



MINISTÉRIO DA FAZENDA
CONSELHO ADMINISTRATIVO DE RECURSOS FISCAIS
TERCEIRA SEÇÃO DE JULGAMENTO

Processo n° 10283.902876/2009-63
Recurso n° Voluntário
Acórdão n° 3302-01.749 – 3ª Câmara / 2ª Turma Ordinária
Sessão de 18 de julho de 2012
Matéria COFINS - RESTITUIÇÃO E COMPENSAÇÃO
Recorrente SONOPRESS RIMO DA AMAZÔNIA IND COM FONOGRÁFICA LTDA
Recorrida FAZENDA NACIONAL

ASSUNTO: CONTRIBUIÇÃO PARA O FINANCIAMENTO DA SEGURIDADE SOCIAL - COFINS

Período de apuração: 01/04/2005 a 30/04/2005

REPETIÇÃO DE INDÉBITO. RETIFICAÇÃO DE DCTF. PROVA DO INDÉBITO.

O direito à repetição de indébito não está condicionado à prévia retificação de DCTF que contenha erro material. A DCTF (retificadora ou original) não faz prova de liquidez e certeza do crédito a restituir. Na apuração da liquidez e certeza do crédito pleiteado, deve-se apreciar as provas trazidas pelo contribuinte.

Recurso Voluntário Provido em Parte

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos.

Acordam os membros do colegiado, por unanimidade de votos, em dar provimento parcial ao recurso voluntário, nos termos do voto do relator.

(assinado digitalmente)

WALBER JOSÉ DA SILVA - Presidente e Relator.

EDITADO EM: 23/07/2012

Participaram da sessão de julgamento os conselheiros: Walber José da Silva, José Antonio Francisco, Fabiola Cassiano Keramidas, Amauri Amora Câmara Júnior, Alexandre Gomes e Gileno Gurjão Barreto.

Relatório

No dia 28/-4/2006 a empresa Recorrente transmitiu PER/DCOMP nº 11171.68841.280406.13.04-0479, pleiteando a restituição de Cofins relativa ao pagamento indevido apurado no dia 30/04/2005.

A DRF em Manaus - AM indeferiu o pedido da Recorrente, alegando que o Darf indicado no PER/DCOMP fora integralmente aproveitado para liquidar débito regularmente declarado em DCTF, conforme Despacho Decisório de fl. 6.

Ciente da decisão, a empresa interessada ingressou com a manifestação de inconformidade de fls. 10/16, alegando que, por engano, apurou, declarou em DCTF e pagou a Cofins do PA 04/05 em valor superior ao apurado e declarado na DACON, sendo este o valor efetivamente devido. Reconhece que não efetuou a retificação da DCTF e que está apresentando a DCTF retificadora junto com a manifestação de inconformidade.

A 3ª Turma de Julgamento da DRJ em Belém - PA indeferiu a solicitação da Recorrente, nos termos do Acórdão nº 01-18.295, de 01/07/2010, sob o fundamento de que a Recorrente não provou a existência do crédito alegado, conforme ementa abaixo reproduzida.

CRÉDITO TRIBUTÁRIO. CONSTITUIÇÃO.

O crédito tributário também resulta constituído nas hipóteses de confissão de dívida previstas pela legislação tributária, como é o caso da DCTF.

DECLARAÇÃO DE COMPENSAÇÃO. PAGAMENTO INDEVIDO OU A MAIOR. ÔNUS DA PROVA.

Considera-se não homologada a declaração de compensação apresentada pelo sujeito passivo quando não reste comprovada a existência do crédito apontado como compensável. Nas declarações de compensação referentes a pagamentos indevidos ou a maior o contribuinte possui o ônus de prova do seu direito.

A Recorrente tomou ciência da decisão de primeira instância no dia 11/08/2010, conforme AR de fl. 129, e, discordando da mesma, ingressou, no dia 10/09/2010, com o recurso voluntário de fls. 130/141, no qual alega que:

1- é mulo o acórdão recorrido por não ter apreciado a prova do direito pleiteado, trazida com a manifestação de inconformidade. Tal prova é a DACON.

2- inexistente o débito de CSLL cobrado em vista da legitimidade do crédito utilizado na sua compensação.

Na forma regimental, o recurso voluntário foi a mim distribuído.

É o Relatório.

Voto

Conselheiro Walber José da Silva, Relator.

O recuso voluntário é tempestivo e atende aos demais preceitos legais e dele se conhece.

Como relatado, trata o presente processo de Declaração de Compensação eletrônica nº 11171.68841.280406.1.3.04-0479 apresentada pela Recorrente em 28/04/2006, na qual declara que realizou compensação de débito de CSLL com crédito de Cofins pleiteado no Pedido de Restituição eletrônico nº 24487.33373.310306.1.3.04-7558 (fl. 3).

A empresa Recorrente alega que apurou a existência de pagamento indevido de Cofins e o utilizou para compensação de débito seu, apresentando a competente PER/DCOMP sem, contudo, efetuar a retificação da DCTF anteriormente apresentada.

Corretamente, a DRF verificou que o valor do pagamento (Darf) informado pela Recorrente foi integralmente aproveitado no débito informado na DCTF e, por esta razão, não reconheceu a existência de crédito e não homologou a compensação declarada.

