



ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
CÉLULA DE JULGAMENTO DE 1ª INSTÂNCIA

AUTUADO: C J DE SOUSA CONSTRUÇÕES EPP
ENDEREÇO: RUA VICENTE ROSA, 00844, LAGOINHA, QUIXERÉ, CEARÁ
CGF: 06.184.308-3 CNPJ: 07.511.378/0001-07
AUTO DE INFRAÇÃO Nº: 201505020-8
PROCESSO Nº: 1/1221/2015

EMENTA: ICMS – FALTA DE RECOLHIMENTO.SUBSTITUIÇÃO TRIBUTÁRIA POR ENTRADA. Ausência do recolhimento do imposto. Houve a eclosão do fato gerador. Realizaram-se, assim, as hipóteses que fizeram nascer o dever da empresa impugnante de pagar o imposto. Ação fiscal **PROCEDENTE.** Decisão fundamentada nos art.73, 74 ,874,877, todos do Decreto 24.569/97. Penalidade prevista no art. 123, inciso I, alínea “d” da Lei nº 12.670/96.Súmula 6 do CRT. **JULGAMENTO À REVELIA.**

JULGAMENTO Nº: 1878/15

RELATÓRIO

A peça fiscal submetida a nosso exame tem o seguinte relato: "Falta de recolhimento na forma e prazo regulamentar quando as operações e as prestações e o imposto a recolher estiverem regularmente escriturados. O contribuinte deixou de recolher ICMS SUBSTITUIÇÃO POR ENTRADAS no valor de R\$19.716,73 referente estoque de mercadorias existentes no estabelecimento em 31/12/2013 no valor de R\$224.692,10 informado no aplicativo DIFEF apurado na forma disposta no art.9º do Decreto 31.270 de 01/08/2013".

Após indicar os dispositivos legais infringidos o agente fiscal aponta como penalidade o Art.123, I, "d", da Lei 12.670/96, alterado pela Lei 13.418/03.

O Auto de Infração foi lavrado em 24/4/2015 na Célula de Exec. da Admin. Tributaria Russas - Núcleo de Atendimento e Monitoramento Russas.

O crédito tributário foi constituído por:

Base de Cálculo	R\$224.692,10
ICMS	R\$19.716,73
MULTA	R\$ 9.858,36
TOTAL	R\$29.575,09

O processo vem instruído com os atos formais de praxe.

Exaurido o prazo legal e na inócorência de qualquer manifestação por parte da empresa autuada lavrou-se o competente Termo de Revelia.

Eis, em síntese, o relatório.



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Célula de Julgamento de 1ª Instância

PROC. Nº1/1221/2015
JULGAMENTO Nº

1878/15

FUNDAMENTAÇÃO

Na autuação inicial o Fisco diz que a acusação fiscal praticada pela empresa fiscalizada fora a Falta de recolhimento na forma e prazo regulamentar quando as operações e as prestações e o imposto a recolher estiverem regularmente escriturados, Contribuinte deixou de recolher ICMS SUBSTITUIÇÃO POR ENTRADAS no valor de R\$19.716,73 referente estoque de mercadorias existentes no estabelecimento em 31/12/2013 no valor de R\$224.692,10 informado no aplicativo DIEF apurado na forma disposta no art.9º do Decreto 31.270 de 01/08/2013.

A autuação fora decorrente da verificação e análise nos documentos fiscais da empresa.

O auditor fiscal informou que o contribuinte declarou o estoque de mercadorias existentes no estabelecimento em 31/12/2013 motivo Alteração de Sistemática de Tributação no valor de R\$224.692,10 arrolado de acordo com o disposto no artigo 9º do Decreto nº31.270/2013 e solicitou por três vezes o parcelamento do ICMS Substituição Entrada Interna apurado no valor de R\$19.716,73 **não efetuando nenhum pagamento** conforme consulta no Sistema de Parcelamento Fiscal – COFAP e RECEITA.

Ressalte-se que os documentos embasadores do lançamento estão elencados nos autos.

OBRIGAÇÃO TRIBUTÁRIA/FATO GERADOR

É de bom alvitre lembrarmos que quando da ocorrência de um fato previsto em lei surge o fato gerador que consoante art.114 do CTN, " é a situação definida em lei como necessária e suficiente à sua ocorrência".

E que caracterizada a hipótese de incidência pela ocorrência do fato gerador surge a Obrigação Tributária que consiste no vínculo jurídico por força do qual o indivíduo sujeita-se a ter contra ele feito um lançamento tributário.

"A Obrigação Tributária, vale dizer, o poder jurídico de criar o crédito tributário, não é afetada por qualquer circunstância capaz de modificar o crédito tributário, sua extensão, seus efeitos, ou as garantias e privilégios a ele atribuídos, ou excluir sua exigibilidade". (Art.140 CTN)

LANÇAMENTO

No tocante ao lançamento a visão de ZELMO DENARI, em seu livro Curso de Direito Tributário, p.157, " O lançamento tem como função principal a de apurar, para a administração todos os elementos constitutivos da Obrigação Tributária".

Sob a ótica do ilustre tributarista HUGO DE BRITO MACHADO o lançamento é

"O procedimento administrativo tendente a verificar a ocorrência do fato gerador da obrigação correspondente, identificar o seu sujeito passivo, determinar o montante do crédito tributário, aplicando se for o caso a penalidade cabível.Tomando conhecimento do fator gerador da obrigação tributária principal, ou do descumprimento de uma obrigação tributária acessória, a autoridade administrativa tem o dever indeclinável de proceder ao lançamento tributário".(GN)

DA PROVA

Jônatas Milhomens diz que: "a prova tem por finalidade demonstrar a verdade ou não-verdade de uma afirmação".

