

TRIBUTAÇÃO E DESENVOLVIMENTO

VOLUME I

CARLOS OTÁVIO FERREIRA DE ALMEIDA
(ORGANIZADOR)

TRIBUTAÇÃO E DESENVOLVIMENTO

VOLUME I



Belo Horizonte
2019

CONSELHO EDITORIAL

Álvaro Ricardo de Souza Cruz	Jorge Bacelar Gouveia – Portugal
André Cordeiro Leal	Jorge M. Lasmar
André Lipp Pinto Basto Lupi	Jose Antonio Moreno Molina – Espanha
Antônio Márcio da Cunha Guimarães	José Luiz Quadros de Magalhães
Bernardo G. B. Nogueira	Kiwonghi Bizawu
Carlos Augusto Canedo G. da Silva	Leandro Eustáquio de Matos Monteiro
Carlos Bruno Ferreira da Silva	Luciano Stoller de Faria
Carlos Henrique Soares	Luiz Henrique Sormani Barbugiani
Claudia Rosane Roesler	Luiz Manoel Gomes Júnior
Clêmerston Merlin Clêve	Luiz Moreira
David França Ribeiro de Carvalho	Márcio Luís de Oliveira
Dhenis Cruz Madeira	Maria de Fátima Freire Sá
Dircéo Torrecillas Ramos	Mário Lúcio Quintão Soares
Eliane M. Octaviano Martins	Martonio Mont'Alverne Barreto Lima
Emerson Garcia	Nelson Rosenvald
Felipe Chiarello de Souza Pinto	Renato Caram
Florisbal de Souza Del'Olmo	Roberto Correia da Silva Gomes Caldas
Frederico Barbosa Gomes	Rodolfo Viana Pereira
Gilberto Bercovici	Rodrigo Almeida Magalhães
Gregório Assagra de Almeida	Rogério Filippetto de Oliveira
Gustavo Corgosinho	Rubens Beçak
Gustavo Silveira Siqueira	Vladmir Oliveira da Silveira
Jamile Bergamaschine Mata Diz	Wagner Menezes
Janaína Rigo Santin	William Eduardo Freire
Jean Carlos Fernandes	

É proibida a reprodução total ou parcial desta obra, por qualquer meio eletrônico, inclusive por processos reprográficos, sem autorização expressa da editora.

Impresso no Brasil | Printed in Brazil

Arraes Editores Ltda., 2019.

Coordenação Editorial: Fabiana Carvalho

Produção Editorial e Capa: Danilo Jorge da Silva

Imagem de Capa: WikiImages (Pixabay.com)

Revisão: Responsabilidade do Autor

341.39 Tributação e desenvolvimento – volume 1
T822 / [organizado por] Carlos Otávio Ferreira de Almeida.
2019 Belo Horizonte: Arraes Editores, 2019.
329 p. (Tributação e desenvolvimento, v. 1)

ISBN: 978-85-8238-658-3
ISBN: 978-85-8238-659-0 (E-book)
Vários autores.

1. Direito tributário. 2. Tributação – Brasil. 3. Tributos – Brasil. 4. Planejamento tributário. 5. Compliance cooperativo. 6. CONFAZ. 7. PIS. 8. COFINS. 9. ICMS. I. Almeida, Carlos Otávio Ferreira de (Org.). I. Título. II. Série.

CDDir – 343.04
CDD(23.ed.)– 341.39

Elaborada por: Fátima Falci
CRB/6-700

MATRIZ

Av. Nossa Senhora do Carmo, 1650/Loja 29 - Bairro Sion
Belo Horizonte/MG - CEP 30330-000
Tel: (31) 3031-2330

FILIAL

Rua Senador Feijó, 154/cj 64 – Bairro Sé
São Paulo/SP - CEP 01006-000
Tel: (11) 3105-6370

www.arraeseditores.com.br
arraes@arraeseditores.com.br

Belo Horizonte
2019

AGRADECIMENTOS

Muitos deveriam receber nosso amplexo de gratidão neste momento em que se unem a Pós-graduação em Direito Tributário da PUC-Campinas e a Série “Tributação e Desenvolvimento”, editada, com esmero, pela Arraes Editores Ltda., afinal, longo foi o percurso de formação e prática para bem exercer as funções de Coordenador de tão relevante curso. Professores de graduação, de mestrado, doutorado, professores orientadores, colegas de classe que nos ajudaram em algum momento da jornada e mesmo colegas de ofício que nos serviram de modelo até aqui.

