



PODER JUDICIÁRIO
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

Registro: 2024.0001275136

ACÓRDÃO

Vistos, relatados e discutidos estes autos de Apelação Cível nº 0504632-37.2011.8.26.0451, da Comarca de Piracicaba, em que é apelante MUNICÍPIO DE PIRACICABA, é apelado JOSEMAR DE LIMA ORIANI.

ACORDAM, em sessão permanente e virtual da 14ª Câmara de Direito Público do Tribunal de Justiça de São Paulo, proferir a seguinte decisão: **Negaram provimento ao recurso. V. U.**, de conformidade com o voto do relator, que integra este acórdão.

O julgamento teve a participação dos Desembargadores REZENDE SILVEIRA (Presidente sem voto), JOÃO ALBERTO PEZARINI E OCTAVIO MACHADO DE BARROS.

São Paulo, 30 de dezembro de 2024.

ADRIANA CARVALHO

Relatora

Assinatura Eletrônica

Apelação Cível nº 0504632-37.2011.8.26.0451

Processo originário nº 0504632-37.2011.8.26.0451¹

Apelante: Município de Piracicaba

Apelado: Josemar de Lima Oriani

Comarca: Vara da Fazenda Pública - Piracicaba

Voto nº 9324

APELAÇÃO – Execução Fiscal – IPTU e Taxa de Limpeza Pública – Comarca de Piracicaba.

I – Sentença que reconheceu de ofício a prescrição dos créditos tributários – Alegação de impossibilidade de se decretar a prescrição, sem antes intimar o exequente – Não cabimento – Desnecessidade de intimação – Prescrição que pode ser decidida de ofício, por se tratar de matéria de ordem pública – Aplicação da Súmula 409 do STJ.

II – Ocorrência da prescrição antes do ajuizamento da execução fiscal – O termo inicial do prazo prescricional para cobrança judicial do IPTU inicia-se no dia seguinte à data estipulada para o vencimento da exação – Entendimento firmado no REsp nº 1.658.517/PA (Tema 980 do STJ) – Ausência de provas da ocorrência de suspensão ou interrupção do prazo prescricional.

III – Sentença mantida, sem majoração de honorários sucumbenciais recursais em razão da ausência de fixação em Primeira Instância – Recurso não provido.

Vistos.

Trata-se de apelação interposta pelo **Município de Piracicaba** contra sentença que, nos autos da execução fiscal versando sobre cobrança de IPTU e Taxa de Limpeza Pública dos exercícios de 2003 a 2005, reconheceu de ofício a ocorrência da prescrição dos créditos tributários, com fundamento no art. 174 do CTN. Assim, julgou extinta a presente execução fiscal, sem ônus, nos termos do art. 26 da

¹ VALOR DA CAUSA: R\$ 3.524,56

DATA DA DISTRIBUIÇÃO: 14/12/2011

Lei 6.830/80 (fls. 09/10).

Nas razões recursais, alegou que o reconhecimento da prescrição, de ofício, não dispensa a observância ao princípio do contraditório e da ampla defesa. Ressaltou que, antes de se decretar a prescrição, a Fazenda Pública deveria ter sido intimada para se manifestar a respeito, o que não ocorreu, razão pela qual a r. decisão encontra-se eivada de nulidade insanável. Sustentou a impossibilidade de se reconhecer a prescrição de ofício, ante as inúmeras causas de suspensão e interrupção previstas no CTN, tais como o parcelamento, não se mostrando obrigatório constar da CDA que o crédito nela representado refere-se a saldo de parcelamento. Acrescentou que a decisão que fulminou a presente execução fiscal também não considerou a existência de reclamações e recursos administrativos que, não somente suspendem a exigibilidade do crédito tributário, mas também interrompem o lapso prescricional. Desse modo, requereu o provimento do recurso para reformar integralmente a r. sentença recorrida e determinar o normal prosseguimento da execução fiscal.

Sem contrarrazões, uma vez que o executado não se encontra citado.

Recurso tempestivo. Municipalidade isenta do preparo, nos termos do artigo 39 da Lei nº 6.830/80 e sem oposição ao Julgamento Virtual.

RELATADO.

PASSO AO VOTO.

Inicialmente, esclareço que apesar das regras contidas no artigo 10 do Código de Processo Civil, o processo deve ser apreciado em

observância do princípio da celeridade processual insculpido no artigo 5º, LXXVIII, da Constituição Federal e artigo 139, II, do Código de Processo Civil, bem como ao contraditório útil, sendo dispensável a oitiva da parte contrária quando sua manifestação não tiver o condão de alterar o entendimento do Juízo.

