

A. I. N° - 207185.0011/04-3
AUTUADO - CEDISA CENTRAL DE AÇO S/A
AUTUANTE - PAULO ROBERTO MENDES LIMA
ORIGEM - INFAZ ITABUNA
INTERNET - 29.11.04

3ª JUNTA DE JULGAMENTO FISCAL

ACORDÃO JJF N° 0460-03/04

EMENTA: ICMS. 1. ENTRADAS DE MERCADORIAS. FALTA DE CONTABILIZAÇÃO. PRESUNÇÃO LEGAL DE OPERAÇÕES NÃO REGISTRADAS. EXIGÊNCIA DO IMPOSTO. A falta de contabilização de entradas de mercadorias indica que o sujeito passivo efetuou pagamentos com recursos não contabilizados decorrentes de operações anteriormente realizadas e também não contabilizadas. Corrigidos erros do levantamento. **2. CRÉDITO FISCAL. UTILIZAÇÃO INDEVIDA. SERVIÇO DE COMUNICAÇÃO.** É vedada a utilização de crédito fiscal relativo a serviço de comunicação não vinculado a prestação seguinte da mesma natureza. Infração caracterizada. **3. LIVROS FISCAIS. ESCRITURAÇÃO EM DESACORDO COM NORMAS REGULAMENTARES. MULTA.** Infração comprovada. Auto de Infração **PROCEDENTE EM PARTE.** Decisão unânime.

RELATÓRIO

O Auto de Infração, lavrado em 06/09/2004, exige imposto de R\$9.753,31 acrescido de multas de 60% e 70% além de multa fixa de R\$140,00, em decorrência de:

01 – Omissão de saída de mercadorias tributáveis apurada através de entrada de mercadorias não registradas de R\$9.524,35.

02 – Utilizou indevidamente crédito fiscal de ICMS referente a serviço de comunicação não vinculado a prestação seguinte da mesma natureza tributada pelo imposto, com valor de R\$228,96.

03 – Escriturou livro fiscal em desacordo com as normas regulamentares, sendo aplicado multa de R\$140,00.

O autuado, na defesa apresentada (fls. 67 e 68) no que se refere à infração 01 reconhece não ter escriturado nos livros próprios as Notas Fiscais de nº 1098 U emitida em outubro de 1999 e a Nota Fiscal nº 6426 emitida em novembro de 2001, tendo recolhido os valores respectivos de R\$973,81 e R\$68,00 correspondente às mesmas conforme cópia de DAE anexado ao processo.

Diz que não concorda com a inclusão dos demais documentos relacionados pelo autuante tendo em vista que se referem a Conhecimentos de Transportes vinculados a compras de mercadorias a preço CIF, fato que pode ser constatado a vista dos documentos, e que nesse caso foram registrados na contabilidade do remetente e não do adquirente conforme disposto no art. 322, § 9º do RICMS/BA, que transcreve.

Esclarece que a Nota Fiscal nº 35828U emitida pela filial Cedisa do Espírito Santo em 31/08/2001, foi escriturada na fl. 26 do livro de Registro de Entrada nº 15 e que o autuante por equivocou a listou no Anexo I como não lançada no exercício de 2000.

Alega que os demais documentos relacionados pelo autuante no exercício de 2000 totalizando ICMS de R\$593,92 também se referem a conhecimentos de transportes vinculados a operações de compras a preço CIF que como explicado anteriormente não devem ser registrados em sua contabilidade.

Relativo às infrações 02 e 03 foram reconhecidas integralmente e feito o recolhimento conforme DAES juntados ao processo.

Conclui solicitando que sejam excluídos do lançamento os valores de R\$3.201,37 relativo ao exercício de 1999 e R\$5.281,20 relativo ao exercício de 2000 conforme anteriormente exposto, pelo fato de que não tinha a obrigação de escriturar os documentos relacionados pelo autuante e pede a procedência parcial da autuação.

O autuante, na informação fiscal prestada (fl. 76) diz que, após a análise dos documentos apresentados na defesa acata os argumentos do autuado de que os CTCRs relacionados por ele no Anexo I não deveriam ter sido escriturados na contabilidade do autuado e que seus valores devem ser excluídos do montante do imposto exigido.

Concorda também que a Nota Fiscal nº 35828U foi relacionada no Anexo I como sendo em 31/08/2001 quando o correto é 31/08/2000, tendo em vista que o registro incorreto fora feito pelo CFAMT e concorda com sua exclusão do montante do imposto exigido.

Finaliza pedindo a procedência parcial da autuação.

VOTO

O presente processo faz exigência de ICMS pela: omissão de saída de mercadorias apurada através de entradas não registradas (infração 01); utilização indevida de crédito fiscal de comunicações (infração 02); e aplicação de multa fixa pela escrituração irregular de livro fiscal.

Quanto à infração 01 pela análise dos documentos às fls. 25 a 63 verifíco que os CTCRC indicam que os fretes das operações foram pagos pelo remetente e conforme o disposto no art. 322, § 9º, do RICMS/97, não deveriam ser lançados na contabilidade do autuado, consoante alegado pelo mesmo e acatado pelo autuante. Restou devido o imposto relativo às Notas Fiscais de nº 1098 U e nº 6426. Dessa forma, considero devidos os valores de R\$973,81 vencido em 09/11/1999 e R\$68,00 vencido em 09/06/2001.

Quanto às infrações 02 e 03 foram reconhecidas pelo autuado e, portanto, considero-as procedentes.

Assim, restam devidos os valores do demonstrativo de débito abaixo:

Data Ocorr	Data Vencdo	Base de Cálculo	Aliq %	Multa %	Valor em Real	Multa Fixa
31/10/99	09/11/99	5.728,30	17	70	973,81	
31/05/01	09/06/01	400,00	17	70	68,00	
30/06/00	09/07/99	419,76	25	60	104,94	
31/07/00	09/08/00	496,08	25	60	124,02	
31/12/03	31/12/03					140,00
Total					1.270,77	140,00

Diante do exposto, voto pela PROCEDÊNCIA PARCIAL do Auto de Infração.

RESOLUÇÃO

ACORDAM os membros da 3ª Junta de Julgamento Fiscal do Conselho de Fazenda Estadual, por unanimidade, julgar **PROCEDENTE EM PARTE**, o Auto de Infração nº **207185.0011/04-3**, lavrado contra **CEDISA CENTRAL DE AÇO S/A**, devendo ser intimado o autuado para efetuar o pagamento do imposto no valor de **R\$1.270,77**, sendo R\$1.202,77, atualizado monetariamente, acrescido das multas de 70% sobre R\$973,81 e 60% sobre R\$228,96, previstas no art. 42, III e VII “a”, da Lei nº 7.014/96 e dos acréscimos moratórios e R\$68,00, acrescido da multa de 70%, prevista no inciso III, da citada Lei e artigo e dos acréscimos legais, além da multa no valor de **R\$140,00**, prevista no inciso XVIII. “b” da citada Lei e artigo.

Sala das Sessões do CONSEF, 17 de novembro de 2004.

DENISE MARA ANDRADE BARBOSA - PRESIDENTE

EDUARDO RAMOS DE SANTANA - RELATOR

ARIVALDO DE SOUSA PEREIR - JULGADOR