



**GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ**
Secretaria da Fazenda

**CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS – CRT**

RESOLUÇÃO Nº.: 466 /2013

1ª CÂMARA DE JULGAMENTO

66ª SESSÃO EXTRAORDINÁRIA EM: 18/06/2013

PROCESSO Nº.: 1/0269/2013

AUTO DE INFRAÇÃO Nº.: 2012.15463-7

RECORRENTE: EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELEGRAFOS – ECT.

RECORRIDA: CÉLULA DE JULGAMENTO DE PRIMEIRA INSTÂNCIA

AUTUANTE: Remo Cesar de Oliveira Moura

MATRÍCULA: 009913-1-7

RELATOR: Conselheiro José Gonçalves Feitosa

EMENTA: ICMS – TRANSPORTE DE MERCADORIA SEM DOCUMENTO FISCAL. Auto de Infração. 1. A imunidade que goza a Empresa Brasileira de Correios e Telégrafos, protege apenas o serviço postal “stricto sensu”, não alcançando os serviços de transporte de mercadorias. **2.** Mercadoria em trânsito encontrada desacompanhada de documentação fiscal própria, portanto, sem validade jurídica conforme Parecer 34/99 da PGE e na Norma de Execução 07/99. Sanção prevista no artigo 123, III, “a” da Lei nº 12.670/96, com nova redação dada pela Lei nº 13.418 de 30/12/2003. Recurso Voluntário Conhecido e Não Provido. **3.** Autuação **PROCEDENTE.** Ratificada decisão condenatória exarada em 1ª instância, nos termos do parecer da *Consultoria Tributária*, adotado pelo representante da douta Procuradoria Geral do Estado.

RELATÓRIO

Nos autos do processo administrativo tributário em epígrafe, foi apurado pela Fiscalização que o Contribuinte EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELEGRÁFOS – ECT praticou a seguinte infração:

**“TRANSPORTAR MERCADORIA SEM DOCUMENTO FISCAL.
AO FISCALIZARMOS O SEDEX SK132612174BR CONSTATAMOS A
PRESENÇA DE UM VOLUME CONTENDO UMA MÁQUINA FILMADORA
DIGITAL SAMSUNG F80, NO VALOR TOTAL DE R\$ 799,00 SEM A DEVIDA
NF POR ESSE MOTIVO LAVRAMOS O PRESENTE A.I. DE ACORDO COM O
PARECER 34/99 DA PGE E N.E. 07/99 DA SEFA-CE.”**

O Autuante aponta como infringido os art. 140, do Decreto 24.569/97, e sugere como penalidade àquela inserta no art. 123, III, a da Lei 12.670/96, alterada pela Lei 13.418/03.

A mercadoria ficou retida sob a guarda do Estado do Ceará, conforme Certificado de Guarda de Mercadoria-CGM nº 1433/2012 (fl. 03).

O Fiscal realizou pesquisa de preços das mercadorias apreendidas, em razão da ausência de nota fiscal comprobatória do real preço. Assim, foi elaborado o totalizador com os valores dos produtos, tendo determinado como valor total da mercadoria transportada o montante de R\$ 799,00 (setecentos e noventa e nove reais).

O contribuinte apresentou defesa, a qual repousa às fls. 08 a 13 dos autos, alegando, em síntese, sua imunidade tributária, por força do art. 150, inciso IV, letra “a”, a qual foi enviada para julgamento pela Célula de Julgamento de 1ª Instância.

O Julgador singular, em julgamento nº 611/2013, sem titubear, decidiu por acolher o feito fiscal em sua totalidade, propondo o julgamento **PROCEDENTE** da ação fiscal.

O Contribuinte, após tomar ciência da decisão de 1ª Instância Administrativa, protocolou regular e tempestivo Recurso Voluntário, encaminhado para esta 1ª Câmara para fins do julgamento de 2ª Instância Administrativa.

Em suas razões de recurso o Contribuinte apontou:

1. *Que a ECT foi criada para explorar e executar atividade em nome da União, por outorga (e não autorização, permissão ou concessão) dos serviços postais em todo o território nacional.*
2. *Que o serviço postal está definindo em Lei como “recebimento, expedição, transporte entrega de objetos de correspondência, valores e encomendas”, sendo a entrega dos produtos supracitados e o recebimento dos valores uma mera fase para a consecução das finalidades constitucionais da Empresa Brasileira de Correios e Telégrafos, fase esta executada, também através dos contratos ou convênios (art. 18 do Decreto-lei509/69).*