Moacyr Amaral Santos definiu prova como "a soma dos fatos produtores da convicção, apurados no processo".



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Célula de Julgamento de 1ª Instância

PROC. Nº1/1221/2015

JULGAMENTO Nº 1878/15

Martinho Mauricio Gomes de Ornelas ensina que "a função primordial da prova pericial é a de transformar os fatos relativos à lide, de natureza técnica ou científica, em verdade formal, em certeza jurídica.

O certo é que, as provas foram devidamente produzidas pela autoridade fiscal. A empresa nada contraproduziu.

No Direito não é admitida à alegação de desconhecimento, falta de vontade, não intenção. Na legislação tributária estadual a responsabilidade por infrações independe da intenção do agente ou do responsável e da efetividade, natureza e extensão dos efeitos do ato. Consiste a infração em toda ação ou omissão, voluntária ou não, praticada por qualquer pessoa, que resulte em inobservância de norma estabelecida pela legislação pertinente ao ICMS.

Logo, não há como deixar de imputar a autuada o ilícito tributário, vez que, as normas de Direito Tributário orientam-se sempre no sentido de atingir as determinações das relações que disciplinam.

Assim, é relevante, evidenciar que: **"Salvo disposição expressa em contrário, a responsabilidade por infrações à legislação tributária independe da intenção do agente ou do responsável e da efetividade, natureza e extensão dos efeitos do ato".** (Art.877 RICMS)

Cabe citar a Súmula 6 do CRT publicada no Diário Oficial do Estado em 1/9/2014 abaixo transcrita:

SÚMULA 6

Caracteriza, também, ATRASO DE RECOLHIMENTO, o não pagamento do ICMS apurado na sistemática de antecipação e substituição tributária pelas entradas, quando as informações constarem nos sistemas corporativos de dados da Secretaria da Fazenda, aplicando-se o Art. 123, I, "d" da Lei nº 12.670/96.

João Marcos Maia
Secretario da Fazenda

De forma clara, o Regulamento do ICMS prescreve:

"Art.123 ...

I- ...

d) falta de recolhimento, no todo ou em parte, na forma e nos prazos regulamentares, quando as operações, as prestações e o imposto a recolher estiverem regularmente escriturados: multa equivalente a 50% (cinquenta por cento) do imposto devido". (GN).

DA REVELIA

A empresa nada trouxe aos autos, ficou-se inerte. Não há neste processo qualquer manifestação da empresa que possa contradizer a acusação fiscal. O julgamento está sendo realizado à revelia.

Abstendo-se de demonstrar a verdade através da não apresentação dos elementos probatórios, em primeira instância, uma só vertente é analisada. Neste caso, a inação da empresa a si própria irá prejudicar. **"Ninguém está obrigado a produzir provas, porém, não o fazendo arcará com as conseqüências".**

Destaque-se que, a revelia é a situação em que se encontra à parte que, citada, não comparece em juízo para se defender. Comumente as empresas não ingressam com instrumento impugnatório em 1ª Instância e após o resultado do julgamento monocrático interpõem o recurso. Tal procedimento, ao contrário do que entendem ou pretendem alguns patronos das empresas, obstaculariza o julgamento e ainda suprime uma etapa, vez que, o contribuinte poderia exercer seu direito pleno de defesa, tanto em primeira como em segunda instância. Mas, obviamente, que é uma prerrogativa sua.



SECRETARIA DA FAZENDA DO ESTADO DO CEARÁ
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO TRIBUTÁRIO
Célula de Julgamento de 1ª Instância

PROC. Nº1/1221/2015

JULGAMENTO Nº

1878/15

"Em verdade, a ausência de defesa não significa renúncia ao direito de defesa. Além do mais, o juiz da ação tem o dever de ofício de analisar os fatos e julgar de conformidade com a lei, ajustada ao caso concreto. E isso em todos os casos e não somente naqueles em que não haja revelia". GIANESINI, 1977, p. 44/45 apud OLIVEIRA, op.cit., p.53).

No Processo Administrativo Tributário o lançamento constante do auto de infração, no caso do contribuinte ser revel, é analisado em seu aspecto formal e material, a fim de evitar vícios e ilegalidades.

Deste modo, diante da ausência de provas incontroversas que deveriam ter sido apresentadas pela empresa, contrariamente ao do agente fiscal, é patente a confirmação do ilícito fiscal.

DECISÃO

Diante do exposto julgo **PROCEDENTE** o lançamento tributário, intimando a empresa autuada a recolher aos cofres do Estado, no prazo de **30 (trinta) dias**, a contar da ciência desta decisão, a importância de **R\$29.575,09 (vinte e nove mil, quinhentos e setenta e cinco reais e nove centavos)**, ou querendo, interpor recurso, em igual prazo, ao Conselho de Recursos Tributários.

Base de Cálculo	R\$224.692,10
ICMS	R\$19.716,73
MULTA	R\$ 9.858,36
TOTAL	R\$29.575,09

Fortaleza, aos 18 de agosto de 2015.


Eliane Resplande

Julgadora Administrativo - Tributária