



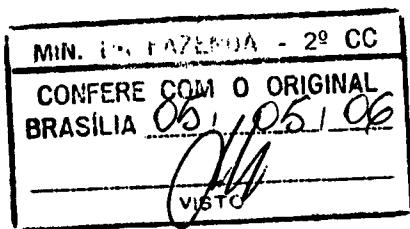
Ministério da Fazenda  
Segundo Conselho de Contribuintes

Processo nº : 10840.003299/2001-13  
Recurso nº : 130.459  
Acórdão nº : 204-01.118



2º CC-MF  
Fl.

Recorrente : BGA – BERGAMINI & GRANADOS AUDITORES S/C  
Recorrida : DRJ RIBEIRÃO PRETO - SP



**COFINS. INCIDÊNCIA SOBRE A RECEITA BRUTA DA PRESTAÇÃO DE SERVIÇO DAS SOCIEDADES CIVIS DE PRESTAÇÃO DE SERVIÇOS PROFISSIONAIS LEGALMENTE REGULAMENTADOS.** O artigo 56 da Lei nº 9.430/96 determinou que as sociedades civis de prestação de serviços de profissão legalmente regulamentada passassem a contribuir para a seguridade social com base na receita bruta de prestação de serviços, observadas as normas da Lei Complementar nº 70/91. Esta norma encontra-se em plena vigência e dotada de toda eficácia  
**Recurso negado.**

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos de recurso interposto por BGA – BERGAMINI & GRANADOS AUDITORES S/C.

ACORDAM os Membros da Quarta Câmara do Segundo Conselho de Contribuintes, pelo voto de qualidade, em negar provimento ao recurso. Vencidos os Conselheiros Flávio de Sá Munhoz, Roberto Velloso (Suplente), Mauro Wasilewski (Suplente), e Adriene Maria de Miranda.

Sala das Sessões, em 28 de março de 2006.

*Henrique Pinheiro Torres*  
Henrique Pinheiro Torres  
Presidente  
  
*Jorge Freire*  
Jorge Freire  
Relator

Participaram, ainda, do presente julgamento os Conselheiros Nayra Bastos Manatta e Júlio César Alves Ramos.



Ministério da Fazenda  
Segundo Conselho de Contribuintes

Processo nº : 10840.003299/2001-13  
Recurso nº : 130.459  
Acórdão nº : 204-01.118

MIN. DA FAZENDA - 2º CC
CONFERE COM O ORIGINAL
BRASÍLIA 05/06/06
VIS/EP

2º CC-MF
Fl.

Recorrente : BGA – BERGAMINI & GRANADOS AUDITORES S/C

### RELATÓRIO

Trata-se de pedido de restituição de Cofins relativo aos períodos de apuração dezembro de 1999 a julho de 2001, conforme tabela à fl. 75, cumulado com pedido de compensação (fl. 02), ao fundamento que a Lei nº 9.430/96, por ser lei ordinária, não poderia ter alterado a Lei Complementar nº 70/91 (art. 6º, II), que isentava as sociedades civis de profissões regulamentada, pelo que, em seu entender, continuaria vigente a isenção, sendo, portanto, indevido o recolhimento que efetuou daquela contribuição social.

O órgão local indeferiu o pedido (fls. 90/95), sendo esse despacho mantido pela DRJ em Ribeirão Preto – SP (fls. 118/122). Não resignada com o *decisum a quo*, a empresa interpôs o presente recurso voluntário, no qual, em suma, alega que não poderia lei de hierarquia inferior, como é o caso da Lei nº 9.430, ter alterado lei complementar, na hipótese a LC 70/91. Demais disso, averba que o STJ sumulou a matéria, nos termos do enunciado da Súmula 276, devendo esta ser observada como meio de preservação da uniformidade das decisões e segurança dos jurisdicionados.

