



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS
2ª CÂMARA

RESOLUÇÃO Nº 528/2011

SESSÃO DE 03.10.2011

PROCESSO DE RECURSO Nº: 1/74/2008

AUTO DE INFRAÇÃO: 1/2007.14638-8

AUTUANTE: VERÔNICA GONDIM BERNARDO

RECORRENTE: DISTRILAB COMERCIAL LTDA

RECORRIDO: CÉLULA DE JULGAMENTO DE 1ª INSTÂNCIA

RELATORA: CONSELHEIRA SILVANA CARVALHO LIMA PETELINKAR

EMENTA: ICMS. DEIXAR DE ENTREGAR A SEFAZ ARQUIVOS MAGNÉTICOS. AUTUAÇÃO NULA, em razão do impedimento do Orientador da Célula para determinar o reinício da ação fiscal. Amparo legal. Art. 32 da Lei nº 12.732/97 e IN 06/2005. Recurso voluntário conhecido e provido. Reformada, por maioria de votos, a decisão condenatória proferida em 1ª Instância para declarar a nulidade do processo, nos termos do voto da relatora e de acordo com a manifestação da Procuradoria Geral do Estado, modificada verbalmente em sessão.

RELATÓRIO

A peça inicial descreve a seguinte acusação: " Deixar o contribuinte usuário de sistema eletrônico de processamento de dados de entregar a SEFAZ, arquivo magnético, referente a operações com mercadorias ou prestações de serviço. Contribuinte não apresentou os arquivos magnéticos aos agentes fiscais por ocasião da ação fiscal, bem como parte desses arquivos foram apresentados ao SISIF em forma divergente da legislação, conforme informações complementares."



Dispositivos infringidos: Art. 285, 289, 299 e 300 do Decreto 24.569/97 c/c Convenio 57/95 . Penalidade: Art. 123, VIII, "I" da Lei 12.670/96 alterada pela Lei 13.418/2003.

Crédito Tributário: MULTA R\$ 127.063,83.

Nas informações complementares às fls.03/07 descreve o procedimento da ação fiscal, os dispositivos infringidos e demonstra o crédito tributário.

Instruem os autos: Informações Complementares (fls.03), Ordem de Serviço n.2007.00997 (fls.08), Termo de Início de Fiscalização (fls.09), Anexo do Termo de Intimação (fls.10), Ordem de Serviço n. 2007.19603 (fls.11), Termo de Início de Fiscalização (fls.12/13), Ordem de Serviço n. 2007.25399 (fls.14), Termo de Início de Fiscalização (fls.15), Termo de Conclusão (fls.19), Levantamento Faturamento 2003 e 2004, Sistema Cooperativos Sefaz (fls. 21/23), Aviso Recebimento (fls.28).

Impugnação tempestiva, conforme fls. 28 a 49 dos autos.

O processo foi julgado procedente em 1ª Instância, conforme decisão de fls. 52 a 57 dos autos.

O contribuinte inconformado com a decisão condenatória exarada em 1ª Instância, interpôs recurso voluntário, conforme fls. 64 a 72 dos autos.

Por meio do Parecer nº. 213/2011 (fls.75 a 80), a Consultoria Tributária opinou no sentido de reformar a decisão de procedência proferida em 1ª Instância, pela NULIDADE do feito fiscal, em conformidade com entendimento do douto representante da Procuradoria Geral do Estado lançado às fls. 81 dos autos.

É o relatório.



VOTO DA RELATORA

Trata-se de Auto de Infração lavrado sob o fundamento de que o contribuinte, acima nominado, "Deixar o contribuinte usuário de sistema eletrônico de processamento de dados de entregar a SEFAZ, arquivo magnético, referente a operações com mercadorias ou prestações de serviço. Contribuinte não apresentou os arquivos magnéticos aos agentes fiscais por ocasião da ação fiscal, bem como parte desses arquivos foram apresentados ao SISIF em forma divergente da legislação, conforme informações complementares."

As regras jurídicas estabelecidas pelo Estado, tem como objetivo de normatizar as relações que se estabelecem em decorrência do vínculo jurídico tributário, com a finalidade específica de disciplinar a arrecadação e a fiscalização de tributos.

