

AUTA ALVES CARDOSO

Doutora e Mestra em Direito Tributário pela Pontifícia
Universidade Católica de São Paulo – PUC/SP

EXPLORAÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS NATURAL

Reflexões jurídicas sobre a oneração de tal atividade

2015

editora e livraria

NOESES

Copyright 2015 By Editora Noeses

Fundador e Editor-chefe: Paulo de Barros Carvalho

Gerente de Produção Editorial: Rosangela Santos

Arte e Diagramação: Renato Castro

Designer de Capa: Aliá3 - Marcos Duarte

Revisão: Vanessa Faullame Andrade

Bibliotecária responsável: Maria Erilene de Alencar, CRB-8 / 9677

TODOS OS DIREITOS RESERVADOS. Proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo, especialmente por sistemas gráficos, microfilmicos, fotográficos, reprográficos, fonográficos, videográficos. Vedada a memorização e/ou a recuperação total ou parcial, bem como a inclusão de qualquer parte desta obra em qualquer sistema de processamento de dados. Essas proibições aplicam-se também às características gráficas da obra e à sua editoração. A violação dos direitos autorais é punível como crime (art. 184 e parágrafos, do Código Penal), com pena de prisão e multa, conjuntamente com busca e apreensão e indenizações diversas (arts. 101 a 110 da Lei 9.610, de 19.02.1998, Lei dos Direitos Autorais).

2015



editora e livraria

NOESES

Editora Noeses Ltda.

Tel/fax: 55 11 3666 6055

www.editoranoeses.com.br

SUMÁRIO

PREFÁCIO	XV
INTRODUÇÃO	01
CAPÍTULO I - DIREITO, FILOSOFIA E INTERPRETAÇÃO	07
1.1 Hermenêutica: Teoria da interpretação na tradição ...	08
1.2 Teoria da interpretação no Direito – teoria analítica. O neopositivismo lógico – A importância da linguagem.	16
1.2.1 Da influência do neopositivismo lógico no ato de interpretar. Da importância da aplicação da lógica na interpretação do Direito – teoria analítica.....	18
1.3 Da importância da aplicação da lógica na interpretação do Direito - Teoria analítica.....	24
1.3.1 Da influência dos princípios da identidade, terceiro excluído e da não contradição no ato de interpretar	28
1.4 O Direito como linguagem: Utilização da semiótica como método de interpretação	30

1.4.1 Língua e realidade na concepção de Vilém Flusser	33
1.5 Da virada hermenêutica: Do giro-linguístico.....	37
1.5.1 Do texto e do contexto	43
1.5.2 Do dialogismo	44
1.6 Axiomas da interpretação	48
1.7 O percurso gerador de sentido	50
1.7.1 O percurso gerador de sentido dos textos jurídicos: Os planos S1, S2, S3 e S4.....	53
1.8 A relação entre interpretação e aplicação do Direito ..	58
1.8.1 Da aplicação do Direito	59
1.9 Das lacunas: Problema meramente interpretativo – Análise semântica	62
1.10 Da valoração das interpretações jurídicas	64
1.11 Derivação e positivação no Direito	68

CAPÍTULO II - DO REGIME JURÍDICO APLICÁVEL À EXPLORAÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS – DOS CONTRATOS DE CONCESSÃO, DE PARTILHA DE PRODUÇÃO E DE CESSÃO ONEROSA..... 73

2.1 Do regime jurídico constitucional referente à exploração de petróleo e de gás	73
2.2 Do regime jurídico infraconstitucional, regulador da exploração e produção de petróleo e de gás natural...	79
2.2.1 Da Lei nº 2.004/53	79
2.2.2 Da Lei nº 3.257/57	80
2.2.3 Do Decreto-lei nº 523/69.....	80
2.2.4 Do Decreto-lei nº 1.288/73.....	80
2.2.5 Da Lei nº 7.453/85	81

EXPLORAÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS NATURAL

2.2.6 Da Lei nº 7.525/86	82
2.2.7 Da Lei nº 7.990/89	84
2.2.8 Da Lei nº 8.001/90	85
2.2.9 Da Lei nº 9.478/97	86
2.3 Limites constitucionais e legais à atuação das agências reguladoras	91
2.3.1 Dos diferentes regimes jurídicos regulatórios das atividades de exploração e produção (E&P).....	119
2.3.2 Da experiência internacional com referência à utilização dos diferentes regimes jurídicos regulatórios	132
2.4 Do regime legal aplicável aos contratos de concessão no Brasil.....	136
2.4.1 Bônus de assinatura	139
2.4.2 <i>Royalties</i>	143
2.4.3 Participação especial	147
2.4.4 Pagamento pela ocupação ou retenção de área ..	151
2.4.5 Participação para os proprietários da terra.....	153
2.5 As regras-matrizes das contrapartidas governamentais nos contratos de concessão	158
2.6 Da Lei nº 12.351/2010 – Pré-sal e áreas estratégicas....	160
2.7 Do contrato de partilha de produção	171
2.8 Da Lei nº 12.304/2010 – Criação da empresa PRÉ-SAL PETRÓLEO S/A	177
2.9 Da Lei nº 12.276/2010 – Contrato de cessão onerosa ...	182
2.10 Das participações governamentais no Direito alienígena.....	194