Neste sentido, tem-se o Enunciado 03 do ENFAM que assim dispõe: *É desnecessário ouvir as partes quando a manifestação não puder influenciar na solução da causa.*

Assim, considerando que a prévia manifestação do exequente não influenciaria no entendimento do Douto Juízo *a quo*, descabido o reconhecimento da nulidade arguida.

Acresça-se que o entendimento jurisprudencial do Colendo Superior Tribunal de Justiça é pacífico no sentido de que nas execuções fiscais, a ocorrência da prescrição antes da propositura da ação pode ser decretada de ofício, nos termos do artigo 219, §5º, do Código de Processo Civil, *in verbis*:

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 nº

1.100.156/RJ, Rel. Ministro **Teori Albino Zavascki**, Primeira Seção, DJe 16/06/2009).

Além disso, referido entendimento constou sedimentado na Súmula 409 do Superior Tribunal de Justiça:

Em execução fiscal, a prescrição ocorrida antes da propositura da ação pode ser decretada de ofício (art. 219, §5º, do CPC).

No mérito, o recurso não comporta provimento.

Trata-se execução fiscal movida pelo **Município de Piracicaba**, versando sobre ITPU e Taxa de Limpeza Pública dos exercícios de 2003 a 2005 (fls. 05/07).

No caso, a questão versa acerca da prescrição dos créditos tributários em cobrança.

Dispõe o art. 174, *caput*, do Código Tributário Nacional que:

A ação para cobrança de crédito tributário prescreve em (05) anos, contados da data da sua constituição definitiva.

Por consequência, a contagem do prazo prescricional se inicia quando o crédito é efetivamente constituído, ou seja, quando o crédito é exigível e exequível.

Enalteço que o termo inicial da constituição definitiva do crédito, no caso do IPTU é o dia seguinte à data estipulada para o vencimento da cota única ou da primeira parcela do imposto.

Neste sentido, transcrevo ementa do julgamento do REsp 1.641.011/PA, relativo ao Tema 980 do STJ, *in verbis* (sem destaques no original):

*PROCESSUAL CIVIL E TRIBUTÁRIO. RECURSO ESPECIAL REPRESENTATIVO DA CONTROVÉRSIA. IPTU. PRESCRIÇÃO. TERMO INICIAL. DIA SEGUINTE AO VENCIMENTO DA EXAÇÃO. PARCELAMENTO DE OFÍCIO DA DÍVIDA TRIBUTÁRIA. NÃO CONFIGURAÇÃO DE CAUSA SUSPENSIVA DA CONTAGEM DA PRESCRIÇÃO. MORATÓRIA OU PARCELAMENTO APTO A SUSPENDER A EXIGIBILIDADE DO CRÉDITO TRIBUTÁRIO. NECESSÁRIA MANIFESTAÇÃO DE VONTADE DO CONTRIBUINTE. **PARCELAMENTO DE OFÍCIO. MERO FAVOR FISCAL.** APLICAÇÃO DO RITO DO ART. 1.036 E SEQUINTE DO CPC/2015. ART. 256-I DO RISTJ. RECURSO ESPECIAL DO MUNICÍPIO DE BELÉM/PA A QUE SE NEGA PROVIMENTO.*

1. Tratando-se de lançamento de ofício, o prazo prescricional de cinco anos para que a Fazenda Pública realize a cobrança judicial de seu crédito tributário (art. 174, caput do CTN) referente ao IPTU, começa a fluir somente após o transcurso do prazo estabelecido pela lei local para o vencimento da exação (pagamento voluntário pelo contribuinte), não dispondo o Fisco, até o vencimento estipulado, de pretensão executória legítima para ajuizar execução fiscal objetivando a cobrança judicial, embora já constituído o crédito desde o momento no qual houve o envio do carnê para o endereço do contribuinte (Súmula 397/STJ). Hipótese similar ao julgamento por este STJ do REsp. 1.320.825/RJ (Rel. Min. GURGEL DE FARIA, DJe 17.8.2016), submetido ao rito dos recursos repetitivos

