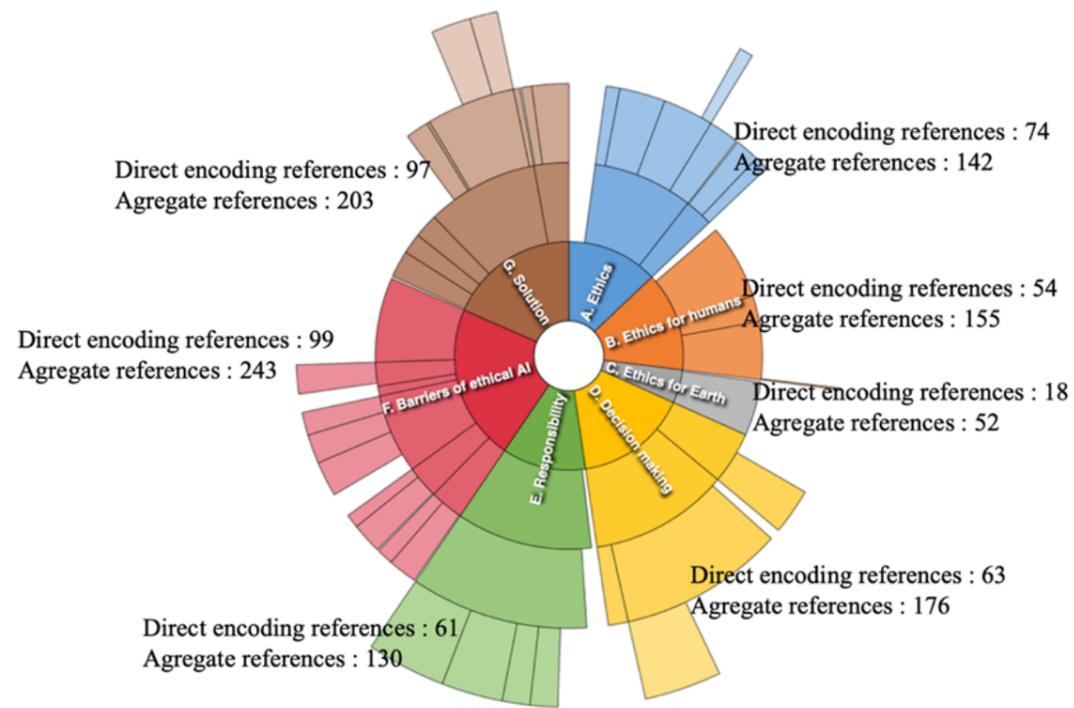


FIGURE 2 - NVIVO NODES MATRIX

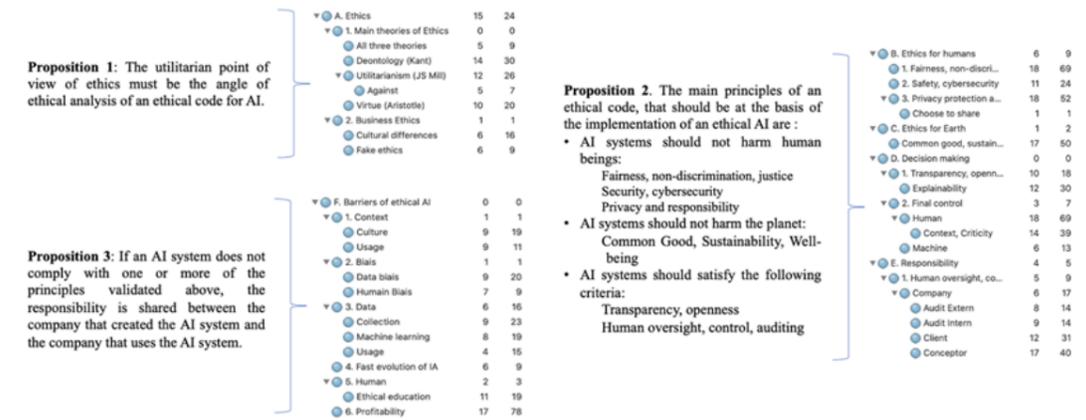


FIGURE 3- DISTRIBUTION OF NODES FOR PROPOSITIONS 1, 2, 3 (DIRECT ENCODING REFERENCES AND NUMBER OF REFERENCES ENCODED)

- “Gender” with attribute values “Female” or “Male” and
- “Culture” with attribute values “Mono” or “Bicultural”.

10.2. Coding

“The code is not the theory itself, but an abstraction that models the integration of all codes and categories” (Saldaña, 2013).

In order to be able to analyse the data generated by the interviews, it was imported the verbatim (transcripts) generated by Word into NVIVO. Each transcript was read several times, line by line and was interpreted from “what it is thought the data mean or represent or signify” (Mason, 2018). There were created “nodes” and “sub-nodes” on 3 levels, to nuance qualitative data analysis. It was created a node when it was considered relevant to validate propositions, when a word was repeated several times, when the use of a word was surprising or when the interviewee insisted on its

importance.

Some references (sentences or paragraphs) were classified under several nodes or sub-nodes. The classification of the nodes changed during the coding operation: new nodes appeared, some were combined with others, as insights emerged. The image below (Figure 3) shows the final distribution of the coded references by nodes.

10.3. Mixed-methods

For the analysis of the collected data, mixed methods will be used, as follows:

10.3.1. Proposition 1, 2, 3:

This part uses a content analysis strategy: hypothesis coding sources based on in-depth interview with 20 personness “Hypothesis Coding is the application of a researcher-generated, predetermined list of codes to qualitative data specifically to assess a researcher-generated hypothesis. The codes are developed from a theory/prediction

about what will be found in the data before they have been collected or analysed” (Fichet et al., 2011). For this purpose, starting from the research Propositions and the ethical code framework, from the beginning of the analysis, the corresponding nodes have been created. In these nodes were recorded all the sentences, words, ideas or examples of the interviewees – Figure 4. The nodes were left open to note each new keyword that appeared during the encoding of the interviews.

10.3.2. Proposition 4:

A grounded theory approach is used for the analysis of the collected data. In order to be able to bring out new ideas as soon as possible, the interviews were coded and analyzed immediately, which is a constant comparative method. “With constant comparison, all new data are compared to earlier data iteratively to enable adjustment of theoretical categories based on the

ongoing analysis surrounding participant issues, problems, and concerns” (O’Reilly, Paper and Marx, 2012). In the process of moving from the coding stage (Figure 5) to the conceptualization of the theory, it was used the codes-to-theory model for grounded analysis that is implied in seven stages : familiarization, reflection, open coding, conceptualization, focused re-coding, linking and re-evaluation (Saldaña, 2013).

FINDINGS

The findings are classified by Research Propositions. For the analysis of the results of the coded references, a standard descriptive statistical analysis was conducted, for which have been created nodes within the NVIVO framework.

At the basis of the analysis and interpretation of the results there are: the number of references encoded per person, the Academic vs. Operational comparison, Cultural Comparison and Gender Comparison. Where there are different views on the classification of case attribute values (academic vs operational, monocultural vs bi-cultural, male vs female), this is specified.

11. PROPOSITION 1: UTILITARIAN POINT OF VIEW

The utilitarian point of view of ethics must be the angle of ethical analysis of an ethical code for AI.

Through the answers concerning ethics from a business point of view and the three theories of ethics considered as a science proposed (deontology (Kant), ethics of virtue (Aristotle) and utilitarianism (J.S. Mill)), it was noted:

- The “Academic” answered from a philosophical point of view “Should we do this?” (L-BI-03 and A-FR-05), “Will it be good for society as a whole?” (Blackman, 2020).

- For the “Operational”, ethics represents: “rules”, “values”, “corporate culture”, “morals”, “behaviour”, “responsibility” and also : “in the context of work I am not really used to dealing with ethical issues”, “ethics seen as a counterbalance, a counterbalance to pure capitalism”, “commercial and ethical business is that in fact the goal of

Principles	Total	Literature review																		TOTAL interviews	TOTAL GENERAL	Variation			
		O-BI-01	O-FR-02	L-BI-03	O-BI-04	A-FR-05	O-BI-06	O-BI-07	O-FR-08	A-BI-09	O-BI-10	A-FR-11	O-FR-12	A-BI-13	A-BI-13b	O-FR-14	A-FR-15	O-FR-16	O-BI-17				O-FR-18	O-FR-19	
Fairness, Non-Discrimination, Justice	25	7	5		1	4	6	4	6	7	6	6	5	5	4		5	3	7	81	106	▶	0		
Transparency, Openness	24	4	7	7		5	3	2	2	5	5	6	5	7	4	2	7	3	4	1	79	103	▶	0	
Privacy Protection And Accountability	21	6	5	6		6	6	4	6	3	4		3	3	6	3		7	7	6	81	102	🟢	1	
Human Oversight, Control, Auditing	11		1	7	2		7	7	7	5	7	6		7	6	7	5	6	1	5	5	91	102	🟢	3
Safety, Cybersecurity	22			1		4	5	1	7	4	1	7	4	2	2	1		6	2	2	49	71	🔴	-2	
Common Good, Sustainability, Well-Being	16		5	4	7	3	2	3	3	2	3		2	1	1	7		2	6	4	55	71	🔴	-1	
Responsible/Intensified Research Funding	15	7	4	1	3		2	1	5	1	1	2		1	5	3	6		4	1	3	50	65	🔴	-1
Explainability, Interpretability	5	5																			5	10	🟢	6	

TABLE 4 – ETHICAL CODE FOR AI AFTER INTERVIEWS

the game is that the customer is happy”, “I’m aware of this but in my professional activities around data, it’s really not the heart of my preoccupations”, “there are my personal ethics and then there are the company ethics and then the government ethics”.

- “Operational” staff are not trained and they lack the skills to answer questions related to ethics. Only (O-BI-10) said that he was supported by the company he works for to implement the company’s ethics charter.

Among the three theories of Ethics seen as a science, it has emerged that in order to apply utilitarianism “greatest happiness for the greatest number” (JS Mill) into business it would be necessary that the people involved to be deontologists. Deontology in a company is considered and sometimes confused with the “culture” of the company. Operational staff consider that it is the obligation of the company for

which they work to give them precise indications in this respect. At their level it is not possible to take decisions and they are sometimes obliged to carry out projects even if this contravenes their own personal ethics, the ethics of virtue.

To conclude, the three ethics theories are linked and should be applied together in business. This validates and completes the research Proposition which proposed utilitarianism as an ethical point of view that should be the basis of an ethical code for AI.

12. PROPOSITION 2: MAIN PRINCIPLES OF AN ETHICAL CODE

The main principles of an ethical code at the base of the implementation of an ethical AI should be:

- AI systems should be harmless to humans by including the following principles:

Fairness, non-discrimination, justice

Security, cybersecurity

Privacy protection and accountability

- AI systems should be harmless to the planet by including the following principles:

Common Good, Sustainability, Well-being

- AI systems should satisfy the following principles:

Transparency, openness

Human oversight, control, auditing

During the interviews with Question 4 it was tried to bring out principles (criteria) that could be the basis of an ethical code for artificial intelligence. The analysis of the answers reflects:

- Fairness, non-discrimination, justice: totalled 69 referrals (second only to “profitability” with 78 referrals), with an overall average of 3.63 referrals per person. “Academic” had 5.88 ref/pers.,

“Female” had an average of 5.00 ref/pers. Associated words appeared: “balance”, “democracy”, “equality”, “equity”, “fairness”, “honesty”, “human dignity”, “human life”, “human rights”, “inclusiveness”, “multiculturalism”, “neutrality”, “social acceptability”, “unbiased data”, “social justice”.

- Security, cybersecurity: totalled 23 referrals, with an overall average of 1.21 ref/pers. Two interviewees considered that this principle would not be an ethical principle of AI.

- Privacy protection and accountability: totalled 52 referrals, with an overall average of 2.74 ref/pers., almost un uniform distribution in all categories.

- Common Good, Sustainability, Well-being: totalled 50 referrals, with an overall average of 2.63 ref/pers.

- Transparency,

openness: totalled 18 referrals, with an overall average of 0.95 ref/pers., almost uniform distribution in all categories.

- Human oversight, control, auditing: totalled 9 referrals, with an overall average of 0.47 ref/pers. As it relates to the “Explainability” and decision autonomy of AI systems, this principle has been coded under the node of “Decision making” and will be discussed whit in more details in Proposition 3, below.

- Responsible, intensified research funding: did not have specific encoding references, being confused with “justice” or “fairness” of the first principle of the code.

- Explainability: totalled 30 referrals, with an overall average of 1.58 ref/pers. “Operational” had an average of 2.27 ref/pers.

Consequently, all the main points of the

Proposition were retained by the interviewees as a possible basis for an ethical code.

In order to be able to establish the final table with the main ethical principles found in the literature review, it was required from the respondents to rank the 7 principles in order of importance, according to them. The first one was given 7 points, the second 6, and so on, until the last one which was given 1 point.

“Explainability” was not one of the retained principles after the literature review, but as the interviewee found it to be important, it was added to the list. The interview with the person with the named code L-RO-20 was excluded because of lack of time to classify the principles.

Table 4 shows the final version, which takes into account the points obtained for each principle

in the literature review chapter, to which there were added the points obtained in the interviews. In the penultimate column there is the total number of points obtained and in the last column is the variation from the literature review: 0 (same position), +p (the principle has moved up in the ranking of p positions), -p (the principle has moved down in the ranking of p positions).

In conclusion, the findings validate the Proposition that the main principles of an ethical code at the base of the implementation of an ethical AI should be: Fairness, non-discrimination, justice / Security, cybersecurity / Privacy protection and accountability / Common Good, sustainability, well-being / Transparency, openness / Human oversight, control, auditing / Responsible, intensified research funding / Explainability.

13. PROPOSITION 3: RESPONSIBILITY

The responsibility for applying the principles outlined in Proposition 2 is shared between the

company that has created (developer) the AI system and the company that uses the AI system (customer).

As shown in Proposition 2, all the principles selected in the literature review were retained by the interviewee.

Regarding the decision-making autonomy of AI systems, the interviewees responded that the final decision should be made by:

- human: totalled 67 referrals, with an overall average of 3.53 ref/pers.

- machine: totalled 13 referrals, with an overall average of 0.68 ref/pers.

This important difference is explained by the “Context”, “Usage” and “Criticality” of AI systems. The autonomy of AI systems and decision-making should be decided on the basis of “criticality”, depending on the impact that the decision could have on human life. AI used for online advertising, for example, has an impact on consumption and less on human lives, as could have

an AI system that predicts recidivism of people in prisons. Therefore, for an AI system to make a decision that has an impact on human life, a person (human) must validate the decision. So, any AI system should use a human-centred decision-making approach.

Accountability in the decision-making of AI systems is important. Specifically, who is responsible if an AI system fails to comply with one or more of the principles validated in Proposition 2. All respondents were unanimous in saying that responsibility should not be individual (employee), but at the company level. The verification of the results by an internal or external audit was validated. The total number of references encoded for internal audit is equal to the total number of references encoded for external audit: 14, with an average of 0.74 ref/pers.

The data generated by the interviews concerning responsibility are:

- the responsibility lies with the creator (developer):

total of encoded references 40 (average 2,11 ref/pers.)

- the responsibility lies with the user (client): total of encoded references 30 (average 1.58 ref/pers.)

Not being sure that the data generated by interviews is not biased (due to the function of the interviewee), it is not possible to decide on the responsibility of the company that creates (developer) the AI system or the one that uses the AI system (client). Nevertheless, it should be said that the responsibility is shared between the creator and the client.

14. PROPOSITION 4: AI NEEDS TO BE REGULATED

The principles outlined in Proposition 2 should be at the base of a European regulation for an ethical AI, such as GDPR.

As can be noted in Figure 3, the total number of references encoded in the “Barriers of ethical code” node is 243, followed by the

“Solution” node with 203 encoded references. This reflects the interest of the participants in detecting, on the one hand, the causes of the non-implementation of an ethical code for AI and, on the other hand, finding a solution for the AI systems to be ethical.

The responses of the interviewees highlighted the obstacles to the adoption of a code of ethics:

- the company’s desire for profitability: a total of 78 references were coded, with an overall average of 4.11 ref/pers., which represents the highest average for the entire study.

- data (collection, machine learning, usage): total of 72 references encoded, with an overall average of 3.78 ref/pers.

- bias (data, human): total of 30 encoded references, with an overall average of 3.78 ref/pers.

- cultural differences

that could make it impossible to adopt an “international” code of ethics: total of 19 encoded references, with an overall average of 1.00 ref/pers.

- teaching of ethics: total of 19 coded references, with an overall average of 1.00 ref/pers. The “Academic” had 1.38 ref/pers. (“Operational” 0.73 ref/pers.).

Responses to questionnaire provided ideas to ensure that a code of ethics forms the basis of any AI system:

- the need for international law: a total of 25 references were coded, with an overall average of 1.34 ref/pers.

- the need for a European law: a total of 19 references were coded, with an overall average of 1.00 ref/pers.

- the creation of a standard, label, regulation: a total

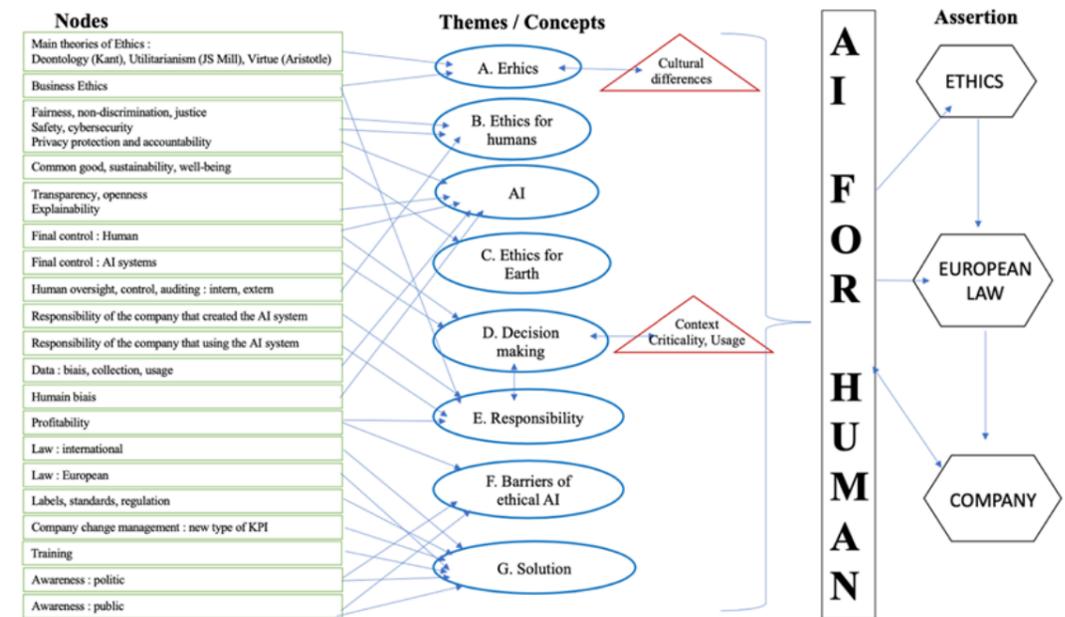


FIGURE 5- CODES-TO-THEORY MODEL FOR GROUNDED ANALYSIS BASED ON (SALDAÑA, 2013)

of 24 references have been coded (plus 15 references for an international standard and 2 for a European standard), with an overall average of 1.00 ref/pers.

- company change management: a total of 21 references were coded, with an overall average of 1.11 ref/pers.

- Creation of new types of KPIs: a total of 20 references were coded, with an overall average of 1.05 ref/pers.

- Political and public awareness of AI issues and its consequences on humans: 32 references in total were coded, with an overall average of 1.68 ref/pers.

The analysis allows us to conceptualize:

- the main barrier for the implementation of an ethical code is the wish to increase the profitability of

the company

- the “sinews of war” of the AI is the data

- human biases are transmitted to data and algorithms

- companies do not train their employees in ethics

- an awareness of AI and the search for solutions for an ethical AI

Adding to this analysis the validated Propositions 1, 2, 3, the following categories emerge:

- the utilitarian approach of a code of ethics for companies wishing to implement AI in their business it means “Ethics for humans” and “Ethics for Earth”

- the main 7 principles that should form the basis of a code of ethics

- if the results of an AI system do not respect the 7 principles, the responsibility

should be shared between the creator (developer) and the user (client). This means a human-centred decision-making approach

- the decision to implement an AI system is driven by the desire to increase the profitability of the company. The actors of the project are not trained in ethics and transmit their bias to the datasets (through collection of data and machine learning) => what is the solution?

So, it can be deduced that the main themes/concepts constructed from transcript analyses (nodes) are: AI Ethics (for humans and Earth), Decision-making on AI, Responsibility on AI, Barriers of ethical code on AI and Solution. In the Figure 7 the connections between the nodes and the thesis/concepts are shown.

The analysis reflects the importance of cultural differences in ethics and context-criticality-usage of the AI systems

The core category that led to the grounded theory is “AI for human” which implies the key assertion of this Hypothesis: The principles outlined in Proposition 2 should be at the base of a European regulation for an ethical AI, such as GDPR.

All 4 Propositions were validated by the analysis of the data generated by the interview and new issues emerged. This will be clarified in the chapter Discussion, Recommendation and Conclusion.

15. LIMITATIONS

One of the limitations of the data collection is the impossibility of involving people from different cultures, in order to be able to analyse ethical principles from different points of view

A second limitation concerns the sampling. It was not possible to access people working in companies with different sizes, different professions related to AI and there were not enough potential contacts to choose from.

Another limitation is the

lack of parity between women and men. The number of women is 5 in comparison to the number of men, which is 15, representing only 25% of total. This percentage is nevertheless higher than the percentage in the literature (15%) because “in fact, no different from other parts of AI research, the discourse on AI ethics is also primarily shaped by men...” (Hagendorff, 2019).

As the idea of creating a case attribute classification “Culture” has arisen after all the interviews were finished, there were classified as “Bicultural” those interviewees who had names of foreign connotation and those who had an accent when they spoke French. As it was no longer possible to confirm the biculturality of the interviewees, it can be said that this is not a scientific method of classification.

DISCUSSION, RECOMMENDATIONS AND CONCLUSION

16. DISCUSSION

The analysis of the data generated by the interviews made

it possible to validate most of the issues raised by the Propositions. Some ideas emerged and in order to analyze them in depth, an approach with secondary data should be made. As some aspects are interconnected, the following discussion will not be made Proposition by Proposition (as was the case in the analysis), but the Propositions will be discussed as a whole.

Careful reading and rereading of the interviews has shown that the utilitarian perspective, linked to the classical concepts of business in general, is not the only approach to be taken into account in order to understand human behavior (Baumane-Vitolina, Cals and Sumilo, 2016). The ethics of virtue is perceived and lived in a personal sphere and is kept silent in the professional context. The deontology is understood both by the “Academic” and by the “Operational”, but as for its implementation in professional life, the interviewees are not trained and accompanied by the company for which they work. As a result, often, the company in the broadest sense, is seen as having only actions

to increase its profitability.

The concept of “cultural differences” in ethics appeared very early in the interviews, which proves that a universal AI code of ethics is not feasible today, in 2021. In his tribune “The importance of cultural particularities in AI ethics”, (Goffi, 2021) predicts that “if we are not careful, artificial intelligence (AI) could well become the Trojan horse of a single thought that would impose itself on the grounds of the universality of an ethical model”. What (Hagendorff, 2019) says is even more worrying: “In the end, a relatively small group of predominantly white males determines how AI systems are designed, for what purposes they are optimized, what is attempted to realize technically, etc.”

As (ÓhÉigearthaigh et al., 2020) noted, to obtain maximum benefit from AI, there is a need of a high level of cooperation across nations, cultures, fields of activity and disciplines.

The OECD (with 37 member countries around the world, from North and South America to

Europe and Asia-Pacific) “identifies five complementary values-based principles for the responsible stewardship of trustworthy AI and calls on AI actors to promote and implement them:” (Yeung, 2020): Inclusive growth, sustainable development and well-being / Human-centred values and fairness / Transparency and explainability / Robustness, security and safety / Accountability.

On its part, the European Group on Ethics in Science and New Technologies proposed in 2018 a series of 9 “Ethical principles and democratic prerequisites” (Technologies, 2018): Human dignity / Autonomy / Responsibility / Justice, equity, and solidarity / Democracy / Rule of law and accountability / Security, safety, bodily and mental integrity / Data protection and privacy / Sustainability.

In addition to these principles, the “Ethical Guidelines for Trustworthy Artificial Intelligence” defining “trustworthy artificial intelligence” have been elaborated by the High-Level Expert Group for Artificial Intelligence (AI HLEG)

set up by the European Commission, which drafted the “Ethical Guidelines for Trustworthy Artificial Intelligence”. AI systems must be (Evas, 2020):

- legal: that complies with applicable laws and regulations

- ethics: adhering to ethical values and principles

- robust: which does not cause damage from a technical and social point of view

These principles formulated differently are the same as the principles reflected in the literature review and then in the interviews. They can be found in their entirety in the principles of the ethical code that were validated in Proposition 2, in the findings chapter of this study. The only difference is the “robustness” of the AI system which, in the validated ethical code, this principle is included in “Security / cybersecurity”.

17. RECOMMENDATIONS

The stakes of AI are enormous. AI will make the difference in business. Companies that will use it to increase the skills of their employees and will imagine new processes, will gain in performance and will rise to the forefront. Those who use AI just to improve existing processes will lose more and more market share. “The fate of many people, firms, industries, and countries will depend on the solutions we implement. To make good on our responsibility to all of those stakeholders it’s time to discard our old notions of human versus machine and instead focus on a future of human + machine” (Daugherty and Wilson, 2018).

The findings showed that companies use AI to increase their profitability. And this is normal, because value creation is the main goal of the company. At the same time, companies should understand that openness to ethical considerations by all stakeholders in an AI project is necessary. Companies should see ethics not as

“philosophy”, “academic approach”, but as an empowerment of their employees, “on-the-ground approach”. Companies should train their engineers, data scientists, and product managers in order for them to react to ethical issues efficiently.

Companies must integrate ethics (‘Ethics by Design : An organizational approach to responsible use of technology’, 2020). Within the context of (CSR) corporate social responsibility and a “business-to-mission” approach, companies could implement these recommendations in their activities:

- 1) An analysis of the current state of the ethics culture in the company through an external audit with the participation of all employees and stakeholders.

- 2) Recruit people with cultural differences as part of teams working on AI system projects.

- 3) Train, evaluate and analyze the development of employees’ understanding of ethics and how this could be applied to their positions.

- 4) The company should ensure a climate of trust so that

employees can express themselves on ethical practices.

- 5) Adapt AI’s ethical code to its sector of activity and technology and translate it into “operational ethical principles”.

- 6) Establish an “AI Ethics Committee” within the company to support institutional governance and employees in the fast evolution of technology. New professions could emerge with double competencies: ethical and technical.

18. CONCLUSION

“Just a few years ago discussions of “data ethics” and “AI ethics” were reserved for non-profit organizations and academics. Today the biggest tech companies in the world — Microsoft, Facebook, Twitter, Google, and more — are putting together fast-growing teams to tackle the ethical problems that arise from the widespread collection, analysis, and use of massive troves of data, particularly when that data is used to train machine learning models, aka AI” (Blackman, 2020).

What if companies created “AI Ethical Committees” to have an element of communication that embellishes their image? Even worse, what if the company created an “AI Ethics Committee” and then does not follow its recommendations? What if the person also works as an ethics researcher at Google? Just an example, Margaret Mitchell - Staff Research Scientist at Google Research and Machine Intelligence, who was working on ethical issues related to AI. After her tweet of 19 February 2021 “I’m fired”, this made headlines around the world: “A second ethics researcher fired from Google” (Le Figaro, 2021).

The abuses in AI and the big companies that use it are making the headlines more and more often. “The suspension of the Twitter account of Donald Trump (still being the US President at that time-ndlr), raises ‘a question of democracy’” (Polony, 2021). “Facebook blocks press articles in Australia”, in response to an Australian government law project that wants to force platforms to pay the media for publishing their content (Courrier

International, 2021).

Ioan-Dragos Tudorache, Member of the European Parliament from Romania and the ex-Chair of the Artificial Intelligence (Tudorache, 2020) said “As data circulates (almost) freely in the hands of private companies and AI algorithms are developed around the world, improving efficiency in every conceivable sector of the economy, the challenges to the already inefficient delivery of basic government services are increasing”.

The findings showed that in order for an ethical code to be applied, a law is mandatory. To only draft only a national law would be tantamount to destroying innovation in the country. Promulgate an international law today it is impossible because of the multitude of cultural differences. There are different political and economic interests. “Ethics is necessary, even indispensable, but not sufficient to meet the challenge of AI. Ethics is specially needed when regulation is lacking. Law, however, is essential” (Robles Carrillo, 2020b).

A European law, such as the

GDPR, applicable in the European Union, would be the solution to ensure compliance with a Code of Ethics. This would make it possible not to destroy jobs but, on the contrary, to create new employment opportunities. “By 2030, an ethical legislative framework for artificial intelligence and robotics could create between 3.3-4.6 million jobs and add €221-299 billion to the European economy” (Evas, 2020).

REFERENCES

Aguilar, F. J. (1967). *Scanning the business environment*. New York, NY: Macmillan.

Anderson, S. L. (2008) ‘Asimov’s “Three Laws of Robotics” and machine metaethics’, *AI and Society*, 22(4), pp. 477–493

Baumane-Vitolina, I., Cals, I. and Sumilo, E. (2016) ‘Is Ethics Rational? Teleological, Deontological and Virtue Ethics Theories Reconciled in the Context of Traditional Economic Decision Making’, *Procedia Economics and Finance*, 39(November 2015), pp. 108–114

Bertrand, J. and Weill, L.

(2019) ‘Do Algorithms Discriminate Against African Americans in Lending?’, ... à la Conférence Fintech and Digital Finance

Blackman, R. (2020) ‘A Practical Guide to Building Ethical AI’, *Harvard Business Review Digital Articles*, pp. 2–8.

Canhoto, A. I. and Clear, F. (2020) ‘Artificial intelligence and machine learning as business tools: A framework for diagnosing value destruction potential’, *Business Horizons*. Elsevier Ltd, 63(2), pp. 183–193

De Colle, S. and Werhane, P. H. (2008) ‘Moral motivation across ethical theories: What can we learn for designing corporate ethics programs?’, *Journal of Business Ethics*, 81(4), pp. 751–764.

Courrier International (2021) ‘Facebook blocks press articles in Australia’, *Courrier International*

Dadwal, S. S. (Ed.). (2019). *Handbook of Research on Innovations in Technology and Marketing for the Connected Consumer*. IGI Global

Daugherty, P. R. and Wilson, H. J. (2018) ‘Human + Machine:

Reimagining Work in the Age of AI’, *Hilos Tensados*, pp. 1–203

Dobrev, D. (2012) ‘A Definition of Artificial Intelligence’

Driscoll, D. M., & Hoffman, W. M. (2000). *Ethics matters: How to implement values-driven management*

E. Dosquet, O. Gouliatéva, J.-C. B. (2018) *24 heures d’innovations - Réveillez-vous : c’est déjà demain*. Dunod

Easterby-Smith, Mark, et al (2018) *Management and business research*, Sage

‘Ethics by Design : An organizational approach to responsible use of technology’ (2020), (December).

Evas, T. (2020) *Eu framework on ethical aspects of artificial intelligence, robotics and related technologies*

Fichet, B. et al. (2011) *Classification and Multivariate Analysis for Complex Data Structures*. Berlin: Springer (Studies in Classification, Data Analysis, and Knowledge Organization)

Le Figaro (2021) ‘Une deuxième chercheuse en éthique renvoyée de Google’, *Le Figaro*

Fjeld, J. et al. (2020) ‘Principled Artificial Intelligence’, *Harvard University’s DASH repository*, p. 39

Floridi, L. et al. (2018) ‘AI4People—An Ethical Framework for a Good AI Society: Opportunities, Risks, Principles, and Recommendations’, *Minds and Machines*. Springer Netherlands, 28(4), pp. 689–707

Floridi, L. and Cowls, J. (2019) ‘A Unified Framework of Five Principles for AI in Society’, *Harvard Data Science Review*

Garfinkel, P. (2016). *A linguist who cracks the code in names to predict ethnicity*. *New York Times*

Goffi, E. (2021). *De l’importance des particularismes culturels en éthique de l’IA*

Goldsmith, J. and Burton, E. (2017) ‘Why teaching ethics to AI practitioners is important’, *AAAI Workshop - Technical Report*, WS-17-01-, pp. 110–114

Gu, J. et al. (2017) ‘Learning to translate in real-time with neural machine translation’, *15th Conference of the European Chapter of the Association for Computational Linguistics, EACL 2017*

- Proceedings of Conference, 1, pp. 1053–1062

Hagendorff, T. (2019) 'The Ethics of AI Ethics -- An Evaluation of Guidelines', (2018)

Harari, Y. N. (2016). *Homo Deus: A brief history of tomorrow*. Random House. (p. 397)

Hashem, S. et al. (2020) 'Machine Learning Prediction Models for Diagnosing Hepatocellular Carcinoma with HCV-related Chronic Liver Disease', *Computer Methods and Programs in Biomedicine*, 196

Jabbar, A., Akhtar, P. and Dani, S. (2019) 'Real-time big data processing for instantaneous marketing decisions: A problematization approach', *Industrial Marketing Management*. Elsevier, (November 2018), pp. 0–1

Jae-Chang Shim, Dorai, C. and Bolle, R. (2002) 'Automatic text extraction from video for content-based annotation and retrieval', pp. 618–620

Jankel, N. S. (2015). *AI vs. human intelligence: Why computers will never create disruptive innovations*. HuffingtonPost

Jobin, A., Ienca, M. and Vayena, E. (2019) 'The global landscape of AI ethics guidelines', *Nature Machine Intelligence*, 1(9), pp. 389–399

Julia, L., Khayat, O. romanière) and Gassée, J.-L. (2019) *L'intelligence artificielle n'existe pas /*. First éditions

Kamarinou, D., Millard, C. and Singh, J. (2016) 'Machine Learning with Personal Data', Queen Mary University of London, School of Law: Legal Studies Research Paper, 246, pp. 1–23.

Kaplan, A. and Haenlein, M. (2019) 'Rulers of the world, unite! The challenges and opportunities of artificial intelligence', *Business Horizons*

Lecue, F. (2017) 'Applying Machine Reasoning and Learning in Real World Applications', in Pan, J. Z. et al. (eds) *Reasoning Web: Logical Foundation of Knowledge Graph Construction and Query Answering: 12th International Summer School 2016*, Aberdeen, UK, September 5-9, 2016, Tutorial Lectures. Cham: Springer International Publishing, pp. 241–257

Lecun, Y., Bengio, Y. and Hinton, G. (2015) 'Deep learning', *Nature*, 521(7553), pp. 436–444

Lewis, P. V. (1985) 'Defining "business ethics": Like nailing jello to a wall', *Journal of Business Ethics*, 4(5), pp. 377–383

Makridakis, S. and Hawking, S. (2017) 'The forthcoming Artificial Intelligence (AI) revolution : Its impact on society and firms', 90, pp. 46–60.

Markoff, J. (2016). *Machines of loving grace: The quest for common ground between humans and robots*. HarperCollins Publishers.

Martin, K. (2019) 'Ethical Implications and Accountability of Algorithms', *Journal of Business Ethics*, 160(4), pp. 835–850

Mason, J. (2018) *Qualitative Researching*, Sage

Mill, J. S. 1998. *Utilitarianism*. Edited by R. Crisp. New York: Oxford University Press.

Moysan, Y.; Bilbaut, R. (2020) 'Le vocal dans la banque et l'assurance, état des lieux et perspectives', *Revue Banque/Banque Magazine*, (845), pp. 60–62.

Nath, R. and Sahu, V. (2020)

'The problem of machine ethics in artificial intelligence', *AI and Society*. Springer London, 35(1), pp. 103–111

Newman, D. T., Fast, N. J. and Harmon, D. J. (2020) 'When eliminating bias isn't fair: Algorithmic reductionism and procedural justice in human resource decisions', *Organizational Behavior and Human Decision Processes*, 160(April 2018), pp. 149–167

O'Reilly, K., Paper, D. and Marx, S. (2012) 'Demystifying grounded theory for business research', *Organizational Research Methods*, 15(2), pp. 247–262

ÓhÉigeartaigh, S. S. et al. (2020) 'Overcoming Barriers to Cross-cultural Cooperation in AI Ethics and Governance', *Philosophy and Technology*, 33(4), pp. 571–593

Pan, Y. (2016) 'Heading toward Artificial Intelligence 2.0', *Engineering*, 2(4), pp. 409–413

Polony, N. (2021) 'Démocratie, Trump et les GAFAM : la prise de conscience', *Marianne*

Riley, J. (2010) 'Mill's extraordinary utilitarian moral theory', *Politics, Philosophy and Economics*,

9(1), pp. 67–116

Robles Carrillo, M. (2020a) 'Artificial intelligence: From ethics to law', *Telecommunications Policy*, (February)

Robles Carrillo, M. (2020b) 'Artificial intelligence: From ethics to law', *Telecommunications Policy*, 44(6)

Sachan, S. et al. (2020) 'An explainable AI decision-support-system to automate loan underwriting', *Expert Systems with Applications*, 144

Saldaña, J. (2013) *Coding Manual : constitutions*, International Journal

Schwab, K., & Davis, N. (2018). *Technologies of the fourth industrial revolution*. Eksmo, Moscow

Simon, J. P. (2019) 'Artificial intelligence: scope, players, markets and geography', *Digital Policy, Regulation and Governance*, 21(3), pp. 208–237

Strubell, E., Ganesh, A. and McCallum, A. (2020) 'Energy and policy considerations for deep learning in NLP', *ACL 2019 - 57th Annual Meeting of the Association*

for Computational Linguistics, Proceedings of the Conference, (1), pp. 3645–3650

Syam, N. and Sharma, A. (2018) 'Waiting for a sales renaissance in the fourth industrial revolution: Machine learning and artificial intelligence in sales research and practice', *Industrial Marketing Management*, 69(November), pp. 135–146

Technologies, N. (2018) 'Statement on Artificial Intelligence , Robotics and " Autonomous " Systems', European Group on Ethics in Science and New Technologies

Thomas, D. R. (2006) 'A General Inductive Approach for Analyzing Qualitative Evaluation Data', *American Journal of Evaluation*, 27(2), pp. 237–246

Tschider, C. A. (2018) 'Regulating the internet of things: Discrimination, privacy, and cybersecurity in the artificial intelligence age', *Denver Law Review*, pp. 87–143

Tudorache, I.-D. (2020) 'AI beyond tomorrow: transforming the state to cope with the challenges of tomorrow', *Our World*

Vesnic-Alujevic, L.,

Nascimento, S. and Pólvara, A. (2020) 'Societal and ethical impacts of artificial intelligence: Critical notes on European policy frameworks', *Telecommunications Policy*, 44(6)

Wang, H., Yao, Y. and Salhi, S. (2020) 'Tension in big data using machine learning: Analysis and applications', *Technological Forecasting and Social Change*, 158(May 2019)

Wang, Y. (2020) 'When artificial intelligence meets educational leaders' data-informed decision-making: A cautionary tale', *Studies in Educational Evaluation*, (March)

Yeung, K. (2020) 'Recommendation of the Council on Artificial Intelligence (OECD)', *International Legal Materials*, 59(1), pp. 27–34

<https://www.economist.com/technology-quarterly/2020/06/11/for-ai-data-are-harder-to-come-by-than-you-think>

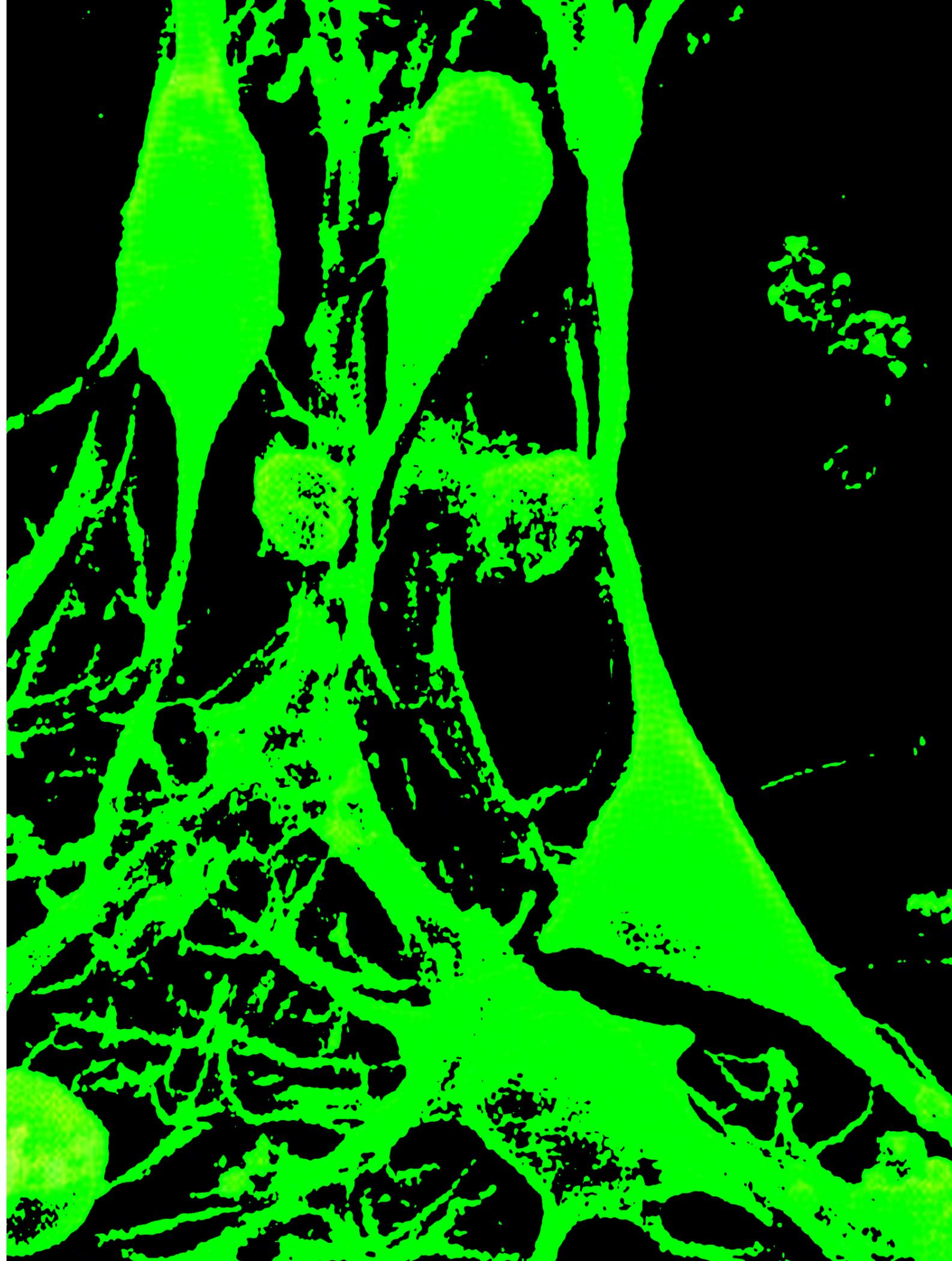
<https://www.propublica.org/article/bias-in-criminal-risk-scores-is-mathematically-inevitable-researchers-say>

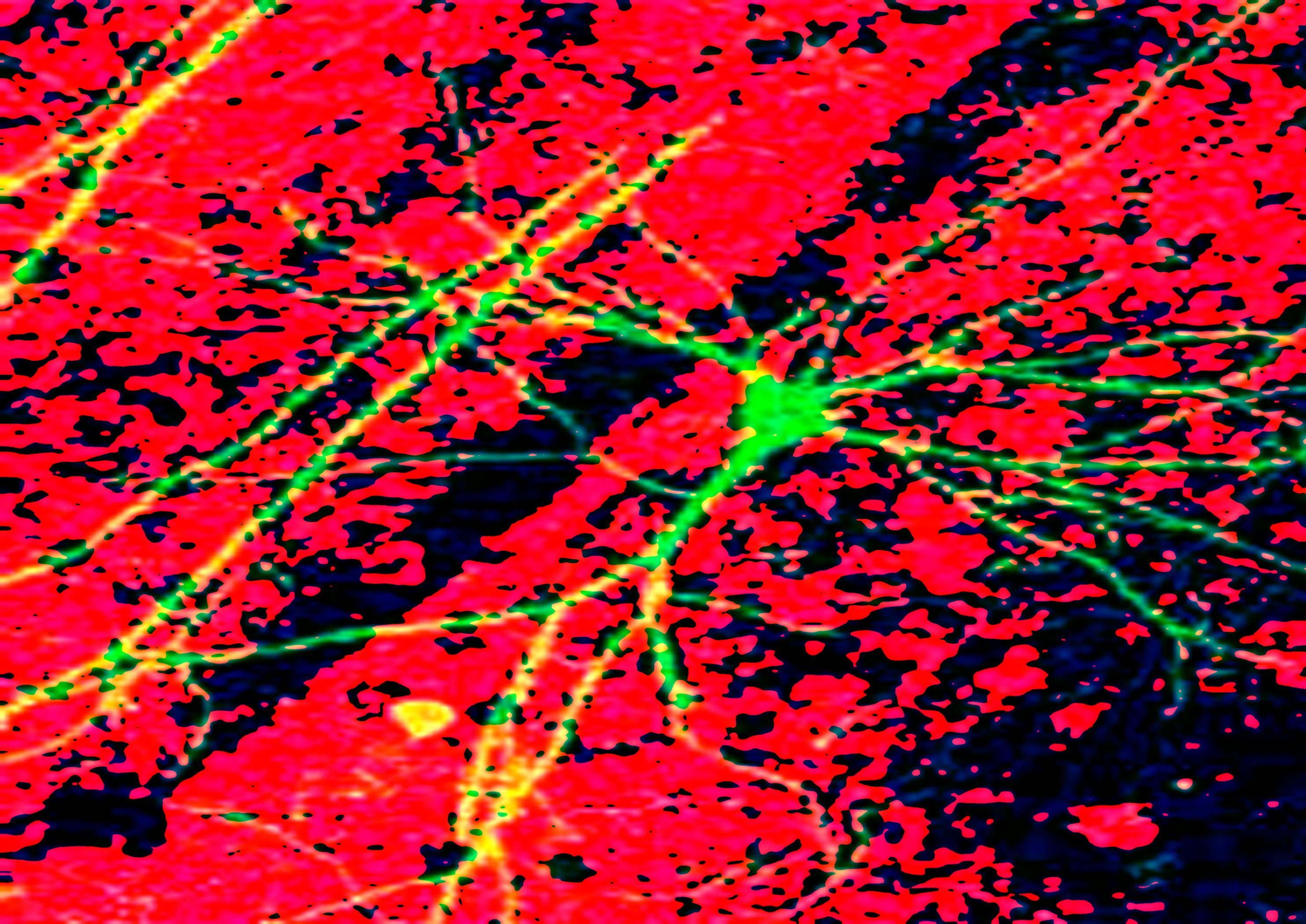
<https://www.theguardian.com/technology/2017/aug/20/elon-musk-killer-robots-experts-outright-ban-lethal-autonomous-weapons-war>

com/technology/2017/aug/20/elon-musk-killer-robots-experts-outright-ban-lethal-autonomous-weapons-war

NOTA:

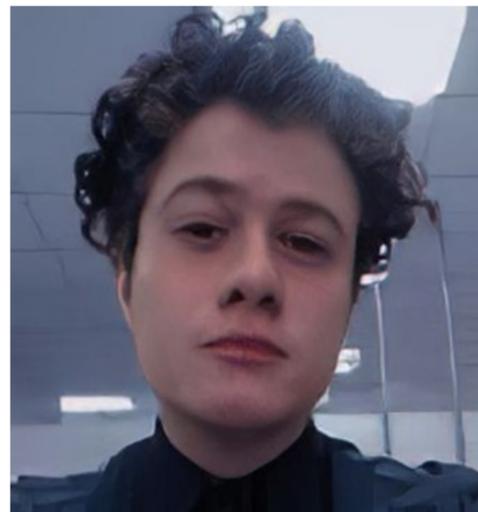
1. Co-founder and Senior associate at AI Business Expert at Ethiciens du numérique. She holds an Executive MBA at IÉSEG, AMBA accredited. Also, a bachelor's degree in mathematics and informatics at University of Craiova.





E-COMMERCE: COMÉRCIO VIRTUAL COMO FACILITADOR DE FRAUDE AOS IDOSOS ACIMA DE 70 ANOS

E-COMMERCE: VIRTUAL COMMERCE AS FACILITATOR OF FRAUD FOR ELDERLY OVER 70 YEARS.
LEONAM FRANCISCO DA SILVA, LL.B¹.



RESUMO: Este trabalho trata da mudança na imagem do cidadão idoso nos últimos anos, que tem se mostrado cada vez mais ativo em vários setores da sociedade. No entanto, ainda existem alguns obstáculos que impedem a participação dos idosos em condições iguais às das demais pessoas. O e-commerce vem oferecendo vantagens para as pessoas realizarem transações on-line, mas também há a presença de fraudadores virtuais que podem prejudicar os usuários, principalmente os idosos maiores de 70 anos. Isso tem feito com que muitos usuários tenham receio de

participar ativamente do comércio virtual.

Palavras-chave: idoso; fraudes; comércio virtual; direitos fundamentais.

ABSTRACT: This work deals with the change in the image of the elderly citizen in recent years, which has been increasingly active in various sectors of society. However, there are still some obstacles that prevent the participation of the elderly in conditions equal to those of other people. E-commerce has been offering advantages for people to conduct online transactions,

but there is also the presence of virtual fraudsters who can harm users, especially the elderly over 70 years. This has made many users afraid to actively participate in virtual commerce.

Keywords: elder persons; fraud; virtual commerce; fundamental rights.

INTRODUÇÃO

Em comparação às demais faixas etárias, provavelmente a figura do cidadão idoso foi a que mais se alterou nas últimas décadas.

