



Ministério da Economia
Conselho Administrativo de Recursos Fiscais



Processo nº 15504.020707/2009-85
Recurso Voluntário
Resolução nº **3302-001.279 – 3ª Seção de Julgamento / 3ª Câmara / 2ª Turma Ordinária**
Sessão de 28 de janeiro de 2020
Assunto RETENÇÃO NA FONTE. RESTITUIÇÃO.
Recorrente IVECO LATIN AMERICA LTDA
Interessado FAZENDA NACIONAL

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos.

Resolvem os membros do colegiado, por unanimidade de votos, em converter o julgamento em diligência, nos termos do voto do relator.

(assinado digitalmente)

Gilson Macedo Rosenburg Filho Presidente

(assinado digitalmente)

Jorge Lima Abud Relator

Participaram do presente julgamento os Conselheiros: Vinicius Guimarães, Walker Araujo, Jorge Lima Abud, Jose Renato Pereira de Deus, Corintho Oliveira Machado, Raphael Madeira Abad, Denise Madalena Green e Gilson Macedo Rosenburg Filho.

Relatório

Aproveita-se o Relatório do Acórdão de Manifestação de Inconformidade.

Trata-se da restituição de valores retidos na fonte a título da Contribuição para o PIS/Pasep (R\$ 131.738,48) e da Cofins (R\$ 646.920,74), relativos ao mês 12/2004 e no total de R\$ 778.659,22. A restituição foi requerida mediante formulário em papel, à qual se seguiu a transmissão de declaração de compensação.

A unidade de origem, após a realização de diligência fiscal, expediu despacho decisório em que não reconhece a existência de direito creditório e, por decorrência, não homologa a compensação correlata, nos seguintes termos:

“Para a análise do crédito dos processos de restituição/compensação, adotamos o seguinte procedimento:

1) ordenamos primeiramente os processos por competência (período de apuração); 2) conferimos por amostragem as bases de cálculo e as alíquotas de retenção; 3)

Fl. 2 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85

verificamos os totais mensais de retenções de PIS/Pasep e COFINS por processo e por competência; 4) verificamos o total do crédito da DCOMP vinculada a cada processo de restituição; 5) verificamos a apuração mensal da contribuição para o PIS/Pasep e da COFINS no período analisado através do DACON e, por último; 6) verificamos os dados da contabilidade apresentados pela empresa.

(...)

Observamos que na apuração das contribuições devidas no mês, a empresa efetuou a dedução no DACON da retenção de PIS/Pasep e COFINS na fonte por pagamentos efetuados por fabricantes de veículos e máquinas (Lei n.º 10.485/2002, art. 3º). No período de 07/2004 a 12/2004 e 01/2006 a 12/2007, os valores foram lançados equivocadamente como 'Outras Deduções' e, no período de 01/2008 a 06/2008, como 'PIS/COFINS retidas na fonte por pessoas jurídicas de direito privado'.

(...)

Como se vê, a empresa deduziu as retenções no DACON e também pleiteou a restituição de tais retenções. Comparamos os valores e verificamos que, com relação às retenções de PIS a diferença a maior no DACON é de R\$ 404.123,82 e, com relação às retenções da COFINS, a diferença a maior é de R\$ 391.118,26. Estes valores estão discriminados mensalmente na coluna 'Diferença' do Anexo I deste Relatório. Observe que em vários meses não há diferença e que em alguns meses a diferença é compensada no mês seguinte (Ex.: 01 e 02/2005 e 03' e 04/2005).

Restava saber qual o valor real do crédito constante da contabilidade da empresa para concluirmos que, além do direito à dedução no DACON, a empresa também teria direito à restituição/compensação ora pleiteada.

Com base no Razão Analítico das contas n.ºs 1.1.3.02.01.031 - Pis a Recuperar e 1.1.3.02.01.032 - Cofins a Recuperar, do período de 07/2004 a 06/2008, apuramos os seguintes valores:

(...)

O total obtido acima coincide com o total do saldo das referidas contas que consta do balancete de verificação do período de 07/2004 a 06/2008 apresentado pela empresa (ANEXO II deste Relatório).

Constatamos que a soma dos saldo das contas n.ºs 1.1.3.02.01.031 - Pis a Recuperar e 1.1.3.02.01.032- Cofins a Recuperar (Total geral: RS

15.821.485,68), do período de 07/2004 a 06/2008, dá embasamento ao valor do crédito pleiteado pela empresa (RS 15.730.309,88) com uma diferença a menor nos processos no valor de RS 91.175,80.

Contudo, este resultado não confirma o direito ao pedido de restituição/compensação, visto que houve também a dedução no DACON de retenções de PIS/Pasep e COFINS no valor total de RS 16.525.551,96. Neste caso, além da dedução do valor integral no DACON, houve uma dedução a maior no valor de R\$ 704.066,28 em relação à contabilidade.”

Cientificado, o sujeito passivo apresentou manifestação de inconformidade na qual alega:

O procedimento adotado tem como base o art. 12 da IN RFB n.º 900/2008, que passou a permitir a restituição e a compensação do saldo relativo ao PIS/Cofms retidos na fonte. A DRF/BHE, inicialmente, reconheceu a existência dos crédito pleiteado, mas acabou por concluir pela não homologação das compensações, sob a razão de um suposto aproveitamento em duplicidade do crédito. Seguindo a fiscalização, teria efetuado a

Fl. 3 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85

dedução no Dacon do PIS/Cofins retido na fonte e, posteriormente, requerido a restituição/compensação desses mesmos valores.

