

PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES

Processo nº: 11042.000383/93-46
Recurso nº : 04.388
Júria : FINSOCIAL/FATURAMENTO - Exs. 1991 a 1992
Corrente : OSVALDO ALVES NUNES & CIA. LTDA.
Jornada : DRF EM PELOTAS - RS
Data de : 04 de dezembro de 1996
Acórdão nº : 103-18.143

FINSOCIAL - É ilegítima a exigência do FINSOCIAL incidente sobre o faturamento, com base em alíquota superior a 0,5%. Entendimento esse adotado em consonância com a jurisprudência iterativa do Supremo Tribunal Federal. Procede, porém, a inclusão do ICMS incidente sobre as vendas na base de cálculo da Contribuição.

JUROS DE MORA - TRD - É devida a cobrança de juros de mora com base na Taxa Referencial Diária, a partir de agosto/91, com a vigência da Lei nº. 8.218/91.

MULTA DE OFÍCIO - Sobre o lançamento efetuado de ofício é devida a incidência da multa de 100% prevista no artigo 4º., inciso I, da Lei nº. 8.218/91.

Recurso parcialmente provido.

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos de recurso interposto por OSVALDO ALVES NUNES & CIA. LTDA.,

ACORDAM os Membros da Terceira Câmara do Primeiro Conselho de Contribuintes, por unanimidade de votos, em DAR provimento parcial ao recurso para reduzir a alíquota aplicável para 0,5% (meio por cento), nos termos do relatório e voto que passam a integrar o presente julgado.


CÂNDIDO RODRIGUES NEUBER
PRESIDENTE E RELATOR

FORMALIZADO EM: 06 DEZ 1996

Participaram ainda, do presente julgamento, os seguintes Conselheiros:
Vilson Biadola, Márcio Machado Caldeira, Murilo Rodrigues da Cunha Soares, Sandra Maria Dias Nunes, Raquel Elita Alves Petro Villa Real, Márcia Maria Loira Meira e Victor Luis de Salles Freire



RELATÓRIO

A contribuinte acima identificada recorre a este Conselho da decisão proferida em primeira instância pela Senhora Delegada da Receita Federal em Pelotas - RS, que julgou procedente a exigência fiscal formalizada no auto de infração de fls. 03.

Trata-se de exigência de contribuição para o Fundo de Investimento Social - FINSOCIAL, com fulcro nas disposições do Decreto-lei nº. 1.940/82, referente aos meses de novembro/91 a março/92, por falta ou insuficiência de recolhimento, no valor equivalente a 1.721,18 UFIR, mais os consectários legais.

Em suas peças de defesa, alega o sujeito passivo sobre a inconstitucionalidade da exigência do FINSOCIAL, em alíquotas superiores a 0,5% (meio por cento), bem como pleiteia a exclusão do ICMS sobre vendas da base de cálculo da Contribuição.

Insurge-se ainda contra a incidência de juros e correção monetária com base na Taxa Referencial Diária - TRD sobre os débitos, atacando também a exigência da multa de ofício por entender que inexistente qualificação para a mesma no percentual adotado.

É o relatório.



V O T O

Conselheiro CÂNDIDO RODRIGUES NEUBER, RELATOR

O recurso é tempestivo. Dele tomo conhecimento.

Conforme relatado, discorda a recorrente da cobrança que lhe é imposta, arguindo sobre a inconstitucionalidade da exigência da contribuição para o FINSOCIAL em alíquota superior a 0,5%, bem como da inclusão do ICMS sobre as vendas na base de cálculo.

Ainda no recurso, pede seja excluído do total do débito a incidência da TRD e a redução da multa de ofício.

As autoridades julgadoras administrativas não tem competência legal para apreciar a constitucionalidade das leis, atribuição reservada ao Poder Judiciário.

Quanto à contribuição para o FINSOCIAL, a matéria foi definitivamente decidida pelo Supremo Tribunal Federal, que considerou legítima a contribuição, inclusive a inclusão na base de cálculo do ICMS incidente sobre as vendas. Porém, a Suprema Corte julgou inconstitucional a elevação de sua alíquota, a partir de setembro de 1.989, com a edição da Lei nº 7.787, de 30.07.89 e outras que vieram a majorar o seu percentual.

Em consequência, a Medida Provisória nº. 1.142/95, artigo 17, inciso III, e respectivas reedições, determinaram o cancelamento da exigência correspondente ao FINSOCIAL das empresas exclusivamente vendedoras de mercadorias e mistas, na alíquota superior a 0,5%, com exceção dos fatos geradores ocorridos no exercício de 1.988, onde prevalece a alíquota de 0,6% por força do artigo 22 do Decreto-lei nº 2.397/87.

No que tange à cobrança de juros de mora calculados com base na TRD, é improcedente o questionamento da recorrente, uma vez que a partir de agosto/91, a exigência de juros de mora com base na Taxa Referencial Diária, tem pleno amparo na Lei nº 8.218/91 combinada com o artigo 161, § 1º do CTN.

Descabem ainda as alegações da recorrente contra a exigência da multa de 100% sobre o lançamento efetuado de ofício, posto que a mesma Lei 8.218/91, em seu artigo 4º., determina a cobrança deste percentual.



Processo nº: 11042.000383/93-46

4

Recurso nº : 04.388

Recorrente : OSVALDO ALVES NUNES & CIA. LTDA.

Acórdão nº : 103-18.143

Pelas razões expostas, voto no sentido de dar provimento parcial ao recurso para cancelar a exigência da contribuição no que exceder à aplicação da alíquota superior a 0,5% (meio por cento).

Brasília - DF, em 04 de dezembro de 1996.


CANDIDO RODRIGUES NEUBER - Relator