



MINISTÉRIO DA FAZENDA

Afc

Sessão de 09 de junho de 1987

ACORDÃO N.º 103-07.967

Recurso n.º 91.304 - IRPJ - EXS: DE 1984 E 1985

Recorrente RÁPIDO INTERDROGAS LTDA.

Recorrido DELEGACIA DA RECEITA FEDERAL EM BELO HORIZONTE - MG

IRPJ - DESPESAS OPERACIONAIS, ARRENDAMENTO MERCANTIL - Indedutíveis as prestações pagas a título de arrendamento mercantil, quando os prazos dos contratos forem inferiores à expectativa do tempo de vida útil dos bens; o valor residual fixado for ínfimo; e o preço contratado res-
tar satisfeito, quase que integralmente, nos primeiros meses da contraprestação, desvirtuan-
do a essência do contrato de "Leasing". Tra-
ta-se, na verdade, de compra e venda com "rou-
pagem" formal do contrato de "leasing" financei-
ro.

Recurso conhecido e não provido

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos de recurso interposto por RÁPIDO INTERDROGAS LTDA.

ACORDAM os Membros da Terceira Câmara do Primeiro Conselho de Contribuintes, por unanimidade de votos, em negar provi-
mento ao recurso.

Sala das Sessões, em 09 de junho de 1.987

ANTÔNIO DA SILVA CABRAL

PRESIDENTE

SEBASTIÃO RODRIGUES CABRAL

RELATOR

VISTO EM
SESSÃO DE

JOSÉ NICODEMOS C. DE OLIVEIRA

PROCURADOR DA FA-
ZENDA NACIONAL

11 JUN 1987

Participaram, ainda, do presente julgamento, os seguintes Conselhei-
ros: CARLOS AUGUSTO DE VILHENA, THERESA ARRUDA BORREGO BIJOS (Suplen-
te), LÓRGIO RIBEIRO, DÍCLER DE ASSUNÇÃO, FRANCISCO XAVIER DA SILVA
GUIMARÃES e RICHARD ULRICH KREUTZER.

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

RECURSO Nº: 91.304
ACÓRDÃO Nº: 103-07.967
RECORRENTE: RÁPIDO INTERDROGAS LTDA.

R E L A T Ó R I O

RÁPIDO INTERDROGAS LTDA., pessoa jurídica de direito privado, inscrita no CGC-MF sob o nº 16.628.976/0001-43, inconformada com a decisão proferida pelo Delegado da Receita Federal em Belo Horizonte que manteve, em parte, a exigência do crédito tributário formalizado através do auto de infração de fls. 13, recorre a este Conselho conforme petição de fls. 34/35.

A matéria tributária está descrita na peça básica nestes termos:

"EXERCÍCIO DE 1984/ANO-BASE DE 1983:

1. BENS DO ATIVO IMOBILIZADO LANÇADOS COMO DESPESA - Desclassificado como Arrendamento Mercantil o Contrato nº 305/83-BMG Leasing S/A e considerado como compra a prazo, devido a falta de uniformidade das contraprestações e a exagerada concentração de valor em curto prazo previsto no mesmo. Contrato anexo às fls. 02 a 07.

Valor glosado no exercício-Termo de Verificação Fiscal, fls. 08:Cr\$ 2.088.695

2. OMISSÃO DE RECEITA: Caracterizada pela omissão da correção monetária de balanço da conta "Veículos" adquirido através do contrato descrito no item 1 acima.

Valor da correção monetária, fls.09...Cr\$ 415.908

TOTAL DO EXERCÍCIOCr\$ 2.504.603

EXERCÍCIO DE 1985/ANO-BASE DE 1984:

1. BENS DO ATIVO IMOBILIZADO LANÇADOS COMO DESPESA - Desclassificado como Arrendamento Mercantil o Contrato nº 305/83-BMG Leasing S/A e considerado como compra a prazo, devido a falta de uniformidade das contraprestações e a exagerada concentração de valor em curto prazo previsto no mesmo.

Valor glosado no exercício-Termo de Verificação Fiscal, fls. 08:Cr\$ 5.202.692

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

2. OMISSÃO DE RECEITA: Caracterizada pela omissão da correção monetária de balanço da conta "Veículos" adquirido através do contrato descrito no item 1 acima.

Valor da correção monetária, fls.10...Cr\$ 11.086.079
TOTAL DO EXERCÍCIOCr\$ 16.288.771

ENQUADRAMENTO LEGAL: Artigos 235 e §§ e 347 do RIR/ /80. Portaria MF nº 376-E/76 e 564/78."

Inaugurando a fase litigiosa do procedimento, a autuada apresentou impugnação ao crédito tributário lançado, sustentando in verbis:

"O contrato de arrendamento mercantil celebrado com a BMG-Leasing S.A. atende a todos os requisitos do art. 5º, razão pela qual poderia o Suplicante considerar como despesa operacional as contraprestações pagas. Para considerar o arrendamento mercantil, for malizado e revestido de todas as formalidades legais, como simples contrato de compra e venda, alicerça-se a A. lançadora em:

- Falta de uniformidade das contraprestações,
- exagerada concentração de valor em curto prazo.

