FGV DIREITO SP
MESTRADO PROFISSIONAL

Estruturação de um plano de Stock Options para empresas não listadas na bolsa, conciliando eficiência tributária e segurança jurídica

Isabella Santiago Almeida

Projeto de pesquisa apresentado ao
Mestrado Profissional da FGV Direito SP.
Versão de 04.07.2022

1. Tema, contexto e delimitação de escopo

1.1 Contextualização e recorte temático

As Stock Options, também conhecidas como planos de opções de compra de ações, são um dos principais mecanismos no mercado de incentivo de longo prazo ("ILP"), sendo um poderosa ferramenta de gestão nas empresas para retenção de profissionais especializados e com alto potencial.

Essa estratégia de gestão da empresa, está pautada em um plano com oferta de ações (cotadas na Bolsa ou não), direcionada aos dirigentes, administradores, empregados ou prestadores de serviços. Em determinados casos, esse direito de adquirir ações da companhia está atrelado à condições mais vantajosas que as encontradas no mercado, o que permite o engajamento dos funcionários para potencializar o resultado da companhia e, com isso, participar de uma valorização futura por meio de suas ações.

1.2 Questão central de pesquisa

O propósito desse trabalho consiste em abordar as melhores práticas na estruturação de um plano de Stock Options, para empresas de capital fechado, conciliando segurança jurídica e eficiência tributária.

Na perspectiva da jurisprudência, há um risco nas implementações dos planos de Stock Options, na medida em que o fisco não reconhece em alguns casos a remuneração como um ganho de capital decorrente da venda de ações (remuneração variável), mas sim, como uma remuneração atrelada ao trabalho e aos serviços prestados, o que se confunde com salário. Para tanto, serão avaliados os riscos e oportunidades de melhoria para que isso não aconteça, com o foco de que o plano seja reconhecido na essência como um plano com caracaterísticas mercantis, o que resulta em uma remuneração atrelada à venda dessas ações.

Nesse contexto, serão abordados os riscos e oportunidas de mudanças com foco em uma empresa não listada na bolsa, ou seja, de capital fechado. Essa análise abordará também o que pode ser melhorado na legislação, para que seja viável propagar essa prática no mercado brasileiro, conciliando uma maior segurança jurídica.

1.3 Modelo de pesquisa predominante

Para tanto, o trabalho será predominantemente pautado no modelo de pesquisa exploratório sobre práticas jurídicas, no âmbito do Direito Tributário e Societário, para implementar um planejamento tributário sistematizando as práticas de um plano de Stock Options, trazendo seus impactos tributários (e previdenciários), para as empresas e sócios/funcionários.

Desde já ressalta-se que, o trabalho exploratório identificará a partir de casos concretos e experiências práticas no trabalho, quais são os riscos e benefícios decorrentes da implementação desse tipo de plano. Decisões no âmbito administrativo/judiciário serão utilizadas como base jurisprudencial.

Por fim, será abordado de forma análoga, a tributação desses planos em outros países (como EUA), o que pode determinar a mudança na mentalidade do mercado brasileiro, com intuito de propagar e encorajar a participação e implementação de um número maior de empresas e funcionários, alcançando um crescimento econômico e um resultado melhor nas empresas.

2. Quesitos, fontes de pesquisa e formas de acesso

Contextualização fática

- **Quesito 1:** Em que consiste um plano de opção de compra de ações? Por qual motivo o plano de Stock Options é importante para uma empresa?
  F1.1: Lei 6.404, de 1.976.
  F1.2: Lei 12.973, de 2914.
  F1.3: Pesquisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

- **Quesito 2:** Quais são os planos mais comuns adotados atualmente no mercado? Quais são os possíveis benefícios, para um empresa de capital fechado, sob o aspecto tributário, na implementação desse tipo de plano?
  F2.1: Pesquisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.
  F2.2: Lei 12.973, de 2914.
  F2.3: Código Civil e Regulamento do Imposto de Renda (Decreto 9.580, de 2018).

- **Quesito 3:** Quais são os principais problemas jurídicos dessa prática?
  F3.1: Pesquisa legislativa (jurisprudência) nos sítios eletrônicos.
  F3.2: Pesquisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

Os quesitos abordados que tratam da contextualização fática do tema central, terão como principal fonte de pesquisa a jurisprudência (âmbito administrativo e judicial), a análise de artigos nacionais, trabalhos acadêmicos na área do Direito Tributário, podendo, ainda, utilizar artigos jornalísticos e políticas internas de Governança Corporativa.

