



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS – CRT

RESOLUÇÃO Nº.: 482 /2012

1ª CÂMARA DE JULGAMENTO

52ª SESSÃO EXTRAORDINÁRIA EM: 28/09/12

PROCESSO Nº.: 1/3213/2011

AUTO DE INFRAÇÃO Nº.: 2/201108300

RECORRENTE: EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELEGRÁFOS – ECT.

RECORRIDA: CÉLULA DE JULGAMENTO DE PRIMEIRA INSTÂNCIA

AUTUANTE: Remo Cesar de Oliveira Moura

MATRÍCULA: 00991317

RELATOR: Conselheiro José Gonçalves Feitosa

EMENTA: ICMS – TRANSPORTE DE MERCADORIA ACOBERTADAS POR DOCUMENTO FISCAL INIDÔNEO. 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.** Nota Fiscal que não tem validade jurídica conforme Protocolo 42/2009, bem como no 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 douda Procuradoria Geral do Estado.



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS – CRT

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:

“TRANSPORTE DE MERCADORIA ACOBERTADA POR DOCUMENTOS FISCAIS INIDONEOS, AO FISCALIZARMOS OS OBJETOS PB449893351/582/605 CONSTATAMOS A PRESENÇA DE SOUVENYR'S DESTINADOS A GOL STORE COM. ART. ESPORTIVO LTDA LOJA OFICIAL DO FORTALEZA ESPORTE CLUBE, ACOMPANHADOS DA NF-1 297 E QUE A MESMA NÃO TEM VALIDADE JURÍDICA CONF. PROTOCOLO 42/2009 POR ESSE MOTIVO LAVRAMOS O PRESENTE A.I DE ACORDO COM PARECER 34/99 DA PGE E N.E 07/99 DA SEFAZ-CE”

O Autuante aponta como infringido os art.'s 16, I, b, 21, II, c, 28, 131, 169, I 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 543/2011 (fl. 05).

A Nota Fiscal 0297 emitida por KALCIOMANIA BRASIL LTDA ME apresentou como base de cálculo do ICMS o valor de R\$ 757,00, sendo devido a título de imposto o montante de R\$ 52,99.

Ocorre que o Fiscal, não concordando com o valor das mercadorias expressos na Nota Fiscal, obteve informações por contato telefônico junto à Loja Oficial do Fortaleza Esporte Clube, destinatário de mencionadas mercadorias.

Assim, o Fiscal elaborou novo totalizador com os valores dos produtos, tendo determinado como valor total das mercadorias transportadas com esteio na Nota Fiscal 0297, o montante de R\$ 11.429,20.

A título de ICMS foi constatado ser devido o montante de R\$ 1.942,96 e de multa a quantia de R\$ 3.428,76.



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS - CRT

Tempestivamente o contribuinte apresentou defesa, a qual repousa às fls. 10 a 16 dos autos, a qual foi enviada para julgamento pela Célula de Julgamento de 1ª Instância.

O Julgador singular, 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.*



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS – CRT

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 atuada 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 276/2012, concluiu não vislumbrar qualquer lacuna para desqualificar a atuação 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 auto de infração foi encaminhado, para apreciação do representante da douta Procuradoria Geral do Estado, que se manifestou pelo acatamento do referido parecer, conforme Parecer posicionamento que dormita à fl. 47.

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 **2011.08300-1**, para que com isso a atuação seja julgada por **IMPROCEDENTE**. O presente recurso preenche as condições de admissibilidade, razão pela qual dele conheço.

No processo *sub examine*, a recorrente foi atuada pelo fato da Fiscalização ter constatado a presença de mercadorias no Centro Operacional da ECT, sendo que



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS – CRT

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:



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS – CRT

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.

Vejamos a hipótese do art. 131 do RICMS-CE, a qual se encaixa como uma luva no levantamento realizado pelo Fiscal Autuante:

Art. 131. Considerar-se-á inidôneo o documento que não preencher os seus requisitos fundamentais de validade e eficácia ou que for comprovadamente expedido com dolo, fraude ou simulação ou, ainda, quando:

(...)

III - contenha declarações inexatas ou que não guardem compatibilidade com a operação ou prestação efetivamente realizada;

Não fosse o bastante, o Contribuinte remetente, sediado no Estado de Santa Catarina, o qual é signatário do Protocolo nº 42/2009, que estabelece a obrigatoriedade da utilização da Nota Fiscal Eletrônica (NF-e) em substituição à Nota Fiscal, modelo 1 ou 1-A, desrespeitou completamente o estipulado na norma acima mencionada.

É que de acordo com o Protocolo nº 42/2009, todas as empresas com CNAE listado em seu anexo, deverão passar a emitir NF-e a partir de 1º de dezembro de 2010. Vejamos os dispositivos normativos do mencionado Protocolo:

Cláusula primeira – Acordam os Estados e o Distrito Federal em estabelecer a obrigatoriedade de utilização da Nota Fiscal Eletrônica (NF-e) prevista no Ajuste SINIEF 07/05, de 30 de setembro de 2005, em substituição à Nota Fiscal, modelo 1 ou 1-A, para os contribuintes enquadrados nos códigos da Classificação Nacional de Atividades Econômicas – CNAE descritos no Anexo Único, a partir da data indicada no referido anexo.



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS - CRT

Cláusula segunda – Ficam obrigados a emitir Nota Fiscal Eletrônica – NF-e, modelo 55, em substituição à Nota Fiscal, modelo 1 ou 1-A, a partir de 1º de dezembro de 2010, os contribuintes que, independentemente da atividade econômica exercida, realizem operações:

(...)

II – com destinatário localizado em unidade da Federação diferente daquela do emitente.

Vale ressaltar que o CNAE do emitente na Nota Fiscal é o de número 4642701 – COMÉRCIO ATACADISTA DE ARTIGOS DO VESTUÁRIO E ACESSÓRIOS, EXCETO PROFISSIONAIS E DE SEGURANÇA, conforme consulta realizada no sítio eletrônico da Receita Federal do Brasil (http://www.receita.fazenda.gov.br/PessoaJuridica/CNPJ/cnpjreva/Cnpjreva_Solicitacao.asp).

Não se demora a constatar que o CNAE 4642701 – COMÉRCIO ATACADISTA DE ARTIGOS DO VESTUÁRIO E ACESSÓRIOS, EXCETO PROFISSIONAIS E DE SEGURANÇA consta do Anexo Único do Protocolo 42/2009.

Portanto, a Nota Fiscal foi realmente emitida por meio diverso daquele exigido pela legislação.

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



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS - CRT

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 os artigos 16, I, b, 21, II, c, 28, 131, 169, I do RICMS-CE, 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).



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS – CRT

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, negando-lhe provimento, para após afastar a preliminar de nulidade arguida pela recorrente, confirmar a decisão **CONDENATORIA** 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.



GOVERNO DO
ESTADO DO CEARÁ
Secretaria da Fazenda

CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO - CONAT
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS – CRT

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, negando-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 06 de 12 de 2012.

Francisca Marta de Sousa
PRESIDENTA

Alexandre Mendes de Sousa
Conselheiro

Anneline Magalhães Torres
Conselheira

Manoel Marcelo Augusto Marques Neto
Conselheiro

José Gonçalves Feitosa
Conselheiro Relator

Ana Mônica Filgueiras Menescal
Conselheiro

Vanessa Albuquerque Valente
Conselheira

Francisco José de Oliveira Silva
Conselheiro

Pedro Eleutério de Albuquerque
Conselheiro

Matteus Viana Neto
PROCURADOR DO ESTADO