É o relatório



Ministério da Fazenda  
Segundo Conselho de Contribuintes

Processo nº : 10840.003299/2001-13  
Recurso nº : 130.459  
Acórdão nº : 204-01.118

MIN. DA FAZENDA - 2º CC
CONFERE COM O ORIGINAL
BRASÍLIA 05/05/06
VISTO

2º CC-MF  
Fl.

### VOTO DO CONSELHEIRO-RELATOR JORGE FREIRE

A questão é controvertida, mas tenho posição formada, conforme já expus no Acórdão nº 202-15.569, julgado em 11/05/2004, em que fui relator.

Como é cediço e amplamente majoritária neste Conselho a tese de que falece competência a órgão julgadores administrativos de adentrarem no mérito da constitucionalidade de norma válida, vigente e eficaz<sup>1</sup>, não conheço do recurso no que se refere à alegada inconstitucionalidade formal do art. 56 da Lei nº 9.430/96, norma esta que não teve declarada sua inconstitucionalidade.

O teor do citado artigo 56 da Lei nº 9.430/96 é o seguinte:

*As sociedades civis de prestação de serviços de profissão legalmente regulamentada passam a contribuir para a seguridade social com base na receita bruta da prestação de serviços, observadas as normas da Lei Complementar nº 70/91, de 30 de dezembro de 1991.*

*Parágrafo único: Para efeito da incidência da contribuição de que trata este artigo, serão consideradas as receitas auferidas a partir do Mês de abril de 1997.*

Contudo, podemos dizer que temos uma jurisprudência bem consolidada pelo STJ, tendo sido objeto da Súmula 276<sup>2</sup>, cujo enunciado foi vazado nos seguintes termos:

*As sociedades civis de prestação de serviços profissionais são isentas da Cofins, irrelevantemente o regime tributário adotado"*

E, recentemente<sup>3</sup>, a matéria, inclusive, foi objeto de análise pelos membros da Primeira Seção do STJ, cuja ementa do julgado restou assim redigida:

*AGRAVO REGIMENTAL TRIBUTÁRIO. COFINS. SOCIEDADE CIVIL. ESCRITÓRIO DE ADVOCACIA. ISENÇÃO. LC 70/91.*

- 1. A isenção tributária concedida por Lei Complementar só pode ser revogada por lei de igual natureza e não por lei ordinária.*
- 2. Agravo regimental improvido.*

Dessa forma, temos que o STJ, adentrando na análise da constitucionalidade do art 56 da Lei nº 9.430/96, e concluindo pela sua inconstitucionalidade formal ao asseverar que só lei complementar poderia revogar a isenção vazada pelo art. 6º, II, da LC 70/91, entende que tal desoneração continua vigendo.

Nada obstante, esse entendimento do Egrégio STJ vai de encontro com o posicionamento adotado pelo STF, que no julgamento da ADC 01-DF, na qual enfrentou-se

<sup>1</sup> E sobre essa questão alonguei-me no julgamento do Acórdão 201-72.361, de 09/12/1998, que restou assim ementado nesse tópico: "Refoge competência a órgãos administrativos para apreciarem incidentes de inconstitucionalidade de leis ou atos normativos infralegais. Competência exclusiva do Poder Judiciário."

<sup>2</sup> De 14/05/2003, DJ 02/06/2003.

<sup>3</sup> Agravo Regimental no RESP 382.736, j. 08/10/2003, DJ 25/02/2004, relator para o Acórdão Ministro Peçanha Martins.

*ef* *J* 3



Ministério da Fazenda  
Segundo Conselho de Contribuintes

Processo nº : 10840.003299/2001-13  
Recurso nº : 130.459  
Acórdão nº : 204-01.118

MIN. DA FAZENDA - 2º CC
CONFERE COM O ORIGINAL
BRASÍLIA 05/05/06
VISITÓ

2º CC-MF  
Fl.

alguns aspectos acerca da constitucionalidade da LC 70/91, ficou bem assentado nos fundamentos dos votos, que a Lei Complementar nº 70/91 é, materialmente, uma lei ordinária, embora essa questão não tenha sido expressa na parte dispositiva do Acórdão.