A todos esses, ainda que sem o registro nominal, muito obrigado.

Um registro, no entanto, se faz oportuno.

O Curso de Pós-graduação em Direito Tributário da PUC-Campinas, neste modelo atual, foi desenvolvido, expandido e atualizado partindo de uma referência extremamente vitoriosa: a própria edição anterior do Curso, cujas atividades exitosas foram interrompidas por mais de uma década. O material referente ao projeto pioneiro foi-me entregue, pessoalmente, pelo preclaro Professor Dr. José Antonio Minatel, homem generoso e operoso, que nos fortaleceu sobremaneira o Corpo Docente, ministrando aulas de excelência na atual versão do Curso, a quem expressamente muito agradeço.

Ao Professor Dr. Luis Arlindo Feriani Filho, Diretor do Centro de Ciências Humanas e Sociais Aplicadas da PUC-Campinas, cuja visão de futuro antecipou-nos a retomada dos cursos de pós-graduação em Direito no âmbito da universidade e mostrou-se extraordinariamente acertada, nossa gratidão por todo apoio ao desenvolvimento das atividades do programa.

A toda equipe da Arraes Editores Ltda., sintetizada aqui na pessoa do Sr. Renato Caram, que acreditou no Projeto de produção regular dos docentes e discentes da Pós-graduação em Direito Tributário da PUC-Campinas, inaugurando, desta feita, a auspiciosa Série “Tributação e Desenvolvimento”.

Por fim, meu agradecimento aos Professores e Especialistas em Direito Tributário da 1ª Turma pelo esforço e dedicação que nos levaram a tornar realidade esta obra.

AUTORES

ANDREIA RIBEIRO FERNANDES

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduada em Direito pela PUC-Campinas. Advogada. andreiaribfernandes@gmail.com

BRUNA GRECO DAL BÓ

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduada em Direito pela PUC-Campinas. Ex-Procuradora da SETEC - Campinas. Advogada. brunagdalbo@gmail.com

CAMILA ALBIERI PEREIRA

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduada em Direito pela PUC-Campinas. Consultora Tributária. camila.albieri@hotmail.com

CARLOS OTÁVIO FERREIRA DE ALMEIDA

Doutor em Direito Econômico, Financeiro e Tributário pela USP. Mestre em Direito Público pela UERJ. Mestre em Direito Tributário pela University of Florida-Levin (EUA). Professor Coordenador da Pós-Graduação em Direito Tributário da PUC-Campinas. Professor do Curso de Mestrado do Instituto Brasileiro de Direito Tributário (IBDT). Pesquisador Visitante na Vienna University of Economics and Business (Áustria). Árbitro do Observatório Iberoamericano de Tributação Internacional. carlos.almeida@puc-campinas.edu.br

CARLOS EDUARDO RAPHAEL NUNES

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduado em Ciências Navais pela Escola Naval; Membro do Instituto Brasileiro de Direito

Tributário - IBDT. Agente Fiscal de Rendas do Estado de São Paulo. Professor do Curso de Pós-Graduação em Direito Tributário da PUC-Campinas. carlos.nunes@puc-campinas.edu.br

CLARISA GIOCONDO BEGLIATTO

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduada em Direito pela PUC-Campinas. Advogada. clarisa_giocondo@yahoo.com.br

DAVI LEANDRO TURRINI

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduado em Direito pela PUC-Campinas. Advogado sócio do Escritório de Advocacia Barbosa & Portugal - Sociedade de Advogados. davi.turrini@hotmail.com

HERMES BARS DE CARVALHO

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduado em Direito pelo Centro Universitário Salesiano de São Paulo (UNISAL). Bolsista de Iniciação Científica. Ex-Conciliador junto ao Juizado Especial Cível - Campinas. Advogado. hermesbc@hotmail.com

JOSÉ ANTONIO MINATEL

Doutor e Mestre em Direito Tributário pela PUC-SP. Ex-Delegado da RFB em Campinas (SP) e Ex-membro do Conselho de Contribuintes do Ministério da Fazenda em Brasília (DF). Professor de Direito Tributário na PUC-Campinas. Advogado e sócio do Minatel Advogados. minatel@minatel.adv.br

