

A. I. N° - 269130.1912/07-9
AUTUADO - HP COMÉRCIO INTERNACIONAL LTDA.
AUTUANTE - CARLOS RIZÉRIO FILHO e MIRIAM BARROSO BARTHOLO
ORIGEM - IFMT SUL
INTERNET - 05.08.08

5ª JUNTA DE JULGAMENTO FISCAL

ACÓRDÃO JJF N° 0105-05/08

EMENTA: ICMS. SUBSTITUIÇÃO TRIBUTÁRIA. AQUISIÇÕES DE MERCADORIAS ENQUADRADAS NO REGIME DE SUBSTITUIÇÃO TRIBUTÁRIA. SUJEITO PASSIVO POR SUBSTITUIÇÃO ESTABELECIDO EM OUTRA UNIDADE DA FEDERAÇÃO. VENDA PARA CONTRIBUINTE ESTABELECIDO NA BAHIA. FALTA DE RECOLHIMENTO. RETENÇÃO A MENOS. EXIGÊNCIA DO IMPOSTO. A mercadoria objeto da autuação encontra-se enquadrada no regime de substituição tributária (art. 353, II, 27, do RICMS-BA/97), devendo, portanto, seu imposto ser retido e recolhido pelo sujeito passivo. O autuado comprovou o recolhimento do imposto através de GNRE, antes do início da ação fiscal. Infração descaracterizada. Auto de Infração **IMPROCEDENTE**. Decisão unânime.

RELATÓRIO

O Auto de Infração em lide, lavrado em 29/09/2007, sob acusação da falta de retenção do ICMS no valor de R\$401,48 e o conseqüente recolhimento, na qualidade de sujeito passivo por substituição, relativo às operações internas subseqüentes, nas vendas realizadas para contribuintes localizados neste estado, sendo aplicada multa de 60%.

O sujeito passivo representado por seu sócio, em arrazoado defensivo às fl. 18, informa que, com base no Convênio ICMS 85/93, a empresa efetuou o pagamento do imposto através da GNRE emitida em 26/09/2007, fl. 19.

O auditor designado para proceder à Informação Fiscal, fls. 29 e 30, depois de discorrer sobre o Auto de Infração e as razões apresentadas pela defesa, observa que não há dúvida sobre a validade do imposto recolhido no valor de R\$278,70. Ressalta, porém, que o valor exigido no auto de infração importa em R\$401,48. Esta diferença no valor de R\$122,78 corresponde exatamente ao imposto devido pela operação própria, no caso a operação interestadual realizada que se encontra destacado na Nota Fiscal nº 4049, fl. 07. Conclui afirmando que o crédito da operação própria deve ser considerado e nos termos dos artigos 90 e 91 do RPAF/97 o recolhimento deve ser homologado e a diferença julgada improcedente.

VOTO

O fato narrado no Auto de Infração, lavrado em 29/09/2007, diz respeito à falta de retenção do ICMS-ST, e o conseqüente recolhimento, na qualidade de sujeito passivo por substituição, relativo às operações internas subseqüentes, das vendas de pneus, conforme Nota Fiscal nº 4049, fl. 07, realizada para contribuinte localizado neste Estado, sendo exigido o imposto de R\$401,48, acrescido de multa de 60%.

A defesa impugna o lançamento, apresentando comprovação de recolhimento no valor de R\$278,70, através de GNRE datada de 26/09/2007, fl 19.

Compulsando os autos, verifico no demonstrativo de apuração de débito do imposto referente a Nota Fiscal nº 4049, fl. 07, que o autuante ao proceder o cálculo do valor exigido não concedeu o crédito no valor de R\$122,78 correspondente ao imposto de responsabilidade direta do remetente pela operação, destacado no documento fiscal. Este procedimento colide frontalmente com a previsão contida no art. 357 do RICMS-BA/97 que cuida do cálculo do imposto devido nas

operações interestaduais sujeitas à substituição tributária, no caso em que o remetente é obrigado, por força de Convênio a efetuar a retenção.

Tendo em vista que o procedimento adotado pelo contribuinte está de acordo com o Convênio nº ICMS/93, Cláusulas Terceira e Quinta, bem como o valor recolhido de R\$278,70, antes da ação fiscal fora calculado de acordo com o art.357 do RICMS-BA/97, considero descaracterizada a infração.

Ante o exposto, voto pela IMPROCEDÊNCIA do Auto de Infração.

RESOLUÇÃO

ACORDAM os membros da 5ª Junta de Julgamento Fiscal do Conselho de Fazenda Estadual, por unanimidade, julgar **IMPROCEDENTE** o Auto de Infração nº **269130.1912/07-9**, lavrado contra **HP COMÉRCIO INTERNACIONAL LTDA.**

Sala das Sessões do CONSEF, 29 de julho de 2008.

JOSÉ FRANKLIN FONTES REIS - PRESIDENTE

MARIA AUXILIADORA GOMES RUIZ - RELATORA

JORGE INÁCIO DE AQUINO – JULGADOR