

# REVISTA DOS TRIBUNAIS

ANO 106 – JUNHO DE 2017 – VOL. 980

Nesta edição:

## DOCTRINA

### Caderno Especial

- A guerra fiscal e o ICMS
- Contingências e impacto orçamentário no caso da inclusão do ICMS na base de cálculo do PIS/COFINS: argumentos consequentialistas e modulação de efeitos em matéria tributária
- Os impostos dos Estados e do Distrito Federal – dos princípios e das vedações que lhes são próprios
- A modulação de efeitos nas decisões de inconstitucionalidade tributária e o “risco moral”
- A base de cálculo da Contribuição ao PIS e da COFINS após a decisão do RE 574.706/PR: derivações a partir da premissa fixada pelo STF

## JURISPRUDÊNCIA COMENTADA

- DENÚNCIA – Recebimento – Incitação ao crime e injúria – Afirmação por deputado federal de que não estupraria uma deputada federal porque ela “não merece” – Crime formal que independe de resultado naturalístico
- INQUÉRITO – Supremo Tribunal Federal – Violação ao princípio do contraditório – Licitude dos elementos probatórios colhidos na fase investigativa

ISSN 0034-9275

# Revista dos **TRIBUNAIS**

Ano 106 • vol. 980 • Junho / 2017

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS  
TRIBUNAIS™**

# SUMÁRIO

EDITORIAL.....	11
----------------	----

## DOCTRINA

### CADERNO ESPECIAL: ICMS

#### *A guerra fiscal e o ICMS*

IVES GANDRA DA SILVA MARTINS.....	23
-----------------------------------	----

#### *Contingências e impacto orçamentário no caso da inclusão do ICMS na base de cálculo do PIS/COFINS: argumentos consequencialistas e modulação de efeitos em matéria tributária*

TATHIANE PISCITELLI.....	35
--------------------------	----

#### *Os impostos dos Estados e do Distrito Federal – dos princípios e das vedações que lhes são próprios*

SACHA CALMON.....	49
-------------------	----

#### *A modulação de efeitos nas decisões de inconstitucionalidade tributária e o “risco moral”*

CRISTIANO CARVALHO e OCTAVIO GIACOBBO DA ROSA.....	69
--	----

#### *A base de cálculo da Contribuição ao PIS e da COFINS após a decisão do RE 574.706/PR: derivações a partir da premissa fixada pelo STF*

#### *The basis for calculating the contribution to PIS and COFINS after the ruling of RE 574.706: Deriving from the premise established by STF*

FABIANA DEL PADRE TOMÉ e LUCAS GALVÃO DE BRITTO.....	79
--	----

### DIREITO ADMINISTRATIVO

#### *A Itaipu e a Lei das Estatais*

#### *ITAIPU and the Federal Law of Government Corporations*

UBIRAJARA COSTÓDIO FILHO.....	95
-------------------------------	----

### DIREITO AMBIENTAL

#### *Tutela del medio ambiente ¿Un eufemismo dogmático o un slogan?*

#### *Environmental protection. A dogmatic euphemism or slogan?*

EDISON NAPOLEÓN FUENTES YÁNEZ, EDUARDO DÍAZ OCAMPO e VÍCTOR HUGO BAYAS VACA.....	115
--	-----

**DIREITO CIVIL**

Ampliação dos poderes e direitos do fiador: possibilidade de assumir posição ativa para proteção do seu patrimônio

*Extension of the powers and rights of the lender: possibility to assume an active position for the protection of his assets*

MARCELO H. G. RIVERA M. SANTOS..... 133

**DIREITO CONSTITUCIONAL**

A função social e a usucapião dos bens públicos: uma releitura a partir da constitucionalização do ordenamento jurídico

*The social function and the misappropriation of public goods: a re-reading from the constitutionalisation of the legal order*

RAFAEL CARVALHO REZENDE OLIVEIRA e THAIS BOIA MARÇAL..... 157

**DIREITO DO TRABALHO**

Os impactos da evolução tecnológica nos direitos trabalhistas: o descompasso da lei em relação ao fato social