CAPÍTULO III - DOS ROYALTIES.....	197
3.1 Do Plano S1 do percurso gerador de sentido das normas jurídicas	197
3.2 Evolução legislativa dos <i>royalties</i>	199
3.3 A acepção semântica do vocábulo <i>royalty</i> adotada nestas reflexões.....	207
3.4 Entendimento jurisprudencial sobre o <i>royalty</i>	210
3.5 Da polêmica distribuição dos valores intitulados de <i>royalties</i> do petróleo.....	218
3.6 Da titularidade do produto da lavra de petróleo e de gás	258
CAPÍTULO IV – DA NATUREZA TRIBUTÁRIA DA IMPOSIÇÃO DEVIDA PELA EXPLORAÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS	267
4.1 Da teoria da norma.....	267
4.2 Das normas jurídicas gerais e individuais, abstratas e concretas.....	274
4.3 Da regra-matriz de incidência	278
4.4 Da definição jurídica de tributo	282
4.5 Espécies tributárias.....	287
4.5.1 Das taxas.....	289
4.5.2 Permissivos constitucionais para a imposição de taxas	290
4.6 Dos impostos.....	297
4.6.1 Das contribuições de melhoria	298
4.6.2 Das contribuições	299
4.6.2.1 Das espécies de contribuições	306

EXPLORAÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS NATURAL

4.6.2.1.1 Das contribuições de intervenção no domínio econômico	306
4.6.2.1.2 Das contribuições sociais.....	309
4.6.2.1.3 Das contribuições de interesse das categorias profissionais.....	312
4.7 Da oneração tributária sobre a exploração e produção de petróleo e gás	313

CAPÍTULO V - A COMPENSAÇÃO COMO INSTI- TUTO DE DIREITO CIVIL: FORMA DE EXTINÇÃO DAS OBRIGAÇÕES	327
5.1 Da previsão da compensação no art. 368 do CC.....	327
5.2 Classificação jurídica.....	330
5.3 Espécies de compensação	332
5.3.1 Da compensação legal	332
5.3.1.1 Requisitos da compensação legal.....	333
5.3.1.2 Reciprocidade dos créditos e débitos	333
5.3.1.3 Obrigações de terceiros	333
5.3.1.4 Pluralidade de créditos e de dívidas.....	335
5.3.1.5 Da solidariedade	336
5.3.1.6 Da cessão de crédito.....	337
5.3.1.7 Das medidas de constrição e direitos de terceiros.....	338
5.4 Da liquidez das dívidas	339
5.4.1 Da fungibilidade dos débitos.....	341
5.5 Da exclusão da compensação	342
5.6 Do lugar da compensação	345
5.7 Da compensação de dívidas fiscais.....	345

5.8 Da compensação convencional.....	347
5.9 Da compensação judicial.....	348
5.10 Efeitos da compensação	348

**CAPÍTULO VI - A COMPENSAÇÃO TRIBUTÁRIA:
PAGAMENTO** 351

6.1 Notas introdutórias	351
6.2 O princípio constitucional da não-cumulatividade e a compensação tributária	352
6.3 Requisitos da compensação tributária.....	356
6.4 Classificação jurídica	356
6.5 Do fenômeno da positivação do Direito.....	359
6.6 Características da compensação tributária	362
6.6.1 Da liquidez e certeza.....	363
6.7 Da aplicação do art. 170-A do CTN.....	364

**CAPÍTULO VII – AS CONTRAPARTIDAS GOVER-
NAMENTAIS NÃO POSSUEM NATUREZA CON-
TRATUAL. DECORREM DA LEI** 367

7.1 Prestação de serviço público ou exercício de atividade econômica?.....	367
7.2 Os contratos de concessão, de partilha da produção e de cessão onerosa são contratos administrativos	370
7.3 O dever de pagar as denominadas participações go- vernamentais decorre da lei e não da vontade dos contratantes.....	373

EXPLORAÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS NATURAL

CAPÍTULO VIII – DA DESTINAÇÃO CONSTITUCIONAL DOS VALORES ADVINDOS DA EXPLORAÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS. DAS RECEITAS PÚBLICAS	375
8.1 Classificação das receitas auferidas pelo Estado.....	375
8.2 Da compensação financeira e da participação no resultado da exploração como receitas do Estado	378
8.3 A compensação financeira como indenização administrativa	383
8.4 A compensação financeira como indenização ambiental	394
8.5 A compensação financeira como preço público	405
CAPÍTULO IX – DA PARTICIPAÇÃO NO RESULTADO DA EXPLORAÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS	413
CAPÍTULO X – DA DESTINAÇÃO CONSTITUCIONALMENTE PREVISTA PARA PRODUTO DA ARRECADAÇÃO ADVINDO DA EXPLORAÇÃO E DA PRODUÇÃO DE PETRÓLEO E DE GÁS	423
CONCLUSÃO	433
REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....	443