Já se foi o tempo em que repousava no imaginário popular a imagem de pessoas de sessenta anos como velinhos de fios brancos e modo sereno de participar da vida em sociedade.

Atualmente, a maioria dos denominados “idosos” possuem

vida altamente ativa em vários setores da sociedade, seja no mercado de trabalho, estudos, vida familiar ou na política, os sexagenários demonstram cada vez mais que não cabem em preconceitos e limitações que outrora lhe atribuíam.

Todavia, apesar dos destaques que os idosos obtiveram a partir do início deste milênio, social e legislativa, ainda subsistem alguns empecilhos que obstam sua participação de iguais condições com as demais pessoas.

Desde sua criação, o e-commerce (comércio virtual), vem trazendo a seus adeptos verdadeiras

vantagens, facilitando a participação de qualquer pessoa a realizar transações inteiramente on-line.

Em contramão da vantagem adquirida acerca das transações on-line, temos a infeliz presença de fraudadores virtuais, os quais, cada vez mais, fazem uso das plataformas virtuais para obter alguma vantagem indevida.

Os idosos, sobretudo, os maiores de 70 anos são cada vez mais vulneráveis a esse tipo de crime cibernético, fazendo com que muitos usuários tenham receio de participar ativamente do grandioso comércio virtual.

1. O IDOSO.

1.1 A FIGURA DO IDOSO EM GERAL.

Inicialmente, para que possamos compreender a temática exposta, é indispensável que seja analisada a atual situação do idoso em nossa sociedade. E, Antecedente a isto, é sagaz que tenhamos em mente o que vem a ser um idoso.

Há quem defenda que a expressão “idoso”, surge para substituir a palavra “velho” do vocabulário comum, uma vez que, este último possui conotação extremamente negativa, remetendo seu significado a algo antiquado, decrepito e arcaico.

Apoia-se no entendimento acima, o uso atualmente frequente de neologismo para se referir ao grupo formado por pessoas mais velhas, como por exemplo: terceira idade, melhor idade, idade avançada, etc.

Embora possa existir algumas controvérsias a etimologia do termo “idoso”, é um o entendimento de que seu significado orbita sob a



ideia de pessoa que se encontra em estágio avançado no processo de envelhecimento humano, alguém que já viveu vários anos, ou que se encontra na etapa final da vida.

Sobre a temática, Norberto Bobbio (BOBBIO, pág. 17, 1997), entende que a velhice pode ser compreendida sob três perspectivas: o cronológico, o psicológico/biológico e o econômico/social.

O critério cronológico (caráter

objetivo) define como idoso o indivíduo com idade igual ou superior a um determinado limite de anos preestabelecido. Todavia, este critério não leva em consideração demais atributos pessoais da pessoa como seu corpo e mente.

Tem-se no critério psicológico/biológico (caráter subjetivo) avaliação individual da pessoa, analisando não sua idade, mas suas condições físicas e condições

psíquicas.

Já o econômico/social detona numa abrangência do patamar social e econômico da pessoa, partindo-se sempre da ideia de que o hipossuficiente precisa de mais proteção do que o autossuficiente.

Nota-se, entre os critérios acima apresentados, que o cronológico é critério o mais seguro e amplo em definir o que vem a ser uma pessoa idosa em caráter genérico. Uma vez que, a velhice medida em anos vividos, por si só, não é hábil em medir a “maturação biológica” de cada organismo, pois, isto é algo totalmente único e individual a cada sujeito, alheio ao crivo da idade.

O envelhecimento deve ser considerado um processo tipicamente individual, existencial e subjetivo, cujas consequências ocorrem de forma diversa em cada sujeito. Cada indivíduo tem um tempo próprio para se sentir velho (BRAGA, Pérola Melissa Vianna, 2004).

Assim, o “fator idade”, apesar de não ser o único, é o elemento preponderante para determinar qual pessoa se enquadra no grupo da terceira idade.

E, por ser o mecanismo mais certo em delimitar o término da fase adulta e o início velhice, o critério cronológico é o método utilizado nas maiorias dos ordenamentos jurídicos vigentes.

Nas lições de Pérola Melissa Vianna Braga (pág. 04, 2011):

Diante da extrema dificuldade em se acatar uma conceituação baseada somente no critério psicológico ou no critério econômico-social, pelo menos na área jurídica, o mais acertado parece mesmo o conceito de idoso que se funda no critério cronológico, apesar dos problemas que engendra.

Complementa Ricardo Maurício Freire Soares e Charles Silva Barbosa:

Malgrado essa complexidade, o fato é que, na inexistência de um critério mais objetivo que possa melhor evidenciar o conjunto

de incapacidades que projetam a pessoa no campo da velhice, é comum que os sistemas jurídicos fixem a idade cronológica como marco para a caracterização da pessoa idosa, sobre a qual passa a incidir o arcabouço protetivo de direitos fundamentais específico. (2017, pág. 26, Manual dos direitos da pessoa idosa).

Como a finalidade do ordenamento jurídico é regular a sociedade, a definição da velhice por anos tem a função única e exclusiva de determinar, em qual grau da vida, as pessoas serão beneficiadas por prerrogativas resguardadas somente aos cidadãos idosos.

Em âmbito nacional, prepondera dois dispositivos centrais acerca do início da velhice, o Estatuto da Pessoa Idosa (lei nº. 10.741/2003) e a Política Nacional do Idoso (lei nº. 8.842/1994). Ambas as leis concluem entendimento ao qual, considera-se idoso todo indivíduo com idade igual ou

superior a 60 anos.

O parâmetro de 60 anos terminou por ser adotado no Estatuto do Idoso, no que acompanha o padrão definido pelas Nações Unidas para definir a pessoa idosa, todavia as considerações acerca dos fatores que influenciam no envelhecimento conduzem organismos internacionais a realizar uma segmentação importante, para fins de política internacional de proteção, consideradas as projeções da expectativa de vida em países desenvolvidos ou em desenvolvimento. (2017, pág. 27, Manual dos direitos da pessoa idosa).

Assim sendo, para definições jurídicas no Brasil, o estágio “final” da vida humana, bem como o término da vida adulta, inicia-se após o transcurso de 10 décadas de existência.

1.2. A VELHICE NO ATUAL CONTEXTO SOCIAL.

O envelhecimento da população constitui uma das mais significativas mudanças demográficas no século XXI (PIOVESAN, Flávia, 2017, pag. 124, Manual dos direitos da pessoa idosa).

Através da breve delimitação realizada acima, é notório que nosso ordenamento jurídico utiliza o critério cronológico para definir o entendimento acerca do envelhecimento. Sendo considerado idoso todo aquele que tenha 60 anos ou mais.

Em sentido contrário, a realidade moderna brasileira demonstra sinais cada vez mais fortes de que a velhice não se encontra mais aos sessenta anos.

Apesar de alguns preconceitos que cercam o envelhecimento humano, a grande maioria dos sujeitos classificados como idosos atualmente no Brasil, mantêm-se ativos na sociedade, não se limitando ao imaginário de velhice é sinônimo de inatividade.

Seja na esfera dos

relacionamentos, estudos, trabalho, esporte e política, chegar aos 60 anos não é, e nunca foi, prerrogativa para suspensão dos interesses privados.

O envelhecimento que outrora era tratado como impeditivo social para determinados atos da vida em sociedade foi-se aos poucos evoluindo para algo comum ao qual todos participamos mais cedo ou mais tarde.

Provavelmente a maior contribuição para essa nova caracterização da velhice em comparação a algumas gerações passadas se dê pela presença de uma legislação específica e abrangente aos indivíduos idosos.

Outro potencial fator na melhora da qualidade de vida, se deve a seara da saúde pública, apesar de seu déficit (em vários setores), permite maiores cuidados e tratamentos gratuitos a esses indivíduos, em especial, a aqueles que se encontram em situação de hipossuficiência.

A tecnologia, por sua vez, também se torna um contribuinte para um novo vislumbre acerca

da figura do “ser idoso”, as interações virtuais proporcionam que essas pessoas interajam mais com o mundo moderno, participando dele em vários setores como compras virtuais, jogos, “chats”, etc.

Deste modo, é notório compreender que, ser idoso hoje não é o mesmo de ser idoso em duas gerações ou três gerações atrás. A longevidade avança de acordo com as possibilidades do meio que a rodeia.

Estudos divulgados pelas Tábuas Completas de Mortalidade, divulgadas em 2019 pelo site do IBGE (Instituto Brasileiro de Geografia e Estatística), aduz que, comparando a década de 1940 com o ano de 2018 a população atual possui a longevidade de 30,8 anos a mais que se espera que a população viva da época de 40.

Estudos apontam ainda que até o ano 2025 os sexagenários (maiores de sessenta anos) serão mais de 32 milhões no Brasil.

Atualmente a população idosa no Brasil soma mais de 28 milhões de pessoas na faixa de pessoas maiores de 60 anos, representando a parcela de 13% da população do país

segundo estudos divulgados pelo IBGE (Instituto Brasileiro de Geografia e Estatística) em 2019.

O artigo ainda aponta que o percentual de 13 % de pessoas idosas tende a dobrar nas próximas décadas segundo a projeção realizada pelo próprio instituto geográfico.

A projeção criada demonstra que em 2043 um quarto da população brasileira será formada unicamente por pessoas idosas maiores de 60 anos de idade. A projeção mostra também que, em 2047 a população brasileira deixará de crescer, ficando os grupos dos idosos em proporção maior comparados aos grupos mais jovens da população.

Outro fator crucial também, segundo a demógrafa, seria o aumento da expectativa de vida do brasileiro, que viu as Tábuas Completas de Mortalidade do IBGE, quem nasceu no Brasil em 2017 poderá atingir em média 76 anos de vida. E, em projeções feitas pelo instituto, quem nascer em 2060 poderá chegar a 81 anos.

Já as professoras Flávia Piovesan e Akemi Kamimura (2017,

pag.124), em capítulo conjunto, alertam sobre o crescimento da população de idosos na América Latina, concluindo que a proporção de pessoas acima de 60 anos mais do que duplicará entre 2010 e 2050, passando de 10% a 25%, atingindo 188 milhões de pessoas em nossa região.

Assim, é lógico perceber que o futuro do Brasil caminha para não só o crescimento da população de idosos, como também, o aumento da longevidade de pessoas acima de 60 anos e 70 anos, tendo como maior preponderância nessa categoria as mulheres.

Ante esse crescimento, faz-se necessário que a vida pública em sociedade esteja cada vez mais preparada, e se adapte a essa parcela de indivíduos que têm de aumentar em larga escala nas próximas gerações.

Também se faz necessário que o direito como ferramenta que se amolda a sociedade que a rodeia se renove para atender de forma plena e sem barreiras.

1.3. PROTEÇÃO JURÍDICA DO IDOSO.

Calha salientar neste tópico que os idosos gozam de todos os direitos constitucionais e infraconstitucionais assegurados a qualquer pessoa, exercendo-os em igualdade de condições, com dignidade e sem qualquer discriminação.

A dignidade da pessoa humana é o elemento constitucional central ao qual os demais direitos básicos irão se espelhar e refletir como mecanismos de defesa da pessoa humana. Uma vez que, em âmbito nacional este valor caracteriza verdadeiro fundamento da república, vide art. 1º, III da Constituição Federal.

A dignidade, como característica atrelada ao homem e justificada por sua racionalidade e autonomia da vontade, jamais pode ser retirada; nasce com o homem e se revela inerente à sua essência. (ESTEFAM, André, Homossexualidade, prostituição e estupro, 2018, pag.72)

Acerca do tema, o Supremo Tribunal Federal (STF) já conferiu

à dignidade da pessoa humana a hierarquia de princípio fundamental, indispensável, e fonte de todo ordenamento jurídico.

Desse modo, a dignidade da pessoa humana traduz-se em um valor essencial a ser observado pelo ordenamento jurídico, a fim de perpetuar a existência do homem em sociedade e lhe assegurar o mínimo para a proteção de sua dignidade.

Atrelado ao fundamento da dignidade da pessoa humana, encontra-se também outro grupo de direitos inatos à figura do homem, os chamados direitos fundamentais individuais.

Esse grupo de direitos cumpre um papel dúbio, que, ao mesmo tempo garante a dignidade ao homem, lhe permite que o Estado como ente soberano, se limite às suas atividades, não podendo em nenhuma hipótese dominar a vida do particular.

Pode-se concluir que os Direitos fundamentais são normas constitucionalmente positivadas em cada ordenamento jurídico, os quais, são reputados e escolhidos como essenciais a proteção dos

indivíduos daquela determinada sociedade a fim de salvaguardar a dignidade pessoal de cada pessoa.

Os direitos e garantias fundamentais irradiam seus mandamentos a todos os setores funcionais e territoriais do Estado. São abrangidos pelos direitos fundamentais os poderes Executivo, Legislativo e Judiciário, que não podem atuar, editar leis ou julgar contrariamente aos preceitos essenciais à manutenção da dignidade da pessoa humana. (PADILHA, Rodrigo, 2019, pág. 270).

Sendo toda e qualquer pessoa portadora inicial do extenso rol de direitos disposto no art.5º da constituição, que desdobra sua em suas cinco vertentes: direito à vida, liberdade, igualdade, propriedade e segurança.

Insta salientar também que, ante o disposto na Emenda Constitucional nº. 45/2004, que permite equiparação a emenda constitucional aos tratados internacionais que

versem sobre a matéria de direitos humanos.

Deste modo, o tratado internacional de San José da Costa Rica, em seu art. XXV, entende que todos possuem, entre outros direitos, a velhice como um direito. Nestes termos:

Toda pessoa tem direito a um padrão de vida capaz de assegurar a si e a sua família saúde e bem estar, inclusive alimentação, vestuário, habitação, cuidados médicos e os serviços sociais indispensáveis, e direito à segurança em caso de desemprego, doença, invalidez, viuvez, velhice ou outros casos de perda dos meios de subsistência fora de seu controle.

A proteção apresentada pelo Pacto de San José da Costa Rica, por sua vez, se complementa com o conteúdo de outro tratado internacional, o Protocolo de San Salvador, onde este destina passagem especial à velhice. Assim determinado:

Art. 17. Protocolo de San Salvador. Toda pessoa tem direito à proteção especial na velhice.

Nesse sentido, os Estados Partes comprometem-se a adotar de maneira progressiva as medidas necessárias a fim de pôr em prática este direito e, especialmente, a:

*Proporcionar instalações adequadas, bem como alimentação e assistência médica especializada, às pessoas de idade avançada que careçam delas e não estejam em condições de provê-las por seus próprios meios;

*Executar programas trabalhistas específicos destinados a dar a pessoas idosas a possibilidade de realizar atividade produtiva adequada às suas capacidades, respeitando sua vocação ou desejos;

* Promover a formação de organizações sociais destinadas a melhorar a qualidade de vida das pessoas idosas.

Por fim, em disposições mais dirigidas sobre o idoso no texto constitucional, inicialmente cabe citar os artigos 229 e 230 da Constituição, o qual alega o dever social de amparo ao cidadão idoso.

Art. 229. Os pais têm o dever de assistir, criar e educar os filhos menores, e os filhos maiores têm o dever de ajudar e amparar os pais na velhice, carência ou enfermidade.”

Art. 230. A família, a sociedade e o Estado têm o dever de amparar as pessoas idosas assegurando sua participação na comunidade, defendendo sua dignidade e bem-estar e garantindo-lhes o direito à vida.

§ 1º Os programas de amparo aos idosos serão executados preferencialmente em seus lares.

§ 2º Aos maiores de sessenta e cinco anos é garantida a gratuidade dos transportes coletivos urbanos.

Em âmbito infraconstitucional, a proteção aos idosos ganha prestígio nos dispositivos anteriormente citadas leis nº 8.842/1994 (Política Nacional do Idoso) e lei 10.741/2003 (Estatuto do idoso).

Apesar de ambas as leis inovarem na proteção aos cidadãos idosos, o Estatuto da pessoa idosa inova o dispositivo de 1994 ao não só conceder um amplo leque de direitos e garantias ao longo de seus 118 artigos, mas também, surpreende em sua iniciativa em propor uma data de início a velhice no Brasil, sendo de 60 anos.

O texto infralegal logo em seu início demonstra estar inteiramente consoante com o dispositivo constitucional. Logo em suas disposições gerais existem disposições alusivas ao art. 203 e 230 já apresentados, bem como, a direitos fundamentais próprios. Vejamos:

Art. 2º O idoso goza de todos os direitos fundamentais inerentes à pessoa humana, sem prejuízo da proteção integral de que trata esta Lei, assegurando-se lhe,

por lei ou por outros meios, todas as oportunidades e facilidades, para preservação de sua saúde física e mental e seu aperfeiçoamento moral, intelectual, espiritual e social, em condições de liberdade e dignidade.

Art. 3º É obrigação da família, da comunidade, da sociedade e do Poder Público assegurar ao idoso, com absoluta prioridade, a efetivação do direito à vida, à saúde, à alimentação, à educação, à cultura, ao esporte, ao lazer, ao trabalho, à cidadania, à liberdade, à dignidade, ao respeito e à convivência familiar e comunitária.

Desse modo, em todos os graus de nossa legislação, o idoso configura quadro de sujeito especial em direitos, possuidor de uma série de garantias prioridades destinadas àqueles que se encontram com 60 anos de idade ou mais.

Por fim, vale mencionar que o atual Código Civil, em seu art. 4º, concede a qualquer idoso

capacidade plena de seus atos na vida civil, uma vez que, ser idoso, não é sinônimo de incapacidade.

Assim, toda pessoa até seus últimos dias é um ser dotado de valores que permitem que seja sujeito de direitos em nosso ordenamento, conseguinte, apto de participar de acordo com seu bem dizer, de negócios jurídicos, a fim de criar, modificar ou extinguir relações jurídicas.

Além da falta de justificativa, o disposto no art. II, do art.1.641 do Código Civil colide diretamente com o atual Estatuto do Idoso por permitir discriminações à figura do idoso. Matéria que é consolidada no art. 4º e 8º do ilustre diploma.

2. O MERCADO VIRTUAL (E-COMMERCE).

2.1. O COMÉRCIO ELETRÔNICO (E-COMMERCE).

Não é novidade a importância da que a atividade comercial teve decorrer da história humana, desde os primórdios do que entendemos por civilizações o ato de realizar comércio esteve presente.

Na definição de Alfredo

Rocco, “o comércio é aquele ramo da produção econômica que faz aumentar o valor dos produtos pela interposição entre produtores e consumidores, a fim de facilitar a troca das mercadorias”.

Dado as inúmeras transformações históricas, sociais e sobretudo tecnológicas que modificaram o mundo nos últimos séculos, a criação da internet no final do século XX foi a peça central para o surgimento de um novo “mercado”. Sendo a internet uma ferramenta de aproximação entre as pessoas, tanto físicas, quanto jurídicas.

A professora Cláudia Lima Marques, em sua obra, pondera que o comércio eletrônico seria uma versão do comércio “clássico”. E que hoje é realizado por meio de contratação a distância.

Nas lições Aldemário Araújo Castro sobre o comércio eletrônico:

(...) o sentido da expressão “comércio eletrônico”. Seria o conjunto de operações de compra e venda de mercadorias ou prestações de serviços por meio eletrônico ou,

em outras palavras, as transações com conteúdo econômico realizadas por intermédio de meios digitais. Nesta linha, o comércio eletrônico envolve a venda de bens tangíveis (comércio eletrônico impróprio ou indireto) e de bens intangíveis (comércio eletrônico próprio ou direto). Assim, são exemplos do primeiro tipo de operações: a venda de livros, brinquedos, CDs de música, equipamentos eletrônicos, entre outros. Já no segundo tipo de transações podemos ter a venda de softwares, músicas, utilidades. No primeiro caso, temos um desdobramento físico da operação, um bem corpóreo sairá do estabelecimento do vendedor e será entregue ao comprador. Já no segundo caso, a operação começa, se desenvolve e termina nos meios eletrônicos, normalmente a internet.

O expansivo uso do

e-commerce em nosso dia a dia não é uma realidade apenas no Brasil, mas sim em todo mundo. Desde transações mais simples, até as mais complexas tornaram-se atividades caseiras e rotineiras, realizadas pelo próprio usuário através de alguma interface digital.

Segundo ilustra o professor Tarcísio Teixeira (2021, Comércio eletrônico e legislação aplicável pág.04) em sua obra:

O ranking dos países com maior quantidade de internautas (habitantes com acesso à internet) em números absolutos é o seguinte: 1º China (772 milhões); 2º Índia (462 milhões); 3º EUA (312 milhões); 4º Brasil (149 milhões); 5º Indonésia (143 milhões); 6º Japão (118 milhões); e 7º Rússia (109 milhões). Em média, os países desenvolvidos têm acima de 90% de sua população com acesso à internet, a exemplo de Estados Unidos (95,7%), Alemanha (96%), Japão (92%) e França (92%). E

ainda, segundo dados obtidos na plataforma www.internetworldstats.com/top20.htm, o Brasil possui cerca de 70,6% (cerca de 149 milhões de pessoas) de sua população com acesso à internet. Comparado ao período de 2000 e 2012, perceberemos um aumento de aproximadamente 1.500% do número de internautas no Brasil.

No Brasil, a natureza dos contratos realizados de forma online ainda não possui uma legislação própria, desse modo, os contratos realizados via internet estão sujeitos aos mesmos princípios e regras aplicáveis aos demais contratos celebrados no território nacional.

Em nossa legislação civil, aplicam-se às transações online mesmas regras pertinentes aos contratos em geral, no que diz respeito à manifestação da vontade, oferta, proposta e aceitação, previstas no art. 427 do Código Civil, in verbis:

Art. 427. A proposta de contrato obriga o proponente,

se o contrário não resultar dos termos dela, da natureza do negócio, ou das circunstâncias do caso.

Já na seara do aos regramentos existentes no Código do consumidor, verifica-se que as transações virtuais possuem proteção desta, sempre que, ficar configurada uma relação de consumo entre duas figuras, a do consumidor (usuário), e fornecedor (provedor/site) de um bem ou serviço.

Assim sendo, o contrato celebrado na internet entre o usuário e o proprietário do provedor ou do site (seja o provedor de acesso ou site de compras de produtos e serviços) configura uma relação de consumo. Portanto, o usuário deve ser considerado consumidor e proprietário do provedor/site fornecedor para todos os efeitos, até porque não há nenhuma incompatibilidade entre tais figuras e os conceitos trazidos pela lei.

No âmbito penal, a Lei nº. 14.155, entrou em vigor aos 28 de maio de 2021, uma norma novatio legis in pejus por emprestar tratamento penal mais severo, pela

inserção de uma qualificadora, ao estelionato praticado por meio de fraude eletrônica.

2.2. FRAUDE VIRTUAIS AOS IDOSOS

As inovações trazidas pelo e-commerce são inegáveis. A junção de comércio e tecnologia proporcionou uma revolução no modo em como as pessoas realizam suas tarefas outrora presenciais.

Hoje em dia, não apenas as relações de consumo, mas a maioria dos serviços ofertados, sejam na seara pública ou privada, tem a opção preferencial de atendimento de forma virtual.

Com a popularidade do uso constante desta tecnologia, cresce também os perigos e as tentativas de fraude de terceiros aos usuários desatentos. Não sendo raro encontrar diariamente notícias acerca dessa nova modalidade de crimes cibernéticos.

Conforme notícia a plataforma virtual G1 (<https://g1.globo.com/>), as tentativas de golpes com uso de meios digitais cresceram cerca de 20% no segundo trimestre

de 2022 no Brasil em comparação ao ano de 2021.

No mesmo sentido, a revista Forbes (<https://forbes.com.br>), ilustra matéria acerca do aumento de fraudes virtuais no Brasil, salientando em sua matéria que “apenas com cartões, o número de tentativas de fraude online cresceu 637% em comparação com o mesmo período do ano passado”.

Com o avanço tecnológico, os golpes financeiros estão cada vez mais frequentes e elaborados, sendo frequente o uso de links, mensagens de SMS, aplicativos ou ligações para obter vantagem indevida.

Embora saibamos que todos estão sujeitos a esse tipo de situação, infelizmente, as pessoas idosas são as que acabam se tornando os alvos mais frágeis a esse tipo de abordagem. Uma vez que, em comparação às demais faixas etárias, esses sujeitos têm algumas limitações ao uso da tecnologia para o uso virtual.

Nota-se que, a frequência de fraudes virtuais cria entre a maioria dos idosos insegurança no uso do ambiente virtual, isto, somado a impunidade e a facilidade em que

os criminosos se valem de obter informações e vantagens de pessoas que não possuem a acessibilidade devida de seus aparelhos, e nem a ajuda necessária de seus familiares.

Dados obtidos pela FEBRABAN (Federação Brasileira de Bancos), mostram que desde o início da pandemia de covid-19, as tentativas de golpes financeiros contra idosos aumentaram cerca de 60%.

E ainda, pesquisas realizadas pela Confederação Nacional de Dirigentes Lojistas (CNDL) e pelo Serviço de Proteção ao Crédito (SPC Brasil), em parceria com a Offerwise Pesquisa, houve forte avanço do número de idosos com acesso à internet: o percentual de pessoas com mais de 60 anos no Brasil navegando na rede mundial de computadores cresceu de 68%, em 2018, para 97%, em 2021.

Salienta-se neste ponto, que nem todos os idosos têm dificuldade com o uso de tecnologia, as dificuldades no uso de novas tecnologias, sobretudo virtuais, são mais frequentes aos idosos com 70 anos ou mais.

A s s i m , a s s o c i a r

genericamente os idosos a inaptidão tecnológica é um dos muitos estigmas sociais que eles suportam pela sua simples condição de se encontrarem em idade avançada.

3. IDOSOS ACIMA DE 70 ANOS.

3.1. BREVE PARÂMETRO

Os idosos septuagenários (setenta anos e acima) correspondem atualmente a 15% da população brasileira. E, apesar dos preconceitos trazidos pela idade, os septuagenários ainda são cidadãos ativos em nossa sociedade.

A exemplo, o site de notícias G1, noticia que desde abril de 2021, em um intervalo de 12 meses, o número de idosos no mercado de trabalho com 70 anos ou mais cresceu mais de 20%.

Em igual sentido, a Câmara dos Deputados, em publicação online, informou que o Tribunal Superior Eleitoral (TSE) apurou o crescimento do interesse das pessoas com mais de 70 anos em votar, mesmo que o comparecimento às urnas não seja obrigatório para elas.

Relembro aqui o tratado

no tópico um desta proposta, que a idade de 70 anos, por si só, não agrega nenhuma incapacidade jurídica ou física ou mental a determinada pessoa.

Dentre as disposições jurídicas reservadas aos idosos em nosso ordenamento, a figura do idoso com idade igual ou superior a 70 anos é quem tem recebido um tratamento diferenciado.

Em linhas gerais, como visto acima, o idoso é visto como ampla fragilidade em vários aspectos de sua vida. Tal situação se agrava ainda mais quando comparados àqueles que já passaram de 7 décadas de existência.

No campo legislativo, em especial, o art. 1.641, II, do atual Código Civil, vem sendo amplamente entendido como inconstitucional, por violar a dignidade da pessoa humana e direitos fundamentais por impedir que pessoas com mais de sessenta anos possam optar por outro regime de bens se não o de separação total.

Nos dizeres de Maria Berenice Dias e Caio Mário, cita-se:

De forma aleatória e sem buscar sequer algum subsídio probatório, o legislador limita a capacidade de alguém exclusivamente para um único fim: subtrair a liberdade de escolher o regime de bens quando do casamento. A imposição da incomunicabilidade é absoluta, não estando prevista nenhuma possibilidade de ser afastada a condenação legal. (DIAS, Maria Berenice, 2017, pág.328)

Esta regra não encontra justificativa econômica ou moral, pois a desconfiança contra o casamento dessas pessoas não têm razão para subsistir. Se é certo que podem ocorrer esses matrimônios por interesse nestas faixas etárias, certo também que em todas as idades o mesmo pode existir. Trata-se de discriminação dos idosos, ferindo os princípios da dignidade humana e da igualdade. (MÁRIO, Caio, 2017, pág. 211).

Além da falta de justificativa da norma civil, o disposto no art. II,

do art.1.641 do Código Civil colide diretamente com o atual Estatuto do Idoso por permitir discriminações à figura do idoso.

Matéria que é consolidada no art. 4º e 8º do ilustre diploma:

Art. 4º. Nenhum idoso será objeto de qualquer tipo de negligência, discriminação, violência, crueldade ou opressão, e todo atentado aos seus direitos, por ação ou omissão, será punido na forma da lei.

Art. 8º. O envelhecimento é um direito personalíssimo e a sua proteção um direito social, nos termos desta Lei e da legislação vigente.

Outra norma que demonstra o vislumbre social acerca da figura dos idosos com mais de setenta anos é a alteração legislativa incluída pela lei nº 13.964/2019 ao Código Penal. Adicionando um quarto parágrafo ao crime de estelionato. Segue:

Estelionato

Art. 171 - Obter, para si ou para outrem, vantagem ilícita, em prejuízo alheio,

induzindo ou

mantendo alguém em erro, mediante artifício, ardil, ou qualquer outro meio fraudulento:

§ 4º A pena aumenta-se de 1/3 (um terço) ao dobro, se o crime é cometido contra idoso

ou vulnerável, considerada a relevância do resultado gravoso.

§ 5º Somente se procede mediante representação, salvo se a vítima for:

I - a Administração Pública, direta ou indireta;

II - criança ou adolescente;

III - pessoa com deficiência mental; ou

IV - maior de 70 (setenta) anos de idade ou incapaz.

Veja que o idoso protegido pela norma penal são os todos os

idosos inicialmente, contudo, nos casos das vítimas maiores de 70 anos, não é necessário que exista representação pessoal para o progresso da ação penal.

A norma em questão, como se imagina, ao colocar a figura do idoso como isento de representação neste tipo de crime visa facilitar a propositura de eventual ação penal, uma vez que, deixa implícito que se trata de pessoa mais vulnerável em razão da idade.

Conclui-se que em nosso ordenamento o idoso com 70 anos demonstra possuir maior vulnerabilidade em comparação aos demais idosos com idade inferior. E, apesar do marco etário de setenta anos não definir de nenhum modo, uma incapacidade, existe uma preocupação acima da média com essas pessoas.

No que tange a norma disposta no art. 1.461, II, do Código Civil, a norma denota um estigma injustificável, desrespeitoso e inconstitucional. Contribuindo ainda mais para estereótipos aos mais velhos.

Já a norma penal, nota-se que de bom tom, visa proteger os idosos,

mas pode ser considerada ainda levemente problemática, se compararmos que a mesma vale para figuras que não possuem a capacidade plena (crianças e pessoas com deficiência mental). Todavia, em comparação a primeira, esta possui indubitável acerto.

Desse modo, creio que ainda necessitamos de uma nova abordagem aos idosos, sobretudo a complexa figura dos maiores de setenta anos, para que possamos elaborar uma maior proteção a estes sujeitos sem mitigar ou questionar suas capacidades. Ainda, promover acessibilidade destes com segurança aos dispositivos eletrônicos, sobretudo as plataformas online.

CONSIDERAÇÕES FINAIS.

A velhice é um dos processos inevitavelmente a figura da vida humana, o qual, toda e qualquer pessoa está sujeita no decorrer de sua vida.

O avanço tecnológico, sobretudo na seara virtual, tem se tornado uma realidade feroz, forçando quase todos os setores sociais, principalmente o comercial, a se

enquadrar na nova realidade mundial: o e-commerce.

Apesar do complexo ato de sentir-se e ser um cidadão idoso no Brasil, é uma realidade que, estas pessoas estão cada vez mais vulneráveis aos ataques cibernéticos do que as gerações mais novas. Sobretudo os usuários maiores de 70 anos.

No Brasil, apesar das inovações de direitos e garantias dada aos idosos através do advento da Lei nº 10.741/03 (Estatuto do Idoso), e as disposições acerca do contrato em geral no Código Civil, e as relações de consumo previstas no Código de defesa do consumidor. Nota-se que a vida dos idosos nesse tema tende a abranger vulnerabilidade e preconceito.

E ainda, a condição dos idosos maiores de 70 anos demonstra, em alguns aspectos uma verdadeira controversa legislativa, que, ao mesmo tempo, devem ser tratados em iguais condições, a participação em igualdade de condições é ínfima.

Creio que, ante as recentes modificações sociais trazidas pelo avanço da longevidade, e ,

os avanços tecnológicos, devemos repensar o papel do idoso, como sujeito na ótica social, e como usuário protegido no ciberespaço. Devendo-se para isso buscar soluções que não demonstrem preconceitos, limitações ou barreiras destas pessoas ao mundo virtual, e sim comodidades, respeito e acessibilidade.

Assim, concluo que, o processo de envelhecer é um direito de todos e personalíssimo de cada ser, irremediável a toda e qualquer pessoa. Todos nós nascemos, envelhecemos, e morremos na vida e no direito.

Nossa capacidade e aptidão jurídica não se mitiga com o tempo, estando estaticamente vinculado conosco, salvo, a infeliz vinda da incapacidade.

Desse modo, viver muitos anos deveria desencadear a plenitude de direitos, não seu oposto.

R E F E R Ê N C I A S
BIBLIOGRÁFICAS.

BOBBIO, Norberto, A Era dos Direitos, 1992.

BRAGA, Pérola Melissa

Vianna, Curso de Direito do Idoso, São Paulo, ed. Atlas, 2011.

BRASIL. Constituição Federal (1988). Constituição da República Federativa do Brasil. Disponível em: “<http://www.senado.gov.br/>”.

BRASIL. Lei n. 8.842, de 04 de janeiro de 1994. Dispõe sobre a política nacional do idoso, cria o Conselho Nacional do Idoso e dá outras providências. Disponível em: “<http://www.senado.gov.br/>”.

BRASIL. Lei n. 10.406, de 10 de janeiro de 2002. Institui o Código Civil. Disponível em: “<http://www.senado.gov.br/>”

BRASIL. Lei n. 10.741, de 1º de outubro de 2003. Dispõe sobre o Estatuto do Idoso e dá outras providências. Disponível em: “<http://www.senado.gov.br/>”.

BRASIL. Lei n. 8.078, de 11 de setembro de 1990. Dispõe sobre a Proteção do consumidor e dá outras providências. Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/leis/l8078compilado.htm

DIAS, Maria BERENICE, Manual de Direito de Família, 10ª edição, ed. Revista dos Tribunais, 2017.

ESTEFAN, André, Homossexualidade, prostituição e estupro, um estudo à luz da dignidade humana, ed. Saraiva, 2016.

FALLA, Naty, Cibercrime: tentativas de fraudes financeiras crescem no Brasil, 22 de setembro de 2022, acessado em 23 de dezembro de 2022, disponível em: <https://forbes.com.br/forbes-money/2022/09/cibercrime-tentativas-de-fraudes-financeiras-crescem-no-brasil/>

GONÇALVES, Victor Eduardo Rios, Esquematizado de Direito Penal - Parte Geral, 12ª edição, ed. Saraivajur, 2022.

JACOMO, Flávia, Tentativas de golpes por meios digitais cresceram 20% no segundo trimestre deste ano no Brasil, 11 de outubro de 2022, acessado em 23 de dezembro de 2022, disponível em: <https://g1.globo.com/tecnologia/noticia/2022/10/11/tentativas-de-golpes-por-meios-digitais-cresceram-20percent-no-segundo-trimestre-deste-ano-no-brasil.ghtml>

LINHARES, Eduardo, Fraudes financeiras contra idosos: o papel dos bancos para evitar o

crime, 20 de maio de 2022, acessado em 22 de dezembro de 2022, disponível em: <https://exame.com/bussola/fraudes-financeiras-contra-idosos-o-papel-dos-bancos-para-evitar-o-crime/>

MENDES, Gilmar Ferreira Mendes, Série IDP – Manual dos direitos da pessoa idosa - DIG, 2017,

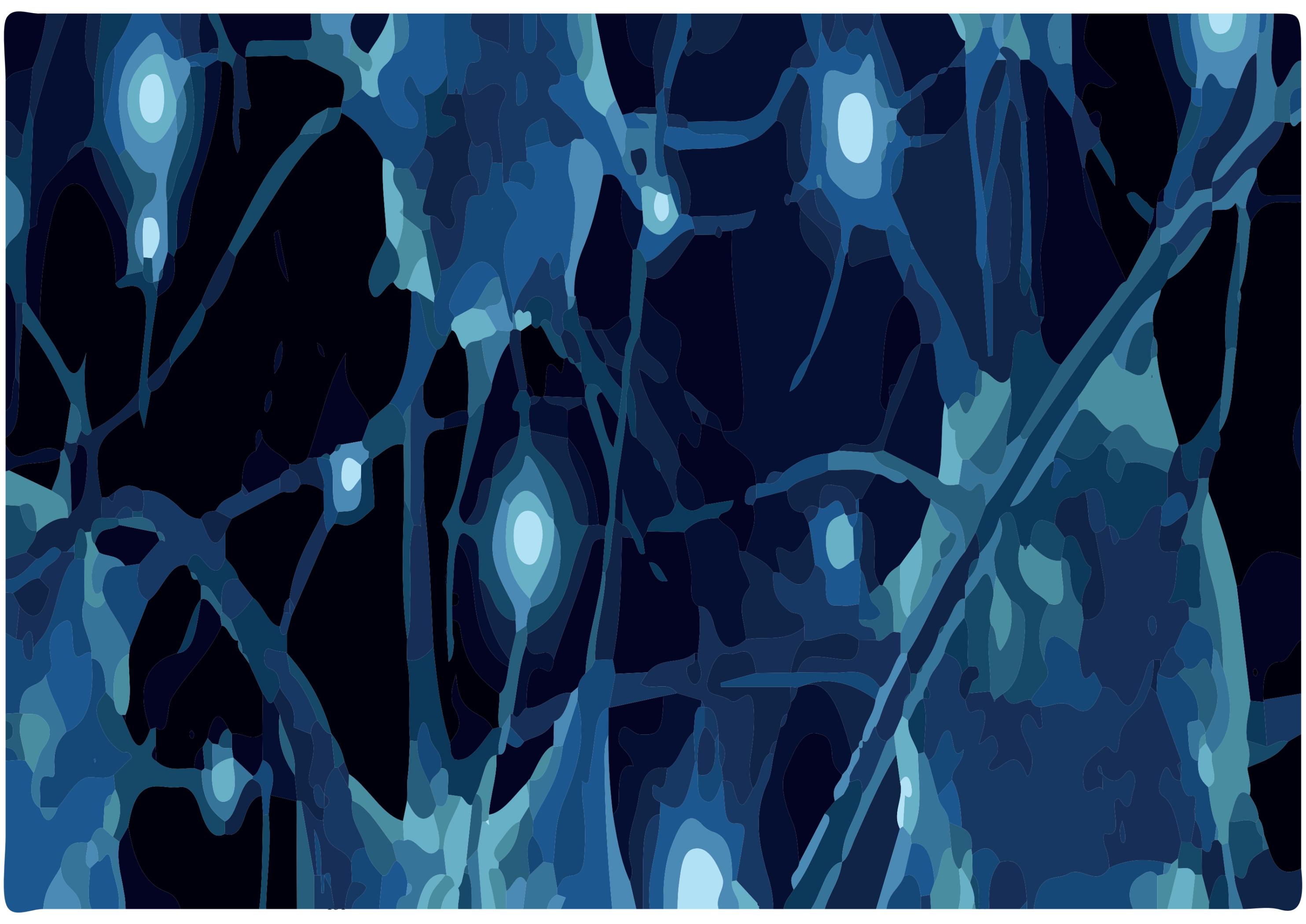
PIOVESAN, Flávia, , Manual dos direitos da pessoa idosa, ed.2017.

RAMOS, Paulo Roberto Barbosa, Curso de Direito do Idoso, ed. Saraiva, série IDP,

SILVA, Leonam Francisco, Regime de bens das pessoas acima de setenta anos: inconstitucionalidade do art.1.641, II, do Código Civil perante direitos fundamentais e a dignidade da pessoa humana, monografia, junho de 2021, RUNA. Disponível em: <https://repositorio.animaeducacao.com.br/handle/ANIMA/18797>

NOTA:

1. Bacharel em Direito pela São Judas Tadeu – Campus UNIMONTE (2021).



A RESPONSABILIDADE CIVIL À LUZ DO MARCO CIVIL DA INTERNET E OS ABUSOS DA LIBERDADE DE EXPRESSÃO

CIVIL LIABILITY IN THE LIGHT OF THE CIVIL FRAMEWORK OF THE INTERNET AND THE ABUSES OF FREEDOM OF EXPRESSION
LEONARDO MAYR FERREIRA, LL.B.¹



RESUMO: O objetivo deste artigo é reconhecer os graus de responsabilidade atribuídos aos provedores de conexão e aplicações de internet, bem como aos usuários que veiculam conteúdo na internet, à luz do Marco Civil da Internet no Brasil. Além disso, o artigo busca reconhecer os limites à liberdade de expressão no âmbito digital e os mecanismos processuais para a remoção de conteúdo potencialmente nocivo na internet. A metodologia utilizada foi a pesquisa bibliográfica com base em artigos, livros e periódicos, além da análise jurisprudencial de casos concretos.

Palavras-chave: liberdade de

expressão; internet; responsabilidade civil.

ABSTRACT: The aim of this article is to recognize the degrees of responsibility attributed to internet connection providers and applications, as well as to users who serve content on the Internet, in the light of the Marco Civil da Internet in Brazil. In addition, the article seeks to recognize the limits to freedom of expression in the digital sphere and the procedural mechanisms for the removal of potentially harmful content on the Internet. The methodology used was bibliographic

research based on articles, books and journals, in addition to jurisprudential analysis of concrete cases.

Keywords: freedom of expression; internet; civil liability.

INTRODUÇÃO

É de notório conhecimento que a ciência jurídica evolui com o passar dos anos adequando-se as exigências e evoluções da sociedade, cultura, costumes e principalmente, nos tempos atuais, da tecnologia, assim, com a

popularização da internet surgiram os desafios a serem enfrentados pela doutrina e jurisprudência do país

No Brasil, em 23 de abril de 2014, houve a publicação do Marco Civil da Internet lei nº 12.965 (BRASIL, 2014), que reforça princípios para utilização da internet, reforça inúmeras vezes a garantia da liberdade de expressão e vedação à censura, impõe o grau de responsabilidade aos provedores de conexão e de aplicações de internet, entre outras medidas. Hoje serve de grande base para o julgamento de lides que envolvem o meio digital.

O objetivo deste artigo, portanto, é a de reconhecer os graus

de responsabilidade atribuídos aos provedores de conexão e de aplicações de internet, que são intermediários, à luz do Marco Civil da Internet, bem como dos próprios usuários que veiculam conteúdo na internet, e ainda, reconhecer os limites à liberdade de expressão e seu exercício quando em âmbito digital, visando o entendimento de que não há, no ordenamento jurídico brasileiro, direito absoluto.

A veiculação de conteúdo potencialmente nocivo pode ser de consequências irreparáveis se não removidas a tempo do âmbito digital tendo em vista a natureza transfronteiriça da internet e a velocidade

de transmissão de informações, por isso há uma evidente preocupação que os meios de tutela destes direitos, em âmbito digital, sejam céleres.

É necessário um enfoque prático, voltado para atuação do sistema judiciário quando da utilização dos mecanismos processuais para remoção de conteúdo potencialmente nocivo, como a necessidade da ponderação de valores constitucionais, e as consequências que os atuais métodos à disposição trazem àqueles que se aventuram no sistema judiciário para remoção de conteúdo que ocasionem danos a seus direitos da personalidade.

A metodologia adotada fora de pesquisas bibliográficas com base em artigos, livros e periódicos, além da utilização do método empírico com a análise jurisprudencial de casos concretos para melhor entendimento das questões práticas do Marco Civil da Internet e da remoção de conteúdo potencialmente nocivo.

1. CONSIDERAÇÕES INICIAIS



1.1. O Direito e a Internet

O direito deve estar em constante evolução a fim de atingir efetivamente o equilíbrio e harmonia social, devendo sempre refletir a realidade da sociedade, não sendo diferente com relação ao direito

digital, este, abarca os princípios fundamentais e normas vigentes, e, assim, obriga os seus intérpretes a evolução do pensamento jurídico voltados à sua aplicação no âmbito digital, tendo também em consideração a velocidade ímpar

de evolução dos meios digitais que acaba por tornar extremamente difícil que seja acompanhado pela atividade legislativa, como bem ensina Patrícia Peck (2013).

Na rede de Internet podemos observar a participação humana na difusão de informações e conteúdos. Observando esta participação humana Carolina Frazon (2012) em sua pesquisa para desenvolver o conceito de usuários-mídia bem esclarece que a tecnologia da informação ocasionou mudanças no poder de comunicar que hoje através das plataformas digitais encontra-se nas mãos do público, mesmo que dentro de um conceito de divulgação de produtos e serviços e nas relações com marcas, o conceito estabelecido por Frazon (2012) nos permite compreender a existência de usuários que apenas consomem conteúdo, que consomem e replicam conteúdo, e os que de fato produzem ativamente conteúdo.

O poder de comunicar tornou-se ferramenta acessível ao público com o advento dos meios digitais, especialmente a internet, e assim, ocorre a utilização de uma

das mais importantes garantias constitucionais presente na Constituição Federal do Brasil de 1988, o exercício da liberdade de expressão.

As mensagens publicadas na internet e em especial no contexto das redes sociais abrangem aquilo que conhecemos como “liberdade de expressão”, entretanto, há de se ressaltar que não existem direitos absolutos no nosso ordenamento jurídico, mesmo que vedada a censura, visto que este primeiro pode apresentar uma relação conflituosa com as demais garantias constitucionais de terceiros.

O controle da liberdade de expressão sob a ótica da legislação brasileira, é realizado em controle posterior a veiculação do conteúdo, sendo vedada qualquer censura pela própria Constituição Federal em seu artigo 5º, inciso IX (BRASIL, 1988), e ainda, leva-se em consideração a redação do Artigo 9º, parágrafo 3º da Lei 12.965 de 23 de abril de 2014 (Marco Civil da Internet), em vigor nos tempos atuais, que veda a análise de conteúdo dos pacotes de dados, assim como seu monitoramento, filtragem ou bloqueio, sendo

plenamente legítimo o controle posterior de eventuais conteúdos danosos (GOULART, 2012).

O livre exercício da liberdade de expressão, sem qualquer controle prévio, nos meios digitais faz com que todo material veiculado atinja um incontável número de usuários, por ocasião da própria natureza da internet, dentro deste contexto é notável a possibilidade deste material ocasionar lesões aos direitos de terceiros e com a rápida velocidade de transmissão de informações que os meios digitais proporcionam, estas podem tornar-se de difícil reparação (Maschio & Malavolta, 2019).

O direito a liberdade de expressão não é um direito absoluto, assim como nenhum outro no ordenamento jurídico brasileiro, a própria Carta Magna o impõe limitações (SARMENTO, 2006), muito bem esclarece um dos entendimentos proferidos pelo Ministro do Supremo Tribunal Federal no RTJ 173/805-810, 807-808 de relatoria do Ministro Celso de Mello:

Não há, no sistema

constitucional brasileiro, direitos ou garantias que se revistam de caráter absoluto, mesmo porque razões de relevante interesse público ou exigências derivadas do princípio de convivência das liberdades legitimam, ainda que excepcionalmente, a adoção, por parte dos órgãos estatais, de medidas restritivas das prerrogativas individuais ou coletivas, desde que respeitados os termos estabelecidos pela própria Constituição

Desta forma, quando falamos de conteúdo potencialmente nocivo a terceiros veiculados sob o manto da liberdade de expressão estaremos diante de conflitos de direitos fundamentais, como por exemplo, este primeiro em conflito com as garantias constitucionais à vida privada, honra, imagem, e os demais direitos da personalidade dos terceiros atingidos.

O autor Luis Roberto Barroso (2004) esclarece a necessidade da realização de sopesamento de

valores quando estamos diante de um conflito de direitos fundamentais, não há uma norma constitucional com hierarquia superior e com sentido único, sendo necessário verdadeiro juízo de ponderação por parte dos magistrados que enfrentam estes conflitos, atribuindo, de acordo com uma análise minuciosa, os devidos pesos das normas inseridas no contexto fático, e assim, concedendo a prevalência a certas premissas decorrentes dos fatos, sendo verdadeiro esforço mútuo entre poder legislativo e poder judiciário.

1.2. Os direitos da personalidade no ordenamento jurídico brasileiro.

A rede mundial de internet, seguindo os entendimentos de COLOMBO e NETO (2017), oferece aos usuários plataformas para livre comunicação de ideias, sem qualquer controle prévio por parte dos provedores, permitindo assim o pleno exercício da liberdade de expressão conferido pela Carta Maior do País, a Constituição Federal de 1988, entretanto, o irrestrito exercício deste direito conferido aos usuários, reforçado de maneira

exaustiva na Lei nº 12.965 de 23 de abril de 2014 (Marco Civil da Internet) deve ser interpretado em consonância com outras garantias e deveres da própria Constituição Federal através da ponderação de valores, buscando, através desta, evitar a prática de ilícitos acobertados pelo manto da liberdade de expressão.

Os direitos da personalidade são expressos a nível constitucional, o que justifica a aplicação da ponderação, visto que são normas de mesma hierarquia, e no Código Civil brasileiro, ambos concedem a devida proteção à imagem, privacidade, honra, liberdade, entre outros direitos personalíssimos, inatos, vitalícios, absolutos e inalienáveis. A violação de qualquer destes direitos atinge a incolumidade moral, sendo inclusive, plenamente possível as pessoas jurídicas, criação do próprio homem, sofrerem com as ofensas a moral, ou seja, com as lesões decorrentes da violação dos direitos da personalidade, conforme evidencia cristalinamente redação do artigo 52 do Código Civil (VENOSA, Silvio de Salvo: 2018).

É de suma importância ressaltar que o Código Civil brasileiro limitou-se a apenas algumas vertentes dos direitos da personalidade, qual sejam o direito ao nome, honra, direito à imagem, ao corpo e à privacidade, entretanto, em decorrência da própria Carta Maior do país tutelar a dignidade da pessoa humana enseja a incidência de outras vertentes dos direitos da personalidade não expressos taxativamente no Código Civil, como por exemplo o direito a identidade pessoal, à integridade psíquica do indivíduo e o próprio direito de se expressar livremente, direitos estes, por sua relevância, mercedores de tutela pelo ordenamento jurídico pátrio (SCHREIBER, 2011).