Sofreu a retenção do PIS/Cofins relativo a pagamentos efetuados por fabricantes de veículos e máquinas, nos termos do art. 3º, § 3º, da Lei nº 10.485/2002. Tendo em vista que não foi possível deduzir a integralidade do PIS/Cofins retido na fonte do valor a pagar a título de tais contribuições, apresentou um pedido de restituição, vinculando-o a uma declaração de compensação. A fiscalização reconheceu a totalidade do crédito retido na fonte, mas entendeu pela não homologação da compensação, em razão de um suposto aproveitamento em duplicidade. Contudo, na Ficha 05 do DACON relativo ao mês de dezembro/2004, verifica-se, nas Linhas 26 e 27, como valor devido a título de PIS, a importância de R\$ 579.974,61. Já na Linha 36 da Ficha 05, informou como “outras deduções” o montante de R\$ 131.738,48 (este valor corresponde ao crédito de PIS/Pasep retido na fonte). Muito embora tenha, por um equívoco, informado no DACON como dedução de contribuição a pagar, o crédito de PIS/Pasep retido na fonte não foi utilizado para quitação da contribuição apurada no mês, o que pode ser comprovado pela sua contabilidade.

No Razão analítico da conta 2.1.3.01.01.004 está registrada como PIS/Pasep apurado no mês de dezembro/2004 a importância de R\$ 557.991,37. A diferença (de R\$ 21.983,24) entre o PIS/Pasep apurado informado no Dacon e no Razão equivale às devoluções de venda. Voltando ao Razão da conta citada, observa-se que a contribuição foi quitada mediante compensação com crédito diversos, entre eles, o decorrente de aquisições no mercado interno. Todavia, o crédito relativo ao PIS retido na fonte não foi utilizado para liquidação da contribuição devida. O saldo a pagar foi quitado via compensação com créditos diversos, sendo que nenhum desses corresponde ao PIS/Pasep retido na fonte, fato este que é comprovado pelo simples confronto numérico. No que toca à Cofins, o raciocínio é o mesmo. Na Ficha 07 do Dacon é informado, nas Linhas 26 e 27, como Cofins apurada no mês o valor de R\$ 2.702.031,24. Na linha 36 desta mesma Ficha é indicado, como “outras deduções”, o valor de R\$ 646.920,74 (como já esclarecido, este valor compreende a Cofins retida na fonte). No Razão analítico da conta 2.1.3.01.01.005, consta como Cofins apurada no mês o valor de R\$ 2.597.625,31. A diferença (de R\$ 104.405,93) entre a confins apurada no Dacon e no Razão corresponde às devoluções de venda. Também aqui se observa, a partir do exame do Razão da conta em foco, que o crédito relativo à Cofins retida na fonte não foi utilizada para quitação do valor devido no mês. O saldo a pagar de Cofins foi quitado via compensação com créditos diversos, mas nenhum desses créditos corresponde à Cofins retida na fonte.

Por outro lado, ao se analisar o Razão analítico da conta referente ao débito quitado por meio do presente PER/DCOMP, observa-se que, nesta ocasião, o crédito foi efetivamente aproveitado. Resta demonstrado, pois, que o crédito a título de PIS/Cofins retido na fonte não foi aproveitado em duplicidade. Embora tenha informado este crédito no Dacon, ele não foi utilizado para quitação do saldo de PIS/Cofins a pagar, conforme evidencia o Razão analítico das respectivas contas. O crédito foi efetivamente utilizado uma única vez, quando da transmissão do PER/DCOMP, a fim de compensar débitos próprios.

No curso do procedimento fiscal, solicitou a retificação de seus Dacons com o intuito de corrigir o erro no lançamento das deduções a título de PIS/Cofins retido na fonte, sendo que seu pedido foi indeferido pela autoridade fiscal. De qualquer forma, a contabilidade da impugnante é hábil a comprovar que o que houve, no caso, foi o mero erro no preenchimento dos Dacons. E a contabilidade, precisamente por refletir a realidade, deve prevalecer sobre o que constou de suas declarações fiscais, uma vez que em qualquer atividade administrativa deve preponderar a busca pela verdade material. A legislação do imposto de renda é literal e incisiva em afirmar, no art. 923 do RIR, que a “*escrituração mantida com observância das disposições legais faz prova a favor do contribuinte dos fatos nela registrados e comprovados por documentos hábeis, segundo sua natureza, ou assim definidos em preceitos legais*”. A própria RFB lavra seus autos

Fl. 4 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85

de infração com fundamento nas escriturações contábeis das pessoas jurídicas. Havendo divergência entre as informações constantes da contabilidade da empresa e aquelas mencionadas em suas declarações fiscais, as primeiras deverão de ser consideradas (deverão prevalecer), pois, além de ser este o entendimento da Administração Tributária Federal e de constar do direito posto, é esta a interpretação condizente com o princípio da verdade material.

Afigura-se nulo todo e qualquer ato/decisão da Administração Tributária que deixa de examinar documentos que poderiam levá-la ao conhecimento da verdade dos fatos. Se esta deve ser sempre almejada, todos os elementos para a sua obtenção também devem ser sempre esgotados. Os documentos constantes dos autos são suficientes para demonstrar o direito da impugnante. No entanto, caso os julgadores entendam pela necessidade de realização de perícia/diligência fiscal, foi indicado assistente técnico e formulados quesitos.

Além do presente PER/DCOMP, outros vários foram analisados, todos baseados em créditos de PIS/Cofins retido na fonte. Como medida de praticidade, requer o julgamento conjunto de todos esses processos administrativos.

Em 31 de maio de 2016, através do Acórdão n.º **01-32.941**, a 3ª Turma da Delegacia Regional de Julgamento em Belém/PA, por unanimidade de votos, julgou improcedente a manifestação de inconformidade.

A empresa foi intimada do Acórdão de Manifestação de Inconformidade, por via eletrônica, em 07 de julho de 2016, às e-folhas 1.429.

A empresa ingressou com Recurso Voluntário, em 05 de agosto de 2016, e-folhas 1.430, de e-folhas 1.431 à 1.445.

