



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Conselho de Recursos Tributários - 4ª Câmara de Julgamento

RESOLUÇÃO Nº: 160 /2017

35ª SESSÃO ORDINÁRIA EM: 22/08/2017

PROCESSO DE RECURSO Nº 1/2695/2016

AUTO DE INFRAÇÃO Nº 2/201614274

RECORRENTE: EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELÉGRAFOS

CNPJ: 34.028.316/2347-91

RECORRIDO: CÉLULA DE JULGAMENTO DE 1ª INSTÂNCIA

RELATOR: CONS. RODRIGO PORTELA OLIVEIRA

EMENTA: ICMS - TRANSPORTE DE MERCADORIA DESACOMPANHADA DE DOCUMENTO FISCAL. EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELÉGRAFOS - EBCT. RESPONSABILIDADE TRIBUTÁRIA.

1. O artigo 140 do RICMS/CE veda de forma expressa que o transportador aceite despacho ou efetue o transporte de mercadoria ou bem que não esteja acompanhado dos documentos fiscais próprios.
2. Impossibilidade do julgador afastar a aplicação de norma sob o fundamento de inconstitucionalidade, a teor do art. 48, §2º da Lei nº. 15.614/2014, no que se relaciona a ofensa ao princípio da vedação ao confisco em relação a multa aplicada.
3. A Imunidade tributária a que se subsume a EBCT se refere tão somente ao serviço de transporte "strictu sensu" realizado pela mesma, não alcançado o fato de quando aceita realizar o transporte de mercadoria desacompanhada da respectiva nota fiscal (súmula n.º 07 do CONAT).
4. Recurso Voluntário parcialmente conhecido e não provido, por unanimidade de votos. Decisão de acordo com o entendimento do representante da Procuradoria Geral do Estado.

PALAVRAS-CHAVE: ICMS – RESPONSABILIDADE – TRANSPORTE – AUSÊNCIA DE NOTA FISCAL – NATUREZA CONFISCATÓRIA DA MULTA

01 – RELATÓRIO

Trata-se de auto de infração lavrado sob o fundamento de que **EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELÉGRAFOS – EBCT** transportou as mercadorias relacionadas no Certificado de Guarda de Mercadoria nº 20163961 sem a devida documentação fiscal.

*"TRANSPORTAR MERCADORIA SEM DOCUMENTO FISCAL
EM FISCALIZAÇÃO NO SETOR DE CARGA DA EBCT SOB Nº PI.249-
429.095BR, CONSTATAMOS O VOLUME CONTENDO DOIS AROS DE*



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Conselho de Recursos Tributários - 4ª Câmara de Julgamento

MAGNÉSIO/LIGA LEVE P/ MOTO VR. TOTAL R\$ 670,00; CONF. O CGM-20163961 ANEXO. PARECER PGE-34/99 E NORMA DE EXECUÇÃO 07/99 DA SEFAZ-CEARÁ."

Apontado como infringido o Art. 140 do Dec. 24.569/97, com imposição da penalidade preceituada no Art. 123, III, "a" da Lei nº 12.670/96, alterado pela Lei nº 13.418/03.

Demonstrativo do Crédito (R\$)

Base de Cálculo	670,00
ICMS	113,90
Multa	201,00
TOTAL	314,90

Intimada do Auto de Infração, a Autuada apresenta impugnação, onde alega que se trata de empresa que pratica serviço postal, não exercendo qualquer atividade de transportadora, que estaria fora do campo de incidência do ICMS por se tratar de serviço público próprio e de direito e competência exclusiva da União, e que sua atividade possui imunidade tributária por força do art. n.º 150, inciso VI, letra "a" da Constituição Federal.

O lançamento tributário foi julgado procedente em 1ª Instância Administrativa, uma vez que o Julgado Singular entendeu configurada a infração aos art. n.º 140 e n.º 829 do RICMS, devido a mercadoria se encontrar em situação irregular.

Intimada da decisão, a EBCT interpôs recurso voluntário onde alega que se trata de empresa que pratica serviço postal, não exercendo qualquer atividade de transportadora, e que estaria fora do campo de incidência do ICMS por se tratar de serviço público próprio e de direito e competência exclusiva da União. Por fim, que seja afastada a multa por possuir natureza confiscatória e a IMPROCEDÊNCIA do auto de infração aplicado.