É possível, desta forma, imaginar que os direitos da personalidade podem facilmente entrar em conflito com a liberdade de expressão, por exemplo, fatos e opiniões que atingiriam os direitos da personalidade de outrem não poderiam ser divulgados publicamente sem autorização, sob outro vertice, uma das funções da liberdade de expressão e informação seria contribuir

para formação de uma opinião pública plural (ZANNONI, BISCARO apud FARIAS, 1996, p. 137), sendo normas sob mesma hierarquia, faz-se necessária a ponderação de pesos e importância de cada direito em conflito, de acordo com o caso concreto

A título exemplificativo da colisão entre direitos da personalidade e a liberdade de expressão é o resultado da ADIN 4.815 (Ação direta de inconstitucionalidade) de relatoria da ministra Cármen Lúcia do Supremo Tribunal Federal que declarou inexigível a autorização de pessoa biografada, bem como dos coadjuvantes, prevalecendo assim a liberdade de pensamento e de sua expressão, de criação artística e produção científica, sobre os direitos da personalidade.

2. AS RESPONSABILIDADES DOS USUÁRIOS E DOS INTERMEDIÁRIOS DAS RELAÇÕES DIGITAIS

2.1. A responsabilidade dos próprios veiculadores de conteúdo nocivo

O ramo do direito digital

não deve ser interpretado como um ramo autônomo do direito como já demonstrado nos entendimentos de Patrícia Peck (2013) este deve ser interpretado à luz dos princípios constitucionais e das normas vigentes, como por exemplo, a luz do Código Civil Brasileiro.

Assim, trazemos o disposto no Código Civil Brasileiro de 2002 em seus artigos 186 e 187 que tornam atos ilícitos a violação de direitos ou atos que causem danos a outrem, estabelecendo, também, que aquele que exercendo um direito, exceder seus limites e causar danos também cometerá ato ilícito, assim, não se olvida do fato que os próprios usuários poderão responder por conteúdos potencialmente danosos a terceiros, à luz desta legislação, ainda que os danos sejam exclusivamente de ordem moral.

A responsabilidade civil, surge em decorrência de todas as atividades desempenhadas pelas pessoas físicas ou jurídicas, sempre que estas acarretarem prejuízos surge o dever de indenizar, ou seja, o dever de arcar com as consequências do ato, fato ou negócio danoso,

assim, o instituto apresenta íntima relação com a obrigação de indenizar e está sujeita a toda e qualquer atividade humana (VENOSA, 2019), inclusive as desempenhadas no âmbito digital.

Desta monta, no Código Civil de 2002 a possibilidade de responsabilização civil apresenta-se clara quando aprofundada nos artigos 927 e seguintes deste código, o título dedicado a obrigação de indenizar é inaugurado estabelecendo a obrigação de reparação de danos em decorrência de atos ilícitos causados a outrem, referenciando os artigos 186 e 187 do mesmo Código.

Um ponto muito importante a ser suscitado é a existência de intermediários para que a relação jurídica no âmbito digital se concretize culminando no exercício da liberdade de expressão por parte dos usuários, estes intermediários são provedores de conexão à internet e os provedores de aplicações de internet.

2.2. Os Provedores de Conexão à Internet

As figuras dos provedores de conexão à internet e dos provedores

de aplicações de internet surgem no Marco Civil da Internet (2014) que oferece os direitos, deveres e garantias do uso da internet no Brasil, uma lei dotada de grande carga principiológica reforçadora de diversos princípios presentes na Constituição Federal de 1988.

Os provedores de conexão de internet fornecem os serviços de conexão à internet aos consumidores, eles efetivam a conexão de um terminal, que é um computador, um celular, à rede de internet (Ceroy, 2015).

O Marco Civil da Internet (2014) expressamente exclui a responsabilidade civil dos provedores de conexão de internet por danos decorrentes de conteúdo gerados por terceiros em seu Artigo 18.

2.3. Os provedores de aplicações de Internet

O Conceito de provedores de aplicações na internet, segundo Ceroy (2015 p.3), ressaltando a diligência do autor quanto a não restrição do conceito às pessoas jurídicas, o termo provedores de aplicação na internet refere-se a “um conjunto de funcionalidades que podem ser

acessadas por meio de um terminal conectado a internet”, não importando se esse conjunto de funcionalidades é ofertado de maneira amadora ou profissional, por isso a importância da não restrição à pessoas jurídicas, e ainda, sendo irrelevante atingir objetivos econômicos.

A divisão conceitual entre provedores de conexão de internet e provedores de aplicações na internet é extremamente relevante tendo em vista a atribuição de responsabilidade pelo conteúdo gerado por terceiros a este último.

O grau de responsabilidade aos provedores de aplicação de internet a que se refere, ocorre após o descumprimento de ordem judicial específica para remoção do conteúdo considerado como danoso como demonstra o artigo 19 do Marco Civil da Internet (2014).

É possível verificar, portanto, que fora concedida ao poder judiciário a última palavra sobre a licitude do conteúdo potencialmente danoso, para somente após este juízo de valor, responsabilizar os provedores de aplicações pela omissão na retirada do conteúdo

considerado infringente após o prazo estabelecido pelo próprio magistrado que proferiu a decisão, prestigiando, desta forma, a liberdade de expressão e a vedação à censura.

Ainda, existe outro grau de responsabilidade atribuído aos provedores de aplicações de internet, presente no artigo 21 do Marco Civil da Internet (2014), de natureza subsidiária e também por omissão, com relação a publicações com relação a “cenas de nudez, ou atos sexuais de caráter privado”, onde a ordem deverá partir do próprio usuário da rede, e omitindo-se o provedor após esta ordem de derubada do conteúdo, poderá ser responsabilizado.

2.4. Breve histórico da responsabilização por conteúdo gerado por terceiros anteriormente ao Marco Civil da Internet

Assim como os provedores de conexão à internet os provedores de aplicações de internet sujeitavam-se ao Código de Defesa do Consumidor como prestadores de serviço, independentemente deste fornecimento se dar de forma gratuita,

interpretando, desta forma, amplamente o Artigo 3º, §2º do Código de Defesa do Consumidor, como suscita a Ministra Nancy Andrighi como relatora do REsp. 1186616/MG, em 2011, anteriormente ao Marco Civil da Internet.

Desta forma, se permanecesse a responsabilização dos provedores de aplicações sob a égide do Código de Defesa do Consumidor em conjunto com o Código Civil teríamos a responsabilização objetiva destes, visto que o fornecimento de serviços era gratuito mas a plataforma de certa forma auferia vantagens com publicidades, na forma do artigo 14 do Código de Defesa do Consumidor, entretanto, a jurisprudência apontou a sentido diverso, não se atribuía a responsabilidade objetiva por conteúdo veiculado por terceiros, apenas seria responsabilizado se tivesse ciência dos danos ocasionados e deixasse de agir (De LIMA, 2015)

Parece uma situação extremamente injusta considerar a responsabilidade dos provedores de aplicações objetiva frente a conteúdo gerado por terceiros, visto

que o ordenamento jurídico veda a censura prévia e conceder o grau máximo de responsabilidade civil frente a conteúdo nocivo gerado por terceiros faria com que os próprios provedores repassassem estes custos aos usuários ou até mesmo inviabilizasse o serviço (RICCIO apud De LIMA, 2019).

A solução encontrada para combater a possibilidade de alto grau de responsabilidade atribuído pelo Código de Defesa do Consumidor, aplicado de maneira anterior ao Marco Civil da Internet, fora a edição de seu artigo 19, ou seja, após a responsabilização após o descumprimento de ordem judicial específica.

2.5. Necessidade de identificação do conteúdo potencialmente nocivo

A possibilidade de remoção do conteúdo nocivo após ordem judicial já foi apresentada e é plenamente possível, sendo verdadeiro controle posterior do conteúdo veiculado, adaptando-se assim a vedação da censura prévia no ordenamento jurídico brasileiro, assim, o artigo 19 do Marco Civil da Internet

em seu parágrafo 1º assim determina: “A ordem judicial de que trata o caput deverá conter, sob pena de nulidade, identificação clara e específica do conteúdo apontado como infringente, que permita a localização inequívoca do material”

A URL (Uniform Resource Locator) é a forma de identificação de um conteúdo na internet, neste podemos identificar o servidor que a hospeda, onde podemos obter as informações do documento no próprio servidor que o disponibiliza, assim, sendo um “ponto de conteúdo” (SOUZA, ALVARENGA, 2004).

A opção pela via judicial para que seja determinada a remoção de um conteúdo nocivo atribui a responsabilidade de identificação do conteúdo àquele que ingressa com o pedido, assim como na opção de remoção de conteúdo por notificação extrajudicial, onde a denúncia do conteúdo deve ser acompanhada de sua identificação.

3. CRÍTICAS AOS MECANISMOS DE RETIRADA DE CONTEÚDO

Os mecanismos criados pelo Marco Civil da Internet não escapam de críticas por parte dos estudiosos da área, sendo principalmente relacionadas a característica da grande velocidade de transmissão de informações em âmbito digital.

A crítica apontada por Longhi (2019) revela que na tentativa de evitar a remoção unilateral de conteúdo por parte dos provedores de aplicações acaba expondo ainda mais os usuários aos danos decorrentes de lesões aos seus direitos fundamentais tendo em vista a obrigatoriedade de submeter ao crivo do judiciário a palavra final a respeito da licitude do conteúdo.

A crítica trazida por Longhi (2019), encontra sentido considerando a possibilidade de proliferação de demandas pleiteando a retirada de conteúdo da internet sujeitando o sistema judiciário a se tornar moroso neste sentido por ocasião da carga de ações envolvendo a matéria, principalmente considerando as eventuais tutelas de urgências pleiteadas, mecanismo plenamente aplicável neste contexto

de acordo com a redação do artigo 300 do Código de Processo Civil de 2015.

Vale também ressaltar que as críticas também se coadunam com a complexidade deste tipo de demanda visto que apresentam, muitas vezes, conflitos de direitos fundamentais, sendo necessária extrema cautela por parte dos magistrados ao exercer seu poder decisório quando da utilização do sopesamento de valores e de seu juízo de ponderação.

Da Silva Pardo (2022) traz também uma crítica extremamente relevante quando da análise do Marco Civil da Internet, que este, não dispôs a respeito dos conteúdos nocivos e lesivos aos direitos da personalidade, omitiu-se de qualquer menção ao discurso de ódio na internet, apenas regulando o grau de responsabilidade de provedores de aplicações e o seu dever de remoção de conteúdo após ordem judicial específica e/ou notificação extrajudicial, entre outras medidas.

Em rápida síntese, o discurso de ódio, segundo Brugger (2007 p. 118) que reúne diversos conceitos

deste vocábulo, afirma que a expressão refere-se ao discurso proferido na tentativa de “intimidar ou assediar pessoas em razão de raça, cor, etnicidade, nacionalidade, sexo ou religião” também capaz de causar “instigação da violência, ódio ou discriminação”.

A conduta de disseminar discurso de ódio no âmbito digital, dada sua grande velocidade de transmissão de informações, deveria encontrar respaldo específico, assim como a possibilidade de remoção célere deste conteúdo, como nos casos de divulgação de imagens de cunho sexual sem consentimento, com a possibilidade de notificações extrajudiciais dos próprios usuários para sua remoção.

Reforça-se, entretanto, que o ordenamento jurídico brasileiro não se omitiu na regulação de difusão de conteúdo discriminatório, antes mesmo da edição do Marco Civil da Internet a lei nº 7.716/1989 tratou do assunto em seu artigo 20, §2º e §3º, inciso III, e em seus demais artigos (BRASIL, 1989) que antes mesmo de 2010 repudiavam e criminalizavam a veiculação

de conteúdo odioso (STROPPIA; ROTHENBURG, 2015)

CONCLUSÃO

Restou demonstrado que a internet não escapa da veiculação de conteúdo potencialmente nocivo por parte de seus usuários, assim, o sistema judiciário e o legislativo não poderia fechar aos olhos quanto a existência de litígios envolvendo os meios digitais.

Em 2014, com a edição do Marco Civil da Internet, ocorreu a pacificação de diversas questões que impunham divergências na jurisprudência brasileira, fixando-se o grau de responsabilidade dos provedores de conexão e dos provedores de aplicações de internet, trazendo, assim, maior segurança jurídica para o oferecimento destes serviços no país e para os próprios usuários.

Anteriormente a edição do Marco Civil da Internet os provedores de conexão e os provedores de aplicações encontravam um alto grau de responsabilização à luz do Código Civil e do Código de Defesa

do Consumidor, uma responsabilidade certamente onerosa a estes provedores.

A imposição de responsabilidades e obrigações em excesso a qualquer provedor de conteúdo digital desestimularia o oferecimento destes serviços no Brasil, o que ocasionaria um alargamento nas barreiras da soberania, pela opção das grandes empresas em não disponibilizar filiais ou manter representantes no território nacional.

É possível também imaginar que os provedores de aplicações se tornariam extremamente rígidos com relação a divulgação de conteúdo em suas plataformas ocasionando na remoção de conteúdos apenas na tentativa de eximir-se de qualquer eventual responsabilidade.

Podemos constatar, portanto, que a edição do Marco Civil privilegia com excelência a liberdade de expressão, vedando a censura prévia, apenas permitindo a censura posterior mediante ordem judicial proveniente de órgão competente para tanto, entretanto, é justa a crítica de que tal exigência de ordem

judicial específica sujeita as vítimas dos conteúdos nocivos a mora do poder judiciário.

Não se olvida das dificuldades enfrentadas pelo próprio poder judiciário na resolução de conflitos nos meios digitais que exigem uma excessiva ponderação e sopesamento de valores, justificando, assim, a mora também pela dificuldade na resolução da temática, e ainda, os conflitos envolvendo os direitos digitais não são os únicos a serem solucionados pelo poder judiciário, existindo demandas que não versam sobre este assunto em específico mas possuem tanta importância quanto, portanto, a mora do poder judiciário supra mencionada não é atribuição de culpa a este, é na verdade uma consequência do aumento de demandas jurídicas submetidas ao seu crivo.

Desta forma, vamos ao encontro da solução, a existência de uma repartição específica no poder judiciário com magistrados especializados na solução de conflitos envolvendo os meios digitais, conferindo desta forma uma segregação das demais demandas que também

merecem a devida importância por consequência maior celeridade na pacificação dos conflitos, sendo extremamente relevante, também, a realização de audiências de conciliação e mediação entre agressor e agredido, quando possível, para dirimir com ainda mais celeridade as lides envolvendo estas questões.

O principal mecanismo processual colocado à disposição do ofendido para a remoção do conteúdo é a tutela de urgência de natureza antecipada, iniciando o pedido, em regra, na 1ª Instância, onde essa tutela poderá ser denegada e ensejar a não remoção do conteúdo, hipótese em que poderá ocorrer a interposição de Agravo de instrumento, recurso disponível para combater decisões interlocutórias, para novamente ser discutida perante os Tribunais de Justiça, assim, considerando a rápida difusão do conteúdo em âmbito digital ocorreria a majoração dos danos aos ofendidos pela mora na remoção do conteúdo, caso este venha efetivamente ser reconhecido como ofensivo.

Em repartições do poder judiciário especializadas voltadas para

litígios digitais, teríamos magistrados mais aptos a lidar com o conflito de interesses em questão e com a ponderação de valores no âmbito da internet, trazendo, assim, decisões mais céleres, como exige a atual velocidade da transmissão de informações, aos litígios, além de reduzir a carga de processos em outras repartições do poder judiciário.

REFERÊNCIAS

BARROSO, Luís Roberto. Colisão entre liberdade de expressão e direitos da personalidade. Critérios de ponderação. Interpretação constitucionalmente adequada do Código Civil e da Lei de Imprensa. Revista de direito administrativo, v. 235, p. 1-36, 2004.

CEROY, Frederico Meinberg. Os conceitos de provedores no Marco Civil da Internet. Revista Eletrônica Direito & TI, v. 1, n. 1, p. 3-3, 2015.

COLOMBO, Cristiano; NETO, Eugênio Facchini. Ciberespaço e conteúdo ofensivo gerado por terceiros: a proteção dos direitos de personalidade e a responsabilização civil dos provedores de aplicação, à luz da jurisprudência do Superior Tribunal de Justiça. Revista Brasileira de Políticas Públicas, v. 7, n. 3, p. 216-234, 2017.

DA SILVA PARDO, Fernando. Discursos de ódio em ambientes

digitais: implicações sociais e legais. SOLETRAS, n. 43, 2022.

DE LIMA, Cíntia Rosa Pereira. A responsabilidade civil dos provedores de aplicação de internet por conteúdo gerado por terceiro antes e depois do Marco Civil da Internet (Lei n. 12.965/14). Revista da Faculdade de Direito, Universidade de São Paulo, v. 110, p. 155-176, 2015.

FARIAS, Edilsom Pereira de. Colisão de direitos: a honra, a intimidade, a vida privada e a imagem versus a liberdade de expressão e informação. Sergio Antonio Fabris Editor. Porto Alegre, 1996.

GOULART, Guilherme. O Impacto das Novas Tecnologias nos Direitos Humanos e Fundamentais: O Acesso à Internet e a Liberdade de Expressão (The Impact of New Technologies in Human and Fundamental Rights: Internet Access and Freedom of Speech). Revista Direitos Emergentes na Sociedade Global, v. 1, n. 1, p. 145, 2012.

LONGHI, João Victor Rozatti. Responsabilidade civil e redes sociais: Retirada de conteúdo, perfis falsos, discurso de ódio e fake News / João

Victor Rozatti Longhi. – Indaiatuba, SP: Editora Foco, 2020.

MASCHIO, Bianca; MALAVOLTA, Angélica Erbice. OS LIMITES DA LIBERDADE DE EXPRESSÃO NAS REDES SOCIAIS: UMA ANÁLISE DO ABUSO DO DIREITO E OS SEUS REFLEXOS NA VIDA PRIVADA DO INDIVÍDUO.

PINHEIRO, Patricia Peck Direito digital / Patricia Peck Pinheiro. — 5. ed. rev., atual. e ampl. de acordo com as Leis n. 12.735 e 12.737, de 2012 — São Paulo : Saraiva, 2013.

SARMENTO, Daniel. Livres e iguais: estudos de direito constitucional. Rio de Janeiro: Lúmen Juris, 2006.

SCHREIBER, Anderson. Direitos da Personalidade. São Paulo: Ed. Atlas, 2011.

SOUZA, Renato Rocha; ALVARENGA, Lídia. A Web Semântica e suas contribuições para a ciência da informação. Ciência da Informação, v. 33, p. 132-141, 2004.

STROPPIA, Tatiana; ROTHENBURG, Walter Claudius. Liberdade de expressão e discurso do ódio: o conflito discursivo nas redes sociais. Revista Eletrônica do

Curso de Direito da UFSM, v. 10, n. 2, p. 450-468, 2015.

TERRA, Carolina Frazon. Como identificar o usuário-mídia, o formador de opinião online no ambiente das mídias sociais. Revista Internacional de relaciones públicas, v. 2, n. 4, p. 73-96, 2012.

VENOSA, Silvio de Salvo. Direito Civil: Obrigações e Responsabilidade civil. – 19. Ed. – São Paulo: Atlas, 2019.

VENOSA, Silvio de Salvo. Direito civil: parte geral – 18. Ed. – São Paulo: Atlas, 2018.

JURISPRUDÊNCIA

BRASIL. Supremo Tribunal Federal. ADI 4815, Requerente: ASSOCIAÇÃO NACIONAL DOS EDITORES DE LIVROS – ANEL, Relator(a): Min. CÁRMEN LÚCIA, Tribunal Pleno, julgado em 10/06/2015, PROCESSO ELETRÔNICO DJe018 DIVULG 29-01-2016 PUBLIC 01-02-2016. Disponível em: <https://redir.stf.jus.br/paginadorpub/paginador.jsp?docTP=TP&docID=1016270>

LEGISLAÇÃO

BRASIL. Código Civil de 2002. Lei nº 10.406, de 10 de janeiro de 2002, Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/leis/2002/l10406compilada.htm

BRASIL. Código de Defesa do Consumidor. Lei nº 8.078, de 11 de setembro de 1990. Planalto. Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/leis/l8078compilado.htm

BRASIL. Código de Processo Civil. Lei nº 13.105, de 16 de março de 2015. Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2015-2018/2015/lei/l13105.htm

BRASIL. Constituição (1988). Constituição da República Federativa do Brasil. Brasília, DF: Senado Federal: Centro Gráfico, 1988. Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/constituicao/constituicao.htm

BRASIL. Crimes resultantes de preconceito de raça ou de cor. Lei nº 7.716, de 5 de janeiro de 1989. Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/leis/l7716.htm

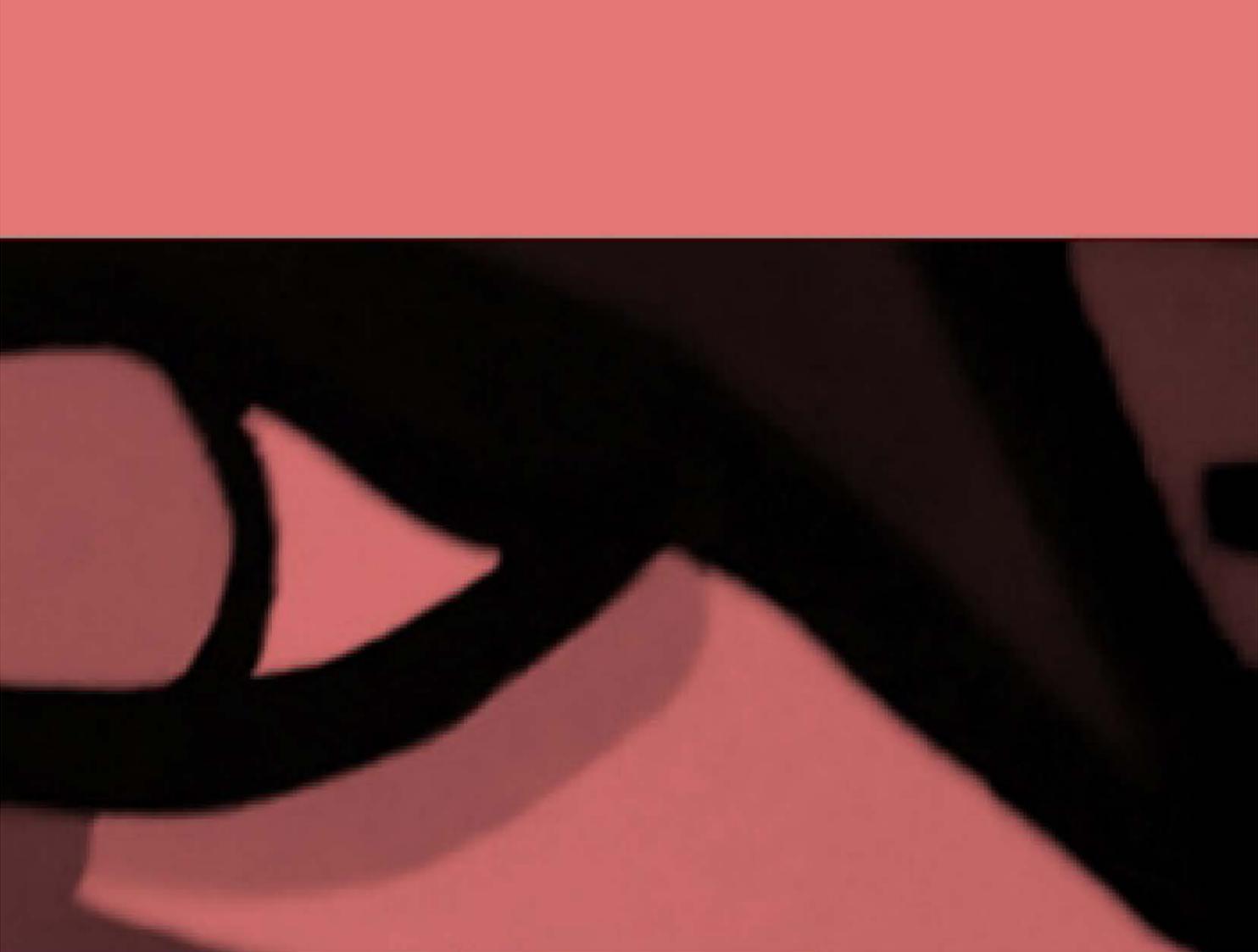
BRASIL. Marco Civil da Internet. Lei nº 12.965, de 23 de abril de

2014, Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2011-2014/2014/lei/l12965.htm

BRASIL. Lei Geral de Proteção de dados (LGPD). Lei nº 13.709 de 14 de agosto de 2018, Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2015-2018/2018/lei/l13709.htm

NOTA:

Advogado. Bacharel em Direito pela Universidade Católica de Santos (2022).



ETHIKAI
ETHICS AS A SERVICE



A RESPONSABILIDADE PELO DESCARTE DE RESÍDUOS TECNOLÓGICOS E A TUTELA DO MEIO AMBIENTE

RESPONSIBILITY FOR DISPOSAL OF TECHNOLOGICAL WASTE AND ENVIRONMENTAL PROTECTION



FELIPE RODRIGUES MONTEIRO, LL.B. ¹

RESUMO: O artigo visa a tecer considerações sob a perspectiva da Constituição Federal de 1988 e leis infraconstitucionais a respeito da responsabilização por danos causados ao meio ambiente, nas suas esferas administrativa, civil e penal, dando enfoque especial sob o tema do descarte de resíduos tecnológicos, os quais recentemente receberam novas regulamentações jurídicas durante e após o período pandêmico. Nesse sentido, busca-se esclarecer as normas que preveem

responsabilidade aos atores envolvidos no processo de produção e descarte dos resíduos sólidos tecnológicos, visto que, por serem objetos específicos, sua regulamentação também precisa ser mais detida. A Política Nacional de Resíduos Sólidos (Lei n.º 12.305, de 2 de Agosto de 2010), embora tenha sido um grande avanço para a implementação de regras no tratamento dos resíduos, deixou de detalhar a situação dos produtos eletroeletrônicos, o que gerou uma grande defasagem

na temática. A partir de 2020, novos Decretos surgiram para preencher o vazio jurídico deixado pela sobredita política. Citam-se o Decreto n.º 10.240/20 e o Decreto n.º 10.936/22, como essenciais para a efetiva realização dos dispositivos gerais elencados pela Lei n.º 12.305/10. Nesse sentido, este trabalho busca esclarecer as principais inovações jurídicas no âmbito do descarte de objetos tecnológicos, possibilitando que o Direito Ambiental tenha perspectivas amplas, como o da logística



NELSON FLÁVIO BRITO BANDEIRA, LL.M. ²

reversa, tema ainda escasso na literatura jurídica-ambiental.

Palavras-chave: Dano ambiental. Responsabilidade administrativa, civil e penal. Resíduos Tecnológicos.

ABSTRACT: The article aims to make considerations from the perspective of the Federal Constitution of 1988 and infra constitutional laws regarding liability for damages caused to the environment, in its administrative, civil and criminal spheres, giving special focus on the subject of solid waste disposal, which recently received new legal regulations during and after the pandemic period. In this sense, we seek to clarify the norms that provide responsibility to the

actors involved in the process of production and disposal of solid technological waste, since, as they are specific objects, their regulation also needs to be individualized. Thus, the National Solid Waste Policy (Law n.º. 12.305, of August 2, 2010), although it was a great step towards the implementation of rules on waste treatment, failed to detail the situation of electronic products, which generated a large gap in the theme. As of 2020, new Decrees appear to fill the legal void governed

by the NSWP, such as Decree n.º 10.240/20 and Decree n.º 10.936/22, essential for the implementation of the general provisions listed by Law n.º 12.305 /10. In this sense, this work will seek to clarify the main legal innovations in the scope of the disposal of technological objects, allowing the environmental law to be looked at from new horizons, mainly that of reverse logistics, a topic still very scarce in the legal-environmental literature.

Keywords: Environmental damage. Administrative, civil and criminal liability. Technological Waste.

INTRODUÇÃO

A tutela jurídica voltada à proteção do meio ambiente tem-se desenvolvido para compor uma exigência contemporânea reconhecida nacional e internacionalmente. O estudo do Direito Ambiental destina-se ao objetivo principal de proteger o meio ambiente, bem como à melhoria das condições de vida no planeta.

A responsabilidade pelos danos causados ao meio ambiente encontra previsão constitucional no artigo 225, § 3.º, da Constituição da República Federativa do Brasil de 1988. Prevê-se que as condutas das atividades consideradas lesivas ao meio ambiente sujeitam os infratores, quer sejam pessoas físicas ou jurídicas, a sanções cíveis, penais e administrativas, independentemente da obrigação de reparar o dano causado. É a denominada “tríplice responsabilização no âmbito ambiental”.

Embasando-se na sobredita

previsão constitucional é possível depreender-se que a responsabilização ambiental tem três funções precípua: a função preventiva, cuja relação principal encontra respaldo na responsabilidade administrativa; a função reparatória, típica da responsabilidade civil e a fundação repressiva, relacionando-se à responsabilidade penal.

Da análise da legislação brasileira percebe-se que o conceito de meio ambiente adotado é amplo, uma vez que engloba não só o ambiente natural, mas também o artificial, o cultural e o do trabalho. Da mesma forma, o conceito de dano ambiental é abrangente, de forma que toda lesão intolerável causada ao meio ambiente deverá ser apurada, e seu causador devidamente responsabilizado.

Embora a disciplina de Direito Ambiental seja relativamente nova no direito brasileiro, cabe investigar qual seria a relação entre, de um lado, a produção de norma legal que vise à preservação do meio ambiente e, de outro, as respectivas responsabilizações ao causador do dano ambiental.

A necessidade da tripla responsabilidade ambiental pelos danos causados ao meio ambiente decorre justamente da importância do bem jurídico “meio ambiente”, de modo que o Direito Ambiental tem seu principal objetivo na prevenção dos danos ambientais, uma vez que a reparação destes nem sempre poderá reconstituir a degradação ambiental ocasionada.

1. CONSIDERAÇÕES ACERCA DA TEMÁTICA AMBIENTAL NA AGENDA BRASILEIRA

Segundo Foganholo et al. (2011), o ambiente empresarial vem passando por modificações em sua relação com o meio ambiente. Tal relação, que a princípio foi conflitante, tende a tornar-se uma relação de parceria, centrada na busca por uma convivência pacífica entre o desenvolvimento e a preservação do meio ambiente. As empresas que tomam a dianteira nesse processo e obtêm resultados positivos têm se destacado frente aos seus concorrentes, devido a este diferencial competitivo:

A década de 60 foi uma década marcada pelo conflito de interesses entre preservacionistas e desenvolvimentistas, originando o que alguns autores denominam questão ambientalista ou questão ambiental. A questão ambiental pode ser considerada um dos mais importantes desafios que o mundo dos negócios enfrentará nos anos noventa. O autor define questão ambiental como aquela que trata dos limites da exploração da natureza pelo homem e do conflito existente entre o progresso econômico e o equilíbrio ecológico do planeta. (FOGANHOLO et al., 2011, p. 13)

Houve um momento na história da civilização em que a harmonia com a natureza foi destruída, mas sem compromisso nenhum com as consequências drásticas decorrentes disso:

A explosão consumista,

que ocorreu após a década de 50, criou a sociedade do descartável, tendo como principal estratégia o que Harman define como “obsolescência programada”. Dessa forma, as pessoas aprenderam a desperdiçar, a usar e descartar, deixando de ser chamadas de cidadãs para serem apenas consumidoras. Com o surgimento da questão ambiental, o impacto do marketing tradicional sobre o meio ambiente e os custos acarretados por servir aos desejos e necessidades dos consumidores começam, então, a ser questões tratadas por ambientalistas. Estes, segundo Kotler acreditam que mais consumo acarreta mais poluição e maior demanda de recursos naturais. Consideram, ainda, a propaganda a principal responsável pelo consumo exacerbado induzindo as pessoas a comprarem mais do que realmente necessitam. (FOGANHOLO et al., 2011, p. 13)

No Direito brasileiro, conforme tem sido analisado pela doutrina especializada, a responsabilidade civil ambiental está sujeita a um regime jurídico próprio e específico, de acordo com Silva (2009), fundado nas normas do artigo 225, parágrafo 3.º, da Constituição Federal (“As condutas e atividades consideradas lesivas ao meio ambiente sujeitarão os infratores, pessoas físicas ou jurídicas, a sanções penais e administrativas, independentemente da obrigação de reparar os danos causados”) e do artigo 14, parágrafo 1.º, da Lei n.º 6.938/1981 (“Sem obstar a aplicação das penalidades previstas neste artigo, é o poluidor obrigado, independentemente da existência de culpa, a indenizar ou reparar os danos causados ao meio ambiente e a terceiros, afetados por sua atividade”).

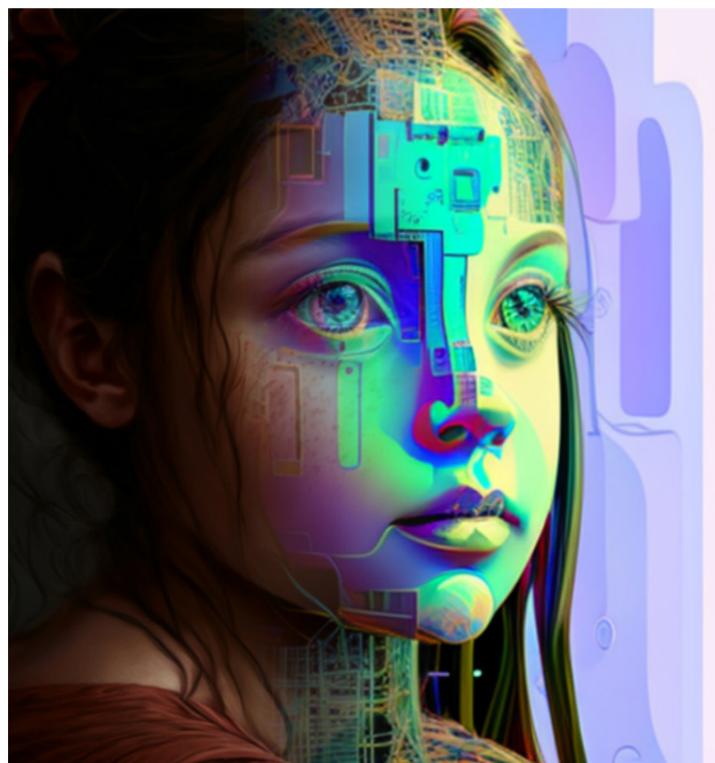
Na responsabilidade fundada na culpa, diz Silva (2009), a vítima deve provar não só a existência do nexo entre o dano e atividade danosa, mas também – e especialmente – a culpa do agente. Na responsabilidade objetiva por dano ambiental bastam a existência do

dano e o nexo com a fonte poluidora ou degradadora. A prova desse nexo está em debate na doutrina. Demais, os efeitos da poluição geralmente são difusos: procedem, não raro, de reações múltiplas, de muitas fontes. Logo, se a prova é ônus da vítima, esta se encontra em uma situação extremamente desfavorável.

A responsabilidade é objetiva integral. Não se pode limitar a indenização a um teto, como às vezes se quer, mediante forma de “seguro-poluição”. Neste sentido, Fiorillo (2017) diz que a noção de reparação aplicável ao dano ambiental traz consigo sempre a ideia de compensação. Isso no sentido de que a degradação do meio ambiente e dos bens ambientais não permite jamais, a rigor, o retorno da qualidade ambiental ao estado anterior ao dano, restando sempre alguma seqüela do dano que não pode ser totalmente eliminada. Há, na realidade, sempre algo de irreversível no dano ambiental, o que não significa irreparabilidade sob o ponto de vista jurídico.

Para atender ao princípio da responsabilização integral na

seara ambiental, Padilha (2011) consagra que a Constituição Federal combate em qualquer de duas formas os danos causados ao meio ambiente, com a atuação do poder público de forma primordial em atuações preventivas contra os riscos de degradação ambiental, exigindo, inclusive, um estudo prévio de impacto ambiental, para a instalação de obra ou atividade potencialmente causadora de significativo dano ambiental, além de controlar a produção, a comercialização e o emprego de técnicas, métodos e substâncias que comportem risco para a vida, a qualidade de vida e o meio ambiente.



A Revolução Industrial foi uma das precursoras da poluição ambiental e da geração de resíduos, quando quebrou a harmonia existente entre o campo e o trabalho, instaurando o lucro em todas as atividades econômicas em um sentimento de capitalismo onde só conta o consumo sem uma preocupação com o meio ambiente. O

meio ambiente passou a ser mais agredido por uma procura de novos mercados de extração de matérias-primas para incentivar o consumo. Os problemas ambientais só são resultados do modo com que os recursos naturais são utilizados e da escala com que são explorados.

A responsabilidade ambiental tem expressa previsão constitucional, porque o § 3.º do art. 225 reza que condutas e ações lesivas ao ambiente exporão infratores (pessoas físicas, jurídicas), a sanções penais e administrativas. Nessa previsão da Constituição da República Federativa do Brasil encontram-se as três esferas do direito ambiental, ou seja: a preventiva, que está relacionada à responsabilidade administrativa; a reparatória, que está relacionada à responsabilidade civil e a repressiva, que está relacionada à responsabilidade criminal (BRASIL, 1988).

Em seu estudo, Tanus e Lunardi (2020) traçam paralelos e buscam distinções entre a responsabilidade civil sobre duas empresas por degradarem o meio ambiente: na Alemanha, o evento Dieselgate

correspondente ao que a Volkswagen adulterou veículos para passarem nas inspeções de emissão de dióxido de carbono, burlando as normas alemãs vigentes, e, de outro lado, a Samarco, no Brasil por ocasião do rompimento da barragem no município mineiro de Mariana. Ambas cometeram crimes ambientais, que lesaram o meio ambiente, no entanto, enquanto a empresa alemã teve que pagar três multas estipuladas, recolher os veículos adulterados; houve prisão de três diretores e muitos executivos foram investigados por causa da fraude cometida contra medida antipoluição (estão em risco de terem que cumprir até dez anos de prisão). No Brasil, no entanto, o cenário é o seguinte:

Até janeiro de 2020, no Brasil, a Samarco não pagou todas as indenizações devidas nem multas impostas pelo IBAMA; nenhuma das comunidades foi reconstruída. A ação penal por homicídio qualificado com dolo eventual foi trancada: ninguém foi

preso. O desastre foi classificado como crime ambiental de violação de direitos humanos. (TANUS; LUNARDI, 2020)

A tríplice responsabilidade ambiental corresponde às sanções nas três esferas: penal, administrativa e civil. (SILVA; BRAUNER, 2016). A Constituição Federal permite a cobrança de tributos delimitando a competência e espécie tributárias, sendo estes objetos de arrecadação da União, Estados, Municípios e Distrito Federal.

O Direito Ambiental tem o seu embasamento nos princípios constitucionais e mais especificamente no art. 225 da Constituição Federal que reza sobre o direito de todos ao meio ambiente com equilíbrio; de uso comum é essencial à qualidade de vida com saúde. O Estado e também a coletividade têm o dever de defender e preservar esse bem comum a todas as gerações futuras. Segundo Thiago Felipe de Souza Avanci:

Apesar de estabelecer

uma conexão direta do meio ambiente em relação à qualidade de vida, a Constituição Federal, em seu art. 225, acaba por acolher a perspectiva ética do antropocentrismo alargado, em razão de se verificarem disposições que tutelam a flora, a fauna, os ecossistemas e os processos ecológicos como elementos dotados de valor intrínseco e autônomo em relação aos interesses diretos do homem. AVANCI, Thiago Felipe de Souza. Sujeição de Direitos, Meio Ambiente e Antropocentrismo Alargado. R. Opin. Jur., Fortaleza, ano 15, n. 21, p.177-197, jul./dez. 2017, p. 187.

Assegurar-se-á esse direito comum por meio: da ação do Poder Público na preservação e restauração dos processos ecológicos (manejo ecológico das espécies e ecossistemas); preservação da diversidade e da integridade do patrimônio genético do País e respectiva

fiscalização de órgãos que se dediquem às pesquisas e à manipulação de material genético; definir espaços territoriais para serem protegidos para assegurar integridade dos atributos que justifiquem sua proteção; exigir estudos prévios de impacto ambiental; controle da produção, da comercialização e do emprego de técnicas, métodos e substâncias que comportem risco para a vida, a qualidade de vida e o meio ambiente; promoção de educação ambiental visando à preservação do meio ambiente e proteção da fauna e da flora (BRASIL, 1988).

O direito ao meio ambiente é um direito coletivo. Um direito que pertence a todos, e ao mesmo tempo a cada um, pois todos têm o direito de viver num meio circundante ecologicamente equilibrado, um habitat, que ainda seja natural, e que forneça ao homem a melhor qualidade de vida possível. Mas é impossível tal ambiente, se não reinar na consciência mundial a preservação e a reparação do meio-ambiente natural e artificial (CARVALHO, 2013). No mesmo sentido esclarece:

O direito ao meio ambiente ecologicamente equilibrado é direito e dever de todos, constituindo-se em verdadeiro direito difuso ou direito fundamental de terceira geração. Em função disso, é necessária a imposição de limites à propriedade, direito típico de primeira geração de direitos fundamentais, de modo que esta esteja condizente com sua função social (direito fundamental de segunda geração) e com sua função ecológica (direito fundamental de terceira geração). AVANCI, Thiago Felipe de Souza. A reserva legal como instrumento de efetividade da proteção da biodiversidade. Revista do Curso de Direito da FSG, ano 3, n. 5, jan./jun. 2009, p. 161.

Inclusive, Thiago Felipe observa que a violação ao equilíbrio ambiental é reflexo de uma violação ao direito à saúde e à qualidade de vida:

Exemplificando, se o direito ao meio ambiente ecologicamente equilibrado é ferido, há justificação de violação dos Direitos Fundamentais e dos Direitos Humanos não pelo direito ao meio ambiente ecologicamente equilibrado em si, mas pela violação do direito à saúde, à vida, à qualidade de vida etc. AVANCI, Thiago Felipe de Souza. Acesso Internacionalizado De Direitos Fundamentais: Uma Tônica Inaugurada Pela Proteção Ambiental. Opinião Jurídica, vol. 12, núm. 24, julio-diciembre, 2013, pp. 69-85. Universidad de Medellín Colombia, p. 82.

A Lei n.º 6.938/81 foi um marco no Direito Ambiental Brasileiro, contudo não é a primeira Lei Brasileira que trata de meio ambiente. Realmente, após essa lei, as discussões em nosso país aumentaram significativamente. Podemos afirmar, por exemplo, que houve um “incremento” das discussões ambientais por consequência

dela, mas não se pode afirmar que ela foi a primeira a tutelar o Meio Ambiente no Brasil. (CAMARA, 2013).

Observe-se, desde já, que haverá dano mesmo que este não derive de um ato ilícito, como ocorre, por exemplo, nas hipóteses em que determinada pessoa (física ou jurídica) realiza uma determinada atividade dentro dos critérios estabelecidos pelo órgão regulador. Ainda assim, mesmo tendo agido licitamente, surgirá o seu dever de indenizar se estiverem presentes de um lado o dano, e de outro, a sua autoria, esta consubstanciada na atividade exercida (nexo de causalidade) (PREVIDELLI, 2006).

Desta forma, o conceito que melhor define a questão é o de que dano é a lesão a um bem jurídico. Em outras palavras, “dano abrange qualquer diminuição ou alteração de bem destinado à satisfação de um interesse”. Assim, basta a verificação do dano, este necessariamente resultante da atividade praticada por determinada pessoa, ainda que de forma indireta, para que esteja caracterizado o dever de indenizar

por parte do agente identificado (CAMARA, 2013).

O Dever de indenizar o dano (bem sabem os operadores do direito) consubstancia-se no alicerce da responsabilidade civil, de modo que não há como se falar em dever de indenizar sem a sua verificação e comprovação (PREVIDELLI, 2006).

2. DA RESPONSABILIDADE AMBIENTAL ADMINISTRATIVA

A responsabilidade ambiental administrativa encontra previsão no artigo 70 da Lei n.º 9.605/98:

Art. 70. Considera-se infração administrativa ambiental toda ação ou omissão que viole as regras jurídicas de uso, gozo, promoção, proteção e recuperação do meio ambiente.

A responsabilidade administrativa em face de condutas e atividades consideradas lesivas ao meio ambiente se trata de responsabilidade objetiva, sendo irrelevante a conduta (dolo ou culpa) das pessoas

físicas e jurídicas que eventualmente se encontrem na condição de poluidoras (FIORILLO, 2010).

Constituem infrações administrativas a inobservância de qualquer norma legal ou regulamentar relativa ao meio ambiente, federal, estadual ou municipal, bem como das exigências técnicas feitas pela autoridade competente e constantes das licenças ambientais.

São sanções previstas para a infração administrativa ambiental, no artigo 72 da Lei n.º 9.605/98: advertência; multa simples; multa diária; apreensão dos animais, produtos e subprodutos da fauna e flora, instrumentos, petrechos, equipamentos ou veículos de qualquer natureza utilizados na infração; destruição ou inutilização do produto; suspensão de venda e fabricação do produto; embargo de obra ou atividade; demolição de obra; suspensão parcial ou total de atividades; restritiva de direitos.

Assim, tem-se que a finalidade da responsabilidade administrativa em matéria ambiental é a de obrigar os órgãos vinculados de forma direta ou indireta aos entes

estatais (União, Estados, Municípios e Distrito Federal) a “defender e preservar os bens ambientais para as presentes e futuras gerações ante a proteção indicada pela Constituição Federal aos interesses difusos e coletivos em proveito da dignidade da pessoa humana” (FIORILLO, 2010, p. 71).

3. DA RESPONSABILIDADE AMBIENTAL PENAL

A tutela jurídica do meio ambiente é uma exigência atual e mundialmente reconhecida. É neste contexto que o Direito Criminal Ambiental busca tutelar o direito difuso ao meio ambiente tipificando condutas que o coloquem em risco (FIORILLO, 2010). Assim, dada a importância do meio ambiente, o legislador optou por também tutelá-lo na esfera penal. As condutas consideradas crimes contra o meio ambiente estão previstas principalmente na Lei n.º 9.605/98, mas também no Código Penal, no Código Florestal, na Lei de Contravenções Penais, e nas leis n.º 6.453/77 e n.º 7.643/87:

Art. 2º Quem, de qualquer forma, concorre para a prática dos crimes previstos nesta Lei, incide nas penas a estes cominadas, na medida da sua culpabilidade, bem como o diretor, o administrador, o membro de conselho e de órgão técnico, o auditor, o gerente, o preposto ou mandatário de pessoa jurídica, que, sabendo da conduta criminosa de outrem, deixar de impedir a sua prática, quando podia agir para evitá-la.

Nos crimes ambientais a Ação Penal é pública incondicionada, sendo, portanto, de iniciativa exclusiva do Ministério Público, uma vez que o bem jurídico tutelado é o meio ambiente (MILARÉ, 2002). A pessoa jurídica também poderá ser responsabilizada nos termos da lei:

Art. 3º As pessoas jurídicas serão responsabilizadas administrativa, civil e penalmente conforme o disposto nesta Lei, nos casos em que a infração seja cometida por

decisão de seu representante legal ou contratual, ou de seu órgão colegiado, no interesse ou benefício da sua entidade.

Também é certo que a responsabilização da pessoa jurídica não interfere na responsabilização da pessoa física que seja autora do mesmo fato:

Parágrafo único. A responsabilidade das pessoas jurídicas não exclui a das pessoas físicas, autoras, co-autoras ou partícipes do mesmo fato.

4. DA RESPONSABILIDADE AMBIENTAL CIVIL

A palavra “responsabilidade” origina-se do latim *re-spondere*, que significa a ideia de segurança ou garantia da restituição ou compensação do bem sacrificado. Teria, assim, o significado de recomposição, de obrigação de restituir ou ressarcir.

De acordo com Chiuvite (2009), podemos entender

responsabilidade como obrigação/dever de reparar um dano causado a outrem, que pode ser decorrente da conduta do agente causador do dano, da pessoa por quem responda, de coisa a que lhe pertença ou de qualquer outra circunstância legal que a justifique.

Nas palavras de Gonçalves (2012), o termo responsabilidade “consiste na obrigação em reparar os danos causados à pessoa, ao patrimônio, a interesses coletivos ou transindividuais ou direitos coletivos em sentido estrito”.

Ainda segundo Chiuvite (2009), na base da responsabilidade civil, está a obrigação de recomposição da situação anterior à lesão, seja com o retorno ao status quo ante ou com a indenização pecuniária, ressaltando-se o caráter reparatório desta, servindo para restaurar o direito violado, até mesmo diante da ideia da impossibilidade do enriquecimento ilícito.

O Código Civil de 2002, atento à crescente complexidade das relações presentes na moderna sociedade brasileira, introduziu importantes modificações nas

normas que disciplinam a responsabilidade civil.

Para Chiuvite (2009), na base da responsabilidade civil, está a obrigação de recomposição da situação anterior à lesão, seja com o retorno ao status quo ante ou com a indenização pecuniária, ressaltando-se o caráter reparatório desta, servindo para restaurar o direito violado, até mesmo diante da ideia da impossibilidade do enriquecimento ilícito.

Neste sentido, Milaré (2018) fundamenta que a expansão das atividades econômicas da chamada sociedade de risco – marcada pelo consumo de massa e pela desenfreada utilização dos recursos naturais – haveria de exigir um tratamento da matéria com o viés de um novo Direito, e não pelos limites, da ótica privada tradicional.

A responsabilidade Civil, para Silva (2009), é a que impõe ao infrator a obrigação de ressarcir o prejuízo causado por sua conduta ou atividade. Pode ser por contratual, ou por fundamentar-se em um contrato, ou extracontratual, por decorrer de exigência legal

(responsabilidade legal) ou de ato ilícito (responsabilidade por ato ilícito), ou até mesmo por ato lícito (responsabilidade por risco).