*Impacts of the technological evolution on labor rights: the nonconformity of the law in relation to the social fact*

WILKER JEYMISSON GOMES DA SILVA..... 187

A terceirização no Brasil

*The outsourcing in Brazil*

VANDER BRUSSO DA SILVA e GEANCARLOS LACERDA PRATA..... 205

A nova lei geral de terceirização do trabalho no Brasil

*The new general law of outsourcing of labor in Brazil*

PAULO RENATO FERNANDES DA SILVA..... 233

**DIREITO EMPRESARIAL**

Eficiência do sistema de garantia dos credores, de recuperação de empresas e de falência: princípios e diretrizes do banco mundial

*Efficiency of creditor rights, enterprises' reorganization and bankruptcy systems: world bank principles and guidelines*

EMERSON SOARES MENDES..... 261

A criação de subclasses e a possibilidade de tratamento diferenciado entre credores na recuperação judicial

*Creation of subclasses and the possibility of unequal treatment between creditors in a judicial reorganization*

WALLACE CORBO, RODRIGO SARAIVA PORTO GARCIA e JORGE LUIS DA COSTA SILVA ..... 279

**DIREITO PROCESSUAL CIVIL**

O dever fundamental da persecução da verdade possível ou provável no CPC de 2015  
*The fundamental duty of pursuing the possible or probable truth in the Brazilian Civil Procedure Code of 2015*

SANDOVAL ALVES DA SILVA..... 297

**DIREITO PROCESSUAL PENAL**

Limites, possibilidades e consequências da extensão do contraditório ao inquérito policial (reflexões sobre o PLS 366/2015)

*Limits, possibilities and consequences of the extension of the contradictory to the police inquiry (reflections on PLS 366/2015)*

EDUARDO CAMBI e GERSON ZIEBARTH CAMARGO..... 331

**GOVERNANÇA CORPORATIVA**

A (in)aplicabilidade da governança corporativa na gestão de escritório de advocacia  
*The (in)applicability of corporate governance in office management advocacy*

ROMULO DE OLIVEIRA RIGÃO..... 351

**PARECER**

Imunidades tributárias previstas nos artigos 150, inciso VI, letra 'c', e 195, § 7º, da CF são cláusulas pétreas por força do artigo 60, § 4º, inciso IV, da Lei Suprema. O Projeto de Emenda Constitucional 287/2016 não objetiva alterar o princípio constitucional e, se alguma emenda intentar atingi-lo, seria inconstitucional – parecer

IVES GANDRA DA SILVA MARTINS..... 367

**MEMÓRIA DO DIREITO**

Problemática do direito tributário no Brasil

RUY BARBOSA NOGUEIRA ..... 393

**ENTREVISTA**

Entrevista com Ricardo Marcondes Martins

ALINE DARCY FLÔR DE SOUZA, DIEGO GARCIA MENDONÇA e MARCELLA PÂMELA DA COSTA SILVA.... 407

**JURISPRUDÊNCIA COMENTADA****SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL**

- DENÚNCIA – Recebimento – Incitação ao crime e injúria – Afirmção por Deputado Federal de que não esturparia uma deputada federal porque ela "não merece" – Crime formal que independe de resultado naturalístico

Comentário por GUSTAVO DE CARVALHO GUADANHIN..... 417

- IMUNIDADE TRIBUTÁRIA – Livro eletrônico ou digital e suportes físicos eletrônicos – Corte Superior que tem voltado o olhar para a finalidade da norma na consideração de determinado bem como imune

Comentário por OSWALDO OTHON DE PONTES SARAIVA FILHO..... 468

- INQUÉRITO – Supremo Tribunal Federal – Violação ao princípio do contraditório – Licitude dos elementos probatórios colhidos na fase investigativa  
Comentário por EUJECIO COUTRIM LIMA FILHO ..... 493

