

Arbitragem Tributária no Brasil e em Portugal

Visões do Grupo de Pesquisa
“Métodos Alternativos de Resolução
de Disputa em Matéria Tributária”

do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP

Blucher

Arbitragem Tributária no Brasil e em Portugal

Visões do Grupo de Pesquisa
“Métodos Alternativos de Resolução
de Disputa em Matéria Tributária”
do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP

Arbitragem Tributária no Brasil e em Portugal – Visões do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV Direito SP

© 2022 Tathiane Piscitelli; Andréa Mascitto; André Luiz Fonseca Fernandes (coordenadores)

Editora Edgard Blücher Ltda.

1ª edição – 2022

Diagramador: Romério Damascena

Capa: Laércio Flenic

Blucher

Rua Pedroso Alvarenga, 1245, 4º andar

04531-934 – São Paulo – SP – Brasil

Tel 55 11 3078-5366

contato@blucher.com.br

www.blucher.com.br

Segundo Novo Acordo Ortográfico, conforme 5. ed. do *Vocabulário Ortográfico da Língua Portuguesa*, Academia Brasileira de Letras, março de 2009.

É proibida a reprodução total ou parcial por quaisquer meios sem autorização escrita da Editora.

Todos os direitos reservados pela Editora Edgard Blücher Ltda.

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
Angélica Ilacqua CRB-8/7057

Arbitragem Tributária no Brasil e em Portugal : visões do grupo de pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP / André Luiz Fonseca Fernandes...[et al] ; coordenado por Tathiane Piscitelli, Andréa Mascitto, André Luiz Fonseca Fernandes. - São Paulo: Blucher, 2022. 238 p.

Bibliografia

ISBN (impresso): 978-65-5506-516-9

ISBN (e-book): 978-65-5506-517-6

Direito tributário – Brasil 2. Direito tributário - Portugal I. Fernandes, André Luiz Fonseca II. Piscitelli, Tathiane III. Mascitto, Andréa

22-1734

CDD 343

Índice para catálogo sistemático
1. Direito tributário

Arbitragem Tributária no Brasil e em Portugal

Visões do Grupo de Pesquisa
“Métodos Alternativos de Resolução
de Disputa em Matéria Tributária”
do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP

Coordenadores

Tathiane Piscitelli

Andréa Mascitto

André Luiz Fonseca Fernandes

Autores

André Luiz Fonseca Fernandes | Andréa Mascitto

Cristina Mari Funagoshi | Daniella Zagari | Fabio Tarandach

Francisco Nicolau Domingos | João Carlos Pietropaolo

Julia Mendes | Júlia Silva Araújo Carneiro

Leonardo Varella Giannetti | Luiz Fernando Dalle Luche Machado

Mateus Gripp | Paulo César Conrado

Phelipe Moreira Souza Frota | Priscila Faricelli

Reginaldo Angelo dos Santos | Renata Ferreira Leite

Stella Bittar Segalla | Tânia Carvalhais Pereira

Tathiane Piscitelli | Tércio Chiavassa

Coordenação

Tathiane Piscitelli

Professora da FGV DIREITO SP e Coordenadora do Núcleo de Direito Tributário da mesma instituição. Doutora e Mestre em Direito pela Universidade de São Paulo (USP). Coordenadora do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP.

Andréa Mascitto

Professora da Pós-Graduação da FGV DIREITO SP. Coordenadora Executiva do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da mesma instituição. Mestre em Direito Tributário pela Pontifícia Universidade Católica de São Paulo (PUC-SP). Conselheira Consultiva do Instituto Brasileiro de Arbitragem e Transação Tributárias (IBATT). Membro do Comitê Brasileiro de Arbitragem (CBAR). Advogada em São Paulo.

André Luiz Fonseca Fernandes

Mestrando em Direito Tributário pela FGV DIREITO SP. Mestre em Direito Político e Econômico pela Universidade Presbiteriana Mackenzie. Especialista em Direito Tributário pela Pontifícia Universidade Católica de São Paulo (PUC-SP). Membro-Pesquisador do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV Direito SP. Advogado em SP.

Autores e autoras

Cristina Mari Funagoshi

Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP e Advogada associada da área tributária de Pinheiro Neto Advogados.

Daniella Zagari

Advogada. Mestre em Direito Processual Civil pela Universidade de São Paulo (USP). Sócia da área tributária do escritório Machado Meyer.

Fabio Tarandach

Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP. Associado de Pinheiro Neto Advogados.