Nessa linha, como atendendo ao clamor da sociedade, o Código Civil Brasileiro, em tema de responsabilidade civil, concebeu-as não mais apenas no elemento subjetivo da culpa, mas também no da objetividade, “nos casos específicos em lei, ou quando a atividade normalmente desenvolvida pelo autor do dano implicar, por sua natureza, risco para os direitos de outrem”.

Para Fiorillo (2017), o art. 225, §3.º, da Constituição Federal previu a tríplex responsabilidade do poluidor (tanto pessoa física quanto pessoa jurídica) do meio ambiente: a sanção penal, por conta da chamada responsabilidade penal (ou responsabilidade criminal), a sanção administrativa, em decorrência da denominada responsabilidade administrativa, e a sanção que, devidamente poderíamos denominar civil, em razão da responsabilidade vinculada à obrigação de reparar danos causados ao meio ambiente.

5. OS RESÍDUOS SÓLIDOS TECNOLÓGICOS

Segundo Dullius (2016), o aumento populacional atrelado à Revolução Industrial atraiu as populações para as cidades e gerou o crescimento de problemas estruturais urbanos, dentre eles o aumento do lixo. Recentemente, com o incremento da tecnologia da informação e da comunicação, as inovações tecnológicas levaram aos lares comodidades tais como televisores e computadores.

O usuário deve perceber que tem responsabilidade pelo resíduo que geral. Se não assumirmos essas responsabilidades agora, vamos transferi-las para as gerações futuras, que terão de remediar solos e lençóis freáticos contaminados, provavelmente a custos muito maiores do que aqueles necessários para evitar o problema (DULLIUS, 2016, p. 26).

É certo que este crescente aumento populacional

inevitavelmente tem gerado o aumento da quantidade de resíduos sólidos. O aumento do consumo de produtos eletroeletrônicos gera lixo eletrônico em seu fim de vida, resultando em impacto ambiental. A gestão do lixo eletrônico, considerando a destinação final adequada, é de interesse do poder público, dos acionistas e dos consumidores. Para dar conta dos resíduos sólidos é que surge a Lei n.º 12.305 de 2 de agosto de 2010, a qual institui a Política Nacional de Resíduos Sólidos (PNRS) e que, em seu art. 30, fornece linhas e princípios gerais:

Art. 30. É instituída a responsabilidade compartilhada pelo ciclo de vida dos produtos, a ser implementada de forma individualizada e encadeada, abrangendo os fabricantes, importadores, distribuidores e comerciantes, os consumidores e os titulares dos serviços públicos de limpeza urbana e de manejo de resíduos sólidos, consoante as atribuições e procedimentos previstos nesta Seção.

A Política Nacional de Resíduos Sólidos do Brasil não aborda especificamente a gestão de resíduos sólidos eletroeletrônicos, mas aponta a necessidade de gerenciar adequadamente os resíduos sólidos em geral. Esta tarefa inclui um conjunto de ações a desenvolver nas fases de recolhimento, transporte, tratamento e destinação ambientalmente correta de resíduos sólidos de acordo com o plano municipal de gestão integrada de resíduos sólidos previsto nesta Lei.

Trata-se de um marco na legislação ambiental brasileira, por ser a primeira norma federal criada com foco na problemática dos resíduos sólidos. Assim, a referida Lei trata de questões relevantes relacionadas a interesses sociais, ambientais e econômicos em praticamente todas as atividades:

Surge, no âmbito da PNRS, uma responsabilidade pela gestão de resíduos via participação em programas governamentais, nacional, estaduais ou municipais, bem

como programas próprios de gestão de resíduos, impondo-se um dever de utilização de padrões sustentáveis de produção e consumo, de modo a atender as necessidades das gerações presentes, possibilitando-lhes melhores condições de vida, sem comprometer a qualidade ambiental e o atendimento das necessidades das gerações futuras. LEMOS, Patrícia Faga Iglecias. Resíduos sólidos e responsabilidade civil pós-consumo. 2ª ed. rev., atual. e ampl. São Paulo: Editora Revista dos Tribunais, 2012, p. 211.

Antes de uma análise mais aprofundada, é importante diferenciar, primeiramente, “resíduo” de “rejeito”. Segundo o art. 3.º, inciso XVI, do referido diploma, resíduo sólido é:

“material, substância, objeto ou bem descartado resultante de atividades humanas em sociedade, a cuja destinação final se procede,

se propõe proceder ou se está obrigado a proceder, nos estados sólido ou semissólido, bem como gases contidos em recipientes e líquidos cujas particularidades tornem inviável o seu lançamento na rede pública de esgotos ou em corpos d'água, ou exijam para isso soluções técnica ou economicamente inviáveis em face da melhor tecnologia disponível”.

Enquanto isso, o rejeito (art. 3.º, inciso XV) é compreendido como:

“resíduos sólidos que, depois de esgotadas todas as possibilidades de tratamento e recuperação por processos tecnológicos disponíveis e economicamente viáveis, não apresentem outra possibilidade que não a disposição final ambientalmente adequada”.

Ora, a PNRS prevê a responsabilidade “compartilhada” (e não

“solidária”) pelo ciclo de vida dos produtos colocados no mercado. Lemos seu conceito no inc. XVII do art. 3.º:

Art. 3.º Para os efeitos desta Lei, entende-se por:
(...)

XVII - responsabilidade compartilhada pelo ciclo de vida dos produtos: conjunto de atribuições individualizadas e encadeadas dos fabricantes, importadores, distribuidores e comerciantes, dos consumidores e dos titulares dos serviços públicos de limpeza urbana e de manejo dos resíduos sólidos, para minimizar o volume de resíduos sólidos e rejeitos gerados, bem como para reduzir os impactos causados à saúde humana e à qualidade ambiental decorrentes do ciclo de vida dos produtos, nos termos desta Lei;
(...)

Ou seja, a Lei traz atribuições individualizadas para cada um dos

atores do ciclo de vida dos produtos. Já o art. 33 confere responsabilidades específicas de cada grupo, e é possível identificar produtos que precisam ser descartados de forma específica (aqui aparecem os produtos tecnológicos), enquadrado no sistema dito como de “logística reversa”.

De forma sintetizada, assim define o artigo 33: aos fabricantes e importadores cabe a correta destinação ambiental dos resíduos (§ 6.º); aos comerciantes e distribuidores a devolução dos produtos aos fabricantes ou importadores (§ 5.º); aos consumidores cabe a devolução aos comerciantes ou distribuidores, segundo dispõe o § 4.º e, por fim, aos titulares de serviço público de limpeza cabe a coleta e correta destinação (§ 7.º). Cumulado com esse entendimento vem o art. 31 da PNRS:

Art. 31. Sem prejuízo das obrigações estabelecidas no plano de gerenciamento de resíduos sólidos e com vistas a fortalecer a responsabilidade compartilhada e

seus objetivos, os fabricantes, importadores, distribuidores e comerciantes têm responsabilidade que abrange:

I - investimento no desenvolvimento, na fabricação e na colocação no mercado de produtos:

a) que sejam aptos, após o uso pelo consumidor, à reutilização, à reciclagem ou a outra forma de destinação ambientalmente adequada;

b) cuja fabricação e uso gerem a menor quantidade de resíduos sólidos possível;

II - divulgação de informações relativas às formas de evitar, reciclar e eliminar os resíduos sólidos associados a seus respectivos produtos;

III - recolhimento dos produtos e dos resíduos remanescentes após o uso, assim como sua subsequente destinação final ambientalmente adequada, no caso de produtos objeto de sistema de logística reversa na forma do

art. 33;

IV - compromisso de, quando firmados acordos ou termos de compromisso com o Município, participar das ações previstas no plano municipal de gestão integrada de resíduos sólidos, no caso de produtos ainda não incluídos no sistema de logística reversa.

Também a Resolução CONAMA n.º 401/2008 menciona a necessidade de minimizar os impactos negativos causados ao meio ambiente pelo descarte inadequado de pilhas e baterias, por meio da gestão ambiental, especialmente daquelas que contenham chumbo, cádmio e mercúrio em suas composições, no que diz respeito à coleta, reutilização, reciclagem, tratamento ou disposição. Isso se deveu a ampla difusão do uso de baterias no Brasil e a consequente necessidade de conscientizar os consumidores sobre os riscos à saúde e ao meio ambiente decorrentes do seu descarte inadequado após o uso.

É essencial também mencionar o art. 3.º do Decreto n.º 10.936 de 12 de janeiro de 2022 (o qual regulamenta a Lei n.º 12.305/10, que institui a Política Nacional de Resíduos Sólidos) que corrobora com a PNRS:

Art. 3º Os fabricantes, os importadores, os distribuidores, os comerciantes, os consumidores e os titulares dos serviços públicos de limpeza urbana e de manejo de resíduos sólidos são responsáveis pelo ciclo de vida dos produtos.

Parágrafo único. A responsabilidade compartilhada será implementada de forma individualizada e encadeada.

Já no Decreto n.º 7.404/2010, há novamente o dever dos consumidores em dar a correta destinação dos resíduos:

Art. 6.º Os consumidores são obrigados, sempre que estabelecido sistema de coleta seletiva pelo plano municipal de gestão integrada de

resíduos sólidos ou quando instituídos sistemas de logística reversa na forma do art. 15, a acondicionar adequadamente e de forma diferenciada os resíduos sólidos gerados e a disponibilizar adequadamente os resíduos sólidos reutilizáveis e recicláveis para coleta ou devolução.

Parágrafo único A obrigação referida no caput não isenta os consumidores de observar as regras de acondicionamento, segregação e destinação final dos resíduos previstas na legislação do titular do serviço público de limpeza urbana e manejo de resíduos sólidos

Assim, segundo o artigo 33, caput, da PNRS tais responsáveis podem utilizar a logística reversa como ferramenta visando o retorno de tais resíduos ao setor empresarial. É isto o que prevê expressamente o inciso XII do art. 3.º da PNRS:

XII - logística reversa:

instrumento de desenvolvimento econômico e social caracterizado por um conjunto de ações, procedimentos e meios destinados a viabilizar a coleta e a restituição dos resíduos sólidos ao setor empresarial, para reaproveitamento, em seu ciclo ou em outros ciclos produtivos, ou outra destinação final ambientalmente adequada;

Inclusive, a Secretaria de Estado do Meio Ambiente de São Paulo (SMA) em sua Resolução n.º 45 de 23 de junho de 2015, art. 2º, estabelece:

Artigo 2º - São obrigados a estruturar e implementar sistemas de logística reversa, mediante retorno dos produtos e embalagens após o uso pelo consumidor, de forma independente do serviço público de limpeza urbana e de manejo dos resíduos sólidos, os fabricantes, importadores, distribuidores e comerciantes dos produtos

que, por suas características, exijam ou possam exigir sistemas especiais para acondicionamento, armazenamento, coleta, transporte, tratamento ou destinação final, de forma a evitar danos ao meio ambiente e à saúde pública, mesmo após o consumo desses itens.

A respeito deste mesmo órgão público, a Resolução SMA n.º 38, de 02 de agosto de 2011 dispõe sobre as ações a serem desenvolvidas no “Projeto de Apoio à Gestão de Resíduos Sólidos Municipais”, previsto no Decreto n.º 57.817 (aprovado em 28 de fevereiro de 2012) que instituiu o “Programa Estadual de Implantação de Projetos de Resíduos Sólidos”.

Embora possa parecer, a logística é uma técnica (que já existia no mercado automobilístico sobre o nome de recall), e não um conceito jurídico. Porém, a PNRS avança em trazer a logística reversa como uma das formas em que a questão dos resíduos sólidos deve ser tratada. A logística reversa, portanto, é uma

técnica que busca reintroduzir resíduos sólidos ao setor empresarial, visando seu reaproveitamento, o que acaba sendo economicamente relevante para o fabricante e reduz, ao mesmo tempo, danos ambientais pela não acumulação de materiais. Assim também expressa o art. 13 do Decreto n.º 10.936/22:

Art. 13. A logística reversa é instrumento de desenvolvimento econômico e social caracterizado pelo conjunto de ações, de procedimentos e de meios destinados a viabilizar a coleta e a restituição dos resíduos sólidos ao setor empresarial, para reaproveitamento, em seu ciclo ou em outros ciclos produtivos, ou para outra destinação final ambientalmente adequada.

A logística reversa é o processo que inclui planejar, implementar e controlar, incluindo matérias-primas e produtos descartados, cujo destino final é a busca do retorno ao ciclo de negócios,

promovendo, dessa forma, retornos econômicos, ecológicos e legais. Devido a sua grande importância, tornou-se inclusive um Programa Nacional, conforme se entende do art. 12 do Decreto n.º 10.936/22:

Art. 12. Fica instituído o Programa Nacional de Logística Reversa, integrado ao Sistema Nacional de Informações Sobre a Gestão dos Resíduos Sólidos - Sinir e ao Plano Nacional de Resíduos Sólidos - Planares.

§ 1º O Programa Nacional de Logística Reversa é instrumento de coordenação e de integração dos sistemas de logística reversa e tem como objetivos:

I - otimizar a implementação e a operacionalização da infraestrutura física e logística;

II - proporcionar ganhos de escala; e

III - possibilitar a sinergia entre os sistemas.

§ 2º O Programa Nacional de Logística Reversa será coordenado pelo Ministério do Meio Ambiente.

§ 3º Ato do Ministério do Meio Ambiente estabelecerá os critérios e as diretrizes do Programa Nacional de Logística Reversa.

Em termos práticos, a disposição do art. 31 da PNRS é muito inovadora, mas não foi muito bem compreendida. Por exemplo, é equivocado equiparar essa responsabilidade compartilhada à responsabilidade solidária, visto que a lei criou responsabilidades individuais e, portanto, não há disposição que permita a fungibilidade de cada uma dessas responsabilidades ou a simples transferência entre os sujeitos. Inclusive, como bem esclarece o inciso XVII do art. 3.º do Decreto n.º 10.240 de 12 de fevereiro de 2020:

XVII - responsabilidade compartilhada pelo ciclo de vida dos produtos: conjunto de atribuições

individualizadas e encadeadas dos fabricantes, importadores, distribuidores e comerciantes, dos consumidores e dos titulares dos serviços públicos de limpeza urbana e de manejo dos resíduos sólidos, para minimizar o volume de resíduos sólidos e rejeitos gerados, bem como para reduzir os impactos causados à saúde humana e à qualidade ambiental decorrentes do ciclo de vida dos produtos, nos termos desta Lei;

Diante de tantas normas a respeito do tema, infelizmente, por mais que existam ações de consciência ambiental, nada poderá garantir que os consumidores darão a correta destinação dos resíduos sólidos. Trata-se de um obstáculo que deve ser levado em conta na responsabilização das empresas. Assim é a posição da Professora Patrícia Faga Iglecias:

Supondo que os atores responsáveis tenham adotado todas as medidas cabíveis e

previstas na PNRS, implementando sistema de logística reversa efetivo, e o consumidor informado deixa de entregar os resíduos, jogando embalagens em rios, áreas públicas etc., sem dúvida estaremos diante de um dano ambiental. Entretanto, em tais hipóteses, não será possível aplicar a sistemática da responsabilidade preventiva adotada pela PNRS. Obrigatoriamente, será caso de recorrer ao sistema tradicional de responsabilização, ou seja, aferição do dano, donexo causal e do responsável no caso concreto. LEMOS, Patrícia Faga Iglecias; AYOUB e SILVA, Ana Carolina Corberi Famá. Responsabilidade compartilhada: o papel dos gestores de risco e os limites da responsabilidade preventiva. Cadernos Jurídicos, São Paulo, ano 20, nº 48, p. 73-85, Março-Abril/2019.

As diretivas da União Europeia funcionam de uma forma

diferente. Por lá, o fabricante é responsável por quase toda a cadeia, vejamos: a Directiva Europeia 2006/66/CE (para logística reversa de baterias) estabelece a responsabilidade alargada ao produtor e declara que este deve implementar um sistema de recolha de baterias. Esta diretiva estabelece metas mínimas de coleta e reciclagem para os participantes e estipula que os fabricantes devem melhorar o desempenho ambiental de seus produtos reduzindo continuamente a concentração de substâncias perigosas.

A logística reversa pauta-se na ideia de que quem detém o maior conhecimento sobre o tratamento de tais resíduos deve ser maiormente responsável pela observação de sua destinação. No entanto, o art. 56 da PNRS esclarece que, em relação às lâmpadas fluorescentes, de vapor de sódio e mercúrio e de luz mista (inciso V) e quanto aos produtos eletroeletrônicos e seus componentes (inciso VI) a implementação da logística reversa deverá ser gradual:

Art. 56. A logística

reversa relativa aos produtos de que tratam os incisos V e VI do caput do art. 33 será implementada progressivamente segundo cronograma estabelecido em regulamento.

O artigo supracitado faz referência ao regulamento que viria posteriormente a ser o Decreto n.º 10.240/20, que estabelece normas para a implementação de sistema de logística reversa obrigatória de produtos eletroeletrônicos de uso doméstico e seus componentes, segundo consta do seu art. 4.º:

Art. 4º - O objeto deste Decreto é a estruturação, a implementação e a operacionalização de sistema de logística reversa de produtos eletroeletrônicos e seus componentes de uso doméstico existentes no mercado interno.

É importante, nesse sentido, esclarecer o conceito de “descarte”, e a respeito disso temos o inciso V do art. 3.º da referida norma:

V - descarte - ato por meio do qual consumidores e usuários domésticos dos produtos eletroeletrônicos de que trata este Decreto entregam os referidos produtos em um dos pontos de recebimento estabelecidos, para fins de logística reversa e destinação final ambientalmente adequada;

Dentre seus diversos artigos, cumpre destacar as etapas pelas quais deverão passar os produtos eletroeletrônicos descartados:

Art. 9.º Na operacionalização do sistema de logística reversa, o gerenciamento dos produtos eletroeletrônicos descartados obedecerá às seguintes etapas:

I - descarte, pelos consumidores, dos produtos eletroeletrônicos em pontos de recebimento;

II - recebimento e armazenamento temporário dos produtos eletroeletrônicos descartados em pontos de recebimento ou em pontos

de consolidação, conforme o caso;

III - transporte dos produtos eletroeletrônicos descartados dos pontos de recebimento até os pontos de consolidação, se necessário; e IV - destinação final ambientalmente adequada.

Inclusive é importante salientar que a implementação da logística reversa foi dividida em duas etapas, segundo o art. 8.º do referido diploma: a primeira fase com vigência entre 12/02/2020 e término em 31/12/2020, destinada à adaptação das empresas, primeiramente identificando sua função, organizando suas atividades e sua atuação no processo de logística reversa e a segunda com o início a partir de 01/01/2021, e vigente até a data da publicação deste artigo, visando o funcionamento da logística reversa aos produtos eletrônicos, permitindo que as empresas escolham entre um modelo coletivo ou individual de logística reversa, responsabilizando aquelas que não se adequarem às disposições do Decreto. Portanto, cumulado com os

arts. 20 e 21 da PNRS, as empresas necessitam, além de seguir as diretrizes de destinação de produtos descartados pelos consumidores (Decreto n.º 10.240/20), realizar um relatório detalhado dos resíduos sólidos gerados na atividade da empresa.

Caso não sejam observadas as disposições da PNRS, há possibilidade de responsabilização tanto na área cível (art. 51 e 52 da PNSR) quanto penal e administrativa (Lei n.º 9.605/98 e art. 225, §3.º da CRFB/88). Sem obstar a aplicação de outras penalidades, é o poluidor obrigado, independentemente da existência de culpa, a indenizar ou reparar os danos causados ao meio ambiente e a terceiros, afetados por sua atividade. Aplicam-se subsidiariamente à Lei 9.605/98 as disposições do Código Penal e do Código de Processo Penal. In verbis:

Art. 51. Sem prejuízo da obrigação de, independentemente da existência de culpa, reparar os danos causados, a ação ou omissão das pessoas físicas ou jurídicas

que importe inobservância aos preceitos desta Lei ou de seu regulamento sujeita os infratores às sanções previstas em lei, em especial às fixadas na Lei n.º 9.605, de 12 de fevereiro de 1998, que “dispõe sobre as sanções penais e administrativas derivadas de condutas e atividades lesivas ao meio ambiente, e dá outras providências”, e em seu regulamento.

Art. 52. A observância do disposto no caput do art. 23 e no § 2º do art. 39 desta Lei é considerada obrigação de relevante interesse ambiental para efeitos do art. 68 da Lei n.º 9.605, de 1998, sem prejuízo da aplicação de outras sanções cabíveis nas esferas penal e administrativa.

Em relação ao art. 52, esclarece-se que o art. 23 da PNRS trata das obrigações aos responsáveis pelo Plano de Gerenciamento de Resíduos Sólidos e o §2.º do art. 39 confere responsabilidades às

pessoas jurídicas mencionadas no art. 38, quais sejam “as pessoas jurídicas que operam com resíduos perigosos, em qualquer fase do seu gerenciamento, são obrigadas a se cadastrar no Cadastro Nacional de Operadores de Resíduos Perigosos.”. Portanto, o desrespeito ao art. 23 e § 2.º do art. 39 da PNRS incorre na pena disposta pelo art. 68 da Lei n.º 9.605/1998, qual seja:

Art. 68. Deixar, aquele que tiver o dever legal ou contratual de fazê-lo, de cumprir obrigação de relevante interesse ambiental:

Pena - detenção, de um a três anos, e multa.

Parágrafo único. Se o crime é culposo, a pena é de três meses a um ano, sem prejuízo da multa.

Ora, também o Decreto n.º 10.240/20, que estabeleceu as normas para a implementação do sistema de logística reversa reforça tais penalidades:

Art. 65. Na hipótese de descumprimento, sem justa causa, das obrigações

previstas neste Decreto, a parte infratora ficará sujeita às sanções administrativas, civis e penais previstas na legislação.

Art. 66. A responsabilidade das empresas e das entidades gestoras será aferida de forma individualizada, com a avaliação do cumprimento das respectivas obrigações, nos termos do disposto neste Decreto, observadas as competências fiscalizatórias do órgão competente do Sisnama.

Art. 67. As infrações individualizadas não implicarão responsabilidade solidária ou subsidiária.

Quanto ao tema do descarte de resíduos sólidos, assim predispõe o art. 56 da Lei n.º 9.605/98 e o inciso V do art. 54 do referido diploma:

Art. 56. Produzir, processar, embalar, importar, exportar, comercializar, fornecer, transportar, armazenar, guardar, ter em depósito ou

usar produto ou substância tóxica, perigosa ou nociva à saúde humana ou ao meio ambiente, em desacordo com as exigências estabelecidas em leis ou nos seus regulamentos: Pena - reclusão, de um a quatro anos, e multa.

§ 1º Nas mesmas penas incorre quem abandona os produtos ou substâncias referidos no caput, ou os utiliza em desacordo com as normas de segurança.

§ 1º Nas mesmas penas incorre quem:

I - abandona os produtos ou substâncias referidos no caput ou os utiliza em desacordo com as normas ambientais ou de segurança;

II - manipula, acondiciona, armazena, coleta, transporta, reutiliza, recicla ou dá destinação final a resíduos perigosos de forma diversa da estabelecida em lei ou regulamento.

§ 2º Se o produto ou a substância for nuclear ou

radioativa, a pena é aumentada de um sexto a um terço.

§ 3º Se o crime é culposo:

Pena - detenção, de seis meses a um ano, e multa.

Art. 54. Causar poluição de qualquer natureza em níveis tais que resultem ou possam resultar em danos à saúde humana, ou que provoquem a mortandade de animais ou a destruição significativa da flora:

[...]

§ 2º Se o crime:

[...]

V - ocorrer por lançamento de resíduos sólidos, líquidos ou gasosos, ou detritos, óleos ou substâncias oleosas, em desacordo com as exigências estabelecidas em leis ou regulamentos:

Pena - reclusão, de um a cinco anos.

Igualmente o Decreto n.º 6.514 de 22 de julho de 2008, que dispõe sobre as infrações e sanções administrativas ao meio ambiente, em seus artigos 62 comina:

Art. 62. Incorre nas mesmas multas do art. 61 quem:

[...]

V - lançar resíduos sólidos, líquidos ou gasosos ou detritos, óleos ou substâncias oleosas em desacordo com as exigências estabelecidas em leis ou atos normativos;

[...]

VI - deixar, aquele que tem obrigação, de dar destinação ambientalmente adequada a produtos, subprodutos, embalagens, resíduos ou substâncias quando assim determinar a lei ou ato normativo;

[...]

IX - lançar resíduos sólidos ou rejeitos em praias,

no mar ou em quaisquer recursos hídricos;

X - lançar resíduos sólidos ou rejeitos in natura a céu aberto, excetuados os resíduos de mineração, ou depositá-los em unidades inadequadas, não licenciadas para a atividade;

XI - queimar resíduos sólidos ou rejeitos a céu aberto ou em recipientes, instalações e equipamentos não licenciados para a atividade;

XII - descumprir obrigação prevista no sistema de logística reversa implementado nos termos do disposto na Lei nº 12.305, de 2010, em conformidade com as responsabilidades específicas estabelecidas para o referido sistema;

XIII - deixar de segregar resíduos sólidos na forma estabelecida para a coleta seletiva, quando a referida coleta for instituída pelo titular do serviço público de

limpeza urbana e manejo de resíduos sólidos;

[...]

XVI - deixar de atualizar e disponibilizar ao órgão municipal competente, ao órgão licenciador do Sisnama e a outras autoridades informações completas sobre a implementação e a operacionalização do plano de gerenciamento de resíduos sólidos sob a sua responsabilidade;

Importante também salientar o que dispõe o art. 61 referido na norma anterior:

Art. 61. Causar poluição de qualquer natureza em níveis tais que resultem ou possam resultar em danos à saúde humana, ou que provoquem a mortandade de animais ou a destruição significativa da biodiversidade:

Multa de R\$ 5.000,00 (cinco mil reais) a R\$ 50.000.000,00 (cinquenta

milhões de reais).

A já supracitada Resolução da Secretaria do Meio Ambiente de São Paulo (n.º 45) em seu art. 7.º prescreve as penalidades ao não cumprimento de suas normas:

Artigo 7º - O não cumprimento a esta Resolução ensejará a aplicação das penalidades previstas na legislação ambiental, em especial as da Lei Estadual nº 9.509, de 20 de março de 1997; da Lei Estadual nº 12.300, de 16 de março de 2006; do Decreto Estadual nº 54.645, de 05 de agosto de 2009, e do Decreto Federal nº 6.514, de 22 de julho de 2008, alterado pelo Decreto Federal nº 7.404, de 23 de dezembro de 2010.

Já o art. 83 do Decreto n.º 10.936/22 elenca sanções aos entes federativos que não cumprirem com os planos de resíduos sólidos tratados na PNRS. In verbis:

Art. 83. A elaboração dos planos de resíduos sólidos

de que tratam o art. 44 deste Decreto e os art. 16 e art. 18 da Lei nº 12.305, de 2010, é condição para que os Estados, o Distrito Federal e os Municípios tenham acesso a recursos da União ou por ela controlados destinados:

I - aos empreendimentos e aos serviços relacionados à gestão de resíduos sólidos; ou

II - à limpeza urbana e ao manejo de resíduos sólidos.

Portanto, diversas normas surgiram, nos últimos, visando à regulamentação da temática, o que demonstra que o ordenamento jurídico brasileiro tem avançado no âmbito do Direito Ambiental, por meio da promoção da logística reversa e a responsabilidade compartilhada aos atores que se envolvem com os produtos tecnológicos.

CONSIDERAÇÕES FINAIS

A tutela jurídica voltada à proteção do meio ambiente tem-se desenvolvido para compor uma exigência contemporânea reconhecida nacional e internacionalmente. O estudo do Direito Ambiental destina-se ao objetivo principal de proteger o meio ambiente, bem como à melhoria das condições de vida no planeta.

Nesse sentido, prevê-se que as condutas das atividades consideradas lesivas ao meio ambiente sujeitam os infratores, quer sejam pessoas físicas ou jurídicas, a sanções cíveis, penais e administrativas, independentemente da obrigação de reparar o dano causado. É a denominada “tríplice responsabilização no âmbito ambiental”.

Embasando-se na sobredita previsão constitucional é possível depreender-se que a responsabilização ambiental tem três funções precípua: a função preventiva, cuja relação principal encontra respaldo na responsabilidade administrativa; a função reparatória, a qual se respalda na responsabilidade civil; e a função repressiva, relacionando-se à responsabilidade penal.

A necessidade da tripla responsabilidade ambiental pelos danos causados ao meio ambiente decorre justamente da importância do bem jurídico meio ambiente, de modo que Direito Ambiental tem seu principal objetivo na prevenção dos danos ambientais, uma vez que a reparação destes nem sempre poderá reconstituir a degradação ambiental ocasionada.

Também se tornou claro com o exposto o quão necessário são as recentes regulamentações ao descarte de resíduos tecnológicos, visto que se tratam de produtos extremamente danosos ao meio ambiente e que, com a correta destinação, podem potencializar a reutilização dos mesmos.

Em suma, a tríplice responsabilização em relação aos danos ambientais (e especificamente aos resíduos tecnológicos) é de extrema importância para a preservação ambiental, visto que impõe aos responsáveis o correto planejamento em todos os níveis de produção e descarte de seus produtos, além de que com a responsabilidade compartilhada e a logística reversa é

possível reduzir as possibilidades de dano ambiental, integrando cada vez mais todos os sujeitos que tenham contato com tais objetos a fornecerem a correta destinação dos mesmos.

REFERÊNCIAS

AVANCI, Thiago Felipe de Souza. Acesso Internacionalizado De Direitos Fundamentais: Uma Tônica Inaugurada Pela Proteção Ambiental. *Opinião Jurídica*, vol. 12, núm. 24, julio-diciembre, 2013, pp. 69-85. Universidad de Medellín, Colombia.

AVANCI, Thiago Felipe de Souza. *Sujeição de Direitos, Meio Ambiente e Antropocentrismo Alargado*. R. Opin. Jur., Fortaleza, ano 15, n. 21, p.177-197, jul./dez. 2017.

AVANCI, Thiago Felipe de Souza. A reserva legal como instrumento de efetividade da proteção da biodiversidade. *Revista do Curso de Direito da FSG*, ano 3, n. 5, jan./jun. 2009.

ANTUNES, Paulo de Bessa. *Direito Ambiental*. 12. ed. Rio de Janeiro: Editora Lúmen Júris, 2009, p. 254.

ARRUDA, Carmen Silvia Lima de. Princípios do Direito Ambiental. *Revista CEJ*, Brasília, Ano XVIII, n. 62, p. 96-107, jan./abr. 2014. Disponível em: <[\[revcej/article/viewFile/1864/1817\]\(http://www.jf.jus.br/ojs2/index.php/revcej/article/viewFile/1864/1817\)>. Acesso em: 29 Nov. 2020.](http://www.jf.jus.br/ojs2/index.php/</p></div><div data-bbox=)

AZEVEDO, Ana Lúcia. Acidente em Mariana é o maior da História com barragens de rejeitos. *O Globo*. 17 de novembro de 2015. Disponível em: <<http://oglobo.globo.com/brasil/acidente-em-mariana-o-maior-da-historia-com-barragens-de-rejeitos-18067899>>. Acesso em: 19 Nov. 2020.

BALDINI, Luciano. *Reparação ambiental pro natura*. MPMG Jurídico Especial • 1. 2020. Disponível em: <<https://www.mpmg.mp.br/lumis/portal/file/file-Download.jsp?fileId=8A91CFA942729E930142998EFF7066B8>>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

BRASIL. Constituição da República Federativa do Brasil de 1988. Disponível em: <http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/constituicao/constituicao.htm>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

BRASIL. Lei nº 6.938, de 31 de agosto de 1981. Dispõe sobre a Política Nacional do Meio Ambiente, seus fins e mecanismos de formulação e aplicação, e dá outras providências. Brasília/DF: Planalto, 1981.

CAMARA, João Batista Drummond. Governança ambiental no Brasil: ecos do passado. *Rev. Sociol. Polit.*, Curitiba, v. 21, n. 46, p. 125-146, June 2013. Disponível em: <http://www.scielo.br/scielo.php?script=sci_arttext&d=S0104=44782013000200008-&lng=en&nrmiso>. Acesso em: 29 Nov. 2020. <https://doi.org/10.1590/S0104-44782013000200008>.

CASTRO, Fábio de. Rio+20: Agenda Científica na Pauta. Agência FAPESP. 14 de maio de 2012. Disponível em: <[https://www.ambienteenergia.com.](https://www.ambienteenergia.com.br/index.php/2012/05/rio20-agenda-cientifica-na-pauta/19233/)

[br/index.php/2012/05/rio20-agenda-cientifica-na-pauta/19233/](http://www.ambienteenergia.com.br/index.php/2012/05/rio20-agenda-cientifica-na-pauta/19233/)>. Acesso em: 19 Nov. 2020.

CHIUVITE JÚNIOR, Mario. *Responsabilidade Civil*. 2009.

CIELO, Patrícia Fortes Lopes Donzele et al. Uma leitura dos princípios da prevenção e da precaução e seus reflexos no Direito Ambiental. *Revista CEPPG – Nº 26 – 1/2012*. p. 196-207. Disponível em: <http://www.portalcatalao.com/painel_clientes/cesuc/painel/arquivos/upload/temp/a3ccfaf6c2acd18f4fcef-f16c4cd0860.pdf>. Acesso em: 28 Nov. 2020.

COSTA, Jessica Machado et al. Lançando redes: semeando oportunidade para o agronegócio. *Revista Extensão em Foco | v.3 | n.1 | p. 145-158*. 2015. Disponível em: <www.periodicosuniarp.com.br/extensao/issue/download/38/6>

DIAS, Jose de Aguiar. *Da Responsabilidade Civil*. 12. ed., rev. atual. de acordo com o Código Civil de 2002, 2. tiragem / aumentada por Rui Berford Dias. 2012.

DINIZ, Maria Helena. *Dicionário Jurídico*. Volume 1 – A-C. São Paulo: Saraiva, 2017.

DULLIUS, Tiago Luís. *Análise da Logística Reversa de resíduos eletroeletrônicos em assistências técnicas na cidade de Lajedo-RS*. 2016. Disponível em: <<https://www.univates.br/bdu/handle/10737/949>>. Acesso em: 10 Nov. 2020.

EDDINE, Siomara Cador. *Tutela jurídica do meio ambiente: a quantificação do dano ambiental e sua importância para a construção e desenvolvimento de sociedades sustentáveis*. 2009. 153 f. Dissertação (Mestrado em Direito) – Programa de Pós-graduação,

Pesquisa e Extensão em Direito, Pontifícia Universidade Católica do Paraná – PUCPR, Curitiba, 2009. Disponível em: <<http://www.dominiopublico.gov.br/download/teste/arqs/cp086241.pdf>>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

FERNANDES, Paulo Victor. Impacto Ambiental: Doutrina e Jurisprudência. São Paulo: Editora Revista dos Tribunais, 2005, p. 40.

FIGUEIRA, Ariane C. Roder. Atuação diplomática brasileira nas negociações internacionais do meio ambiente. In: 3º ENCONTRO NACIONAL ABRI 2011, 3., 2011, São Paulo. Proceedings online... Associação Brasileira de Relações Internacionais Instituto de Relações Internacionais – USP. Disponível em: <http://www.proceedings.scielo.br/scielo.php?script=sci_arttext&pid=MSC000000122011000100028&lng=en&nrm=abn>. Acesso em: 19 Nov. 2020.

FIORILLO, Celso Antonio Pacheco Curso de direito ambiental brasileiro. 14. ed. rev., amp. e atual. em face da Rio+20 e do novo

“Código” Florestal — São Paulo : Saraiva, 2013.

FIORILLO, Celso Antônio Pacheco. Curso de Direito Ambiental Brasileiro. 11. ed. rev., atual. e ampl. São Paulo: Editora Saraiva, 2010, p. 111-112.

FOGANHOLO, Rafael et al. Estudo sobre o projeto carbono neutro a partir da responsabilidade social: o caso da empresa Natura Cosméticos. UNINGÁ Review, v. 7, n. 1, 2011. Disponível em: <https://www.mastereditora.com.br/periodico/20130803_1634152.pdf>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

FREITAS, Tenille Gomes. Dano moral. Direito Virtual. 2007. Disponível em: <<http://www.direitovirtual.com.br/artigos.php?details=1&id=145>>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

GAGLIANO, Pablo Stolze; PAMPLONA FILHO, Rodolfo. Manual de Direito Civil: volume único. São Paulo: Saraiva, 2017.

GONÇALVES, Carlos Roberto. Responsabilidade Civil. 14. ed. São Paulo: Saraiva, 2012.

HARTMANN, Ivar Alberto Martins. O princípio da precaução

e sua aplicação no direito do consumidor: dever de informação. Direito & Justiça. Revista de Direito da PUCRS, v.38, n. 2 (2012). Disponível em: <<http://revistaseletronicas.pucrs.br/ojs/index.php/fadir/article/view/12542>>. Acesso em: 29 Nov. 2020.

JAHN, Marcela Camargo Savonitti. A competência legislativa no âmbito do direito do consumidor: análise de casos de legislações municipais à luz do texto constitucional. Monografia de Conclusão de Curso (Especialização em Direito do Consumidor) – Faculdade de Direito, Universidade Federal do Rio Grande do Sul – UFRGS, Porto Alegre, 2015. Disponível em: <<http://docplayer.com.br/47679156-Universidade-federal-do-rio-grande-do-sul-faculdade-de-direito-pos-graduacao-lato-sensu-curso-de-especializacao-em-direito-do-consumidor.html>>. Acesso em: 10 Nov. 2020.

JERÓNIMO, António José Rosendo. Turismo Sostenible: Situación Actual y Perspectivas: un Turismo Sostenible en el Algarve. 2015. 329 f. Tesis Doctoral.

Departamento de Arte y Ciencias del Territorio, Cáceres (Portugal), 2015. Disponível em: <<http://docplayer.com.br/18683678-Turismo-sostenible-situacion-actual-y-perspectivas-un-turismo-sostenible-en-el-algarve.html>>. Acesso em: 10 Nov. 2020.

LEITE, José Rubens Morato; FERREIRA, Maria Leonor Paes Cavalcanti. Reparação do Dano Moral na Perspectiva da Jurisprudência mais Recente do STJ: Consolidação de um Direito Pós-Moderno. In: PHILIPPINI JUNIOR, Arlindo; FREITAS, Vladimir Passos de; SPÍNOLA, Ana Luiza Silva. (Ed.). Direito ambiental e sustentabilidade. Barueri, SP: Manole, 2016. p.786.

LEUZINGER, Márcia Dieguez; CUREAU, Sandra. Direito ambiental. Imprensa: Rio de Janeiro, Elsevier, Campus, 2008.

MACHADO, Paulo Affonso Leme Direito Ambiental Brasileiro. 22. ed. rev. ampl. atual. São Paulo: Malheiros, 2014.

MILARÉ, Edis. Direito do meio ambiente. 11. ed. São Paulo: Revista dos Tribunais, 2018.

NERY JUNIOR, Nelson; NERY, Rosa Maria de Andrade. Código de Processo Civil Comentado Legislação Processual Civil Extravagante em Vigor. 16. ed. São Paulo: Editora Revista dos Tribunais, 2016.

PADILHA, Norma Sueli. O equilíbrio do meio ambiente do trabalho: direito fundamental do trabalhador e de espaço interdisciplinar entre o direito do trabalho e o direito ambiental. Rev. TST, Brasília, vol. 77, nº 4, out/dez 2011.

PREVIDELLI, José Eduardo Aidikaitis. Dano moral indenizável decorrente de efetiva lesão do direito

fundamental da personalidade. AJURIS escola superior da magistratura. Curso de preparação à magistratura. Porto Alegre, 2006. Disponível em: <<http://www.escoladaajuris.org.br/phl8/arquivos/TC000015.pdf>>. Acesso em: 29 Nov. 2020.

REICHARDT, Fernanda Viegas; SANTOS, Mayara Regina Araújo dos. (In)eficácia do Princípio de Precaução no Brasil. Estud. av., São Paulo, v. 33, n. 95, p. 259-270, Jan. 2019. Disponível em: <http://www.scielo.br/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S0103-40142019000100259&lng=en&nrm=iso>. Acesso em: 20 Nov. 2020. <https://doi.org/10.1590/s0103-4014.2019.3395.0017>>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

REIS, Marcelo dos. ICMS Ecológico como Instrumento de Proteção Ambiental. Dissertação (Mestrado em Direito). Marília/SP: UNIMAR, 2011. 146p. Disponível em: <www.unimar.br/pos/trabalhos/arquivos/A095EBF94AC7513D8D34417014D1E1EE.pdf>. Acesso em: 10 Nov. 2020.

SILVA, Carina Goulart da; BRAUNER, Maria Claudia Crespo. A tríplice responsabilidade ambiental e a responsabilidade penal da pessoa jurídica. JURIS, Rio Grande, v. 26: p. 71-87, 2016. Disponível em: <<http://repositorio.furg.br/handle/1/7657>>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

SILVA, Sandra Sereide Ferreira da; RAMALHO, Ângela Maria Cavalcanti; LACERDA, Cícero de Sousa; SALES, José Tarcísio de Azevedo. Meio ambiente, resíduos dos serviços de saúde e a interconexão com a legislação ambiental. In: Âmbito Jurídico, Rio Grande, XV, n. 107, dez 2012. Disponível em:

<http://www.ambito-juridico.com.br/site/?n_link=revista_artigos_leitura&artigo_id=12544>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

SIRVINSKAS, Luís Paulo. Manual de Direito Ambiental. 11. ed. São Paulo: Saraiva, 2013.

STJ, 2ª Turma, REsp 650.728/SC, Rel. Min. Herman Benjamin, j. 23/10/2007, DJe 02/12/2009.

TANUS, Thaisa Toscano; LUNARDI, Elder Antônio. A Tríplice Responsabilidade Ambiental no Brasil e na Alemanha: o Caso Mariana – Samarco e o Caso Dieselgate – Volkswagen/ The Environmental Threefold Task Liability in Brazil and in Germany: the Mariana Case – Samarco and the Dieselgate Case – Volkswagen. *Brazilian Journal of Development (BJD)* Vol 6, No 1 (2020). Disponível em: <<http://www.brazilianjournals.com/index.php/BRJD/article/view/6408>>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

UECKER, Cinara Tais. Gestão Ambiental: um estudo em instituições financeiras. 2011. 73 f. Trabalho de Conclusão de Curso (Especialização em Controladoria e Gestão Empresarial) – Programa de

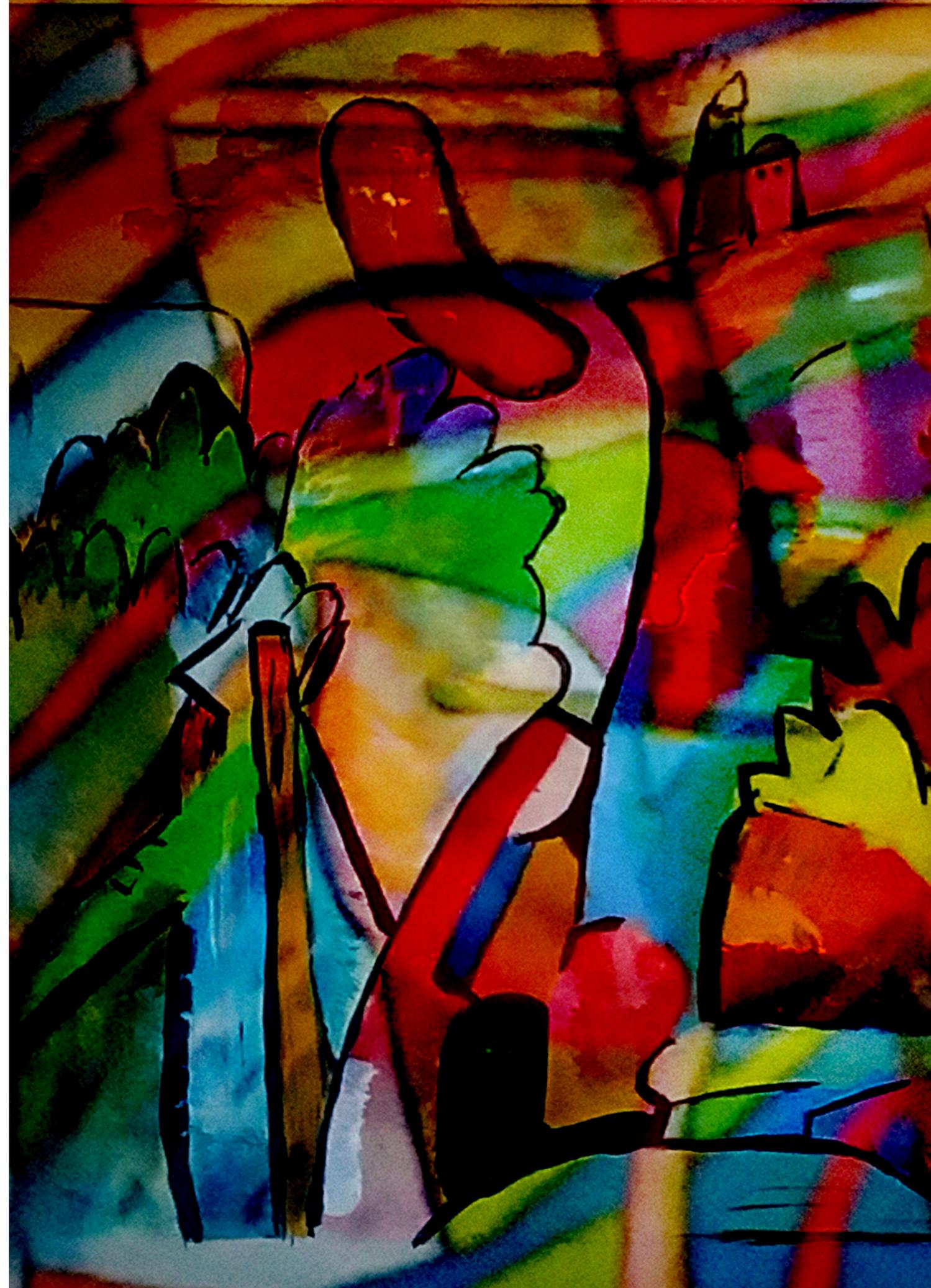
Pós-Graduação Lato Sensu em Controladoria e Gestão Empresarial, Departamento de Ciências Administrativas, Contábeis, Econômicas e de Comunicação, Universidade Regional do Noroeste do Estado do Rio Grande do Sul – UNIJUÍ, Ijuí – RS, 2011. Disponível em: <<http://bibliodigital.unijui.edu.br:8080/xmlui/handle/123456789/475>>. Acesso em: 10 Nov. 2020.

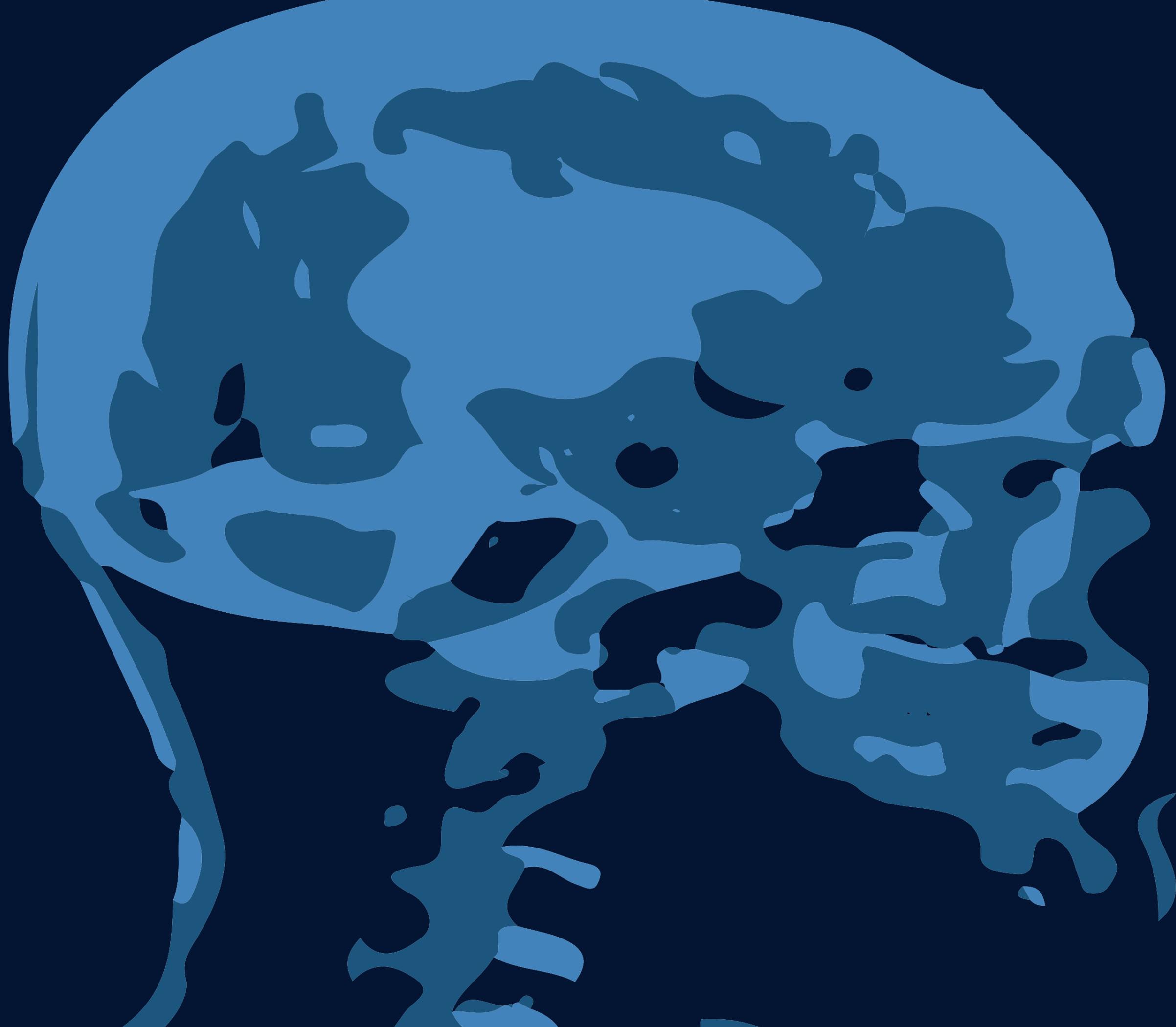
VENOSA, Silvio de Salvo. Responsabilidade Civil. Carta Forense (Entrevista). 2009. Disponível em: <<http://www.cartaforense.com.br/conteudo/entrevistas/responsabilidade-civil/3463>>. Acesso em: 20 Nov. 2020.