Foi alegado:

O crédito compensado não foi utilizado em duplicidade;

Observância do princípio da verdade material: a escrituração contábil da Recorrente é meio hábil a comprovar o direito de crédito;

Pedido de perícia/diligência fiscal.

- DO PEDIDO

À vista do exposto, a Recorrente requer:

o provimento do presente Recurso Voluntário, para que seja reformado do acórdão recorrido, com a consequente homologação da compensação objeto do PER/DCOMP tratado neste PTA, tendo em conta os argumentos dos subtópicos 3.1. e 3.2;

a realização de perícia/diligência fiscal, caso se entenda necessária, nos termos do subtópico 3.3.

É o relatório.

Voto

Fl. 5 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85

Conselheiro Jorge Lima Abud

Da admissibilidade.

Por conter matéria desta E. Turma da 3ª Seção do Conselho Administrativo de Recursos Fiscais e presentes os requisitos de admissibilidade, conheço do Recurso Voluntário interposto pelo contribuinte.

A empresa foi intimada do Acórdão de Manifestação de Inconformidade, por via eletrônica, em 07 de julho de 2016, às e-folhas 1.441.

A empresa ingressou com Recurso Voluntário, em 05 de agosto de 2016, e-folhas 1.442.

O Recurso Voluntário é tempestivo.

Da Controvérsia.

Foram alegados os seguintes pontos no Recurso Voluntário:

O crédito compensado não foi utilizado em duplicidade;

Observância do princípio da verdade material: a escrituração contábil da Recorrente é meio hábil a comprovar o direito de crédito;/

Pedido de perícia/diligência fiscal.

Passa-se à análise.

No mês de dezembro de 2004, a Recorrente sofreu a retenção do PIS/COFINS relativo aos pagamentos efetuados por fabricantes de veículos e máquinas, nos termos do art. 3^o, §32, da Lei n. 10.485/02. O valor das retenções alcançava a importância de R\$ 131.738,48 (PIS) e R\$ 646.920,74 (COFINS), em valores históricos.

Em 31 de dezembro de 2009, a Recorrente apresentou Pedido de Restituição de crédito de PIS/COFINS retido na fonte decorrente de pagamentos efetuados por fabricantes de veículos e máquinas, nos termos do art. 3^o, §3^o, da Lei n. 10.485/02³ (doc. n. 06 da Manifestação de Inconformidade). Vinculada a este Pedido de Restituição, a Recorrente apresentou Declaração de Compensação, por meio da qual pleiteou a compensação do seu crédito de PIS/COFINS retido na fonte com débitos próprios relativos a tributos e contribuições administrados pela RFB (PER/DCOMP n. 15924.09471.270510.1.3.04-9953 e 39416.91984.280410.1.3.04-2806-doc. n. 07 da MI). Este crédito alcançava, em valores históricos, o montante de R\$ 778.659,22.

Para fins de verificação dos valores dos créditos deduzidos da Contribuição para o PIS/Pasep e da COFINS apuradas no mês no DICON - Demonstrativo de Apuração das Contribuições Sociais, a empresa foi intimada através do TERMO DE INTIMAÇÃO datado de 06/12/2012, do qual teve ciência em 10/12/2012, a apresentar no prazo de 20 (vinte) dias a contar da data de ciência, a documentação a seguir discriminada:

Fl. 6 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85

Cópias dos lançamentos contábeis, no período de 07/2004 a 06/2008, que comprovem os valores dos créditos informados nas DCOMP(s). A empresa foi solicitada a apresentar cópias das contas do RAZÃO que contêm os lançamentos das retenções da Contribuição para o PIS/Pasep e da COFINS a que se refere a Lei 10.485/2002 e balancetes sintéticos com a identificação dos saldos das referidas contas;

Demonstrativo das deduções efetuadas na apuração da Contribuição para o PIS/Pasep no DACON, que discrimine mês a mês o montante das deduções e a que se referem os valores lançados como “Outras Deduções” no período de 07/2004 a 12/2004 e 01/2006 a 12/2007, e “PIS/Pasep Retida na Fonte por Pessoas Jurídicas de Direito Privado (Lei 10.833/2003, art. 30) no período de 01/2008 a 06/2008;

Demonstrativo das deduções efetuadas na apuração da COFINS no DACON, que discrimine mês a mês o montante das deduções e a que se referem os valores lançados como “Outras Deduções” no período de 07/2004 a 12/2004 e 01/2006 a 12/2007, e “COFINS Retida na Fonte por Pessoas Jurídicas de Direito Privado (Lei 10.833/2003, art. 30) no período de 01/2008 a 06/2008.

Em atendimento à solicitação constante do item a), a intimada apresentou Razão Contábil das contas n.ºs 1.1.3.02.01.031 - Pis a Recuperar e 1.1.3.02.01.032 - Cofins a Recuperar, do período de 07/2004 a 06/2008, em mídia eletrônica - DVD, contendo os lançamentos das referidas retenções, bem como os Balancetes referentes ao período solicitado, com a identificação dos saldos das referidas contas para fins de comprovação dos créditos informados nos processos de restituição/compensação.

Em atendimento às solicitações constantes dos itens b) e c), a empresa informou que houve um equívoco no preenchimento do DACON do período solicitado, tendo sido os lançamentos das retenções informados no campo incorreto. A empresa apresentou planilha com a discriminação dos valores das deduções de PIS/Pasep e COFINS e identificação de que os mesmos se referem à retenção de PIS/Pasep e COFINS na fonte por pagamentos efetuados por fabricantes de veículos e máquinas (Lei 10.485/2002, art. 3o).

Os valores dos créditos constantes dos processos de restituição/compensação e os valores dos créditos deduzidos no DACON encontram-se discriminados no ANEXO I - CONTRIBUIÇÃO PARA O PIS/PASEP E COFINS x DACON, que é parte integrante do Despacho Decisório.