Sem qualquer fundamento legal e lógico a conclusão fiscal:

A lei fala em valor da contraprestação por períodos determinados, não superiores a seis meses. No contrato, estes valores estão estabelecidos mensalmente uma vez que a contraprestação compõe-se de um valor fixo e um variável. Portanto DE ACORDO COM A LEI.

A exagerada concentração de valores no primeiro ano também não atenta contra a norma legal.

Por tudo isso, a interpretação e conclusão da A. fiscal, contraria o disposto no art. 110 do CTN: "A lei tributária não pode alterar a definição, o conteúdo e o alcance de institutos, conceitos e formas de direito privado, utilizados, expressamente ou implicitamente, pela Constituição Federal, pelas Constituições dos Estados, ou pelas Leis Orgânicas do Distrito Federal ou dos Municípios, para definir ou limitar competências tributárias".

Sobre o assunto, o ensinamento de Aliomar Baleeiro:

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

"A lei complementar supra a Constituição mas não a substitui. Se esta instituiu um tributo, elegendopa ra o fato gerador dele um contrato, ato ou negócio jurídico, o legislador não pode restringir, por via com plementar, o campo de alcance de tal ato ou negócio, nem dilatá-lo a outras situações". (Dir. Tributário Brasileiro, 9ª Edição, pag. 403).

Como ensina o festejado tributarista, não pode o legislador, a autoridade administrativa, ampliar ou delimitar conceito de ato ou negócio jurídico, tipificado em "lex maior".

Dir-se-ia pois que, o suporte do procedimento fiscal, seriam as Portarias MF-376-/76 e 564/78,

no entanto, por tal fundamento não pode prosperar a investida fiscal, eis que atos, portarias, pareceres e instruções normativas não têm o condão de modificar a lei: "os auxiliares imediatos do chefe do Poder Executivo, isto é, os Ministros de Estado, Os Secretários de Estado, os Secretários das Prefeituras mais organizadas que superintendem setores da administração, expedem atos para exata e fiel execução das leis e regulamentos. Ainda que não sejam formalmente atos legislativos, eles se revestem de caracter normativo na medida em que se conformam com as leis e regulamentos... (Obra citada, pag. 376).

Assim, tudo o que contrariar a lei, é norma nula, é parecer ineficaz, como são as mencionadas Portarias, eis que pretendem dar interpretação diversa de ato e negócio jurídico, que preenche todos os requisitos tipificados no diploma legal, "in casu" o arrendamento mercantil contratado na forma da Lei 6.099/74."

A decisão proferida pelo Delegado da Receita Federal em Belo Horizonte-MG, tem esta ementa:

"IMPOSTO SOBRE A RENDA DA PESSOA JURÍDICA

CONTRAPRESTAÇÕES DE ARRENDAMENTO MERCANTIL

Serão adicionados ao lucro líquido, para determinação do lucro real, os valores deduzidos indevidamente a título de contraprestações de arrendamento Mercantil, cujos contratos estejam em desacordo com a legislação pertinente à matéria;

CORREÇÃO MONETÁRIA DO ATIVO PERMANENTE

Improcedente a exigência relativa à receita de correção monetária, apurada ex-officio, no pressuposto de

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL
Acórdão nº 103-07.967

que os bens, cujos contratos foram descaracterizados como arrendamento Mercantil pela Fiscalização, integram o ativo permanente da arrendantária, antes do exercício Formal da opção de compra."

No recurso endereçado a este Colegiado, a autuada ratifica os argumentos expendidos em sua impugnação, não aduzindo quaisquer razões adicionais relacionadas com o mérito da matéria litigada.

É o relatório.

V O T O

Conselheiro SEBASTIÃO RODRIGUES CABRAL, Relator:

O recurso foi manifestado no prazo legal. Conheço-o por tempestivo.

Do relato se infere que a matéria ainda litigada diz respeito ao adicionamento, ao lucro líquido, das parcelas deduzidas como despesas operacionais, para efeito de determinar o lucro real, relativas a contraprestações de arrendamento mercantil. Entenderam as autoridades lançadora e julgadora singular que as condições pactuadas estão em desacordo com a legislação de regência, o que inviabiliza o direito ao tratamento fiscal previsto no artigo 225 do RIR aprovado pelo Decreto nº 85.450/80.

A matéria, como visto, não é nova neste Colegiado. Várias são as decisões prolatadas por esta Câmara a propósito do assunto versado nos presentes autos, inclusive com as mesmas peculiaridades destacadas pela decisão recorrida. Através do Acórdão nº 103-07.767, de 26.01.87, restou decidido que:

"IRPJ - ARRENDAMENTO MERCANTIL - A fixação de valor residual ínfimo, em flagrante desproporção com o preço de aquisição dos bens junto ao fabricante, e

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

das prestações do "leasing", além de os prazos dos contratos serem muito inferiores à expectativa do tempo de vida útil dos bens, desvirtua a essência do contrato de "leasing" e dos princípios em que assenta, convertendo-o, na realidade, em contrato de compra e venda a prazo, não obstante a roupagem formal do contrato de "leasing" financeiro. Indedutíveis, por conseguinte, as prestações pagas a título de arrendamento mercantil.

Nesses casos, o preço de compra e venda é o total das contraprestações pagas durante a vigência do arrendamento, acrescido da parcela paga a título de preço de aquisição (Lei nº 6.099/74, art. 11, § 2º). Logo, não há falar em desmembramento dos valores que compuseram as contraprestações pagas à arrendante."