NOTAS

1. Graduação em Direito pela Universidade de São Paulo. Mestrando em Filosofia e Teoria Geral do Direito pela Universidade de São Paulo. Servidor concursado da Câmara Municipal de São Vicente, SP. rodriguesmonteiro.advogado@gmail.com. <https://orcid.org/0000-0003-4153-9929>.

2. Pesquisador do Grupo Regimes e Tutelas Constitucionais, Ambientais e Internacionais da Universidade Católica de Santos (UNISANTOS). Graduação em Direito. Pós-graduação em Direito Público. Pós-graduação em Direito Previdenciário. Mestre em Direito Ambiental pela Universidade Católica de Santos, SP. Doutorando em Direito Ambiental Internacional pela Universidade Católica de Santos, SP. Procurador Geral, servidor concursado, da Câmara Municipal de São Vicente. nelsonflavio@unisantos.br. <https://orcid.org/0000-0002-6493-7498>.





DIREITO E TECNOLOGIA: RESPONSABILIDADE CIVIL DA INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL E SUAS RELAÇÕES DE CONSUMO SOB O CÓDIGO DE DEFESA DO CONSUMIDOR

LAW AND TECHNOLOGY: CIVIL LIABILITY OF
ARTIFICIAL INTELLIGENCE AND ITS CONSUMER
RELATIONS UNDER THE CODE OF CONSUMER
PROTECTION

RAFAEL SOUZA S. SILVA, LL.B¹.



RESUMO: Este trabalho visa estabelecer um diálogo entre As novas tecnologias baseadas na Inteligência Artificial (IA), aplicadas a serviços - inclusive no judiciário, com a legal labs e os polêmicos algoritmos, aos produtos que passamos a consumir em busca de mais conforto, por vezes, também nos colocam em risco. É o caso dos carros elétricos e autônomos fabricados

pela empresa norte-americana Tesla. Em função dos acidentes relatados tanto com os carros dirigidos por inteligência artificial, sem a participação humana, como com as baterias de lítio-íon usadas nestes veículos, as perguntas que surgem são: qual o amparo legal para as vítimas dos carros que utilizam a IA no piloto automático? De quem é a responsabilidade civil? Da empresa

fabricante do produto? De quem o utiliza? A constatação de que, a cada dia, mais e mais, a IA está em nossas vidas, nos leva à necessidade de questionar: necessitamos de uma regulação que iniba a irresponsabilidade daqueles que desenvolvem tecnologia para seus produtos e que ampare os consumidores? Ou nossa legislação é suficiente para as novas tecnologias? Ao mesmo tempo, a

regulação jurídica não pode coibir a inovação trazida pelo desenvolvimento das novas tecnologias. A busca deste equilíbrio é um desafio que, creio, interessa a todos, em geral. Daí a escolha deste tema.

Palavras-chave: Inteligência artificial; Carros autônomos; Tesla; Responsabilidade Civil; Consumidores.

ABSTRACT: This work aims to establish a dialogue between The new technologies based on Artificial Intelligence (AI), applied to services - including the judiciary, with legal labs and controversial algorithms, to the products we start to consume in search of more comfort, sometimes also put us at risk. This is the case of electric and autonomous cars manufactured by

the American company Tesla. Due to the accidents reported both with cars driven by artificial intelligence, without human participation, and with the lithium-ion batteries used in these vehicles, the questions that arise are: what is the legal support for victims of cars using AI on autopilot? Whose civil liability is it? From the company that manufacturer the product? Who do you

use it from? The realization that, every day, more and more, AI is in our lives, leads us to the need to question: do we need a regulation that inhibits the irresponsibility of those who develop technology for their products and that sustain scares consumers? Or is our legislation sufficient for new technologies? At the same time, legal regulation cannot curb the innovation brought about by the development of new technologies. The pursuit of this balance is a challenge that, I believe, interests everyone in general. Hence the choice of this theme.

Keywords: Artificial intelligence; Autonomous cars; Tesla; Liability; Consumers.

INTRODUÇÃO
A inteligência artificial (IA) significa um sistema ou um mecanismo capaz de tomar decisões autônomas, baseadas em softwares criados por humanos, que deveriam aumentar as possibilidades de sucesso do resultado. Enquanto as tecnologias disruptivas estão ainda em desenvolvimento, o consumidor, muitas vezes, se expõe a riscos físicos, materiais e morais em função da IA. Estas tecnologias são muito novas e, portanto, há uma carência de trabalhos ou de jurisprudência sobre a responsabilidade civil por danos causados pelo uso da IA relações de consumo.

Para tratar da responsabilidade civil no que tange aos carros elétricos e autônomos, dotados de IA, fabricados pela empresa norte-americana Tesla, com o propósito de reduzir um trânsito menos caótico nos grandes centros urbanos, mais seguro para os passageiros, trazendo também benefícios ambientais. Por enquanto, os relatos

de acidentes com os carros da Tesla e suas baterias se sucedem e há um grande debate sobre a responsabilidade civil quando se trata de inteligência artificial aplicada aos produtos e serviços.

Há alguns meses, foi publicado, em vários veículos de comunicação, entre eles no site Poder 360, que a empresa norte-americana Tesla Inc. obteve um lucro de um bilhão, cento e quarenta milhões de dólares no segundo trimestre de 2021. Isto representa um crescimento de novecentos e noventa e oito por cento, comparado ao mesmo período de 2020. A empresa, com este desempenho, passou a ter uma receita total de onze bilhões, novecentos e cinquenta e oito milhões de dólares.

E o que faz esta empresa norte-americana? Fabrica e vende carros elétricos de alto desempenho, superluxuosos; produz componentes para motores e transmissão



de veículos elétricos; desenvolve produtos à base de baterias carregadas com energia solar e eólica, além de baterias para armazenar estas energias em grande escala e também cria tecnologia para carros autônomos. Só do modelo Y, um dos carros da Tesla, foram vendidas 199 mil unidades, no segundo trimestre de 2021, em vários países do mundo, inclusive no Brasil. Este é um carro elétrico e autônomo, ou seja, em muitos momentos, a empresa promete que o motorista não precisa dirigir.

Ao mesmo tempo em que fatura bilhões de dólares, crescem as reclamações contra alguns produtos da Tesla. Há uma série de acidentes envolvendo os carros autônomos fabricados pela empresa. As baterias de lítio-íon usadas para armazenar energia solar e eólica, utilizadas também nos carros elétricos e autônomos da Tesla, já explodiram gerando incêndios de grandes

proporções. Tanto os acidentes com os carros quanto com as baterias deixaram vítimas.

Os consumidores e desenvolvedores de tecnologias tão novas encontram respaldo no Direito? Se um carro autônomo provoca um acidente, a empresa fabricante tem responsabilidade civil sobre os danos materiais e morais causados? Nossos diplomas já são suficientes para regular estas situações novas ou necessitamos de normas mais específicas para a inteligência artificial?

1. ACIDENTES PROVOCADOS PELA TECNOLOGIA DE IA DA TESLA

De acordo com o site Poder 360 em 2012, a Tesla Inc. lançou apressadamente seu Modelo S, o primeiro carro do mercado totalmente elétrico. Fontes da própria montadora, do bilionário Elon Musk², gerando um impacto altíssimo na indústria automotiva com o impacto das vendas de seus veículos, i.e, um faturamento de bilhões no trimestre de 2021.

Em 2015, a Tesla colocou no

mercado os primeiros carros com sistema de direção autônomo. Já em 2016, um acidente com um carro da empresa deixou uma vítima fatal. Foi registrado na Flórida. O carro estava com o piloto automático ligado chocou-se contra um veículo de cor branca porque o confundiu com as nuvens e, por isso, não acionou os freios.³

Em janeiro de 2018, de acordo com reportagem da agência de notícias Reuters⁴, Robin Geoulla, proprietário de um carro da Tesla, disse a um investigador da Junta Nacional de Segurança em Transporte dos EUA (NTSB) que estava com o piloto automático ligado quando seu carro bateu na parte traseira de um caminhão de bombeiros estacionado numa rodovia interestadual da Califórnia. Em 2019, também na Flórida, aconteceu outro acidente fatal. Um carro da Tesla se chocou com um trailer quando estava no piloto automático. As investigações concluíram que as mãos o motorista não estava no volante antes do choque.

No início de 2021, o portal de tecnologia “Olhar Digital”⁵

noticiou que um carro Modelo Y da Tesla se envolveu em um acidente com um caminhão, em Detroit nos EUA. O carro estaria com o piloto automático ligado quando avançou o sinal vermelho e se chocou contra um caminhão. O carro chegou a ser arrastado por alguns metros. O casal, que estava no veículo, foi levado a um hospital em estado gravíssimo. Uma das hipóteses levantadas é que o carro confundiu a luz do farol com a da lua. Poético, mas trágico.

A partir daí, esta automação dos carros da Tesla vem sendo, cada vez mais, colocada em dúvida quanto à segurança oferecida. Em fevereiro de 2021, foram registrados, só nos EUA, mais dois acidentes com carros da Tesla: um no Texas e outro em Michigan. Nos dois casos, os carros se chocaram contra veículos policiais parados numa rodovia.

A polícia afirma que, em pelo menos um dos acidentes, o piloto automático estava em funcionamento. Até março deste ano, a Administração Nacional de Segurança de

Tráfego Rodoviário dos Estados Unidos (NHTSA) já estava com 23 investigações em andamento sobre acidentes com carros da Tesla, segundo a Revista Exame⁶.

E o site UOL⁷ informa que nos EUA 33 equipes especiais de investigação foram deslocadas para analisar os acidentes da Tesla envolvendo 11 mortes nos quais sistemas avançados de assistência ao motorista estariam em uso.

Os carros da Tesla usam câmeras e um software chamado Full Self-Driving (direção totalmente autônoma). Mas, de acordo com as investigações sobre os acidentes, a tecnologia das câmeras da Tesla é afetada pela escuridão e pelo brilho do sol, por chuva forte, neve e neblina, dizem especialistas e executivos da indústria. A agência de notícias Reuters informa que outras montadoras concorrentes usam um hardware mais caro, radares e sensores potentes, além de câmeras.

O site Poder 360⁸ conta ainda que, no final de junho deste ano, a Tesla fez um recall de 285 mil unidades de seus carros, que circulam na China, produzidos na fábrica

da Tesla em Xangai, em função da ferramenta piloto automático. Simplesmente, ao tocar no câmbio ou mudar de marcha, o piloto automático é ativado e isto pode acelerar acidentalmente o carro, de acordo com a Administração Estatal de Regulamentação do Mercado da China.

A Tesla afirma que com o software Full Self-Driving, os carros que fabrica podem reconhecer os veículos no entorno, parar em semáforos, frear em situações que assim o exigem, reconhecer placas de trânsito, mudar de faixa e estacionar automaticamente. Só que não ou só que ainda não.

Diante do exposto sobre os acidentes causados pela IA dos veículos automatizados, conceitua o juriconsulto Mario Figueiredo, em seu livro “Inteligência Artificial e Responsabilidade Civil”, afirma que:

[...] veículos autônomos, segundo argumentam as empresas responsáveis pelo seu desenvolvimento, tendem a reduzir os danos, mas como demonstram fatos ocorridos

em situações de teste, podem vir a produzi-los sem que se tenha ainda segurança a respeito não só das formas e dimensões dos danos, mas, sobretudo, do correto enquadramento legal que deverá ser buscado.⁹

Conforme o entendimento acima, iremos abordar uma parte importante que insere in concreto, a efetivação de uma responsabilização Civil sobre a utilização de IA e sua responsabilidade, aplicando o instrumento para entendermos esse novo conceito da aplicabilidade da norma jurídica, conforme veremos a seguir.

2. A RESPONSABILIDADE CIVIL E A INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL

Em nosso ordenamento jurídico apenas pessoas físicas ou jurídicas são titulares de direitos e podem contrair obrigações. A inteligência artificial não é vista como detentora de personalidade jurídica e, sendo assim, ainda não pode ser

responsabilizada civilmente por atos que colocam em risco os seus usuários. Ainda é difícil responder se os atos praticados por sistemas automáticos de inteligência artificial, às vezes, imprevisíveis até mesmo para o desenvolvedor da tecnologia ou para o proprietário do produto poderiam resultar em reparação civil quando causam danos. Stolze nos ensina:

A noção jurídica de responsabilidade pressupõe a atividade danosa de alguém que, atuando a priori ilícitamente, viola uma norma jurídica (legal ou contratual), subordinando-se, dessa forma, às consequências do seu ato (obrigação de reparar). Observa-se então, que a responsabilidade civil é a consequência jurídica pelo descumprimento de uma obrigação, que possa ser de natureza contratual, ou seja, a violação de um acordo pré-estabelecido; ou ainda, extra-contratual, que é a violação do dever legal de cuidado,

uma violação social.¹⁰

Pode-se, então, processar um piloto automático? Vejamos o que diz Maria Helena Diniz:

A responsabilidade civil é a aplicação de medidas que obriguem alguém a reparar dano moral ou patrimonial causado a terceiros em razão de ato do próprio imputado, de pessoa por quem ele responde, ou de fato de coisa ou animal sob sua guarda (responsabilidade subjetiva), ou, ainda, de simples imposição legal (responsabilidade objetiva).¹¹

No Brasil, quase não há doutrina quando se trata da responsabilidade civil e IA. Tampouco há jurisprudência ou leis que se refiram especificamente à responsabilidade civil por danos gerados pela inteligência artificial, ou seja, nas consequências da utilização da IA.

No entanto, há leis para o desenvolvimento tecnológico e científico: Lei 10.973/04, Lei

11.196/2005, Lei n. 12.965/2014, Lei 13.243/16 e a LGPD Lei n. 13.709, de 14 de agosto de 2018. Todas focam nos incentivos à inovação, no Marco Civil da Internet, no novo Marco Tecnológico e, a mais recente, na proteção de dados.

Na Constituição Federal de 88, os artigos. 218 e 219 também se relacionam à inovação tecnológica. Mas não há qualquer lei, nem artigo da CF que trate especificamente da responsabilização civil por prejuízos causados pelo uso da inteligência artificial.

O Código Civil de 2002¹² trata de responsabilidade civil no Título IX do Livro das Obrigações, entre os artigos. 954 e 972., fazendo remissão aos artigos. 186 e 187. no caput do artigo. 927. em que se refere mais à responsabilidade civil extracontratual, extranegocial ou aquiliana.

O artigo. 927. parágrafo único do Código Civil de 2002 apresenta uma cláusula geral de responsabilidade objetiva genérica prevendo que, “aquele que desenvolve atividade essencialmente perigosa deve arcar com os danos inerentes a sua

atividade, sem necessidade de comprovação de culpa”.

Também o Código de Defesa do Consumidor, nos artigos. 12, 14 e 18., se debruça sobre a responsabilidade objetiva dos autores do dano baseado na teoria do risco da atividade, especialmente, quando esta for passível de causar prejuízos a terceiros.

Art. 12. O fabricante, o produtor, o construtor, nacional ou estrangeiro, e o importador respondem, independentemente da existência de culpa, pela reparação dos danos causados aos consumidores por defeitos decorrentes de projeto, fabricação, construção, montagem, fórmulas, manipulação, apresentação ou acondicionamento de seus produtos, bem como por informações insuficientes ou inadequadas sobre sua utilização e riscos.

§ 1º O produto é defeituoso quando não oferece a segurança que dele legitimamente se espera, levando-se

em consideração as circunstâncias relevantes, entre as quais:

I- sua apresentação;

II- o uso e os riscos que razoavelmente dele se esperam;

III- a época em que foi colocado em circulação.

§ 2º O produto não é considerado defeituoso pelo fato de outro de melhor qualidade ter sido colocado no mercado.

§ 3º O fabricante, o construtor, o produtor ou importador só não será responsabilizado quando provar:

I- que não colocou o produto no mercado;

II- que, embora haja colocado o produto no mercado, o defeito inexiste;

III- a culpa exclusiva do consumidor ou de terceiro.¹³

Portanto, pela ótica

consumerista, para além do Código Civil que se dedica às relações privadas não alcançadas pelas relações de consumo, está o Código de Defesa do Consumidor, que talvez possa ser aplicado à inteligência artificial em geral e, no caso em tela, para os carros autônomos da Tesla que circulam no Brasil. Será? Muitos operadores do Direito ainda se perguntam se é possível a aplicação do CDC para responsabilizar objetivamente o fabricante de um carro autônomo.

De acordo com o CDC, as pessoas jurídicas que desenvolvem atividades de risco para os consumidores, poderiam ser responsabilizadas objetivamente pelos prejuízos materiais e morais causados. Mas será que isto se aplica aos carros autômatos? Aqui surge uma dificuldade: quanto maior a autonomia do produto que utiliza a IA, menor a chance de responsabilizar as pessoas jurídicas que o fabricam e desenvolvem, pelo menos, com a legislação que temos hoje.

Nesse sentido entende Christine Albiani em seu artigo: “Responsabilidade Civil e Inteligência

artificial”, explica:

No direito consumerista brasileiro temos como regra geral a responsabilidade civil objetiva daqueles envolvidos com o fornecimento de um produto ou serviço que ocasionou algum dano ao consumidor. A noção de defeito que caracteriza essas hipóteses baseia-se na ideia de legítima expectativa de segurança. [...] Corroborando com essa proteção, o art. 8º (do CDC) estipula que produtos e serviços colocados no mercado de consumo não devem acarretar riscos aos consumidores, exceto os considerados normais e previsíveis em decorrência da sua natureza ou fruição – o que pode ser considerado um conceito extremamente aberto a ser delimitado pelo operador do direito [...] um ponto muito delicado quando se trata de inteligência artificial, porque considerando a sua capacidade de acumular

experiências e dela extrair aprendizados, há possibilidade de que ao agir autonomamente a ferramenta pratique atos não cogitados pelo seu fabricante e/ou programador.¹⁴

Christine, em seu artigo, ainda alerta para o fato de que, caso se entenda que o fornecedor do produto com IA não tem como prever os riscos, uma vez que a autoaprendizagem seja intrínseca ao produto e que os resultados alcançados não sejam previsíveis, se poderia arguir o risco do autoaprendizado do produto com IA para afastar a responsabilidade do fabricante ou proprietário de tecnologias dotadas de inteligência artificial. Christine lembra que:

[...] existem casos excepcionais em que o CDC (art. 12, §3º) prevê a não responsabilização do fabricante, destacando-se a culpa exclusiva do consumidor ou de terceiro, podendo ser utilizada como excludente de

responsabilidade do fornecedor ou desenvolvedor do produto que utiliza inteligência artificial. Além dessa excludente, indica-se outra aplicável à responsabilidade objetiva que também rompe o nexo casual, sendo o caso fortuito, fato inevitável que se mostra como causa necessária para a ocorrência do dano. [...] Outra situação a ser solucionada é a que envolve apenas pessoas físicas, já que há, como regra, a aplicação da responsabilidade subjetiva. Dessa forma, uma vez não demonstrada a culpa de uma das partes no dano ocasionado em razão do uso de inteligência artificial, a vítima não será indenizada pelos prejuízos sofridos e, portanto, o dano ficaria sem reparação. desenvolvem, pelo menos, com a legislação que temos hoje.¹⁵

Foi buscando encontrar respostas para saber de quem é a responsabilidade por danos causados

pela IA que o Parlamento Europeu, em fevereiro de 2017¹⁶, se antecipou e baixou uma resolução indicando alguns caminhos. Resolução esta que se tornou uma bússola não só para o Brasil, mas para diversos países.

Sobre esta resolução, Chiara de Teffé¹⁷ em seu artigo: “Quem responde pelos danos causados pela IA?” relata que o parlamento sugeriu, entre outras coisas, que se estabeleça um seguro obrigatório para os veículos autônomos, conforme já acontece com os carros tradicionais que, no caso da IA deveria considerar todos os elementos potenciais da cadeia de responsabilidade.

Recomendou também que, seja qual for a solução jurídica aplicável à responsabilidade civil pelos danos causados por robôs, em caso de danos não patrimoniais o instrumento legislativo não deverá limitar o tipo ou a extensão dos danos a indenizar nem as formas de compensação à parte lesada, pelo simples fato de os danos terem sido provocados por um agente não humano.

Considerou-se que, quanto

maior for a capacidade de aprendizagem e autonomia do robô e quanto mais longo for seu treinamento, maior seria a responsabilidade de quem o treinou e que, pelo menos na fase atual da tecnologia que utiliza AI, a responsabilidade deve ser imputada a um ser humano e não a um robô.

Mas a resolução traz também a sugestão de que poderia ser aplicada a personalidade eletrônica aos casos em que os produtos que usam IAM tomassem decisões autônomas ou interagissem com terceiros de forma independente. Mas é plausível questionar se houve culpa por parte da IA para atrair sua responsabilidade?

No Brasil, está tramitando no Congresso Nacional um Projeto de Lei que cria o Marco Legal para o uso da inteligência artificial. É o PL 21/2020¹⁸ de autoria do deputado Eduardo Bismarck (PDT-CE). O autor do projeto explica que o objetivo é dotar o país de uma legislação que, ao mesmo tempo, estimule a IA e proteja os cidadãos do mau uso dela.

O texto apresentado prevê a

figura do agente de IA, que pode ser tanto o que desenvolve e implanta um sistema de IA (agente de desenvolvimento), como o que opera (agente de operação). De acordo com o portal de notícias da Câmara federal, os agentes de inteligência artificial terão uma série de deveres, como responder, legalmente, pelas decisões tomadas por um sistema de inteligência artificial e assegurar que os dados utilizados respeitem a Lei Geral de Proteção de Dados (LGPD).

O PL 21/2020 já está no Senado Federal. Um ótimo sinal de que também no Brasil estamos preocupados em regular as interações entre humanos e inteligência artificial. Para encerrar, concatenando tudo o que foi exposto, Efig em seu artigo: “O uso dos carros autônomos, seus riscos e perigos jurídicos”, que resume com maestria nossa esperança:

[...] através da soma das propostas sugeridas e superado o período de amadurecimento da tecnologia, os riscos atuais poderão ser

compensados no futuro por uma série de benefícios sob o ponto de vista econômico, social e ambiental, eis que a promessa mais desejada e esperada dos carros autônomos é a de evitar acidentes, danos, lesões e mortes no trânsito através da condução por inteligência artificial.¹⁹

Diante deste conceito, aguardaremos o desfecho da responsabilidade civil numa perspectiva que possa ser ao mesmo tempo tendo uma conclusão referente ao tratamento sobre a utilização da IA como forma de consumo, e também a proteção da sociedade num todo, no que tange aos limites impostos para que IA não saia de controle.

CONCLUSÃO

Pelo exposto, ainda há um longo caminho a percorrer para que a legislação seja efetiva no que tange à inteligência artificial aplicada a produtos e serviços, cada vez mais presentes em nosso dia a dia. Por enquanto, não há uma resposta definitiva em nosso ordenamento

chegaremos a atribuir à máquina uma personalidade jurídica autônoma, conforme indicou a Resolução Europeia? O leque de questionamentos de importância para o Direito nesta seara é desafiador.

O certo é que já temos um Código de Defesa do Consumidor e um Código Civil que apontam caminhos e exigem a boa fé à informação adequada ao consumidor como dever imposto ao fornecedor de produtos e serviços, o que vale também para as ferramentas que utilizam a IA.

Outro desafio que vamos ter de encarar é como não desestimular os desenvolvedores de novas tecnologias ao mesmo tempo em que não deixemos de responsabilizá-los civilmente por riscos oferecidos e danos causados aos seus consumidores.

Por isso, uma regulação legislativa necessariamente deve seguir-se a uma ampla consulta a diversos setores e abrir-se também para o que está sendo debatido sobre o assunto em outros países jurídicos sobre quem é o responsável no caso de danos causados pela IA e

certamente haverá uma adaptação das leis em vigor sobre responsabilidade civil para se adequarem à realidade da inteligência artificial.

BIBLIOGRAFIA

ALBIANI, Christiane. Responsabilidade Civil e Inteligência artificial: Quem responde pelos danos causados por robôs inteligentes? Disponível em: <https://itsrio.org/wp-content/uploads/2019/03/Christine-Albiani.pdf>. Acesso em: 23.11.2022.

BRASIL. CÓDIGO DE DEFESA DO CONSUMIDOR - Lei nº 8.078 de 11 de setembro de 1990.

BRASIL. PORTAL CÂMARA DOS DEPUTADOS. PL cria marco legal para IA Disponível em: <https://www.camara.leg.br/noticias/641927-projeto-cria-marco-legal-para-uso-de-inteligencia-artificial-no-brasil/> Acesso em: 23.11.2022.

DINIZ, Maria Helena. Curso de Direito civil Brasileiro: Responsabilidade Civil. Vol.7. 29ªed. São Paulo: Saraiva. 2015. p.34.

EFING, Antônio Carlos; ARAÚJO, Jailson de Souza. O uso dos carros autônomos, seus riscos e

perigos jurídicos. Revista de Direito do Consumidor. vol. 126. ano 28. São Paulo: Ed. RT. p. 81-102.

FIGUEIREDO, Mario Augusto Carvalho de. Inteligência Artificial E Responsabilidade Civil. 1ª ed. Editora Lumen Juris. Rio de Janeiro. 2021. p.69.

GAGLIANO, Pablo Stolze. Novo curso de direito civil, volume III: responsabilidade civil / Pablo Stolze Gagliano, Rodolfo Pamplona Filho. – 5.ed. ver. E atual.- São Paulo: Saraiva, 2007. p. 9.

PODER 360 HAMILTON FERRARI.26/7/2021 Faturamento da Tesla. Disponível em: <https://www.poder360.com.br/economia/tesla-lucra-us-114-bilhao-no-2o-trimestre-alta-de-998/> Acesso em 19.11.2022.

PODER 360 16.ago.2021. Investigação sobre piloto automático da Tesla. Disponível em: <https://www.poder360.com.br/internacional/eua-abrem-investigacao-sobre-piloto-automatico-da-tesla/> Acesso em: 19.11.2022.

PODER 360 29.jun.2021 Tesla faz recall. Disponível em: <https://www.poder360.com.br/tecnologia/tesla-faz-recall-de-285-mil-carros-por-cao-de-seguranca-do-piloto-automatico/>

[com.br/tecnologia/tesla-faz-recall-de-285-mil-carros-por-cao-de-seguranca-do-piloto-automatico/](https://www.poder360.com.br/tecnologia/tesla-faz-recall-de-285-mil-carros-por-cao-de-seguranca-do-piloto-automatico/) Acesso em 20.11.2022.

PORTAL DE TECNOLOGIA OLHAR DIGITAL – Tesla: acidente envolvendo Model Y está sob investigação nos EUA. Disponível em: <https://www.youtube.com/watch?v=3tRnBJHLwAw>

PARLAMENTO EUROPEU. Resolução do Parlamento Europeu, de 16 de fevereiro de 2017, Disposições de Direito Civil sobre Robótica (2015/2103(INL)). Disponível em: <http://www.europarl.europa.eu/sides/get.Doc.do?pubRef=//EP//TEXT+TA+P8-TA-2017-0051+0+DOC+XML+V0//PT>. Acesso em: 22.11.2022.

REUTERS – Questões de Vida ou Morte sobre o piloto automático da Tesla. Disponível em: <https://www.reuters.com/business/autos-transportation/life-death-question-regulators-is-teslas-autopilot-safe-2021-09-21/> Acesso em: 20/10/2021

REVISTA EXAME 23.03.2021 Tesla - órgão americano investiga 23 acidentes envolvendo piloto

automático. Disponível em: <https://exame.com/tecnologia/tesla-orgao-americano-investiga-23-acidentes-envolvendo-piloto-automatico/> Acesso em: 19.11.2022.

TEFFÉ, Chiara Spadaccini de. Quem responde pelos danos causados pela IA? JOTA, 22/10/2017. Disponível em: <https://www.jota.info/opiniao-e-analise/artigos/quem-responde-pelos-danos-causados-pela-ia-24102017> Acesso em: 22.11.2022.

UOL –Tesla vira alvo de autoridades após série de acidentes. Disponível em: <https://www.uol.com.br/carros/noticias/reuters/2021/09/26/anda-mesmo-sozinho-tesla-vira-alvo-de-autoridades-apos-serie-de-acidentes.htm>

NOTAS:

1. Advogado, Especializando em Direito Processual Civil (EPD), cursando MBA em Gestão e Negócios (INEX), Bacharel em Direito pela Faculdade Das Américas (FAM). Membro colaborador da Comissão dos Acadêmicos de Direito da 116ª Subseção

Jabaquara- Saúde da OAB/SP. Membro Assistente da Comissão de Direito Constitucional e Filosofia e Argumentação da 116ª Subseção Jabaquara- Saúde da OAB/SP. Membro assistente do IGOAI (International Group of Artificial Intelligence) Colunista do Blog Justalks. Contato: rafaelsouza.silva@outlook.com

2. PODER 360 HAMILTON FERRARI.26/7/2021 Faturamento da Tesla. Disponível em: <https://www.poder360.com.br/economia/tesla-lucra-us-114-bilhao-no-2o-trimestre-alta-de-998/> Acesso em 19.11.2022.

3. PODER 360 16.ago.2021. Investigação sobre piloto automático da Tesla. Disponível em: <https://www.poder360.com.br/internacional/eua-abrem-investigacao-sobre-piloto-automatico-da-tesla/> Acesso em: 19.11.2022.

4. REUTERS – Questões de Vida ou Morte sobre o piloto automático da Tesla. Disponível em: <https://www.reuters.com/business/autos-transportation/life-death-question-regulators-is-teslas-autopilot-safe-2021-09-21/> Acesso em:

20/10/2021

5. PORTAL DE TECNOLOGIA OLHAR DIGITAL – Tesla: acidente envolvendo Model Y está sob investigação nos EUA. Disponível em: <https://www.youtube.com/watch?v=3tRnBJHLwAw>

6. REVISTA EXAME 23.03.2021 Tesla - órgão americano investiga 23 acidentes envolvendo piloto automático. Disponível em: <https://exame.com/tecnologia/tesla-orgao-americano-investiga-23-acidentes-envolvendo-piloto-automatico/> Acesso em: 19.11.2022.

7. UOL –Tesla vira alvo de autoridades após série de acidentes. Disponível em <https://www.uol.com.br/carros/noticias/reuters/2021/09/26/anda-mesmo-sozinho-tesla-vira-alvo-de-autoridades-apos-serie-de-acidentes.htm> Acesso em 22.11.2022.

8. Poder 360 29.jun.2021 Tesla faz recall. Disponível em: <https://www.poder360.com.br/tecnologia/tesla-faz-recall-de-285-mil-carros-por-cao-de-seguranca-do-piloto-automatico/> Acesso em 20.11.2022.

9. FIGUEIREDO, Mario

Augusto Carvalho de. *Inteligência Artificial E Responsabilidade Civil*. 1ª ed. Editora Lumen Juris. Rio de Janeiro. 2021. p.69.

10. GAGLIANO, Pablo Stolze. *Novo curso de direito civil, volume III: responsabilidade civil* / Pablo Stolze Gagliano, Rodolfo Pamplona Filho. – 5.ed. ver. E atual.- São Paulo: Saraiva, 2007. p.9.

11. DINIZ, Maria Helena. *Curso de Direito civil Brasileiro: Responsabilidade Civil*. Vol.7. 29ªed. São Paulo: Saraiva. 2015. p.34.

12. BRASIL. *NOVO CÓDIGO CIVIL BRASILEIRO – Lei n. 10.406, de 10 de janeiro de 2002*.

13. BRASIL. *CÓDIGO DE DEFESA DO CONSUMIDOR - Lei nº 8.078 de 11 de setembro de 1990*.

14. ALBIANI, Christiane. *Responsabilidade Civil e Inteligência artificial: Quem responde pelos danos causados por robôs inteligentes?* Disponível em: <https://itsrio.org/wp-content/uploads/2019/03/Christine-Albiani.pdf>. Acesso em: 23.11.2022.

15. ALBIANI, Christiane. *Responsabilidade Civil e Inteligência artificial: Quem responde pelos danos causados por robôs inteligentes?* Disponível em: <https://itsrio.org/wp-content/uploads/2019/03/Christine-Albiani.pdf>. Acesso em: 23.11.2022.

16. PARLAMENTO EUROPEU. *Resolução do Parlamento Europeu, de 16 de fevereiro de 2017, Disposições de Direito Civil sobre Robótica (2015/2103(INL))*. Disponível em: <http://www.europarl.europa.eu/sides/get.Doc.do?pubRef=//EP//TEXT+TA+P8-TA-2017-0051+0+DOC+XML+V0//PT>. Acesso em: 22.11. 2022.

17. TEFFÉ, Chiara Spadaccini de. *Quem responde pelos danos causados pela IA?* JOTA, 22/10/2017. Disponível em: <https://www.jota.info/opiniao-e-analise/artigos/quem-responde-pelos-danoscausados-pela-ia-24102017>. Acesso em: 22.11.2022.

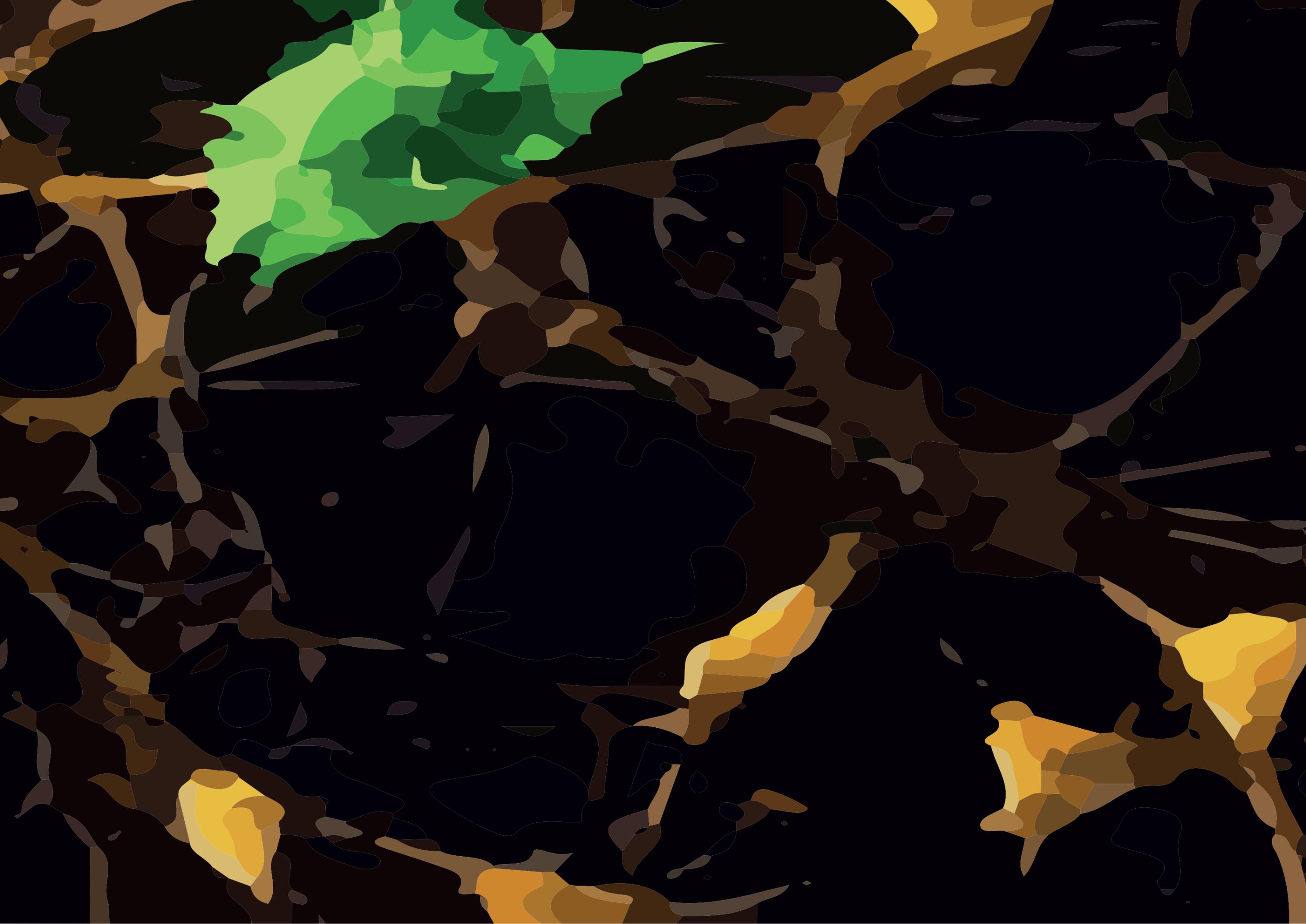
18. BRASIL. PORTAL CÂMARA DOS DEPUTADOS. *PL cria marco legal para IA* Disponível

em: <https://www.camara.leg.br/noticias/641927-projeto-cria-marco-legal-para-uso-de-inteligencia-artificial-no-brasil/> Acesso em: 23.11. 2022.

19. EFING, Antônio Carlos; ARAÚJO, Jailson de Souza. *O uso dos carros autônomos, seus riscos e perigos jurídicos*. *Revista de Direito do Consumidor*. vol. 126. ano 28. São Paulo: Ed. RT. p. 81-102.



ETHIKAI



O DIREITO À LIBERDADE DE EXPRESSÃO E A MODERAÇÃO DE CONTEÚDO NO AMBIENTE VIRTUAL

THE RIGHT TO FREEDOM OF EXPRESSION AND
THE MODERATION OF CONTENT IN THE VIRTUAL
ENVIRONMENT
SIMONE LAVELLE GODOY DE OLIVEIRA, LL.M.



RESUMO: Considerando a liberdade de expressão essencial ao exercício de direitos e garantias fundamentais e indissociável do conceito de democracia, em tempos de comunicação célere e em massa, potencializada pelo ambiente digital, os questionamentos acerca de limites e responsabilidade no exercício deste direito são comuns. Para além dos contornos legais estabelecidos pelas cortes judiciais, na era de informação digital, um primeiro limite é dado pelas empresas de mídia, os quais transcendem o mero senso e crivo humano, e é

realizado pela tecnologia por meio de inteligência artificial. A discussão avança do conteúdo jurídico do direito à liberdade de expressão, em termos ortodoxos, e se projeta a questões como a legitimidade e possibilidade de moderar previamente a comunicação em ambiente digital. Neste ensaio, propõe-se analisar juridicamente o fenômeno, partindo-se da premissa de que, se por um lado não se permite censura, como será demonstrado pela análise da Constituição Federal, jurisprudência, e diplomas internacionais, eventual responsabilização

tem sido insuficiente para reparar danos causados por mentiras, crimes e desinformação nas mídias digitais. Para tanto, eventual regulação mais específica sobre o tema deve contemplar standards mínimos relacionados ao emprego da inteligência artificial e seu papel nesse ecossistema. Defende-se, pois, que a atuação das empresas na moderação dos conteúdos digitais não se confunde com censura vedada à medida em que garantir o próprio direito à liberdade de expressão, em sua acepção de informação (direito de informar e de ser informado).

Afinal, a função de codependência entre liberdade de expressão e democracia revela a inegável face social deste direito a demandar uma análise contemporânea a respeito de seus limites.

Palavras-Chave: Liberdade de Expressão – Inteligência Artificial – Moderação de Conteúdo – Censura

ABSTRACT: Considering the freedom of expression essential to the exercise of fundamental and inseparable rights and guarantees of the concept of democracy, in times of rapid and mass communication, enhanced by the digital environment, questions about limits and responsibility in the exercise of this right are common. In addition to the legal contours established by the judicial courts, in the age of digital information, a first limit is given by media companies, which have a mere sense and human sieve,

and is carried out by technologies through artificial intelligence. The discussion advances the legal content of the right to freedom of expression, in orthodox terms, and projects to issues such as legitimacy and the possibility of pre-moderating communication in the digital environment. In this essay, it is proposed to analyze the phenomenon legally, starting from the premise that, if on the one hand censorship is not allowed, as will be demonstrated by the analysis of the Federal Constitution, jurisprudence, and

international diplomas, eventual accountability has been in sufficient to repair damage caused by lies, crimes and misinformation in digital media. For this, any more specific regulation on the subject should include minimum standards related to the use of artificial intelligence and its role in this ecosystem. It is therefore advocated that the action of companies in the moderation of digital content is not confused with censorship sealed to the extent that guaranteeing its own right to freedom of expression, in its sense of information (right to inform and be informed). After all, the function of codependence between freedom of expression and democracy reveals the undeniable social face of this right to demand a contemporary analysis of its limits.

Keywords: Freedom of Expression - Artificial Intelligence - Content Moderation - Censorship

INTRODUÇÃO

A liberdade de expressão é essencial ao exercício de direitos e garantias constitucionalmente previstos, imprescindível à democracia e inerente ao debate público. Se antes o Brasil experimentou tempos difíceis, com censura e limitação à liberdade política, artística, literária e jornalística, atualmente, o cenário é outro. A retomada da democratização fortaleceu-se pós Constituição de 1988, e com isso, garantias e direitos fundamentais tiveram seu período de maior expansão, aceitação e afirmação, o que não foi diferente com o direito à liberdade de pensamento e expressão.

Longe de questionamentos sobre a validade, os dias atuais reservam desafios impostos a partir reflexões a partir da escalada e mutabilidade das formas de expressão humanas propiciadas pela tecnologia, com o advento da internet e de suas redes sociais. Este cenário leva a questionamentos que vão

além da discussão sobre conteúdo jurídico do direito à liberdade de expressão e seus limites, em termos ortodoxos. A expressão, no mundo digital é um fenômeno a ser comemorado, pois propicia a divulgação de informações que (muito provavelmente) não seriam recebidas por maior parte das pessoas, facilita ensino, pesquisa, e difusão de conhecimento em geral. De outro lado, revela um potencial danoso sem proporções quando utilizada de forma incorreta, para fins de desinformação, divulgação de notícias falsas, discursos de ódio, ou manipulação.

Questiona-se, pois, se os limites jurídicos atuais ao exercício do direito à liberdade de expressão se prestam a tutelar esse novo (mais atual) cenário social. Na era de informação digital, as regras existentes não respondem mais à dinamicidade dessas relações que transcendem ao humano. Nesse contexto, propõe-se analisar a questão sob um novo olhar ao direito à liberdade de pensamento, como expressão de democracia, analisando seu exercício preponderante por meio das

plataformas digitais, e, com isso, todas as implicações em relação aos sujeitos envolvidos, a atuação das empresas na moderação de conteúdo, com eventual limitação do que é dito. Se por um lado, há o direito, que não pode ser censurado previamente, sabe-se que eventual responsabilização não se mostra suficiente para reparar danos causados pelo abuso (mentiras, crimes e desinformação) praticado nas mídias digitais, especialmente nas redes sociais.

Compreendendo a liberdade de expressão intimamente ligada ao exercício da democracia, trataremos, primeiramente, dos contornos legais e históricos do direito, partindo-se da premissa de sua relatividade, para, após, discutir as ocorrências relacionadas à divulgação de opinião e informações, por meio digital, e implicações sociais e jurídicas. Com o apoio da jurisprudência interamericana, a discussão avança à questão da moderação e sua caracterização (ou não) como censura, para, ao final, entender como as tecnologias interferem no exercício do direito à liberdade

de expressão, sendo, ao mesmo tempo, propulsora, limitadora e - até mesmo - mecanismo de manipulação de massa.

Para tanto, utilizou-se de pesquisa doutrinária a respeito dos temas jurídicos preponderantes, como o direito à liberdade de expressão, inteligência artificial e novas tecnologias, relacionados entre si, pesquisa investigativa de notícias veiculadas em mídias digitais, e, por fim, jurisprudência interna (STF) e interamericana (Corte IDH) a respeito.

O estudo almeja refletir sobre o papel que as tecnologias desempenham na atividade de difusão/recebimento de informações e a necessidade de eventual regulação atentar-se à complexidade da interação do ser humano e a máquina em um ambiente potencialmente mais danoso a outros direitos e garantias fundamentais a exigir uma regulamentação essencialmente diversa em termos de formulação e conteúdo, superando-se dogmas estabelecidos ao meio analógico.

1 . O S C O N T O R N O S

JURÍDICOS À LIBERDADE DE EXPRESSÃO

O direito à liberdade de expressão, de forma ampla, é previsto, como direito fundamental, no artigo 5º, incisos IV, V, IX e XVI, da Constituição Federal como direito fundamental. Garante-se a livre a manifestação do pensamento, o direito de resposta, assim como a livre a expressão da atividade intelectual, artística, científica e de comunicação, independentemente de censura ou licença, bem como assegura a todos o acesso à informação, resguardado o sigilo da fonte, quando necessário ao exercício profissional. A Constituição ainda dedica o artigo 220 para reforçar a importância do direito, assegurando que a manifestação do pensamento, a criação, a expressão e a informação, sob qualquer forma, processo ou veículo não sofrerão qualquer restrição (art. 220, caput, CF). Assegura que nem mesmo a lei pode embaraçar a plena liberdade de informação jornalística em qualquer veículo de comunicação social (art. 220, §1º, CF), vedando censura

de natureza política, ideológica e artística (art. 220, §2º, CF).

No âmbito do sistema interamericano de proteção aos Direitos Humanos, ao qual o Brasil é vinculado, a Convenção Interamericana de Direitos Humanos reforça a garantia e estabelece ainda, no artigo 13 que o direito à liberdade de pensamento e de expressão, que compreende a liberdade de buscar, receber e difundir informações e ideias de toda natureza, por todas as formas e por sua escolha (art. 13.1, CADH), à semelhança, assevera que o direito não pode estar sujeito a censura prévia, apenas a responsabilidades ulteriores, a serem fixadas na Lei, para que sejam assegurados o respeito aos direitos ou à reputação das demais pessoas e a proteção da segurança nacional, da ordem pública, ou da saúde ou da moral públicas (art. 13.2, CADH). No âmbito global, há previsão coincidente no Pacto de Direitos Civis e Políticos (ONU, 1966), em seus artigos 18 e 19.

A disciplina Constitucional reflete, portanto, o pactuado em dispositivos internacionais e

indica a tendência de considerar uma importância coletiva ao direito, ultrapassando a concepção de uma liberdade individual. Ao longo dos tempos, avançou-se da concepção liberal, de manifestação da autonomia individual que demandava a atuação negativa do Estado (SANKIEVICZ, 2011, p. 22). A mudança não foi rápida. O direito à liberdade de expressão experimentou um período de neutralidade, cuja função era a de troca de ideais, sem a intervenção estatal, visão defendida por Stuart Mill (2001, p. 67), para quem o Estado também deveria ser neutro. Apenas mais recentemente, o é entendido como instrumento para a democracia, com o entendimento de que o Estado, ainda que não possa interferir em discursos contrários a seus interesses, deve assumir um papel de moderador em relação a aspectos relevantes (SANKIEVICZ, 2011, p. 26).

O contorno social inegável da liberdade de expressão é reforçado pela jurisprudência interamericana



ao estabelecer o duplo aspecto deste direito: a) a liberdade de expressão propriamente dita e b) a liberdade de informação (Corte IDH, Herrera Ulloa x Costa Rica, 2004, p. 66). Esta última, por sua vez, consistiria no direito de informar, de informar-se e de ser informado, compreendendo a divulgação de fatos e dados objetivamente apurados e socialmente relevantes (SANKIEVICZ,

2011, p. 14). Aliás, não há qualquer cisão entre a liberdade de expressão propriamente dita e o direito à informação em termos de relevância jurídica, sendo codependentes (SARLET, et al., 2022, p. 227).

Não prática, porém, é possível cogitar e vivenciar conflitos que demandarão atuação do Poder Judiciário, mas, longe de diminuir essa relação, a solução se

dará mediante critérios de ponderação, no caso concreto (BARROSO, 2015), na medida em que o direito à informação não é nem mais, nem menos importante que à liberdade de expressão. Por essa razão, o Supremo Tribunal Federal foi instado a tratar de diversos conflitos, especialmente, no que se refere aos denominados discursos de ódio (hate speech) (LENZA, 2022, p. 1182). Entendemos relevante a decisão proferida pela 2ª Turma, na Reclamação nº 38.782,² a respeito da importância da livre circulação de ideias em um Estado democrático, consignando-se que a excepcionalidade da proibição de conteúdo, restringindo-as às hipóteses de prática ilícita, incitação de violência, discriminação ou de propagação de discurso de ódio (STF, 2ª Turma, 2020).

A decisão fornece pistas a respeito de quais seriam os limites ao exercício deste direito, enfatizando que a garantia da liberdade de expressão não abrange o hate speech (LENZA, 2022, p. 1182), e, portanto, que a liberdade de expressão não é absoluta, encontrando

limites, ainda mais necessários, em um ambiente digital. Neste locus, a divulgação em massa de mensagens e o potencial de transmissão da informação é multiplicado, existindo o dever moral e jurídico das empresas que exploram a atividade em zelar pela preservação de direitos alheios, e observância de regras próprias relacionadas ao uso da internet.

As regras têm por finalidade proporcionar harmonia e respeito mútuo os usuários, e, para esse objetivo, é necessário lançar mão de ferramentas novas, tais como: a) diretrizes de uso dos espaços digitais; b) a moderação interna; c) a moderação externa. O cenário é complexo. Entram em cena elementos como a comunicação entre ausentes (em sua maioria) e a inteligência artificial. Neste ponto, a discussão a respeito da liberdade de expressão deve alcançar outros standards. Boa parte da interação, assim como juízos de valor a respeito do tolerável, não são mais feitos pelo homem, mas pela máquina e seus algoritmos. O debate, agora, não é mais sobre a função, a relatividade ou a

abrangência do direito, mas sobre como evitar ou diminuir danos a outros direitos fundamentais em tempos de comunicação em massa.

