



**MINISTÉRIO DA FAZENDA
PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES
PRIMEIRA TURMA ESPECIAL**

Processo nº 16327.002014/2002-95
Recurso nº 158.711 Voluntário
Matéria IRPJ
Acórdão nº 191-00.031
Sessão de 21 de outubro de 2008
Recorrente Alfa Corretora de Câmbio e Valores Mobiliários S/A
Recorrida 10ª Turma da DRJ em São Paulo/SP. I

Assunto: Imposto sobre a Renda de Pessoa Jurídica - IRPJ

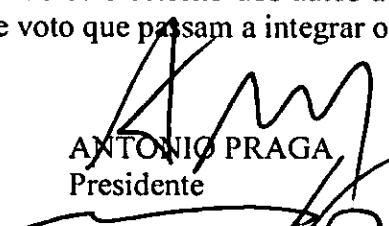
Exercício: 1999

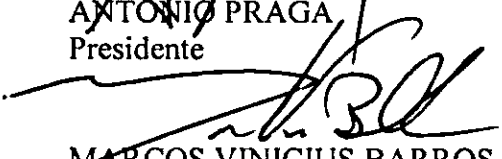
Ementa: IRPJ – INCENTIVOS FISCAIS – PERC – MOMENTO DE COMPROVAÇÃO DE REGULARIDADE FISCAL. O momento em que deve ser comprovada a regularidade fiscal, pelo sujeito passivo, com vistas ao gozo do benefício fiscal é a data da apresentação da DIRPJ, na qual foi manifestada a opção pela aplicação nos Fundos de Investimentos correspondentes.

Recurso Voluntário Provido.

Vistos, relatados e discutidos os presentes autos.

ACORDAM os Membros da PRIMEIRA TURMA ESPECIAL do PRIMEIRO CONSELHO DE CONTRIBUINTES, por unanimidade de votos, DAR provimento ao recurso, determinando-se o retorno dos autos à DRF de origem para análise do mérito, nos termos do relatório e voto que passam a integrar o presente julgado.


ANTONIO PRAGA
Presidente


MARCOS VINICIUS BARROS OTTONI
Relator

FORMALIZADO EM: 16 ABR 2009

Participaram do presente julgamento, os Conselheiros Ana de Barros Fernandes e Roberto Armond Ferreira da Silva.



Relatório

Cuidam os autos de recurso voluntário interposto em face do indeferimento, pela 10ª Turma da Delegacia da Receita Federal de Julgamento em São Paulo/SP, do Pedido de Revisão de Ordem de Incentivos Fiscais - PERC.

Alfa Corretora de Câmbio e Valores Mobiliários S/A, em sua DIPJ/1999, destinou parte do imposto de renda recolhido para aplicação no FINOR e FINAM. Entretanto, a Receita Federal não reconheceu o direito ao incentivo fiscal e não consta dos autos o extrato de incentivos fiscais (fl. 01).

Ato contínuo, a contribuinte protocolou em 03/05/2002, o PERC (fls. 01/02), sendo que, através do despacho decisório DIORT/DEINF/SP, de 27/03/2006 (fls. 153/156), o pedido foi indeferido preliminarmente, em razão da ausência de Certificado de Regularidade do FGTS, irregularidades perante a Procuradoria Geral da Fazenda Nacional - PGFN (fls. 150/151), a Secretaria da Receita Federal - SRF (fls. 147; 149), além de estar com a CND mais recentemente emitida pela SRF vencida desde 30/03/2005 (fl. 146).

Irresignada, a contribuinte apresentou manifestação de inconformidade, alegando que são improcedentes as irregularidades apontadas, além de asseverar que a regularidade do optante pelo incentivo fiscal deve ser aferida no momento da opção, e não em outro momento definido livremente pela Administração tributária.