JOSÉ EDUARDO FIGUEIREDO DE ANDRADE MARTINS

Doutor e Mestre em Direito Civil pela USP. Especialista em Direito Constitucional pela PUC - São Paulo. Graduado em Direito pela PUC-Campinas. Participante do Summer Institute in Law and Economics da Faculdade de Direito da Universidade de Chicago (EUA). Professor dos cursos de graduação em Direito e pós-graduação lato sensu em Direito Tributário da PUC-Campinas. Advogado e consultor jurídico. jose.martins@puc-campinas.edu.br

LAURA DE ASSIS MARTINI

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduada em Direito pela PUC-Campinas. Advogada. Analista Tributário na empresa Sealed Air. E-mail: lauraamartini@gmail.com.

MARCELA CARDELLI PORTO

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduada em Direito pela PUC-Campinas. Advogada. marcela.cardelli@hotmail.com.

MARCOS JOSÉ IORIO DE MORAES

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduado em Direito pela PUC-Campinas. Graduado em História pela UNICAMP. Advogado. Email: marcos.jimoraes@gmail.com.

RAPHAEL SERGIO AGUIAR

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduado em Direito pela PUC-Campinas. Extensão na área de Contratos e Comércio Internacional pela PUC-Campinas. Associado ao Instituto Brasileiro de Direito Tributário (IBDT). Membro do Grupo de Estudos Tributação e Desenvolvimento (GETRIDES) da PUC-Campinas. Professor do Curso de Pós-graduação em Direito Tributário da PUC-Campinas. Advogado. raphael@sartoriadvogados.com.br

RENATA RIBEIRO DO VAL

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduada em Direito pela PUC-Campinas. Advogada Tributarista. renata_doval@hotmail.com.

SUELY CRISTINA PALA

Especialista em Direito Tributário pela PUC-Campinas. Graduada em Direito pela PUC-Campinas. Membro do Grupo de Estudos Tributação e Desenvolvimento (GETRIDES) da PUC-Campinas. Advogada. suely.pala@gmail.com

THABITTA DE SOUZA ROCHA

Pós-graduada em direito tributário pelo IBET. Graduada em Direito pela UFG. Advogada e sócia do Mauler Advogados. thabitta@mauleradvogados.com.br.

SUMÁRIO

PREFÁCIO	XII
CAPÍTULO 1	
A HORA E A VEZ DA ECONOMICIDADE: O PRINCÍPIO DA JUSTIÇA ECONÔMICA	
<i>Carlos Otávio Ferreira de Almeida</i>	1
CAPÍTULO 2	
COFINS E PIS NÃO CUMULATIVOS À LUZ DA CONSTITUIÇÃO FEDERAL	
<i>José Antonio Minatel; Thabitta de Souza Rocha</i>	10
CAPÍTULO 3	
REFLEXÕES SOBRE A INTERAÇÃO ENTRE A EFICIÊNCIA ECONÔMICA E JUSTIÇA DISTRIBUTIVA	
<i>José Eduardo Figueiredo de Andrade Martins</i>	30
CAPÍTULO 4	
UMA ANÁLISE SOBRE OS REQUISITOS DO PLANEJAMENTO TRIBUTÁRIO ENVOLVENDO HOLDINGS	
<i>Andreia Ribeiro Fernandes</i>	41
CAPÍTULO 5	
EDUCAÇÃO FISCAL COMO INSTRUMENTO DE COMPLIANCE COOPERATIVO	
<i>Bruna Greco Dal Bó</i>	62