Francisco Nicolau Domingos

Doutor em Direito Tributário pela Universidade da Extremadura – Espanha, registo na Universidade de Lisboa. Professor Adjunto do Instituto Superior de Contabilidade e Administração de Lisboa, Instituto Politécnico de Lisboa. Professor Auxiliar Convidado do Instituto Universitário de Lisboa (ISCTE). Investigador integrado no Instituto Jurídico Português. Árbitro em matéria tributária junto do Centro de Arbitragem Administrativa (CAAD).

João Carlos Pietropaolo

Doutor em Direito pela Universidade de São Paulo (USP). Especialista em Direito da Empresa pela Fundação Getúlio Vargas (FGV). Subprocurador-Geral do contencioso tributário-fiscal da Procuradoria-Geral do Estado de São Paulo. Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP.

Julia Mendes

Pós-Graduanda em Direito Tributário pela FGV DIREITO SP. Advogada da área tributária do escritório Machado Meyer.

Júlia Silva Araújo Carneiro

Mestre em Direito Tributário pela FGV DIREITO SP. Procuradora do Estado do Rio de Janeiro. Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP. Membro do projeto de pesquisa “Processo Administrativo, Judicial e Execução Fiscal do século XXI”, referente à linha de pesquisa “Macrovisão do Crédito Tributário” do Núcleo de Estudos Fiscais (NEF) da FGV DIREITO SP.

Leonardo Varella Giannetti

Doutor e Mestre em Direito Público pela Pontifícia Universidade Católica de Minas Gerais (PUC Minas). Professor de cursos de pós-graduação em Direito Tributário do Instituto de Educação Continuada (IEC) PUC Minas. Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP. Advogado em Belo Horizonte.

Luiz Fernando Dalle Luche Machado

Mestrando em Direito Tributário pela FGV DIREITO SP. Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP. Advogado em São Paulo.

Mateus Gripp

Mestrando em Direito Constitucional Tributário e Bacharel em Direito, ambos pela Pontifícia Universidade Católica de São Paulo (PUC-SP). Pós-Graduado em Direito Tributário pela FGV DIREITO SP. Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP. Advogado do Mauler Advogados.

Paulo Cesar Conrado

Doutor em Direito Tributário pela Pontifícia Universidade Católica de São Paulo (PUC-SP). Professor do Mestrado Profissional da FGV DIREITO SP. Juiz federal em São Paulo. Coordenador acadêmico do Projeto de Pesquisa “Processo Administrativo, Judicial e de Execução Fiscal do século XXI”, da Linha de Pesquisa “Macrovisão do Crédito Tributário”, do Núcleo de Estudos Fiscais (NEF) da FGV DIREITO SP.

Phelipe Moreira Souza Frota

Mestre em Direito Tributário pela FGV DIREITO SP. Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP. Bacharel em Direito pela Pontifícia Universidade Católica de Campinas (PUC Campinas). Inscrito na Ordem dos Advogados do Brasil e de Portugal.

Priscila Faricelli de Mendonça

Mestre em Direito pela Universidade de São Paulo (USP). Sócia da área tributária de Demarest Advogados.

Reginaldo Angelo dos Santos

Advogado tributarista em São Paulo. Especialista em Direito Tributário pela Pontifícia Universidade Católica de São Paulo (PUC-SP) e pelo Instituto Brasileiro de Direito Tributário (IBDT), e em Direito Empresarial pela FGV LAW. Formado em Arbitragem Tributária pela FGV LAW em Lisboa. Membro efetivo da Comissão Especial de Contencioso Tributário da OAB/SP. Membro do Grupo de Pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP.

Renata Ferreira Leite

Advogada especialista em Direito Tributário pela FGV DIREITO SP. Aluna do Mestrado Profissional em Direito Tributário pela FGV DIREITO SP. Membro do grupo de pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP.

Stella Bittar Segalla

Aluna da graduação da FGV DIREITO SP. Membro do grupo de pesquisa “Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária” do Núcleo de Direito Tributário da FGV DIREITO SP.