O Ministro Moreira Alves, relator daquele paradigmático julgado, a certa altura de seu voto, asseverou:

*Sucede, porém, que a contribuição social em causa, incidente sobre o faturamento dos empregadores, é admitida expressamente pelo inciso I do artigo 195 da Carta Magna, não se podendo pretender, portanto, que a Lei Complementar 70/91 tenha criado outra fonte de renda destinada a garantir a manutenção ou expansão da seguridade social.*

*Por isso mesmo, essa contribuição poderia ser instituída por lei ordinária. A circunstância de ter sido instituída por lei formalmente complementar – a Lei Complementar nº 70/91 – não lhe dá, evidentemente, a natureza de contribuição social nova, a que se aplicaria o disposto no § 4º do art. 195 da Constituição, porquanto essa lei, com relação aos dispositivos concernentes à contribuição social por ela instituída – que são objeto desta ação –, é materialmente ordinária, por não tratar, nesse particular, de matéria reservada, por texto expresso da Constituição, à lei complementar. A jurisprudência desta Corte, sob o império da Emenda Constitucional nº 1/69 – e a Constituição atual não alterou esse sistema –, se firmou no sentido de que só se exige lei complementar para as matérias para cuja disciplina a Constituição expressamente faz tal exigência, e, se porventura a matéria, disciplinada por lei cujo processo legislativo observado tenha sido o da lei complementar, não seja daquelas para que a Carta Magna exige esta modalidade legislativa, os dispositivos que tratam dela se têm como dispositivos de lei ordinária.*

O Ministros Ilmar Galvão e Carlos Velloso explicitaram o mesmo entendimento, qual seja, de que a Cofins teve como pressuposto constitucional o art. 195, I, desta forma não se sujeitando a contribuição às proibições do inciso I do artigo 154 pela remissão que a ele faz o § 4º daquele art. 195.

O meu posicionamento tem sido no sentido de seguir a orientação da jurisprudência reiterada dos Tribunais Superiores. Mas, *data vénia*, neste caso vou dissentir do escólio do STJ. Meu entendimento é que se não há decisão judicial afastando a validade e eficácia de determinada lei vigente, cabe ao órgão julgador administrativo fazê-lo, e se assim é, não vejo como afastar a exigência fiscal com base na alegada constitucionalidade da norma expressa no artigo 56 da Lei nº 9.430/96, que revogou a isenção do art. 6º, II, da Lei Complementar 70/91. Mormente quando a alegação da presumida constitucionalidade dessa norma é contrária ao entendimento predominante do STF, ao qual filio-me, vez que, do excerto acima transcrito, fica patente que a Suprema Corte vê a Lei Complementar nº 70/91 como, materialmente, lei ordinária, o que, por si só, derruba a tese da peticionante.

Demais disso, temos recentes decisões do STF suspendendo, liminarmente, os efeitos das decisões do STJ que negaram vigência ao artigo 56 da Lei nº 9.430/96. Nesse sentido, Reclamação nº 2.620-5/RS (relator Ministro Joaquim Barbosa, de 01.06.2004), Reclamação nº 2.613-2/RS (relator Ministro Marco Aurélio, de 25.05.2004) e Ação Cautelar nº 346-6/CE (relator Ministro Sepúlveda Pertence, de 01.07.2004).

*HJ*



Ministério da Fazenda  
Segundo Conselho de Contribuintes

Processo nº : 10840.003299/2001-13  
Recurso nº : 130.459  
Acórdão nº : 204-01.118

MIN. DA FAZENDA - 2º CC
CONFERE COM O ORIGINAL
BRASÍLIA 05/05/2006
VISTO

2º CC-MF  
Fl.

## CONCLUSÃO

Ante todo o exposto, NEGO PROVIMENTO AO RECURSO.

É como voto.

Sala das Sessões, em 28 de março de 2006.

JORGE FREIRE