No caso concreto, tomando-se por base os valores constantes do contrato de fls. 02/05, destacam-se os seguintes aspectos:

Valor do arrendamento.....Cr\$	4.262.766,00
Valor pago até a 12ª contraprestação.Cr\$	4.101.216,00
Valor pago da 13ª à 26ª contraprestação.Cr\$	125.650,00
Valor residual	35.900,00

Nos doze primeiros meses a recorrente pagou o equivalente a 97,05% do preço contratado, ficando o restante, ou seja, 2,95% para ser pago nos últimos catorze meses. O valor residual fixado, em relação ao custo do bem, corresponde a 0,84%, o que evidencia a similitude do presente caso com aqueles objeto de apreciação por parte deste Colegiado.

A propósito da fixação da contraprestação pelo uso e gozo da coisa, o insigne Presidente desta Câmara, Dr. Antonio da Silva Cabral, assim se manifestou em seu livro "Cessão de Contratos e Cessão de Créditos no Arrendamento Mercantil", Editora Resenha Tributária, São Paulo, 1985, fls. 79 e segs.:

"Na figura c) Sistema "Tobogan", a metodologia utilizada contraria a lei, pois as contraprestações

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

iniciais cobrem, praticamente, o valor de aquisição do bem logo no início de vigência do contrato, de tal maneira que o restante do prazo do contrato é apenas para cumprir formalidades legais. Nesta espécie de contrato é que se emprega o chamado "balão", que caracteriza o sistema conhecido popularmente como "tobogan", sistema este que esconde, sem sombra de dúvida, uma compra e venda disfarçada. Há contratos cujo teor chega à comicidade, pois se estabelece, ao lado do valor residual de Cr\$ 1, uma cláusula prevenindo a "renovação" do contrato, ou o que é pior, cláusula que confere à arrendatária o direito de "devolver" o bem arrendado no final do contrato. A tal absurdo chega o formalismo jurídico, preso apenas à letra da lei, a ponto de as partes contratantes inserirem cláusulas desse tipo anedótico."

A matéria em litígio restou analisada com profundidade e competência pelo ex. presidente desta Câmara, Dr. Urgel Pereira Lopes, em voto que proferiu a propósito do Recurso nº 90.827, de cujo teor pedimos permissão para transcrever nesta oportunidade!

"Escreveu Fernando de Vasconcellos Coelho (in "Leasing", ICM e imposto de transmissão, Revista Forense 250/104):

"O leasing financeiro, em linhas gerais, é uma coligação de negócios jurídicos através dos quais uma empresa adquire determinado bem, a pedido de outra, para o fim específico de locá-lo a esta em condições previamente estipuladas, dando-o em locação por prazo certo e assegurando, à locatária, a opção de sua compra no término da locação, por um preço residual."

FÁBIO KONDER COMPARATO, in Contrato de "leasing" (Revista Forense, 250/7), depois de situar os problemas dos investimentos, a rápida modernização e o rápido obsoletismo dos equipamentos, de modo a aconselhar prudência do empresário na imobilização de grandes recursos próprios neste setor; a importância do fortalecimento do capital de giro, e assim por diante, põe a indagação de como equipar-se (uma empresa) sem imobilizar consideráveis recursos próprios, de forma a conservar a liquidez da empresa e a substituir rapidamente o equipamento obsoleto, e esclarece:

"Uma resposta a este desafio parece ter sido en-



SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

contrada recentemente nos Estados Unidos. Trata-se de fórmula engenhosa, que reflete uma mentalidade essencialmente prática: ao invés de comprar o equipamento de que necessita com ou sem financiamento, o empresário pede a uma instituição financeira especializada que o compre em seu lugar, segundo as indicações técnicas que ele próprio fornece e que lho dê em seguida em locação por um prazo determinado, ao cabo do qual o empresário tem opção de adquirir o material locado por um preço residual, ou de devolvê-lo, se não preferir continuar na locação por prazo indeterminado. Faz-se, destarte, um investimento amortizável com os próprios lucros que ele propicia, e que permite ao empresário conservar em seu poder os bens de equipamento unicamente durante o período em que sua rentabilidade é elevada.

Eis aí o leasing, termo que vem sendo consagrado mesmo em língua latina."
(Destques do original).

ARNOLDO WALD, in "Noções básicas de "leasing" (Revista Forense, 250/28) destaca que:

"No plano filosófico, a implantação do leasing significa uma transformação nas idéias clássicas que identificavam e associavam o título de domínio e a capacidade produtiva decorrente da utilização da coisa."

E arremata:

"De fato, no mundo contemporâneo, firmou-se oportunamente o entendimento de que nada adianta ter a propriedade se o titular não tem condições de aproveitá-la e explorá-la adequadamente. Se o fim almejado é a produtividade, o capital em si mesmo, o capital imobilizado não constitui riqueza. O progresso decorre da produção, do lucro, da exploração do bem que constitui a verdadeira riqueza.

.....

A idéia básica de uma expansão sem necessidade de investimento imediato é o leit-motiv de toda a propaganda das companhias de leasing quando afirmam nos seus slogans: "Equipem-se sem investir" - "Reequipem-se sem imobilizar fundos" - "Um reequipamento menos oneroso, uma expansão mais rápida e maiores lucros".



SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

Neste sentido, um excelente anúncio imaginado pelas companhias brasileiras de leasing esclarece ao leitor: "Pela primeira vez, não queremos que você compre nada". É evidente o impacto dessa fórmula que propõe o fornecimento de um serviço e a utilização de um bem, sem a necessidade da aquisição do mesmo." (Destques do original).

A natureza jurídica, ou mesmo o conceito de "leasing" são bem controvertidos na Doutrina.

Parece-me, contudo, que a razão está com os que o enquadram como negócio jurídico complexo, desde que há, pelo menos, unidade de sujeito, ou de objeto, ou de manifestação da vontade. Apesar de existir pluralidade de negócios jurídicos, se um de seus elementos - o sujeito, o objeto ou o elemento volitivo - é complexo, tem-se o negócio jurídico complexo.

FÁBIO KONDER COMPARATO (op. e loc. cit.) ensina:

"O contrato de leasing apresenta-se assim como negócio jurídico complexo, e não simplesmente como coligação de negócios. Dizemos não simplesmente, porque na verdade o contrato entre a sociedade financeira e o utilizador do material é sempre coligado ao contrato de compra e venda do equipamento entre a sociedade financeira e o produtor. Mas o leasing propriamente dito, não obstante a pluralidade de relações obrigacionais típicas que o compõem, apresenta-se funcionalmente uno: a "causa" do negócio é sempre o financiamento de investimentos produtivos. A sociedade financeira, apesar de proprietária, não tem nunca a posse do material locado, e a sua maior preocupação é que ele lhe seja devolvido. A empresa utilizadora do material, por sua vez, apesar de locatária, comporta-se como tendo a sua plena disposição.

Sem dúvida, dentre as relações obrigacionais típicas que compõem o leasing, predomina a figura da locação de coisa. Mas a existência de uma promessa unilateral de venda por parte da instituição financeira serve para extremá-lo não só da locação comum, como da venda a crédito."

FRAN MARTINS (in "Contratos e Obrigações Mercantis", Forense, Rio, 4ª ed., 1976, pág. 560), assim classifica o contrato de "leasing":



SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

"Como um contrato de natureza complexa, mas apresentando autonomia no conjunto das relações criadas, o arrendamento mercantil pode ser considerado consensual, obrigatório que se torna pelo simples consentimento das partes; bilateral, criando obrigações para o arrendador (por a coisa à disposição do arrendatário, vendê-la, no caso desse optar, ao final, pela compra, recebê-la de volta, não havendo compra ou renovação) e para o arrendatário (pagar as prestações convencionadas, devolver a coisa, se não houver a compra da mesma ou a renovação do contrato); oneroso, havendo vantagens para ambas as partes; comutativo, sendo certas as prestações; por tempo determinado e de execução sucessiva. É, como foi dito, no direito brasileiro, um contrato nominado, regendo-se pelos dispositivos da Lei nº 6.099, de 1974. É, também, um contrato intuitu personae, devendo ser executado pelas partes contratantes sem que haja permissão de serem as mesmas substituídas na relação contratual."

ORLANDO GOMES (in "Direito Econômico", São Paulo, Saraiva, 1977, págs. 269 e seguintes) assinala pontos de aproximação e de afastamento entre o contrato de "leasing" e contratos afins.

Em relação ao contrato de locação, a afinidade está na transmissão do uso e fruição de determinada coisa, bem como na contraprestação do aluguel.

As diferenças maiores são:

a) a função econômica do "leasing" é mais próxima da compra e venda do que da locação;

b) na locação, o locador tem a obrigação de manter a coisa, com as pertencas que a completam, em estado de servir ao uso a que se destina, durante o período contratual (Cód. Civil, art. 1.189, I e II). Se a coisa se perder ou deteriorar sem culpa do locatário, é o locador quem suporta o prejuízo da ocorrência, visto ser por conta dele que corre o risco pela perda ou deterioração da coisa devida a caso fortuito (Cód. Civil, art. 1.190). É ao locador que compete ainda resguardar o locatário dos embaraços e turbacões de terceiros, que tenham ou pretendam ter direitos sobre a coisa; e é o locador quem responde pelos vícios ou defeitos da coisa, anteriores à locação (Cód. Civil, art. 1.191);

c) já no "leasing" é o arrendatário quem tem o dever de conservar a coisa, durante o prazo do con-

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

trato, em condições adequadas ao fim a que se destina. É sobre ele que recai o risco do perecimento ou deterioração da coisa, nenhum destes fatos o desonerando da obrigação de pagamento do aluguel estipulado. Se a coisa padecer de vícios ou defeitos anteriores à locação, de responsabilidade do fornecedor, tem-se entendido que é ao arrendatário que compete reagir contra a falta, perante o fabricante;

d) tem-se entendido que não aproveitam ao arrendatário, no "leasing", as regras pertinentes à prorrogação dos contratos de locação reconhecidas aos locatários, do mesmo modo que não aproveitam ao arrendante, no "leasing", as causas de rescisão antecipada do contrato que a lei estabelece a favor do locador (Lei nº 4.494, de 25.11.64, art. 11 incisos III e segs);

