



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

Processo nº 11128.005332/2005-83
Recurso nº 344.411
Resolução nº 3101-00.099 – 1ª Câmara / 1ª Turma Ordinária
Data 30 de abril de 2010
Assunto Responsabilidade Fiscal
Recorrente CAF TRANSPORTES LTDA.
Recorrida FAZENDA NACIONAL

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos.

Resolvem os membros do Colegiado, por unanimidade de votos, converter o julgamento do recurso em diligência.


Henrique Pinheiro Torres - Presidente


Luiz Roberto Domingo - Relator

EDITADO EM: 27/07/2010

Participaram do presente julgamento os Conselheiros Henrique Pinheiro Torres, Tarásio Campelo Borges, Corintha Oliveira Machado, Luiz Roberto Domingo, Valdete Aparecida Marinheiro e Vanessa Albuquerque Valente.

RELATÓRIO E VOTO

Conselheiro Luiz Roberto Domingo, Relator

Trata-se de Recurso Voluntário (fls.100/120) interposto contra a decisão da DRJ de Florianópolis/SC (fls. 94/97), que manteve o lançamento (fls.01/13) do crédito relativo ao Imposto de Importação, bem como do I.P.I., PIS/PASEP importação e COFINS/importação,

contra a Recorrente, em virtude da quantidade de mercadorias importadas ser inferior ao declarado no conhecimento de transporte marítimo (fls. 31).

A empresa destinatária das mercadorias importadas – SAINT GOBAIN ABRASIVOS LTDA. – solicitou à Autoridade Aduaneira que instaurasse procedimento de verificação do cumprimento das obrigações tributárias, com base nos indícios de extravio das mercadorias importadas, por meio de NVOCC em tese representado pela Recorrente – CAF TRANSPORTES – posto que o container sob análise apresentava danos externos (conforme a própria fiscalização constatou e documentou às fls. 42).

Segundo certificado de Descarga, Falta e/ou Avaria, emitido pela Companhia Siderúrgica Paulista, dos 3 paletes transportados, chegou apenas 1 (Fls 22), o que foi confirmado pela Autoridade Aduaneira, durante o procedimento de vistoria do container sob análise – identificado como TTNU 574.856-5 – o qual apresentava o lacre de origem sem indícios de violação (fls. 57).

A Fiscalização responsabilizou a empresa CAF – TRANSPORTES INTERNACIONAIS LTDA. pela ausência de recolhimento dos tributos das mercadorias extravias, sob o argumento de que, estando o container com seu lacre de origem intacto e sem indícios de violação, é do transportador a responsabilidade tributária, por força do art. 591 do Decreto nº 4.543/02.

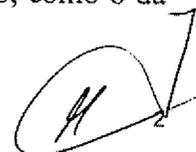
O lançamento foi realizado para constituição do crédito tributário referente ao Imposto de Importação que não teria sido recolhido, acrescido, com isso, dos respectivos consectários legais, sendo eles a multa pelo extravio de mercadoria (art. 628, III, “d” do RA/02 e art. 106, II, “d” do Decreto-Lei 37/66), além de considerar os valores devidos a título de I.P.I., PIS/PASEP importação e COFINS/importação (fls.05).

A Recorrente, inconformada com o lançamento, interpôs sua Impugnação (fls.66/81), aduzindo não ser responsabilidade sua o recolhimento dos tributos, pois, atuou como mera desconsolidadora da carga, ou seja, teria cuidado somente da desunitização (desova) das mercadorias e que o transporte seria de responsabilidade exclusiva do transportador NVOCC.

Requeru, ainda, alternativamente a responsabilidade da empresa LACHMANN LOGÍSTICA LTDA., na qualidade de representante do agente do transportador NVOCC, a empresa estrangeira M & M TINBAO INTERNATIONAL FOWARDING CO. LTD., já que ela teria se responsabilizado expressamente pelo embarque e contagem do conteúdo do container, de modo que a Recorrente seria apenas um intermediário nessa relação.

