

Hugo Vasconcelos Xerez

CRIMES TRIBUTÁRIOS

**Teoria à Extinção da Punibilidade
pelo Pagamento**

Curitiba
Juruá Editora
2017

Visite nossos sites na Internet

www.jurua.com.br e

www.editorialjurua.com

e-mail: editora@jurua.com.br

ISBN: 978-85-362-6555-1

JURUÁ
EDITORA

Brasil – Av. Munhoz da Rocha, 143 – Juvevê – Fone: (41) 4009-3900
Fax: (41) 3252-1311 – CEP: 80.030-475 – Curitiba – Paraná – Brasil

Europa – Rua General Torres, 1.220 – Lojas 15 e 16 – Fone: (351) 223 710 600 –
Centro Comercial D'Ouro – 4400-096 – Vila Nova de Gaia/Porto – Portugal

Editor: José Ernani de Carvalho Pacheco

Xerez, Hugo Vasconcelos.

X6 Crimes tributários: teoria à extinção da punibilidade
pelo pagamento./ Hugo Vasconcelos Xerez./ Curitiba:
Juruá, 2017.

266p.

1. Direito tributário. 2. Crime fiscal. I. Título.

CDD 337.1

CDU 327

000047

SUMÁRIO

Capítulo 1 INTRODUÇÃO	13
Capítulo 2 A EVOLUÇÃO DO ESTADO – A MISSÃO CONSTITUCIONAL DO DIREITO PENAL NO ESTADO DEMOCRÁTICO DE DIREITO	19
2.1 O Estado e o Direito como Realidades Culturais	19
2.2 O Início: O Estado Absolutista.....	24
2.3 O Estado Constitucional Liberal: O Leviatã Não Atende Mais aos Interesses Emergentes	30
2.4 O Estado Social e a Concretização dos Direitos dos Indivíduos	35
2.5 O Estado Democrático de Direito e a Missão de Transformação da Realidade.....	38
2.6 O Papel dos Direitos Fundamentais no Estado Democrático de Direito.....	42
2.7 O Estado Democrático de Direito e o Princípio da Justiça Social.....	47
2.8 A Igualdade como Valor Supremo do Estado Democrático de Direito.....	51
2.9 O Tributo como Valor Social. A Questão dos Deveres Fundamentais.....	55
2.10 O Direito Penal no Estado Democrático de Direito	62
Capítulo 3 BEM JURÍDICO, DIREITO PENAL E CONSTITUIÇÃO	71
3.1 A Teoria do Bem Jurídico – Origens do Conceito	71
3.2 O Delito como Violação de um Direito Subjetivo	73
3.3 Birnbaum e o Surgimento da Noção de Bem para o Direito Penal.....	77

3.4	A Visão Positivista de Karl Binding e de Franz Von Liszt	80
3.5	As Ideias Neokantianas de Bem Jurídico e o Surgimento da Escola de Kiel.....	86
3.6	As Concepções Contemporâneas de Bem Jurídico – As Teorias Sociológicas e as Teorias Constitucionais.....	91
3.6.1	Princípio constitucional da proteção penal dos bens jurídicos	105
3.7	Conceito e Funções do Bem Jurídico	111
3.8	A Questão em Torno da Tutela Penal dos Bens Jurídicos Transindividuais	115
Capítulo 4	A CONTROVÉRSIA EM TORNO DO BEM JURÍDICO-PENAL TUTELADO PELOS CRIMES TRIBUTÁRIOS	127
4.1	Modelo Patrimonialista	133
4.2	Modelos Funcionalistas.....	139
4.2.1	A estrutura econômica e tributária em que se assenta o Estado	139
4.2.2	O dever de obediência.....	142
4.2.3	O dever de colaboração, lealdade e transparência.....	142
4.2.4	A função tributária	144
4.2.5	A função social dos tributos.....	146
Capítulo 5	A POLÍTICA CRIMINAL DOS CRIMES TRIBUTÁRIOS – A QUESTÃO DA EXTINÇÃO DA PUNIBILIDADE PELO PAGAMENTO, A QUALQUER TEMPO, DO TRIBUTO	159
5.1	Noções Gerais de Política Criminal	159
5.1.1	Política criminal e ideologia.....	166
5.2	A Extinção da Punibilidade pelo Pagamento nos Crimes Tributários.....	169
5.3	Histórico Sobre o Pagamento do Tributo como Causa de Extinção da Punibilidade dos Crimes Tributários	175
5.4	A Regulamentação da Extinção da Punibilidade dos Crimes Tributários no Direito Comparado	183
5.4.1	Direito alemão.....	183
5.4.2	Direito italiano	186
5.4.3	Direito espanhol	187

5.4.4	Direito português	189
5.5	Crítica à Regulamentação do Instituto no Ordenamento Jurídico Brasileiro	190
5.5.1	Proteção deficiente do bem jurídico tutelado pelos crimes tributários	191
5.5.2	Desrespeito ao princípio da igualdade – a seletividade do sistema penal	208
5.5.3	Ausência de coerência do ordenamento jurídico.....	215
5.5.4	A sonegação fiscal como afronta ao princípio da livre concorrência.....	218
5.5.5	Desconsideração do substrato ético da norma penal	221
5.6	Solução Proposta	223
Capítulo 6 NOTAS CONCLUSIVAS		229
REFERÊNCIAS		235
ÍNDICE ALFABÉTICO		251