Tânia Carvalhais Pereira

Coordenadora e Docente da Pós-Graduação de Direito Aduaneiro Europeu. Docente da cadeira de Fundamentos dos Impostos Especiais sobre o Consumo e Tributação Aduaneira na Pós-Graduação de Fiscalidade, de Contencioso Aduaneiro na Pós-Graduação de Contencioso Tributário e de Tributação Aduaneira no Mestrado de Direito Fiscal, na Faculdade de Direito da Universidade Católica Portuguesa, escola de Lisboa. Assistente da Cadeira de Direito Fiscal na Licenciatura da mesma Faculdade. Membro do Grupo de Pesquisa “*Vienna Multi-Stakeholder Group on Improving Cross-Border Dispute Resolution: VAT and Disputes*”, do Institute for Austrian and International Tax Law, de Viena. Membro da International Network of Customs Universities

(INCU). Participou de vários projetos de investigação desenvolvidos no âmbito do *Réseau Odysseus*, Instituto de Estudos Europeus de Bruxelas, do *Social Science Research Center*, de Berlim, e do CEDIS da Faculdade de Direito da Universidade Nova de Lisboa. *Head of Tax* do Centro de Arbitragem Administrativa (CAAD), onde exerce funções desde 2012, na área da arbitragem tributária. Júri das provas da fase oral do concurso de ingresso do 4º Curso de Formação de Magistrados dos Tribunais Administrativos e Fiscais e do Júri do Curso de Estágio Profissional de Acesso a Despachante Oficial 2020/2021. Coordenadora da revista *Arbitragem Tributária* e das obras *The Portuguese Tax Arbitration Regime* e *Temas de direito aduaneiro*. Entre as suas publicações sublinham-se as obras *Impostos Especiais de Consumo* (2016), *Guia da arbitragem tributária* (2018), em coautoria, e *Direito aduaneiro europeu – Vertente tributária* (2020). Distinguida pela *International Tax Review* como *Women in Tax Leaders* desde 2015.

Tércio Chiavassa

Mestre em Direito Tributário pela Universidade de São Paulo (USP). Especialista em Direito Tributário pela Università Degli Studi di Milano. Sócio do Pinheiro Neto Advogados.

Apresentação

O livro que o leitor e a leitora têm em mãos é resultado dos debates havidos ao longo de cinco anos no Grupo de Pesquisa Métodos Alternativos de Resolução de Disputa em Matéria Tributária, do Núcleo de Direito Tributário do Mestrado Profissional da Escola de Direito de São Paulo da Fundação Getulio Vargas (FGV DIREITO SP). Durante esse período, ocorreram diversos eventos e debates, e pesquisas e produções bibliográficas de fôlego foram publicadas, sempre com o objetivo de incrementar as discussões sobre a redução da litigiosidade no Brasil e, em especial, no direito tributário.

Nesse contexto, o Grupo manteve um corpo coeso de pesquisadores dedicados a produzir textos curtos e reflexivos para a coluna *Pauta Fiscal*, do *JOTA*, exatamente sobre os tópicos anteriormente mencionados. Entre as temáticas, uma se destacou: a arbitragem tributária. O objetivo desta obra é compilar esses textos de modo a apresentar aos leitores e às leitoras um retrato coerente dos artigos publicados naquela coluna, mas não só. A obra também conta com textos especialmente produzidos para esta coletânea, tais como os de Tânia Carvalhais Pereira e Francisco Nicolau Domingos, dois grandes especialistas em arbitragem tributária portuguesa. Já os outros são reproduções de artigos publicados em outros espaços por membros do Grupo e têm como tópico central a arbitragem tributária. Em qualquer caso, sempre é possível encontrar a referência original em nota de rodapé.

Destaque-se, ainda, que todos os artigos são antecidos de uma breve apresentação, seja para contextualizar o debate em 2022 – já que muitos foram escritos em outro contexto –, seja para apresentar um pequeno resumo do que será dito a seguir.

O objetivo maior desta obra é continuar a divulgar a arbitragem tributária, de modo a influenciar o debate público e as reflexões acerca do tema. A compilação de todos esses textos e a extensão do livro mostram a importância desse debate e a urgência de ele ser realizado.

Boa leitura!