No ANEXO II do Despacho Decisório consta a cópia do Balancete de Verificação de 01/07/2004 a 30/06/2006 apresentado pela empresa.

A partir de 01.07.2004, os pagamentos efetuados por pessoa jurídica fabricante dos produtos relacionados no art. 1o da Lei 10.485/2002 à pessoa jurídica fornecedora de autopeças, exceto pneumáticos e câmaras-de-ar, **estão sujeitos à retenção na fonte da contribuição para o PIS/Pasep e da COFINS**. (Base: art. 36 da Lei 10.865/2004, que deu nova redação aos arts. 1o e 3o da Lei 10.485/2002)

- Lei 10.485/2002: (com as alterações das Leis 10.865/2004 e 11.196/2005)

Fl. 7 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85

Artigo 1o As pessoas jurídicas fabricantes e as importadoras de máquinas e veículos classificados nos códigos 84.29, 8432.40.00, 84.32.80.00, 8433.20, 8433.30.00, 8433.40.00, 8433.5, 87.01, 87.02, 87.03, 87.04, 87.05 e 87.06, da Tabela de Incidência do Imposto sobre Produtos Industrializados - TIPI, aprovada pelo Decreto n- 4.070, de 28 de dezembro de 2001, relativamente à receita bruta decorrente da venda desses produtos, ficam sujeitas ao pagamento da contribuição para os Programas de Integração Social e de Formação do Patrimônio do Servidor Público - PIS/PASEP e da Contribuição para o Financiamento da Seguridade Social - COFINS, às alíquotas de 2% (dois por cento) e 9,6% (nove inteiros e seis décimos por cento), respectivamente.

(...)

Artigo 3o - As pessoas jurídicas fabricantes e os importadores, relativamente às vendas dos produtos relacionados nos Anexos I e II desta Lei, ficam sujeitos à incidência da contribuição para o PIS/PASEP e da COFINS às alíquotas de: (Redação dada pela Lei n.º de 2004)

I - 1,65% (um inteiro e sessenta e cinco centésimos por cento) e 7,6% (sete inteiros e seis décimos por cento), respectivamente, nas vendas para fabricante: (Incluído pela Lei n.º de 2004)

de veículos e máquinas relacionados no art. 1 —desta Lei; ou (Incluído pela Lei n.º de 2004);

de autopeças constantes dos Anexos I e II desta Lei, quando destinadas à fabricação de produtos neles relacionados; (Incluído pela Lei n.º 10.865, de 2004)

II - 2,3% (dois inteiros e três décimos por cento) e 10,8% (dez inteiros e oito décimos por cento), respectivamente, nas vendas para comerciante atacadista ou varejista ou para consumidores. (Redação dada pela Lei n.º 10.865, de 2004)

(...)

§ 3o - Estão sujeitos à retenção na fonte da Contribuição para o PIS/Pasep e da Cofins os pagamentos referentes à aquisição de autopeças constantes dos Anexos I e II desta Lei, exceto pneumáticos, quando efetuados por pessoa jurídica fabricante: (Redação dada pela Lei n.º 11.196, de 21/11/2005)

I - de peças, componentes ou conjuntos destinados aos produtos relacionados no art. 1o - desta Lei; (Incluído pela Lei n.º 11.196, de 21/11/2005)

II - de produtos relacionados no art. primeiro desta Lei. (Incluído pela Lei n.º 11.196, de 21/11/2005)

§ 4o —O valor a ser retido na forma do § 3o deste artigo constitui antecipação das contribuições devida s pelas pessoas jurídicas fornecedoras e será determinado mediante a aplicação, sobre a importância a pagar, do percentual de 0,1% (um décimo por cento) para a Contribuição para o PIS/Pasep e 0,5% (cinco décimos por cento) para a Cofins. (Redação dada pela Lei n.º 11.196, de 21/11/2005)

Fl. 8 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85

(...)

§ 7º - A retenção na fonte de que trata o § 3 —deste artigo: (Incluído pela Lei n — 11.196, de 21/11/2005)

I - não se aplica no caso de pagamento efetuado a pessoa jurídica optante pelo Sistema Integrado de Pagamento de Impostos e Contribuições das Microempresas e das Empresas de Pequeno Porte - Simples e a comerciante atacadista ou varejista; (Incluído pela Lei n - 11.196, de 21/11/2005)

II - alcança também os pagamentos efetuados por serviço de industrialização no caso de industrialização por encomenda. (Incluído pela Lei n —11.196, de 21/11/2005)

Por força do artigo 42 da Lei 11.196/2005, a partir de 01.03.2006, além da retenção sobre os pagamentos efetuados por pessoas jurídicas fabricantes de veículos e máquinas referidos no art. 1o da Lei 10.485/2002, estão sujeitos à retenção na fonte da Contribuição para o PIS/Pasep e da COFINS os pagamentos referentes à aquisição de autopeças, exceto pneumáticos, quando efetuados também por pessoas jurídicas fabricantes de peças, componentes ou conjuntos destinados aos produtos relacionados no art. 1o da referida lei.

Tem-se por incontroverso nos autos que o contribuinte sujeitou-se à retenção na fonte de PIS e Cofins, nos termos do art. 3º, caput e § 3º, da Lei nº 10.485/2002 (com alterações das Leis nºs 10.865/2004 e 11.196/2005).

A restituição da contribuição para o PIS/Pasep e da Cofins retidas na fonte foi prevista no art. 12 da hoje revogada IN RFB nº 900/2008 (com disposições equivalentes constantes da vigente IN RFB nº 1.300/2012), como segue:

Art. 12. Os valores retidos na fonte a título da Contribuição para o PIS/Pasep e da Cofins, quando não for possível sua dedução dos valores a pagar das respectivas contribuições no mês de apuração, poderão ser restituídos ou compensados com débitos relativos a outros tributos e contribuições administrados pela RFB.