3. *Que a ECT não atua no campo de prestação de serviços, pura e simplesmente, como qualquer pessoa jurídica de direito privado, mas sim a execução de serviço postal (serviço público), inerente à própria União, sendo o recebimento (inclusive de valores) expedição, transporte e entrega dos produtos uma das espécies do Serviço Postal que tem, acima de tudo, caráter eminentemente social.*
4. *Que o transporte de encomendas efetuado pela ECT em veículo próprio ou por ela locado ou arrendado não representa, portanto, um 'serviço de transporte', mas apenas um 'transporte', sendo este o elo de ligação entre o recebimento e a entrega dos postais.*
5. *Que a autuada não é transportadora e nem de transportes são os serviços que presta, consistindo a movimentação diuturna da carga posta exclusivamente o MEIO pelo qual seus fins são alcançados: a entrega de objetos de correspondência a seus destinatários.*

A *Consultoria Tributária*, através do Parecer 210/2013, concluiu não vislumbrar qualquer lacuna para desqualificar a autuação fiscal, opinando ao final que se conheça do Recurso Voluntário, para ao final negar-lhe provimento, no sentido de confirmar a decisão de **PROCEDÊNCIA** da ação fiscal exarada em Primeira Instância.

O Parecer 210/2013 foi encaminhado para apreciação do representante da douta Procuradoria Geral do Estado, que se manifestou pelo seu acatamento, conforme Parecer posicionamento que dormita à fl. 36.

É o relatório.

VOTO DO RELATOR

Trata-se de Recurso Voluntário interposto pelo Contribuinte **EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELEGRÁFOS – ECT** em face da **CÉLULA DE JULGAMENTO DE 1ª INSTÂNCIA**, objetivando, em síntese, a revisão da decisão exarada na instância originária inerente ao Auto de Infração sob o nº **2012.15463-7**, para que com isso a autuação seja julgada por **IMPROCEDENTE**. O presente recurso preenche as condições de admissibilidade, razão pela qual dele conheço.

No processo *sub examine*, a recorrente foi autuada pelo fato da Fiscalização ter constatado a presença de mercadorias no Centro Operacional da **ECT**, sendo que desacompanhadas da devida documentação fiscal, fato que foi detectado através de constatação *in loco*.

O Julgador da 1ª Instância decidiu pela procedência da autuação, tendo o Contribuinte demonstrado sua insatisfação quando da interposição do presente Recurso Voluntário.

A Recorrente afirma em síntese que não atua no campo de prestação de serviços de transporte, como qualquer pessoa jurídica de direito privado, mas, sim, na execução de serviço postal inerente a própria União, nos termos do art. 7º, §3º da Lei 6.538/78.

Portanto, afirma que goza de imunidade nos termos do art. 12º do Decreto-Lei 509/69, não se encontrando no campo da incidência do ICMS, não tendo, portanto, como se submeter ao poder de polícia estadual e nem ao pagamento de quaisquer tributos.

Entretanto, a administração tributária, por ter sua atividade plenamente vinculada na forma do art. 3º do Código Tributário Nacional – CTN, deve sempre autuar o Contribuinte quando identificar infração a dispositivo da legislação tributária, tudo na forma do art. 94 da Lei 12.670, de 27 de dezembro de 1996.

Assim, e mediante a eleição por parte do legislador, dos responsáveis tributários pelo pagamento do ICMS, temos que o transportador que aceitar transportar mercadoria acompanhada de documento fiscal inidôneo, deve pagar o ICMS incidente sobre a operação fiscalizada, vejamos:

Lei 12.670, de 27 de dezembro de 1996

Art. 16. São responsáveis pelo pagamento do ICMS:

II - o transportador em relação à mercadoria:

c) que aceitar para despacho ou transportar sem documento fiscal, ou acompanhada de documento de documento fiscal inidôneo ou com destino a contribuinte não identificado ou baixado do Cadastro Geral da Fazenda - CGF;

Não fosse o bastante, o art. 829 do RICMS-CE traz como conclusão lógica, a afirmação de que a mercadoria acompanhada de documentação fiscal inidônea, na forma do art. 131 do RICMS-CE, deve ser interpretada como mercadoria em situação irregular, vejamos:

Art. 829. Entende-se por mercadoria em situação fiscal irregular aquela que, depositada ou em trânsito for encontrada desacompanhada de documentação fiscal própria ou acoberte o trânsito de mercadoria para contribuinte não identificado ou excluído do C.G.F ou ainda, sendo esta inidônea, na forma do art. 131.