A Consultoria Tributária, através do parecer de n.º 108/2017, manifestou-se pelo conhecimento do recurso ordinário, negando-lhe provimento, a fim de confirmar a decisão condenatória de 1ª instância.

Encaminhado os autos a douta Procuradoria Geral do Estado, esta adotou o parecer da assessoria tributária, conforme fls. 35 do processo.

É o relatório.



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Conselho de Recursos Tributários - 4ª Câmara de Julgamento

02 - VOTO DO RELATOR

De acordo com o relato acima, trata-se de Auto de Infração, onde a Empresa Brasileira de Correios e Telégrafos foi autuada por transportar mercadoria desacompanhada de documento fiscal, na condição de responsável tributário – Art. 16, II, c da Lei nº 12.570/96.

Em seu recurso, a Autuada se deteve somente a argumentar que se trata de empresa que pratica serviço postal, não exercendo qualquer atividade de transportadora, e que estaria fora do campo de incidência do ICMS por se tratar de serviço público próprio e de direito e competência exclusiva da União. Bem como, a multa aplicada tem natureza confiscatória.

Quanto ao argumento relativo ao caráter confiscatório da multa, importa destacar que a este Órgão Julgador não compete a apreciação de inconstitucionalidade de normas que não tenham sido assim declaradas pelo STF em Ação Direta de Inconstitucionalidade, Ação Direta de Constitucionalidade e Súmula Vinculante, na forma do art. 48, §2º da Lei nº. 15.614/2014, que rege o processo administrativo tributário, in verbis:

“Art. 48. Omissis.

[...]

§ 2º Não se inclui na competência da autoridade julgadora afastar a aplicação de norma sob o fundamento de inconstitucionalidade, ressalvada a hipótese em que tenha sido declarada inconstitucional pelo Supremo Tribunal Federal – STF, observado:

I – em Ação Direta de Inconstitucionalidade ou Declaratória de Constitucionalidade, após a publicação da decisão;

II – em Ação Direta de Inconstitucionalidade, por via incidental, após a publicação da resolução que suspender a execução do ato, pelo Senado Federal;

III – em Súmula Vinculante aprovada pelo Supremo Tribunal Federal, nos termos do art.103-A da Constituição Federal”.

Além disso, conforme muito bem demonstrado através do Parecer nº 34/99 da Procuradoria Geral do Estado, a imunidade da Recorrente aplica-se tão somente ao serviço postal *“strictu sensu”*, não abrangendo, portanto, a situação que ensejou o lançamento tributário em análise, tendo em vista que este se refere ao transporte de mercadoria sem documento fiscal próprio.



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Conselho de Recursos Tributários - 4ª Câmara de Julgamento

Inicialmente, verifica-se no Recurso Voluntário apresentado pelo Autuado, que pugna para o reconhecimento de nulidade em razão do procedimento instaurado, para declarar a imunidade do ECT.

Com efeito, o artigo 140 do Decreto nº 24.569/97 – RICMS/CE estabelece de forma expressa que o transportador não poderá aceitar transportar mercadoria ou bem desacompanhada da respectiva documentação fiscal própria, senão vejamos:

“Art. 140. O transportador não poderá aceitar despacho ou efetuar o transporte de mercadoria ou bem que não estejam acompanhadas dos documentos fiscais próprios.”

No mesmo sentido, o artigo 21 do Decreto nº 24.569/97 – RICMS/CE atribui àquele que realiza o transporte da mercadoria ou bem, a responsabilidade pelo pagamento do ICMS nos seguintes termos:

“Art. 21. São responsáveis pelo pagamento do ICMS:

(...)

II – o transportador, em relação à mercadoria:

(...)

c) que aceitar para despacho ou transportar sem documento fiscal, ou sendo este inidôneo;” (grifo nosso)

Ressalta-se, ainda, a inteligência da súmula n.º 07 deste Colendo Contencioso Administrativo Tributário:

“A imunidade que goza a Empresa Brasileira de Correios e Telégrafos protege apenas o serviço postal strictu sensu e não alcança o transporte de mercadorias, e quando desacompanhadas de documentação fiscal ou sendo esta inidônea, importa em fato gerador de obrigação tributária que a reveste da condição de responsável tributário.”