CAPÍTULO 6	
NEUTRALIZAÇÃO DOS EFEITOS DA UTILIZAÇÃO DE INSTRUMENTOS TRIBUTÁRIOS HÍBRIDOS A PARTIR DAS AÇÕES DO BEPS - UMA ANÁLISE SOB A ÓTICA DO JUROS SOBRE O CAPITAL PRÓPRIO	
<i>Camila Albieri Pereira</i>	83
CAPÍTULO 7	
BENEFÍCIOS FISCAIS DE ICMS CONCEDIDOS À REVELIA DO CONFAZ: INCONSTITUCIONALIDADE, INSEGURANÇA JURÍDICA E OUTROS ASPECTOS DA GUERRA FISCAL	
<i>Carlos Eduardo Raphael Nunes</i>	101
CAPÍTULO 8	
OS MUNICÍPIOS BRASILEIROS E AS TRANSFERÊNCIAS INTERGOVERNAMENTAIS VOLUNTÁRIAS	
<i>Clarisa Giocondo Begliatto</i>	127
CAPÍTULO 9	
DA INCIDÊNCIA DE ICMS E ISSQN SOBRE BENS E SERVIÇOS DIGITAIS	
<i>Davi Leandro Turrini</i>	147
CAPÍTULO 10	
DA INTERPRETAÇÃO E DA APLICAÇÃO DE CONCEITOS E INSTITUTOS DE DIREITO PRIVADO PARA FINS DE TRIBUTAÇÃO	
<i>Hermes Bars de Carvalho</i>	167
CAPÍTULO 11	
COOPERATIVE COMPLIANCE E TRANSPARÊNCIA FISCAL NO BRASIL	
<i>Laura de Assis Martini</i>	189
CAPÍTULO 12	
A SELETIVIDADE NO ÂMBITO DO ICMS INCIDENTE SOBRE ENERGIA ELÉTRICA	
<i>Marcela Cardelli Porto</i>	210
CAPÍTULO 13	
COOPERATIVE COMPLIANCE: EM BUSCA DE UMA RELAÇÃO APRIMORADA ENTRE FISCO E CONTRIBUINTE NO BRASIL	
<i>Marcos José Iorio de Moraes</i>	231

<p>CAPÍTULO 14</p> <p>AS PECULIARIDADES DAS REGRAS DE PREÇO DE TRANSFERÊNCIA NO BRASIL FRENTE ÀS RECOMENDAÇÕES INTERNACIONAIS</p> <p><i>Raphael Sergio Aguiar</i></p>	251
<p>CAPÍTULO 15</p> <p>O PROPÓSITO NEGOCIAL COMO REQUISITO NECESSÁRIO PARA LEGITIMAÇÃO DO PLANEJAMENTO TRIBUTÁRIO</p> <p><i>Renata Ribeiro do Val</i>.....</p>	273
<p>CAPÍTULO 16</p> <p>O PADRÃO INTERNACIONAL DOS PREÇOS DE TRANSFERÊNCIA E A ABORDAGEM BRASILEIRA NO PÓS-BEPS UMA ANÁLISE DAS NECESSIDADES DE ADEQUAÇÃO DA SISTEMÁTICA BRASILEIRA, FRENTE À POSSIBILIDADE DE PARTICIPAÇÃO DO BRASIL, NA OCDE</p> <p><i>Suely Cristina Pala</i>.....</p>	297

PREFÁCIO

“(...) era seduzido e seduzia, era enganado e enganava(...). Aqui ostentava-me soberbo, além supersticioso e em toda parte vaidoso. Ora, corria atrás da futilidade da glória popular, até aos aplausos dos teatros (...)”

Confissões de Santo Agostinho (354 – 430)

Livro IV – O Professor

A presente obra foi idealizada durante a elaboração do projeto do Curso de Pós-graduação em Direito Tributário da Pontifícia Universidade Católica de Campinas. À medida que criava os módulos necessários à introdução e ao aprofundamento do estudo da Tributação para os novos candidatos a especialistas, em sua maioria, recém-egressos da graduação em Direito, pensava no amadurecimento de cada um deles após completarem os módulos do programa. Como criar um curso para uma classe heterogênea e fazê-la crescer em conjunto, divisando horizontes mais amplos?

A resposta me pareceu surgir através do concomitante desenvolvimento de habilidades voltadas para o mercado, sem, todavia, negligenciar por completo o racionalismo que conduz ao aperfeiçoamento do senso crítico. Assim, fortaleceu-se a metodologia aplicada para motivar os futuros tributaristas a comporem, em conjunto com os docentes, esta Série cujo título denota a importância da Tributação enquanto instrumento capaz de estimular o desenvolvimento.