§ 1º Fica configurada a impossibilidade da dedução de que trata o caput quando o montante retido no mês exceder o valor da respectiva contribuição a pagar no mesmo mês.

§ 2º Para efeito da determinação do excesso de que trata o § 1º, considera-se contribuição a pagar no mês da retenção o valor da contribuição devida descontada dos créditos apurados naquele mês.

§ 3º A restituição poderá ser requerida à RFB a partir do mês subsequente àquele em que ficar caracterizada a impossibilidade de dedução de que trata o caput.

§ 4º A restituição de que trata o caput será requerida à RFB mediante o formulário Pedido de Restituição ou Ressarcimento, constante do Anexo I. (Redação dada pelo(a) Instrução Normativa RFB nº 1224, de 23 de dezembro de 2011)

Para o caso em análise, a legislação prevê a seguinte REGRA DE OURO:

Fl. 9 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85

A restituição da contribuição para o PIS/Pasep e da Cofins retidas na fonte vincula-se à impossibilidade da dedução dos valores a pagar no mês de apuração;

Essa impossibilidade restará configurada quando o montante retido no mês exceder o valor da respectiva contribuição a pagar no mesmo mês;

A contribuição a pagar no mês da retenção é igual ao valor da contribuição devida descontada dos créditos apurados no mês.

Assim, para o reconhecimento do seu pleito, o sujeito passivo deverá demonstrar que: **os créditos apurados no mês excederam o valor da contribuição a pagar.**

Porém, tal condição, embora necessária, não se apresenta por si só suficiente. É que também deverá restar demonstrado que o valor retido na fonte não foi utilizado para redução ou quitação do valor da contribuição que vier a ser apurada.

Note-se que, ao utilizar o valor retido na fonte para deduzir o valor da contribuição, o contribuinte obtém como resultado prático de sua conduta a manutenção dos créditos decorrentes da não-cumulatividade da contribuição, os quais poderão, então, ser utilizados em meses subsequentes (§ 2º do art. 8º da IN RFB n.º 404/2004).

Para a análise do crédito dos processos de restituição/compensação, a fiscalização adotou o seguinte procedimento:

- ordenou primeiramente os processos por competência (período de apuração);
- conferiu por amostragem as bases de cálculo e as alíquotas de retenção;
- verificou os totais mensais de retenções de PIS/Pasep e COFINS por processo e por competência;
- verificou o total do crédito da DCOMP vinculada a cada processo de restituição;
- verificou a apuração mensal da contribuição para o PIS/Pasep e da COFINS no período analisado através do DICON e, por último;
- verificou os dados da contabilidade apresentados pela empresa.

O Acórdão de Manifestação de Inconformidade apurou o seguinte, a partir da folhas 06 daquele documento:

No caso concreto, constata-se em relação à contribuição para o **PIS/Pasep** que em seu Dicon o sujeito passivo apurou como total de créditos disponíveis no mês o valor de R\$ 1.580.485,64 (fl. 1358 - Ficha 04, L29), resultante da soma do crédito total apurado no mês (R\$ 657.465,53 - Ficha 04, L23) ao saldo de crédito do mês anterior (R\$ 923.020,11 - Ficha 04, L28), dos quais, R\$ 448.263,13 foram utilizados para descontar o PIS/Pasep apurado no mês (fl. 1358 - Ficha 04, L 30) e **R\$ 1.132.249,51 foram computados como saldo de crédito do mês** (fl. 1358 - Ficha 04, L33).

Fl. 10 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Seju/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo nº 15504.020707/2009-85

No que diz respeito à **Cofins**, consta do Dacon do sujeito passivo que foi apurado como total de créditos disponíveis no mês o valor de R\$ 7.700.446,14 (fl. 1364 - Ficha 06, L29), resultante da soma do crédito total apurado no mês (R\$ 3.083.886,86 - Ficha 06, L23) ao saldo de crédito do mês anterior (R\$ 4.616.559,28 - Ficha 06, L28), dos quais, R\$ 2.055.110,50 foram utilizados para descontar a Cofins apurada no mês (fl. 1364 - Ficha 06, L 30) e **R\$ 5.645.335,64 foram computados como saldo de crédito do mês** (fl. 1364 - Ficha 06, L33).

Neste passo, verifica-se que no mês 12/2004 houve a retenção na fonte da Contribuição para o PIS/Pasep no valor de R\$ 131.738,48 e da Cofins no valor de R\$ 646.920,74. Contudo, no respectivo Dacon, por ocasião do cálculo da contribuição para o **PIS/Pasep** devida, foi declarado a título de “Outras Deduções” o montante de R\$ 131.738,48 (fl. 1361 - Ficha 05, L36), e por ocasião do cálculo da **Cofins** devida, foi declarado a título de “Outras Deduções” o montante de R\$ 646.920,74 (fl. 1367 - Ficha 07, L36), os quais correspondem a créditos de contribuição retida na fonte no mês de dezembro de 2004, conforme esclarece o sujeito passivo e indica o Anexo I ao despacho decisório recorrido (fl. 1257).

Ora, embora tenha feito constar do Razão analítico das contas “2.1.3.01.01.004 - PIS” e “2.1.3.01.01.005 - COFINS” registros no sentido de que créditos da não-cumulatividade das contribuições foram utilizados para integral dedução dos valores devidos no mês (fls. 1391/1392), o que se tem na espécie é que o contribuinte veio a inserir em Dacon integralmente os valores retidos na fonte.

E, conforme já referido, ao utilizar os valores retidos na fonte para deduzir o valor das contribuições, o contribuinte obteve como resultado prático deste procedimento a utilização a menor dos créditos apurados no mês, os quais puderam ser e foram mantidos como saldo de crédito do mês, obviamente nos mesmos montantes deduzidos a título de retenção na fonte.

