

A. I. Nº - 295902.0303/04-0
AUTUADO - OSVALDO DE OLIVEIRA MOTA
AUTUANTE - JACI LAGE DA SILVA
ORIGEM - INFAZ TEIXEIRA DE FREITAS
INTERNET - 15.10.04

2ª JUNTA DE JULGAMENTO FISCAL

ACÓRDÃO JJF Nº 0383-02/04

EMENTA: ICMS. ANTECIPAÇÃO TRIBUTÁRIA. AQUISIÇÕES INTERESTADUAIS DE MERCADORIAS ENQUADRADAS NO REGIME DE SUBSTITUIÇÃO TRIBUTÁRIA. MEDICAMENTOS. FALTA DE RETENÇÃO E RETENÇÃO A MENOS. Reduzido o débito por erro na sua apuração. Auto de Infração **PROCEDENTE EM PARTE**. Decisão unânime.

RELATÓRIO

O Auto de Infração, em lide, foi lavrado em 29/03/2004, para exigência de ICMS no valor de R\$6.073,71, em decorrência dos fatos:

1. Recolhimento a menos do ICMS por antecipação, no valor de R\$4.014,39, na qualidade de sujeito passivo por substituição, na condição de farmácia, drogaria ou casa de produto natural, referente às aquisições de mercadorias provenientes de outras Unidades da Federação, correspondente ao período de fevereiro de 1999 a junho de 2003, conforme notas fiscais relacionadas às fls. 12 a 20.
2. Falta de recolhimento do ICMS por antecipação, na qualidade de sujeito passivo por substituição, no valor de R\$2.059,32, na condição de farmácia, drogaria ou casa de produto natural, referente às aquisições de mercadorias provenientes de outras Unidades da Federação, correspondente ao período de janeiro de 1999 a maio de 2003, conforme notas fiscais relacionadas às fls. 21 a 23.

Foram dados como infringidos os artigos 353, parágrafo 2º, 125, I, “b”, combinado com o artigo 61, V, e § 2º do RICMS aprovado pelo Decreto nº 6.284/97, com aplicação da multa prevista no artigo 42, II, “d”, da Lei nº 7.014/96.

O sujeito passivo em sua defesa à fl. 383, refuta integralmente o Auto de Infração, fundamentado no argumento de que as diferenças apuradas são decorrentes do fato da autuante não ter considerado os valores correspondentes aos créditos fiscais destacados nas notas fiscais de entradas. Como elementos de provas, foram acostadas à peça defensiva cópias de diversos DAE's correspondentes a recolhimentos do ICMS por antecipação e cópias dos demonstrativos que serviram de base à autuação, conforme documentos às fls. 387 a 446. Ao final, requer a improcedência do Auto de Infração.

Na informação fiscal à fl. 449, a autuante declara que tendo efetuado a revisão dos cálculos que embasaram a autuação da infração 01, constatou que procede a alegação do autuado no sentido de que realmente não havia sido considerado o crédito da cada nota fiscal. Ressalta que o período em que o contribuinte estava enquadrado no regime do SIMBAHIA não influencia nos valores das infrações. Diz que os DAE's apresentados na defesa já haviam sido considerados na apuração da exigência fiscal. Apresentou novo demonstrativo à fl. 449, reduzindo o valor do débito da infração 01 para o valor de R\$ 1.376,26, e mantendo inalterada a exigência fiscal relativa a infração 02.

Cientificado o autuado quanto ao novo valor do débito apresentado na informação fiscal, conforme Comunicação e AR dos Correios às fls. 454 a 455, este não se manifestou no prazo estipulado.

VOTO

Conforme consta na descrição dos fatos, o motivo determinante para a lavratura do Auto de Infração de que cuida a lide, decorre da falta de recolhimento e do recolhimento a menos, na qualidade de sujeito passivo por substituição, na condição de farmácia, drogaria ou casa de produto natural, referente às aquisições de mercadorias provenientes de outras Unidades da Federação, correspondente ao período de fevereiro de 1999 a junho de 2003, conforme notas fiscais relacionadas às fls. 12 a 23.

Analizando os termos da informação fiscal, observo que a autuante acatou as alegações defensivas, porém ao elaborar o demonstrativo à fl. 450, relativo à infração 01, deixou de incluir, sem qualquer justificativa, os meses de 01/2003; 02/2003, 04/2003 e 05/2003, que faziam parte do demonstrativo de débito inicial, e calculou erroneamente o débito referente ao mês de 10/1999, conforme quadro abaixo, resultando no débito no total de R\$1.592,58.

