

Acórdão: 433/00/6^a
Impugnação: 40.10058217-20
Impugnante: Indústria de Cal SN Ltda
Advogado: Janir Adir Moreira/Outros
PTA/AI: 01.000135212-82
Inscrição Estadual: 304.238314.01-06 (Autuada)
Origem: AF/ Lavras
Rito: Ordinário

EMENTA

Base de Cálculo - Redução Indevida. Constatada a utilização indevida da redução da base de cálculo do imposto nas saídas de calcário calcítico, por inobservância das disposições contidas no item 27.7 do Anexo IV do RICMS/96. Infração caracterizada. Exigências fiscais mantidas. Impugnação improcedente. Decisão por maioria de votos.

RELATÓRIO

A autuação versa sobre redução indevida da base de cálculo do imposto na saída de calcário calcítico, sem observar a condição de ter que deduzir do preço da mercadoria o valor equivalente ao imposto dispensado na operação, conforme previsão do item 27.7 do Anexo IV ao RICMS/96.

Inconformada, a Autuada apresenta, tempestivamente e por procurador regularmente constituído, Impugnação às fls. 49 a 66, contra a qual o Fisco apresenta manifestação às fls. 124 a 129.

Indeferido o requerimento de prova pericial às fls. 137, o mesmo não foi agravado.

A Auditoria Fiscal, em parecer de fls. 141 a 148 , opina pela improcedência da Impugnação.

DECISÃO

O feito fiscal refere-se à exigência pelo Fisco de ICMS e Multa de revalidação por ter a Impugnante utilizado indevidamente uma redução de 60% da base de cálculo do imposto nas saídas de calcário calcítico pois não observou a condição imposta pela legislação de ter que deduzir do preço da mercadoria o valor equivalente

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

ao imposto dispensado na operação, conforme preceitua o item 27.7 do Anexo IV do RICMS/96.

A Impugnante afirma que não cometeu qualquer ato irregular que justifique a infração apontada e a penalidade imposta e que não pode ser motivo de contestação a forma pela qual indica em suas notas fiscais a dedução do valor do imposto que é feita do preço da mercadoria, pois a legislação não determina forma própria para aquela indicação. Concordamos com a Impugnante que a legislação não determina claramente a forma pela qual deva-se indicar a dedução do valor do imposto dispensado na operação do preço da mercadoria, porém, a mesma afirma ter feito constar no campo "Outras Informações" de suas notas fiscais as indicações:

Base de Cálculo do ICMS reduzida em 60% nos termos do Convênio ICMS 100/97

Base de Cálculo R\$ (informa o valor)

Operação com redução de preço correspondente ao ICMS da redução da base de cálculo – art. 8º Dec. 39.227 – RICMS.

mas não é o que se constata observando as notas fiscais anexas aos Autos às fls. 115 a 120. Todas elas contêm as duas primeiras indicações acima referidas mas nenhuma delas apresenta a última indicação, justamente aquela referente a redução do preço da mercadoria no valor do imposto deduzido na operação, além do que, quando se efetua os cálculos comprova-se, matematicamente, não ter havido redução no preço da mercadoria, equivalente ao valor do imposto dispensado na operação.

A Impugnante afirma ainda que nas notas fiscais anteriores à data de 18/08/99 constou-se que a operação foi beneficiada com a redução da base de cálculo nos termos do Convênio 100/97 e, se tal ocorreu, automaticamente resta regularizada a operação, o que prova que o procedimento adotado está perfeitamente de acordo com a exigência do Fisco. Entendemos que o simples fato de se fazer constar nas notas fiscais a informação de que a operação foi beneficiada com a redução da base de cálculo nos termos do Convênio 100/97 não leva à conclusão de que a operação está regularizada como afirma a Impugnante, para tal necessita haver a indispensável dedução, no preço da mercadoria, do valor equivalente ao imposto dispensado na operação, com indicação expressa no campo "Informações Complementares" da respectiva nota fiscal.

Entende a Impugnante que o ICMS integra a base de cálculo e que, havendo redução desta, o remetente da mercadoria automaticamente está deduzindo do preço o imposto dispensado, transferindo o verdadeiro resultado econômico para o adquirente.

