



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11
Recurso nº. : 122.291
Matéria : IRPF - EX.: 1998
Recorrente : JOEL GONÇALVES CORDEIRO
Recorrida : DRJ em CURITIBA - PR
Sessão de : 16 DE AGOSTO DE 2000
Acórdão nº. : 102-44.364

IRPF – INDENIZAÇÃO PAGA POR ENTIDADE FECHADA DE PREVIDÊNCIA PRIVADA – A indenização de incentivo à demissão voluntária paga por ocasião de desligamento do empregado por entidade de previdência privada fechada cuja patrocinadora seja a empresa empregadora, com numerário fornecido por este se equipara àquela paga diretamente para fins de tributação.

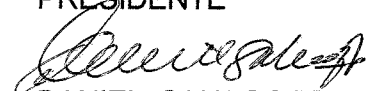
PROGRAMA DE INCENTIVO À APOSENTADORIA – É uma espécie do mesmo gênero a que pertencem os PDV (programas de desligamento voluntário) PDI (programas de desligamento incentivado) e outros com idênticas características e, portanto, os valores pagos por pessoa jurídica a seus empregados em decorrência do mesmo não se sujeitam à incidência de imposto de renda, seja na fonte, seja por ocasião da Declaração de Ajuste Anual, visto terem natureza indenizatória por ocasião da despedida ou rescisão do contrato de trabalho.

Recurso provido.

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos de recurso interposto por JOEL GONÇALVES CORDEIRO.

ACORDAM os Membros da Segunda Câmara do Primeiro Conselho de Contribuintes, por unanimidade de votos, DAR provimento ao recurso, nos termos do relatório e voto que passam a integrar o presente julgado.


ANTONIO DE FREITAS DUTRA
PRESIDENTE


DANIEL SAHAGOFF
RELATOR

FORMALIZADO EM: 27 SET 2000

Participaram, ainda, do presente julgamento, os Conselheiros JOSÉ CLÓVIS ALVES, VALMIR SANDRI, MÁRIO RODRIGUES MORENO, LEONARDO MUSSI DA SILVA, CLÁUDIO JOSÉ DE OLIVEIRA e MARIA GORETTI AZEVEDO ALVES DOS SANTOS.



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11
Acórdão nº. : 102-44.364
Recurso nº. : 122.291
Recorrente : JOEL GONÇALVES CORDEIRO

RELATÓRIO

JOEL GONÇALVES CORDEIRO, CPF 017.936.599-15, inconformado com a decisão da Delegacia da Receita Federal de Julgamento em Curitiba que julgou improcedente o pedido de retificação da declaração de IRPF do exercício de 1998 e conseqüente pedido de restituição de fls.01, apresentou recurso a este Conselho.

O pedido de retificação de fls.02 e seguintes, foi para excluir dos rendimentos tributáveis e incluir nos isentos o valor que recebeu da COMSHELL Sociedade de Previdência Privada em decorrência de Plano de Demissão Voluntária, a saber, R\$ 80.004,23, creditando-se ao contribuinte o imposto de renda retido indevidamente na fonte, no valor de R\$ 19.596,06.

A Delegacia da Receita Federal em Curitiba negou o pedido, declarando tratar-se de incentivo à aposentadoria e, portanto, não se incluindo na Norma de Execução SRF/COTEC/COSIT/COSAR/COPTS nº 02 de 07/06/99.

Posteriormente, a Delegacia da Receita Federal de Julgamento em Curitiba também negou o pedido, alegando, em síntese:

- a) que o interessado já havia considerado a isenção referente à rescisão de contrato de trabalho com a Shell do Brasil S/A (fls.17) e quadro 3 da declaração de ajuste original (fls.26);



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11

Acórdão nº. : 102-44.364

- b) que a Comshell não é apenas um plano complementar, mas uma empresa independente, com CNPJ próprio;
- c) que o pagamento recebido da Comshell se refere a aposentadoria antecipada e não a indenização;
- d) que os valores pagos pela Comshell, para serem isentos, deveriam referir-se ao resgate de contribuições pagas pelo interessado, no período de 1989 a 1995, conforme MP 1459/96 (art. 8º);
- e) que a isenção foi concedida somente para planos de demissão voluntária e que, no caso do contribuinte, trata-se de Desligamento Voluntário e não Demissão Voluntária.