(Tema 903), no qual restou fixada a tese de que a notificação do contribuinte para o recolhimento do IPVA perfectibiliza a constituição definitiva do crédito tributário, iniciando-se o prazo prescricional para a execução fiscal no dia seguinte à data estipulada para o vencimento da exação. 2. O parcelamento de ofício da dívida tributária não configura causa interruptiva da contagem da prescrição, uma vez que o contribuinte não anuiu. 3. O contribuinte não pode ser despedido da autonomia de sua vontade, em decorrência de uma opção unilateral do Estado, que resolve lhe conceder a possibilidade de efetuar o pagamento em cotas parceladas. Se a Fazenda Pública Municipal entende que é mais conveniente oferecer opções parceladas para pagamento do IPTU, o faz dentro de sua política fiscal, por mera liberalidade, o que não induz a conclusão de que houve moratória ou parcelamento do crédito tributário, nos termos do art. 151, I e VI do CTN, apto a suspender o prazo prescricional para a cobrança de referido crédito. Necessária manifestação de vontade do contribuinte a fim de configurar moratória ou parcelamento apto a suspender a exigibilidade do crédito tributário. 4. Acórdão submetido ao regime do art. 1.036 e seguintes do CPC/2015 (art. 256-I do RISTJ, incluído pela Emenda Regimental 24 de 28.9.2016), cadastrados sob o Tema 980/STJ, fixando-se a seguinte tese: **(i) o termo inicial do prazo prescricional da cobrança judicial do Imposto Predial e Territorial Urbano - IPTU inicia-se no dia seguinte à data estipulada para o vencimento da exação; (ii) o parcelamento de ofício da dívida tributária não configura causa interruptiva da contagem da prescrição, uma vez**

que o contribuinte não anuiu (REsp 1.641.011/PA, Rel. Ministro **Napoleão Nunes Maia Filho**, Primeira Turma, julgado em 14/11/2018 – grifos não originais).

No mesmo sentido, colhem ementas de julgados desta Colenda 14ª Câmara de Direito Público, ao apreciar casos semelhantes, aqui transcritas como razão de decidir (grifo e negrito não originais):

*APELAÇÃO – EXCEÇÃO DE PRÉ-EXECUTIVIDADE – IPTU e taxa – Exercício de 2012 - Prescrição – Ocorrência - Ajuizamento da ação em 31.10.2017 - Prescrição ocorrida antes do ajuizamento da execução fiscal - **O prazo prescricional de cinco anos para que a Fazenda Pública realize a cobrança judicial de seu crédito tributário (art. 174, caput do CTN) referente ao IPTU, começa a fluir somente após o transcurso do prazo estabelecido pela lei local para o vencimento da exação, sendo que o parcelamento de ofício da dívida tributária não configura causa interruptiva da contagem da prescrição, uma vez que o contribuinte não anuiu – Entendimento firmado no REsp 1.658.517/PA – Tema 980 STJ – Ante a ausência da data de vencimento da primeira parcela de cada um dos exercícios, além do fato de que a exequente não apontou nenhuma causa suspensiva ou interruptiva da prescrição, afora o parcelamento de ofício, adota-se, à mingua de outros elementos, o dia 1º de março de cada exercício, para fins de definição do termo inicial da contagem do prazo prescricional** - Sentença mantida – Recurso improvido (TJSP; Apelação Cível 1003677-16.2017.8.26.0587; Relator: **Rezende Silveira**; Órgão Julgador: 14ª Câmara*

de Direito Público; Foro de São Sebastião - SEF - Setor de Execuções Fiscais; Data do Julgamento: 15/02/2022; Data de Registro: 15/02/2022);

*APELAÇÃO CÍVEL - Execução Fiscal – IPTU dos exercícios de 1997, 1998 e 2000 - Pretensão inicial julgada liminarmente improcedente, nos termos do artigo 332, § 1º, do Código de Processo Civil - **Prescrição originária (ou inicial) do crédito em discussão, de fato, verificada - Sentença mantida** - Recurso da Municipalidade não provido (TJSP; Apelação Cível 1501788-29.2019.8.26.0286; Relatora: **Silvana Malandrino Mollo**; Órgão Julgador: 14ª Câmara de Direito Público; Foro de Itu - SAF - Serviço de Anexo Fiscal; Data do Julgamento: 07/05/2021; Data de Registro: 07/05/2021);*