A DRJ, ao apreciar a manifestação de inconformidade, houve por bem indeferir-la *"tendo em vista que a situação fiscal do contribuinte possui uma natureza essencialmente dinâmica, a autoridade fiscal realizou uma análise atualizada da situação do contribuinte e concluiu que, em 27/03/2006, data de expedição do despacho decisório de fls. 153 a 156, o contribuinte se encontrava em situação irregular perante o Fundo de Garantia do Tempo de Serviço - FGTS, a Procuradoria Geral da Fazenda Nacional - PGFN e a Secretaria da Receita Federal - SRF, o que motivou o indeferimento do PERC."*

Posteriormente, a DRJ passou a analisar cada irregularidade que fundamentou o indeferimento do PERC e decidiu pela manutenção do Despacho Decisório.

Inconformada, a contribuinte interpõe Recurso Voluntário, reiterando os argumentos já explicitados em sua Manifestação, reiterando que o momento em que se deve verificar a regularidade fiscal é o da opção em sua declaração de rendimentos. Colaciona precedentes do Conselho de Contribuintes

Ao final, requer *"seja dado provimento ao presente recurso, deferindo-se integralmente o Pedido de Revisão de Emissão de Incentivos Fiscais - PERC, tendo em vista que no momento da entrega da DIPJ exercício 1999, ano-calendário 1998, a Recorrente não possuía qualquer pendência junto à CEF, Receita Federal ou PFN"*.

É o relatório.



Voto

Conselheiro MARCOS VINICIUS BARROS OTTONI, Relator

O recurso é tempestivo. Dele tomo conhecimento.

Cinge-se a presente controvérsia acerca do momento em que deve ser aferida a regularidade fiscal da contribuinte para fins de concessão do incentivo fiscal, se sempre que se analisar o pedido, no momento de sua concessão ou quando o contribuinte pleiteia o benefício fiscal.

Inicialmente, cumpre esclarecer alguns aspectos da natureza de tais benefícios:

Os incentivos fiscais oriundos da aplicação de parte do Imposto de Renda em investimentos regionais e setoriais destinam parcela do mencionado tributo, pago pelas pessoas jurídicas tributadas pelo lucro real e apurado em dado ano-calendário, para aplicação em projetos considerados de interesse para o desenvolvimento e incremento de atividades regionais, sendo que os recursos alocados são geridos por fundos de investimentos.

Primeiramente, devem as pessoas jurídicas optar pelo benefício e, uma vez preenchidos os requisitos necessários, passam a adquirir o direito ao incentivo fiscal. Parte do imposto será convertido em depósito no respectivo fundo, o qual será transformado em Certificado de Investimento – CI, emitido em favor dessas pessoas jurídicas, correspondente a cotas do fundo, com valor de mercado, cuja ordem de emissão é dada pela Receita Federal. Esta, por sua vez, em cada ano-calendário, expede extrato com os valores efetivamente considerados como imposto e como aplicação nos fundos.

No que diz respeito ao preenchimento dos requisitos necessários à obtenção do benefício, digno de destaque é o disposto no art. 60, da Lei nº 9.069/95, que orienta a administração tributária nos procedimentos de reconhecimento de benefícios fiscais, a saber:

"Art. 60. A concessão ou reconhecimento de qualquer incentivo ou benefício fiscal, relativos a tributos e contribuições administrados pela Secretaria da Receita Federal fica condicionada à comprovação pelo contribuinte, pessoa física ou jurídica, da quitação de tributos e contribuições federais."

Não há dúvidas de que o contribuinte, para obter a concessão ou reconhecimento de um benefício fiscal deve estar quite com o Fisco. A grande controvérsia, diante da lacuna da lei, é o momento para sua aferição, se (I) sempre que se analisar o pedido, (II) no momento de sua concessão ou (III) quando o contribuinte pleiteia o benefício fiscal.

Ao se analisar a primeira hipótese, constata-se uma enorme insegurança jurídica ao contribuinte, além de afronta ao princípio da ampla defesa, disposto no art. 5º, LV, da Constituição, pois a cada nova fase do processo administrativo podem surgir novos débitos, não sendo possível se determinar a matéria do litígio.

