



APELAÇÃO CÍVEL N. 0001945-57.2002.814.0006
APELANTE: ESTADO DO PARA
PROCURADOR DO ESTADO: FERNANDO AUGUSTO OLIVEIRA BRAGA
APELADO: M. P. PRATTI DA SILVA
PROCURADORA DE JUSTIÇA: MARIA DA CONCEIÇÃO DE MATTOS SOUSA
EXPEDIENTE: SECRETARIA DA 4ª CÂMARA CÍVEL ISOLADA
RELATORA: DES.^a MARIA DE NAZARÉ SAAVEDRA GUIMARÃES

EMENTA

APELAÇÃO CÍVEL – EXECUÇÃO FISCAL – PRESCRIÇÃO - EXTINÇÃO PELO DECURSO DO PRAZO - ART. 174 DO CTN – AUSÊNCIA DE CAUSA INTERRUPTIVA DA PRESCRIÇÃO - INÉRCIA DA FAZENDA ESTADUAL – AJUIZAMENTO ANTERIOR À LEI COMPLEMENTAR N. 118/2005 – MATÉRIA SUBMETIDA À SEARA DOS RECURSOS REPETITIVOS - MANUTENÇÃO DA SENTENÇA – RECURSO CONHECIDO E IMPROVIDO –DECISÃO UNÂNIME.

1. Apelação em Ação de Execução Fiscal: ajuizamento anterior à vigência da Lei Complementar n. 118/2005. Ausência de citação válida capaz de interromper o prazo prescricional quinquenal. Decurso do prazo estabelecido pelo art. 174 do CTN. Questão submetida à seara dos Recursos Repetitivos. REsp 999.901/RS
2. Inaplicabilidade da Sumula 106 do STJ. Inércia do exequente. Dever de colaboração inerente ao Princípio da Razoável Duração do Processo. Possibilidade de Declaração de Ofício. Matéria Submetida à seara dos Recursos Repetitivos. REsp 1.100.156/RJ
3. Recurso Conhecido e Improvido. Manutenção da sentença de piso em todos os seus termos.
4. Decisão unânime.

Vistos, relatados e discutidos estes autos de APELAÇÃO, sendo apelante ESTADO DO PARA e apelado M. P. PRATTI DA SILVA.

Acordam os Excelentíssimos Senhores Desembargadores, membros da 4ª Câmara Cível Isolada deste Egrégio Tribunal de Justiça do Estado do Pará, em turma, à unanimidade, em CONHECER DO RECURSO e NEGAR-LHE PROVIMENTO, nos termos do voto da Excelentíssima Senhora Desembargadora-Relatora Maria de Nazaré Saavedra Guimarães. O julgamento foi presidido pela Excelentíssima Senhora Desembargadora Maria Elvina Gemaque Taveira José Maria Teixeira do Rosário. Turma Julgadora: Desembargadora Maria de Nazaré Saavedra Guimarães, Desembargador Luiz Gonzaga da Costa Neto e Desembargadora Maria Elvina Gemaque Taveira.
Belém (PA), 07 de novembro de 2016.

MARIA DE NAZARÉ SAAVEDRA GUIMARÃES
Desembargadora – Relatora

APELAÇÃO CÍVEL N. 0001945-57.2002.814.0006
APELANTE: ESTADO DO PARA
PROCURADOR DO ESTADO: FERNANDO AUGUSTO OLIVEIRA BRAGA
APELADO: M. P. PRATTI DA SILVA



PROCURADORA DE JUSTIÇA: MARIA DA CONCEIÇÃO DE MATTOS SOUSA
EXPEDIENTE: SECRETARIA DA 4ª CÂMARA CÍVEL ISOLADA
RELATORA: DES.^a MARIA DE NAZARÉ SAAVEDRA GUIMARÃES

RELATÓRIO

Tratam os presentes autos de recurso de APELAÇÃO interposto pelo ESTADO DO PARÁ, inconformado com a sentença prolatada pelo Juízo de Direito da 4ª Vara de Ananindeua, que nos autos da AÇÃO DE EXECUÇÃO FISCAL, ajuizada por si em face de M. P. PRATTI DA SILVA, ora apelada, julgou o feito extinto com resolução de mérito.

O Estado do Pará ajuizou em 16/04/2002 a ação mencionada alhures, executando a dívida inscrita, nos termos da Certidão de fls. 04, no valor de R\$ 14.402,46 (catorze mil quatrocentos e dois reais e quarenta e seis centavos).