## SUPERIOR TRIBUNAL DE JUSTIÇA

- EXPORTAÇÃO – Desembaraço Aduaneiro – Pena de perdimento – Descarregamento de mercadoria sem autorização, realizado por quem não ocasionou dano ao erário  
Comentário por TIAGO SEVERINI ..... 545
- COMPROMISSO DE COMPRA E VENDA – Pacto Comissório – Contrato de mútuo que foi realizado quase um ano antes do compromisso de compra e venda do imóvel  
Comentário por RODRIGO SARAIVA PORTO GARCIA..... 560
- PLANO DE SAÚDE – Aumento em função da idade – Previsão no contrato – Mutualismo e equilíbrio financeiro – Fracionamento dos grupos e community rating  
Comentário por NICIA OLGA ANDRADE DE SOUZA DANTAS..... 598
- CRIME AMBIENTAL – Conduta omissiva do agente público causando poluição – Ao deixar de promover a limpeza na região portuária pela qual era responsável pela administração, o gestor causou dano ambiental, uma vez que estava na posição de garante nessa tutela  
Comentário por BEATRIZ SOUZA COSTA e LUIZ GUSTAVO GONÇALVES RIBEIRO..... 643

## TRIBUNAL SUPERIOR DO TRABALHO

- RESPONSABILIDADE CIVIL – Danos morais – Majoração da verba – Filmagem de funcionário da empresa que flagra a empregada trocando de roupa  
Comentário por GUSTAVO CARVALHO MACHADO ..... 671
- CONTRATO DE TRABALHO – Rescisão por justa causa – Falta grave – Utilização de e-mail corporativo para fins pessoais com conteúdo íntimo e sexual  
Comentário por CLAUDIMIR SUPIONI JUNIOR..... 687

## JURISPRUDÊNCIA ANOTADA

### SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL

- SERVIDOR PÚBLICO – Recomposição de remuneração – Empregada que é cedida de uma instituição à outra – Situação dos autos afasta a incidência da Súmula Vinculante 37 do STF, que afirma a impossibilidade de se estender vantagem a fim de promover equiparação..... 727
- APOSENTADORIA – Servidor Público – Compensação financeira com o regime próprio – Necessidade de recolhimento das contribuições previdenciárias do período de trabalho rural..... 729
- PRISÃO CIVIL – Violação ao art. 5.º, LXVII, da CF/1988 – Conduta descrita no tipo penal que não se subsume a simples débito fiscal, mas cuja finalidade é reprimir a sonegação fiscal..... 731

## SUPERIOR TRIBUNAL DE JUSTIÇA

- EXECUÇÃO PENAL – Condenado pelo crime de estupro – Transferência do réu de centro de reintegração social a estabelecimento prisional estadual comum – Direito penal que não é instrumento de vingança, devendo as penas visar à reeducação e reinserção social ..... 735
- NULIDADE – Ato administrativo do INPI – Alteração de cláusula por parte da autarquia em contrato de transferência de tecnologia que se deu em atenção aos princípios da função social, econômica, jurídica e técnica..... 738
- RESPONSABILIDADE CIVIL – Continuidade de processo de execução referente a débito já considerado extinto em ação revisional – Embora a execução por si só não cause prejuízo moral, a instituição financeira insistiu na cobrança judicial por quase dez anos ..... 740
- DIREITO AUTORAL – Transmissão televisiva via Internet nas modalidades *webcasting* e *simulcasting* – Execução pública – Streaming é uma das modalidades previstas em lei pela qual as obras musicais e fonogramas são transmitidos e que a Internet é local de frequência coletiva ..... 742
- COMPETÊNCIA – Cumprimento de sentença – Atos de constrição em juizado especial – Prevalência do princípio da preservação da empresa em detrimento de interesses exclusivos de determinadas classes de credores..... 744
- CLÁUSULA PENAL – Redução pelo juiz em caso de inadimplemento parcial – Norma cogente e de ordem pública, consistindo em dever do juiz em consonância com a função social do contrato, a boa-fé objetiva e o equilíbrio econômico entre as prestações..... 746