*APELAÇÃO – Prescrição intercorrente – IPTU – Exercício 1997 a 2000 – inoccorrência da prescrição intercorrente – **Mantida a extinção da exação pela ocorrência da prescrição originária do crédito tributário - Ausência de interrupção do prazo de prescrição do crédito tributário** – Despacho citatório anterior à vigência da LC 118/05 – Aplicação da antiga redação do artigo 174, inciso I do CTN – Desídia do Município em proceder a citação da executada – Não aplicação da Súmula 106 do STJ – Extinção do crédito tributário pela prescrição. RECURSO NÃO PROVIDO (TJSP; Apelação Cível 0014720-66.2002.8.26.0045; Relatora: **Mônica Serrano**; Órgão Julgador: 14ª Câmara de Direito Público; Foro de Arujá - Setor das Execuções Fiscais; Data do Julgamento: 02/03/2023; Data de Registro:*

02/03/2023);

*AGRAVO DE INSTRUMENTO. Execução fiscal. Taxa de funcionamento e publicidade. Exercícios 2010 a 2015. Imposto sobre serviços de qualquer natureza. Exercícios de 2011 a 2013. **Acolhimento parcial da objeção de não executividade e reconhecimento de prescrição de parte dos débitos dos exercícios de 2010 e 2011. Desacerto. Exigibilidade dos créditos após o vencimento da primeira parcela em que fracionado o pagamento. Aplicação do princípio da "actio nata". Propositura da demanda após o decurso do prazo prescricional.** Inteligência do artigo 174, "cabeça", do Código Tributário Nacional. Recurso provido (TJSP; Agravo de Instrumento 2012895-90.2022.8.26.0000; Relator: **Geraldo Xavier**; Órgão Julgador: 14ª Câmara de Direito Público; Foro de Osasco - 1ª Vara da Fazenda Pública; Data do Julgamento: 08/04/2022; Data de Registro: 08/04/2022);*

*APELAÇÃO – AÇÃO DE EXECUÇÃO FISCAL – IPTU – Pretensão de cobrança de IPTU referente aos exercícios de 1.996 a 1.999 e 2.001 a 2.005 – Sentença de extinção, diante do reconhecimento da prescrição da pretensão executiva – Pleito de reforma, a fim de que seja afastado o reconhecimento da consumação da prescrição em relação aos débitos de IPTU referentes aos exercícios de 1.996 a 1.999 e 2.001 – **Não cabimento – Termo inicial da prescrição quinquenal que, nos termos dos Recursos Especiais Repetitivos nºs 1.641.011/PA e 1.658.517/PA (TEMA nº 980), deve corresponder ao dia seguinte ao vencimento da***

exação – Parcelamento de ofício não se presta a suspender ou interromper o curso do prazo prescricional – Início do prazo prescricional do IPTU do exercício de 2.001, que é o mais recente ora discutido, que corresponde ao dia 16/02/2.001 – Execução fiscal que foi ajuizada apenas em 22/12/2.006, ou seja, após o esgotamento do lustró legal – Prescrição quinquenal consumada – Sentença mantida – APELAÇÃO não provida (TJSP; Apelação Cível 0509501-21.2006.8.26.0224; Relator: **Kleber Leyser de Aquino**; Órgão Julgador: 14ª Câmara de Direito Público; Foro de Guarulhos - 2ª Vara da Fazenda Pública; Data do Julgamento: 19/05/2020; Data de Registro: 19/05/2020).

No caso concreto, as CDAs não indicam com precisão a data estipulada para o vencimento da primeira parcela do IPTU. Ainda, o apelante não comprovou qualquer causa suspensiva ou interruptiva do prazo prescricional.

Desse modo, adota-se a presunção de que o vencimento da primeira parcela se deu no dia 28 de fevereiro dos exercícios (2003 a 2005), para o início da contagem do prazo prescricional.

A execução fiscal foi ajuizada em 14/12/2011 e cobra os IPTUs dos exercícios de 2003 a 2005. Assim, considera-se o dia 1º dia de março de cada exercício como o termo inicial da contagem do prazo prescricional.

Portanto, de rigor reconhecer a prescrição dos créditos em cobrança, uma vez que exaurido o prazo prescricional, mantendo-se a sentença recorrida.

Por fim, válido mencionar que o Município se valeu de argumentos genéricos para defender a não ocorrência da prescrição, sem que tenha apresentado nos autos qualquer fato ou motivo que pudesse demonstrar entendimento diverso.

Desse modo, mantenho a sentença recorrida por suas próprias razões.

Considerando que não há fixação de honorários no caso em debate, deixo de aplicar a majoração dos honorários advocatícios sucumbenciais para a fase recursal.

Ficam prequestionadas todas as normas legais e matérias constitucionais suscitadas e discutidas pela parte.

Ante o exposto, pelo meu voto, proponho o **NÃO PROVIMENTO** do recurso.

ADRIANA CARVALHO
Relatora