Contudo, em face da alegação de preliminar de nulidade, há que se abstrair do mérito da acusação e abordar tão somente a presença da referida preliminar que é prejudicial ao mérito.

Pois bem. Compulsando-se os autos do processo verifica-se que constam duas ordens de serviços, a saber:

1) ORDEM DE SERVIÇO Nº 2007.00997

DESIGNA O AUDITOR FISCAL VERÔNICA GONDIM BERNARDO (Mat. 038.01713) PARA EXECUTAR AUDITORIA FISCAL RELATIVAMENTE AO PERÍODO DE 01/01/2003 A 31/12/2004 EXPEDIDA PELO ORIENTADOR DA CÉLULA EM 16 DE JANEIRO DE 2007.

2) ORDEM DE SERVIÇO Nº 2008.19603

DESIGNA O AUDITOR FISCAL VERÔNICA GONDIM BERNARDO (Mat. 038.01713) PARA EXECUTAR AUDITORIA FISCAL RELATIVAMENTE AO PERÍODO DE 01/01/2003 A 31/12/2004 EXPEDIDA PELO ORIENTADOR DA CÉLULA RÚBIO SAVIO B. DOS SANTOS EM 19 DE JUNHO DE 2007.

3) ORDEM DE SERVIÇO Nº 2007.25399

DESIGNA O AUDITOR FISCAL VERÔNICA GONDIM BERNARDO (Mat. 038.01713) PARA EXECUTAR AUDITORIA FISCAL RELATIVAMENTE AO PERÍODO DE 01/01/2003 A 31/12/2004 EXPEDIDA PELO ORIENTADOR DA CÉLULA EM 31 DE AGOSTO DE 2007.



A competência para designar a ação fiscal está disposta no Art. 821, § 5º do Decreto 24.569/97, in verbis:

Art. 821. Omissis

§ 5º **Consideram-se autoridades competentes para designarem servidor fazendário para promover ação fiscal**

I - O Secretário da Fazenda, um dos Coordenadores da Coordenadoria de Administração Tributária - CATRI, os Coordenadores da Coordenadoria Regional de Fortaleza - COREF e Coordenadoria Regional do Interior - COREI, e o Orientador da Célula de Execução e Administração Tributária - CEXAT e o Supervisor de Auditoria Fiscal.

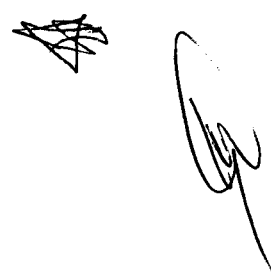
A Instrução Normativa 06/2005, por sua vez, disciplinou os procedimentos relativamente à ação fiscal, dispondo, inclusive, sobre o caso de reinício da ação fiscal, a saber:

Art. 1º O agente do Fisco terá os prazos a seguir indicados para a realização da ação fiscal, contados da ciência ao sujeito passivo:

§ 2º **Esgotado o prazo previsto no inciso II do art. 1º, sem que o sujeito passivo seja cientificado da conclusão dos trabalhos, a ação fiscal poderá ser reiniciada, mediante solicitação circunstanciada do agente fiscal, aprovada pelo Orientador da Célula de Execução, por designação de um dos coordenadores da Catri, podendo, neste caso, a autoridade designante incluir outro agente ou substituir o originariamente designado.**

Segundo a norma acima reproduzida, a competência para determinar o reinício da ação fiscal é exclusiva dos Coordenadores da CATRI, cabendo ao Orientador da Célula de Execução somente analisar e aprovar os motivos apresentados pelo agente fiscal relativamente à impossibilidade de encerramento dos trabalhos de fiscalização no prazo originalmente determinado.

Considerando que as preliminares argüidas são as mesmas manifestadas no Processo n. 1/3706/2007 relatado pelo Conselheiro Francisco José de Oliveira Silva, lanço mão de seu voto, nos termos abaixo expostos:

A handwritten signature in black ink is located at the bottom right of the page. To its left, there is a faint, rectangular stamp or mark, possibly a date or a reference number, which is partially obscured and difficult to read.