É o Relatório.



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11

Acórdão nº. : 102-44.364

VOTO

Conselheiro DANIEL SAHAGOFF, Relator

O recurso é tempestivo e não há preliminares a analisar.

Primeiramente, é preciso analisar se as verbas indenizatórias pagas por entidades de previdência fechada cuja patrocinadora é a empregadora do contribuinte podem ser objeto da isenção prevista no art. 39 do R.I.R. vigente (Dec. 300/99).

Nesse sentido, a carta da Shell Brasil S/A, de fls. 50, infelizmente trazida aos autos somente após a prolação de r. decisão “a quo”, é documento importantíssimo.

Por ela se vê:

- a) que a patrocinadora (Shell) foi autorizada a fazer contribuição específica à entidade de previdência privada (Comshell) destinada a concessão de benefício aos optantes do plano de incentivo à demissão;
- b) que a Shell tem como política obrigar seus funcionários a deixar a empresa aos 55 anos;
- c) que o pagamento de um “benefício” para os empregados de mais de 50 e menos de 55 anos de idade foi criado em 1995;



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11

Acórdão nº. : 102-44.364

d) que o desligamento dos empregados que recebessem o “benefício” deveria se dar obrigatoriamente por iniciativa da patrocinadora e não ser por “justa causa” (o que prova que o “benefício” nada mais é senão uma indenização, com outro nome);

Fica claro, pois, que o pagamento feito ao contribuinte pela Comshell foi custeado por sua empregadora, a Shell, que é a mantenedora dessa entidade de previdência privada fechada e que todos os atos da Comshell no processo de despedida do contribuinte foram praticados por conta e ordem da Shell, de tal sorte que, sendo o desejo da empregadora fazer o pagamento através de interposto pessoa jurídica, não poderia o interessado se insurgir contra tal procedimento sob pena de se ver privado de receber as verbas indenizatórias.

Destarte, não há como negar o benefício da não tributação da verbas indenizatórias do PDV ao contribuinte, pelo fato do pagamento ter sido feito por entidade criada, mantida e orientada por sua empregadora.

Também através do mesmo documento de fls. 50 se verifica que o pagamento não se referiu a aposentadoria antecipada nem tampouco se tratou de resgate de contribuições pagas pelo interessado.

O fato do contribuinte ter incluído outras verbas isentas (tais como FGTS, multa de 40% do mesmo, etc.) em sua declaração primitiva, não é fator impeditivo da retificação de sua declaração para incluir nos rendimentos não tributáveis também as verbas do PDV, não podendo subsistir o argumento do 2º parágrafo de fls. 37 da douta decisão recorrida.



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11
Acórdão nº. : 102-44.364

Quanto à dúvida relativa ao pagamento ser decorrente de plano de incentivo ao desligamento ou à demissão, ou à aposentadoria e se isto poderia influenciar a tributação ou não das verbas pagas, é preciso reiterar que o RIR (Decreto nº 300/99) declara isentos os valores percebidos a título de indenização por despedida ou rescisão de contrato de trabalho.

Transcrevendo:

“Artigo 39 – Não entrarão no cômputo do rendimento bruto:

.....
XX – a indenização e o aviso prévio pagos por despedida ou rescisão de contrato de trabalho até o limite garantido pela lei trabalhista ou por dissídio coletivo e convenções trabalhistas homologados pela Justiça do Trabalho, bem como o montante recebido pelos empregados e diretores e seus dependentes ou sucessores, referente aos depósitos, juros e correção monetária creditados em contas vinculadas, nos termos da legislação do Fundo de Garantia de Tempo de Serviço – FGTS (Lei nº 7.713/88 artigo 6º V e 8.036/90 artigo 28)”

Igual dispositivo constava dos Regulamentos de Imposto de Renda anteriores.

