

**CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS**

Acórdão: 17.235/06/2ª Rito: Sumário  
Impugnações: 40.010117718-87, 40.010117719-68, 40.010117720-42  
Impugnantes: Santa Terezinha Distribuidora de Prods. Inds. Ltda.  
Carlos Roberto Canuto (Coob.)  
Euler Fuad Nejm (Coob.)  
Proc. S. Passivo: Dalmar do Espírito Santo Pimenta/Outro(s) (Aut. e Coobrigados)  
PTA/AI: 01.000152042-76  
Inscr. Estadual: 062.902564.01-75  
CPF: 411.568.976-53  
317.905.186-87  
Origem: DF/BH-1

**EMENTA**

**RESPONSABILIDADE TRIBUTÁRIA – COOBRIGADOS – EXCLUSÃO.** Excluídos os Coobrigados do pólo passivo da obrigação tributária, face à insuficiência de provas quanto à participação dos mesmos, por atos ou omissões, na prática das infrações imputadas ao estabelecimento autuado.

**CRÉDITO DE ICMS – APROVEITAMENTO INDEVIDO – CUPOM FISCAL SEM IDENTIFICAÇÃO DO ADQUIRENTE.** Aproveitamento indevido de créditos de ICMS provenientes de notas fiscais de entrada emitidas para devolução de mercadorias adquiridas por consumidor final através de cupons fiscais, os quais não continham a identificação do adquirente. Infração caracterizada nos termos do artigo 76, § 3º, do RICMS/02. Exigências fiscais de ICMS, MR e, a partir de novembro/2003, Multa Isolada capitulada no artigo 55, XXVI da Lei 6763/75 mantidas.

**CRÉDITO DE ICMS – APROVEITAMENTO INDEVIDO – ENERGIA ELÉTRICA.** Acusação fiscal de aproveitamento indevido de créditos de ICMS relativos a energia elétrica, por constar, no documento fiscal, estabelecimento diverso do autuado. Inaplicabilidade do disposto no art. 70, VIII, do RICMS/MG, ao caso presente, uma vez comprovado nos autos que o consumo da energia elétrica, a partir de novembro de 2000, ocorreu no estabelecimento autuado e no endereço citado na nota fiscal. Exigências fiscais parcialmente canceladas.

**CRÉDITO DE ICMS – APROVEITAMENTO INDEVIDO – SERVIÇO DE COMUNICAÇÃO.** Aproveitamento indevido de crédito de ICMS relativo a serviço de comunicação. Infração caracterizada nos termos do inciso I, § 2º, artigo 66 do RICMS/02. Exigências fiscais de ICMS, MR e, a partir de novembro/2003, Multa Isolada capitulada no artigo 55, XXVI da Lei 6763/75 mantidas.

**Lançamento parcialmente procedente. Decisão unânime.**

**RELATÓRIO**

Versa a presente autuação sobre a constatação das seguintes irregularidades:

- 1) aproveitamento indevido de créditos de ICMS provenientes de notas fiscais emitidas para devolução de mercadorias adquiridas por consumidor final através de cupons fiscais emitidos por ECFs;
- 2) aproveitamento indevido de créditos de ICMS provenientes de notas fiscais de aquisição de energia elétrica destinadas a outro contribuinte, a título de "Outros Créditos" – Créditos Extemporâneos, lançados no mês de março/2004, no livro Registro de Apuração de ICMS, bem como nos meses de abril/2004 a maio/2005, lançados no livro Registro de Entradas;
- 3) aproveitamento indevido de créditos de ICMS relativos a serviços de telecomunicação.

Inconformados com as exigências fiscais, a Autuada e os Coobrigados apresentam, tempestivamente, através de procuradores regularmente constituídos, impugnação às fls. 1828/1844, contra a qual o Fisco se manifesta às fls. 2079/2085.

**DECISÃO**

**PRELIMINAR – REQUERIMENTO DE PROVA PERICIAL:**

Os Impugnantes solicitam a realização de prova pericial, apresentando, para tanto, os quesitos arrolados às fls. 1842/1843.

Da análise desses quesitos, verifica-se que a prova requerida se mostra totalmente desnecessária, uma vez que os documentos acostados aos autos são suficientes para o deslinde da matéria.