A Impugnação foi julgada improcedente, por unanimidade de votos, pela DRJ de Florianópolis/SC, sob o fundamento, em síntese, de que o NEVOCC estrangeiro, para atuar no Brasil, precisa de representante no país e este será justamente o responsável pelo transporte das mercadorias, no caso a Recorrente.

Intimada desta decisão em 23/12/2008, a Recorrente interpôs seu Recurso Voluntário em 13/01/2009, aduzindo em síntese que o auto de infração é nulo, pois lhe foi conferido um prazo de 5 dias para impugnar (conforme o art.703, I do RA), por se tratar de procedimento de Revisão Aduaneira, sendo que o correto seria a aplicação do art.684 do Regulamento, que determina que o processo administrativo deve ter seu trâmite seguido pelo Decreto 70.235/72, o que confere uma prazo de 30 dias para Impugnação. Esta situação apontaria para desrespeito aos princípios constitucionais que informam o processo, como o da ampla defesa e do devido processo legal.



Aduz também a nulidade da decisão proferida pela DRJ, pois, esta também não teria seguido o rito determinado pelos arts. 702 e 703 do RA/02, pois, no art. 703, II há a expressa determinação legal de que a decisão de primeira instância deve acontecer nos 5 dias subseqüentes.

Já no mérito argumenta que não é responsável pelo recolhimento de crédito constituído pelo lançamento em tela, pois é apenas a desconsolidadora das cargas e com isso, sua função se resume apenas à entrega das mercadorias e respectivos conhecimentos de transporte ao importador, o que seria equiparado ao agente marítimo, que não é considerado responsável tributário, segundo a súmula 192 do extinto Tribunal Federal de Recursos e jurisprudência dos tribunais superiores nacionais.

Afirma também que agente desconsolidador não é representante do transportador NEVOCC, pois aquele apenas promoveria, à conta deste, a realização de negócios sem vínculo de dependência.

A condição de responsável tributário deve obedecer ao princípio da reserva legal – art. 121, II do CTN – e como tal, esta somente será observada quando for determinada por lei, o que não se verifica no presente caso.

Aduz, finalmente, que o responsável tributário deve ser a empresa que estufou e lacrou o cotainer, inclusive porque se responsabilizou expressamente pela quantidade e qualidade das mercadorias de seu conteúdo, tratando-se, no caso, da empresa M &M TINBAO INTERNATIONAL FOWARDING CO. LTD., que se trata do transportador NEVOCC, representado no Brasil pela empresa LACHMANN LOGÍSTICA LTDA.

Antes de passar ao voto, é importante salientar que, caso semelhante ao presente, também foi a mim distribuído, processo administrativo nº 11128.001191/2005-20, cujos pólos ativo e passivo (União e CAF Transportes Internacionais Ltda.) coincidem com os pólos deste, bem como se tratam dos mesmos fatos, ou seja, relatam a importação de mercadorias que, embora diferentes e com destinatários também diferentes, vieram na mesma embarcação e no mesmo contêiner, apresentando também discrepância entre a quantidade declarada no conhecimento de transporte e a efetivamente importada.

Pois bem, N.V.O.C.C. é uma sigla para a denominação em inglês de uma espécie de transportador com atuação no mercado internacional e que não é proprietário do navio através do qual escoas suas mercadorias, sendo, por isso muito bem denominado como *non vessel common carrier*.

A figura do NVOCC surgiu como conseqüência do aumento da capacidade dos navios porta-contêiner, apresentando uma solução para os exportadores de pequeno porte, na medida em que passaram a ter de pagar por um contêiner inteiro para despachar pequenas quantidades de mercadorias, muitas vezes insuficiente para completá-lo, elevando sobremaneira o custo do transporte a ponto de inviabilizá-lo.

Ademais, a alternativa até então existente era igualmente inviável, pois, tratava-se da espera a que se submetia o pequeno exportador até que atingisse um volume mínimo de mercadorias vendidas para o mesmo país, suficiente para consolidar um contêiner inteiro e viabilizar financeiramente o negócio.



3

É nesse contexto que surgiu a figura do N.V.O.C.C., uma espécie de transportador que concentra a carga de inúmeros pequenos exportadores em um único contêiner, respeitando, por evidente, as características essenciais de cada mercadoria.

