



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

Processo n° 13887.000241/2007-57
Recurso n° 158.843 Voluntário
Acórdão n° 2403-00.241 – 4ª Câmara / 3ª Turma Ordinária
Sessão de 21 de outubro de 2010
Matéria AUTO DE INFRAÇÃO DE OBRIGAÇÃO ACESSÓRIA
Recorrente RICARDO AUGUSTO RIZZARDO COMIN
Recorrida FAZENDA NACIONAL

ASSUNTO: OBRIGAÇÕES ACESSÓRIAS

Período de apuração: 01/01/2001 a 31/08/2001

CUSTEIO - AUTO DE INFRAÇÃO - DIRIGENTES DE ÓRGÃOS PÚBLICOS - ART. 41 DA LEI N.º 8.212/1991 - REVOGAÇÃO DADA PELA LEI 11.941/2009 - CANCELAMENTO DAS PENALIDADES APLICADAS

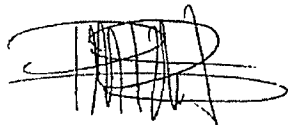
Com a revogação do art. 41 da Lei n.º 8.212/1991, na redação dada pela Lei 11.941/2009, com fulcro na responsabilidade pessoal do dirigente de órgão público no exercício da função pública, as multas por descumprimento de obrigação acessória aplicadas em processos administrativos pendentes de julgamento devem ser canceladas, posto que a lei nova excluiu os dirigentes de órgãos públicos da responsabilidade pessoal por infrações à legislação previdenciária.

RECURSO VOLUNTÁRIO PROVIDO.

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos.

ACORDAM os membros do colegiado, por unanimidade de votos, no mérito em dar provimento ao recurso em face da revogação do art. 41, Lei 8.212/1991, na redação dada pela Lei 11.941/2009, que afastou do pólo passivo da obrigação o dirigente de órgão público.

CARLOS ALBERTO MEES STRINGARI - Presidente



PAULO MAURÍCIO PINHEIRO MONTEIRO - Relator

Participaram, do presente julgamento, os Conselheiros: Carlos Alberto Mees Stringari, Paulo Maurício Pinheiro Monteiro, Cid Marconi Gurgel de Souza, Marthius Sávio Cavalcante Lobato, Marcelo Magalhães Peixoto e Núbia Moreira Barros Mazza (Suplente). Ausente o Conselheiro Ivacir Júlio de Souza.



Relatório

Trata-se de recurso voluntário, às fls. 110 a 122, apresentado contra Decisão da Delegacia da Receita Federal do Brasil de Julgamento de Campo Grande - MS, fls. 95 a 104, que julgou procedente a autuação por descumprimento de obrigação acessória, Auto de Infração nº. 37.073.736-9, com ciência do sujeito passivo em 04.05.2007, às fls. 49, com valor consolidado de R\$ 62.146,76 (sessenta e dois mil, cento e quarenta e seis reais e setenta e seis centavos).

Conforme o Relatório Fiscal da Infração, às fls. 05 a 07, no período de janeiro a agosto de 2001, estava nomeado como Secretário Municipal de Administração da Prefeitura Municipal de Leme / SP, o Sr. Ricardo Augusto Rizzardo Comin, respondendo por todos os atos atribuídos a esta competência.

Ainda no Relatório Fiscal da Infração, às fls. 05 a 07, em relação às folhas de pagamento de funcionários denominados "temporários", constatou-se que a Prefeitura Municipal de Leme/SP mantinha, de fato, no período de janeiro de 1997 a dezembro de 2001, vínculo empregatício com esses funcionários (conforme restou demonstrado no encerramento da referida auditoria fiscal), sem que, contudo efetuasse a inscrição dos mesmos como segurados empregados a seu serviço.

Segue ainda o Relatório Fiscal da Infração, às fls. 05 a 07, conforme enuncia o artigo 17 da Lei n.º 8.213/91, combinado com o artigo 18, inciso I e parágrafo 1º do Decreto n.º 3.048/99, compete ao Município proceder a inscrição dos segurados empregados "pelo preenchimento dos documentos que os habilitem ao exercício da atividade, formalizado pelo contrato de trabalho".

Considerando que, embora os trabalhadores, denominados irregularmente como "temporários", tenham prestado serviços, no período mencionado anteriormente, com todos os requisitos que caracterizam o vínculo empregatício, os mesmos não foram devidamente registrados conforme determina a legislação, restou caracterizado o descumprimento de obrigação acessória expressamente prevista e conseqüente infração à legislação previdenciária, nos termos do artigo 17 da Lei 8.213/91, conforme capitulado no presente Auto, motivo pelo qual o mesmo é lavrado.

