



PODER JUDICIÁRIO
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

Registro: 2024.0001016536

ACÓRDÃO

Vistos, relatados e discutidos estes autos de Apelação Cível nº 0004285-04.2007.8.26.0095, da Comarca de Brotas, em que é apelante MUNICÍPIO DE BROTAS, é apelado BENEDITO ANSELMO SIQUEIRA.

ACORDAM, em sessão permanente e virtual da 14ª Câmara de Direito Público do Tribunal de Justiça de São Paulo, proferir a seguinte decisão: **Por maioria de votos, em julgamento estendido, negaram provimento ao recurso, vencido o relator que declara voto. O 2º juiz, também declara voto. Acórdão com o 4º juiz**, de conformidade com o voto do relator, que integra este acórdão.

O julgamento teve a participação dos Desembargadores REZENDE SILVEIRA, vencedor, GERALDO XAVIER, vencido, REZENDE SILVEIRA (Presidente), JOÃO ALBERTO PEZARINI, OCTAVIO MACHADO DE BARROS E WALTER BARONE.

São Paulo, 23 de outubro de 2024.

REZENDE SILVEIRA
RELATOR DESIGNADO
Assinatura Eletrônica



APELAÇÃO Nº 0004285-04.2007.8.26.0095

APELANTE: MUNICÍPIO DE BROTAS

APELADO: BENEDITO ANSELMO SIQUEIRA

COMARCA: BROTAS

VOTO Nº 34899

EMENTA

APELAÇÃO - EXECUÇÃO FISCAL – IPTU, taxa de coleta de lixo e tarifa de água e esgoto – Exercícios de 2003 a 2006 - Insurgência do Município exequente em face da sentença que extinguiu a execução fiscal – Impossibilidade de substituição do polo passivo – Devedor falecido antes do ajuizamento da ação – Inteligência da Súmula 392 do STJ – Sentença mantida, por seus próprios fundamentos - Recurso improvido.

Vistos.

Trata-se de tempestivo recurso de apelação, interposto pelo **MUNICÍPIO DE BROTAS**, por meio do qual objetiva a reforma da sentença de fls. 79, que extinguiu a execução fiscal, nos termos do disposto no art. 485, VI do Código de Processo Civil.

Em suas razões, sustenta, em suma, ser possível a alteração do polo passivo em face do espólio, pois era de responsabilidade do executado providenciar junto ao cadastro imobiliário a alteração de seus dados, daí porque pugna pela inversão do julgado com o prosseguimento da execução fiscal.

Sem contrarrazões.

É o relatório.

O recurso não merece provimento.

A Fazenda Municipal, ora apelante propôs, em 21.11.2007, execução fiscal para cobrança de débito de IPTU, taxa de coleta de lixo e tarifa de água e esgoto dos exercícios de 2003 a 2006 em face de **BENEDITO ANSELMO SIQUEIRA**, que já era falecido ao tempo do ajuizamento da demanda, conforme certidão de óbito de fls. 64 (faleceu em 09.07.2002), antes do ajuizamento da execução fiscal.

A sentença traz fundamentação adequada, pois aponta para a impossibilidade de substituição da CDA e que a execução deveria ter sido ajuizada em face dos seus sucessores ou espólio, o que se encontra em conformidade com o entendimento consolidado na Súmula 392 do Superior Tribunal de Justiça.

O entendimento do Superior Tribunal de Justiça acena para a possibilidade da substituição ou emenda do título apenas para a correção de erros materiais, inclusive os relacionados ao valor da dívida, e de defeitos formais, mas não permite a substituição do sujeito passivo da obrigação tributária diverso do originariamente apontado, nas hipóteses em que se evidencia a ilegitimidade passiva, conforme se infere da ementa a seguir transcrita:

“PROCESSUAL CIVIL. EXECUÇÃO FISCAL PROPOSTA CONTRA DEVEDOR JÁ FALECIDO. CARÊNCIA DE AÇÃO. ILEGITIMIDADE PASSIVA. ALTERAÇÃO DO POLO PASSIVO DA EXECUÇÃO PARA CONSTAR O ESPÓLIO. IMPOSSIBILIDADE. SÚMULA N.392/STJ”. (REsp 1.222.561/RS, 2ª Turma, Rel. Ministro MAURO CAMPBELL MARQUES, j. 26.04.2011).

Destaca-se trecho do seguinte julgado pelo Superior Tribunal de Justiça que entendeu não ser possível a alteração do polo passivo para constar espólio ou herdeiros, em especial quando o falecimento ocorreu antes da citação, por esbarrar na Súmula 392/STJ.