PERÍODO	TOTAL NFS	BC-ST	ICMS DEV.	C.FISCAL	ICMS A REC.	ICMS REC.	DIF ^a A REC.
Ago/99	260,92	313,10	53,23	18,26	34,97	26,37	8,60
Set/99	352,37	422,84	71,88	24,67	47,21	-	47,21
Out/99	903,17	1.101,53	187,26	63,22	124,04	-	124,04
Nov/99	385,79	462,95	78,70	27,01	51,69	-	51,69
Dez/99	802,02	962,42	163,61	73,94	89,67	-	89,67
Jan/00	1.090,69	1.308,83	222,50	76,34	146,16	-	146,16
Fev/00	549,52	659,42	112,10	38,47	73,63	-	73,63
Mar/00	158,28	189,94	32,29	11,08	21,21	-	21,21
Mai/00	1.122,17	1.341,07	227,98	89,63	138,35	99,12	39,23
Jul/00	254,00	304,80	51,82	17,78	34,04	-	34,04
Ago/00	1.054,68	1.265,62	215,15	73,83	141,32	-	141,32
Set/00	493,43	592,12	100,66	34,53	66,13	-	66,13
Out/00	1.318,19	1.581,83	268,91	113,72	155,19	95,29	59,90
Nov/00	1.228,19	1.476,56	251,02	85,97	165,05	91,36	73,69
Out/01	623,61	748,33	127,22	43,66	83,56	-	83,56
Jan/02	860,73	1.034,08	175,79	60,25	115,54	92,80	22,74
Mar/02	1.029,94	1.144,17	194,51	73,98	120,53	117,65	2,88
Jun/02	979,35	1.175,22	199,79	68,56	131,23	28,43	102,80
Jul/02	1.035,86	1.243,03	211,32	72,51	138,81	-	138,81
Ago/02	810,17	972,20	165,27	70,69	94,58	66,09	28,49
Jan/03	1.275,10	1.530,12	382,53	89,26	293,27	198,10	95,17
Fev/03	998,45	1.198,14	299,54	63,50	236,04	182,36	53,68
Abr/03	594,20	713,04	178,26	41,59	136,67	90,54	46,13
Mai/03	1.853,33	2.224,00	459,55	132,81	326,74	284,94	41,80
TOTAL DO DÉBITO							1.592,58

Quanto a infração 02, também houve equívoco da autuante, pois nos demonstrativos às fls. 21 a 23, embora conste os valores relativos aos créditos fiscais destacados nas notas fiscais, tais valores não foram deduzidos para fins de antecipação tributária.

Refazendo-se o mencionado demonstrativo com a dedução dos créditos fiscais, resulta no quadro abaixo, com a redução do débito para a cifra de R\$1.034,62:

PERÍODO	TOTAL NFS	BC-ST	ICMS DEV.	C.FISCAL	ICMS A REC.
Jan/99	85,04	102,05	17,35	14,46	2,89
Mar/99	126,93	152,32	25,89	9,09	16,80
Abr/99	1.108,99	1.330,79	226,23	80,99	145,24
Mai/99	78,39	94,07	15,99	5,49	10,50
Jul/99	24,73	29,68	5,04	3,84	1,20
Ago/99	24,90	29,88	5,08	4,23	0,85
Set/99	9,92	11,90	2,02	1,19	0,83
Nov/99	1.502,81	1.857,22	315,73	105,20	210,53
Dez/99	202,07	242,48	41,22	14,14	27,08
Fev/00	249,00	298,80	50,80	17,43	33,37
Mar/00	5,10	6,12	1,04	0,87	0,17
Abr/00	18,00	30,60	5,20	3,24	1,96
Mai/00	247,11	296,53	50,41	22,54	27,87
Ago/00	46,65	55,98	9,52	3,27	6,25
Set/00	209,06	250,87	42,65	32,78	9,87
Nov/00	345,87	415,04	70,56	24,21	46,35
Mai/01	298,30	357,96	60,85	20,88	39,97
Jun/01	36,92	44,30	7,53	6,28	1,25
Jul/01	2,64	3,17	0,54	0,45	0,09
Set/01	68,58	82,30	13,99	11,66	2,33
Out/01	396,72	495,90	84,30	27,77	56,53
Dez/01	1.248,98	1.546,77	262,95	87,42	175,53
Fev/02	47,52	57,02	9,69	8,08	1,61
Mar/02	301,42	361,70	61,49	21,10	40,39
Abr/02	248,60	298,32	50,71	42,27	8,44
Mai/02	229,26	286,58	48,72	16,05	32,67
Jul/02	401,04	481,25	81,81	68,18	13,63
Out/02	674,75	809,70	137,65	114,70	22,95
Nov/02	13,66	15,71	2,67	2,32	0,35
Dez/02	433,54	520,25	88,44	73,70	14,74
Fev/03	776,40	931,68	158,39	93,49	64,90
Mai/03	514,02	616,82	104,86	87,38	17,48
TOTAIS		12.113,76	2.059,34	1.024,70	1.034,62

Ante o exposto, voto pela PROCEDÊNCIA PARCIAL do Auto de Infração no valor de R\$2.627,20, conforme demonstrativo de débito abaixo.