O Auto de Infração, Código de Fundamentação Legal – CFL 56, foi lavrado pela Fiscalização contra o Recorrente como responsável nos termos do art. 41, Lei 8.212/1991, por deixar de inscrever segurado empregado, descumprindo, assim, obrigação legal acessória, conforme previsto na Lei nº 8.213, de 24/07/1991, art. 17 combinado com art. 18, I e § 1º do Regulamento da Previdência Social - RPS, aprovado pelo Decreto nº 3.048, de 06/05/1999.

O período de apuração, de acordo com o Mandado de Procedimento Fiscal – MPF nº 09290834F00, foi de 01/1996 a 02/2006, fls. 13.

O período objeto do auto de infração de obrigação acessória, conforme o Relatório Fiscal de Aplicação da Multa, fls. 8, é de 01/2001 a 08/2001.



O recorrente teve ciência do Auto de Infração nº. 37.073.736-9, no dia 04.05.2007, conforme Aviso de Recebimento nº 037067252BR, às fls. 73.

O Relatório Fiscal da Aplicação da Multa, fls. 8, não registra a existência de circunstância agravante, conforme a descrição do inciso V do art. 290, do Decreto nº 3.048/1999, tampouco registra a existência de circunstância atenuante, prevista no art. 291 do Decreto nº 3.048/1999.

Pela infração cometida foi aplicada a multa de R\$ 62.146,76 (sessenta e dois mil, cento e quarenta e seis reais e setenta e seis centavos), conforme Relatório Fiscal da Aplicação da Multa, às fls. 8.

Contra a autuação, o Recorrente apresentou impugnação tempestiva, de fls. 75 a 85.

Após análise, a Delegacia da Receita Federal do Brasil de Julgamento de Julgamento de Campo Grande - MS, emitiu o Acórdão nº 04-13.179 - 4ª Turma, fls. 95 a 104, julgando procedente a autuação e mantendo a multa aplicada.

Inconformado com a decisão, o Recorrente apresentou recurso voluntário, fls. 110 a 122, na qual alega em síntese:

Em sede PRELIMINAR

(a) da nulidade do AI pela ausência de responsabilidade do recorrente - ilegitimidade passiva

Ocorre que a identificação deste como responsável de débitos tributários configura medida arbitrária e contrária à legislação pátria, pois somente o sujeito passivo do tributo, in casu, o Município de Leme - SP, deve responder pelos tributos e sanções fiscais devidas, caso seja realmente constituído de forma definitiva o crédito tributário.

(b) da decadência, em função do disposto no art. 150, § 4º, CTN ou ainda no art. 173, I, CTN.

Posteriormente, os autos foram enviados ao Conselho, para análise e decisão, fls. 125.

É o relatório.



4

Voto

Conselheiro Paulo Maurício Pinheiro Monteiro, Relator

PRESSUPOSTOS DE ADMISSIBILIDADE:

O recurso foi interposto tempestivamente, conforme informação à fl. 125.

Superados os pressupostos, passo exame das preliminares.

DAS QUESTÕES PRELIMINARES

DA ILEGITIMIDADE PASSIVA

A infração objeto da presente autuação fiscal tem como descrição sumária a recorrente apresentar o documento a que se refere o art. 32, inc. IV, da Lei nº 8.212, de 24/07/1991, com informações inexatas, incompletas ou omissas, em relação aos dados não relacionados aos fatos geradores de contribuições:

Art. 32. A empresa é também obrigada a:

(...)

IV - informar mensalmente ao Instituto Nacional do Seguro Social-INSS, por intermédio de documento a ser definido em regulamento, dados relacionados aos fatos geradores de contribuição previdenciária e outras informações de interesse do INSS. (Incluído pela Lei 9.528, de 10.12.97)- (grifo nosso)


A legislação vigente à época da lavratura deste auto de infração de obrigação acessória determinava que, havendo o descumprimento da obrigação, a aplicação da penalidade pecuniária, auto de infração, seria imposta pessoalmente ao dirigente do órgão ou entidade, conforme dispõe o art. 41 da Lei nº 8.212/1991:

Art.41. O dirigente de órgão ou entidade da administração federal, estadual, do Distrito Federal ou municipal, responde pessoalmente pela multa aplicada por infração de dispositivos desta Lei e do seu regulamento, sendo obrigatório o respectivo desconto em folha de pagamento, mediante requisição dos órgãos competentes e a partir do primeiro pagamento que se seguir à requisição

Apesar de ser essa a legislação em vigor à época da lavratura do auto de infração, no entanto, a MP nº 449/20080, convertida na Lei 11.941/2009 alterou este quadro normativo.