2. UMA NOVA VARIÁVEL NA EQUAÇÃO: A TECNOLOGIA

A fronteira entre a liberdade de expressão e a prática de condutas criminosas ou socialmente danosas é tênue. O atual contexto de desinformação ou discursos de ódio, a exemplo dos fatos vivenciados no ápice da COVID-19, ou que colaboraram à invasão do Capitólio em Washington (2021), e se repetiram, à moda brasileira, nos ataques às instituições ocorridos em 08 de janeiro de 2023, impõem a necessidade de reflexão e compreensão do que está ocorrendo no ambiente virtual.

Tais fatos demonstram empiricamente a (in)suficiência das atuais balizas que regulam as condutas praticadas em ambiente virtual, indicando a essencialidade do direito à liberdade de expressão ao fortalecimento da democracia, pois ambas mantêm relação de

codependência.

Conforme a Corte Interamericana de Direitos Humanos (CORTE IDH, 1985, p. 70), “a liberdade de expressão é um elemento fundamental sobre o qual se baseia a existência de uma sociedade democrática. É indispensável para a formação da opinião pública.” Ao fazer essa relação, a Corte atribui à informação peso preponderante na equação, enfatizando que em uma democracia não é possível compreender o direito à liberdade de expressão dissociado da informação, que, certamente, não contempla discursos de ódio, mentiras e manipulação (CORTE IDH, 1985, p. 70).

O direito à liberdade de expressão, encontra, portanto, limites em sua própria função (informar) e no texto constitucional (art. 220, §3º, incisos, CF). O desafio, portanto, é compreender a excepcionalidade e a finalidade destes limites, a fim de que não se transmudem em censura prévia. Os primeiros parâmetros estão expressamente delineados pelos parágrafos do artigo 220, da Constituição

Federal, afastando, inclusive, da Lei Federal, a possibilidade de criar embaraços ou restringir a liberdade de expressão, e determinando que abusos ou situações não previstas podem ser coibidos a posteriori, com mecanismos de informação, tais como o direito de resposta.

A era de consumo frenético de informação e a transformação das mídias tradicionais para digitais demandam novo olhar jurídico. Direitos de resposta ou responsabilização ulterior se mostram ineficientes para diversas situações. Em razão disso, nos dias atuais, há o dever jurídico das empresas que atuam com a divulgação de conteúdo digital em zelar pelas informações que transmitem, conforme a Lei 12.965, de 23 de abril de 2014, conhecida como Marco Civil da Internet, que regula o uso da internet no Brasil tendo como fundamento o respeito à liberdade de expressão (art. 2º).

O Marco Civil da Internet reconheceu legalmente os direitos da personalidade, os direitos humanos e a indenizabilidade do dano material e moral no ambiente

virtual, assegurando direitos aos usuários como a inviolabilidade da vida privada e a indenização pelo dano material ou moral decorrente da violação (7º, I) (SARLET; SARLET; BITTAR, 2022, p. 16). A Lei supriu um vazio normativo no sistema. Não havia discussão jurídica relevante, disciplina clara, além de inovar, positivamente, trazendo a liberdade de expressão como princípio (VIANA, 2014, p.12).

O Marco Civil da Internet (Lei 12.965/14) parte da premissa que as empresas não são responsáveis por atos de terceiros desde que atuem de forma diligente no dever de fiscalização, trazendo, no artigo 19, eventuais condutas que, se não evitadas, ensejarão responsabilização. As empresas devem e podem atuar para indisponibilizar conteúdo que infrinja direitos de terceiros e normas de ordem pública.

Por conta disso, as empresas se valem de moderadores, cujo papel é analisar o conteúdo postado livremente, garantindo que o as mensagens permaneçam de acordo com as diretrizes pré-estabelecidas àquele espaço de interação,

afastando ameaças a direitos e garantias alheios e à propagação de informações falsas (vide Facebook guidelines, 2023). A moderação pode ocorrer de ofício ou mediante provocação de outros usuários a partir de denúncias, e, diante do vultoso volume de dados, a atividade, há muito, é compartilhada entre humanos e máquinas. As chamadas “verificações de conteúdo” são feitas com uso expressivo de tecnologia.

Pensar a comunicação na internet sem considerar o peso do uso da inteligência artificial (IA) – e seus algoritmos – é impossível. Consistente no conjunto de cálculos e de equações matemáticas complexas, utilizadas a partir de um substrato material, com aptidão para resolver problemas, a criação algorítmica possui finalidades determinadas a fim de gerar resultados objetivos (SARLET; SARLET; BITTAR, 2022, p. 8), e tem a potencialidade de escalar em vários níveis a produtividade na resolução de determinado problema. Ferramentas de IA auxiliam, inclusive, no combate às fake News. Desenvolvido pelo

Instituto de Ciências Matemáticas de São Carlos da Universidade de São Paulo (USP), os algoritmos do site www.fakenewsbr.com permitem detectar, com precisão de 96%, (BIERNATH, 2022). A página é um detector de fake News, que pode ser utilizado por qualquer pessoa, mediante a inserção da URL ou do texto. (PROJETO FAKENEWS BR, 2023).

Atualmente, até os usuários podem utilizar de ferramentas de IA para melhorar a experiência de comunicação em grupo. O Facebook, por exemplo, dispõe de um alerta de conflitos, com o uso de tecnologia machine learning, notificando moderadores de grupos privados sobre discussões potencialmente tóxicas, além de possibilitar a imposição de limites de quem é autorizado a postar, bloquear links e conteúdo, com ajustes de acordo com as necessidades (MATTOS, 2021). O uso da IA como não é mais o futuro, é a realidade.

3.A FUNÇÃO DA MODERAÇÃO DE CONTEÚDO

A moderação de conteúdo nas plataformas digitais por meio de inteligência artificial é um fato a partir do qual emerge nova discussão sobre os limites à liberdade de expressão. Em termos legais, além das disposições constitucionais, do Marco Civil da Internet e de toda a legislação geral aplicável (ex. Código Penal em relação a crimes contra a honra, por exemplo), há forte pressão para que se estabeleçam critérios mais eficientes e específicos para a classificação de conteúdos proibidos, sobretudo em relação à difusão de informações. Novos contornos jurídicos surgiram a partir do Inquérito 4.781 (STF, 2019, Rel. Min. Alexandre de Moraes), conhecido como inquérito das Fake News, por meio do qual se determinou o bloqueio de inúmeras contas utilizadas para veiculação de desinformação e prática de crime (inclusive contra a honra), e a desativação de outras tantas operadas por robôs e voltadas à disseminação de notícias inverídicas.

Notou-se, a partir daí, tendência das plataformas atuarem com maior rigor em relação ao

bloqueio de postagens, conteúdo, e de contas, mesmo na ausência de ordem judicial (MACEDO, 2023, p. 75). Em oposição, emergiram iniciativas para diminuir esse poder de moderação sem autorização judicial, cujo maior expoente foi a Medida Provisória n. 1068/2021, apresentada pelo então Presidente da República, Jair Bolsonaro (2019-2022), visando à reforma do Marco Civil da Internet. A MP possibilitava a derrubada de conteúdo em cinco categorias, que contemplavam desde o inadimplemento do usuário, a criação de contas falsas ou geridas por robôs, práticas proibidas reiteradas ou em desacordo com o Estatuto da Criança e Adolescente, e divulgação de produtos ou serviços violadores de direito autoral. À primeira vista nada de errado com as categorias, a não ser o rol ser taxativo: tudo fora dali não era causa de exclusão e não poderia ser moderado pelas plataformas, sob pena de advertência ou suspensas das atividades.

O texto foi duramente criticado, merecendo destaque a nota apresentada pelo Instituto de

Referência em Internet e Sociedade (IRIS, 2021) alertando sobre a inadequação do rol taxativo, que limitaria a atividade das plataformas de forma inadequada, e a necessidade de desenhos regulatórios sobre a moderação de conteúdo seguirem processo democrático de participação. A tentativa fracassou, pois a MP foi devolvida pela presidência do Senado por não respeitar requisitos fundamentais previstos na Constituição (MARIDA, 2021). Permanecem híidas as diretrizes estabelecidas no Marco Civil da Internet, especialmente, o poder das plataformas em decidir os tipos de conteúdo permitidos em seus espaços.

Longe de ter um regramento claro e suficiente, a moderação de conteúdo na internet reporta-se, quase que unicamente, à legislação de 2014, que, essencialmente, remete aos termos de uso e diretrizes de cada rede social. A depender, uma conduta pode ser proibida em um espaço, mas permitida na rede ou página “vizinha”, o que importa em identificar redes sociais com políticas de moderação mais

rígidas, que “derrubam” publicações independentemente de ordem judicial, como o Twitter e, por outro lado, redes que são adeptas à liberdade irrestrita, como a rede Gab (MACHADO; VICENTE, 2022). Maior ou menor moderação repercute, inclusive, em questões econômicas: o Gab experimentou 12 milhões de visitas após a invasão do Capitólio em Washington (2021), em razão da ausência de vedação aos comentários da extrema-direita e discursos de ódio (POLLO, 2021).

Coexistem, assim, diversos graus de moderação, e a pressão para que projetos mais ou menos flexíveis à moderação saiam vitoriosos do processo legislativo no futuro. Nesse entremeio, há o PL 2630/2020, conhecido como Lei das Fake News – que pretende combater notícias falsas nas redes, com maior restrição às publicações.

Em defesa da moderação de conteúdo, o Instituto de Defesa do Consumidor - IDEC entende que as mídias digitais não são espaços neutros e totalmente permissivos, e, portanto, as regras privadas denominadas “moderação de conteúdo”

têm um grande impacto, porque se trata de definir o que se vê ou não vê na internet, apesar de entender necessárias, pontua ser imprescindível conhecê-las. O Youtube, empresa pertencente ao gigante Google, entende ser essencial a flexibilidade em atualizar e aplicar regras provenientes das políticas da comunidade, pois são resultantes de processo de desenvolvimento colaborativo com especialistas técnicos, sociedade civil e academia (POLLO, 2021).

Segundo W. SARLET, SARLET e BITTAR (2022, p. 10) a análise das condutas praticadas no “ecossistema balizado pelo binômio Homem-máquina” deve considerar parâmetros de responsabilidade e solidariedade, sem os quais não haverá o devido gozo da liberdade, da dignidade e da autonomia, com limites necessários à concretização do direito ao livre desenvolvimento da personalidade. Enquanto os arranjos de cooperação e regulação propostos acima não se tornam realidade, defendemos que a moderação no ambiente virtual, ainda que por meio do uso de inteligência

artificial, deve encontrar amparo nos contornos legais e históricos do direito à liberdade de expressão, especialmente sua direta relação com a democracia, sobretudo, nas premissas de transparência em relação aos critérios utilizados, a fim de legitimar-se.

4.A TENSA RELAÇÃO ENTRE MODERAÇÃO E CENSURA

Afastadas das premissas acima, se realizada ao arbítrio, de forma proposital, com interesses específicos, quer políticos ou individuais, que se distanciem do interesse social, a moderação de conteúdo poderá incorrer em censura vedada. Há muito se discute a respeito do que é ou não censura, e, para além do que já tratamos por conta da análise do artigo 220 e parágrafos, da Constituição Federal, o auxílio da jurisprudência interamericana é bem-vindo.

No caso Herrera Ulhoa x Costa Rica, a Corte IDH analisou o direito à liberdade de pensamento e de expressão considerando-o, ao

mesmo tempo, direito individual e coletivo de “receber qualquer informação e a conhecer a expressão do pensamento alheio”, entendendo que a difusão e o recebimento de informação não poderiam ser separados, pois, em relação ao cidadão comum, ter conhecimento da opinião alheia é tão importante quanto poder divulgar a sua própria (CORTE IDH, 2004, p. 66).

Anteriormente, no caso *A Última Tentação de Cristo x Chile*, manifestou entendimento a respeito da dupla dimensão à do direito à liberdade de expressão: ninguém deve ser arbitrariamente impedido de manifestar seu pensamento; tampouco de receber informação e conhecer o pensamento alheio (CORTE IDH, 2021, p. 28).

A necessidade e a legalidade das restrições, portanto, dependerão da presença de um “interesse público imperativo” (CORTE IDH, 2004, P. 70), e, caso se trate de informações de interesse geral, a margem de restrição é mais reduzida, pois a liberdade de expressão, nessa hipótese, é intrinsecamente ligada ao controle democrático

que fomenta a transparência estatal. Veda-se, assim, a arbitrariedade nas restrições, e, ao mesmo tempo, entende-se o direito à liberdade de expressão intrinsecamente ligado ao direito à informação, o que faz com que as análises contemporâneas não descartem esse viés em termos de limites.

O binômio responsabilização x censura prévia foi tratado no caso *Kimel x Argentina*. Em seu voto, o Juiz Diego Garcia Sayan afirmou que o direito não era absoluto, citando os dois casos anteriores, além de *Ricardo Canese vs Paraguai* e *Palamara Iribarne vs Chile*, mas enfatizou que a censura ou restrição prévia não eram cabíveis, permitindo-se, porém, a responsabilização. Indicou, ainda, que os limites seriam dados por outros direitos fundamentais, dentre os quais o direito à honra, lembrando que a hipótese de censura prévia legitimada seria adstrita à regulação de espetáculos públicos para a proteção de adolescentes (CORTE IDH, 2008, p. 36-37).

Como conceberíamos, então, limitação à (des)informação, aos

discursos de ódio ou a prática de crimes neste contexto de comunicação em massa virtual? A resposta peremptória pela impossibilidade de limites prévios ou censura nos parece contrária à motivação da própria Corte IDH em seus julgamentos. Entendemos que as particularidades da comunicação em ambiente virtual demandarão uma nova análise da Corte, havendo forte tendência de que a moderação não seja vista como censura prévia, a partir das palavras do Juiz da Corte IDH, Eduardo Ferrer Mac-Gregor, em palestra proferida na Espanha, na qual afirmou que, no futuro, quando a Corte for instada a se manifestar sobre este direito em relação às novas tecnologias, certamente, será levado em conta como essa informação tem maior potencial de colocar em risco a vida privada das pessoas (MAC-GREGOR, 2021).

Há um modesto, mas relevante, aceno a tolerar limites à comunicação em ambiente virtual, em razão do potencial danoso, seja em relação a outros direitos individuais, às minorias e a própria

noção de democracia. A repulsa à censura prévia não desaparecerá, e nem o deve, mas as novas formas de controle, como a moderação humana ou por meio de inteligência artificial é uma realidade com função social relevante. Se tais mecanismos importarão em censura vedada dependerá mais de como serão implementados, em termos de transparência, regras previsíveis e compatibilidade com valores humanos e democráticos, e menos com o que se entendeu por censura, em razão da mutabilidade e dinamicidade da liberdade de expressão em um ambiente virtual.

CONSIDERAÇÕES FINAIS

O atual contexto em que a divulgação em exponencial de informação convive a desinformação ou má informação escancarada, ou disfarçada, impõe a reflexão a respeito de balizas seguras que evitem comportamentos danosos previsíveis e persistentes, sem aniquilar a proteção deste direito essencial ao exercício da democracia. Se por um lado a tecnologia potencializa

os efeitos danosos dos abusos à liberdade de expressão, por outro, o uso de ferramentas de IA para a detecção de discurso de ódio, informação falsa ou outros crimes é um antídoto.

A tecnologia apresenta duplo viés: atua na moderação de conteúdo, com exclusão ou bloqueio de difusão de informação e, ao mesmo tempo, reforça o direito à liberdade de expressão, em sua concepção democrática, e inerente ao direito de “informação”, atuando na constatação de desinformação e crimes, o que possibilita a responsabilização, civil ou criminal.

Ainda que sejam evidentes as benéficas, o uso de tecnologia para limitar a liberdade de expressão (a sua própria razão de existir) também é potencialmente perigosa caso não siga parâmetros de transparência e fiscalização. Desde o documentário o Dilema das Redes (ORLOWSKI, 2020), foram escancarados, pelos próprios programadores, que trabalharam nas principais redes sociais como o Twitter, Facebook e YouTube, o poder da tecnologia. O algoritmo filtra,

indica, seleciona e faz com que as informações cheguem (ou não) ao alcance das pessoas. O potencial de manipulação do pensamento é quase inimaginável.

Em meio a isso, apesar de entender que a regulação feita pelo Marco Civil da Internet é insuficiente, eventual disciplina não pode vir de pouca reflexão jurídica, nem deixar de considerar fatores importantes como a dinamicidade neste novo ambiente e o papel da IA, por meio de algoritmos e a automação. Antes de tudo, é necessário compreender o fenômeno tecnológico, tanto de difusão de mensagem, quanto de controle, debatendo-se a respeito em ambiente plural.

Internacionalmente, existem movimentos que buscam regular a inteligência artificial, como a AI ethical guidelines da União Europeia, estabelecendo standards mínimos, dentre os quais ação e supervisão humanas, solidez, privacidade, transparência, não-discriminação, responsabilidade e responsabilização (SARLET; SARLET; BITTAR 2022, p.10). Internamente, há o PL 21/20, atualmente em plenário

virtual na câmara dos deputados, que estabelece fundamentos, princípios e diretrizes para o desenvolvimento e a aplicação da IA no Brasil (BRASIL, CÂMARA, 2020). Tal projeto, no entanto, deve considerar a aplicação corrente da IA e os preceitos do Marco Civil da Internet, além de direitos e garantias estabelecidos constitucionalmente.

Enquanto isso, as regras e as diretrizes de uso de plataformas digitais espelhadas em seus algoritmos que desempenhem moderação de conteúdo, prévio ou posterior, poderão ou não incorrer em nefasta censura, à medida que se afastem, ou não, do interesse social, da função de informação inerente à liberdade de expressão, e do seu caráter democrático. Esses fatores deverão nortear futura regulação a respeito.

Embora a censura seja rechaçada fortemente no Brasil, assim como no sistema interamericano, há fortes indícios de que a Corte IDH não se furtará em reanalisar a questão sobre outro enfoque a partir da consideração da tecnologia nesta equação. Afinal, a partir de uma concepção democrática de

liberdade de expressão, tão importante quanto garantir a livre manifestação do pensamento, é assegurar que essa manifestação não impeça a informação de terceiros, nem seja veículo de crimes, discurso de ódio e manipulação, sendo imprescindível, para tanto, que os padrões de controle feitos pela inteligência artificial sejam transparentes, plurais, previsíveis e de acordo com valores humanos, mas que existam, afinal.

R E F E R Ê N C I A S BIBLIOGRÁFICAS

BARROSO, Luís Roberto Barroso. Colisão entre liberdade de expressão e direitos da personalidade. Critérios de Ponderação. Interpretação Constitucionalmente adequada do Código Civil e da Lei de Imprensa. [S.I.] 2015. Disponível em: http://www.migalhas.com.br/arquivo_artigo/art_03-10-01.htm##LS. Acesso em 11 jan. 2023.

BIERNATH, Andre. Brasileiros criam algoritmo que detecta fake News. BBC News. Londres, 23 fevereiro 2022. Disponível em <https://www.bbc.com/portuguese/geral-60478078>. Acesso em 8 jan. de 2023.

BRASIL. Câmara dos Deputados. Projeto de Lei nº 21/20. Disponível em <https://www.camara.leg.br/propostas-legislativas/2236340>. Acesso em 4 de jan. 2023.

_____. Decreto nº 592, de 6 de julho de 1992. Atos Internacionais. Pacto Internacional sobre Direitos Civis e Políticos. Promulgação. Disponível em http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/decreto/1990-1994/d0592.htm. Acesso em 12 de jan. 2023.

_____. Senado Federal. Projeto de Lei nº 2360/20. Disponível em <https://www25.senado.leg.br/web/atividade/materias/-/materia/141944>. Acesso em 4 de jan. 2023.

_____. Supremo Tribunal Federal. 2ª Turma. Reclamação Constitucional nº 38.782/RJ. Rel. Min. Gilmar Mendes j. 03.11.20. DJe 24.02.2021. Disponível em <https://portal.stf.jus.br/processos/detalhe.asp?incidente=5841915>. Acesso em 10 de jan. 2023.

_____. Supremo Tribunal Federal. Inquérito 4.781/DF. Rel. Min. Alexandre de Moraes. Instaurado 14.03.2019. Disponível em <https://portal.stf.jus.br/processos/detalhe.asp?incidente=5651823>. Acesso em 12 de jan. 2023.

MARIDA, João. Pacheco devolve ao planalto MP de Bolsonaro que altera marco civil da internet. CNN. São Paulo, 14 set. 2021. Disponível em: <https://www.cnnbrasil.com.br/politica/pacheco-devolve-ao-planalto-mp-de-bolso->

[naro-que-alterava-marco-civil-da-internet/](https://www.cnnbrasil.com.br/politica/pacheco-devolve-ao-planalto-mp-de-bolso-naro-que-alterava-marco-civil-da-internet/). Acesso em 05 de jan. 2023.

_____. Caso Herrera Ulloa vs. Costa Rica. Sentença de 02 de julho de 2004, Série C, n. 107, Disponível em https://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/seriec_107_esp.pdf. Acesso em 11 jan. 2023.

_____. Corte IDH. Opinião Consultiva OC-5/85 de 13 de novembro de 1985, Serie A, n. 5, par. 70. Disponível em <https://biblioteca.corteidh.or.cr/documento/53980>. Acesso em 11 jan. 2023.

_____. DILEMA DAS REDES. Direção: Produção Jeff Orlowski. Produção de Larissa Rhodes. Estados Unidos: Netflix, 2020. Plataforma de streaming Netflix. (1h34 min)

FACEBOOK. Uso do Facebook. Grupos. Disponível em <https://pt-br.facebook.com/help/901690736606156>. Acesso em 03 jan. 2023.

INSTITUTO DE DEFESA DO CONSUMIDOR. Você sabe o que é moderação de conteúdo nas mídias digitais? Disponível em <https://idec.org.br/>

<https://irisbh.com.br/posicionamento-do-iris-sobre-a-mp-1-068-2021-e-direitos-fundamentais/>. Acesso em 5 de jan. 2023.

INSTITUTO DE REFERÊNCIA EM INTERNET E SOCIEDADE. Posicionamento do IRIS sobre a MP 1.068/2021 e direitos fundamentais. Disponível em <https://irisbh.com.br/posicionamento-do-iris-sobre-a-mp-1-068-2021-e-direitos-fundamentais/>. Acesso em 10 de jan. 2023.

LENZA, Pedro. Esquematizado - Direito Constitucional. 26ª edição. São Paulo: Editora Saraiva, 2022.

MACEDO, Arthur L S. Soberania digital: liberdade de expressão, autorregulamentação e notícias falsas. São Paulo: Editora Manole, 2023.

MACHADO, Caio Vieira; VICENTE, Victor. Twitter e Elon Musk: da liberdade de expressão à moderação de conteúdo. Medidas de transparência e autenticidade podem resolver os desafios de moderação de conteúdo? JOTA, 05 de maio de 2022. Disponível em <https://www.jota.info/opiniao-e-analise/columnas/tecnologia-cultura-digital/>

twitter-e-elon-musk-da-liberdade-de-expressao-a-moderacao-de-conteudo-05052022. Acesso em 03 de jan. 2022.

MAC GREGOR, Eduardo Ferrer. La libertad de expresión en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos. Resumo da palestra apresentada no seminário de UNIR La libertad de expresión en la era digital. Nueva Revista. La Rioja, v.5, 2021, 16 de maio de 2021. Disponível em <https://www.diarioconstitucional.cl/2021/05/16/la-libertad-de-expresion-en-la-jurisprudencia-de-la-corte-interamericana-de-derechos-humanos-por-eduardo-ferrer-mac-gregor/>. Acesso em 10 jan. 2023.

MILL, John Stuart. Sobre a Liberdade. Trad. Alberto da Rocha Barros. 2. ed. Petrópolis: Vozes, 2001.

MATOS, Tadeu Antonio. Facebook lança novas ferramentas para administradores de grupos. Tecmundo. 17 de jun. 2021. Disponível em <https://www.tecmundo.com.br/redes-sociais/219472-facebook-lanca-novas-ferramentas-ad->

ministradores-grupos.htm. Acesso em 03 de jan. 2023.

ORGANIZAÇÃO DOS ESTADOS AMERICANOS (OEA). Censura prévia. Disponível em <https://www.oas.org/es/cidh/expresion/showarticle.asp?artID=152&IID=2>. Acesso em 29 de dez. 2022.

PROJETO FAKENEWSBR. Detector de fakenews versão 1.04. MECAI-ICMC-USP. Disponível em <https://fakenewsbr.azurewebsites.net/Algoritmos>. Acesso em 5 jan. 2023.

POLLO, Luiza. Moderação de conteúdo por redes sociais divide especialistas; saiba como é hoje. CNN. São Paulo, 16 set. 2023. Disponível em <https://www.cnnbrasil.com.br/tecnologia/moderacao-de-conteudo-por-redes-sociais-divide-especialistas-saiba-como-e-hoje/>. Acesso em 10 de jan. 2023.

SANKIEVICZ, Alexandre. SÉRIE IDP - Liberdade de Expressão e Pluralismo, Perspectivas de Regulação. 1ª edição. Editora Saraiva, 2011.

SARLET, Ingo W.; MARINONI, Luiz G.; MITIDIERO, Daniel.

Curso de direito constitucional. São Paulo: Editora Saraiva, 2022. SARLET, Ingo, W; SARLET, Gabrielle B. Sales; BITTAR, Eduardo C. Inteligência artificial, proteção de dados pessoais e responsabilidade na era digital. São Paulo: Editora Saraiva, 2022.

VIANA, Ulisses. A liberdade de expressão, comunicação e manifestação do pensamento como princípios fundamentais do marco civil. pp. 127-147. In: LEITE, George S.; LEMOS, Ronaldo. Marco Civil da Internet. São Paulo: Grupo GEN, 2014.



CURSO DE EXTENSÃO

INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL

O livro "Inteligência artificial: Fundamentos - Desafios e Impactos Sociais Vol 3", patrocinado pela Câmara de Mediação e Arbitragem CS VIEWS com apoio cultural do Instituto Ethikal – ethics in AI, ethics as a service e Instituto CS VIEWS, buscou trazer aportes de pesquisadores e profissionais que trabalham com a temática da Inteligência artificial, oferecendo contribuição científica que levasse em consideração, por um lado as propostas internacionais acerca da temática, bem como tendo em vista a realidade sociocultural brasileira.

A contribuição de acadêmicos que também tenham a experiência prática em suas atividades profissionais é um importante ponto a ser destacado de forma a se conjugar uma análise teórica e ao mesmo tempo prática.

Outro ponto de destaque foi a tentativa de colaborar para um diálogo democrático, pautado em uma visão não polarizada, holística e inclusiva para se repensar as ambivalências e contradições que envolvem as novas tecnologias, fugindo-se de análises distópicas ou utópicas, almejado atingir meio termo e equilíbrio, voltando-se para uma compreensão não linear e dualista, menos ainda formalista, por plural e interdisciplinar.

PATROCINADOR:



APOIO CULTURAL:



DIREITO E INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL: FUNDAMENTOS

Vol 3 – Desafios e Impactos Sociais

ORGANIZADORES E COAUTORES:

Celeida Maria Celentano Laporta

Paola Cantarini

Willis Santiago Guerra Filho

DIREITO E INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL: FUNDAMENTOS

Vol 3 – Desafios e Impactos Sociais

Aicha de Andrade Quintero Eroud

Alexandre Dimitri Moreira de Medeiros

Caio Sperandeo de Macedo

Carlos L. Rischioto

Celeida M. Celentano Laporta

Coriolano Aurélio de A. Camargo Santos

Emmanuel R. Goffi

Fernanda Viero da Silva

Germano Schwartz

Henrique Munhoz Burgel Ramidoff

Juliana Abrusio

Luciana Sabbatine Neves

Makely Garcia S. Ponso

Mateus de Oliveira Fornasier

Paola Cantarini

Samuel Rodrigues de Oliveira

Thiago Felipe S. Avanci

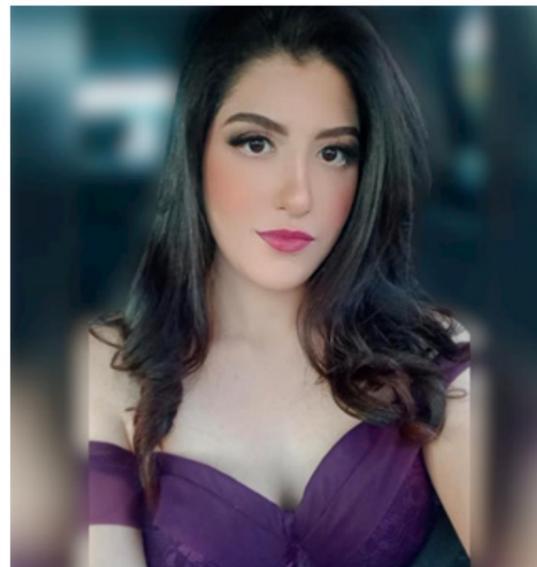
Willis S. Guerra Filho

Wilson Furtado Roberto

Prefaciado pelo Ministro do STJ Ricardo Villas Bôas Cueva

OS PARADIGMAS DO EXERCÍ- CIO DOS DIREITOS DA PERSON- NALIDADE E PRIVACIDADE NO ÂMBITO DIGITAL

THE PARADIGMS OF EXERCISING THE
RIGHTS OF PERSONALITY AND PRIVACY IN
THE DIGITAL SPHERE
VITÓRIA RODRIGUES REGO, LL.B.¹



RESUMO: O direito tem evoluído para se adequar à sociedade da informação e proteger os direitos do indivíduo, mas ainda há lacunas em relação à proteção da privacidade e da intimidade na internet. A aplicação de termos mais rígidos em aplicativos, a possibilidade de derrubar contas ofensivas e a imposição de multas diárias para retirada de publicações prejudiciais à honra são alguns avanços no direito em relação à internet. No entanto, ainda há questões que precisam ser

resolvidas, como a proteção da privacidade de crianças e adolescentes online e a responsabilidade de empresas por danos causados por terceiros através de suas plataformas. A proteção da privacidade e da intimidade online é um desafio para o direito, mas também é essencial para garantir a liberdade e a dignidade humana.

Palavras-chave: personalidade; privacidade; ambiente digital.

ABSTRACT: The right has evolved to suit the information society and protect the rights of the individual, but there are still gaps in the protection of privacy and intimacy on the Internet. The application of stricter terms in applications, the possibility of overturning offensive accounts and the imposition of daily fines for the removal of publications harmful to honor are some advances in the right in relation to the internet. However, there are still issues that

need to be resolved, such as protecting the privacy of children and adolescents online and the liability of companies for damages caused by third parties through their platforms. The protection of privacy and intimacy online is a challenge to the law, but it is also essential to ensure freedom and human dignity.

Keywords: personality; privacy; digital environment.

INTRODUÇÃO

Nos primórdios, o ser humano vivia em cavernas e sobrevivia da caça. Posteriormente, com o surgimento do fogo o cenário mudou, as possibilidades se tornaram maiores, conforme foram surgindo às primeiras civilizações e fruto delas nasceu o direito. Entretanto,

entre os Faraós e Cleópatra, Imperadores e Reis, ninguém a princípio pensava em direitos humanos, em manter uma igualdade social e preservar a liberdade do indivíduo, quicá nos famigerados direitos da personalidade.

Foi necessário a passagem dos séculos e que cabeças coroadas rolassem, literalmente, para que existisse a possibilidade de indivíduos se tornarem sujeitos de direitos. E mesmo nesse cenário fértil, tratar questões intrínsecas à pessoa,

não parecia interessante ou primordial. Somente com a calma pós-guerra e degradação absoluta que o mundo sofreu, fez surgir o interesse em tutelar a essência humana no âmbito das relações particulares. Curiosamente, a internet surgiu nesse intermédio, que assim como o surgimento do fogo, revolucionou o contexto social. Na época seria uma utopia imaginar um sistema tão evoluído de possibilidades de compartilhamento com alcance mundial. Nesse cenário, de acesso ilimitado e de “novas navegações” pelo computador da sua casa, todos têm o poder de se sentir Cristóvão Colombo e descobrir o mundo que agora “cabe na palma de sua mão”, ou melhor, dizendo: “na palma de um smartphone”.

Finalmente, o fenômeno da globalização chegou ao seu clímax, decorrente disso fomos presenteados com a sociedade da informação, que talvez seja no final a mais desinformada de todas, visto a quantidade esmagadora de informação que é processada em questão de segundos sem filtragem.

Essa compulsão social de

estar informado e de ter informação torna o smartphone um “habitat natural” e o notebook o “melhor amigo do homem”, a sociedade absorva em tanta tecnológica, não nota que “nem tudo que reluz é ouro” e que, esse mundo repleto de maravilhas tem um preço que vai bem além da conta do WI-FI.

Assim, a cegueira seletiva, pouco a pouco dissipa nossos direitos outrora conquistados para longe, principalmente os de cunho de proteção de intimidade e privacidade. O direito tem avançado gradativamente em face dessa nova realidade, mas, ainda deixa muitos casos em lacuna, sendo, por enquanto apenas medidas, em sua maioria paliativa.

Entre os avanços que merecem atenção estão os termos de usos mais rígidos nos aplicativos até liberdade do poder jurisdicional em derrubar contas ofensivas, aplicação de multa diária para a retirada de publicação que prejudicam a honra subjetiva, entre outros.

Partindo dessas premissas, é inevitável a percepção de que o direito, como instrumento de tutela da sociedade através do Poder

Estatual exercido por via do Poder Judiciário e regulado pelo Poder Legislativo tem como obrigação acompanhar e prestar guarida em possíveis transgressões da sociedade civil no meio digital.

De tal sorte que, atreve-se com o presente trabalho, a instigar reflexões a respeito da concepção de direitos “puídos” perante uma nova ótica, fomentando a possibilidade do surgimento de novas realidades legais, cuja possível existência de uma “personalidade digital”, que à primeira vista parece um conceito difícil de inserir nos códigos. De mais a mais, ousa-se também abordar os dilemas da privacidade e intimidade na nova plataforma.

OS DIREITOS DA PERSONALIDADE E PRIVACIDADE NA ESFERA DIGITAL.



Do ponto de vista técnico, a Internet é uma grande rede que conecta muitos computadores em todo o mundo por meio de cabos, satélite ou redes telefônicas. No entanto, do ponto de vista sociológico ela é um fenômeno que acarreta transformações sociais em grande velocidade, gerando uma queda na conexão entre a lei e a sociedade.

Nesse contexto, a cibercultura é um conjunto de atividades e características, comuns ao cidadão digital, que são marcadas pelo uso da tecnologia, principalmente da informática. São capazes de potencializar o lugar do indivíduo no universo ao reconhecer sua identidade e as implicações socioculturais da tecnologia da informação (BRANT, 2014, p. 150).

O ambiente virtual diferentemente do físico parece não ser vigiado, mesmo com todas as políticas e termos do uso dos aplicativos,

ainda assim, a internet continua sendo tão profunda quanto os oceanos, não é à toa que tem uma parte dela apelidada de “deep web”. Sendo um desafio compreensível aos Estados colocar em pauta legislação limítrofe que harmoniza a questão, permitindo a pessoa representar com sua “persona” sem prejudicar terceiros.

Seguindo essa lógica é necessário que isso seja feito de maneira democrática, assim retomamos o conceito do acesso e o nomeamos como “ciberdemocracia”, isto é, a garantia do acesso as informações disponíveis online pelos indivíduos em geral. Pierre Lévy (1988) concebe ainda, a “cibercultura”, a qual o autor entende como uma expressão de um novo lado social, fazendo valer essa ideia de uma sociedade de informação.

A ciberdemocracia, em suma, trata-se da aplicação de ferramentas para manuseio do convívio na coletividade virtual, sendo um conceito relativamente recente e que necessita de mais estudos em seus desdobramentos, visto a variedade de interações sociais em que estamos

inseridos.

Logo percebe-se que para que essa possibilidade se tornar factível é necessário em primeiro lugar ampliar as garantias individuais, garantindo sempre o amplo acesso à justiça quando da violação delas. Superada as primeiras afirmações em sede desse direito ante o ordenamento jurídico, adentra-se na análise das implicações desse direito vulnerável entendido como extensão de direitos fundamentais.

No decorrer da história, o conceito de personalidade se modificou várias vezes, seguindo assim até os dias de hoje. No ordenamento pátrio, a mudança nesse instituto ocorreu com a promulgação da Constituição de 1988, que influenciou o Código Civil a regular mais que apenas o âmbito patrimonial. Extinguindo a velha doutrina para o surgimento de uma nova que se preocupa com esse intermédio característico de cada ser.

Prole dessa nova geração Maria Helena Diniz sintetiza a ideia em suas obras como o “direito da pessoa de defender o que lhe é próprio”. Isto é, não só suas

características individuais, mas, também a extensão da sua liberdade, imagem, privacidade e honra. Através da positivação dos direitos humanos.

Dando continuidade à tal visão, vem Szaniawski (1993), que elenca os direitos da personalidade na categoria de direitos fundamentais exercidos no âmbito das relações particulares com o escopo de tutelá-lo de ataques de terceiros. Feita tais afirmações que sedimentam um campo para indagações sobre a hipótese de uma personalidade digital.

Vale dizer, que em razão do tema estar em pauta, não ter chancela expressa no ordenamento jurídico atual, será necessário a utilização de instrumentos como a analogia e exercitar o campo do hipotético para o presente estudo. Segundo Doneda (2016) a doutrina e o direito nacional há muito abordam diversas questões relativas a tais direitos, entendidos nessa concepção como um complexo que engloba todas as diversas manifestações da individualidade humana.

Os quais receberam proteção

do ordenamento jurídico pátrio com o advento da Carta Magna de 1988. Nessa linha, artigo 5º da Constituição da República declara explicitamente em seu inciso X que “são invioláveis a intimidade, a vida privada, a honra e a imagem das pessoas, cabendo-lhes o direito à punição pelos danos materiais ou morais decorrentes de tal violação”.

Todavia, como bem expôs Miguel Reale (1994) em sua obra através da teoria tridimensional da norma, o direito é uma estrutura social axiológico normativo, sendo que o direito positivado surge de um fato, isto é, um acontecimento no mundo tangível que fere algum valor moral ou social, surgindo na ansiedade uma espera por uma norma que regule e delimite essa questão.

Pelo exposto, nota-se que não só é latente a carência social de uma norma reguladora na matéria da personalidade digital como também se nota o grande desafio que será desenvolvê-la. Uma vez, que o habitat digital está tomando proporções enormes, principalmente depois da COVID-19 que coibiu o direito de ir

e vir forçando a população mundial ao isolamento.

Em razão da imposição desse fenômeno pandêmico, o virtual não só se tornou obrigatório e cotidiano. Em consequência disso, o avanço que a tecnologia realizaria em décadas, ocorreu em menos de dois anos em razão da extrema necessidade. E mesmo com o posterior retorno da vida a “normalidade”, está muito claro no contexto social a escolha em permanecer no digital que é muito mais atraente por diversos fatores, entre eles, o econômico.

No mais, tais facilidades satisfazem a urgência da geração em que o mal do século é ansiedade. Diante desse fato, existir no meio digital, se tornou uma prerrogativa irrenunciável do indivíduo, reconhecida inclusive pela ONU (Organização das Nações Unidas)².

Em virtude disso é necessária a transformação da ótica sob a qual se analisa o princípio da dignidade da pessoa humana, estrutura basilar do direito. Sendo que na atual perspectiva fazer parte do digital é uma necessidade básica. Em decorrência disso, a mora legal em regular

o cenário atual acarreta consequências ainda mais complexas, já que o direito não consegue acompanhar os avanços tecnológicos.

Para que tal feito seja possível é necessário um esforço mútuo internacional para adaptação à realidade fruto da Quarta Revolução industrial. É partindo da premissa que o novo universo, afeta todo o cotidiano, como não afetaria a pessoa que é um conceito extremamente flexível e advém da própria evolução social. Nesse cenário surgem uma série de problemáticas, mas a principal delas é como se abordar a internet como um direito/necessidade quando há lugares que não tem sequer saneamento básico!

Como garantir a igualdade constitucionalmente consagrada no Brasil, que é um país continental, cercado por umas diversas realidades sociais que coexistem dentro do mesmo espaço geográfico. Ingo Wolfgang Sarlet, complementando o pensamento de Miguel Reale, constata em suas obras que os direitos e garantias fundamentais podem ser reconduzidos de alguma forma de volta a noção da dignidade, já que

todos estão envoltos a ideia de proteção ao desenvolvimento pessoal.

José Afonso da Silva, por sua vez, ainda enfatiza que a dignidade é o valor supremo que atrai todos os outros. Antigamente, o direito possuía certa dificuldade para abordar a ideia de uma pessoa jurídica ficta, no entanto hoje em dia já está inserida no cotidiano, sendo tratada de maneira ordinária. Dessa forma, acredita-se que a personalidade virtual no futuro receberá o mesmo tratamento, pois grande parte da problemática automaticamente se esgotará.

Posto que, assim como o próprio conceito de personalidade é derivada da pessoa física, sendo a personificação do indivíduo físico no digital. Em breve síntese, nada mais é que exposição das características do indivíduo na rede. Contudo, o problema reside na possibilidade de o indivíduo assumir outra identidade que não a sua ou de se moldar de maneira fantasiosa, agindo de má-fé no intuito de ludibriar terceiros para obter vantagens.

Nesse contexto, Foucault (FOUCAULT, 1999, p. 16) refere-se

à produção da verdade como um controle social sobre a propagação dos discursos, sendo tais afetados por sistemas excludentes. O indivíduo inserido nesse meio adota suas ideias e discursos como verdades numa busca irracional de dar sentido à sua existência e justificar posições.

Nessa senda, a responsabilidade pelo que é veiculado pelo discurso e seu inegável poder na esfera sociocultural nos força a refletir acerca da importância da influência comunicativa na sociedade contemporânea. Contexto no qual, as posições legais e fundamentais que todo ser humano tem são conhecidas como seus “direitos de personalidade”. Todas as resultantes do conjunto único de circunstâncias intrínsecas do ser.

Em suma, infere-se que com o surgimento da internet sem perceber as pessoas comercializarem não só a sua privacidade, mas também a sua personalidade. De tal sorte, que estamos atualmente vivendo o Big Brother descrito nas obras de George Orwell. Assim, percebe-se a existência de um ambiente fértil

para se propagar não só os famigerados discursos de ódio como também a cultura de cancelamento, todos esses inseridos no cyberbullying, isto é, o bullying do cyber espaço.

E com tantas alternativas para se esconder por trás de uma tela de computador não é difícil imaginar a impunidade. Já que a pessoa física se desassocia da digital, que agora tem voz, corpo e vontades próprias. Neste aspecto, observa-se a relação direta entre a crescente e alarmante falta de discernimento para o uso da internet com as possibilidades trazidas pelo anonimato digital. O qual infelizmente traz à luz as piores críticas e preconceitos, bem como à ilusão de que todos são juízes e réus.

Observando o estado da arte, constata-se que a legislação brasileira possui diversas ferramentas para prevenção e repressão do dano ao prestígio social, visando salvar a sua incolumidade, bem como preservar o direito a privacidade e a personalidade.

No mais, constata-se que tal discussão coloca em voga o conflito aparente de normas, principalmente

levando em conta os inúmeros direitos existentes atualmente e garantidos pela Constituição Federal, onde nem sempre é possível a convivência harmoniosa entre eles, apesar de compartilharem a mesma essência.

Nessa senda, conclui-se que ainda são necessários muitos avanços no ordenamento jurídico pátrio para que a questão seja satisfatoriamente sanada e que é sempre um alento ao direito poder contar com outros meios de interpretação para preencher as lacunas legais que não acompanham o compasso do tempo social.

CONSIDERAÇÕES FINAIS

Dado o exposto, verifica-se que o desenvolvimento exponencial das tecnologias de comunicação e a onipresença do virtual, acarreta a incapacidade governamental de vigilância, prevenção e repreensão, o que por consequência dá guarida a violação do direito da privacidade que está resguardado no artigo 12 da Declaração Universal dos Direitos Humanos e o artigo 17 do Pacto Internacional dos Direitos Civis e

Políticos.

Esse mundo de possibilidades incita a necessidade de instrumentos que regulem as minúcias de sua utilização que suscita o conflito aparente de normas notório entre o direito à privacidade e o de informação, bem como o da liberdade pensamento. Portanto, é necessário sopesar diante das circunstâncias fáticas qual direito poderá ser tolhido naquele momento.

Partindo dessa premissa, o presente ensaio buscou examinar os efeitos da internet na sociedade, levando em conta os inúmeros casos de violação da privacidade, a fim de verificar se, na ausência de legislação específica, se o judiciário dispõe de meios adequados para fazer cumprir a lei.

Como resultado, indagou-se brevemente acerca da hipótese de uma personalidade digital e de suas implicações. De tal maneira que é possível afirmar que os tribunais não têm uma posição sólida sob tais aspectos e que sua decisão será determinada por diversos fatores.

Existindo hoje o cenário da aplicação da responsabilidade

objetiva dos provedores de serviços de Internet ao imputarem a violação de direitos de privacidade no ambiente de mídia social, seja sob a teoria do risco ou mesmo sob o Código de Defesa do Consumidor de modo a coibir tais condutas.

Em suma, verificou-se que a pessoa se tornou mais vulnerável as ofensas aos seus próprios direitos, especialmente diante do atual estado de busca incessante da sociedade em compartilhar informações em tempo real. Em contrapartida, os avanços tecnológicos não podem ameaçar as liberdades pessoais, e a era tecnológica em que vivemos hoje não exige que os direitos das pessoas se tornem mercantilizados de maneira desenfreada sem que esse mercado seja regulado pela mão invisível do Estado.

R E F E R Ê N C I A S BIBLIOGRÁFICAS

BOLESINA, I. Direito à intimidade no ciberespaço e a transformação do binômio público-privado. In: Mostra de pesquisa de direito civil constitucionalizado. 3., 2015, Rio Grande do Sul. Anais eletrônicos... Rio Grande do Sul: Unisc, 2015.

BRANT, C.A.B. Marco Civil da Internet: Comentários sobre a Lei 12.965/2014. Belo Horizonte: D'Plácido, 2014.

DONEDA, Danilo. Privacidade, vida privada e intimidade no ordenamento jurídico brasileiro. Da emergência de uma revisão conceitual e da tutela de dados pessoais. Portal Âmbito Jurídico. 2014.

FOUCAULT, Michel. A Ordem do Discurso: Aula inaugural no Collège de France, pronunciada em 2 de dezembro de 1970. Tradução de Laura Fraga de Almeida Sampaio. São Paulo: 5.ed. Loyola, 1999

LEVY. Pierre, As Tecnologias da Inteligência: O futuro do pensamento da era da informática, São Paulo, Editora 34, 1998

REALE, Miguel. Introdução à filosofia. São Paulo: Saraiva, 1989.

SZANIAWSKI, Elimar. Direitos da personalidade e sua tutela. São Paulo: Revista dos Tribunais, 1993.

NOTAS

1. Advogada, Bacharel em Direito pela Universidade Paulista (2021). Membro da Comissão de Direito Digital da OAB de Guarujá.

2. Vale o acesso: <http://g1.globo.com/tecnologia/noticia/2011/06/onu-afirma-que-aceso-internet-e-um-direito-humano.html>

A presente obra coletiva faz homenagem a um dos principais filósofos do Direito da contemporaneidade Willis Santiago Guerra Filho. Já de saída somos obrigados a uma correção pois a produção multifacetada do Homenagando não é passível de ser reduzida às exclusivas dimensões do Direito, é que sua Obra conversa de modo riquíssimo com campos de saberes diversos sem perder profundidade e qualidade. Seus escritos expressam um vasto universo de conhecimentos e domínios que sempre encantam e ao mesmo tempo incomodam o leitor. Encantam pelo estilo, as temáticas, as conexões, os insights que nos levam ao prazer da descoberta em nós mesmos daquilo que não sabíamos e o Autor nos dá a conhecer; incomodam pelos deslocamentos, vertigens, mergulhos a que somos levados a esperar estar em seus textos/intertextos/contextos; em suma o que tecer e entretecer a ideia como saber-sabor.

Dentro desse universo tão rico da produção intelectual de Willis Santiago Guerra Filho optou-se pela conexão Direito-Psicanálise. Dois saberes próximos e distantes ao mesmo tempo, que vêm ganhando cada vez mais atenção dos estudiosos que se interessam pelos problemas fundamentais das comunidades humanas e que, como tais, apresentam dificuldades crescentes aos que querem entendê-las, avaliá-las e de algum modo contribuir para a superação de suas crises, seus impasses, suas aporias.

