

Afrânio Menezes de Oliveira Júnior

INCENTIVOS FISCAIS NO ÂMBITO DO ICMS

**Regramento Constitucional,
Falhas Jurídico-Legislativas,
Federalismo e Guerra Fiscal**

Curitiba
Juruá Editora
2016

Visite nossos *sites* na Internet
www.jurua.com.br e
www.editorialjurua.com
e-mail: *editora@jurua.com.br*

ISBN: 978-85-362-5583-5

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

Oliveira Júnior, Afrânio Menezes de.

O48 Incentivos fiscais no âmbito do ICMS: regramento
constitucional, falhas jurídico-legislativas, federalismo
e guerra fiscal./ Afrânio Menezes de Oliveira Júnior./
Curitiba: Juruá, 2016.
270p.

1. Direito tributário. 2. Federalismo. 3. Imposto sobre
circulação de mercadorias e serviços. I. Título.

CDD 343.252 (22.ed.)
CDU 336.2.01

00153

SUMÁRIO

1 – INTRODUÇÃO	17
2 – ESTADO, CONSTITUIÇÃO E EXTRAFISCALIDADE	23
2.1 Estado e Tributação: As Funções do Tributo nos Diferentes Modelos de Estado	23
2.1.1 Estado: origem, definição e delimitação	23
2.1.2 Estado moderno: a tributação como condição de existência do próprio estado.....	26
2.1.3 Estado liberal: adequação do tributo à manutenção da estrutura mínima estatal.....	28
2.1.4 Estado social: o tributo como instrumento de intervenção socioeconômica	30
2.2 Constituição e Intervenção Socioeconômica	32
2.2.1 Constitucionalização da ordem socioeconômica	33
2.2.2 Constituição Federal de 1988: uma conciliação entre valores liberais e sociais.....	34
2.2.3 Constituição reguladora: a norma tributária como mecanismo de indução econômica.....	35
2.3 Extrafiscalidade: Um Fenômeno Jurídico Multifuncional.....	41
2.3.1 Extrafiscalidade: origem e regime jurídico	41
2.3.2 Extrafiscalidade: uso e definição.....	45
2.3.3 Demarcação constitucional do conteúdo jurídico da extrafiscalidade	48
2.3.4 Limites constitucionais à extrafiscalidade.....	51
2.4 Conclusão	55
3 – INCENTIVOS FISCAIS	57
3.1 Definição: Uma Tarefa Complexa.....	57

3.2	Regime Jurídico.....	62
3.3	Incentivos Fiscal-Tributários.....	64
3.3.1	Isenções.....	67
3.3.2	Reduções tributárias (isenções parciais).....	73
3.3.2.1	Reduções diretas: redução de base de cálculo e de alíquota.....	74
3.3.2.2	Reduções indiretas: crédito presumido e as deduções de despesas fictas.....	76
3.3.3	Diferimento.....	78
3.3.4	Alíquota zero.....	79
3.3.5	Remissão.....	80
3.3.6	Anistia.....	82
3.3.7	Outros incentivos fiscal-tributários.....	83
3.3.7.1	Simplificação e redução de deveres instrumentais.....	83
3.3.7.2	Modificação de aspectos secundários da obrigação tributária.....	84
3.4	Incentivos Tributários e Imunidades Tributárias.....	86
3.5	Incentivos Fiscal-Financeiros.....	87
3.5.1	Subvenções.....	90
3.5.2	Subsídios.....	92
3.5.3	Outros incentivos financeiros.....	94
3.6	Incentivos Fiscais, Lei de Responsabilidade Fiscal e Renúncia de Receita.....	96
3.7	Conclusão.....	101
4	– INCENTIVOS FISCAIS NO ÂMBITO DO ICMS.....	103
4.1	Breve Escorço Histórico Sobre ICMS.....	103
4.2	ICMS e a Constituição Federal de 1988.....	108
4.3	Lei Complementar 87/96 (Lei Kandir).....	113
4.4	Lei Complementar 24/75.....	116
4.4.1	Requisito da unanimidade.....	117
4.4.2	Convênios Confaz e a legalidade tributária.....	126
4.4.2.1	Natureza jurídica dos convênios.....	127
4.4.2.2	Legalidade tributária e incentivos fiscais do ICMS.....	130
4.4.3	Abrangência da regulação dos incentivos fiscais.....	136
4.4.4	Regras sancionatórias.....	144
4.5	Conclusão.....	155

5 – FEDERALISMO FISCAL BRASILEIRO	157
5.1 Estado Federal	157
5.1.1 Federalismo: traços característicos.....	164
5.1.2 Federalismo no Brasil: breve esboço histórico-constitucional.....	170
5.2 Federalismo Fiscal Brasileiro	179
5.2.1 Discriminação de rendas	180
5.2.1.1 Repartição das fontes de receitas	180
5.2.1.2 Repartição do produto da arrecadação	184
5.3 Conclusão	191
6 – GUERRA FISCAL DO ICMS, SOLUÇÕES E REFORMAS	193
6.1 A Guerra Fiscal	194
6.2 A Guerra Fiscal no Âmbito do ICMS.....	196
6.3 A Posição do STF em Relação à Guerra Fiscal.....	199
6.3.1 O controle de constitucionalidade via ADI	200
6.3.2 O controle difuso via recurso extraordinário.....	207
6.3.3 O controle de constitucionalidade via ADPF	209
6.3.4 A proposta de súmula vinculante	211
6.3.5 Os efeitos concretos do controle de constitucionalidade da guerra fiscal.....	217
6.4 Soluções e Reformas	218
6.4.1 Protocolo ICMS 21, de 01.04.2011	219
6.4.2 Convênio ICMS 70, de 30.07.2014.....	223
6.4.3 Resolução do Senado 13, de 25.04.2012.....	226
6.4.4 Proposta de Emenda à Constituição 41, de 2014	229
6.4.5 Proposta de Resolução do Senado 1, de 2013	231
6.4.6 Projeto de Lei Complementar do Senado 130, de 2014	232
6.4.7 Soluções propostas	233
6.5 Conclusão	234
7 – CONSIDERAÇÕES FINAIS	237
REFERÊNCIAS	241
ÍNDICE ALFABÉTICO	257