“(…) O redirecionamento contra o espólio só é admitido quando o falecimento do contribuinte ocorrer depois de ele ter sido devidamente citado nos autos da execução fiscal, o que não é o caso dos autos, já que o devedor apontado pela Fazenda Pública falecera (6/4/1983) antes mesmo da constituição do crédito tributário (IPTU e TSU do ano de 2001)”. Precedentes: REsp 1.222.561/RS, Rel. Ministro Mauro Campbell Marques, Segunda Turma, DJe 25/05/2011; AgRg no REsp 1.218.068/RS, Rel. Ministro Benedito Gonçalves, Primeira Turma, DJe 08/04/2011; REsp 1.073.494/RJ, Rel. Ministro Luiz Fux, Primeira Turma, DJe 29/09/2010. Agravo regimental não provido. (AgRg no AREsp 178.713/MG, Rel. Min. Benedito Gonçalves, 1ª Turma, julg 21/08/2012, DJe27/08/2012). (AgRg no AREsp 178.713/MG, Rel. Ministro Benedito Gonçalves, 1ª Turma, j. 21/08/2012, DJe 27/08/2012).



PODER JUDICIÁRIO
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

Para alteração do polo passivo deveria haver a substituição do título, o que é vedado.

Desse modo, inviável a alteração do título executivo para modificar o sujeito passivo da execução, adotado o entendimento contido na **Súmula nº 392** do Superior Tribunal de Justiça, segundo o qual “*A Fazenda Pública pode substituir a certidão da Dívida Ativa (CDA) até a prolação da sentença de embargos, quando se tratar de correção de erro material ou formal vedada a modificação do sujeito passivo da execução*”.

Também não vinga o argumento de que por descumprimento de obrigação acessória a Fazenda Municipal estaria eximida do dever de verificar quem era o contribuinte ao tempo da distribuição da ação, já que, quando muito, tal descumprimento geraria a imposição de multa.

Pelo exposto, meu voto nega provimento ao recurso, mantendo-se a sentença tal como lançada.

REZENDE SILVEIRA
Relator designado



PODER JUDICIÁRIO
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

Voto nº 56.935

Apelação Cível nº 0004285-04.2007.8.26.0095

Comarca: Brotas

Apelante: Município de Brotas

Apelado: Benedito Anselmo Siqueira

DECLARAÇÃO DE VOTO

Apelação. Execução fiscal. Imposto predial e territorial urbano. Exercícios de 2003 a 2006. Tarifa de fornecimento de água e de coleta de esgoto. Exercícios de 2003 a 2004. Extinção do feito com fulcro no artigo 485, VI, do Código de Processo Civil. Parcial acerto. Hipótese de sucessão tributária. Falecimento do executado não informado ao Fisco. Sujeição passiva do espólio ou dos herdeiros, a depender da fase do inventário. Inteligência do estatuído nos artigos 34 e 131, II e III, do Código Tributário Nacional. Descumprimento de obrigação acessória. Prosseguimento da exação contra o responsável tributário. Precedente do Superior Tribunal de Justiça.

Tarifa de fornecimento de água e de coleta de esgoto. Exercícios de 2003 a 2004. Falecimento do executado em 2002, antes da prestação dos serviços. Sucessores do “de cujus” que não respondem pela dívida. Recurso parcialmente provido.

Peço licença à ínlita maioria para dela dissentir.

Cuida-se de execução fiscal promovida pelo município de Brotas em face de Benedito Anselmo Siqueira com vistas a cobrança de imposto predial e territorial urbano dos exercícios de 2003 a 2006, bem como de tarifa de fornecimento de água e de coleta de esgoto, dos exercícios de 2003 a 2004.

Reconhecida, de ofício, carência de ação por ilegitimidade de parte, extinguiu-se a cobrança (artigo 485, VI, do Código de Processo Civil). Daí por que apela tempestivamente o município: sustenta cabível a substituição do polo passivo do feito, pois descumprida obrigação tributária

acessória, já que não foi informado do falecimento do executado; pleiteia prosseguimento da cobrança contra o espólio ou os sucessores deste último.

Recebido e processado o recurso, deixou-se de intimar o executado a ofertar contrarrazões, pois não houve citação.

Eis, sucinto, o relatório.

O recurso comporta parcial provimento.

Com efeito.

Da análise dos autos, extrai-se que o executado faleceu em julho de 2002 (folhas 64), antes da propositura da demanda, porém seus sucessores deixaram de informar o fato ao exequente, impedindo que este atualizasse seus cadastros. Portanto, não é justo nem razoável que o município suporte os ônus do descumprimento da obrigação acessória pelos atuais proprietários do imóvel (artigo 113, § 2º, do Código Tributário Nacional).

Na hipótese “sub examine” é indispensável que o ente político apresente certidão de abertura de inventário dos bens do executado e de quem é o inventariante. Só assim se poderá citar o espólio (artigo 12, V, do Código de Processo Civil e artigo 131, III, do Código Tributário Nacional). Caso findo o inventário, a responsabilidade pelo pagamento dos tributos é de ser atribuída aos herdeiros do falecido (artigo 131, II, do Código Tributário Nacional), os quais deverão integrar o polo passivo da execução.

Veja-se comentário de Luiz Alberto Gurgel de Faria sobre o artigo 131 do Código Tributário Nacional:

“Os incisos II e III disciplinam as hipóteses em que a pessoa venha a falecer devendo tributos. A redação dos preceitos não auxilia muito na interpretação (...).