Muito embora os Impugnantes tenham anexado os documentos de fls. 1848/1975, por amostragem, quais sejam, notas fiscais de "devolução de vendas", cupons fiscais e "Declaração de Devolução de Mercadorias", os referidos documentos não se prestam para suprir a condição prevista no art. 76, § 3.º, do RICMS/02 (norma idêntica está contida no RICMS/96).

"Art. 76 - O estabelecimento que receber mercadoria devolvida por **particular**, produtor rural ou qualquer pessoa não considerada contribuinte, ou não obrigada à emissão de documento fiscal, poderá apropriar-se do valor do imposto debitado por ocasião da saída da mercadoria, nas seguintes hipóteses:

(...)

§ 3º - Não será permitida a apropriação de crédito em devolução ou troca de mercadoria adquirida com emissão de Cupom Fiscal, exceto em relação àqueles documentos que contenham identificação do adquirente impressa por Equipamento Emissor de Cupom Fiscal (ECF)" (G.N.)

## CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

Depreende-se do dispositivo acima que a apropriação dos créditos de ICMS somente será permitida, no caso de devolução ou troca de mercadoria adquirida com emissão de cupom fiscal, quando o referido documento contiver a identificação do adquirente impressa por Equipamento Emissor de Cupom Fiscal (ECF).

Nesse sentido, os quesitos 1 a 4 são, sim, irrelevantes para a elucidação das questões, sendo totalmente desnecessária a apresentação dos demais documentos, nos estritos termos do dispositivo regulamentar supra.

Em relação ao 5º quesito, a verificação da data em que o estabelecimento da Autuada passou a explorar suas atividades não requer produção de prova pericial, bastando tal fato ser comprovado através de documentação pertinente.

Assim sendo, decide esta Câmara pelo indeferimento da prova requerida, com fulcro no art. 116, incisos I e II, da CLTA/MG.

"Art. 116 - O requerimento de perícia será indeferido quando esta for:

(...)

I - desnecessária para elucidar a questão;

II - suprível por outras provas produzidas;"

### DO MÉRITO

#### Item 01 do Auto de Infração:

Foi imputado o aproveitamento indevido de créditos de ICMS, uma vez que provenientes de notas fiscais emitidas para devolução de mercadorias adquiridas por consumidor final através de cupom fiscal, no período de julho/2002 a julho/2005.

As notas fiscais de devolução, datas de emissão, valores totais, valores de ICMS e referências ao LRE/FL encontram-se demonstrados no quadro acostado às fls. 12/39.

Eis o disposto no artigo 76, § 3º, RICMS/02 (*redação equivalente à do RICMS/96*):

"Art. 76 - O estabelecimento que receber mercadoria devolvida por **particular**, produtor rural ou qualquer pessoa não considerada contribuinte, ou não obrigada à emissão de documento fiscal, poderá apropriar-se do valor do imposto debitado por ocasião da saída da mercadoria, nas seguintes hipóteses:

(...)

§ 3º - **Não será permitida a apropriação de crédito em devolução ou troca de mercadoria adquirida com emissão de Cupom Fiscal, exceto em relação àqueles documentos que**

## CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

contenham identificação do adquirente impressa por Equipamento Emissor de Cupom Fiscal (ECF)" (G.N.)

Trata-se de devolução por parte de **particular** de mercadoria adquirida com emissão de cupom fiscal sem a identificação do adquirente impressa no mesmo por Equipamento Emissor de Cupom Fiscal (ECF).

Nesse sentido, conforme já colocado na análise da preliminar, as notas fiscais de "devolução de vendas", cupons fiscais e "Declaração de Devolução de Mercadorias" (documento interno da Autuada) anexados às fls. 1848/1975 não se prestam para suprir a condição prevista no dispositivo regulamentar supra.

Insta destacar que não há qualquer identificação dos adquirentes nos referidos cupons fiscais (Ex.: fls. 1847/1856), fato esse não negado, em momento algum, pelos Impugnantes, o mesmo acontecendo com os documentos de controle interno da empresa denominados "*Declaração de Devolução de Mercadoria*" (Ex.: fls. 1857/1877).