Pis/pasep.

Fl. 11 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Seju/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo nº 15504.020707/2009-85

MG, BELO HORIZONTE DRF

Fl. 1358

MINISTÉRIO DA FAZENDA
SECRETARIA DA RECEITA FEDERAL

DEMONSTRATIVO DE APURAÇÃO
DE CONTRIBUIÇÕES SOCIAIS

D A C O N - 1.3

CNPJ: 01.844.555/0001-82

Trimestre: 4º. TRIMESTRE/2004

Página 6

Ficha 04 - Apuração dos Créditos da Contribuição para o PIS/Pasep

Discriminação	Dezembro	
	Receita no Mercado Interno	Receita de Exportação
CRÉDITOS A DESCONTAR À ALÍQUOTA DE 1,65% - AQUISIÇÕES NO MERCADO INTERNO		
01.Bens para Revenda	1.025.816,26	13.547,90
02.Bens Utilizados como Insumos	8.985.597,77	118.672,28
03.Serviços Utilizados como Insumos	222.469,36	2.938,14
04.Despesas de Energia Elétrica	15.622,89	206,33
05.Despesas de Aluguéis de Prédios Locados de Pessoas Jurídicas	0,00	0,00
06.Desp. de Aluguéis de Máquinas e Equip. Locados de Pessoas Jurídicas	0,00	0,00
07.Despesas de Armazenagem de Mercadoria e Frete na Operação de Venda	0,00	0,00
08.Despesas de Contraprestações de Arrendamento Mercantil	0,00	0,00
09.Base de Cálculo de Créd. a Descontar Relativos a Bens do Ativo Imob.	10.976,25	144,96
10.Encargos de Amortização de Edificações e Benfeitorias em Imóveis	0,00	0,00
11.Devolução de Vendas Sujeitas à Incidência Não-Cumulativa	230.792,45	3.048,06
12.Custos da Atividade Imobiliária	0,00	0,00
13.Outras Operações com Direito a Crédito	0,00	0,00
14.BASE DE CÁLCULO DOS CRÉDITOS A DESCONTAR	10.491.274,98	138.557,67
15.Créditos a Descontar	173.106,04	2.286,20
APURAÇÃO DE OUTROS CRÉDITOS		
16.Créditos Calculados a Alíquotas Diferenciadas	17.903,86	236,46
17.Créditos Calculados por Unidade de Produto	0,00	0,00
18.Crédito Presumido - Atividades Agroindustriais	0,00	0,00
19.Crédito Presumido Relativo a Estoque de Abertura	1.682,82	22,22
20.Crédito Presumido - Atividade Imobiliária	0,00	0,00
21.Créditos a Descontar na Importação - PIS/Pasep pago	464.772,81	6.138,23
22.Outros Créditos a Descontar	0,00	0,00
23.CRÉDITO TOTAL APURADO NO MÊS	657.465,53	8.683,11
AJUSTES		
24.Créditos Referentes a Receitas Diferidas em Meses Anteriores	0,00	0,00
25.(-)Créditos Referentes a Receitas Diferidas no Mês	0,00	0,00
26.Ajustes Positivos de Créditos	0,00	0,00
27.(-)Ajustes Negativos de Créditos	0,00	0,00
28.Saldo de Crédito do Mês Anterior	923.020,11	70.221,85
29.TOTAL DE CRÉDITOS DISPONÍVEIS NO MÊS	1.580.485,64	78.904,96
CRÉDITOS UTILIZADOS		
30.(-)Créditos Descontados do PIS/Pasep Apurado no Mês	448.236,13	0,00
31.(-)Créditos Decorrentes de Exportações Compensados no Mês		0,00
32.(-)Créd. Decorr. de Export. Objeto de Pedido de Ressarc. no Mês		0,00
33.SALDO DE CRÉDITO DO MÊS	1.132.249,51	78.904,96

Cofins.

Fl. 12 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Seju/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo nº 15504.020707/2009-85