Referencial teórico-normativo

- **Quesito 4:** Quais são as legislações que disciplinam sobre o plano de opção de compra de ações?
  F4.1: Lei 6.404, de 1.976.
  F4.2: Lei 12.973, de 2914.
  F4.3: Código Civil e Regulamento do Imposto de Renda (Decreto 9.580, de 2018).

- **Quesito 5:** O que a jurisprudência majoritária aponta atualmente para fins de incidência tributária e previdenciária?
  F5.1: Pesquisa legislativa (jurisprudência) nos sítios eletrônicos.

- **Quesito 6:** Qual a estratégia de gestão que faz sentido a implementação desse tipo de remuneração?
  F6.1: Políticas Internas de Governança Corporativa.
  F6.2: Pesquisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

- **Quesito 7:** Quais são as penalidades e riscos envolvidos que podem ser aplicadas?
  F7.1: Lei 6.404, de 1.976.
  F7.2: Lei 12.973, de 2914.
  F7.3: Código Civil e Regulamento do Imposto de Renda (Decreto 9.580, de 2018).

Abordagem analítica

- **Quesito 8:** Qual a diferença de um um plano de stock options de natureza mercantil e de natureza trabalhista? Para quais profissionais ou categorias esse plano deve ser direcionado? Qual a importância na escolha do público alvo que se destina um plano de opção de compra de ações?
  F8.1: Políticas Internas de Governança Corporativa.
  F8.2: Pesquisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

- **Quesito 9:** O que pode ser melhorado na legislação para propagar essa prática no mercado?
  F9.1: Lei 12.973, de 2914.
  F9.2: Pesquisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

- **Quesito 10:** Como uma empresa de capital fechado se baseia para precificar uma ação que será implementada no Plano de Stock Options? Há algum risco fiscal nisso?
  F10.1: Pequisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

- **Quesito 11:** Uma empresa que contenha controladas, pode implementar um mesmo plano para todo o grupo econômico? Ou é necessário adotar um plano para cada empresa que compõe o grupo?

  F11.1: Experiência prática.

  F11.2: Pequisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

Recomendações finais

- **Quesito 12:** Quais as providências necessárias e qual o modelo ideal, de um plano de opção de compra de ações, que traga eficiência tributária e segurança jurídica para a empresa?

  F12.1: Experiência prática.

  F12.2: Pequisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

  F12.3: Pesquisa legislativa (jurisprudência) nos sítios eletrônicos.

- **Quesito 13:** Quais benefícios econômicos no mercado podem ser vislumbrados com a propagação e aumento dessa prática nas empresas? Haverá algum ganho para o mercado e para economia?

  F13.2: Pequisa doutrinária em livros, dissertações, teses, monografias e artigos especializados acessados em bibliotecas ou sítios eletrônicos.

2. Relevância prática, caráter inovador e potencial de impacto

Apesar de ser um tema amplamente discutido na jurisprudência, é relevante na propositura de uma melhoria na legislação e nas práticas das empresas, com foco na implementação e planejamento tributário.

Nesse contexto, a utilidade prática será abordada com foco no planejamento tributário da implementação do plano e nos pontos que poderiam ser melhorados na legislação, viabilizando essa prática com mais segurança normativa e minimizando riscos para a empresa.

O trabalho se destina essencialmente às empresas de capital fechado, ou seja, que não possuem suas ações listadas na Bolsa.

A solução do trabalho pode transformar a realidade trazendo mais segurança jurídica e economia tributária, além de abordar os benefícios paralelos que são possíveis com o aumento dessa prática no mercado, como a melhora na economia, nos resultados das empresas e na retenção dos profissionais com alto potencial.

3. Familiaridade com objeto da pesquisa

Atuo há 09 anos em “Big 4”, tendo experiência de gestão tributária há 03 anos, trabalhando com consultoria tributária, M&A e vivenciando discussões envolvendo temas tributários, com foco no planejamento tributária das pessoas jurídicas (Imposto de Renda e Contribuição Social).

