



**ESTADO DO CEARÁ
SECRETARIA DA FAZENDA
CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS**

RESOLUÇÃO Nº: 57 /2006
2ª CÂMARA DE JULGAMENTO
SESSÃO DE 20/01/2006 - (9ª SESSÃO)
PROCESSO DE RECURSO Nº: 1/2976/2005 AI No. 2/200508710
RECORRENTE: EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELEGRÁFOS
RECORRIDO: CÉLULA DE JULGAMENTO DE 1ª INSTÂNCIA
CONSª RELATORA: ELIANE RESPLANDE FIGUEIREDO DE SÁ

EMENTA: ICMS - DOCUMENTO FISCAL INIDÔNEO. DECLARAÇÕES INEXATAS. COMPROVADA A INFRAÇÃO. Dispositivos infringidos: Arts.25, XIV, 34,II,131,III,829 todos do Decreto 24.569/97. Aplicação da penalidade inserta no Art.123, III, "a" da Lei 12.670/96 alterada pela Lei 13.418/03, por ser mais benéfica ao contribuinte. Recurso Voluntário conhecido. Negado Provimento. Confirmada a decisão condenatória prolatada em 1ª instância. Decisão por unanimidade de votos.

RELATÓRIO:

A peça fiscal submetida a nosso exame tem o seguinte relato: "Transporte de mercadoria acobertada por documentos fiscais inidôneos. Ao fiscalizarmos as mercadorias transportadas pela ECT/CE constatamos 04 volumes de SS 695.272.475/515/524/246 contendo suplementos dietéticos acobertados pela NF 502 a qual continha declarações inexatas quanto a quantidade e preços de mercadorias. Auto de Infração lavrado conforme Parecer 34/99 da PGE/CE e Norma de Execução 07/99 da SEFAZ/CE".

Após indicar os dispositivos legais infringidos o agente fiscal aponta como penalidade o Art.123, inciso III, alínea "a" da Lei 12.670/96, alterada pela Lei 13.418/03.

A empresa recorrente apresenta como Razões de Defesa, basicamente os seguintes argumentos:

- ✓ Que 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 inerente à própria União.
- ✓ Que o transporte de objetos de correspondência constitui Serviço Postal e como tal goza de imunidade nos termos do art.12 do Dec - Lei 509/69.
- ✓ Que o serviço postal, um serviço público próprio e direto de competência exclusiva da União, por não se confundir com um serviço de transporte não se encontra no campo da incidência do ICMS.
- ✓ Que a execução do serviço postal não cuida de mercadoria e sim de objetos postais.
- ✓ Que há que se considerar um equívoco o entendimento de que o serviço postal é um serviço de transporte e, como tal, caracteriza-se como fato gerador do ICMS. Que a ECT não é contribuinte pela ausência de fato gerador. Que o serviço postal é uma atividade específica da União.

A empresa TSR DISTRIBUIDORA LTDA, remetente das mercadorias, às fls.19/22, também ingressa com instrumento impugnatório.

Em primeira instância a julgadora monocrática decidiu-se pela PROCEDÊNCIA da acusação, fls.38/42 e refuta os argumentos de ambas as empresas e inclui a empresa TSR como responsável solidária pelo crédito tributário.

Às fls.46 a 51 a recorrente ingressa com Recurso Voluntário, nos mesmos termos do instrumento impugnatório.

Através de Parecer de Nº 782/2005 a Consultoria Tributária opina pelo conhecimento do Recurso Voluntário, negando-lhe provimento, a fim de que a decisão condenatória de primeira instância seja confirmada. Tudo referendado pela douta Procuradoria Geral do Estado.

Eis, o relatório.

VOTO:

A ação fiscal em tela teve como móvel a acusação de mercadorias acobertadas por documentos fiscais inidôneos, em decorrência de declarações inexatas quanto às quantidades e preços das mercadorias. Trata-se de suplementos dietéticos.