No exemplo hipotético abaixo, demonstraremos matematicamente que não assiste razão à Impugnante:

VALORES APRESENTADOS EM REAIS:

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

Valor da Mercadoria sem inclusão do ICMS na base de cálculo:	880,00
Alíquota do ICMS:	12 %;
Percentual de redução da base de cálculo:	60 %.

METODOLOGIA DE CÁLCULOS:

Preço total da mercadoria, nele embutido o valor do ICMS, nos termos do artigo 49 do RICMS/96, sem desconto do valor correspondente ao imposto dispensado:	$880 \div 0,88$	1.000,00
Base de cálculo reduzida:	$1.000,00 \times 0,40$	400,00
ICMS devido ao Estado de Minas Gerais:	$400,00 \times 0,12$	48,00
Valor equivalente ao imposto dispensado na operação, que deve ser deduzido do preço total da mercadoria e indicado expressamente no campo "Informações Complementares" da nota fiscal:	$1.000,00 \times 0,60 \times 0,12$	72,00
Valor total da nota fiscal, com o desconto do ICMS dispensado:	$1.000,00 - 72,00$	928,00

Entendemos que, com a redução da base de cálculo não se está automaticamente reduzindo o preço da mercadoria para o comprador. O que se está permitindo é diminuir, legalmente o quantum que o alienante deverá recolher aos cofres públicos. Se não houver uma redução efetiva no preço da mercadoria, equivalente ao valor do imposto dispensado na operação, estaremos diante de uma situação onde o alienante receberá o valor total da venda no qual estará inserido o ICMS total (R\$ 1.000,00 no exemplo) e repassará ao Estado apenas o valor do imposto incidente pela aplicação da alíquota sobre a base de cálculo reduzida (R\$ 48,00) apropriando-se da diferença (R\$ 72,00) entre o ICMS calculado pelo valor total da venda caso não houvesse a redução (R\$ 120,00) e aquele repassado ao Estado (R\$ 48,00). Esta diferença (R\$ 72,00) não é devida ao **alienante**. Segundo o regulamento é esta diferença que deve ser fruto de uma redução de preço para o **adquirente** da mercadoria (R\$ 1.000,00 – R\$ 72,00 = R\$ 928,00). Se não está havendo esta redução de preço, podemos concluir que o adquirente está sofrendo as consequências de um procedimento equivocado, pagando mais do que deveria e o alienante, por sua vez, está se apropriando de um valor indevido de ICMS ferindo, dessa forma, a pretensão do legislador ao conceber tal benefício, que foi a de reduzir o preço final de venda das mercadorias a consumidor.

Acerca das alegações da Impugnante de que os atuais modelos de notas fiscais não possuem campo próprio para indicação de deduções e/ou descontos, bem como não admite a colocação de mensagens no "corpo das notas" entendemos caber razão ao Fisco quando destaca que não foram essas as causas que fizeram gerar a peça fiscal e que a demonstração dos cálculos não seria necessária no corpo da nota fiscal mas os valores sim, estes deveriam ser coerentes para que, uma vez efetuados os cálculos, o resultado obtido fosse idêntico ao informado no documento fiscal. Além disso, se tais alegações fossem verdadeiras, como entender a afirmação da Impugnante (fl. 53) de que após 18.08.99 o valor do desconto passou a ser mencionado no campo informações complementares.

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

As declarações dos clientes atestando ter adquirido os produtos da Impugnante mediante desconto no preço pactuado, tendo o mesmo sido destacado pelo seu valor líquido nas respectivas notas fiscais não comprovam o repasse do imposto dispensado na operação. Os cálculos efetuados pelo Fisco às folhas 126 e 127 dos Autos, reforçados que foram pela anexação de cópias da nota fiscal 013.666 às folhas 130 e 131, onde indicou-se os valores corretos, demonstram não ter havido o repasse do valor do imposto dispensado na operação.

