



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

Processo nº 10580.728700/2009-89
Recurso nº Voluntário
Acórdão nº 2402-003.543 – 4ª Câmara / 2ª Turma Ordinária
Sessão de 14 de maio de 2013
Matéria TERCEIROS
Recorrente CONGREGAÇÃO DAS RELIGIOSAS DO SS SACRAMENTO
Recorrida FAZENDA NACIONAL

ASSUNTO: CONTRIBUIÇÕES SOCIAIS PREVIDENCIÁRIAS

Período de apuração: 01/01/2005 a 31/12/2006

**MATÉRIA *SUB JUDICE* - CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO FISCAL
- RENÚNCIA - LANÇAMENTO - POSSIBILIDADE**

1. Em razão da decisão judicial se sobrepor à decisão administrativa, a propositura pelo sujeito passivo de ação judicial, antes ou depois do lançamento, implica renúncia ao contencioso administrativo fiscal relativamente à matéria submetida ao Poder Judiciário

2. A submissão de matéria à apreciação do Poder Judiciário suspende a exigibilidade do crédito, porém, não impede a sua constituição.

Recurso Voluntário Negado

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos.

Acordam os membros do colegiado, por unanimidade de votos, em conhecer em parte do recurso para, na parte conhecida, negar provimento ao recurso voluntário.

Júlio César Vieira Gomes – Presidente

Ana Maria Bandeira- Relatora

Participaram do presente julgamento os Conselheiros: Júlio César Vieira Gomes, Ana Maria Bandeira, Lourenço Ferreira do Prado, Ronaldo de Lima Macedo e Thiago Tabora Simões. Ausente, justificadamente, o Conselheiro Nereu Miguel Ribeiro Domingues.

CÓPIA

Relatório

Trata-se de lançamento de contribuições devidas destinadas aos terceiros (Salário Educação, SESC, INCRA e SEBRAE).

Segundo o Relatório Fiscal, os fatos geradores das contribuições patronais são as remunerações pagas a segurados empregados e contribuintes individuais apuradas nas folhas de pagamento e GFIP – Guia de Recolhimento do FGTS e Informações à Previdência Social.

A autuação se deu em razão da perda da isenção usufruída pela entidade por meio do Ato Cancelatório nº 003/2007, a partir de 01/01/2001, por descumprimento ao inciso II, do art. 55 da Lei nº 8.212/1991.

A autuada teve ciência do lançamento em 18/12/2009 e apresentou defesa onde informa sua natureza e finalidades.

Alega que organizou-se como entidade de caráter educacional e de assistência social e atua como colaboradora na missão do Estado.

Explica a origem e como são aplicados seus recursos e afirma que os membros de sua diretoria e do Conselho para Assuntos Econômicos e Fiscais não são remunerados.

Argumenta que eventual superávit constatado em seus registros contábeis foi aplicado em seus objetivos institucionais e que promoveu gratuidade na prestação de serviços educacionais.

Alega que mantém sua escrituração contábil devidamente formalizada e que tipifica-se a todas as normas constitucionais e legais que lhe asseguram o reconhecimento à imunidade das contribuições sociais previdenciárias e manutenção do Certificado de Entidade Beneficente de Assistência Social – CEBAS.

Informa que impetrou Mandado de Segurança nº 1999.3300007004-6 e lhe foi concedida a segurança, em parte, para que fosse mantida a exigência do cumprimento do disposto no art. 55 da Lei nº 8.212/1991, consoante a regência do art. 14 do Código Tributário Nacional, sem as alterações da Lei nº 9.732/1998, para a manutenção da imunidade quanto ao pagamento da cota patronal da Previdência Social.

Segundo a autuada, o INSS apelou de tal decisão e o Tribunal Regional Federal negou provimento à apelação, tendo a decisão transitada em julgado.

Argumenta que não perdeu definitivamente o CEBAS, uma vez que não houve decisão definitiva na Justiça para o período de 2000 a 2002 em face de Ação Declaratória junto à Justiça Federal.

Entende que possui direito adquirido à imunidade e solicita que seja restabelecida a isenção, desconstituído o lançamento e observada a Súmula Vinculante nº 08 do Supremo Tribunal Federal.

Pelo Acórdão nº 15-27.931, a 6ª Turma da DRJ/Salvador considerou a autuação procedente.

Contra tal decisão, a autuada apresentou recurso tempestivo, onde efetua a repetição das alegações de defesa.

É o relatório.