A indenização isenta é a prevista na Consolidação das Leis do Trabalho, em seu artigo 477, que assegura ao empregado, quando “não haja ele dado motivo para cessação das relações de trabalho o direito de haver do empregado uma indenização....”

A própria C.L.T. fixava essa indenização em I (hum) mês de remuneração por ano de serviço efetivo (artigo 478) indenização esta que, durante algum tempo, foi substituída pelo regime do FGTS.



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11

Acórdão nº. : 102-44.364

A partir de 1988, porém, com a promulgação da nova Constituição Federal, a situação se alterou novamente, pois seu art. 7º dispôs:

“Artigo 7º - São direitos dos trabalhadores..... além de outros..... I - relação de emprego protegida contra despedida arbitrária ou sem justa causa, nos termos de lei complementar, que preverá indenização compensatória, dentre outros direitos.....

III fundo de garantia de tempo de serviço...”

A partir de 1988, pois, o FGTS deixa de ser específico para os que por ele optaram para ser um direito de todos os trabalhadores e volta o regime da proteção contra a despedida arbitrária, por meio de **indenização compensatória, dentre outros direitos.**

Essa indenização compensatória está por ser definida, por Lei Complementar e, enquanto tal não ocorre, nos termos do artigo 10 das Disposições Constitucionais Transitórias fica ela fixa em quatro vezes o percentual do art. 6º da Lei 5107/66, conforme, aliás, dispôs a Lei 8036/90 em seu artigo 18.

Da análise da legislação citada, percebe-se que o que o legislador quer impedir é a despedida imotivada, por razões de conveniência somente do empregador e totalmente alheias à vontade do empregado.

Pretende a lei trabalhista impedir a despedida, ao tempo da CLT através do instituto de estabilidade e agora, sob a égide da Constituição de 1988, conferindo ao trabalhador proteção contra a despedida arbitrária ou sem justa causa, nos termos da lei complementar que preverá indenização compensatória **dentre outros direitos.**



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11

Acórdão nº. : 102-44.364

Como, até hoje, não foi promulgada essa lei complementar, limitar-se-ia a indenização compensatório aos 40% do saldo da conta do FGTS? E os outros direitos?

É evidente que o campo da indenização não está restrito aos 40% do FGTS e tanto isso é verdade que as empresas desejosas de enxugarem os seus quadros, de preferência começando pelos mais velhos e pelos com maior tempo de serviço, criaram os tais PDS, PID, PIA, PVD, etc, através dos quais se propõem a pagar uma indenização proporcional ao tempo de serviço dos funcionários. Isto nada mais é que o reconhecimento de que os 40% do FGTS não são a única indenização a que fazem juz os trabalhadores pela perda de segurança representada pelo emprego.

E as empresas indenizam por quê? Para, de alguma forma, incentivar o desligamento não desejado pelo empregado, a que se deu o enganoso adjetivo de “voluntário”, não havendo, pois, como deixar de enquadrar os valores do “incentivo” como indenização, conforme previsto no artigo 477 da CLT, revigorado pela generalização do regime do FGTS.

Aliás o caráter “punitivo” de aposentadoria não desejada pelo empregado era previsto pela CLT que autorizava o empregador a aposentar compulsoriamente o empregado homem estável aos 70 anos e mulher aos 65, mandando pagar indenização simples, a invés daquela em dobro.

Na realidade, em todos esses “Planos” ou “Programas” há uma constante: rescinde-se o contrato de trabalho e essa rescisão não é desejada pelo empregado, que, por ter de engolir essa poção amarga, é indenizado, em proporção ao tempo de serviço.



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11

Acórdão nº. : 102-44.364

Esses planos tem características em comum:

- a) atingem um determinado universo de empregados;
- b) são limitados no tempo;
- c) oferecem uma indenização em troca da perda do emprego.