O feito seguiu tramitação até a prolação da sentença (fls. 12), que extinguiu o feito com resolução de mérito, sob o entendimento de ocorrência da Prescrição, com fundamento no art. 174 do Código Tributário Nacional e art. 269, IV do Código de Processo Civil/1973.

Inconformado, o ESTADO DO PARÁ interpôs o presente recurso de apelação (fls. 14-19).

Aduz que não houve paralisação do feito que ocasionasse a perda ao direito de cobrar a dívida executada, vez que ajuizou a ação no prazo legal, ressaltando que a falta de movimentação do Judiciário obstaculiza o reconhecimento da prescrição.

Aduz não ter sido intimado pessoalmente da declaração da prescrição intercorrente, conforme determina o §4º do art. 40 da Lei de Execuções Fiscais, eivando a sentença de nulidade.

O recurso foi recebido no duplo efeito (fls. 22).

Os autos foram distribuídos ao Desembargador José Maia Teixeira do Rosário (fls. 25), que declarou-se impedido, nos termos do art. 144, IX do Código de Processo Civil, cabendo-me, por redistribuição, relatar e julgar o feito (fls. 30).

Instada a se manifestar (fls. 32) a Procuradoria de Justiça deixou de exarar parecer aduzindo a ausência de interesse público capaz de ensejar a sua intervenção (fls. 34).

É o relatório, que fora apresentado ao Presidente da Câmara para inclusão do feito em pauta para julgamento.

VOTO

JUIZO DE ADMISSIBILIDADE

Presentes os pressupostos processuais de admissibilidade recursal, conheço do recurso e passo a proferir voto:

MÉRITO

À mingua de questões preliminares, atenho-me ao mérito.

Cinge-se a controvérsia recursal à ocorrência de prescrição da presente Ação de Execução Fiscal, nos termos do art. 174 do Código Tributário



Nacional.

Consta das razões recursais o pedido de reforma da sentença sob a alegação de ocorrência de causa interruptiva da Prescrição, nos termos do § 2º, artigo 8, da Lei n. 6.830/80.

Analizados os autos, verifica-se que o Débito Fiscal ora em discussão fora inscrito em Dívida Ativa em 09 de março de 2001, conforme CDA de fls. 04, computando-se daí a sua constituição definitiva, com a deflagração, outrossim, do início da contagem do prazo prescricional.

Neste sentido, insta consignar que a presente Ação de Execução fora ajuizada em 16/04/2002, tendo o MM. Juízo ad quo determinado a citação do executado em 08/20/2007, quando já fulminado o prazo prescricional, nos termos do art. 174 do Código Tributário Nacional, à mingua de causas interruptivas, in verbis:

Art. 174. A ação para a cobrança do crédito tributário prescreve em cinco anos, contados da data da sua constituição definitiva.

Ademais, não há que se falar que a demora na citação do réu ocorrera por motivos inerentes ao mecanismo da Justiça, haja vista que o recorrente não promoveu diligências no sentido de efetivá-la, quedando-se inerte, à mingua do dever de colaboração inerente ao Princípio da Razoável Duração do Processo.

Acerca da matéria, vejamos os seguintes arestos:

TRIBUTÁRIO. EXECUÇÃO FISCAL. PRESCRIÇÃO DA AÇÃO (ART. 174, CAPUT, DO CTN). OCORRÊNCIA. DECLARAÇÃO DE OFÍCIO.

1- Em execução fiscal para a cobrança de créditos tributários, o marco interruptivo da prescrição é a citação pessoal feita ao devedor (quando aplicável a redação original do inciso I do parágrafo único do art. 174 do CTN) ou o despacho do juiz que ordena a citação (após a alteração do art. 174 do CTN pela Lei Complementar 118/2005), os quais retroagem à data do ajuizamento da execução.

2- Com efeito, tendo a demanda como objeto auto de infração lançado em 10/09/1999, restou implementada, na espécie, a prescrição, uma vez que entre a suspensão da execução ocorrida em 07/07/2006 até a prolação da sentença, ou seja, 23/05/2013, decorram mais de 7 (sete) anos, de inércia do exequente, não demonstrando o exequente/apelante, nenhuma causa impeditiva, suspensiva ou interruptiva do lapso prescricional.

3 - Não prospera a alegação de que o exequente não teria dado causa ao retardamento do feito, porque a promoção dos atos de citação é de responsabilidade do credor.

4 - Não há necessidade de intimação pessoal da Fazenda Pública para decretação da prescrição originária.