No presente caso, a ação fiscal foi reiniciada por ato do Orientador de Célula. Ressalta-se que referido servidor detém competência para determinar o início da ação fiscal, conforme determina o §5º do art. 821 do Decreto N° 24.569/97, contudo, não possui competência para determinar o seu reinício, uma vez que tal atribuição foi conferida apenas aos Coordenadores da CATRI pela Instrução Normativa acima referida.

Dessa forma, há que se declarar a nulidade da autuação, por restar caracterizada nos termos do Art. 32 da Lei n° 12.732/97, regulamentada pelo Decreto n° 25.468/99.

Com relação à nulidade do lançamento requerida pela parte sob o fundamento de ausência de motivação do ato administrativo, em decorrência da descrição contida no Auto de Infração não corresponder exatamente aos supostos débitos de ICMS lançados entendendo que não prospera tendo em vista que a acusação fiscal ampara-se em três planilhas elaboradas pelos agentes autores do lançamento, sobre as quais a parte não indicou, efetivamente, a existência de erro ou equívoco, tampouco demonstrou a existência de cerceamento ao direito de defesa, pelo contrário, defendeu-se da acusação que lhe fora imputada.

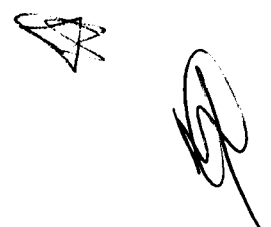
Isto posto, **VOTO** pelo conhecimento do recurso voluntário, dar-lhe provimento, para em grau de preliminar declarar a NULIDADE da autuação nos termos deste voto e em conformidade com manifestação verbal do Procurador do Estado.

É como voto.

DECISÃO

Vistos, discutidos e examinados os presentes autos, em que é recorrente **DISTRILAB CPMECIAL LTDA** e recorrido **CÉLULA DE JULGAMENTO DE 1ª INSTÂNCIA**.

A 2ª Câmara de Julgamento do Conselho de Recursos Tributários resolve, por unanimidade de votos, conhecer do Recurso Voluntário e, por maioria de votos, negar-lhe provimento para em grau de preliminar declarar a nulidade do feito fiscal por impedimento do agente atuante em razão da incompetência da autoridade designante da ação fiscal, sob o argumento de que a Ordem de Serviço que autorizou a continuidade da ação fiscal não foi aprovada pelo Orientador da Célula de Execução, nem houve a designação por algum dos Coordenadores da CATRI, ferindo o disposto no art. 1º, § 2º,



da Instrução Normativa 06/2005, nos termos do voto do Conselheiro Relator e de acordo com o Parecer da Consultoria Tributária, referendado pelo representante da Procuradoria Geral do Estado. Foi voto vencido o Conselheiro Manoel Marcelo Augusto Marques Neto que afastou a referida preliminar sob o entendimento de que as Ordens de Serviço relativas à ação fiscal em questão foram emitidas e assinadas por autoridades com plena competência legal, nos termos do art. 821 do Decreto nº 24.569/97. Ausente, justificadamente, o Conselheiro João Carlos Mineiro Moreira. Apesar de ter protocolizado na data de 29 de setembro do corrente ano documento requerendo a juntada do instrumento de procuração e dando-se por notificado e intimado da data desta sessão de julgamento para fins de sustentação oral do recurso, o representante legal da recorrente, Dr. Clóvis Ricardo C. da S. Mapurunga, não compareceu a esta sessão.

SALA DAS SESSÕES DA 2ª CÂMARA DE JULGAMENTO DO CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS, em Fortaleza, aos 08 de dezembro de 2011.


José Wilame Falcão de Souza
PRESIDENTE

Ubiratan Ferreira de Andrade
PROCURADOR DO ESTADO


Silvana Carvalho Lima PetelinKar
CONSELHEIRA RELATORA

João Carlos Mineiro Moreira
CONSELHEIRO


Manoel Marcelo Augusto Marques Neto
CONSELHEIRO


Samuel Aragão Silva
CONSELHEIRO


Alexandre Mendes de Sousa
CONSELHEIRO

Antônio Luiz do Nascimento Neto
CONSELHEIRO


Francisco Wellington Avila Pereira
CONSELHEIRO


Sebastião Almeida Araújo
CONSELHEIRO