Este volume inaugura, portanto, uma Série que comporta a produção do Programa de Pós-graduação em Direito Tributário da PUC-Campinas, visando auxiliar estudiosos do tema não apenas em Campinas, mas em todo o Brasil, já que se ocupa de temas municipais, estaduais, federais e internacionais.

Exemplo maior de conversão de rumo, Aurélio Agostinho (Santo Agostinho), um dos maiores filósofos e teólogos de todos os tempos, teve de reconhecer-se vaidoso, orgulhoso, soberbo, para perceber que se esforçava por

coisas fúteis. Em sua época, atribuía-se grande valor à Retórica, cátedra que magistralmente exerceu até mudar o curso de sua vida, passando a combater o orgulho próprio para obrar pelos outros desinteressadamente.

Inegável que, nos dias correntes, o Tributo tem sido alvo de maior divulgação nas mídias. A população em geral tem se interessado mais amiúde sobre questões relativas às finanças do Estado. Neste giro, empresas transnacionais enfrentam desaprovação popular em vista de planejamentos tributários internacionais que poderiam prejudicar a realização das políticas públicas necessárias ao bem-estar da população.

No âmbito internacional, a concorrência dos sistemas tributários marcada pela desoneração para atrair multinacionais levou a Organização para a Cooperação e Desenvolvimento Econômico (OCDE) a alertar os países sobre os riscos de uma corrida para o fundo (*race to the bottom*), em que receitas são insuficientes para fazer face às despesas, justamente pelos benefícios fiscais amplamente concedidos.

No Brasil, desde a estabilização da moeda, não se anotou tamanha crise fiscal como a de nossos dias, o que, ao que parece, confirma a relevância do alerta da OCDE. Não bastasse o elevado volume de renúncia de receitas tributárias¹, A União tem apresentado sucessivos déficits primários desde 2014, inaugurando fase frontalmente contrária à Lei de Responsabilidade Fiscal, no que é acompanhada pela situação dos Estados e dos Municípios, com raras ressalvas. Com efeito, nesta vereda, o País empurra rapidamente o endividamento bruto de cerca de 52% do PIB, no final de 2013, para quase cerca de 80% do PIB na atualidade².

Neste cenário, ao mesmo tempo em que ganha enorme apelo popular, a Tributação passa a merecer análise isenta, somente possível por quem busca alteridade e jamais pelos que procuram aplausos do teatro.

Manejar corretamente o tributo pode contribuir, sim, para redução de restrições sociais, o que, para Amartya Sen, significa caminhar na conquista do desenvolvimento. Neste sentido, no entanto, não basta falar. Fazer é fundamental. Para isso, menos Retórica e mais Direito Tributário – afinal, os tempos exigem mudança.

Por tudo isso, Agostinho, o Professor, nos serve de exemplo vivo. Necessário converter-se para a alteridade. Ensinar sem seduzir. Ensinar sem enganar. Ensinar pelo e para o outro.

¹ Segundo o Demonstrativo de Gastos Tributários elaborado pela Receita Federal do Brasil, o País tem renunciado a cerca de R\$ 300 bilhões/ano ou 4% do PIB. Ver: <http://receita.economia.gov.br/dados/receitadata/renuncia-fiscal/previsoes-ploa/arquivos-e-imagens/demonstrativos-dos-gastos-tributarios-dgt>.

² Dados do Banco Central do Brasil. Ver: https://www.bcb.gov.br/content/estatisticas/Documents/Tabelas_especiais/Facdbp.xls

Movidos por este espírito agostiniano chegamos à presente obra, coordenada para que professores e novos especialistas em Direito Tributário trouxessem temas atuais, no âmbito doméstico e internacional, merecedores de análise mais detida pelos profissionais ligados ao instigante campo dos tributos. A solução de muitas dúvidas de ordem prática se encontra proposta nas seguintes páginas, mas não só. Os artigos também se dirigem aos formuladores de políticas públicas, especialmente em tempos de apregoada reforma tributária, a fim de que considerem as intrincadas relações do Direito Tributário com outros ramos do conhecimento, como a Economia, as Finanças Públicas e a Contabilidade.

Espera-se, assim, que a presente obra sirva ao leitor como fonte de questionamentos capaz de conduzi-lo às respostas de que necessita no campo profissional enquanto tributarista ou, em mais *lato sensu*, enquanto cidadão brasileiro.