5 – Inaplicabilidade da Súmula 106, do STJ. Não evidenciada as diligências da Fazenda Estadual, para o prosseguimento da execução.

6- Recurso conhecido e improvido.

(TJ-PA - ACÓRDÃO: 125565. RELATOR: MARIA FILOMENA DE ALMEIDA BUARQUE. DATA DO JULGAMENTO: 17/10/2013).

Em relação ao argumento de que seria necessária a prévia manifestação da



Fazenda Pública antes de ser reconhecida a prescrição, tal obrigatoriedade não se faz necessária já que não foi efetivada a citação, sendo inaplicável o § 4º do art. 40 da LEF, por tratar-se de Prescrição Originária e não Intercorrente.

Reforçando o entendimento acima expendido, vejamos os seguintes julgados do Superior Tribunal de Justiça, na seara dos Recursos Repetitivos, e deste Tribunal:

TRIBUTÁRIO E PROCESSO CIVIL. EXECUÇÃO FISCAL. IPTU. PRESCRIÇÃO. DECLARAÇÃO DE OFÍCIO. VIABILIDADE. 1. Em execução fiscal, a prescrição ocorrida antes da propositura da ação pode ser decretada de ofício, com base no art. 219, § 5º do CPC (redação da Lei 11.051/04), independentemente da prévia ouvida da Fazenda Pública. O regime do § 4º do art. 40 da Lei 6.830/80, que exige essa providência prévia, somente se aplica às hipóteses de prescrição intercorrente nele indicadas. Precedentes de ambas as Turmas da 1ª Seção.

2. Recurso especial desprovido. Acórdão sujeito ao regime do art. 543-C do CPC e da Resolução STJ 08/08.

(REsp 1100156/RJ, Rel. Ministro TEORI ALBINO ZAVASCKI, PRIMEIRA SEÇÃO, julgado em 10/06/2009, DJe 18/06/2009)

TRIBUTÁRIO. EXECUÇÃO FISCAL. AUSÊNCIA DE CITAÇÃO. PRESCRIÇÃO ORIGINÁRIA. DECRETAÇÃO DE OFÍCIO. POSSIBILIDADE. MOROSIDADE DA MÁQUINA JUDICIÁRIA PARA NÃO OCORRÊNCIA DA CITAÇÃO NÃO CARACTERIZADA. IMPROVIDO. À UNANIMIDADE. 1. A chamada prescrição intercorrente, somente se dá após a citação, que interrompe o lapso prescricional; 2. Inaplicabilidade da Lei Complementar nº 118/05 em função da execução ter sido iniciada antes de sua vigência; 3. O art. 40 da Lei nº. 6.830/80 não se aplica em sede de prescrição originária; 4. Exequente que deixa de peticionar nos autos por mais de uma década, não pode, agora, vir atribuir a ausência de citação à máquina judiciária, não se aplicado ao caso a Súmula nº 106/ST; 4. Não tendo havido suspensão ou interrupção da prescrição, deve ser conhecida de ofício nos termos do art. 219, § 5º do CPC.

(Apelação Cível - Acórdão 112.873 - 4ª CAMARA CÍVEL ISOLADA - Relator(a): Juiz Convocado Jose Torquato Araújo de Alencar - Data de Julgamento: 01/10/2012).

Dessa forma, resta claro que o débito fiscal que deu origem à presente ação de execução, encontra-se prescrito, considerando que não houve a citação válida da empresa recorrida, de sorte que não fora interrompido o prazo prescricional, em conformidade com a Legislação vigente à época dos fatos, qual seja, o artigo 174 do CTN com redação anterior a Lei Complementar n. 118/05, legislação esta que tem prevalência sobre a Lei de Execução Fiscal, tendo esta matéria sido submetida à seara dos Recursos Repetitivos:

PROCESSUAL CIVIL. RECURSO ESPECIAL REPRESENTATIVO DE CONTROVÉRSIA. ART. 543-C, DO CPC. TRIBUTÁRIO. EXECUÇÃO FISCAL. PRESCRIÇÃO. CITAÇÃO POR EDITAL. INTERRUÇÃO. PRECEDENTES.

1. A prescrição, posto referir-se à ação, quando alterada por novel legislação, tem aplicação imediata, conforme cediço na jurisprudência do



Eg. STJ.

2. O artigo 40 da Lei nº 6.830/80, consoante entendimento originário das Turmas de Direito Público, não podia se sobrepor ao CTN, por ser norma de hierarquia inferior, e sua aplicação sofria os limites impostos pelo artigo 174 do referido Código.