A recorrente (ECT), após o julgamento monocrático insurge-se categoricamente contra a decisão condenatória, trazendo como argumento maior que esta na execução do serviço Postal encontra-se fora do campo de incidência do ICMS e não pode ser taxada de contribuinte pela ausência do fato gerador. Que a base de toda a fundamentação da decisão recorrida é inaplicável *in casu* por encontrar óbice na própria Constituição Federal que limita o poder de tributar do Estado e regula o Serviço Postal, que a ECT é imune não tendo validade submeter-se ao poder de polícia estadual tampouco ao pagamento de quaisquer tributos, razão pela qual deve ser revista não apenas a exigência como de resto a própria legislação eventual e equivocadamente editada adequando-a aos ditames constitucionais que regem o serviço público postal e legislação especial aplicável.

Muito bem. Esses são, basicamente, os argumentos. Todavia, há de se esclarecer os seguintes aspectos:

Em primeiro lugar a Norma de Execução de Nº 07/99 aludida no corpo do Auto de Infração disciplina procedimentos acerca da fiscalização exercida pelo Posto Fiscal dos Correios nas dependências da Empresa Brasileira de Correios e Telégrafos - ECT.

Segundo, os argumentos da recorrente, aparentemente convincentes, não poderão prosperar. Assim, é que trazemos a baila por ser demais oportuno o Parecer de Nº34/99 da Procuradoria Geral do Estado - PGE, da lavra do Procurador - Matheus Viana Neto, que de forma proficiente e elucidativa, veio solucionar de vez a questão, onde transcreveremos *ipsis litteris* alguns trechos. Vejamos:

Ementa: "Qualquer serviço realizado pelos correios estando inserido no campo de incidência do ICMS fica sujeito a incidência do imposto estadual. A qualidade de *longa manus* da empresa pública não se lhe estende a imunidade recíproca indicada no art.150,VI,a e §§ 2º e 3º da Constituição Federal, ressalvado o

serviço postal *strictu sensu*. O serviço de transporte de mercadoria ou bens é situação necessária e suficiente para validar a ação fiscal sobre essas prestações. Tanto a condição de contribuinte quanto a qualidade de responsável tributário decorre de lei e da ocorrência do fato gerador da respectiva obrigação”.

(...) E Conclui:

- a) a competência impositiva dos Estados e do Distrito federal não pode ser limitada mediante interpretação restrita do art.150, VI, a, da Constituição Federal, pois inaplicável à espécie;
- b) O monopólio estatal sobre o serviço postal exercido pela Empresa Brasileira de Correios e Telégrafos não é elemento necessário e suficiente para fazer incidir genericamente a norma de imunidade recíproca prevista no art.150, VI, a da Constituição Federal;
- c) Ao realizar prestações de serviços de transporte interestadual e intermunicipal os Correios, na condição de contribuinte do ICMS, se sujeita aos ônus, inclusive tributários, aplicáveis aos empreendimentos provados semelhantes, exceto quanto aos serviços postal stricto;
- d) Constatada a realização do fato imponible, compete à autoridade fiscal exercer todas atribuições que lhe são típicas com vistas ao cumprimento do seu dever jurídico de constituição do crédito tributário;
- e) Aos Correios, além da qualidade de contribuinte do ICMS, eventualmente lhe poderá ser atribuída a responsabilidade pelo pagamento do fato imponible e não adimplindo pelo contribuinte, quando, na forma explicitada na lei, ocorra essa figura tributária.

Aos correios, portanto, é atribuída a condição de responsável pelo pagamento do ICMS facilmente constatada através dos arts.128/138 do CTN, art.5º da Lei Complementar 87/96 e art.16, II, “c” da Lei n.º 12.670/96.

Inquestionavelmente, as mercadorias, objeto da lide, não poderiam estar sem o devido documento fiscal, o que ocasiona, como de fato ocasionou infração à legislação estadual e a conseqüente atribuição da ECT como responsável tributário. Ressalte-se que, a TSR DISTRIBUIDORA LTDA não renovou os argumentos expostos no instrumento impugnatório. A mesma não ingressou com Recurso Voluntário.