Essa prática possibilita análises no compliance, no planejamento e na execução de determinadas operações societárias com foco na economia tributária. Casos que vão desde a

implementação de um plano de Stock Options à antecipação do seu fim, já foram analisados em operações distintas de M&A.

Acredito que há um viés de insegurança jurídica no mercado, por ausência de uma legislação mais assertiva do tema, o que gera a procura de um número considerável de pareceres e laudos técnicos com foco em minimizar riscos em eventuais autos de infração.

Além disso, as políticas de governança corporativa são fontes de análise para o planejamento tributário aqui proposto.

5. **Bibliografia preliminar**

CARVALHO, Rodrigo Moreira de Souza. *Natureza jurídica das verbas recebidas por empregados, através de planos de opção de compra de ações ("Stock Options Plans") à luz do Direito do Trabalho.* Rio de Janeiro, 2002. Disponível em: https://jus.com.br/artigos/2610. Acesso em: 20 de junho de 2022.

CARVALHOSA, Modesto Souza Barros. *Comentários à Lei de Sociedades Anônimas.* São Paulo: Saraiva, 2011.

COMPARATO, Fábio Konder; SALOMÃO FILHO, Calixto. *O Poder de Controle na Sociedade Anônima.* 6, ed. Rio de Janeiro: Forense, 2017.

GOTTSCHALK, Élson. *A participação do empregado na gestão da empresa.* Salvador: Progresso, 1.958.

MARTINS, Sérgio Pinto. *Participação dos empregados nos lucros das empresas.* São Paulo: Atlas, 2.009.

SILVA, Andrea Gonçaves. *Stock Options Plan como uma forma de remuneração flexível.* Trabalho de Dissertação do Mestrado. Faculdade de Direito da USP, São Paulo 2013.

CUNHA, Luiza Fontoura de. *Stock Options: uma análise sobre sua tributação.* Revista dialética de direito tributário. São Paulo. 2012.

GUSMÃO, Mônica. *Lições de Direito Empresarial.* Ed. Forense. Rio de Janeiro, 2015. Disponível em: http://solicitacao.com.br/files/conteudo/34/monica-gusmao---licoes-de-direito-empresarial---2015.pdf

BRASIL. Lei n. 6.404, de 15 de dezembro de 1976. Dispõe sobre as Sociedades por ações. Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/leis/l6404consol.htm. Acesso em: 03 de julho de 2022.

BRASIL. Lei n. 12.973, de 13 de maio de 2014. Altera a legislação tributária federal relativa ao Imposto de Renda das Pessoas Jurídicas e a Contribuição Social sobre o Lucro Líquido. Disponível em: http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2011-2014/2014/lei/l12973.htm. Acesso em: 10 de junho de 2022.

6. **Cronograma de execução**

	2022						2023												
Atividade	7	8	9	10	11	12	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12	Horas
Pesquisa da Bibliografia e da Jurisprudência																			100h
Organização																			30h
Desenvolvimento da versão preliminar																			30h
Revisão e debate com orientador																			30h
Desenvolvimento da versão intermediária																			60h
Revisão e debate com orientador																			30h
Revisão e formatação																			60h
Revisão e debate com orientador sobre eventuais ajustes																			20h
Depósito do trabalho para qualificação																			10h

7. **Sumário Provisório**

Introdução.....X
Jusitificativas e Importância do Tema.....X
1. Considerações sobre as formas de remuneração variável e definição dos planos de Stock Options.....X
1.1 Considerações gerais sobre os planos de Stock Options.....X
2 As Sociedades Anônimas de Capital Fechado.....X
2.1 Os tipos de Ações.....X
2.2 As formas de precificação das ações.....X
2.3 O capital Social.....X
2.4 Direito de preferência na subscrição de ações.....X
3 A estrutura ideal do plano de Stock Options – Planejamento e Estratégia.....X
4 Natureza jurídica e tributária dos planos de Stock Options.....X
4.1 Natureza jurídica e vantagens econômicas.....X
4.2 Incidência tributária e previdenciária.....X
4.3 Aspectos na alteração da legislação.....X
5 Como minimizar riscos e penalidades.....X
6 Benefícios econômicos no mercado podem ser vislumbrados com a propagação e aumento dessa prática nas empresas.....X
Conclusões.....X
Referências Bibliográficas.....X