MG, BELO HORIZONTE DRF

Fl. 1364

MINISTÉRIO DA FAZENDA
SECRETARIA DA RECEITA FEDERAL

DEMONSTRATIVO DE APURAÇÃO
DE CONTRIBUIÇÕES SOCIAIS

D A C O N - 1.3

CNPJ: 01.844.555/0001-82

Trimestre: 4º. TRIMESTRE/2004

Página 12

Ficha 06 - Apuração dos Créditos da Cofins

Discriminação	Dezembro	
	Receita no Mercado Interno	Receita de Exportação
CRÉDITOS A DESCONTAR À ALÍQUOTA DE 7,6% - AQUISIÇÕES NO MERCADO INTERNO		
01.Bens para Revenda	1.025.816,26	13.547,90
02.Bens Utilizados como Insumos	8.985.597,77	118.672,28
03.Serviços Utilizados como Insumos	222.469,36	2.938,14
04.Despesas de Energia Elétrica	15.622,89	206,33
05.Despesas de Aluguéis de Prédios Locados de Pessoas Jurídicas	0,00	0,00
06.Desp. de Aluguéis de Máquinas e Equip. Locados de Pessoas Jurídicas	0,00	0,00
07.Despesas de Armazenagem de Mercadoria e Frete na Operação de Venda	0,00	0,00
08.Despesas de Contraprestações de Arrendamento Mercantil	0,00	0,00
09.Base de Cálculo de Créd. a Descontar Relativos a Bens do Ativo Imob.	10.976,25	144,96
10.Encargos de Amortização de Edificações e Benfeitorias em Imóveis	0,00	0,00
11.Devolução de Vendas Sujeitas à Incidência Não-Cumulativa	230.792,45	3.048,06
12.Custos da Atividade Imobiliária	0,00	0,00
13.Outras Operações com Direito a Crédito	0,00	0,00
14.BASE DE CÁLCULO DOS CRÉDITOS A DESCONTAR	10.491.274,98	138.557,67
15.Créditos a Descontar	797.336,90	10.530,38
APURAÇÃO DE OUTROS CRÉDITOS		
16.Créditos Calculados a Alíquotas Diferenciadas	85.899,08	1.134,46
17.Créditos Calculados por Unidade de Produto	0,00	0,00
18.Crédito Presumido - Atividades Agroindustriais	0,00	0,00
19.Crédito Presumido Relativo a Estoque de Abertura	7.751,13	102,37
20.Crédito Presumido - Atividade Imobiliária	0,00	0,00
21.Créditos a Descontar na Importação - Cofins paga	2.192.899,75	28.961,50
22.Outros Créditos a Descontar	0,00	0,00
23.CRÉDITO TOTAL APURADO NO MÊS	3.083.886,86	40.728,71
AJUSTES		
24.Créditos Referentes a Receitas Diferidas em Meses Anteriores	0,00	0,00
25.(-)Créditos Referentes a Receitas Diferidas no Mês	0,00	0,00
26.Ajustes Positivos de Créditos	0,00	0,00
27.(-)Ajustes Negativos de Créditos	0,00	0,00
28.Saldo de Crédito do Mês Anterior	4.616.559,28	342.052,45
29.TOTAL DE CRÉDITOS DISPONÍVEIS NO MÊS	7.700.446,14	382.781,16
CRÉDITOS UTILIZADOS		
30.(-)Créditos Descontados da Cofins Apurada no Mês	2.055.110,50	0,00
31.(-)Créditos Decorrentes de Exportações Compensados no Mês		0,00
32.(-)Créditos Decorr. de Export. Objeto de Pedido de Ressarc. no Mês		0,00
33.SALDO DE CRÉDITO DO MÊS	5.645.335,64	382.781,16

Registre-se, neste ponto, que a análise da existência de direito creditório, qualquer que seja ele, não encontra limitação temporal, podendo o Fisco analisar de forma ampla os pedidos de restituição e ressarcimento referentes a supostos créditos com mais de cinco anos contados do fato gerador.

A Administração Fazendária pode investigar a existência ou não de **crédito** do contribuinte, posto que a análise de procedência de um pedido de restituição ou ressarcimento não corresponde a efetuar exigência de ofício mediante lançamento.

Desta feita, a fiscalização reconheceu que no período de apuração objeto dos autos, os valores havidos como retenção na fonte da Contribuição para o PIS/Pasep e da Cofins foram integralmente utilizados pelo sujeito passivo para dedução das contribuições apuradas no mês, restando a conclusão evidente, em face das provas produzidas tanto pelo sujeito passivo quanto pela autoridade fiscal, de que não subsiste qualquer fundamento fático ou jurídico para que seja reconhecido o direito à restituição de tais valores.

É importante registrar, ainda, que, no curso do procedimento de Fiscalização, a Recorrente solicitou a retificação de ofício dos seus DACONS com o intuito de corrigir suposto erro no lançamento das deduções a título de PIS/COFINS retido na fonte (conforme doc. n. 12 da

Fl. 13 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Seju/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo nº 15504.020707/2009-85

Manifestação de Inconformidade). Como já havia passado mais de cinco anos, não era possível efetuar a retificação eletrônica dos DACONS.

Por outro lado, o Recorrente apresenta extenso arrazoadado, inclusive com transcrição de lançamentos na - Conta 2.1.3.01.01.004- PIS/PASEP e na - Conta 2.1.3.01.01.005 – COFINS, referentes ao período em análise (folhas 07 e 08 do Recurso Voluntário) para demonstrar que os créditos de PIS/COFINS retido na fonte não foram utilizados para quitação do PIS/COFINS do período, fazendo assim jus ao pleito pretendido.

- Conta 2.1.3.01.01.004 – PIS/PASEP.

		Conta partida	Débito	Crédito	Saldo atual
31/12/04					
	Total da conta				557.991,37 c
15/01/05					
	Compensação PIS c/cred. Mercado nacional.		979,82	0,00	557.011,55 c
	Compensação com cred. PIS diversos 12/04.		176.595,07	0,00	380.416,48 c
	Compensação com cred. PIS diversos 12/04.		379.175,25	0,00	1.241,23 c
	Compensação com cred. PIS matriz.	1.1.6.01.02	1.241,23	0,00	0,00

Como se observa, o saldo a pagar de PIS/PASEP, no importe de **R\$ 557.991,37**, foi quitado via compensação com créditos diversos. Ocorre que nenhum desses créditos corresponde ao PIS/PASEP retido na fonte. E isto é comprovado pelo simples confronto numérico. Os créditos informados no razão da conta em exame equivalem aos seguintes valores: (i) **R\$ 979,82**; (ii) **R\$ 176.595,07**; (iii) **R\$ 379.175,25** e (iv) **R\$ 1.241,23**. Já o crédito relativo ao PIS retido na fonte alcança a cifra de **R\$ 131.738,48**. Ou seja, não há correspondência entre os valores dos créditos efetivamente utilizados pela Recorrente para quitação do PIS/PASEP a pagar e o valor do crédito relativo ao PIS retido na fonte.

Fl. 14 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Seju/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo nº 15504.020707/2009-85

- Conta 2.1.3.01.01.005 – COFINS.