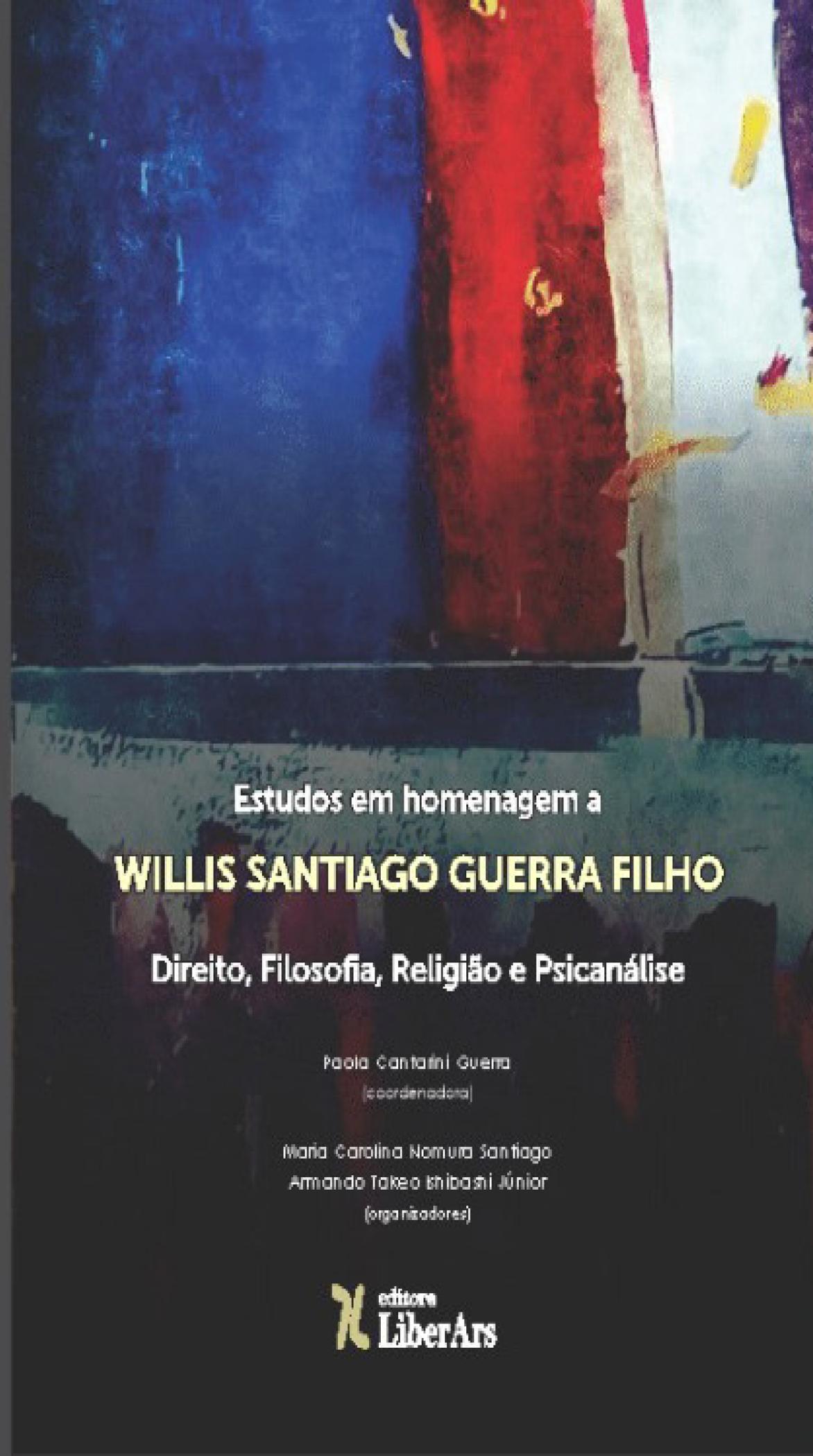
A produção aqui apresentada ao público trata dessa difícil relação do humano com o desconhecido de sua própria condição. Desde a descoberta/invenção por Freud do inconsciente, as hipóteses de funcionamento da psique humana e os desdobramentos possíveis de seus conflitos, tensões, superações, esse saber a partir daí desenvolvido que se denominou Psicanálise, uma verdadeira revolução ocorreu a partir dos inícios do conturbado século XX que não poderia deixar de impactar o Direito e suas posições assumidas e, muitas vezes até hoje mantidas sem críticas, o que curiosamente já seria um bom objeto de análise. Por isso a importância dessa Homenagem e das contribuições aqui trazidas a lume. Essas conexões precisam ser estudadas e como se sabe, ainda é escasso o material disponível sobre elas, o que redobra a importância da presente publicação!

Belmiro Jorge Patto

ISBN 978-85-9489-192-0



Estudos em homenagem a Willis Santiago Guerra Filho



Estudos em homenagem a

WILLIS SANTIAGO GUERRA FILHO

Direito, Filosofia, Religião e Psicanálise

Paola Cantarini Guerra

(coordenadora)

Maria Carolina Nomura Santiago

Amando Takeo Iribashi Júnior

(organizadores)

editores
LiberArs



Willis Santiago Guerra Filho

Professor Titular do Centro de Ciências Jurídicas e Políticas da Universidade Federal do Estado do Rio de Janeiro (UNIRIO) e Professor Doutor da Faculdade de Direito da Pontifícia Universidade Católica de São Paulo (PUC-SP). Bacharel em Direito e Livre-Docente em Filosofia do Direito (UFU), Pós-Doutor e Doutor em Filosofia (UFERJ), Doutor em Direito (Bielefeld, Alemanha), Mestre em Direito, Doutor em Comunicação e Semiótica e em Psicologia Social/Política (PUC-SP).

RESPONSABILIDADE CIVIL PELA PROPAGANDA ENGANOSA OU ABUSIVA

CIVIL LIABILITY FOR MISLEADING OR ABUSIVE ADVERTISING
MARCOS ROBERTO CACHEIRO BATISTA, LL.B.¹



RESUMO: O objetivo deste trabalho é mostrar como a autoridade reguladora cumpre seu papel em relação a seus constituintes (anunciantes, fornecedores, empresas, consumidores) e como defende o consumidor. Na sociedade de consumo, o direito à informação é um dos principais direitos garantidos pela Constituição Federal do Brasil e pelo Código de Defesa do Consumidor. O Código de Defesa do Consumidor protege o consumidor de práticas comerciais enganosas ou abusivas, como publicidade enganosa ou abusiva. O PROCON é um órgão responsável por informar, defender e orientar os consumidores em caso de problemas de consumo.

Palavras-chave: propaganda enganosa, responsabilidade civil, sociedade de consumo

ABSTRACT: The objective of this work is to show how the regulatory authority fulfills its role in relation to its constituents (advertisers, suppliers, companies, consumers) and how it defends the consumer. In the consumer society, the right to information is one of the main rights guaranteed by the Federal Constitution of Brazil and the Consumer Protection Code. The Consumer Protection Code protects consumers from misleading or abusive business practices, such as misleading or abusive advertising. PROCON is a body responsible for informing, defending and guiding consumers in case of consumer problems.

Keywords: misleading advertising, civil liability, consumer

society.

INTRODUÇÃO

Na sociedade de consumo, a hipercomplexidade da relação entre consumidor e fornecedor demanda um dirigismo contratual, que é a intervenção do Estado no direito privado, fazendo o contrato cumprir a sua função social, com o fim de atingimento da justiça social (ROCHA, 2018).

Atualmente, pode-se dizer que a informação é a chave para a sobrevivência da sociedade. Acompanhando os avanços sociais, o direito se materializa a partir dessa

concepção, trazendo consigo princípios para garantir esse movimento em direção à prestação de informações coercitivas, sendo o direito à informação o mais crucial deles. Esse princípio fundamental tem fundamento constitucional e é um dos direitos garantidos pelo artigo 5º da Constituição Federal (CF) de 1988.

Ele está sujeito à disciplina não apenas nos termos da Carta Magna, mas também de outras leis, como o Código de Defesa do Consumidor (CDC - Lei Federal nº 8.078/1990). Em uma noite consumista, esse princípio é explorado em detalhes e é de grande importância. Quando examinamos qualquer coisa sob a ótica dos direitos do consumidor, nos certificamos

de que é realmente necessário e importante para manter um relacionamento entre consumidores e fornecedores baseado na boa-fé.

O código de defesa é uma lei que protege o consumidor, evitando que o mesmo seja lesionado, o consumidor passa a ter um órgão a quem recorrer que é denominado o PROCON, se trata de um órgão da Secretaria de Estado da Justiça, Cidadania e Direitos Humanos e tem como objetivo informar, defender e orientar os consumidores na busca de solução para qualquer problema de consumo. Ao se sentir lesado, o consumidor deve fazer valer seus direitos (PROCON, 2021).

O Código do Consumidor investiga qualquer publicidade

enganosa ou abusiva. Qualquer forma de informação ou comunicação pública, total ou parcialmente falsa, ou por omissão, suscetível de induzir o consumidor a erro quanto à natureza, características, qualidade, quantidade, propriedades, origem, preço ou quaisquer outros dados sobre produtos e serviços é considerado enganoso.

Uma propaganda enganosa provoca uma distorção no processo decisório do consumidor, levando-o a adquirir produtos e serviços que não teria adquirido se estivesse mais bem informado.

Já a publicidade abusiva é aquela que se aproveita da vulnerabilidade do consumidor ou viola seus valores sociais e financeiros. Por exemplo, no caso de publicidade abusiva, existem colecionáveis que são vendidos com publicidade de alimentos.

Diante disso, é imperativo que enfatizemos a importância do controle da atividade. Como resultado, o objetivo deste trabalho é demonstrar como a autoridade reguladora cumpre seu papel em relação aos seus constituintes (anunciantes,

fornecedores, empresas, consumidores e desenvolve o seu compromisso com a defesa do consumidor.

DIREITO DO CONSUMIDOR

A proteção do consumidor na relação empresa-consumidor passa a ser discutida com a aprovação do PL 3.683/1989, criado pelo PLS (Projeto de Lei do Senado) 97/1989 e proposto em 05 de fevereiro de 1988 pelo Sen. Jutahy Magalhães (PMDB/BA).

No entanto, desde a década de 1960, discute-se a proteção do consumidor no mercado devido à sua vulnerabilidade às grandes corporações que surgiram. Por meio da Lei Delegada nº 4/1962, o Brasil permite inicialmente a intervenção estatal na esfera econômica (ou seja, nas relações jurídicas privadas) com o objetivo de assegurar a distribuição gratuita de bens essenciais ao consumo da população.

O CDC levou 28 anos para receber uma carta reconhecendo a importância da proteção do consumidor no mercado de bens de consumo. E ao longo desses 28 anos, a

proteção do consumidor no Brasil aumentou, culminando com a criação do CDC em setembro de 1990 (Lei 8.078/90) após a proteção do consumidor ter sido elevada ao patamar de direito básico com a aprovação da Lei Federal Constituição de 1988.

A área do direito conhecida como “Direitos do Consumidor” trata das relações jurídicas entre fornecedores de bens e serviços e seus clientes. Ou seja, o direito do consumidor é o culminar de regras e princípios jurídicos que se aplicam a todas as relações de consumo, ou seja, aquelas entre um consumidor e um fornecedor de bens ou serviços.

Seus objetivos incluem garantir que os consumidores tenham acesso a informações sobre a origem e qualidade de bens e serviços, proteger os consumidores de fraudes de mercado, garantir a segurança dos consumidores de bens e serviços e equilibrar as relações de consumo por meio de intervenção judicial.

O direito do consumidor também garante que ele possa recorrer ao tribunal para prevenir e remediar qualquer dano patrimonial

resultante da falta de fornecimento de bens ou prestação de serviços ao consumidor final.

A defesa do consumidor baseia-se em mais do que punir aqueles que violam seus direitos e praticam atividades ilícitas; inclui também educar os consumidores sobre seus direitos e obrigações e conscientizar fabricantes, fornecedores e prestadores de serviços sobre suas obrigações, fazendo com que ajam de forma que respeite os consumidores e amplie seus mercados, o que contribui para o desenvolvimento do país.

Quando um provedor não cumpre suas obrigações, temos o direito de registrar uma reclamação e solicitar uma resolução por meio de um advogado do consumidor. A reclamação formal deve ser feita por escrito e incluir recibo de protocolo com a data, assinatura e Carimbo da empresa junto ao CNPJ. Desta forma, existe um documento comprovativo da queixa que vincula juridicamente a empresa ou entidade.

A flexibilização e não a extinção dos princípios contratuais

tradicionais, passando a ser introduzidos o princípio do equilíbrio, a boa-fé objetiva, a transparência e a função social do contrato. Passaram a coexistir com o Código Civil os microsistemas – denominação criada por Natalino Irti da década de 70 no livro *A Era da Descodificação para designar as legislações especiais que surgiram no intuito de regular temas específicos na seara privada e que constituem sistemas lógicos, tais como a Lei das Mensalidades Escolares, a Lei dos Planos de Saúde e o próprio CDC (TIMM, 2008).*

Quanto à vulnerabilidade jurídica, é possível afirmar que o consumidor carece de conhecimentos de Direito, Economia ou mesmo Contabilidade, colocando-se em posição de desvantagem diante do fornecedor, que pode contratar bons advogados e conhece a lógica do mercado (HONESKO; RAGAZZI, 2010).

A CDC (Lei Federal 8.078/90) alterou a forma como o direito era entendido anteriormente no Brasil. Quando entrou em vigor no início da década de 1990, abriu-se um

novo campo para a advocacia dos direitos do consumidor.

No passado, o princípio do *pacta sunt servanda* era integralmente respeitado, e o benefício da dúvida se aplicava a todos que alegassem um fato. Ao ser informado sobre a inversão do ônus do teste, o CDC ironizou essa dicotomia. Além disso, abre a possibilidade de o Estado-Judiciário rever cláusulas contratuais que possam levar a um desequilíbrio na relação entre consumidor X fornecedor.

A lei também ampara os fornecedores, aparente como sendo aquele que não participa do processo de produção ou fabricação, mas em virtude seu nome ou marca constar no produto, passa a ser entendido como formatador deste, aplicando-se a teoria da aparência. Benjamin (2008), porém, menciona que seria o comerciante quando não identifica o fornecedor real.

O CDC promoveu as relações de comércio virtual com a introdução da Internet e distribuição de informações em massa. Solicitei ainda mais transparência e clareza aos fornecedores em relação às suas

ofertas e vendas, principalmente no pós-venda.

PUBLICIDADE ABUSIVA

O Código de Defesa do Consumidor proíbe a publicidade enganosa ou abusiva e afirma que ela deve ser divulgada de forma que seja fácil e óbvio para o consumidor reconhecê-la pelo que é. O CDC no Capítulo V na Seção III diz que a propaganda enganosa é aquela que informa condições erradas ou omite certos detalhes do produto, já a propaganda abusiva é aquela que fere e atinge determinadas classes, meche com o imaginário e desmoraliza certos setores.

Informações falsas em anúncios são consideradas antiéticas, assim como informações ocultas ou omitidas que são cruciais para a compreensão de um produto ou serviço. Esses detalhes podem estar relacionados a qualidades, quantidade, origem, preço e propriedades. Um anúncio de serviço público é abusivo se promover preconceito, incitar a violência, jogar com a falta de experiência de uma criança, desconsiderar valores ambientais ou

incentivar comportamentos que coloquem em risco sua saúde e segurança.

Um anúncio enganoso pode ser feito intencionalmente ou não. A publicidade enganosa intencional ocorre quando o anunciante retém informações necessárias para que o consumidor tome uma decisão informada (CDC, artigo 37, terceira frase). Por meio da supressão da publicidade enganosa, o CDC busca proteger os consumidores. Dessa forma, é desnecessário considerar a subjetividade, culpa ou culpa do locutor ao caracterizá-los, independentemente de ter ou não dolo. Em vez disso, sempre serão caracterizados como publicidade enganosa, sujeita a sanções administrativas e legais.

É enganosa qualquer modalidade de informação ou comunicação de caráter publicitário, inteira ou parcialmente falsa, ou, por qualquer outro modo, mesmo por omissão, capaz de induzir em erro o consumidor a respeito da natureza, características,

qualidade, quantidade, propriedades, origem, preço e quaisquer outros dados sobre produtos e serviços. (CDC – Lei nº 8.078/1990).

A publicidade abusiva é qualquer publicidade que promova a violência, explore o medo ou a superstição, tire vantagem de crianças, desrespeite os valores ambientais ou tenha o potencial de levar o consumidor a agir de forma prejudicial ou arriscada à sua própria saúde ou segurança.

A definição legal de publicidade enganosa ou abusiva é dada pelo CDC em seu texto do artigo 37, e o criminoso relacionado à prática de tal conduta está descrito no artigo 67 da organização, com pena potencial de detenção de até um ano e multa.

Código de defesa do Consumidor - Lei nº 8.078, de 11 de setembro de 1990.

Da Publicidade

Art. 36. A publicidade deve ser veiculada de tal forma que o consumidor,

fácil e imediatamente, a identifique como tal.

Parágrafo único. O fornecedor, na publicidade de seus produtos ou serviços, manterá, em seu poder, para informação dos legítimos interessados, os dados fáticos, técnicos e científicos que dão sustentação à mensagem.

Art. 37. É proibida toda publicidade enganosa ou abusiva.

§ 1º É enganosa qualquer modalidade de informação ou comunicação de caráter publicitário, inteira ou parcialmente falsa, ou, por qualquer outro modo, mesmo por omissão, capaz de induzir em erro o consumidor a respeito da natureza, características, qualidade, quantidade, propriedades, origem, preço e quaisquer outros dados sobre produtos e serviços.

§ 2º É abusiva, dentre outras a publicidade discriminatória de qualquer

natureza, a que incite à violência, explore o medo ou a superstição, se aproveite da deficiência de julgamento e experiência da criança, desrespeita valores ambientais, ou que seja capaz de induzir o consumidor a se comportar de forma prejudicial ou perigosa à sua saúde ou segurança.

§ 3º Para os efeitos deste código, a publicidade é enganosa por omissão quando deixar de informar sobre dado essencial do produto ou serviço.

Das Infrações Penais

Art. 67. Fazer ou promover publicidade que sabe ou deveria saber ser enganosa ou abusiva: Pena Detenção de três meses a um ano e multa.

Precisamos tomar precauções extras quando se trata de publicidade direcionada ao público jovem. Isso porque, para que a publicidade não seja considerada abusiva, ela

deve, pelo menos, ser compreendida por crianças pequenas que têm menor diligência e discernimento em relação aos consumidores adultos. Os provedores também devem estar constantemente atentos às regras que regem o uso da publicidade no contexto das relações de consumo.

Como resultado, um determinado anúncio pode ser considerado enganoso, uma vez que seu público-alvo é mais propenso a cometer um erro devido à sua maior vulnerabilidade. É fundamental levar em consideração os alvos específicos da publicidade enganosa para proteger esse público de tais práticas.

A análise deve ser feita no próprio anúncio, bem como na mensagem que o anúncio está tentando transmitir. Apenas uma das interpretações precisa ser levada em consideração para que a prática seja classificada como enganosa. Nesse sentido, a publicidade abusiva também deve ser discutida, pois pode impedir o consumidor de exercer plenamente sua vontade. No entanto, o que a diferencia de outras formas de publicidade é a

mensagem que veicula, que reconhece a destruição dos valores sociais, em contraste com a publicidade enganosa, que busca enganar o consumidor (MATOSO, 2015).

A prática de publicidade enganosa ou abusiva é um desrespeito ao direito à informação. Isso se deve ao fato de visar enganar o consumidor no exercício de seus direitos, impossibilitando sua decisão consciente.

O princípio da publicidade, como um de seus pilares, permeia todo o ordenamento jurídico do direito de interesse público. Sua compreensão da Constituição de acordo com ela proíbe sua consideração de outros princípios, como o princípio da eficiência. Somente por meio da efetiva implementação do princípio da transparência a atuação do poder público poderá ser controlada, possibilitando a concretização das demandas republicanas e democráticas.

Três incisos do artigo 5º da Constituição brasileira de 1988 tratam do acesso à informação, situando-o entre os direitos fundamentais: incisos XIV (“é assegurado

a todos”), inciso XXXIII (“todos têm o direito de receber do poder público informações próprias” interesse, ou de interesse coletivo ou geral, no prazo previsto em lei, sujeito a responsabilidade, reservados aqueles cujo selo seja essencial à segurança da sociedade e d. administração da lei (art. 37, 3º, II), a obrigatoriedade de publicação das decisões judiciais e sua fundamentação (art. 93, XI) e a garantia de consulta aos registros governamentais relativos ao patrimônio cultural.

É importante deixar claro que um simples exagero (puffing), em geral, não obriga o fornecedor, pois tais expressões podem ser reconhecidas como material promocional pelo consumidor.

Segundo a doutrina, o puffing é aceitável desde que apresentado como propaganda ofensiva, pois sua natureza subjetiva ou lúdica impede que seja justamente identificado como fator de conexão. Este anúncio refere-se a ele como sendo “o melhor produto do mercado”.

A atual sociedade de consumo é caracterizada pela intensa competição entre as empresas que

oferecem seus bens e serviços no mercado. Inúmeras ferramentas são utilizadas na busca da fidelização do cliente e da solidez da marca para mostrar que os bens ou serviços que estão promovendo se destacam da concorrência, seja pela qualidade superior, melhor uso da técnica ou melhores condições de pagamento.

De acordo com o CDC, a publicidade deve ser divulgada para que os consumidores possam reconhecê-la rápida e facilmente pelo que é. Assim, podemos definir publicidade enganosa como aquela que leva o consumidor a cometer um erro e o leva a comprar um produto que não corresponde às suas alegações de qualidade ou funcionalidade.

Como resultado, o comerciante leva o cliente a agir de acordo com o desejo, convencendo-o a adquirir um bem que tenha características diferentes daquelas retratadas no anúncio:

3º, dispõe que “todo anúncio deve ter presente a responsabilidade do Anunciante, da Agência de

Publicidade e do Veículo de Divulgação”; em outras palavras, todos aqueles que concorrerem para o anúncio são responsáveis pelos danos causados pela sua veiculação.

Diante dessa circunstância, quem deve ser responsabilizado pelos danos causados aos consumidores por publicidade enganosa ou abusiva? É implausível que os anunciantes, juntamente com as agências de publicidade e os meios de comunicação, sejam sempre responsabilizados objetivamente pelos danos causados aos consumidores ao prestarem seus próprios serviços.

Superior Tribunal de Justiça abordou a questão em acórdão particular, a primeira corrente doutrinária, encabeçada por Fábio Ulhôa Coelho, sustenta que o anunciante é o único com competência para responsabilizar o consumidor pelos danos decorrentes de sua exposição à publicidade. O entendimento é sustentado pela interpretação do artigo 38 do CDC, que afirma que o ônus da prova da veracidade e exatidão das informações contidas

nas comunicações publicitárias incumbe ao financiador.

Por sua vez, a segunda corrente doutrinária, encabeçada pelo Ministro Herman Benjamin, sustenta que somente aquele que fez o anúncio pode ser responsabilizado objetivamente (independentemente de culpa ou inocência) por qualquer dano decorrente do anúncio. No entanto, não descarto completamente a possibilidade de que a agência e os canais de comunicação também respondam caso tenham agido com dolo ou negligência, ou seja, atribuindo-lhes responsabilidade subjetiva.

Eles citam os artigos 7º e 25º do CDC como seus fundamentos legais. Em geral, ambos os artigos – que foram quase escritos ao mesmo tempo – discutem a responsabilidade compartilhada pela reparação de danos ao consumidor quando há vários autores do dano.

No que se refere às celebridades contratadas, entende-se que elas não são responsáveis pelos danos decorrentes do produto ou serviço uma vez ouvidas as observações elaboradas, que foram previamente

elaboradas por profissionais de marketing e relações-públicas e destinam-se apenas a servir como uma manifestação vocal ou física da mensagem que está sendo transmitida. Nesse contexto, o STJ decidiu no REsp 1.157.228/RS:

“A responsabilidade pelo produto ou serviço anunciado é daquele que confecciona ou presta, e não se estende à televisão, jornal ou rádio que o divulga. A participação do apresentador, ainda que este assegure a qualidade e a confiabilidade do que é objeto da propaganda, não o torna garantidor do cumprimento das obrigações pelo anunciante”.

CONSIDERAÇÕES FINAIS

A aplicação do direito à informação é crucial no contexto das relações de consumo, particularmente no mercado alimentar. A realização do presente estudo possibilitou uma discussão aprofundada sobre sua importância, levando em

consideração a saúde e o bem-estar do consumidor.

Isso implica que ainda há muito a ser dito sobre a regulamentação da publicidade de alimentos. Para obter informações precisas e baseadas em princípios consumistas de um provedor, o consumidor deve primeiro procurar entender seus direitos. Como resultado, é fundamental que os consumidores tomem consciência disso e se eduquem para melhorar a publicidade de alimentos e a relação real entre consumo e produção. Isso ocorre porque a supervisão fiscal contínua é necessária para proteger os direitos (e obrigações) dos consumidores e cobrar pelo fornecimento de informações.

Ficou claro que os fornecedores devem respeitar as designações dos consumidores e que quebrar tais regras é um crime contra as relações de consumo. Adicionalmente, os recibos e embalagens servem como o primeiro ponto de contato do consumidor com o produto, transmitindo-lhe a primeira impressão, pelo que é fundamental assegurar a prestação de uma

informação precisa e completa.

Como foi demonstrado, o tema ainda não foi esquecido, pois cada situação contratual precisa ser examinada com os devidos cuidados, visto que os instrumentos jurídicos ainda são, em sua maioria, ilegíveis.

De acordo com nossa interpretação da lei, é responsabilidade do escritório de relações públicas se posicionar firmemente contra a concepção e produção de anúncios enganosos ou abusivos que foram tornados públicos por ordem e por conta do locutor.

Em termos legais, não importa se o anunciante aprovou antecipadamente o anúncio relacionado à patologia que a agência criou porque, no decorrer de seu trabalho, que exige conhecimentos técnicos muitas vezes fora do alcance do anunciante, o publicitário é obrigado a agir com o zelo necessário para evitar danos à reputação de seu cliente e do público em geral.

Assim, ficou claro que a aplicação do sistema normativo consumista é essencial no campo da publicidade de alimentos. É nele

que está contida a informação relativa ao direito à informação, incluindo a obrigação do prestador de prestar informação e o direito à informação do consumidor devido à sua vulnerabilidade, protegido pelos princípios que regem as relações de consumo.

A estratégia utilizada é converter necessidades de segunda linha em necessidades básicas, buscando sempre estimular o consumo. Ou, dito de outra forma, não é apenas um produto para lavar o cabelo e deixá-lo limpo ou um simples adjetivo para obter um resultado que pode ser medido por você. A crença de que se obterá os mesmos resultados sugeridos pela mensagem publicitária ao comprar ou usar o bem de consumo é uma fantasia que se vende.

Após a confirmação dessa prática comum, surgiu a questão de saber se o direito à privacidade é regulamentado e limitado para impedir a exploração da dignidade do consumidor pela publicidade. Como resultado, tivemos que ignorar nossa própria publicidade antes de aplicar o Código de Defesa do

Consumidor (CDC). Neste estudo, que é a efetivação do direito do consumidor exigido pela Constituição Federal de 1988 no artigo 5º, inciso XXXII, alguns pontos foram esclarecidos.

Aprendemos que uma mensagem de marketing geralmente liga o prestador (que é a fase pré-contratual de uma relação de consumo) e que a publicidade pode ter um lado negativo (abusiva ou enganosa). Além disso, na aplicação do princípio da dignidade da pessoa humana em situações que envolvam direitos de propriedade privada, prevalece o chamado “superprincípio” do direito básico.

Em vários artigos, o CDC enfatiza a importância de proteger a vida, a saúde, a segurança e a liberdade de escolha. O objetivo é resguardar o consumidor de práticas que violem sua dignidade e, conseqüentemente, seus direitos.

Uma das definições de consumidor oferecidas pelos defensores do direito de consumir é a de potencial. precisamente o tipo de pessoa atraída pela publicidade. Embora o provedor possa alegar que ainda não

há contrato, o CDC insiste em sua vinculação à oferta porque publicou o anúncio. Como resultado, o fato de você ser um cliente em potencial dispensa a exigência de um ajuste de contrato anterior para proteger seus direitos.

Sabendo que uma relação de consumo também envolve o período de tempo que antecede a assinatura de um contrato, foi determinado que a cautela com a publicidade faz parte da proteção.

R E F E R Ê N C I A S
BIBLIOGRÁFICAS

BENJAMIN, Antonio Herman V. Fato do produto e do serviço. In: BENJAMIN, Antonio Herman V.; BESSA, Leonardo Roscoe; MARQUES, Claudia Lima. Manual de direito do consumidor. São Paulo: Revista dos Tribunais, 2008. p. 112-139.

BENJAMIN, Antonio Herman V. O transporte aéreo e o Código de Defesa do Consumidor. Revista de Direito do Consumidor. vol. 100. ano 24. p. 23-37. São Paulo: Ed. RT, jul.-ago. 2015.

BRASIL. Constituição (1988). Constituição da República Federativa do Brasil. Brasília, DF: Senado Federal: Centro Gráfico, 1988. 292 p.

_____. Lei Federal n. 8.078/1990, institui o Código de Proteção e Defesa do Consumidor. Publicada no Diário Oficial da União, de 12 de setembro de 1990.

DE MAGALHÃES, Lucia Ancona Lopez “Publicidade e Direito”, 3ª ed. 2018, p. 429

GAGLIANO, Pablo Stolze;

PAMPLONA FILHO, Rodolfo. Manual de direito civil; volume único. Saraiva Educação SA, 2017.

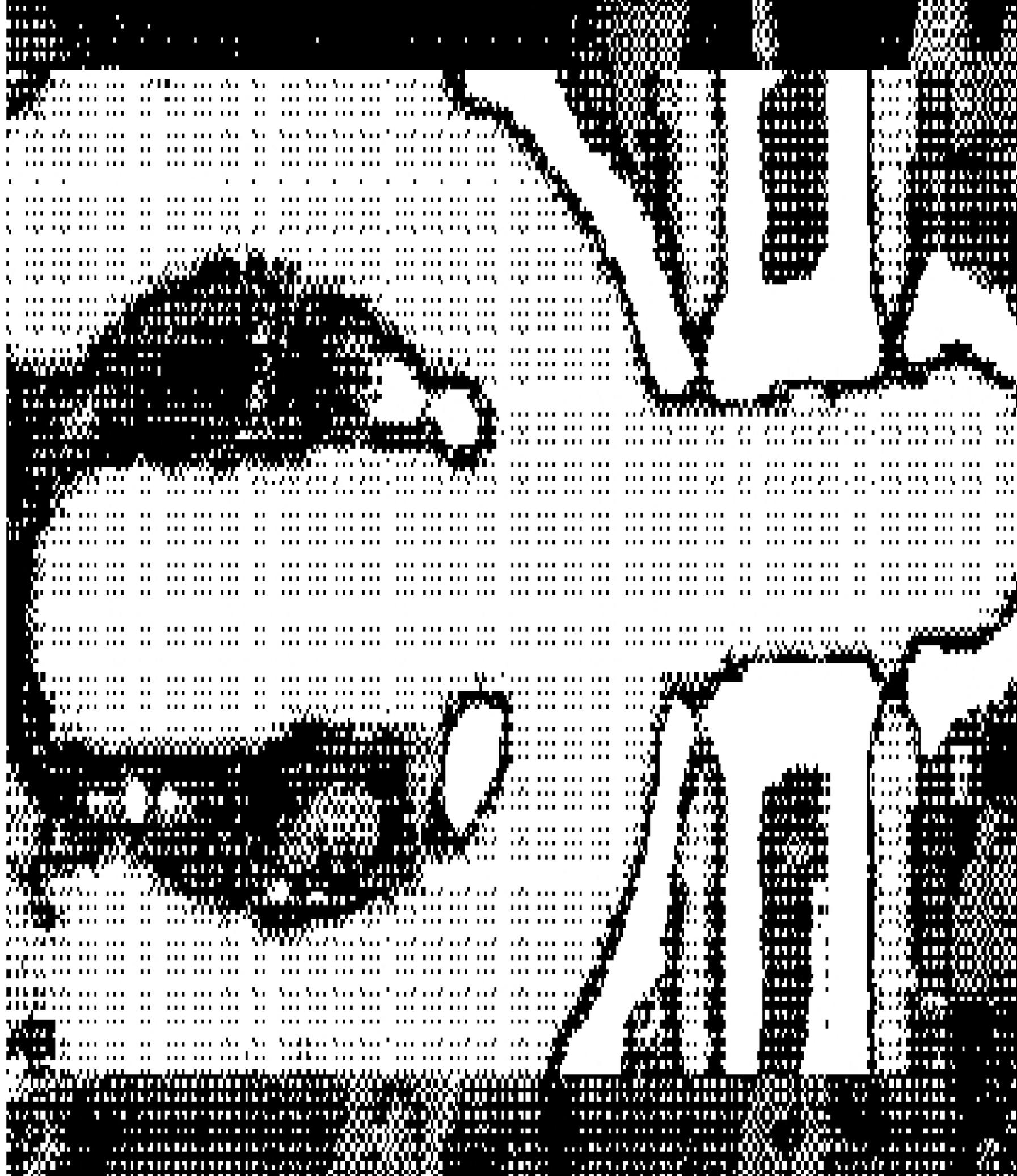
KHOURI, Paulo Roberto Roque Antonio. Direito do consumidor: contratos, responsabilidade civil e defesa do consumidor em juízo. 2. ed. São Paulo: Atlas, 2005.

HONESKO, Raquel; RAGAZZI, José Luiz. Direito do consumidor. São Paulo: Saraiva, 2010.

MARQUES, Claudia Lima. Introdução ao direito do consumidor. In: BENJAMIN, Antonio Herman V.; BESSA, Leonardo Roscoe; MARQUES, Claudia Lima. Manual de direito do consumidor. São Paulo: Revista dos Tribunais, 2008. p. 23-43.

NOTAS:

1. Advogado. Bacharel em Direito pela Universidade Paulista (2022).



O livro "Inteligência artificial: Fundamentos - Desafios e Impactos Sociais Vol 3", patrocinado pela Câmara de Mediação e Arbitragem CS VIEWS com apoio cultural do Instituto Ethikai – ethics in AI, ethics as a service e Instituto CS VIEWS, buscou trazer aportes de pesquisadores e profissionais que trabalham com a temática da Inteligência artificial, oferecendo contribuição científica que levasse em consideração, por um lado as propostas internacionais acerca da temática, bem como tendo em vista a realidade sociocultural brasileira.

A contribuição de acadêmicos que também tenham a experiência prática em suas atividades profissionais é um importante ponto a ser destacado de forma a se conjugar uma análise teórica e ao mesmo tempo prática.

Outro ponto de destaque foi a tentativa de colaborar para um diálogo democrático, pautado em uma visão não polarizada, holística e inclusiva para se repensar as ambivalências e contradições que envolvem as novas tecnologias, fugindo-se de análises distópicas ou utópicas, almejado atingir meio termo e equilíbrio, voltando-se para uma compreensão não linear e dualista, menos ainda formalista, por plural e interdisciplinar.

PATROCINADOR:



APOIO CULTURAL:



DIREITO E INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL: FUNDAMENTOS

Vol 3 – Desafios e Impactos Sociais

DIREITO E INTELIGÊNCIA ARTIFICIAL: FUNDAMENTOS

Vol 3 – Desafios e Impactos Sociais

Aicha de Andrade Quintero Eroud

Alexandre Dimitri Moreira de Medeiros

Caio Sperandeo de Macedo

Carlos L. Rischioto

Celeida M. Celentano Laporta

Coriolano Aurélio de A. Camargo Santos

Emmanuel R. Goffi

Fernanda Viero da Silva

Germano Schwartz

Henrique Munhoz Burgel Ramidoff

Juliana Abrusio

Luciana Sabbatine Neves

Makely Garcia S. Ponso

Mateus de Oliveira Fornasier

Paola Cantarini

Samuel Rodrigues de Oliveira

Thiago Felipe S. Avanci

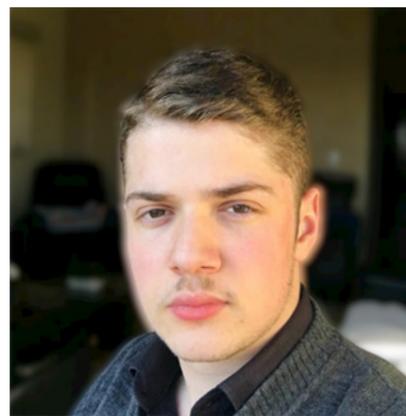
Willis S. Guerra Filho

Wilson Furtado Roberto

Prefaciado pelo Ministro do STJ Ricardo Villas Bôas Cueva

A ATIVIDADE DO INTÉRPRETE FRENTE À COLISÃO ENTRE LIBERDADE DE EXPRESSÃO E A PRETENSÃO À HONRA DE AGENTES POLÍTICOS¹

THE ACTIVITY OF THE INTERPRETER IN FRONT OF THE
COLLISION BETWEEN FREEDOM OF EXPRESSION AND THE PRE-
TENSION TO THE HONOR OF POLITICAL AGENTS
RODRIGO GOUVEA STUANI, LLB²



RESUMO: No Brasil, como em outros países, as colisões entre liberdade de expressão e a honra de agentes políticos são solucionadas por meio do emprego da técnica da ponderação. Esta forma de resolução é defendida pela maioria dos estudiosos e julgadores brasileiros, mas não deixa de ser duramente

criticada por aqueles que alegam que tais direitos são regulados na Constituição Federal de forma vaga, sem a presença de standards mais claros. Nos Estados Unidos, por exemplo, a questão é solucionada a partir de critérios considerados mais palpáveis. Nesse artigo, portanto, propomos analisar a técnica

hermenêutica empregada majoritariamente, em contraste com a crítica e à luz do direito comparado, verificando se a introdução de standards mais claros poderia reduzir a subjetividade dos julgadores.

PALAVRAS-CHAVE: colisão; direitos fundamentais; liberdade de expressão; honra; agentes políticos.

ABSTRACT: In Brazil, as in other countries, the collisions between freedom of expression and the honor of political agents are solved through the use of the weighting technique. This form of resolution is defended by the majority of Brazilian scholars and judges, but it is still strongly criticized by

those who claim that such rights are regulated in the Federal Constitution vaguely, without the presence of clearer standards. In the United States, for example, the issue is solved based on criteria considered more tangible. In this article, therefore, we propose to analyze the hermeneutic technique used mainly, in

contrast to the criticism and in the light of the comparative law, verifying whether the introduction of clearer standards could reduce the subjectivity of the judges.

KEYWORDS: collision; fundamental rights; freedom of expression; honor; political agents.

INTRODUÇÃO

A construção dos direitos fundamentais tem como pano de fundo a noção de direitos humanos, que, impulsionados pelo Iluminismo, iniciaram sua “carreira triunfal”³ ao final do século XVIII, quando passaram a ingressar nas Constituições de países europeus. Quando positivados no ordenamento jurídico doméstico, os direitos humanos (direitos morais das pessoas) passam a ser referidos como direitos fundamentais, estes das mais diversas naturezas⁴.

Nesse sentido, sendo as Constituições documentos dialéticos que comportam valores e interesses díspares, os direitos fundamentais podem, reiteradamente, entrar em rota de tensão, as chamadas colisões. Estas podem ser exemplificadas quando do choque entre o direito à liberdade de expressão e o direito à honra de agentes políticos - enfoque deste trabalho.

Tendo, então, como objeto solucionar o impasse, os chamados

hard cases⁶, entre a liberdade de expressão e a honra dos agentes políticos, é que o intérprete entra em cena, desenvolvendo uma construção argumentativa, para que não escolha, quando da opção pelo sentido da norma, de forma arbitrária, um dos lados.

Para doutrinadores das escolas de ordem neoconstitucionalista (ou direito civil-constitucional), visão que hoje é predominante, não é razoável que a questão tenha fim por meio da subsunção do fato à norma. Isso porque, para essa corrente, defendida por Luís Roberto Barroso⁷, a adoção de regras para a solução demonstraria um modelo ultrapassado de aplicação (SILVA, 2005, p. 116), de modo que deve o intérprete, à luz do caso concreto, sopesar os elementos, por meio da ponderação.

Parcela divergente da doutrina defende a aplicação de soluções normativas, com a criação de standards mais claros como, por exemplo, à luz da doutrina norte-americana da Actual Malice, de maneira a reduzir as preferências do intérprete em relação ao legislador,

isto é, que o subjetivismo do julgador seja reduzido. Segundo essa corrente, uma opção formalista forneceria uma resposta mais adequada.

Do contraste entre os dois posicionamentos, identifica-se uma lacuna quando da análise da resolução dos conflitos entre liberdade de expressão e direito à honra de agentes políticos no Brasil. Estudos realizados por tribunais indicam que os juristas divergem drasticamente a respeito da melhor solução a ser adotada (HARTMANN, 2018; LEITE, 2018; LEITE; FRAJHOF, 2018; LEITE; HANNIKAINEN, 2018; LEITE; HANNIKAINEN; NHUCH, 2016). Em outros termos, as decisões parecem variar conforme as posições de cada julgador, mesmo quando em casos idênticos ou semelhantes⁸.

Assim, pretende-se analisar, sob o contexto jurídico, a técnica tradicionalmente empregada pelos intérpretes quando da colisão entre os direitos fundamentais supramencionados, contrastando com a ótica formalista e, ao final, responder, com base no direito comparado, se a fixação de standards mais claros

implicaria redução do aspecto subjetivo do julgador.

1. OBJETIVOS

Analisar, sob o contexto jurídico, a técnica da ponderação, empregada pelos intérpretes quando da colisão entre liberdade de expressão e a honra de agentes políticos, contrastando com a ótica formalista e, ao final, responder, com base no direito comparado, se a fixação de standards mais claros implicaria redução do aspecto subjetivo do julgador.

2. ESTRUTURA DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS

Conforme Vidal Serrano Nunes Júnior⁹, os direitos fundamentais podem ser compreendidos como um sistema aberto constituído de princípios e regras que, ora conferem direitos subjetivos, ora moldam a atuação do Estado, e tem como escopo a proteção da pessoa humana.

Ante a posição que ocupam no ordenamento jurídico, é essencial que, para estruturação de um Estado Democrático de Direito, tais

direitos desfrutem de força vinculante, tanto quanto ao Estado¹⁰, quanto aos particulares. Portanto, podem ter incidência tanto na esfera de relações entre o Estado e os particulares, bem como entre estes últimos.

Nesse sentido, os direitos fundamentais, como normas jurídicas, podem assumir a forma de regras e princípios¹¹.

Com base em Ronald Dworkin¹², resumidamente, a primeira diferença entre regras e princípios está situada na dimensão de validade. Aquelas são aplicadas no “tudo ou nada”, isto é, válidas ou não para um caso concreto; por sua vez, estes possuem a dimensão de peso ou importância.

Robert Alexy¹², sobre o tema, argumenta que as regras são normas jurídicas que demonstram deveres definitivos, devendo ser aplicadas por meio da subsunção; “mandamentos definitivos”. Quanto aos princípios, estes seriam “mandamentos de otimização”, ou seja, normas que devem ser aplicadas na maior medida possível, à luz das condições fáticas e jurídicas do caso

concreto.

Como regra, à vista de que não existem direitos absolutos, o tratamento dogmático que se dá aos direitos fundamentais é na forma de princípios¹⁴.

Traçadas essas diferenciações, avançaremos para o fenômeno da colisão entre direitos fundamentais, especificamente entre a liberdade de expressão e a honra de agentes políticos, sob a égide da técnica da ponderação.

3. COLISÕES ENTRE DIREITOS FUNDAMENTAIS E A PONDERAÇÃO

A Constituição Federal de 1988, assim como outras alienígenas, é documento dialético e prolixo que abriga valores e interesses das mais diferentes categorias. Difícil não é, assim, se deparar, no plano fático, à vista do pluralismo constitucional, com as chamadas colisões entre direitos fundamentais.

Robert Alexy¹⁵, sobre o tema, afirma que as colisões entre direitos fundamentais podem se manifestar sob duas formas: estrita

ou ampla. Em sentido estrito, são visualizadas quando o exercício de algum direito ocasiona consequências negativas a direito fundamental de outrem. Por sua vez, de forma ampla, ocorrem quando alguém exerce seu direito fundamental trazendo impactos negativos a bens coletivos¹⁶.

No que tange à forma estrita, que nos é alvo, tem-se o conflito existente quando algum cidadão profere críticas duras (art. 5º, IV, CF/88) que atingem a honra (art. 5º, X, CF/88) de algum agente político. Como exemplo, tem-se o caso¹⁷ ocorrido em 2014 durante as pré-candidaturas às eleições, envolvendo Anthony Garotinho que acusava Luis Fernando de Souza, na época vice-governador do RJ, de “mãozão”, pela prática de crimes aos cofres públicos, além de compará-lo a Hitler.

Exemplos como o acima referido desaguam no Poder Judiciário para que o intérprete judicial dê solução ao conflito, o que, de modo geral, é feito por meio da técnica da ponderação.

Para os defensores dessa

corrente doutrinária, por vezes denominada como neoconstitucionalista, como Luís Roberto Barroso e Ana Paula Barcellos¹⁸, a subsunção, ainda que de extrema importância, manifestando-se por meio de raciocínio silogístico, não é suficiente para dar cabo a situações conflitivas que envolvam direitos fundamentais.

Isso porque, nesses casos, há incidência de mais de uma norma sobre os mesmos fatos, de maneira que a subsunção, em sua estrutura unidirecional - premissa maior, menor, conclusão - resultaria na escolha de apenas uma norma, rejeitando-se as demais. Tal lógica feriria o que dispõe o princípio da unidade da Constituição, isto é, que nega a existência de hierarquia entre normas constitucionais.

Os defensores dessa corrente tiveram que desenvolver técnicas que pudessem solucionar o impasse, à luz da racionalidade e da controlabilidade diante de normas que colidiram. Isto é, tratar as colisões de forma multidirecional, buscando sempre a regra concreta que deverá ser aplicada, de maneira

que os elementos que se encontram em disputa terão medidas de importância e pertinência em cada situação.

Nesse sentido, Barroso¹⁹ elucida:

A subsunção é um quadro geométrico, com três cores distintas e nítidas. A ponderação é uma pintura moderna, com inúmeras cores sobrepostas, algumas se destacando mais do que outras, mas formando uma unidade estética. Ah, sim: a ponderação malfeita pode ser tão ruim quanto algumas peças de arte moderna.

O que acima se figura é o que a doutrina denomina de ponderação, que, substancialmente, se traduz em uma técnica aplicada em situações em que o procedimento da subsunção se demonstrou não suficiente. É de se ressaltar, inclusive, que a Suprema Corte do país tem adotado, de forma progressiva, a técnica em diversas ocasiões, como no julgamento do ARE

1315221 AgR²⁰.

A técnica da ponderação, segundo explicações ainda de Barroso, pode ser dividida nas seguintes etapas:

Em um primeiro momento (i), o intérprete deverá identificar as normas para solução do caso, agrupando os diversos fundamentos normativos de acordo com o que sugerem, ou seja, aqueles que indicam soluções iguais devem formar um grupo, para facilitação do trabalho e comparação das normas em disputa.

Após realizar os agrupamentos, cabe (ii) entrar em contato com o plano fático e as circunstâncias do caso, bem como traçar a interação destas com os elementos normativos, eis que é no momento de contato com o concreto que o conteúdo dos princípios e regras se preenche de sentido. Permite-se, assim, que haja maior luz sobre as influências e reflexos de cada norma.

Na terceira etapa (iii), relacionada à decisão, os elementos normativos e fáticos são analisados de forma conjunta, para que se

possa atribuir pesos aos elementos em conflito, revelando-se o grupo de normas que devem preponderar. Após, decide-se a intensidade deste último em relação aos demais, determinando-se o grau em que a solução deve ser aplicada.

Todo esse processo deve ser guiado pelo princípio da proporcionalidade ou razoabilidade, para promover maior concordância entre direitos. No plano ideal, deve o intérprete fazer o que é denominado de concessões recíprocas entre os valores e interesses, com a preservação da máxima extensão de cada um deles. Contudo, há situações em que é impossível realizar alguma espécie de compatibilização, fazendo com que o intérprete tenha que fazer escolhas.

No caso citado, envolvendo Anthony Garotinho e Luis Fernando de Souza, o Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro entendeu, ao se utilizar da ponderação, que houve “abuso do direito de expressão”, eis que as manifestações incidiam sobre a esfera da honra e imagem do, à época, vice-governador, ultrapassando os limites da

crítica, apesar de se tratar de agente político, isto é, figura pública. Cotejou, ademais, que há o reconhecimento da sujeição a críticas por se tratar de pessoa pública, mas que o direito à liberdade de expressão não deveria prevalecer:

Apelação cível. Ação ordinária de obrigação de fazer e não fazer c/c reparação por dano moral. Publicações que, representando opiniões pessoais, imputam ao autor, ora apelado, a prática de crimes, ainda que não individualizados, em cenário eleitoral. Sentença de procedência parcial. Exercício de ponderação entre dois valores constitucionais fundamentais: de um lado, o direito de informação e liberdade de expressão, previsto nos artigos 5º, IX, e 220, § 1º, da CRFB/88, e do outro, o direito à imagem e à honra, previsto no art. 5º, X, da CRFB/88. Publicações ofensivas à honra e à imagem do apelado. Abuso do direito de expressão com relação a

determinadas publicações veiculadas pela parte apelada. Inaplicabilidade do instituto da exceção da verdade no caso em análise. Caráter genérico das condutas criminosas atribuídas. Dano moral configurado. Quantum indenizatório que guarda consonância com os princípios da razoabilidade e da proporcionalidade. Acerto da sentença. Recurso a que se nega provimento. (0022709-36.2014.8.19.0001 - APELAÇÃO. Des(a). WAGNER CINELLI DE PAULA FREITAS - Julgamento: 08/07/2015 - DÉCIMA SÉTIMA CÂMARA CÍVEL).

Sem embargo, a corrente que se utiliza da técnica da ponderação não é imune a críticas, embora tenha sido bem recebida pelos juristas do país. No próximo tópico, trataremos da doutrina formalista, que se contrapõe ao que até aqui exposto.

4. DA CRÍTICA À TÉCNICA DA PONDERAÇÃO

Assim como quase todo instituto jurídico não atende às múltiplas formas de se encarar a realidade jurídica e de se posicionar, a técnica da ponderação não deixa de ser alvo de duras críticas quando é aplicada aos conflitos entre liberdade de expressão e o direito à honra de agentes políticos.

Segundo alguns estudiosos, como Fábio Carvalho Leite, a liberdade de expressão é regulada pela Constituição Federal por meio de padrões com fronteiras vagas. E a principal crítica se dá ao redor dessa questão: a Constituição, em seu artigo 5º, incisos IX e X (BRASIL, 1988), não define onde se encontram os limites da liberdade de expressão e onde começa o direito à honra.

De plano, a questão parece focar apenas quanto à vagueza da disposição constitucional. Mas, como sabido, o Direito é recheado de expressões com limites não muito palpáveis aos operadores, sendo um bom exemplo como diferenciar um mero usuário de drogas de um traficante. Contudo, à luz do §2º da Lei nº 11.343/2006, pode-se

ter uma noção dos critérios para tal (BRASIL, 2006).