3. A mera prolação do despacho ordinatório da citação do executado, sob o enfoque supra, não produzia, por si só, o efeito de interromper a prescrição, impondo-se a interpretação sistemática do art. 8º, § 2º, da Lei nº 6.830/80, em combinação com o art. 219, § 4º, do CPC e com o art. 174 e seu parágrafo único do CTN.

4. O processo, quando paralisado por mais de 5 (cinco) anos, impunha o reconhecimento da prescrição, quando houvesse pedido da parte ou de curador especial, que atuava em juízo como patrono sui generis do réu revel citado por edital.

5. A Lei Complementar 118, de 9 de fevereiro de 2005 (vigência a partir de 09.06.2005), alterou o art. 174 do CTN para atribuir ao despacho do juiz que ordenar a citação o efeito interruptivo da prescrição. (Precedentes: REsp 860128/RS, DJ de 782.867/SP, DJ 20.10.2006; REsp 708.186/SP, DJ 03.04.2006).

6. Destarte, consubstanciando norma processual, a referida Lei Complementar é aplicada imediatamente aos processos em curso, o que tem como consectário lógico que a data da propositura da ação pode ser anterior à sua vigência. Todavia, a data do despacho que ordenar a citação deve ser posterior à sua entrada em vigor, sob pena de retroação da novel legislação.

7. É cediço na Corte que a Lei de Execução Fiscal - LEF - prevê em seu art. 8º, III, que, não se encontrando o devedor, seja feita a citação por edital, que tem o condão de interromper o lapso prescricional. (Precedentes: RESP 1103050/BA, PRIMEIRA SEÇÃO, el.

Min. Teori Zavascki, DJ de 06/04/2009; AgRg no REsp 1095316/SP, Rel.

Ministro FRANCISCO FALCÃO, PRIMEIRA TURMA, julgado em 17/02/2009, DJe 12/03/2009; AgRg no REsp 953.024/RS, Rel. Ministro LUIZ FUX, PRIMEIRA TURMA, julgado em 02/12/2008, DJe 15/12/2008; REsp 968525/RS, Rel. Ministra ELIANA CALMON, DJ. 18.08.2008; REsp 995.155/RS, Rel. Ministro JOSÉ DELGADO, DJ. 24.04.2008; REsp 1059830/RS, Rel. Ministro MAURO CAMPBELL MARQUES, DJ. 25.08.2008;

REsp 1032357/RS, Rel. Ministro CASTRO MEIRA, DJ. 28.05.2008);

8. In casu, o executivo fiscal foi proposto em 29.08.1995, cujo despacho ordinatório da citação ocorreu anteriormente à vigência da referida Lei Complementar (fls. 80), para a execução dos créditos tributários constituídos em 02/03/1995 (fls. 81), tendo a citação por edital ocorrido em 03.12.1999.

9. Destarte, ressoa inequívoca a inoccorrência da prescrição relativamente aos lançamentos efetuados em 02/03/1995 (objeto da insurgência especial), porquanto não ultrapassado o lapso temporal quinquenal entre a constituição do crédito tributário e a citação editalícia, que consubstancia marco interruptivo da prescrição.

10. Recurso especial provido, determinando-se o retorno dos autos à instância de origem para prosseguimento do executivo fiscal, nos termos da fundamentação expendida. Acórdão submetido ao regime do art. 543-C do



CPC e da Resolução STJ 08/2008.

(REsp 999.901/RS, Rel. Ministro LUIZ FUX, PRIMEIRA SEÇÃO, julgado em 13/05/2009, DJe 10/06/2009)

Assim, não há que se falar em aplicabilidade da Súmula 106 do STJ, uma vez que é cediço que incumbe à parte promover a citação do réu e, no caso sob exame, verifica-se que não houve nenhum esforço praticado pelo apelante no sentido de se efetivar a citação do devedor, carecendo do zelo inerente a qualquer credor que pretende ver seu crédito satisfeito.

Desta feita, me afiguram irrepreensíveis os fundamentos elencados pelo MM. Juízo ad quo para julgar o feito extinto com resolução de mérito, devendo a sentença mantida em sua integralidade.

DISPOSITIVO

Ante ao exposto, CONHEÇO do RECURSO e NEGO-LHE PROVIMENTO, mantendo a sentença atacada em todos os seus termos.

É como voto.

Belém, 07 de novembro de 2016.

MARIA DE NAZARÉ SAAVEDRA GUIMARAE
Desembargadora - Relatora