Os coordenadores

Sumário

ARBITRAGEM TRIBUTÁRIA NO BRASIL

- 1. Processo tributário pode ampliar formas de solução de conflitos: contencioso tributário brasileiro deve ser repensado 3**
Andréa Mascitto | Priscila Faricelli | Tathiane Piscitelli
- 2. Fazenda dá “pontapé inicial” para adoção de meios alternativos de resolução de conflitos: mudança de paradigma do confronto para o diálogo..... 9**
Tércio Chiavassa | Andréa Mascitto | Cristina Mari Funagoshi
- 3. Reflexões sobre a criação da arbitragem tributária no Brasil: subsídios para criação de um modelo brasileiro de arbitragem tributária..... 13**
Tathiane Piscitelli | Paulo César Conrado | Andréa Mascitto
- 4. Arbitragem tributária brasileira está no forno: iniciativa legislativa de 2019 abre espaço para a arbitragem tributária 17**
Andréa Mascitto | Tathiane Piscitelli | Priscila Faricelli
- 5. Qual seria o ato normativo adequado à introdução da arbitragem tributária no Brasil? Criação da arbitragem tributária23**
André Luiz Fonseca Fernandes | Phelipe Moreira Souza Frota
- 6. Viabilidade da implementação da arbitragem tributária no Brasil: matérias tributárias arbitráveis35**
Stella Bittar Segalla | Reginaldo Angelo dos Santos
- 7. A arbitragem tributária e o lançamento de ofício: momento da arbitragem tributária43**
André Luiz Fonseca Fernandes | Phelipe Moreira Souza Frota

8. **A arbitragem tributária poderia reconhecer indébito tributário e autorizar a restituição aos contribuintes?** Arbitragem tributária só para discutir débitos tributários já constituídos ou também para reconhecer indébito em favor dos contribuintes?53
Andréa Mascitto | André Luiz Fonseca Fernandes
9. **O recomendável diálogo entre os diferentes meios de solução de litígios tributários: diálogo entre meios de solução e reflexos na arbitrabilidade objetiva** 69
Paulo Cesar Conrado
10. **A prestação de garantia no processo arbitral tributário: alinhamento sistêmico deve nortear as hipóteses de exigência de garantia para solução de disputas na via arbitral**75
Paulo Cesar Conrado | Reginaldo Angelo dos Santos | Renata Ferreira Leite
11. **Garantia integral do crédito tributário e arbitragem tributária: as garantias e o acesso à instância arbitral tributária** 81
Daniella Zagari | Julia Mendes
12. **Qual seria o melhor local para a instauração de um tribunal arbitral no Brasil? Operacionalização e locus da arbitragem tributária**87
Leonardo Varella Giannetti | Luiz Fernando Dalle Luche Machado
13. **Quem pode figurar como árbitro na arbitragem tributária?**
 O difícil tema da escolha do árbitro 95
Leonardo Varella Giannetti | Luiz Fernando Dalle Luche Machado
14. **Sentença arbitral em litígios tributários – vinculação a precedentes e judicialização: seria desejável o controle judicial da sentença arbitral?**109
Paulo Cesar Conrado | Júlia Silva Araújo Carneiro | André Luiz Fonseca Fernandes | Phelipe Moreira Souza Frota
15. **Arbitragem tributária no Brasil: atividades e ideias do grupo de pesquisa da FGV Direito-SP e o Projeto de Lei n. 4.257/2019 – reflexões e sugestões ao PL n. 4.257/2019**.....117
André Luiz Fonseca Fernandes | Leonardo Varella Giannetti

16. **É hora da retomada da arbitragem tributária no Brasil: a importância de reacender o debate público no Congresso Nacional**129
Tathiane Piscitelli | Andréa Mascitto | André Luiz Fonseca Fernandes
17. **Primeiras considerações sobre a arbitragem especial tributária do Projeto de Lei n. 4.468/2020: notas sobre a “arbitragem especial tributária”** 133
André Luiz Fonseca Fernandes | Andréa Mascitto
18. **Um olhar para a arbitragem tributária: comparativo das propostas no Senado Federal, provocações e sugestões – Comparação, sugestões e provocações aos Projetos de Lei n. 4.257/2019 e 4.468/2020**..... 145
Tathiane Piscitelli | Andréa Mascitto | André Luiz Fonseca Fernandes
19. **Perspectivas acerca de uma futura arbitragem tributária brasileira: bom ambiente institucional para implementação da arbitragem tributária brasileira**171
Fabio Tarandach | Mateus Gripp
20. **Reforma tributária e solução de conflitos tributários entre entes federados: arbitragem tributária para resolver conflitos entre entes federativos**..... 177
João Carlos Pietropaolo

A EXPERIÊNCIA PORTUGUESA COM ARBITRAGEM TRIBUTÁRIA

21. **Arbitragem tributária em Portugal: subsídios para criação da arbitragem tributária no Brasil** 185
Tânia Carvalhais Pereira
22. **É possível limitar o direito ao recurso na arbitragem tributária? O RJAT e o recurso da decisão arbitral portuguesa**.....195
Francisco Nicolau Domingos
23. **Arbitragem tributária: como replicar o modelo português na realidade brasileira – Ideias resultantes da comparação das realidades brasileira e portuguesa**..... 205
Priscila Faricelli de Mendonça