Voto

Conselheira Ana Maria Bandeira, Relatora

O recurso é tempestivo e não há óbice ao seu conhecimento.

A recorrente teve a isenção cancelada, pela emissão do Ato Cancelatório Ato Cancelatório nº 003/2007, a partir de 01/01/2001, por descumprimento ao inciso II, do art. 55 da Lei nº 8.212/1991, ou seja, não possuir o Certificado de Entidade Beneficente de Assistência Social – CEBAS.

Em seu recurso, a recorrente centra sua argumentação na tentativa de demonstrar que cumpre os requisitos necessários ao gozo da isenção.

Ocorre que tal questão está submetida à apreciação do Poder Judiciário nos autos do Mandado de Segurança nº 1999.33.00.00.7004-6.

A matéria em questão encontra-se *sub judice* e relativamente à tal fato tem-se o seguinte:

Existem dois grandes sistemas administrativos: o sistema do contencioso administrativo e o sistema de jurisdição única. Alexandre de Moraes (Direito Constitucional Administrativo. Atlas, 2002), traz a seguinte síntese:

“O sistema do contencioso administrativo, também conhecido como sistema francês, caracteriza-se pela impossibilidade de intromissão do Poder Judiciário no julgamento dos atos da Administração, que ficam sujeitos tão-somente à jurisdição especial do contencioso administrativo. Dessa forma, há uma divisão jurisdicional entre a Justiça Comum e o Contencioso Administrativo, e somente este pode analisar a legalidade dos atos administrativos. Diversamente, o sistema de jurisdição única, também conhecido por sistema judiciário ou inglês, tem como característica básica a possibilidade de pleno acesso ao Poder Judiciário, tanto nos conflitos de natureza privada, quanto dos conflitos de natureza administrativa.”

Desde a instauração do período republicano, o Brasil sempre adotou o sistema de jurisdição única como forma de controle jurisdicional da Administração Pública, cuja fundamentação encontra-se no art. 5º, inciso XXXV, da CF/88;

Art. 5º Todos são iguais perante a lei, sem distinção de qualquer natureza, garantindo-se aos brasileiros e aos estrangeiros residentes no País a inviolabilidade do direito à vida, à liberdade, à igualdade, à segurança e à propriedade, nos termos seguintes

.....

XXXV - a lei não excluirá da apreciação do Poder Judiciário lesão ou ameaça a direito

Nesse sentido, a decisão administrativa estará sempre sujeita à apreciação do Poder Judiciário, ou, em outras palavras, as decisões judiciais sobrepõem-se às decisões administrativas. Deste modo, estando uma matéria submetida à apreciação judicial, não deverá ser analisada na esfera administrativa;

Em matéria fiscal, os seguintes dispositivos tratam da existência concomitante de ação judicial e processo administrativo:

Lei n.º 6.830, de 22/09/80 (*trata da cobrança judicial da Dívida Ativa da Fazenda Pública*):

"Art. 38. A discussão judicial da Dívida Ativa da Fazenda Pública só é admissível em execução, na forma desta Lei, salvo as hipóteses de mandado de segurança, ação de repetição do indébito ou ação anulatória do ato, declarativo da dívida, esta precedida do depósito preparatório do valor do débito, monetariamente corrigido e acrescido dos juros e multa de mora e demais encargos.

Parágrafo único. A propositura, pelo contribuinte, da ação prevista neste artigo importa em renúncia ao poder de recorrer na esfera administrativa e desistência do recurso acaso interposto."

Lei n.º 8.213/91 (reproduzido pelo art. 307 do Decreto n.º 3.048/99):

"Art.126 (...)

§ 3º A propositura, pelo beneficiário ou contribuinte, de ação que tenha por objeto idêntico pedido sobre o qual versa o processo administrativo importa renúncia ao direito de recorrer na esfera administrativa e desistência do recurso interposto."

No entanto, a existência de discussão judicial com o objeto de afastar a cobrança de determinada contribuição não impede a Fazenda Pública de efetuar o lançamento, pois este, segundo o parágrafo único do artigo 142 do CTN, constitui atividade vinculada e obrigatória da autoridade administrativa, sob pena de responsabilidade funcional.

O lançamento tem como objetivo resguardar o crédito tributário. Não efetuado o lançamento no curso do prazo de decadência, o Fisco não mais poderá fazê-lo, ainda que obtenha decisão judicial favorável, pelo fato de o crédito achar-se fulminado pela decadência. É que o prazo decadencial não se interrompe nem se suspende com a interposição de medida judicial, fluindo a partir da ocorrência do fato gerador ou da data prevista em lei.