Também o Poder Público, através de Lei 9468/1997 instituiu um Programa de Desligamento Voluntário de Servidores Federais, que, em seu artigo 14, considerou isentos os pagamento aos servidores decorrentes desse Programa.

A partir dessa Lei, demitidos da iniciativa privada por força de programas similares passaram a recorrer ao Judiciário, solicitando isenção por isonomia com fulcro no art. 150 inciso II da Constituição Federal:

“Artigo 150 – Sem prejuízo de outras garantias asseguradas ao contribuinte, é vedado à União, aos Estados, ao Distrito Federal e aos Municípios:

I – exigir ou aumentar tributo sem lei que o estabeleça;

II – instituir tratamento desigual entre contribuintes que se encontrem em situação equivalente, proibida qualquer distinção em razão de ocupação profissional ou função por eles exercida, independentemente de denominação jurídica dos rendimentos, títulos ou direitos”

O Poder Judiciário acatou tais argumentos, que, afinal foram consubstanciados na Súmula 215 do E. STJ.



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº. : 10930.001498/99-11

Acórdão nº. : 102-44.364

No mesmo sentido é o Parecer de Procuradoria da Fazenda Nacional de nº PGTN/CRJ/1278/98, aprovado pelo Sr. Ministro da Fazenda e publicado no DOU de 22/9/98.

Logo a seguir, o Sr. Secretário da Receita Federal, através da IN SRF nº 165 de 31/12/98 reconheceu a não incidência de IR sobre verbas pagas em decorrência de incentivo à demissão voluntária para, logo depois, em 7/01/99, através do Ato Declaratório nº 3, declarar:

“O Secretário da Receita Federal, no uso de suas atribuições, e tendo em vista o disposto no art. 6º V, da Lei nº 7.773 de 22/12/1988 declara que:

I – Os valores pagos por pessoa jurídica a seus empregados, a título de incentivo à adesão a Programas de Desligamento Voluntário – PDV, considerados, em reiteradas decisões do Poder Judiciário como verbas de natureza indenizatória, e assim reconhecidos por meio do Parecer PGFN/CRJ/ 1278/98 aprovado pelo Ministro de Estado da Fazenda em 17 de setembro de 1998, não se sujeitam à incidência do imposto de renda na fonte nem na Declaração de Ajuste Anual.”

Verifica-se, pois, ao contrário do que entendem alguns, **inexistiu renúncia fiscal**, mas sim o reconhecimento de que as verbas pagas a título de incentivo ao desligamento nada mais são que indenizações trabalhistas e, como tal, isentas de IR, conforme dispõe a legislação (art. 40 do RIR de 1994 e art. 39 do RIR de 1999), respeitando-se, destarte, o disposto no art. 111 do C.T.N. (interpretação literal de legislação que outorga isenção).

No Ato Declaratório está dito, também, que foram levadas em conta as reiteradas manifestações do Poder Judiciário que, é oportuno dizer, também em relação aos Planos de Incentivos à Aposentadoria vem considerando os pagamento feitos como indenização.



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
SEGUNDA CÂMARA**

Processo nº : 10930.001498/99-11

Acórdão nº : 102-44.364

Certamente tendo em vista os argumentos supracitados, o Sr. Secretário da Receita Federal expediu, a 26 de novembro de 1.999, o Ato Declaratório nº 95 para declarar que:

“... as verbas indenizatórias recebidas pelo empregado a título de incentivo à adesão ao Programa de Demissão Voluntária não se sujeitam à incidência de imposto de renda na fonte, nem na Declaração de Ajuste Anual, independente de o mesmo já estar aposentado pela Previdência Oficial, ou possuir o tempo necessário para requerer a aposentadoria pela Previdência Oficial ou Privada”.

Assim, considerando tudo quanto foi exposto, admito a não incidência pleiteada, bem como a retificação de declaração e a conseqüente restituição, conhecendo do recurso e, no mérito, DANDO-LHE provimento.

Sala das Sessões - DF, em 16 de agosto de 2000.

DANIEL SAHAGOFF