Somente após a ciência da decisão que não homologou a compensação declarada, mais exatamente, junto com a manifestação de inconformidade, é que a Recorrente providenciou a retificação da DCTF e não a transmitiu eletronicamente. A DRJ indeferiu a manifestação de inconformidade porque a DCTF fora apresentada após a ciência do Despacho Decisório da DRF, quando não gozava a Recorrente de espontaneidade, e não apresenta a prova da existência do crédito alegado.

Por seu turno, no recurso voluntário a empresa Recorrente sustenta que o crédito efetivamente existe e está devidamente provado nos autos e que efetuou a retificação da DCTF após a ciência do despacho decisório, tendo-a juntado aos autos.

Com razão a Recorrente.

Tenho reiteradamente defendido neste Colegiado que, em matéria tributária, a verdade material deve ser sempre perseguida, isto sem afastar as normas procedimentais da RFB.

No caso em tela, não existe norma procedimental condicionando a apresentação de PER/DCOMP à prévia retificação de DCTF, embora seja este um procedimento lógico. Portanto, não há impedimento legal algum para a retificação da DCTF em qualquer fase do pedido de restituição. Se o processamento administrativo da restituição somente pode ser realizado após a retificação da DCTF, isto em nada afeta o direito material à repetição do indébito.

Como a Recorrente não foi intimada previamente a provar a existência do crédito pleiteado, a decisão da autoridade da RFB fundou-se unicamente nas informações constantes da DCTF apresentada pela Recorrente e, por elas, concluiu que não há indébito. Por

outro lado, se a Recorrente tivesse apresentado a DCTF retificadora antes da transmissão do pedido de restituição não tornaria líquido e certo o crédito pleiteado. Portanto, não serve a DCTF (original ou retificadora) para conferir, ou não, liquidez e certeza ao crédito pleiteado.

Particularmente, entendo que o fato de a RFB vir a conhecer do erro material em fase posterior à apresentação regular da PER/DCOMP, inclusive por meio de DCTF retificadora, não exclui o direito da Recorrente à repetição do indébito. O indébito pode existir e, existindo, tem o contribuinte direito à sua repetição, nos termos do art. 165 do CTN e na forma prescrita na IN RFB nº 600/2005.

Não resta nenhuma dúvida que nos processos envolvendo restituição o ônus da prova do direito alegado é do contribuinte, já que lhe cabe a iniciativa e o interesse em ver reconhecido seu direito ao crédito e à compensação, se for o caso.

Pela sistemática atual, ao fazer o pedido de restituição não está o contribuinte obrigado a apresentar nenhuma prova da existência do crédito pleiteado, inclusive mediante a apresentação ou retificação de DCTF. Como acima se disse, não pode a falta de apresentação de DCTF (original ou retificadora), por si só, ser motivo de indeferimento de pedido de restituição.

Ademais, se a DCTF for prova da existência do crédito pleiteado, ela é prova indiciária, necessitando de verificações complementares para constatar-se a existência concreta do crédito pleiteado. Se essas verificações complementares não foram realizadas pela autoridade fazendária, ou se outras provas não forem oferecidas pelo sujeito passivo, não há como falar-se em existência ou inexistência de liquidez e certeza do crédito pleiteado.

Quanto ao momento em que o sujeito passivo deve apresentar a prova da existência do crédito pleiteado em PER/DCOMP, também não há norma legal específica. Entendo que o contribuinte deve apresentá-las quando for solicitado e no prazo determinado pela autoridade fazendária.

Na hipótese de a autoridade fazendária indeferir o pedido de restituição sem solicitar prova do direito pleiteado, como é o caso destes autos, entendo que essa prova pode ser apresentada junto com a manifestação de inconformidade ou quando for solicitada pela Administração Fazendária.

Concluindo: à mingua de previsão legal, a falta de apresentação de DCTF retificadora, ou a sua apresentação após a emissão do Despacho Decisório, por si só, não se constitui em motivo para o indeferimento do pedido de restituição e, conseqüentemente, para a não homologação da compensação declarada pela Recorrente. Deve, portanto, a autoridade administrativa da RFB apurar a liquidez e a certeza do crédito pleiteado considerando todas as provas trazidas aos autos e outras que julgar imprescindível para apurar a verdade material e formar sua convicção.

Reconhecido a liquidez e certeza do crédito pleiteado, deve a autoridade da RFB homologar a compensação declarada. Caso contrário, ou seja, não apurando crédito líquido e certo a favor da Recorrente, ou apurando em valor inferior ao pleiteado, deve a autoridade da RFB dar ciência de sua decisão à Recorrente, abrindo-lhe prazo para apresentação de manifestação de inconformidade.

Por último, e a título de informação, devo destacar que o crédito da Recorrente foi pleiteado no PER/DCOMP nº 24487.33373.310306.1.3.04-7558 e que o presente PER/DCOMP nº 11171.68841.280406.1.3.04-0479 trata somente da compensação de

Processo nº 10283.902876/2009-63
Acórdão n.º **3302-01.749**

S3-C3T2
Fl. 3

débito de CSLL. No entanto, diante da afirmação do despacho decisório de que o crédito está sendo tratado neste processo, é que se analisou e decidiu sobre o direito creditório pleiteado pela Recorrente.

Isto posto, voto no sentido de dar provimento parcial ao recurso voluntário para determinar que a autoridade da RFB apure a liquidez e a certeza do crédito pleiteado pela Recorrente, considerando as provas trazidas aos autos e outras que julgar conveniente, e, se for o caso, homologue as compensações declaradas pela Recorrente.

(assinado digitalmente)

Walber José da Silva