

## EXERCÍCIO PARA OFICINA DE MED

### Tema: Há discricionariedade em casos difíceis?<sup>1</sup>

Empresário “A” era o dono da empresa Leite S.A. e fabricava diversos produtos derivados do leite sob a marca “Coalhada”. Esta marca fazia referência a um personagem de uma série de livros infantis escrita pelo escritor “B”. Tal personagem era um cachorrinho muito simpático chamado “Coalhada”. Este cachorro era um dos principais personagens do universo de personagens criado pelo escritor “B”. A empresa Leite S.A. ficava em um município de porte médio, pagava seus tributos em dia, o empresário “A” era muito respeitado na cidade, embora fosse um sujeito excêntrico pelos seus hábitos caros. Era uma empresa modelo de inovação, sustentabilidade, e era uma das principais empregadoras da cidade.

O escritor “B” morreu e deixou três filhos: B1, B2 e B3. Estes herdeiros precisavam de dinheiro e resolveram processar a empresa Leite S.A. pelo uso indevido (sem a devida licença de uso da imagem) do cachorrinho “Coalhada” em seus produtos. Eles ajuizaram uma ação indenizatória e pleitearam, em sede de liminar, a suspensão da venda de todos os produtos que tinha em sua embalagem a imagem do cachorrinho “Coalhada”. A liminar foi concedida e a empresa teve de parar a venda dos produtos já prontos e a produção de novos produtos.

Os advogados da empresa Leite S.A. conseguiram descobrir que o empresário “A” e o escritor “B” eram amigos de infância e que existia um contrato há muito esquecido, concedendo o uso da imagem do cachorro “Coalhada” à empresa Leite S.A. Porém, até que este contrato fosse descoberto e fosse feito pedido ao Tribunal de Justiça, que diante do contrato, cassou a liminar, a empresa ficou 2 meses com faturamento mínimo e entrou em grave crise financeira. Às vezes são necessários anos para uma empresa recuperar prejuízos causados pela suspensão por um período curto, por exemplo, de duas semanas.

Diante da grave crise financeira, o empresário “A” passou a sonegar contribuições para a seguridade social. Ele foi processado criminalmente. O processo correu normalmente. Em

---

<sup>1</sup> © Rafael Mafei Rabelo Queiroz. Para utilização, reprodução, cópia integral ou parcial sem expressa autorização, favor solicitar autorização pelo e-mail [rnrqueiroz@usp.br](mailto:rnrqueiroz@usp.br)

seu interrogatório, o empresário “A” confessou que sonegou mesmo as contribuições para a seguridade social, pois caso contrário não teria como pagar os funcionários. Ele disse que, embora tenha demitido parte dos funcionários, decidiu pagar os trabalhadores que ficaram em detrimento do Fisco. O valor de contribuições sonegadas foi bem alto, tornando o empresário “A” um dos maiores sonegadores do país. Ele também afirmou que, apesar de ter investido praticamente todo o seu patrimônio pessoal para salvar a empresa, houve a decretação da falência 3 anos e meio depois do incidente envolvendo o cachorrinho “Coalhada”. O Ministério Público apresentou alegações finais pedindo a condenação. A defesa pediu a absolvição em razão da inexigibilidade de conduta diversa.

Recentemente foi realizada uma festa de ex-alunos da principal escola da cidade. O clima era uma mistura de alegria e tristeza. Boa parte dos alunos era formada por filhos de ex-funcionários da Leite S.A. Parte dos alunos que estava na faculdade na época da crise financeira da Leite S.A. conseguiu terminar a faculdade em razão do pagamento em dia dos salários e hoje tinha uma boa condição de vida. Depois que foi decretada a falência da empresa, entre os alunos que não haviam concluído a faculdade, alguns conseguiram trabalhar e, com grande dificuldade, obtiveram o diploma. Mas a maioria não conseguiu terminar a faculdade.

Responda:

- 1) O que é “inexigibilidade de conduta diversa”? Você consegue encontrar dispositivos no Código Penal que a fundamentem? Atente-se especialmente para os títulos II e III da Parte Geral.
- 2) Caso não esteja no Código Penal, como é possível à defesa invocá-la como fundamento à absolvição do acusado?
- 3) Faça uma pesquisa de jurisprudência e descubra se essa linha de defesa é admitida em crimes tributários. Em caso afirmativo, em que condições?
- 4) Você condenaria ou absolveria o empresário “A”? Por que?