A título exemplificativo, a cada instância administrativa a que o pedido estiver submetido, novos débitos podem surgir, o que invalidaria, inclusive, a manifestação de inconformidade, pois a cada momento o que se verificaria é se o contribuinte preenche as condições para a obtenção do benefício.

No que tange à segunda hipótese, no momento da concessão, verifica-se a possibilidade de se conferir tratamento não isonômico aos contribuintes, princípio inserido no art. 150, II, da Constituição, pois, em tese, se dois contribuintes optarem na mesma data, aquele que tiver seu pedido analisado em primeiro lugar terá que comprovar quitação até determinado momento, enquanto que o outro, cujo pedido for analisado posteriormente, terá que comprovar sua quitação até data mais longa, ou seja, terá que comprovar sua quitação por um prazo maior. Desta forma, o tratamento dispensado seria distinto para contribuintes que se encontravam em uma mesma situação.

Feitas tais considerações, entendo que o momento ideal para a verificação da quitação deve ser quando do pedido – no dia em que o contribuinte manifestou a opção em sua declaração de rendimentos. Este é o momento que não só permite tratar os contribuintes de forma isonômica, como também não cerceia seu direito de defesa. Este também é o entendimento contido no Parecer COSIT nº 31, 28/09/2001, no item 6, com relação ao alcance do sentido do art. 60 da Lei nº 9.069, de 1995.

Assim, o reconhecimento de qualquer benefício fiscal está subordinado à comprovação da regularidade fiscal até a data da formulação do pedido, constante da DIPJ, e é sob este enfoque que deverá ser analisado o PERC apresentado pela contribuinte.

Neste sentido, a Primeira Câmara do Primeiro Conselho de Contribuintes, em acórdão da lavra da Conselheira Sandra Maria Faroni, entendeu que para fins de cumprimento do aludido art. 60, o momento em que se deve verificar a quitação de tributos e contribuições federais é o momento em que o contribuinte indica a opção em sua declaração de rendimentos.

Considerando que o sentido da lei não é impedir que o contribuinte em débito usufrua o benefício, mas sim, condicionar seu gozo à quitação do débito, uma vez identificado que na data da entrega da declaração o contribuinte possuía débitos de tributos ou contribuições federais, deverá ele quitar os débitos para obter o deferimento do pedido, o que poderá ser feito em qualquer fase do processo. Novos débitos que surjam após a data da entrega da declaração influenciarão a concessão do benefício em anos calendários subsequentes.

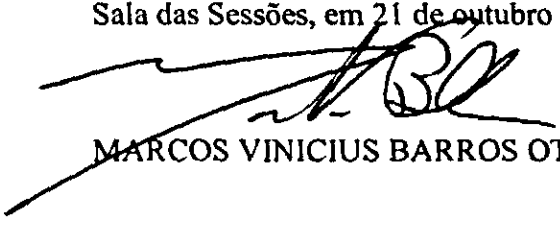
In casu, verifica-se que nem a Delegacia, nem a DRJ, apreciaram a regularidade do contribuinte quando da apresentação do pedido de benefício fiscal, tampouco analisaram a ocorrência identificada (não recebimento do extrato de benefícios fiscais – fl. 01) e os demais requisitos para a concessão do incentivo.

Destarte, faz-se necessário o retorno dos autos à DEINF/SP, a fim de que seja apreciada a ocorrência identificada, levando-se em consideração, para fins de regularidade fiscal, o momento em que o pedido foi apresentado pela contribuinte em sua DIPJ.



Pelo exposto, conheço e dou provimento ao recurso para determinar a remessa dos autos à DEINF/SP, para que verifique a ausência do extrato de incentivos fiscais e a viabilidade da concessão do benefício, levando-se em consideração, para fins de regularidade fiscal, o dia em que o pedido foi apresentado pela contribuinte, em sua DIPJ.

Sala das Sessões, em 21 de outubro de 2008



MARCOS VINICIUS BARROS OTTONI