		Conta partida	Débito	Crédito	Saldo atual
31/12/04					
	Total da conta				2.597.625,31 c
15/01/05					
	Compensação COFINS c/ cred. Mercado nacional		4.513,07	0,00	2.593.112,24 c
	Compensação com cred. COFINS diversos 12/04.		840.890,85	0,00	1.752.221,39 c
	Compensação com cred. COFINS diversos 12/04.		1.746.504,20	0,00	5.717,19 c
	Compensação com créd. COFINS da Matriz.	1.1.6.01.02	5.717,19 c	0,00	0,00

Como se verifica, o saldo a pagar de COFINS no importe de R\$ **2.597.625,31**, foi quitado via compensação com créditos diversos, mas nenhum desses créditos corresponde à COFINS retida na fonte. Os créditos informados no razão equivalem aos seguintes valores: **(i) R\$ 4.513,07; (ii) R\$ 840.890,85; (iii) R\$ 1.746.504,20 e (iv) R\$ 5.717,19**. Já o crédito relativo à COFINS retida na fonte alcança a cifra de **R\$ 646.920,74**. Ou seja, não há equivalência entre os valores dos créditos efetivamente utilizados pela Recorrente para quitação da COFINS a pagar e o valor do crédito relativo à COFINS retida na fonte.

O Recorrente alicerça seu pleito em dois pontos:

os créditos da retenção não foram empregados no pagamento do PIS/COFINS do período correspondente. **As contribuições do período foram quitadas com créditos da não-cumulatividade**, e o Razão é concludente nesse sentido. Com efeito, o primeiro motivo para não se aceitar a argumentação do acórdão recorrido está precisamente na sua incapacidade de refutar os fatos demonstrados com a contabilidade da empresa;

apesar de afirmar que créditos da não-cumulatividade foram "liberados" à Recorrente em razão da posterior utilização do PIS/COFINS retido para pagamento das contribuições do respectivo período, a DRJ não faz qualquer prova nesse sentido. Ela apenas assim afirma. Percebe-se, dessa argumentação, que a DRJ teve a intenção de sustentar que a Recorrente, com a utilização dos créditos da retenção para dedução do PIS/COFINS (conforme o DACON), teria (re)apurado créditos da não-cumulatividade, o que faria com que não tivesse tido prejuízo. No entanto, para assim sustentar, a DRJ teria de ter provado que isso aconteceu - que a Recorrente apurou esses créditos da não-cumulatividade. Tal não foi feito, contudo, o que retira qualquer credibilidade (ou possibilidade de acolhida) dessa fundamentação do acórdão recorrido.

Neste ínterim, trago à lume o argumento do Recorrente, às folhas 10 do Recurso Voluntário:

Fl. 15 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Seju/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo nº 15504.020707/2009-85

Aliás, impor à Recorrente a prova de que não apurou os créditos da não cumulatividade supostamente "liberados" é atribuir-lhe ônus de prova negativa. A prova que lhe competia - a demonstração de que os débitos de PIS/COFINS não foram quitados com créditos de PIS/COFINS retido na fonte - consta dos autos e é inquestionável.

Considerando que o CARF tem se posicionado no sentido de que a DACON não é declaração, possuindo natureza jurídica meramente informativa, e diante da primazia do princípio da verdade material no processo administrativo fiscal, resta claro que as informações declaradas no documento não são absolutas. Ato reflexo, o mero erro de preenchimento do DACON pela contribuinte não tem o condão de obstruir seu pleito ao crédito, desde que o ônus probatório que recai sobre a pleiteante esteja devidamente satisfeito.

Na prática, tratando-se de caso de homologação de crédito tributário e tendo a contribuinte sido responsável pelo preenchimento do DACON, cabe a ela provar os fatos que alega, de forma a demonstrar a existência de direito creditório líquido e exigível. Este é o entendimento pacificado neste Conselho, conforme se verifica pelo julgado abaixo transcrito:

Assunto: Processo Administrativo Fiscal Ano-calendário: 2001 DCTF. CONFISSÃO DE DÍVIDA. RETIFICAÇÃO. A DCTF é instrumento formal de confissão de dívida, e sua retificação, posteriormente a procedimento fiscal, exige comprovação material. VERDADE MATERIAL. ÔNUS DA PROVA. DILIGÊNCIA. As alegações de verdade material devem ser acompanhadas dos respectivos elementos de prova. O ônus de prova é de quem alega. A busca da verdade material não se presta a suprir a inércia do contribuinte que tenha deixado de apresentar, no momento processual apropriado, as provas necessárias à comprovação do crédito alegado. COMPENSAÇÃO. AUSÊNCIA DE PROVA. O direito à restituição/ressarcimento/compensação deve ser comprovado pelo contribuinte, porque é seu o ônus. Na ausência da prova, em vista dos requisitos de certeza e liquidez, conforme art. 170 do CTN, o pedido deve ser negado.

(CARF. Acórdão n. 3201-004.548 do Processo n. 13819.903434/2008-56. Rel. Cons. Charles Mayer de Castro Souza. Dj. 28/11/2018)

Dito isso, verifica-se que a recorrente cumpriu com seu ônus probatório e trouxe aos autos elementos relevantes ao deslinde do caso e que necessitam ser devidamente conhecidos e analisados. Isto posto, e considerando que a decisão de piso concluiu pela prevalência das informações do DACON sem a devida análise da origem dos créditos utilizados nas deduções das contribuições devidas, entendo que subsistem dúvidas sobre o direito creditório pleiteado.

Diante do exposto, voto por converter o julgamento em diligência para que a unidade preparadora realize o que segue:

1. Com base nos registros contábeis do contribuinte, apure os créditos e débitos das contribuições e, a partir do confronto destes, verifique a existência de saldos a pagar ou créditos a restituir, quantificando-os;
2. A partir das conclusões do item anterior, mediante relatório circunstanciado, informe conclusivamente sobre a existência de saldo credor para homologar as compensações sob análise.

Ao final, deve ser facultado à recorrente o prazo de trinta dias para se pronunciar sobre o relatório fiscal, nos termos do parágrafo único do artigo 35 do Decreto nº 7.574, de 2011.

Jorge Lima Abud - Relator.

Fl. 16 da Resolução n.º 3302-001.279 - 3ª Sejul/3ª Câmara/2ª Turma Ordinária
Processo n.º 15504.020707/2009-85