Quando a discussão adentra o terreno do conflito entre liberdade de expressão, não há qualquer exemplificação que possa garantir uma zona de certeza no que tange à incidência dos direitos em jogo. Pode-se dizer que o caso brasileiro não é problemático em relação à ausência de regras, mas na negativa da adoção destas, de maneira que, a partir disso, os conflitos somente poderiam ser resolvidos de forma particularista, isto é, a cada caso concreto (ALMEIDA; LEITE; HANNIKAINEN, 2020). Esta última é a forma pela qual uma gama de juristas brasileiros se posiciona (neoconstitucionalistas).

Portugal, nesse sentido, também adota o mesmo posicionamento, em uma resistência à fixação de standards mais claros, como os elaborados pelo Tribunal Europeu de Direitos Humanos (TEDH). Prefere, a seu modo, confiar em uma ótica particularista e casuística para solucionar os conflitos entre liberdade de expressão e o direito à honra. Contudo, todas as vezes em

que processado no referido Tribunal, Portugal foi, segundo o International Press Institute²¹, condenado por proferir decisões judiciais atentatórias à liberdade de expressão: tem-se como exemplo o Caso Almeida Azevedo c. Portugal, que tratava de um político que chamou o outro de “mentiroso, comprovado e assumido”.

O que se ataca, portanto, é que a visão particularista preza pelas propriedades morais de cada caso, que exercem maior influência na decisão exauriente, do que sobre o que ditam as preferências normativas do julgador. Tomando por base o exemplo das drogas, alhures mencionado, apesar de os juízes terem posicionamentos diferentes sobre a quantidade de drogas que separa um usuário de um traficante, há convergência: uma pessoa que carrega mais de 100 Kg de cocaína jamais poderá ser caracterizada como um mero usuário. Assim, se os casos são decididos a partir de concepções particulares do julgador (por exemplo, o intérprete que não é a favor da liberação do uso da maconha), a ideia particularista,

segundo Leite, cai por terra.

Alguns estudos em relação à colisão entre liberdade de expressão e o direito à honra mostram que vários operadores do direito discordam frontalmente sobre a solução dada em casos concretos (HARTMANN, 2018; LEITE, 2018; LEITE; FRAJHOF, 2018; LEITE; HANNIKAINEN, 2018; LEITE; HANNIKAINEN; NHUCH, 2016). Em resumo, as decisões parecem variar conforme as características pessoais dos julgadores, mesmo em casos idênticos.

Em artigo publicado, Guilherme da Franca, Fábio Leite e Ivar Hannikainen²² buscaram demonstrar, em forma de escala, a relação das pessoas com a liberdade de expressão e o direito à honra. Ao longo de quatro estudos envolvendo hipóteses quanto aos julgamentos entre os direitos em questão, concluiu-se, ainda que de forma experimental, que, ante a ausência de regimentos prévios, o poder decisório é frontalmente influenciado pelas preferências normativas de quem julga:

(...) abre espaço para um decisionismo difícil de se defender do ponto de vista normativo. Se nossa análise estiver correta, a doutrina civilista e neoconstitucionalista rejeita soluções normativas prévias, a partir de regras, mas aposta num método cujo resultado irá variar de acordo com os juízos prévios de cada julgador. Por que as preferências normativas do juiz devem se sobrepor às preferências normativas do legislador? Não seria mais democrático e isonômico aceitar a criação de regras por via legislativa em conflitos entre liberdade de expressão e direito à honra e à imagem? (...)

Quando a questão é trazida para o campo envolvendo agentes políticos, com estes em defesa do direito à honra, o cenário não é diferente, mas até mais conflitante, eis que envolve pessoas envolvidas em assuntos de interesse público. O que se observa, em uma ligeira busca, é a presença de contradições

em decisões que envolvem situações semelhantes ou idênticas, afetando a segurança jurídica.

A título de exemplo, tomemos, aqui, dois casos semelhantes julgados no âmbito o Tribunal de Justiça do Rio de Janeiro: as apelações cíveis nº 0030643-84.2006.8.19.0014 (i) e 0018041-51.2012.8.19.0014 (ii).

No primeiro caso (i), o imbróglio se deu entre o jornalista Aluysio Cardoso Barbosa e o, à época, integrante do poder legislativo municipal de Campos dos Goytacazes, Marco Bacellar. Conforme exposto no decorrer da demanda, o Aluysio teria se referido ao político como “escarro de Campos”, de maneira a realizar insinuações quanto à existência de um inquérito contra este, bem como fazendo referências ao filho do político como “viciado” e “alcoólatra”. Quando do julgamento, os juízes entenderam, apesar da importância que a liberdade de expressão e de crítica a pessoas públicas, que a matéria publicada não realizava críticas de interesse público, e sim objetivava abalar a reputação do

político. Fixou-se que houve abuso em relação à normalidade e razoabilidade, atingindo a honra de Marco, gerando o dever de indenizar.

No segundo caso (ii), a discussão gira em torno de Marco Bacellar e Rosinha Garotinho. Aquele, por meio de seu blog, publicou charge, sob o título “discípulos de Kadafi”, fazendo comparação entre Rosinha, que naquele tempo era prefeita de Campos dos Goytacazes, com a resistência do ditador em deixar o poder da Líbia, utilizando palavras como “despreparada” e “caloteira”. O Tribunal, embora tenha exposto que as palavras utilizadas eram grosseiras, entendeu pela negativa de provimento à apelação referente aos danos morais da prefeita, eis que justificou tratar-se de pessoa pública que, obviamente, atrai críticas de quem não é consoante. O direito de criticar por meio do humor, outrossim, foi citado através de caricaturas.

Em artigo, Ivar Alberto M. Hartmann²³, a partir da análise de diferentes decisões judiciais no Tribunal do Rio de Janeiro, afirma:

O principal problema que aparece nas decisões de primeira instância é a falta de apoio em critérios técnicos, claros e transparentes. O resultado, no caso do Brasil, conforme já ponderei, é prejudicial para a liberdade de expressão. Mas isso é mero efeito colateral não necessário. Em um país diferente, talvez com uma cultura mais parecida com a norte-americana, decisões baseadas majoritariamente em senso comum levariam à proteção deficitária da honra ou imagem.

O Supremo Tribunal Federal, em diversos julgamentos (ADPF 130, ADI 4815, ADI 4451 e ADPF 572), tem entendido pela posição preferencial da liberdade expressão, embora inexista hierarquia entre direitos fundamentais. Especificamente, na ADPF 130, a Corte ressaltou que, em primeiro plano, há que se assegurar a livre e plena manifestação do pensamento, para que, somente depois, exista cobrança

do ofensor por eventuais violações a direitos alheios. Mas por meio de quais parâmetros?

A partir disso, a crítica à posição particularista (ou neoconstitucionalista) ressalta que, ante a ausência de critérios objetivos que possam nortear os julgamentos, tudo fica a cargo do subjetivismo de desembargadores e juízes, o que gera insegurança jurídica em relação a casos posteriores e óbices, a partir do pensamento de Stuart Mill (1859), ao livre mercado de ideias (free marketplace of ideas), à vista de que não se consegue identificar quais discursos e ofensas têm proteção da liberdade de expressão.

Sem maiores digressões, eis que o objetivo do presente não é esgotar a temática, essa posição da doutrina propõe a criação de standards mais palpáveis e claros, para que sejam utilizados em casos similares, em especial quando as questões envolvem agentes políticos, que, por sua vez, desempenham funções essenciais à sociedade, colocando-os como pessoas suscetíveis a críticas.

Diante disso, passa-se à

retratação de como, no direito comparado, os Estados Unidos tratam esse tipo de problema.

5. “ACTUAL MALICE” E OS CRITÉRIOS DE APLICAÇÃO

Se a partir da técnica da ponderação, os juízes brasileiros têm a liberdade de estabelecer, a partir do caso concreto, a medida de incidência de cada direito, o sistema norte-americano age e dispõe diferentemente nesses casos.

Para que isso possa ser compreendido, é necessário entender o que significou o julgamento do caso *New York Times v. Sullivan*, germe da regra da malícia real, ou, em inglês, *actual malice*.

Apesar de os debates sobre liberdade de expressão terem acompanhado a república estadunidense, somente a partir do julgamento do caso supracitado, em março de 1964, é que ficaram marcados os standards jurídicos de proteção deste direito. Em diante, a Suprema Corte deu preferência à liberdade de expressão quando em confronto com a honra, em assuntos de governo ou de interesse público,

estendendo os critérios de julgamento, posteriormente, a figuras públicas e particulares envolvidos em assuntos de interesse público²⁴.

O julgamento do caso se deu a partir de recursos interpostos contra acórdão da Suprema Corte do Alabama, que entendeu pela manutenção da sentença proferida pelo tribunal do júri da Corte Regional de Montgomery. Esta condenou a empresa responsável pelo jornal *The New York Times* e outros quatro réus – pastores e líderes religiosos de igrejas do Alabama - ao pagamento de indenização no importe de U\$ 500.000,00 (quinhentos mil dólares norte-americanos) para L. B. Sullivan, que sentiu ter sua reputação violada com a publicação do anúncio editorial sob o título “*Heed their rising voices*”.

Com a decisão da Suprema Corte do Alabama, dois recursos constitucionais foram interpostos perante a Suprema Corte dos Estados Unidos. Em síntese, os recursos invocavam fundamentos a favor da proteção ao direito de liberdade de expressão e alguns recorrentes

alegavam que sequer tinham autorizado a inserção de seus nomes no anúncio, como consignatários. Sob relatoria do Juiz Willian Brennan, a Corte Suprema entendeu, unanimemente, pela reforma da decisão, nos seguintes termos:

Um Estado não pode, de acordo com a Primeira e a Décima Quarta Emendas, conceder indenização por violação à honra de agente público em função de declarações difamatórias falsas, salvo se o agente público comprovar ‘malícia real’: que a declaração foi feita com conhecimento da falsidade ou com temerário desinteresse por sua veracidade ou falsidade²⁵.

A partir disso, definiu-se a regra da doutrina da malícia real que preceitua que a crítica aos agentes públicos, sobre assuntos que envolvam o interesse público, deve estar imune a sanções civis, salvo nos casos em que há comprovação de que a declaração tenha sido feita

com conhecimento de sua falsidade ou quando há temerário desinteresse pela falsidade ou veracidade do fato. Impôs-se, assim, limites à responsabilização civil por violação à honra de agentes públicos (o que é estendido, posteriormente, a figuras públicas e pessoas privadas envolvidas em assuntos de interesse público), de modo a promover o fortalecimento do debate público e a livre circulação de ideias.

No que tange ao conceito de agente público para fins de aplicação da regra da malícia real, a Suprema Corte dos Estados Unidos não o definiu. A título de exemplo, no caso *Rosenblatt v. Baer* em 1966, a Corte entendeu pela consideração de um supervisor de estação de esqui pública, eis que desempenhava responsabilidade por assuntos públicos, diante da sociedade. Nesse sentido, Chemerinsky²⁶ afirma que não há uma definição quanto à conceituação de agente público para aplicação da “malícia real”, de modo que tudo deve ser apurado nos termos do caso concreto.

Sobre esse ponto, mas no

âmbito brasileiro, assevera Rodrigo Gaspar Mello:

Pensando na aplicação dessa doutrina no direito brasileiro, o conceito de agente público poderia ser definido amplamente, tendo em conta as disposições constitucionais e legais existentes. Nesse conceito estariam inseridos tanto os agentes políticos da mais alta relevância no exercício dos poderes do estado, como o Presidente da República, governadores, ministros, membros do poder legislativo ou judiciário, passando pelos servidores públicos do mais alto ao mais baixo escalão.

Contudo, em contraste com o entendimento norte-americano acima exposto, embora existam referências à doutrina da malícia real em decisões judiciais brasileiras (ADPF 572), os conflitos envolvendo a liberdade de expressão e a honra de agentes políticos continuam sendo resolvidos pela técnica da ponderação, sem a presença

de parâmetros e critérios mais palpáveis²⁷.

CONCLUSÃO

No presente artigo, buscamos contrapor as diferentes formas de resolução do conflito entre liberdade de expressão e a pretensão à honra de agentes políticos. De um lado, a técnica da ponderação casuística, de vertente neoconstitucionalista, adotada majoritariamente pelos julgadores brasileiros; de outro, a crítica à técnica da ponderação, de modo a, por meio de experimentos, propor a adoção de regras mais claras para resolução de problemas dessa ordem.

A partir dos estudos aqui apresentados, há que se considerar que as decisões judiciais, na ausência de regras mais palpáveis, são influenciadas pelo subjetivismo do julgador quando este se depara com a questão, o que gera decisões conflitantes para casos idênticos ou mesmo semelhantes.

Nesse sentido, a alternativa que se tem à aplicação da técnica da ponderação é a da criação e aplicação de regras mais palpáveis para

resolução desses conflitos, para que o aspecto subjetivo de cada magistrado seja reduzido em cada caso, por exemplo, como ocorre nos Estados Unidos com a aplicação da doutrina da “malícia real”, que traz em seu bojo critérios a serem devidamente observados.

Embora que de forma prematura, o que dependerá da realização de estudos mais profundos a respeito do tema, acreditamos que, por meio da concepção formalista, podemos obter uma resposta mais adequada ao conflito entre liberdade de expressão e a honra de agentes políticos, de maneira a proporcionar maior segurança jurídica, previsibilidade e fortalecimento do livre mercado de ideias, tão importante para o regime democrático.

R E F E R Ê N C I A S BIBLIOGRÁFICAS

ALEXY, Robert. Teoria dos Direitos Fundamentais. Trad. Virgílio Afonso da Silva. 2. ed. São Paulo: Editora Malheiros, 2014. p. 90-108.

ALEXY, Robert. Colisão de direitos fundamentais e realização de direitos fundamentais no Estado de Direito Democrático. Revista de Direito Administrativo, Rio de Janeiro, v. 217, 2015.

ALMEIDA, G. da F. C. F. de; LEITE, F. C.; HANNIKAINEN, I. A. R.. Liberdade de expressão e direito à honra: medindo atitudes e prevendo decisões. Espaço Jurídico Journal of Law [EJLL], [S. l.], v. 21, n. 1, p. 191–216, 2020. DOI: 10.18593/ejll.20449. Disponível em: <https://periodicos.unoesc.edu.br/espaco-juridico/article/view/20449>. Acesso em: 15 out. 2022.

BARROSO, Luís Roberto. Colisão entre liberdade de expressão e direitos da personalidade. Critérios de ponderação. Interpretação constitucionalmente adequada do código civil e da lei de imprensa. Revista de Direito Administrativo, v. 235, p. 1-36, 2004.

BARROSO, Luís R.; BARCELLOS, Ana Paula de. O começo da história: a nova interpretação constitucional e o papel dos princípios no direito brasileiro. *Revista de Direito Administrativo* 232:141, 2003, p. 152 e s. E, tb., Ana Paula de Barcellos, Ponderação, racionalidade e atividade jurisdicional, 2005.

BARROSO, Luís R. *Curso de Direito Constitucional Contemporâneo - Os conceitos Fundamentais*. Editora Saraiva, 2021, p. 507.

BONAVIDES, Paulo. *Curso de direito constitucional*, 2004, p. 255-295, no capítulo sob o título “Dos princípios gerais de Direito aos princípios constitucionais”.

BRASIL. Supremo Tribunal Federal. Ação de Descumprimento de Preceito Fundamental 130. Requerente: Partido Democrático Trabalhista., Rel. Min Ayres Britto. Brasília, 30 de abril de 2009.

BRASIL. Supremo Tribunal Federal. Ação de Descumprimento de Preceito Fundamental 101. Requerente: Presidente da República. Relatora: Min. Cármen Lúcia. Brasília, 04 de junho de 2012.

BRASIL. Supremo Tribunal

Federal. Ação Direta de Inconstitucionalidade n. 4815. Requerente: Associação Nacional dos Editores de Livros – ANEL. Rel. Min. Carmem Lúcia. Brasília, 10.06.2015.

BRASIL. Supremo Tribunal Federal. Ação Direta de Inconstitucionalidade n. 4451. Requerente: Associação Brasileira de Emissoras de Rádio e Televisão - ABERT. Rel. Min. Alexandre de Moraes. Brasília, 21.06.2018.

BRASIL. Supremo Tribunal Federal. Ação de Descumprimento de Preceito Fundamental 572. Requerente: Rede Sustentabilidade. Rel. Min. Edson Fachin. Brasília, 18.06.2020

BRASIL. Supremo Tribunal Federal. ARE 1315221 AgR. Agravo: Supervia – Concessionária de Transporte Ferroviário S/A. Agravado: Ministério Público do Estado do Rio de Janeiro. Relator: Min. Alexandre de Moraes. Brasília, 20 de agosto de 2021.

BRASIL. Tribunal de Justiça do Estado Rio de Janeiro. Apelação cível nº 0030643-84.2006.8.19.0014 – RJ. Apelantes: Marco Vieira Bacellar e Aluysio Cardoso Barbosa

(recurso adesivo). Relator: Des. Carlos Santos de Oliveira. Rio de Janeiro, 08 de julho de 2010.

BRASIL. Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro. Apelação cível nº 0018041-51.2012.8.19.0014 – RJ. Apelante: Rosângela Rosinha Garotinho Barros Assed Matheus de Oliveira. Apelado: Marcos Bacellar Vieira. Relator: Des. Ricardo Couto de Castro. Rio de Janeiro, 09 de junho de 2015.

BRASIL. Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro. Apelação cível nº 0022709-36.2014.8.19.0001 – RJ. Apelantes: Anthony William Garotinho Matheus de Oliveira e Outra. Apelado: Luiz Fernando de Souza. Relator: Des. Wagner Cinelli de Paula Freitas. Rio de Janeiro, 08 de julho de 2015.

BRASIL. Tribunal de Justiça do Estado de São Paulo. Apelação cível nº 1038154-80.2018.8.26.0506 – SP. Apelante: Júlio Cesar Andreolli Caliento. Apelado: José Avelino Franco do Amaral. Relator: Des. Costa Netto. São Paulo, 29 de junho de 2022.

BRASIL. Tribunal de Justiça do Estado de São Paulo. Apelação cível nº 1004812-77.2020.8.26.0322 – SP. Apelante: Luiz Henrique de Andrade Caetano. Apelado: João Luiz Lopes Paldolfi. Relator: Des. Pedro de Alcântara da Silva Leme Filho. São Paulo, 27 de agosto de 2022.

CANOTILHO, J. J. Gomes. *Direito... Op. cit.* p. 541. No mesmo sentido: BARILE, Paolo. *Diritti dell'uomo e libertà fondamentali*. Bolonha: Il Molino. p. 13.

Cf. FISS, O., *A Ironia da Liberdade de Expressão – Estado, Regulação e Diversidade na Esfera Pública*, p. 100.

CHEMERINSKY, E. *Constitutional Law – Principles and Policies*, 4.ed. New York: Wolters Kluwer, 2011, p. 1.080.

DWORKIN, Ronald. *Levando os direitos a sério*. Trad. Nelson Boeira. 3. ed. São Paulo: Editora WMF Martins Fontes, 2010. p. 39-127.

HARTMANN, Ivar Alberto Martins. *Manifestação, honra e ódio na internet. A proteção da liberdade de expressão por meio*

da capacidade comunicativa e da autorregulação. Tese (Doutorado) – Universidade do Estado do Rio de Janeiro, Rio de Janeiro, 2018.

HARTMANN, Ivar Alberto Martins. *A liberdade de expressão nas decisões de primeira instância do TJ-RJ*. *Revista Opinião Jurídica (Fortaleza)*, Fortaleza, v. 18, n. 27, p. 13-44, fev. 2020. ISSN 2447-6641. Disponível em: <<https://periodicos.unichristus.edu.br/opiniojuridica/article/view/2782/1069>>. Acesso em: 12 out. 2022. doi: <http://dx.doi.org/10.12662/2447-6641oj.v18i27.p13-44.2020>.

HENRIQUES, Ana; BARATA, Clara; PEDRO, Tiago Luz. *Lei da liberdade de expressão “podia ser melhorada” em Portugal*. *Público P*, 17 dez. 2016.

HESSE, Konrad. *Temas fundamentais de direitos constitucionais*, 2013, p. 26.

LEITE, Fábio Carvalho; FRAJHOF, Isabella Zalberg. *Direito ao Esquecimento: Reflexões sobre o Nome e a Coisa*. In: LEITE, Fábio Carvalho; ABREU, Célia Barbosa; PEIXINHO, Manoel Messias (org.). *Temas de Direitos Humanos*. Rio de

Janeiro: Lumen Juris, 2018. v. 1.

LEITE, Fábio Carvalho; HANNIKAINEN, Ivar Allan Rodriguez; NHUCH, Flavia Kamenetz. *Adivinhe quem vem para jantar. A liberdade de expressão do ofensor e o subjetivismo do julgador na análise dos crimes de injúria*. *Revista da Faculdade de Direito – UFPR, Curitiba*, v. 61, n. 3, p. 259- 276, 2016.

LEITE, Fábio Carvalho; HANNIKAINEN, Ivar Allan Rodriguez. *O uso de experimentos na pesquisa jurídica: experiências com a liberdade de expressão*. In: CUNHA, Antônio Renato Cardoso da; ABREU, Célia Barbosa; PEIXINHO, Manoel Messias (org.). *Diretrizes de metodologia de pesquisa jurídica*. Rio de Janeiro: Lumen Juris, 2018. v. 1.

LEITE, Fábio Carvalho. *Por uma posição preferencial do direito de resposta nos conflitos entre liberdade de Imprensa e direito à honra*. *Civilistica.com*, [S. l.], ano 7, n. 1, p. 1-25, 2018.

MELLO, R. G. de. *Liberdade de expressão, honra e censura judicial: uma defesa da incorporação da doutrina da malícia real ao direito*

brasileiro. [s. l.]: Lumen Juris, 2019. ISBN 9788551913109. Disponível em: <https://search.ebscohost.com/login.aspx?direct=true&db=catt06910a&AN=puc.229934&lang=pt-br&site=eds-live&scope=site>. Acesso em: 11 out. 2022.

NUNES JUNIOR, Vidal Serrano. A cidadania social na Constituição de 1988. - Estratégias de Positivização e Exigibilidade Judicial dos Direitos Sociais. São Paulo: Editora Verbatim, 2009. p. 15.

SILVA, Virgílio Afonso da. Interpretação constitucional e sincretismo metodológico. In: SILVA, Virgílio Afonso da (org.). Interpretação constitucional. São Paulo: Malheiros, 2005.

NOTAS:

1. O presente trabalho foi realizado com apoio do CNPq – Conselho Nacional de Desenvolvimento Científico e Tecnológico – Brasil, sob orientação de Fabio Franco Pereira, Ph.D., Doutor (2016) em Direito do Estado pela Universidade de São Paulo; Coordenador do Curso de Direito e de CSTs na Área Jurídica do Centro Universitário das

Faculdades Metropolitanas Unidas – FMU, São Paulo, Brasil; fabio.f.pereira@fmu.br

2. Graduando em Direito pelo Centro Universitário das Faculdades Metropolitanas Unidas – FMU, São Paulo, Brasil; rodrigo-gouvea2000@hotmail.com

3; Konrad Hesse, Temas fundamentais de direitos constitucionais, 2013, p. 26.

4. BARROSO, Luís R. Curso de Direito Constitucional Contemporâneo - Os conceitos Fundamentais. Editora Saraiva, 2021, p. 493.

5. BARROSO, Luís R. Curso de Direito Constitucional Contemporâneo - Os conceitos Fundamentais. Editora Saraiva, 2021, p. 446.

6. Ronald Dworkin, Levando os direitos a sério, 3ª ed. São Paulo: WMF Martins Fontes, 2010, p. 127, aduz que um hard case pode ser identificado quando não há regras que o regule, de maneira que o juiz deve descobrir os direitos das partes.

7. BARROSO, Luís Roberto. Colisão entre liberdade de expressão e direitos da personalidade. Critérios de ponderação. Interpretação

constitucionalmente adequada do código civil e da lei de imprensa. Revista de Direito Administrativo, v. 235, p. 1-36, 2004.

8. A exemplo disso, no Estado de São Paulo, o Tribunal de Justiça, em dois casos envolvendo o proferimento de palavras ofensivas (apelações nº 1004812-77.2020.8.26.0322 e 1038154-80.2018.8.26.0506), decidiu de forma diferente;

9. NUNES JUNIOR, Vidal Serrano. A cidadania social na Constituição de 1988. - Estratégias de Positivização e Exigibilidade Judicial dos Direitos Sociais. São Paulo: Editora Verbatim, 2009. p. 15.

10. CANOTILHO, J. J. Gomes. Direito... Op. cit. p. 541. No mesmo sentido: BARILE, Paolo. Diritti dell'uomo e libertà fondamentali. Bolonha: Il Molino. p. 13.

11. BONAVIDES, Paulo, Curso de direito constitucional, 2004, p. 255-295, no capítulo sob o título “Dos princípios gerais de Direito aos princípios constitucionais”.

12. DWORKIN, Ronald. Levando os direitos a sério. Trad. Nelson Boeira. 3. ed. São Paulo:

Editora WMF Martins Fontes, 2010. p. 39-46.

13. ALEXY, Robert. Teoria dos Direitos Fundamentais. Trad. Virgílio Afonso da Silva. 2. ed. São Paulo: Editora Malheiros, 2014. p. 90-108.

14. BARROSO, Luís R. Curso de Direito Constitucional Contemporâneo - Os conceitos Fundamentais. Editora Saraiva, 2021, p. 507.

15. ALEXY, Robert. Colisão de direitos fundamentais e realização de direitos fundamentais no Estado de Direito Democrático. Revista de Direito Administrativo, Rio de Janeiro, v. 217, 2015.

16. Vide ADPF nº 101.

17. BRASIL. Tribunal de Justiça do Estado do Rio de Janeiro. Apelação cível nº 0022709-36.2014.8.19.0001 – RJ. Apelantes: Anthony William Garotinho Matheus de Oliveira e Outra. Apelado: Luiz Fernando de Souza. Relator: Des. Wagner Cinelli de Paula Freitas. Rio de Janeiro, 08 de julho de 2015. Disponível em: <http://www1.tjrj.jus.br/gedcacheweb/default.aspx?UZIP=1&GEDI-D=000424363927FDDDF6A6C->

1FCF9EC674816367C504102E-1D63&USER=. Acesso em: 08 ago. 2022.

18. BARROSO, Luís R.; BARCELLOS, Ana Paula de. O começo da história: a nova interpretação constitucional e o papel dos princípios no direito brasileiro. Revista de Direito Administrativo 232:141, 2003, p. 152 e s. E, tb., Ana Paula de Barcellos, Ponderação, racionalidade e atividade jurisdicional, 2005.

19. BARROSO, Luís R. Curso de Direito Constitucional Contemporâneo - Os conceitos Fundamentais. Editora Saraiva, 2021, p. 320.

20. BRASIL. Supremo Tribunal Federal. ARE 1315221 AgR. Agravante: Supervia – Concessionária de Transporte Ferroviário S/A. Agravado: Ministério Público do Estado do Rio de Janeiro. Relator: Min. Alexandre de Moraes. Brasília, 20 de agosto de 2021.

21. HENRIQUES, Ana; BARATA, Clara; PEDRO, Tiago Luz. Lei da liberdade de expressão “podia ser melhorada” em Portugal. Público P, 17 dez. 2016.

22. ALMEIDA, G. da F. C. F. de; LEITE, F. C.; HANNIKAINEN,

I. A. R.. Liberdade de expressão e direito à honra: medindo atitudes e prevendo decisões. Espaço Jurídico Journal of Law [EJLL], [S. l.], v. 21, n. 1, p. 191–216, 2020. DOI: 10.18593/ejll.20449. Disponível em: <https://periodicos.unoesc.edu.br/espaco-juridico/article/view/20449>. Acesso em: 15 out. 2022.

23. HARTMANN, Ivar Alberto Martins. A LIBERDADE DE EXPRESSÃO NAS DECISÕES DE PRIMEIRA INSTÂNCIA DO TJ-RJ. Revista Opinião Jurídica (Fortaleza), Fortaleza, v. 18, n. 27, p. 13-44, fev. 2020. ISSN 2447-6641. Disponível em: <<https://periodicos.unichristus.edu.br/opiniaojuridica/article/view/2782/1069>>. Acesso em: 12 out. 2022. doi: <http://dx.doi.org/10.12662/2447-6641oj.v18i27.p13-44.2020>.

24. Cf. FISS, O., A Ironia da Liberdade de Expressão – Estado, Regulação e Diversidade na Esfera Pública, p. 100.

25. New York Times Co. v. Sullivan, 376 U.S. 254.

26. CHEMERINSKY, E. Constitutional Law – Principles and Policies, 4.ed. New York: Wolters

Kluwer, 2011, p. 1.080.

27. MELLO, R. G. de. Liberdade de expressão, honra e censura judicial: uma defesa da incorporação da doutrina da malícia real ao direito brasileiro. [s. l.]: Lumen Juris, 2019. ISBN 9788551913109. Disponível em: <https://search.ebscohost.com/login.aspx?direct=true&db=catt06910a&AN=puc.229934&lang=pt-br&site=eds-live&scope=site>. Acesso em: 11 out. 2022.



NEWS FROM INDIA, PARUL UNIVERSITY (INDIA)

NOTÍCIAS DA ÍNDIA, UNIVERSIDADE PARUL (INDIA)
FAIZ AYAT ANSARI, LL.M¹.



In collaboration with the EthikAI Journal, we could select four academic research to be published. The first one, an essay about the dark truth behind India's manual scavenging migrations, by Simran Mishra. The second, an essay about the spectrum of stringent environmental laws (a requisite of the globe), by Jaydeep Findoria. In addition, two interesting posters about criminal law in India. The first one is a bird's eye-view of the Indian penal code, 1860, by Gorti Sri Sowmya. The second, the chapters pertaining to wrongful restraint, criminal force or assault, kidnapping, criminal breach of trust and defamation of the Indian penal code, 1860, by Rishika Kumari.

1. He is an Assistant Professor of Law and Coordinator, Centre for Constitutional Law and Policy (CCLP) at Parul Institute of Law, Faculty of Law, Parul University, Vadodara; a PhD Research Scholar at the National Law School of India University, Bengaluru and a Researcher and Collaborator at Mediterranean International Centre for Human Rights Research, Reggio Calabria, Italy. He is also an alumnus of Gujarat National Law University, Gandhinagar, where he pursued his LL.M. in Constitutional and Administrative Law. He has been a member of the Legal Education Awareness Foundation, New Delhi and has been invited to deliver guest lectures at prestigious international institutions like Stanford University, US; Barcelona Technological School, Spain; International Group

of Artificial Intelligence, UK; the Federal District University Centre (UDF), Brazil, the Mediterranean International Centre for Human Rights Research, Italy and the Tashkent State University of Law, Uzbekistan. He has a keen interest in bridging the gap between the academia, policy making and the industry in the legal field. His areas of interest include Constitutional law, Comparative Public Law, Media law, etc. He has previously co-authored a book titled 'Law and Justice in the Era of Globalization' and co-edited six books on areas like Constitutional law, Comparative Public Law, Media law and International Law. He is also a recipient of the Dr. J.K. Patel Memorial Award in 2021 and 2022 for his contribution to research and academics. He also received the International Interdisciplinary Eminent Speaker

Award by the Peruvian Bar Association in 2022.

THE DARK TRUTH BEHIND INDIA'S MANUAL SCAVENGING MIGRATIONS

A VERDADE SOMBRINA POR TRÁS DAS MIGRA-
ÇÕES MANUAIS DE LIMPEZA DA ÍNDIA
SIMRAN MISHRA & FAIZ AYAT ANSARI, LL.M¹.



Migration has historically provided people with chances to better their life and the lives of their families. Individuals are still motivated to migrate to escape poverty because of substantial income disparities between regions, particularly countries. There are various possible benefits of migration for sending countries. Migration provides a means of improving income and smoothing consumption through remittances; it enables households to overcome a lack of credit and cushion the risks associated with engaging in more productive activities; and it can also act as a coping strategy in times of distress through remittances. Remittances

can be used for both long-term investments like homes and education and short-term expenditures. New skills and education can also be obtained at the destination and then transmitted back to the origin. Although migration raises income and generally reduces poverty, the poor have different migration opportunities: there are fewer migrants among them, and they migrate to 'cheaper' destinations with lower returns. Lack of opportunity and high prices are the most significant impediments to poor people emigrating. This means reduced profits and, more than likely, less poverty reduction. Because of this cyclical connectivity,

the poverty-reduction potential of migration in developing nations is frequently underutilised.

Migration is a state of being in which a person or a group of people moves from one location to another in search of a better life. In general, two types of people migrate: (1) the wealthy, who seek better education, employment, and living conditions that suit their lifestyles; and (2) the poor, who are frequently forced to migrate due to extreme conditions such as hunger and starvation as a result of poverty, lack of resources, and so on. The migration undertaken by the second category of people is the hardest. People are forced to migrate due to various

compelling factors.

This background brings us to a very pertinent issue. Does being poor and working as a "Manual Scavenger" makes migration an impossible condition? If yes, why so? There is a lot more than what meets the eye in the deeply rooted caste discrimination in India.

Despite the fact that the Employment of Manual Scavengers and Construction of Dry Latrines (Prohibition) Act of 1993 prohibits manual scavenging, it is nevertheless practised in India. They are considered "achhut" (untouchable) as they manually clean human excrement from private and public dry toilets, open defecation sites,

septic tanks, and open and closed gutters and sewers. Because of traditional caste-based responsibilities that provide them with little choice, they are frequently pushed into physical scavenging. Migration for these manual scavengers is actually very expensive. They hardly get any money for their work and they are not even treated fairly. It is ironic that in a country where even an unintentional insult or threats of violence with the intent to humiliate a member of a Scheduled Caste or a Scheduled Tribe can result in imprisonment for up to five years and a fine under the stringent Prevention of Atrocities Act, such discrimination to manual scavengers

still exists.

Migration can be divided into two categories. Voluntary and forced. People migrate from both impoverished and wealthy families, yet their motivations and the kind of jobs they seek are diverse. People migrate for a variety of reasons, not just to escape poverty. They migrate for education, career opportunities, or to settle down in different locations. The 'non-poor' or 'well-off' families are most likely to migrate in this way. The second type of migration, on the other hand, is triggered by extreme circumstances that make life difficult, such as excessive hunger, unemployment, and poverty. Even if the manual

scavengers migrate for better living they are denied the same by the society.

Nirmala, Mandsaur district, Madhya Pradesh says “When I walked in front of the homes of the village’s higher castes, I was not allowed to wear shoes. I was forced to wear a lugade [a half-sari] so that everyone could see that I was the one who cleaned up the dirt.” People like Nirmala, even if they migrate to some better place to improve their living, they are forced back to the dark world of manual scavenging as our society believes that the Shudras, who descended from Brahma’s foot and performed all menial labour, were at the bottom of the heap. There is literally no escape for them. Their migration is only physical, as the mental trauma continues.

NOTAS

1.B.A.LL.B. student, Parul Institute of Law, Faculty of Law, Parul University, Vadodara.



SPECTRUM OF STRINGENT ENVIRONMENTAL LAWS - REQUISITE OF THE GLOBE

ESPECTRO DE LEIS AMBIENTAIS RIGOROSAS – DEMANDA GLOBAL
JAYDEEP FINDORIA¹.



PANORAMIC INTRODUCTION

Where are the inhabitants of the planet where around 8 billion mortals pump blood through their hearts every day. Not every DNA carries wealth, not every DNA carries intelligence & because of which not every DNA gets access to necessitate clean environment. India & the entire comity of great nations being welfare states have always thrived to embody the fresh environment to their citizens through several policies & legislations in the light of their supreme laws of the

lands i.e. their respective Constitutions. However, the success of the same could only be measured by scrutinizing the outcomes of the visions, expectations & contributions of various nations towards the healing of green globe. It is a general perception that environmental policies have become more stringent in reflect to the environmental challenges both of local as well as global nature. A widespread collective failure is ascertained by the assessment of enforceability of the environment protection laws across the world. Despite of increasingly increased legislations from the decades, the result is the global trend that is exacerbating the environmental threats. We have the optimistic machinery in the shape

of laws, rules, regulations & agencies to govern the sustainability of the environment.

REALITY CHECK

Since the inception of the international consortium of the nations across the sphere almost 1,100 environmental agreements have been made inter se the recognized states. Moreover, there have been 88 countries that recognized & adopted the right to healthy environment through their Constitutions. Furthermore, there have been more than 350 environmental courts & tribunals established including of the National Green Tribunal of India. Environmental consciousness addresses various environmental issues inclusive of pollution of

air, land & water, soil degradation, industrialization, urbanization, deterioration of natural resources etcetera. Environmental laws play a pivotal role in protecting the environment & balancing the use of natural resources. The success of environmental laws mainly stands on how they are specifically implemented. The law is also a valuable tool driven to educate the general public to maintain a healthy environment. The role of international communities has been emphasized by almost every state that is the part of the comity of great nations. In contrary, even though in the presence of enlightened mechanism, the world is seemingly failed in mitigating the climate change, reducing the environmental pollution

& preserving the habitat loss of the flora & fauna. The effects raise the question on the mechanisms by tagging the laws to be unrealistic & also pinpoint the efficiency of the humans who are regulating these laws especially those who are to implement the environmental laws. The laws have prima facie failed in inculcating the affirmative duties in the humans to perform choices in consonance with the integrity of the ecosystem & planetary limits. The three major aspects of laws when it comes to environment are conservation, preservation & protection at global level. However, these principles exist mostly on the paper which is also enshrined by the UN Global Assessment on the Environmental Rule of law, 2019. Peeking into the

provisions of India, Article 48 & 51 (A) (g) elaborates about protecting environment as the directive principle of state policy as well as the fundamental duty of the citizens. These laws are not enforceable by the court of laws due to several reasonable reasons but even after 75 years of independence, the condition remains to be same due to technical feasibility in enforcing such provisions. However, several needful legislations have been given birth in respect to facilitate these provisions which resulted in dramatic growth reason being the lack of stringency. On the other hand, India has been part of various global meets catering the global environment challenges but again the enforceability of the international

law itself is in question. The factors which are responsible for the need of stringency of such laws at domestic as well as international levels are weak coordination amongst the legal agencies, corruption, people being unaware about the environmental information, poor institutional capacity etcetera. The presence of environment days is not the matter of celebration but it is the matter of concern. We have the rivers which are polluted due to the toxic waste, there is air which is unfit to breathe & which choke the mortals & furthermore the environment is seen to have taken the brunt & blunt of man's inhumanity to his own surroundings.

CLINCHING REMARKS

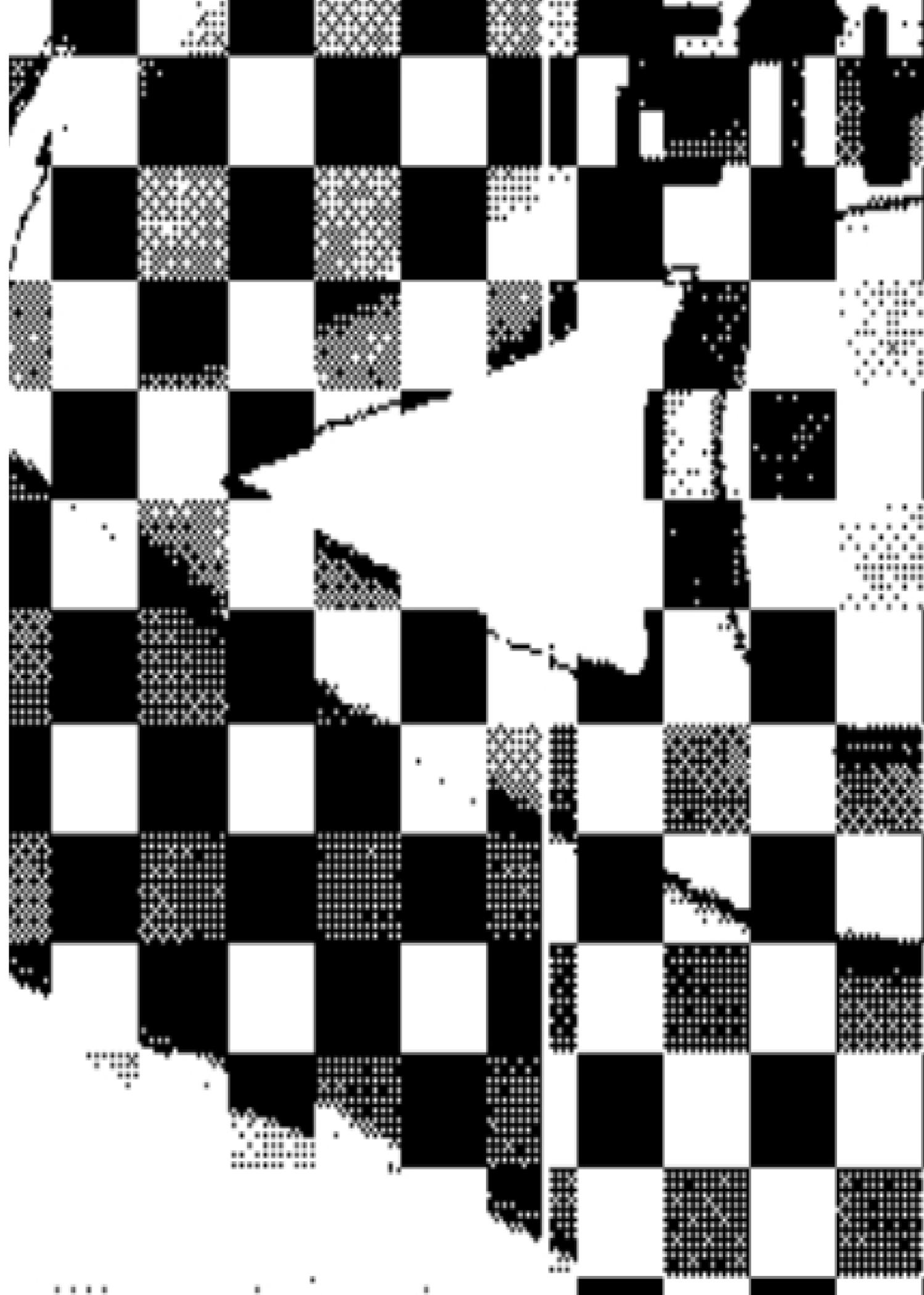
The bitter truth is until & unless the environmental rule of law is made stringent, the tremendously drafted legislations are destined to fail & the fundamental human right of having clean environment would go unfulfilled for the ages. The need is to re-conceptualization of the idea of environment safety in the grass-roots of the youth of the nations. A

country like India where the nature has been worshipped from the time immemorial has to trace back to the values to ascertain the importance of the environment in livelihood. The citizens at the individual level have to work in accordance & adherence to the state in order to bring the welfare in its true sense in the ambit of the social contract theory. The various multilateral agreements on the water, resources, biological diversity, chemicals & waste, climate change etcetera have to be reduced to the strengthened form instead of demarking it as soft law. Laws do execute, punishments are also embodied but still felonies take place, in the similar way there are environmental laws but the body involved at the grass root level to check the implementation of laws fails to ensure the environment safety. The responsibility of failure goes to the public even, careless attitude when nobody is there to watch or stop, the public is under the impression that they have freedom to carry on with anything. People are unaware of problems they are facing and what they are about

to face in near future. Environmental issues can be resolved effectively with strict implementation of laws & with public participation, so the liberal nature towards environment is the reason for such a degraded condition of environment that we are facing today.

NOTAS:

1. B.A.LL.B. student, Parul Institute of Law, Faculty of Law, Parul University, Vadodara.





ETHIKAI TALK

PODCAST

Ethikai.com.br

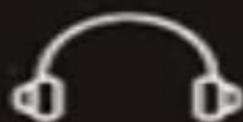


AI

Ethics



listen on:



A BIRD'S EYEVIEW OF THE INDIAN PENAL CODE, 1860

A BIRD'S
EYEVIEW OF THE
INDIAN PENAL
CODE, 1860

UMA VISÃO
PANORÂMICA DO
CÓDIGO PENAL
INDIANO, 1860

Gorti Sri Sowmya & Faiz
Ayat Ansari, LL.M.

Being the oldest and the most important substantive legislation in the area of criminal law, the Indian Penal Code, 1860 is perhaps one of the most pertinent criminal law legislation of the world. Because of its sheer magnanimity, it sometimes becomes difficult to understand it in a lucid manner. The current poster tries to simplify the complex understanding of the Indian Penal Code, 1860 by bifurcating the entire legislation chapterwise.



B.Com.LL.B. stu-
dent, Parul Institute
of Law, Faculty of
Law, Parul Universi-
ty, Vadodara

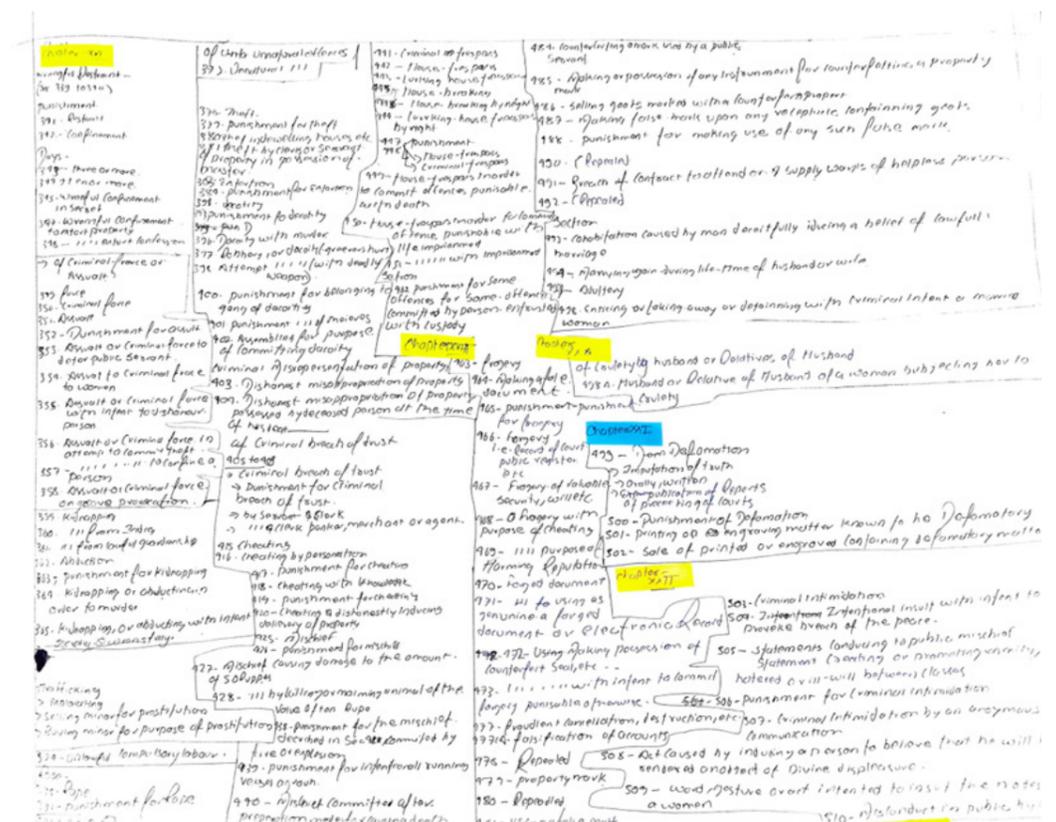
The Indian Penal Code, 1860 (IPC)	
1. Introduction (Sections 1 to 5)	01. General Explanations (Sections 6 to 52 A)
3. of Punishments (Sections 53 to 75)	4. General Exceptions (Sections 76 to 106)
5. of Abetment (Sections 107 to 120)	6. of offences Against the State (Sections 121 to 130)
7. of Offences Relating to The Army, Navy, Air Force (Sections 131 to 140)	8. of offences Against the Public Tranquility (Sections 141 to 160)
9. of Offence By or Relating to Public Servants (Sections 161 to 171)	10. of Contempts of lawful Authority of Public Servants (Sections 172 to 190)
11. of False Evidence and Offences against Public Justice (Sections 191 to 229 A)	12. of offences Relating to Coin and Government Stamps (Sections 230-263 A)
13. of Offences Relating to Weights and Measures (Sections 264 to 267)	14. of Offences Affecting Public Health, Safety, Convenience, Decency, Morals (Sections 268 to 294 A)
15. of Offences Relating to Religion (Sections 295 to 298)	16. of Offences Affecting the Human Body (Sections 299 to 377)
17. of Offences Against Property (Sections 378 to 462)	18. of Offences Relating to Documents and to Property Marks (Sections 463 to 489 E)
19. of the Criminal Breach of Contracts of Service (Sections 490 to 492)	20. of Offences Relating to Marriage (Sections 493 to 498)
21. of Defamation (Sections 499 to 502)	22. of Criminal Intimidation, Insult and Annoyance (Sections 503 to 510)
23. of Attempts to Commit Offences (Section 511)	* Criminal Conspiracy (Sections 120 A to 120 B)
* 5A. of Offences relating to Elections (Sections 171 A to 171 I)	* of Cruelty by Husband or Relatives of Husband (Section 498 A)

CHAPTERS PERTAINING TO WRONGFUL RESTRAINT, CRIMINAL FORCE OR ASSAULT, KIDNAPPING, CRIMINAL BREACH OF TRUST AND DE-FAMATION OF THE INDIAN PENAL CODE, 1860

CAPÍTULOS RELATIVOS À CONTENÇÃO INJUSTA, FORÇA OU AGRESSÃO CRIMINOSA, SEQUESTRO, QUEBRA DE CONFIANÇA CRIMINAL E DIFAMAÇÃO DO CÓDIGO PENAL INDIANO, 1860
RISHIKA KUMARI & FAIZ AYAT ANSARI, LL.M.

The present poster tries to explain the latter part of the Indian Penal Code, 1860. It lays down the provisions on the chapters related to wrongful restraint, criminal force or assault, kidnapping, criminal breach of trust, defamation, etc. It tries to inculcate a simplistic understanding of the said provisions of the code.

B.A.LL.B. student, Parul of Law, Faculty of Law, Paiversity, Vadodara





Nº 6

ISSN 2764-4596

MAIO/JUNHO/2022
ethicai.com.br

ETHIKAI

ETHIKAI

ETHICS AS A SERVICE