Assim, afiguram-se corretas as exigências fiscais, constituídas pelo ICMS indevidamente apropriado, acrescido da Multa de Revalidação e da Multa Isolada prevista no art. 55, XXVI, da Lei 6763/75, esta última exigida a partir de 01/11/2003.

**Art. 55** - As multas para as quais se adotarão os critérios a que se referem os incisos II e IV do art. 53 desta Lei são as seguintes:

**Efeitos a partir de 1º/11/2003 - Redação dada pelo art. 28 e vigência estabelecida pelo art. 42, I, ambos da Lei 14.699/2003.**

XXVI - por apropriar crédito em desacordo com a legislação tributária, ressalvadas as hipóteses previstas nos incisos anteriores - 50% (cinquenta por cento) do valor do crédito indevidamente apropriado;"

### Item 02 do Auto de Infração:

Foi imputado o aproveitamento indevido de créditos de ICMS, uma vez que provenientes de notas fiscais de aquisição de energia elétrica destinadas a outro contribuinte, a título de "Outros Créditos" – Créditos Extemporâneos, lançados no mês de março/2004, no livro Registro de Apuração de ICMS, bem como nos meses de abril/2004 a maio/2005, lançados no livro Registro de Entradas.

As cópias das Notas Fiscais estão acostadas às fls. 44/94, estando todas elas relacionadas no quadro de fls. 40/41, através do qual o Fisco demonstra os valores do ICMS cujos créditos foram glosados.

Nas referidas Notas Fiscais consta como destinatária a empresa "*Santa Tereza Com. Imp. e Exp. Ltda.*", CNPJ n.º 26.332.890/0008-07, I.E. não indicada e como endereço "Av. Ant Eust Piazza, 2725".

## CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

Nesse sentido, o nome do estabelecimento e a inscrição estadual constantes nos documentos fiscais são diversos do estabelecimento ora autuado (*Santa Terezinha Distribuidora Produtos Inds. Ltda. – CNPJ 86.653318/0002-78 – I.E. 062.902564.0175*), não havendo divergência, entretanto, no tocante ao endereço, que é exatamente o mesmo (Rua Antônio Eustáquio Piazza, 2725).

O cerne da questão consiste em analisar se o fato de constar nos documentos fiscais o nome, inscrição estadual e CNPJ diversos do estabelecimento autuado, é suficiente para a aplicação do disposto no artigo 70, VIII, do RICMS/02, mesmo neles constando o endereço correto.

Eis o disposto no artigo 70, inciso VIII, do RICMS/02:

“Art. 70 - Fica vedado o aproveitamento de imposto, a título de crédito, quando:

(...)

VIII - o documento fiscal indicar como destinatário **estabelecimento diverso** daquele que o registrar, salvo se autorizado pela repartição fazendária a que o estabelecimento destinatário estiver circunscrito, mediante anotação no próprio documento e no livro Registro de Utilização de Documentos Fiscais e Termos de Ocorrências (RUDFTO) do contribuinte destinatário indicado no documento” (G.N.)

Muito embora o nome, a inscrição estadual e o CNPJ sejam diversos do estabelecimento autuado, entende-se que, em se tratando de consumo de energia elétrica, consta nas respectivas notas fiscais o “endereço da unidade consumidora” (fls. 44/94), não havendo assim que se imputar “notas fiscais destinadas a outro contribuinte”, conforme consta do relatório do Auto de Infração.

Acrescente-se que no quadro acostado à fl. 41 o Fisco fez constar a informação de que o início de atividades da empresa autuada no endereço já mencionado ocorreu em novembro/2000, informação esta corroborada pelos documentos (*primeiras Notas Fiscais emitidas e DAPIs*) acostados às fls.1976/1981 pela própria Impugnante.

Assim, devem ser excluídas as exigências fiscais relativas a esse item, exceto aquelas referentes a períodos anteriores a novembro/2000.

### Item 03 do Auto de Infração:

Trata-se de crédito apropriado de forma extemporânea, no mês de março de 2004, relativo a serviço de telecomunicação, conforme demonstrativo acostado à fl. 41.