e) além disso, o aluguel, nos contratos de locação, representa o preço do uso e fruição da coisa, determinado de acordo com as taxas correntes do mercado das rendas e aluguéis, onde os aluguéis são pagos em pura perda para a aquisição da coisa. Doutra parte, o aluguel cobrável do arrendatário, no "leasing", é calculado de modo a cobrir, no conjunto das suas prestações, os custos de aquisição da coisa, acrescidos dos juros respectivos e do lucro razoável da arrendadora;

f) por essa razão é que, findo o prazo contratual, não querendo o tomador do "leasing" adquirir a coisa pelo preço residual estipulado, outras vantagens lhe são por vezes atribuídas. A vantagem, porém, que mais freqüentemente lhe é concedida, e se afasta do regime de locação, é a promessa unilateral de venda ou o pacto de opção pelo preço residual estipulado. Trata-se de um preço deliberadamente inferior ao valor corrente e atual da coisa, por se tomarem em conta, na sua determinação, os aluguéis pagos pelo adquirente.

Nos excertos acima procuramos extrair o pensamento exato do ilustre Autor, tal como o exteriorizou na obra citada, inclusive perfilhando, de um modo geral, suas próprias palavras.

A respeito do cálculo do valor das prestações do "leasing", também ARNOLDO WALD (in. op. e loc. cit., pág. 31), assinalou:

"Os aluguéis são mais altos que os existentes na locação comum, pois visam garantir, em prazo contratual determinado, a amortização do preço

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL
Acórdão nº 103-07.967

do equipamento, acrescido dos custos administrativos e financeiros e do lucro da companhia de leasing."

ORLANDO GOMES E ARNOLDO WALD não estão sozinhos nesse entendimento de que nas prestações do "leasing" estão embutidos valores a título de amortização do preço pago pela empresa de "leasing" à fabricante do bem.

Porém, algumas conclusões a que chegaram comentaristas do "leasing", nomeadamente quanto à fixação do valor residual, parecem-me merecedoras de certas considerações.

A Resolução nº 351, de 17.11.75 (do BACEN), no seu art. 8º, alínea "f", estabelecia o valor residual garantido, ao dispor:

"f) concessão à arrendatária de opção de compra do bem arrendado, devendo ser estabelecido o preço para o seu exercício ou critério utilizável na sua fixação, admitindo-se:

1. a garantia do valor residual;
2. o reajuste do preço acordado ou do valor residual garantido;"

Por sua vez, a Resolução nº 980, de 13.12.84, prescreve, em seu art. 9º, alínea "f":

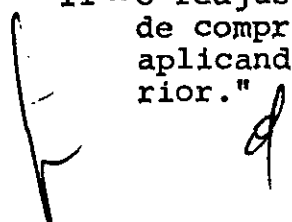
"f) concessão à arrendatária de opção de compra do bem arrendado, devendo ser estabelecido o preço para o seu exercício ou critério utilizável na sua fixação, que pode ser inclusive o de valor de mercado;"

E continua, na alínea "g":

"g) as despesas e os encargos adicionais que ficarem por conta da arrendatária ou da entidade arrendadora, admitindo-se:

I - a obrigação da arrendatária de pagar, no final do prazo de arrendamento, um valor residual garantido, sempre que optar pelo não exercício da opção de compra;

II - o reajuste do preço estabelecido para opção de compra ou do valor residual garantido, aplicando-se o disposto na alínea "c" anterior."



SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

Por seu turno, a Portaria nº 564, de 03.11.78, do Sr. Ministro da Fazenda, dispôs:

"O VALOR RESIDUAL GARANTIDO: preço contratualmente estipulado para exercício da opção de compra, ou valor contratualmente garantido pela arrendatária como mínimo que será recebido pela arrendadora na venda a terceiros do bem arrendado, na hipótese de não ser exercida a opção."

Tanto nas Resoluções do BACEN, como na Portaria nº 564/78, o valor residual garantido visa, essencialmente, assegurar à arrendadora o recebimento desse valor ao findar o contrato de "leasing", quer seja ou não exercida a opção de compra. Lê-se nos contratos que se os bens forem vendidos a terceiros, por preço inferior ao valor residual garantido, a arrendatária pagará a diferença à arrendadora; se vendidos por preço superior, o excesso será entregue à arrendatária.

No "leasing" os bens arrendados permanecem de propriedade da arrendadora, imobilizados pelo custo de aquisição, que é "o montante do dispêndio incorrido pela arrendadora para aquisição do bem destinado a arrendamento. Integram o custo de aquisição, quando constituam ônus da arrendadora e devam ser recuperados no contrato de arrendamento, os custos de transporte, instalação, seguro e de impostos pagos na aquisição, bem como a taxa de compromisso que, tendo sido escriturada como receita de acordo com o item 5, para atender a cláusula contratual, seja capitalizada." (Port. nº 564/78, 2.)

Desse custo de aquisição, a mesma Portaria nº 564/78 prevê um valor a recuperar, para os efeitos fiscais, que corresponde ao custo de aquisição multiplicado por fator, de magnitude não superior à unidade, obtido pela multiplicação da taxa mensal de depreciação pelo número de meses do arrendamento.

A depreciação, como se sabe, há de ser feita mediante a utilização de taxas que levem em conta o tempo de vida útil do bem.

É das regras sobre a depreciação, e está no art. 12 da Lei nº 6.099/74, "in verbis":

"Art. 12 - Serão admitidas como custos das pessoas jurídicas arrendadoras as cotas de depreciação do preço de aquisição de bem arrendado, calculadas de acordo com a vida útil do bem."