Da mesma forma, os preços praticados pela Impugnante em várias datas distintas, a saber: antes da determinação do benefício, após 18.08.99 e, recentemente, quando passou a demonstrar "matematicamente" o cálculo do repasse, também não conseguem comprovar ter havido o repasse do valor do imposto dispensado na operação, primeiro porque não ocorreu a apresentação de documentos em datas muito distintas, o período de 04/08/99 a 18/08/99 é muito curto. Em segundo lugar, porque não há dados para comparar valores antes da determinação do benefício, 29/11/97, e mais "recentemente". Além disso, ao comparar a nota fiscal 013.522 (fl. 119) emitida antes da "demonstração matemática" com a nota fiscal 013.699 (fl. 118) verifica-se que aquela, que no dizer da Impugnante já continha o desconto embutido, apresenta valor unitário da mercadoria maior do que a outra.

A Impugnante argumenta que a metodologia utilizada por ela para calcular o repasse do benefício poderia causar, no máximo, alguma distorção do valor, porém, não concorda que tais distorções possam ensejar a descaracterização da redução da base de cálculo permitida no Convênio ICMS 100/97 o que discordamos veementemente haja vista o disposto no item 27.7 do Anexo IV do RICMS/96 abaixo transcrito:

A redução de base de cálculo prevista neste item, **somente será aplicável** se o remetente deduzir do preço da mercadoria o valor equivalente ao imposto dispensado na operação, **com indicação expressa, no campo "Informações Complementares"**, da respectiva nota fiscal. (g.n.)

Uma vez constatada a não dedução do valor equivalente ao imposto dispensado na operação do preço da mercadoria, a redução da base de cálculo tornou-se inaplicável.

Ressaltamos ainda, conforme já exposto pelo Fisco, que pela leitura das respostas às Consultas de Contribuintes nº 254 e 255/98 não se infere que, quando há distorções de valores, o valor devido seria somente a diferença existente entre o calculado pelo contribuinte e o valor correto.

Assim sendo, entendemos corretos o procedimento do Fisco e seus cálculos e, por conseguinte, consideramos inadequada a planilha anexa pela Impugnante para cálculo dos valores devidos (fls. 99 e 100) bem como reputamos não haver obrigatoriedade da recomposição da conta gráfica da Impugnante, já que, sendo inaplicáveis as reduções das bases de cálculo, os destaques do imposto foram inferiores aos devidos e, consoante o disposto no art. 89, inciso III do RICMS/96, considera-se esgotado o prazo para recolhimento dos valores do imposto relativamente às operações

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

com mercadorias cujas saídas ocorram com documentos fiscais que mencionem destaques dos valores do imposto inferiores aos devidos, com relação às diferenças.

Evidenciamos que a Impugnante julga estar atendendo perfeitamente a legislação tributária a partir de 18.08.99 e anexa às fls. 116 e 118 cópias de notas fiscais onde realmente o seu proceder é irrefutável, porém, somos forçados a evidenciar que a nota fiscal nº 013.677, constante da fl. 120, não obstante ter sido emitida em 18.08.99, apresenta um erro de cálculo cuja conseqüência é um destaque a menor de ICMS . A base de cálculo do imposto nessa nota deveria ser R\$ 249,41 (40% de 623,53) e o ICMS R\$ 29,93. O que ocorreu foi que o valor informado como base de cálculo do imposto foi R\$ 231,46 (40% de 578,64) sendo o ICMS destacado no valor de R\$ 27,78. Houve, portanto, uma diferença no ICMS de R\$ 2,15 (29,93 – 27,78). Esta nota fiscal, contudo, não consta do levantamento do Fisco.

Os demais argumentos apresentados pela Impugnante não são suficientes para descaracterizar as infrações.

Diante do exposto, ACORDA a 6ª Câmara de Julgamento do CC/MG, por maioria de votos, em julgar improcedente a Impugnação, nos termos do parecer da Auditoria Fiscal. Vencido o Conselheiro Laerte Cândido de Oliveira, que a julgava procedente com fulcro no art. 112, do CTN. Pela Impugnante, sustentou oralmente o Dr. Janir Adir Moreira e, pela Fazenda Estadual o Dr. José Alfredo Borges. Participou também do julgamento, o Conselheiro Angelo Alberto Bicalho de Lana (Revisor).

Sala das Sessões, 16/06/00.

Cleomar Zacarias Santana
Presidente

Lázaro Pontes Rodrigues
Relator

LPR/EJ