Quanto a essa infração, os Impugnantes se mostraram silentes, não tecendo qualquer argumento contrário à acusação fiscal.

## CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

Ressalte-se que a vedação ao crédito está prevista no art. 66, § 2.º, I, do RICMS/MG, in verbis:

**Art. 66** - Observadas as demais disposições deste Título, será abatido, sob a forma de crédito, do imposto incidente nas operações ou nas prestações realizadas no período, desde que a elas vinculado, o valor do ICMS correspondente:

§ 2º - Dará direito de abatimento do imposto incidente na prestação, sob a forma de crédito, a utilização de serviço de comunicação:

I - até 31 de dezembro de 2006, somente:

a - por estabelecimento prestador de serviço de comunicação, na execução de serviço desta natureza;

b - por estabelecimento que promova operação que destine ao exterior mercadoria ou que realize prestação de serviço para o exterior, na proporção destas em relação às operações ou prestações totais;"

Corretas, portanto, as exigências fiscais, constituídas pelo ICMS indevidamente apropriado, acrescido da Multa de Revalidação e da Multa Isolada prevista no art. 55, XXVI, da Lei 6763/75 (vigência à partir de 01/11/2003).

### Sujeição Passiva – Coobrigados – Exclusão:

Respaldando-se no art. 21, XII, da Lei 6763/75, c/c § 2.º, II, do mesmo dispositivo, o Fisco arrolou na sujeição passiva os Srs. Euler Fuad Nejm e Carlos Roberto Canuto, pois, no seu entender, essas pessoas teriam poderes de gerência do estabelecimento autuado, o que seria comprovado pelas procurações acostadas às fls. 1819/1826.

No entanto, em todas as procurações anexadas aos autos o estabelecimento que outorga poderes às pessoas já mencionadas (CNPJ n.º 86.653.318/0001-97), embora pertencente ao mesmo grupo econômico, é distinto do estabelecimento autuado (CNPJ n.º 86.653.318/0002-78).

Se os estabelecimentos são distintos, “data vênia”, não há que se falar que em relação ao estabelecimento autuado os Coobrigados podem responsabilizar-se, pois, insiste-se novamente, apenas possuem poderes administrativos em relação ao estabelecimento cujo CNPJ é 86.653.318/0001-97.

Observa-se ainda que as procurações anexadas ao processo pelo Fisco são os únicos elementos materiais que justificariam a responsabilidade dos Coobrigados em relação ao presente crédito tributário. Afora estas procurações que não retratam o estabelecimento autuado, repita-se, não traz o Fisco mais nada que vincule os Coobrigados ao estabelecimento especificamente autuado. Vínculo há apenas em relação a outro estabelecimento do grupo que não é parte nesta contenda administrativa.

## CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

Assim sendo e tendo em vista o princípio da autonomia dos estabelecimentos, decide esta Câmara em excluir os Coobrigados do pólo passivo da obrigação tributária, uma vez que as provas contidas nos autos se mostram insuficientes para comprovar que os mesmos possuíam poderes para administrar, gerenciar ou praticar qualquer ato administrativo em face da unidade autuada.

Diante do exposto, ACORDA a 2.<sup>a</sup> Câmara de Julgamento do CC/MG, em preliminar, à unanimidade, em deferir o requerimento de juntada do instrumento de substabelecimento apresentado da Tribuna. Também em preliminar, à unanimidade, em indeferir o pedido de perícia. No mérito, também à unanimidade, em julgar parcialmente procedente o lançamento, para excluir do pólo passivo da obrigação os Coobrigados apontados no Auto de Infração, excluindo-se também as exigências relativas ao aproveitamento de crédito de energia elétrica a partir de novembro de 2000. Pela Impugnante, sustentou oralmente a Dra. Izabela Costa Giffoni Guaracy e, pela Fazenda Pública Estadual, a Dra. Daniela Victor de Souza Melo. Participaram do julgamento, além dos signatários, os Conselheiros Luiz Fernando Castro Trópia e Lúcia Maria Bizzoto Randazzo.

**Sala das Sessões, 16/11/06.**

**Luciana Mundim de Mattos Paixão**  
**Presidente/Revisora**

**José Eymard Costa**  
**Relator**