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

§ 1º - Entende-se por vida útil do bem o prazo durante o qual se possa esperar a sua efetiva utilização econômica."

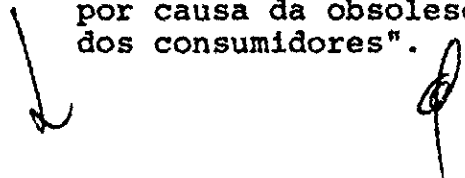
O que se "pode esperar" é algo que está por acontecer. Portanto, é estimativa feita "a priori", não obstante o tempo de vida útil esteja condicionado a causas físicas (como o uso, o desgaste natural e a ação dos elementos da natureza) e a causas funcionais (como a inadequação e o obsoletismo), que atuam em conjunto.

Tecnologicamente, depreciação é perda de eficiência funcional dos bens. Economicamente, diferença entre valores. Contabilmente, custo amortizado ("contabilmente Introdutória", Sergio de Indícibus e Outros, Atlas, 5ª ed., 193).

Do ponto de vista fiscal, parcela que repercute subtrativamente na determinação do lucro real, base de cálculo do imposto de renda. Custo diferido e apropriado ao longo do tempo de vida útil. Valor a recuperar, na terminologia da Portaria nº 564/78.

Essa mesma Portaria denominou como valor residual atribuído a diferença entre o custo de aquisição e o valor a recuperar, isto é, o valor ainda não depreciado, o que também equivale ao valor contábil, na medida em que este é, num dado momento, a diferença entre o custo do bem (custo de aquisição) e o valor da depreciação acumulada (valor recuperado) até aquele momento.

Conviria uma breve consideração sobre a adoção de valor residual atribuído na citada Portaria, para significar, em última análise, valor contábil. A meu ver, valor contábil também não deixa de ser um valor atribuído. São notórias as dificuldades para se precisar a significação dos valores adotados nos registros contábeis, nomeadamente a respeito da depreciação. SERGIO INDÍCIBUS (in "Teoria da Contabilidade", São Paulo, Atlas, 1980, pag. 171) refere manifestação da "American Accounting Association" a respeito dos fatores determinantes da depreciação: "Qualquer declínio no potencial de serviços e outros ativos não correntes deveria ser reconhecido nas contas no período em que tal declínio ocorre ... O potencial de serviços dos ativos pode declinar por causa de ... deterioração física gradual ou abrupta, consumo dos potenciais de serviços através do uso, mesmo que nenhuma mudança física seja aparente, ou deterioração econômica por causa da obsolescência ou de mudança da demanda dos consumidores".



SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

O mesmo Autor acrescenta que "... poderíamos expressar a depreciação simplesmente como a diferença entre o valor de mercado do equipamento no fim e no início do período". Mas adverte que, "neste caso, estaríamos provavelmente consagrando a avaliação a valores de mercado para a Contabilidade, o que não seria fora de propósito. Restaria verificar se utilizaríamos um valor de entrada ou de realização".

Estas e outras perplexidades, alinhadas pelo Autor, em função dos modelos adotados ou de possível adoção, da sistematicidade ou racionalidade metodológica, explicam, a meu juízo, a referência citada a valor atribuído, ao invés de valor de mercado, de troca, de realização etc. etc.

Seja como for, no estágio em que se encontra a problemática da mensuração e valoração dos ativos, não se pode ir além da noção de um valor que se lhes atribua quando se está no plano do confronto do custo de aquisição com os métodos de depreciação disponíveis.

Isso, contudo, não significa que esses dados não possam ser tomados como referência. Ao contrário, são muitos os casos em que são tomados como ponto de partida, tanto para os efeitos contábeis como financeiros, econômicos, fiscais e outros.

A mesma Portaria nº 564/78 estabeleceu, no item 9:

"9. O resultado apurado na alienação do bem arrendado terá o seguinte tratamento:

I - no caso de exercício da opção contratual de compra, ou na venda a terceiro com apropriação pela arrendadora do valor residual garantido, a diferença entre o valor de venda e o valor residual atribuído será computada:

- a) como resultado do exercício, se positiva;
- b) como ativo diferido, para amortização no restante de setenta por cento do prazo de vida útil normal do bem, se negativa;

II - no caso de venda a pessoa física ou jurídica não ligada à arrendadora nem à arrendatária por interesse econômico comum, com apropriação pela arrendadora da totalidade do preço de venda, a perda ou o ganho será levado a resultado do exercício."



SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

É evidente que o ato ministerial admitiu distinção entre valor residual atribuído e valor residual garantido. Mas também admitiu que qualquer deles poderia superar o outro, na justa medida em que cogita de diferenças positivas ou negativas entre os dois valores.

Temos, assim, que a diferença entre o valor residual garantido e o valor residual atribuído, tanto no caso de exercício da opção de compra, pela arrendatária, como no caso da venda do bem a terceiros, sempre repercutirá nos resultados da empresa arrendadora, como ganho ou perda, ainda que não apropriável no exercício em que ocorrer a venda. (Ressalva da alínea "b" do inciso I do item 9 da Portaria).

