

Crime - Dosimetria: culpabilidade: orientação sexual.

APELAÇÃO CRIMINAL. CRIME CONTRA A DIGNIDADE SEXUAL. TENTATIVA DE ESTUPRO (ART. 213, CAPUT, C/C ART. 14, II, DO CP). SENTENÇA CONDENATÓRIA. RECURSO DA DEFESA. PEDIDO DE ABSOLVIÇÃO POR INSUFICIÊNCIA PROBATÓRIA. IMPOSSIBILIDADE. MATERIALIDADE E AUTORIA COMPROVADAS NOS AUTOS. RÉU QUE, MEDIANTE VIOLÊNCIA, TENTOU CONSTRANGER A VÍTIMA A TER CONJUNÇÃO CARNAL COM ELE. OFENDIDA QUE, AO UTILIZAR O BANHEIRO, FOI AGARRADA PELO ACUSADO. PROVA DE QUE A VÍTIMA GRITOU POR SOCORRO E DE QUE ESTAVA COM AS ROUPAS RASGADAS. DEPOIMENTOS UNÍSSONOS E COERENTES DA VÍTIMA CORROBORADOS PELOS RELATOS DE TESTEMUNHAS. NEGATIVA DE AUTORIA ISOLADA NOS AUTOS. CONJUNTO PROBATÓRIO ROBUSTO. CONDENAÇÃO MANTIDA. PLEITO DE DESCLASSIFICAÇÃO PARA A CONTRAVENÇÃO PENAL PREVISTA NO ART. 65 DO DECRETO-LEI 3.688/41 (PERTURBAÇÃO DA TRANQUILIDADE). INVIABILIDADE. INTENÇÃO DO APELANTE DE SATISFAZER A PRÓPRIA LASCÍVIA. CRIME DE TENTATIVA DE ESTUPRO PLENAMENTE CARACTERIZADO. INVIABILIDADE. **DOSIMETRIA. PRIMEIRA FASE. PEDIDO DE AFASTAMENTO DA NEGATIVAÇÃO DA CULPABILIDADE. NÃO CABIMENTO. CRIME MOTIVADO PELA DISCRIMINAÇÃO OU PRECONCEITO EM RELAÇÃO À ORIENTAÇÃO SEXUAL DA VÍTIMA. ELEMENTAR QUE EXTRAPOLA A CULPABILIDADE INERENTE AO TIPO PENAL. DEVIDA ELEVAÇÃO DA PENA-BASE.** PLEITO DE FIXAÇÃO DE REGIME MENOS GRAVOSO. IMPOSSIBILIDADE. CIRCUNSTÂNCIA DO ARTIGO 59 DO CÓDIGO PENAL DESFAVORÁVEL QUE DEVE SER CONSIDERADA NO ESTABELECIMENTO DO REGIME. INTELIGÊNCIA DO ARTIGO 33, § 3º, DO CÓDIGO PENAL. REGIME FECHADO MANTIDO. POSSIBILIDADE DA EXECUÇÃO DA PENA, DE ACORDO COM A NOVA ORIENTAÇÃO DO SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL (ARE n. 964246/STF). SENTENÇA CONDENATÓRIA CONFIRMADA NA SEGUNDA INSTÂNCIA QUE PERMITE O IMEDIATO CUMPRIMENTO DA REPRIMENDA. DETERMINAÇÃO DE OFÍCIO. RECURSO CONHECIDO E DESPROVIDO. (TJSC, Apelação Criminal n. 0000652-36.2018.8.24.0036, de Jaraguá do Sul, rel. Volnei Celso Tomazini, Segunda Câmara Criminal, j. 02-04-2019).