Desta forma, restou comprovada a irregularidade e responsabilidade apontada no auto de infração, ressaltando tratar-se de uma empresa pública, na qual, explora atividades de natureza econômica e concorre com empresas privadas, desta forma, M que concerne ao transporte de mercadoria desacompanhada de nota fiscal, entendemos que deve responder pelo pagamento do imposto.

Nesse contexto, não há como prevalecer os argumentos contidos no Recurso Voluntário em questão, na medida em que a legislação tributária aplicável ao caso



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Conselho de Recursos Tributários - 4ª Câmara de Julgamento

em tela estabelece de forma clara o tratamento fiscal que deve ser oferecido àqueles que realizam o transporte de mercadorias desacompanhadas do documento fiscal próprio, não sendo, dessa forma, a imunidade alegada pela Recorrente capaz de desconstituir o lançamento tributário em comento, tendo em vista que este se encontra devidamente fundamentado no artigo 140 do RICMS/CE.

Diante do acima exposto, entendo que não merece qualquer reparo a decisão monocrática, motivo pelo qual VOTO para que se conheça parcialmente do Recurso Voluntário interposto, e, no mérito, NEGADO PROVIMENTO, e seja mantida a decisão condenatória proferida pela 1ª Instância Administrativa, de acordo com o Parecer da Consultoria Tributária, adotado pelo representante da Procuradoria Geral do Estado. Sendo incompetente esta câmara de julgamento para apreciar matéria de inconstitucionalidade de norma.

É como VOTO.

Demonstrativo do Crédito (R\$)

Base de Cálculo	670,00
ICMS	113,90
Multa	201,00
TOTAL	314,90

03 - DECISÃO

Vistos, discutidos e examinados os presentes autos, em que é recorrente a **EMPRESA BRASILEIRA DE CORREIOS E TELÉGRAFOS – EBCT** e recorrida a Célula de Julgamento da 1ª Instância:

Decisão: “Resolvem os membros da 4ª Câmara de Julgamento do Conselho de Recursos Tributários, por unanimidade de votos, conhecer parcialmente do recurso ordinário e, após afastar a preliminar de nulidade suscitada pela parte. No mérito, resolvem, também por unanimidade de votos, negar-lhe provimento, para confirmar a decisão **CONDENATÓRIA** exarada em 1ª Instância. O Recurso não foi conhecido no tocante à alegação de que a multa aplicada fere a CF/88 por ter caráter confiscatório, entendendo-se que não compete a este órgão de julgamento administrativo afastar a aplicação de norma a pretexto de inconstitucionalidade, conforme dispõe o art. 48, §2º, da Lei nº 15.614/2014.”



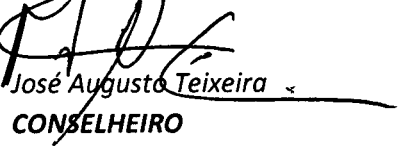
SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Conselho de Recursos Tributários - 4ª Câmara de Julgamento

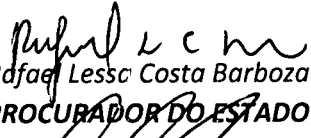
SALA DAS SESSÕES, em Fortaleza, aos 22 de 09 de 2017


Abílio Francisco de Lima
PRESIDENTE

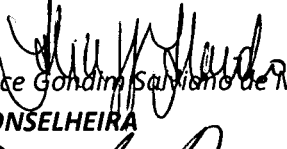

José Wilame Falcão de Souza
CONSELHEIRO


Lúcio Frayvo Alves
CONSELHEIRO


José Augusto Teixeira
CONSELHEIRO


Rafael Lessa Costa Barboza
PROCURADOR DO ESTADO


Rodrigo Portela Oliveira
CONSELHEIRO


Alice Gondim Salviano de Macedo
CONSELHEIRA


Diogo Morais Almeida Vilar
CONSELHEIRO