O N.V.O.C.C. é capaz de completar um contêiner em pouco tempo, simplesmente reunindo as mercadorias de inúmeros exportadores e, com isso, viabilizando o transporte sob o ponto de vista econômico, sem maiores atrasos. O N.V.O.C.C. responsabiliza-se pela consolidação do contêiner, de modo que seu fechamento, bem como todo o conteúdo do contêiner passa a ser de sua responsabilidade, no momento em que o lacra.

E, assim, o N.V.O.C.C. adquire espaços em grandes embarcações cargueiras para seus contêineres, que serão levados aos portos de destino, viabilizando a exportação realizada por pequenas empresas. Ele se equipara ao transportador, muito embora não trabalhe diretamente com um navio próprio, mas com a aquisição de espaços em navios alheios, o que, inclusive, justifica sua denominação de “transportador sem embarcação”.

Para que o serviço seja eficaz, contudo, não basta o transportador N.V.O.C.C. estufar e lacrar os contêineres, ou, ainda despachá-los em grandes navios. É preciso que este se responsabilize também pela desconsolidação do contêiner em seu destino, posto ser esta também, uma das funções do transportador das mercadorias.

Diante da natural impossibilidade de estar presente nos inúmeros países a que despacha seus contêineres, o N.V.O.C.C. contrata os serviços de empresas representantes para executar esta parte final de sua atividade, já no destino das mercadorias.

O Regulamento Aduaneiro vigente à época dos fatos era o introduzido pelo Decreto nº4.543/2002 que, em seu art. 104, I determina ser responsável pelo imposto o *transportador, quando transportar mercadoria procedente do exterior ou sob o controle aduaneiro, inclusive em percurso interno;*

Deste dispositivo, resta incontestável a atribuição de responsabilidade ao N.V.O.C.C. estrangeiro por ter sido o responsável pela consolidação do contêiner, bem como, pela colocação do lacre, que, diga-se de passagem, encontrava-se intacto no momento do desembarque, demonstrando que o último a ter contato com o conteúdo do contêiner, até o momento de sua chegada ao Brasil foi apenas o transportador N.V.O.C.C. estrangeiro.

Contudo, é indispensável que este transportador tenha um representante em território nacional, pela própria natureza da atividade empreendida, sobre o qual se atribui a co-responsabilidade pelo extravio constatado.

Em que pesem as provas carreadas pela Fiscalização, vislumbro a existência de algumas incoerências que inviabilizam, por ora, o julgamento do caso.

Ao analisar os documentos constantes nos autos, percebemos, no conhecimento de transporte (fls.89), cuja tradução foi juntada às fls.90, nitidamente a informação de que o Embarcador, e portanto o N.V.O.C.C. no exterior é a empresa M &M TIANBAO INTERNATIONAL FORWARDING CO. LTD. e que o consignatário da mercadoria foi indicado como sendo a empresa LACHMANN LOGISTICA LTDA. e, finalmente, observamos a informação de que para entrega, deve-se contatar a *CAF TRANSPORTES INTERNACIONAIS LTDA.*

Ora, não restou claro quem é o representante do N.V.O.C.C. no Brasil: CAF ou LACHMANN



Restando sérios indícios de que a Recorrente não ocupa a posição de representante do N.V.O.C.C. estrangeiro e sim a empresa LACHMANN, tendo em vista que, no conhecimento de transporte, consta como consignatária das mercadorias transportadas.

Por outro lado, também não constam nos autos qualquer informação que seja capaz de afastar definitivamente a responsabilidade da Recorrente quanto aos fatos ora discutidos.

Isto posto, entendo ser o caso de conversão do julgamento em diligência à repartição de origem, a fim de que a Autoridade Fiscal aponte de modo inequívoco e exato os aspectos das provas produzidas que lhe fundamento o entendimento de responsabilização da empresa CAF TRANSPORTES LTDA., apontando as folhas dos autos em que encontrar tais comprovações.



Luiz Roberto Domingo

//