## SUPERIOR TRIBUNAL MILITAR

- CRIME MILITAR – Lesão corporal de natureza leve – Réus que praticaram trote em colegas de farda, agredindo fisicamente as vítimas – Ainda que as lesões tenham sido leves, não é o caso de desclassificar a conduta ..... 751

## TRIBUNAL REGIONAL FEDERAL DA 3ª REGIÃO

- REFORMA AGRÁRIA – Concessão de novo lote nas proximidades de assentamento e repasse de quantia para aquisição de material de construção – Pessoa que vive em barraco de lona, configurando situação desumana..... 757

## TRIBUNAL REGIONAL FEDERAL DA 4ª REGIÃO

- AÇÃO CIVIL PÚBLICA – Mangue – Responsabilidade civil – Município que deixou ocupação e construção irregular em área de terreno da marinha e de proteção permanente..... 763

## TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO AMAZONAS

- AGRAVO DE INSTRUMENTO – Recurso contra decisão que indeferiu produção de prova técnica – Rol do art. 1.015 do CPC/2015 que é taxativo..... 767

## TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESPÍRITO SANTO

- AGRAVO DE INSTRUMENTO – Recurso com objetivo de reverter decisão que concedeu tutela antecipada – Paciente que se encontra com problema no fêmur que precisa ser resolvido com urgência..... 771

<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DE MINAS GERAIS</b>	
• INCIDENTE DE RESOLUÇÃO DE DEMANDAS REPETITIVAS – Fixação de conceito de remuneração e proventos para cálculo de décimo terceiro salário dos servidores públicos de Universidade Estadual.....	775
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO MATO GROSSO</b>	
• RESPONSABILIDADE CIVIL – Uso indevido de imagem para divulgação de produto – Inexistência de autorização.....	779
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO PARÁ</b>	
• AÇÃO CIVIL PÚBLICA – Fornecimento de passagens aéreas para custear tratamento de deformidade congênita na perna esquerda de criança hipossuficiente – Viagem à Brasília, para terapia em hospital com acompanhante, que os pais não têm condição de pagar.....	783
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DA PARAÍBA</b>	
• AÇÃO POSSESSÓRIA – Reintegração de posse – Esbulho possessório caracterizado – Posse adquirida mediante contrato de parceria rural com o poder público.....	787
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO PIAUÍ</b>	
<b>DECISÃO MONOCRÁTICA</b>	
• MANDADO DE SEGURANÇA – Liminar – Requisitos do <i>fumus boni iuris</i> e <i>periculum in mora</i> – Tramitação simultânea na esfera administrativa e judicial.....	791
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO RIO DE JANEIRO</b>	
• SERVIDOR PÚBLICO – Desvio de função – Auxiliares de creche municipal que exercem função de professoras – Responsáveis pela orientação de crianças em creche, sem qualquer supervisão.....	795
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO RIO GRANDE DO NORTE</b>	
• AÇÃO POSSESSÓRIA – Reintegração de posse – Égua pertencente a casal – Cônjuges que, antes do divórcio, exerciam posse conjunta.....	801
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO RIO GRANDE DO SUL</b>	
• RESPONSABILIDADE CIVIL DO ESTADO – Dano moral – Criança que recebeu choque elétrico de um poste energizado em parque de exposições.....	805
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA DE SÃO PAULO</b>	
• CUMPRIMENTO DE SENTENÇA – Contagem do prazo em dias úteis para o pagamento – Ato que se destina a produzir efeitos no processo.....	809
<b>TRIBUNAL DE JUSTIÇA MILITAR DE SÃO PAULO</b>	
• MANDADO DE SEGURANÇA – Concessão de efeito suspensivo – Benefício da saída temporária em “Dia das crianças”.....	813
<b>ÍNDICE ALFABÉTICO–REMISSIVO</b>	
<b>ÍNDICE DE TEMAS</b> .....	817
<b>ÍNDICE DE AUTORES</b> .....	821
<b>NORMAS DE PUBLICAÇÃO PARA AUTORES DE COLABORAÇÃO AUTORAL INÉDITA</b> .....	825