Por fim, e não menos importante, o transporte de mercadorias por parte da ECT, bem como a incidência do ICMS nos casos de responsabilização tributária pelo não recolhimento do imposto e mesmo por infrações tributárias, foram analisados em Parecer resultante de consulta do Sr. Secretário da Fazenda do Estado do Ceará à r. Procuradoria do Estado, que se posicionou no seguinte sentido:

Parecer da PGE

“(…) Vê-se então que qualquer prestador de serviço de transporte responde, em princípio, pela hipótese de incidência do imposto que realiza na qualidade de contribuinte. Contudo, na qualidade de responsável, poderá vir a responder também pelo pagamento do imposto cuja hipótese de incidência seja promover a circulação de mercadoria desacompanhada de documento fiscal ou sendo este inidôneo. É o caso dos Correios. Caso se configure a situação descrita acima a essa Empresa Pública poderá ser atribuída à condição de responsável pelo pagamento do ICMS cujo dever jurídico era originalmente do contribuinte.”

A subsunção dos fatos constatados pela Fiscalização, às normas aplicáveis ao caso, nos levam a concluir que o Contribuinte infringiu o art. 140 do Dec. 24.569/97, bem como o Art. 123, III, ‘a’ da Lei 12.670, de 27 de dezembro de 1996, senão vejamos:

Art. 123. As infrações à legislação do ICMS sujeitam o infrator às seguintes penalidades, sem prejuízo do pagamento do imposto, quando for o caso:

(…)

III – relativamente à documentação e à escrituração:

a) entregar, remeter, transportar, receber, estocar ou depositar mercadorias, prestar ou utilizar serviços sem documentação fiscal ou sendo esta inidônea: multa equivalente a 30% (trinta por cento) do valor da operação ou da prestação.

Portanto, nada mais correto na hipótese dos autos, ter a Fiscalização lavrado o Auto de Infração, instrumento jurídico administrativo que na lição de Hugo de Brito Machado tem o seguinte conceito:

“o auto de infração é a peça básica no processo administrativo fiscal tendente a compelir o sujeito passivo da obrigação tributária o adimplemento desta. Já víamos que infração, no sentido que o termo é aqui empregado, é a violação da lei tributária. O auto de infração é a peça em que a autoridade fiscal descreve a violação a lei.”
(Imposto de Circulação de Mercadorias – ICM. Ed. Sugestões Literárias S/A, edição de 1971, São Paulo, pgs.257 e 258).

Diante disto, observo que frente ao conjunto probatório, a conclusão mais consentânea com a justiça fiscal é declarar a **PROCEDÊNCIA** da peça acusatória, confirmando o entendimento da decisão de 1ª Instância.

Ex positis, voto pelo conhecimento do recurso voluntário interposto, negando-lhe provimento, para confirmar a decisão **CONDENATÓRIA** proferida pela 1ª Instância, nos termos do voto do relator, conforme parecer da Consultoria Tributária, adotado pelo representante da douta Procuradoria Geral do Estado.


É o VOTO.

DECISÃO

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos em que é recorrente **EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELEGRÁFOS – ECT** e recorrida **CÉLULA DE JULGAMENTO DE PRIMEIRA INSTÂNCIA**. A 1ª Câmara do Conselho de Recursos Tributários, por unanimidade de votos, resolve conhecer do recurso voluntário, negar-lhe provimento, para após afastar a preliminar de nulidade arguida pela recorrente, confirmar a decisão **CONDENATÓRIA** proferida pela 1ª Instância, nos termos do voto do relator, conforme parecer da Consultoria Tributária, adotado pelo representante da douta Procuradoria Geral do Estado.

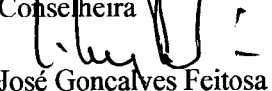
SALA DAS SESSÕES DA 1ª CÂMARA DE JULGAMENTO DO CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS, em Fortaleza, aos 05 de 08 de 2013.

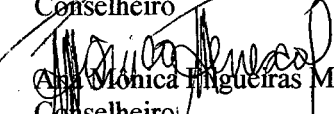
Francisca Maria de Sousa
PRESIDENTA

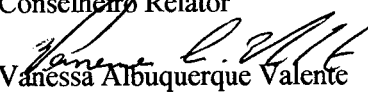

Alexandre Mendes de Sousa
Conselheiro



Anelise Magalhães Torres
Conselheira

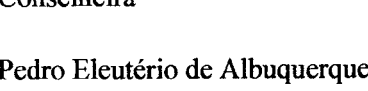

Manoel Marcelo Augusto Marques Neto
Conselheiro


José Gonçalves Feitosa
Conselheiro Relator


Ana Mônica Figueiras Menescal
Conselheira


Vanessa Albuquerque Valente
Conselheira


Francisco José de Oliveira Silva
Conselheiro


Pedro Eleutério de Albuquerque
Conselheiro


Matheus Miana Neto
PROCURADOR DO ESTADO