Pelas razões citadas é irrelevante se a ação judicial proposta se deu antes ou depois do lançamento.

Nesta instância administrativa, tal questão já se encontra definida na Súmula nº 01 do CARF, publicada no DOU de 07/12/2010

Súmula CARF nº 1: Importa renúncia às instâncias administrativas a propositura pelo sujeito passivo de ação judicial por qualquer modalidade processual, antes ou depois do lançamento de ofício, com o mesmo objeto do processo

administrativo, sendo cabível apenas a apreciação, pelo órgão de julgamento administrativo, de matéria distinta da constante do processo judicial.

No caso, a recorrente pretende que o Poder Judiciário confirme sua condição de entidade isenta, situação em que o lançamento da contribuição patronal não poderia prevalecer.

Portanto, como se trata de matéria sub judice, não cabe sua apreciação no âmbito administrativo.

A recorrente menciona a Súmula Vinculante nº 08, do STF que declarou inconstitucionais os artigos 45 e 46 da Lei nº 8.212/1991, prevalecendo, portanto, para o compute da decadência, as disposições do CTN.

Ocorre que, mesmo pela aplicação do art. 150 § 4º do CTN, não haveria que se falar em decadência, uma vez que o período do lançamento compreende as competências de 01/2005 a 12/2006 e este ocorreu em 18/12/2009.

A recorrente afirma ser portadora do CEBAS, no entanto, para o período de 2000 a 2002, não era detentora do citado certificado, o que levou ao cancelamento da isenção.

Segundo informação da recorrente, ainda não teria havido decisão definitiva na Justiça para o período de 2000 a 2002 em face de Ação Declaratória junto à Justiça Federal, o que leva a inferir que também a questão de ser detentora do CEBAS está *sub judice*.

A recorrente afirma que tem direito adquirido ao gozo da isenção da quota patronal de previdência social, reconhecida pela própria Lei nº 8.212/91. Sobre tal questão, é conveniente efetuar breve histórico da situação que ensejou o direito adquirido mencionado no § 1º do art. 55 da Lei nº 8.212/91;

A concessão de isenção de contribuições previdenciárias teve início com a Lei nº 3.577, de 04/07/1959 e abrangia as entidades de fins filantrópicos, reconhecidas como de utilidade pública, cujos membros de suas diretorias não percebessem remuneração;

Posteriormente, com a edição do Decreto-Lei nº 1.572 de 01/09/1977 que revogou a Lei nº 3.577/1959, ficou resguardado o direito à isenção das entidades que tinham sido reconhecidas como de utilidade pública pelo Governo Federal até a data de publicação do citado Decreto-Lei e que fossem portadoras do certificado de entidade de fins filantrópicos com validade por prazo indeterminado;

Ressalte-se que as entidades filantrópicas criadas após a publicação do Decreto-Lei nº 1.572 de 01/09/1977 não puderam fazer jus à isenção por falta de amparo legal;

Em 1988, a Constituição Federal veio disciplinar sobre a isenção de contribuições previdenciárias em seu art. 195, § 7º, dispondo que serão isentas de tais contribuições as entidades beneficentes de assistência social que atendam às condições estabelecidas em lei;

A lei que estabeleceu as condições para que uma entidade fosse isenta das contribuições previdenciárias foi a Lei nº 8.212/91 que dispôs em seu art. 55 os requisitos para o benefício;

Portanto, a entidade que, em 1º de setembro de 1977, data da vigência do Decreto-Lei nº 1.572, detinha Certificado de Entidade de Fins Filantrópicos, era reconhecida como de Utilidade Pública Federal, encontrava-se em gozo de isenção e cujos diretores não percebiam remuneração, nos termos da Lei nº 3.577, de 04 de julho de 1959, teve garantido o direito à isenção até 31/10/1991, independente de qualquer outro requisito. A partir daí, para a manutenção da isenção passou a ser obrigada a observar os requisitos do art. 55 da Lei nº 8.212/91.

Nesse sentido, está equivocada a recorrente quando entende que poderia gozar de isenção indefinidamente independente do cumprimento dos requisitos estabelecidos em lei.

Diante do exposto e de tudo o mais que dos autos consta.

Voto no sentido de CONHECER do recurso apenas quanto às matérias não submetidas à apreciação do Poder Judiciário e NEGAR-LHE PROVIMENTO.

É como voto.

Ana Maria Bandeira