DEMONSTRATIVO DO DÉBITO

Data Ocor.	Data Vencto.	B. de Cálculo	Aliq.(%)	Multa (%)	Vr.do Débito	Item
31/08/99	09/09/99	50,59	17	60	8,60	1
30/09/99	09/10/99	277,71	17	60	47,21	1
30/10/99	09/11/99	729,65	17	60	124,04	1
31/12/99	09/01/00	304,06	17	60	51,69	1
31/01/00	09/02/00	527,47	17	60	89,67	1
29/02/00	09/03/00	859,76	17	60	146,16	1

31/03/00	09/04/00	433,12	17	60	73,63	1
30/04/00	09/05/00	124,76	17	60	21,21	1
31/05/00	09/06/00	230,76	17	60	39,23	1
31/07/00	09/08/00	200,24	17	60	34,04	1
31/08/00	09/09/00	831,29	17	60	141,32	1
30/09/00	09/10/00	389,00	17	60	66,13	1
31/10/00	09/11/00	352,35	17	60	59,90	1
30/11/00	09/12/00	433,47	17	60	73,69	1
31/10/01	09/11/01	491,53	17	60	83,56	1
31/01/02	09/02/02	133,76	17	60	22,74	1
31/03/02	09/04/02	16,94	17	60	2,88	1
30/06/02	09/07/02	604,71	17	60	102,80	1
31/07/02	09/08/02	816,53	17	60	138,81	1
31/08/02	09/09/02	167,59	17	60	28,49	1
31/01/03	09/02/03	559,82	17	60	95,17	1
28/02/03	09/03/03	315,76	17	60	53,68	1
30/04/03	09/05/03	271,35	17	60	46,13	1
31/05/03	09/06/03	245,88	17	60	41,80	1
31/01/99	09/02/99	17,00	17	60	2,89	2
31/03/99	09/04/99	98,82	17	60	16,80	2
30/04/99	09/05/99	854,35	17	60	145,24	2
31/05/99	09/06/99	61,76	17	60	10,50	2
31/07/99	09/08/99	7,06	17	60	1,20	2
31/08/99	09/09/99	5,00	17	60	0,85	2
30/09/99	09/10/99	4,88	17	60	0,83	2
30/11/99	09/12/99	1.238,41	17	60	210,53	2
31/12/99	09/01/00	159,29	17	60	27,08	2
29/02/00	09/03/00	196,29	17	60	33,37	2
31/03/00	09/04/00	1,00	17	60	0,17	2
30/04/00	09/05/00	11,53	17	60	1,96	2
31/05/00	09/06/00	163,94	17	60	27,87	2
31/08/00	09/09/00	36,76	17	60	6,25	2
30/09/00	09/10/00	58,06	17	60	9,87	2
30/11/00	09/12/00	272,65	17	60	46,35	2
31/05/01	09/06/01	235,12	17	60	39,97	2
30/06/01	09/07/01	7,35	17	60	1,25	2
31/07/01	09/08/01	0,53	17	60	0,09	2
30/09/01	09/10/01	13,71	17	60	2,33	2
31/10/01	09/11/01	332,53	17	60	56,53	2
31/12/01	09/01/01	1.032,53	17	60	175,53	2
28/02/02	09/03/02	9,47	17	60	1,61	2
31/03/02	09/04/02	237,59	17	60	40,39	2
30/04/02	09/05/02	49,65	17	60	8,44	2
31/05/02	09/06/02	192,18	17	60	32,67	2
31/07/02	09/08/02	80,18	17	60	13,63	2

31/10/02	09/11/02	135,00	17	60	22,95	2
30/11/02	09/12/02	2,06	17	60	0,35	2
31/12/02	09/01/03	86,71	17	60	14,74	2
28/02/03	09/03/03	381,76	17	60	64,90	2
31/05/03	09/06/03	102,82	17	60	17,48	2
TOTAL DO DÉBITO					2.627,20	

RESOLUÇÃO

ACORDAM os membros da 2ª Junta de Julgamento Fiscal do Conselho de Fazenda Estadual, por unanimidade, julgar **PROCEDENTE EM PARTE** o Auto de Infração nº **295902.0303/04-0**, lavrado contra **OSVALDO DE OLIVEIRA MOTA**, devendo ser intimado o autuado para efetuar o pagamento do imposto no valor de **R\$ 2.627,20**, sendo R\$ 1.592,58, atualizado monetariamente, acrescido da multa de 60%, prevista no art. 42, II, “d”, da Lei nº 7.014/96, e dos acréscimos moratórios, e mais R\$ 1.034,62, acrescido da multa de 60%, prevista no art. 42, II, “d”, da Lei nº 7.014/96, e dos acréscimos legais.

Sala das Sessões do CONSEF, 05 de outubro de 2004.

JOSÉ CARLOS BACELAR – PRESIDENTE/RELATOR

JOSÉ BIZERRA LIMA IRMÃO – JULGADOR

TERESA CRISTINA DIAS CARVALHO - JULGADORA