“Na verdade, há de se fazer uma análise sistemática e teleológica dos dispositivos. Cabe ao espólio, por transferência, arcar com o pagamento de todos os tributos devidos pelo falecido até o evento sinistro. Eventuais obrigações tributárias surgidas após tal fato não corresponderão mais a tributos 'devidos pelo *de cujus*', mas sim pelo próprio espólio, enquanto não houver a

partilha, de maneira que ele deve responder pelos ônus. Já a responsabilidade dos sucessores e do cônjuge meeiro se restringirá às hipóteses em que não houver quitação dos tributos pelo espólio, sejam de débitos do *de cujus* ou do próprio espólio, tendo como limite de pagamento o montante recebido, obviamente após efetuada a partilha, seja a título de quinhão (no caso de herdeiro), legado (legatário) ou meação (cônjuge meeiro).” (*in* “Código Tributário Nacional Comentado”, coordenador Vladimir Passos de Freitas, Editora Revista dos Tribunais, São Paulo, 3ª edição, páginas 594 e 595).

A hipótese é de responsabilidade por sucessão: os sucessores passam a ocupar a posição do antigo sujeito passivo da obrigação tributária (modificação subjetiva passiva) e devem arcar com o pagamento reclamado pelo município.

Em suma: diante do descumprimento de obrigação acessória, a Fazenda Pública tem o direito de prosseguir a cobrança contra os responsáveis tributários, em relação ao imposto predial e territorial urbano, mesmo sem emendar ou substituir a certidão de dívida ativa.

Eis a tese firmada pelo Superior Tribunal de Justiça, segundo a sistemática do artigo 1.036 do Código de Processo Civil (tema 1049), acerca da possibilidade de redirecionamento da execução fiscal, em caso de extinção de personalidade jurídica não informada ao Fisco, mesmo sem alteração da certidão de dívida ativa:

“A execução fiscal pode ser redirecionada em desfavor da empresa sucessora para cobrança de crédito tributário relativo a fato gerador ocorrido posteriormente à incorporação empresarial e ainda lançado em nome da sucedida, sem a necessidade de modificação da Certidão de Dívida Ativa, quando verificado que esse negócio jurídico não foi informado oportunamente ao fisco.”

Inegável, outrossim, que o entendimento da Corte Superior deve ser estendido aos casos de falecimento de pessoa natural não informado ao Fisco, pois “Ubi eadem ratio ibi eadem jus”.



PODER JUDICIÁRIO
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

Sem embargo do suso aduzido, de rigor reconhecer intransponível óbice ao prosseguimento de parte da execução. Se não, vejamos.

Quanto aos serviços de fornecimento de água e de coleta de esgoto, o executado não os consumiu, pois faleceu antes de sua prestação (folhas 64). Por conseguinte, não se pode responsabilizar seus herdeiros ou o espólio por dívida que não foi contraída pelo “de cujus”. A extinção do feito, nesse quadro, é de rigor.

Em epítome: inadmissível se afigura o prosseguimento da cobrança de tarifa de fornecimento de água e de coleta de esgoto, tendo em conta o ajuizamento da demanda contra quem não consumiu o serviço e a inexistência de responsabilidade de seus sucessores pelo adimplemento da obrigação.

Posto isso, pelo meu voto dar-se-ia parcial provimento ao apelo e determinar-se-ia prosseguimento da execução fiscal contra o espólio ou os sucessores do executado apenas no que toca ao imposto predial e territorial urbano.

Geraldo Xavier

Relator Sorteado



Voto nº 46.297

Apelação Cível nº 0004285-04.2007.8.26.0095

Comarca: Brotas

Apelante: Município de Brotas

Apelado: Benedito Anselmo Siqueira

DECLARAÇÃO DE VOTO

Divirjo da maioria.

Com a vênua do relator, entendo que o processo deve prosseguir também para a cobrança dos débitos de tarifa de água e esgoto, sendo inaplicável, na hipótese, a súmula 392 do STJ.

O título executivo que embasa a cobrança foi emitido em face do legítimo sujeito passivo constante dos cadastros do Município ao tempo do ajuizamento.

Ora, assim como ocorreu com o imposto, somente durante o feito sobreveio conhecimento do falecimento do proprietário do imóvel no qual prestados os serviços.

Nesse quadro, cabível a substituição do polo passivo, prosseguindo-se integralmente a execução fiscal.

Posto isso, pelo meu voto, **dá-se integral provimento** ao recurso.

João Alberto Pezarini
Desembargador



PODER JUDICIÁRIO
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DO ESTADO DE SÃO PAULO

Este documento é cópia do original que recebeu as seguintes assinaturas digitais:

Pg. inicial	Pg. final	Categoria	Nome do assinante	Confirmação
1	4	Acórdãos Eletrônicos	ALOISIO SERGIO REZENDE SILVEIRA	2802BE85
5	8	Declarações de Votos	GERALDO EUCLIDES ARAUJO XAVIER	2880E62A
9	9	Declarações de Votos	JOAO ALBERTO PEZARINI	28A2D9BC

Para conferir o original acesse o site:

<https://esaj.tjsp.jus.br/pastadigital/sg/abrirConferenciaDocumento.do>, informando o processo 0004285-04.2007.8.26.0095 e o código de confirmação da tabela acima.