Vejamos como isso se conjuga com o disposto nos arts. 13 e 14 da Lei nº 6.099/74, "in verbis":

"Art. 13 - Nos casos de operações de vendas de bens que tenha sido objeto de arrendamento mercantil, o saldo não depreciado será admitido como custo para efeito de apuração do lucro tributável pelo imposto de renda.

Art. 14 - Não será dedutível, para fins de apuração do lucro tributável pelo imposto de renda, a diferença a menor entre o valor contábil residual do bem arrendado e o seu preço de venda, quando do exercício da opção de compra."

Do confronto entre os textos da Portaria nº 564/78 e da Lei nº 6.099/74, tiram-se as conclusões a seguir:

- a) casos de não haver opção de compra e consequente venda do bem a pessoa física ou jurídica não ligada à arrendadora nem à arrendatária por interesse econômico comum:

Havendo apropriação pela arrendadora da totalidade do preço de venda, a perda ou o ganho será levado a resultado do exercício. O saldo não depreciado será admitido como custo, para os efeitos fiscais. Abstraindo-se os aspectos de correção monetária, dir-se-ia que haveria ganho ou perda conforme o preço de venda fosse superior ou inferior ao valor contábil residual.

Ora, se nas prestações correspondentes ao contrato de arrendamento mercantil estavam ou não contidos valores a título de recuperação dos custos de aquisição do bem dado em arrendamento, é coisa que

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

muito se afirma e pouco se demonstra..

Com efeito, na sistemática contábil e fiscal que se vem aplicando ao "leasing", as tais parcelas alegadamente embutidas no preço do arrendamento, não repercutem, direta e destacadamente: (a) no valor imobilizado pela arrendadora, inclusive para os efeitos de depreciação, que não é outro se não preço pago à fabricante; (b) no valor residual contábil; (c) no cômputo dos ganhos ou perdas quando da alienação do bem a terceiros; (d) nas prestações recebidas ao longo do arrendamento, tratadas que são, pelo seu total, como receitas da arrendadora pelo fato do contrato de arrendamento.

Além do mais, o arrendatário, que teria pago, no meio de suas prestações, nada registra a título de pagamento pela aquisição do bem, pois nem o adquire ao final do contrato. Pior ainda, o terceiro que o adquire da arrendadora, imobiliza o preço pago à arrendadora agora alienante, sem nenhuma referência às parcelas do preço que teriam sido pagas pela arrendatária enquanto esta utilizou o bem. Em suma: no contrato de compra e venda entre a arrendadora e o terceiro adquirente do bem, que certamente será pelo preço de mercado em função da data e do valor comercial do bem, a arrendadora - vendadora jamais faz constar (e não teria sentido que o fizesse) algo do tipo: preço de venda: 100; parte paga pela arrendatária X: 99. Diferença a ser paga pela adquirente Y: 1.

Não é por razão que contraste com o raciocínio acima que tanto a Lei nº 6.099/74, como a Portaria nº 564/78, determinam que a arrendadora, ao alienar o bem a terceiros (não ligados à arrendadora e à arrendatária) tome por indicadores, para efeito de apuração do resultado do exercício, simplesmente o valor contábil residual e o preço de venda, sem considerações de qualquer ordem quanto à inserção de parte do preço nas prestações do "leasing".

b) Casos de exercício da opção contratual de compra a terceiro com apropriação pela arrendadora do valor residual garantido.

Havendo opção de compra, e seja ela ou não exercida, dois valores são postos em confronto: o valor de venda e o valor residual atribuído.

A rigor, a lei menciona, apenas, valor contábil residual "versus" preço de venda. Todavia, a citada Portaria, com o objetivo de ajustar toda a sistemática

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

ca extraída da lei às inovações do Decreto-lei 1.598/77, consoante menção expressa no seu primeiro "considerando", e, possivelmente, levando em conta a Resolução nº 351, de 17.11.75, do BACEN, que introduziu a figura do "valor residual garantido", deslucou o cotejo para valor de venda e valor residual garantido.

(Toma-se, aqui, valor de venda por preço de venda, admitindo-se que houve descuido terminológico na redação da Portaria, no inciso I do item 9, o que já não ocorreu no inciso II, acima focalizado).

Conforme já visto, valor residual atribuído significa valor contábil residual estimado, mas que, ao final, é o valor contábil residual.

Então, nas hipóteses ora em exame, se a arrendadora apropriar como receita o valor residual garantido, coisa que dificilmente deixará de fazer, este será, em última análise, o preço de venda, seja porque o que faltar será inteirado pela arrendatária, seja porque o excedente, caso a alienação seja a terceiros, será devolvido à arrendatária.

Então, se a diferença entre o valor residual atribuído (= valor contábil residual) e o preço de venda for positiva, será incorporada ao resultado do exercício; se negativa, será computada no ativo diferido, para amortização no restante de 70% do prazo de vida útil normal do bem.

Também aqui são aplicáveis, por inteiro, as considerações feitas acima, questionando a tese de que parte do preço de aquisição do bem, após o arrendamento, já estava embutido nas prestações pagas pela arrendatária à arrendadora. Aliás, com mais pertinência ainda, por existente a opção de compra e a solução ser a mesma, quer ela tenha ou não sido exercida.