Verifica-se que de fato, entre a Nota Fiscal de Nº000502 e o Certificado de Guarda de Mercadorias há diversidade entre as quantidades e os preços efetivamente praticados no mercado.

O certo é que, a Nota Fiscal deve guardar estrita compatibilidade com o efetivamente transportado. Não pode haver divergência de produtos, quantidades, marcas, preços. Esta é documento imprescindível para o acompanhamento das mercadorias, vez que, serve de instrumento de controle ao fisco estadual e possibilita ao mesmo o conhecimento das operações de circulação de mercadorias.

Destaque-se por oportuno que na hipótese de mercadoria desacompanhada de documento fiscal ou sendo este inidôneo, a base de cálculo do imposto será o valor desta no varejo ou, na sua falta, o valor a nível de atacado na respectiva praça, acrescido de 30% (trinta por cento), na inexistência de percentual de agregação específico para produtos sujeito ao regime de substituição tributária. (Art.25,XIV do Dec.24.569/97).

E no caso de fundada suspeita de que os documentos fiscais não refletem o valor real da operação ou da prestação, tais valores poderão ser arbitrados pela autoridade fiscal, sem prejuízo das penalidades cabíveis. (Art.34,II, RICMS).

À vista da racionalidade e solidez de tais argumentos, não há como acatar as razões da recorrente no sentido de modificar a decisão recorrida, dada a sua inconsistência à luz dos fatos e do direito.

Isto posto, **VOTO** no sentido de:

Que se conheça do Recurso Voluntário, negar-lhe provimento, a fim de que seja confirmada a decisão condenatória de 1ª Instância, já com a aplicação, por ser mais benéfica, ao contribuinte da penalidade inserta no art.123, III, "a" da Lei 13.418/03, ou seja, 30% (trinta por cento) do valor da operação.

DEMONSTRATIVO:

B.C:R\$ 16.940,00
PRINCIPAL: R\$ 2.879,80
MULTA: R\$ 5.082,00 (30%)
TOTAL: R\$ 7.961,80

É o voto.

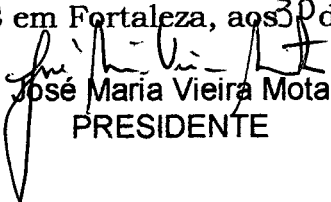
DECISÃO:

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos, em que é **RECORRENTE EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELEGRÁFOS E RECORRIDO CÉLULA DE JULGAMENTO DE 1ª INSTÂNCIA,**

RESOLVEM os membros da Segunda Câmara do Conselho de Recursos Tributários, por UNANIMIDADE de votos, conhecer do Recurso Voluntário, negar-lhe provimento para confirmar a decisão condenatória de 1ª Instância,

nos termos desse voto e de acordo com o parecer referendado pela douta Procuradoria Geral do Estado.

SALA DAS SESSÕES DA 2ª CÂMARA DE JULGAMENTO DO CONSELHO DE RECURSOS TRIBUTÁRIOS em Fortaleza, aos 30 de Janeiro de 2006.

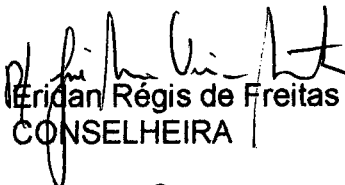

 José Maria Vieira Mota
 PRESIDENTE


 Eliane Resplande Figueiredo Sá
 CONSELHEIRA RELATORA

Vanessa Albuquerque Valente
 CONSELHEIRA



 Dulcimeire Pereira Gomes
 CONSELHEIRA


 Rodolfo Licurgo Tertulino de Oliveira
 CONSELHEIRO


 Ericlan Régis de Freitas
 CONSELHEIRA


 Marcelo Reis de Andrade Santos Filho
 CONSELHEIRO


 Regineusa de Aguiar Miranda
 CONSELHEIRA


 Ildebrando Holanda Junior
 CONSELHEIRO

Ubiratan Ferreira de Andrade
 PROCURADOR DO ESTADO