O art. 41 da Lei nº 8.212/1991, dispositivo legal que determinava a autuação pessoal do dirigente público, foi revogado de modo a que a responsabilidade pelo descumprimento de obrigações acessórias recaia nos próprios entes públicos.

De forma que o julgamento dos autos de infração dos gestores de órgãos públicos, deve observar o novo quadro normativo com a revogação do art. 41 da Lei nº 8.212/1991 pela MP nº 449/20080, convertida na Lei 11.941/2009.



5

Outrossim, diante deste novo quadro normativo com a revogação do art. 41 da Lei n.º 8.212/1991 há que se considerar o princípio da retroatividade benigna previsto no art. 106, inciso II, alínea "c", do Código Tributário Nacional, com a verificação da situação mais favorável ao sujeito passivo, face às alterações trazidas.

Art.106 - A lei aplica-se a ato ou fato pretérito.

(...)

II - tratando-se de ato não definitivamente julgado:

(...)

c) quando lhe comine penalidade menos severa que a prevista na lei vigente ao tempo da sua prática.

No mesmo sentido, a Procuradoria Geral da Fazenda Nacional no Parecer PGFN/CDA/CAT n.º 190/2009, de 02/02/2009, aponta diretrizes quanto ao alcance da interpretação que deve ser adotada no âmbito da Administração Tributária:

22. Inicialmente, entendemos que nesse caso aplica-se a regra do art. 106 do CTN, uma vez que com a revogação do dispositivo legal que dava fundamento ao lançamento contra a pessoa do dirigente, a lei deixou de definir tal conduta como infração. Em consequência, a aplicação da penalidade deverá ser em face da pessoa jurídica de Direito Público dotada de personalidade jurídica.

23. Em consequência, para os atos não definitivamente julgados administrativamente, deve a lei retroagir, implicando no cancelamento de todas as penalidades aplicadas com base no art. 41 da Lei n.º 8.212/1991.

Desta forma, para os dirigentes de órgão ou entidade da administração federal, estadual, do Distrito Federal ou municipal, a lei 8.212/1991 deixou de definir as faltas relativas ao cumprimento das obrigações acessórias previdenciárias como ilícitos administrativos.

Por conseguinte, deve-se aplicar a nova redação da lei 8.212/1991 aos processos ainda não definitivamente julgados administrativamente que se refiram às autuações lavradas com fulcro no art. 41 da Lei n.º 8.212/1991, cancelando-se, assim, as penalidades decorrentes.

CONCLUSÃO:

Voto pelo CONHECIMENTO DO RECURSO, para, NAS PRELIMINARES, DAR-LHE PROVIMENTO em face da revogação do art. 41, Lei 8.212/1991, na redação dada pela Lei 11.941/2009, que afastou do pólo passivo da obrigação o dirigente de órgão público.

É como voto.

Sala das Sessões, em 21 de outubro de 2010



PAULO MAURÍCIO PINHEIRO MONTEIRO - Relator




**MINISTÉRIO DA FAZENDA
-CONSELHO ADMINISTRATIVO DE RECURSOS FISCAIS
QUARTA CÂMARA - SEGUNDA SEÇÃO**

Processo nº: 13887.000241/2007-57
Recurso nº: 158.843

TERMO DE INTIMAÇÃO

Em cumprimento ao disposto no parágrafo 3º do artigo 81 do Regimento Interno do Conselho Administrativo de Recursos Fiscais, aprovado pela Portaria Ministerial nº 256, de 22 de junho de 2009, intime-se o(a) Senhor(a) Procurador(a) Representante da Fazenda Nacional, credenciado junto à Quarta Câmara da Segunda Seção, a tomar ciência do Acórdão nº 2403-00.241

Brasília, 06 de Dezembro de 2010


MARIA MADALENA SILVA
Chefe da Secretaria da Quarta Câmara

Ciente, com a observação abaixo:

- Apenas com Ciência
- Com Recurso Especial
- Com Embargos de Declaração

Data da ciência: ----/----/-----

Procurador (a) da Fazenda Nacional