De maneira que, em contratos de "leasing" como aqueles questionados nestes autos, em que o prazo de vida útil dos bens, segundo testemunham as taxas de depreciação aplicáveis, prolonga-se por tempo que se conta em anos após o término do contrato de "leasing", a fixação de valores residuais garantidos mínimos, de feição puramente simbólica, distancia-se enormemente de toda uma compreensão global e sistemática que se tenha do contrato de "leasing" financeiro, seja este visto sob o prisma de suas causas ou motivos, de sua filosofia, seja do ponto de vista da legislação tributária, único aspecto em que o instituto já mereceu tratamento legislativo, no nosso meio.

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

No plano fiscal, assim como no contábil, vê-se que o valor considerado, ao final do contrato, para, havendo alienação do bem, se apurar ganhos ou prejuízos, é o valor contábil residual, a que a Portaria nº 564/78, no seu contexto explicativo, chamou de valor residual atribuído.

Nesse plano nenhuma consideração é feita em tor no da idéia de que no valor das prestações do "leasing" estão embutidas parcelas do preço pago ao fabricante, seja a título de recuperação de custos pela arrendadora, seja a título de pagamento de preço de aquisição, pelo arrendatário, caso este exerça a opção de compra. A lei ignora completamente esse aspecto, desde que a ele não se refere, nem expressa nem implicitamente.

No plano, digamos, comercial, e desde que nas prestações de "leasing", o embutimento de parcela do preço de compra não foi provado, nem demonstrado, mas apenas alegado (como soi acontecer em vários trabalhos doutrinários disponíveis), seria natural que o preço de venda se aproximasse, o máximo possível, do valor de mercado do bem, no estado em que se encontrasse ao findar o contrato de "leasing" e à data da alienação do bem pela arrendadora.

No fim de contas, a arrendatária, durante o contrato, tem direitos e deveres que dele exsurgem, dentre os quais avulta o direito de utilizar o bem e o dever de pagar pela correspondente utilização. A opção de compra é um direito que sequer pode ser utilizado antes do término do contrato, sob pena de descaracterizar o contrato de arrendamento mercantil (Res. nº 980/84 - BACEN - art. 11). Em princípio, a arrendante e a arrendatária nem sabem se a opção vai ser exercida ou não. A arrendatária não interessa pagar algo mais pela utilização do bem com o fito de comprá-lo se ainda não sabe se vai exercer a opção. Se e quando a exercer, aí sim, é que lhe interessa saber sua prestação correspondente ao exercício da opção e à respectiva aquisição.

Logicamente, o famigerado valor residual garantido, que funciona como uma espécie de seguro de remuneração global pretendida pela arrendadora, foge da natureza das coisas quando se divorcia de qualquer dos parâmetros possíveis: (a) o valor residual contábil; ou (b) o valor de mercado do bem à época da alienação pela arrendadora. O preço que fuja acentuadamente a qualquer desses valores, para se fixar em percentagens ínfimas ou desprezíveis, afronta a essência do "leasing" financeiro, a sua filosofia, as suas cau

L

Q

SERVIÇO PÚBLICO FEDERAL

Acórdão nº 103-07.967

sas, os motivos, a sua natureza, enfim descaracterizando-o de maneira irremediável.

A contribuinte quer porque quer que se lhe apon-te o dispositivo da Lei nº 6.069/74 que infringiu. Pelo exposto até aqui fica mais do que demonstrado que ela, praticamente, infringiu a Lei no seu todo, na justa medida em que pretendeu enquadrar as suas operações de "leasing" ao abrigo dos benefícios fiscais previstos na Lei nº 6.099/74 sem que tivesse realizado um único contrato de "leasing" propriamente dito. A Lei nº 6.099/74 não regula o contrato de "leasing" mas, tão-somente, os efeitos fiscais dos contratos de "leasing" e os efeitos fiscais dos contratos de "leasing" que não são "leasing", passe a aparente contradição.

Fica à contribuinte o direito de exercitar a imaginação para descobrir o preceito da Lei nº 6.099/74 que ela não infringiu.

Descaracterizado o contrato de "leasing", conforme se demonstrou, tem-se o contrato de compra e venda a prestação, "ex vi" do art. 11, § 1º da Lei nº 6.099/74. É a própria lei que determina: se não é contrato de "leasing" é contrato de compra e venda a prestação.

Mas a lei não se queda por aí: estabelece, ainda, que o preço da compra e venda, no caso, "será o total das contraprestações pagas durante a vigência do arrendamento, acrescido da parcela paga a título de preço de aquisição". (Lei nº 6.099/74, art. 11, § 2º).

Face à peremptoriedade do texto legal, não há como esmiuçar a composição das prestações pagas durante o arrendamento para separar, distinguindo-os, os valores que foram desembolsados a título de pagamento do preço pelo qual a arrendante adquiriu o bem do fabricante, e que foi pago a título de encargos financeiros e de margem de lucros da mesma arrendante.

Há vedação legal expressa à adoção desse critério, para os efeitos precípuos da Lei nº 6.099/74.

De igual modo não há lugar para se considerarem acertos extra-contábeis, seja quanto à correção monetária dos bens adquiridos em contratos considerados de compra e venda a prestações, sobre os bens que deveriam ser imobilizados e não o foram, seja quanto às respectivas depreciações e/ou amortizações."

Diante do exposto, nego provimento ao recurso.

Brasília-DF., em 09 de junho de 1987.

SEBASTIÃO RODRIGUES CABRAL - RELATOR.