

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

Acórdão:	24.039/25/2ª	Rito: Sumário
PTA/AI:	01.004184355-78	
Impugnação:	40.010159442-47	
Impugnante:	Frigorífico Leste Ltda	
	IE: 001963127.00-50	
Coobrigado:	L&f Comércio Alimentício Ltda	
	IE: 002357413.00-23	
Proc. S. Passivo:	IOLANDA VITÓRIA ASDRUBAL DE SOUSA	
Origem:	DF/Teófilo Otoni	

EMENTA

SUBSTITUIÇÃO TRIBUTÁRIA – FALTA DE RECOLHIMENTO DE ICMS/ST - BASE DE CÁLCULO. Constatado que a Impugnante não recolheu o ICMS devido por substituição tributária incidente nas operações de remessa de mercadorias a destinatário localizado neste Estado, em decorrência de a apuração da base de cálculo do imposto estar em desacordo com o estabelecido no art. 19 da Parte 1 do Anexo XV do RICMS/02. Exigências de ICMS/ST e da Multa de Revalidação capitulada no art. 56, inciso II c/c § 2º, inciso I da Lei nº 6.763/75.

RESPONSABILIDADE TRIBUTÁRIA - SUBSTITUIÇÃO TRIBUTÁRIA - DESTINATÁRIO - CORRETA A ELEIÇÃO. Correta a eleição da destinatária das mercadorias para o polo passivo da obrigação tributária, nos termos do art. 15 da Parte 1 do Anexo XV do RICMS/02, em razão do disposto no art. 22, § 18 da Lei nº 6.763/75.

Lançamento procedente. Decisão unânime.

RELATÓRIO

A autuação versa a falta de recolhimento de ICMS – Substituição Tributária (ICMS/ST), no período entre 01/02/22 e 30/06/23, em virtude de falta destaque da base de cálculo e de retenção do imposto nas remessas de mercadorias constantes do Capítulo 17, Parte 2 do Anexo XV do RICMS/02, em especial carne de gado bovino e suíno e demais produtos comestíveis resultantes da matança desse gado frescos, refrigerados ou congelados, salgados, em salmoura, simplesmente temperados, secos ou defumados. Tais produtos são sujeitos à incidência da Substituição Tributária de âmbito Interno (17.3).

Exige-se o ICMS/ST, a Multa de Revalidação tipificada no art. 56, Inciso II, § 2º, inciso I, da Lei nº 6.763/75, equivalente a 100% da diferença do ICMS Substituição Tributária.

A Multa Isolada referente a este e-PTA foi exigida no e-PTA de nº 01.004184360-78, com fulcro no art. 55, inciso XXXVII, da Lei nº 6.763/75.

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

A Coobrigada L&f Comércio Alimentício Ltda foi incluída no polo passivo, por ser responsável pelo recolhimento do imposto, quando este não é efetuado pelo remetente das mercadorias, conforme o disposto no art. 15 do Anexo XV do RICMS/02.

Inconformada, a Autuada apresenta, tempestivamente e por seu procurador regularmente constituído, Impugnação às págs. 57/65, contra a qual a Fiscalização manifesta-se às págs. 78/95.

DECISÃO

Da Preliminar

Da Arguição de Nulidade do Auto de Infração

A Impugnante argui a nulidade do lançamento, ao afirmar que o mesmo colide com o art. 8º do RPTA, que assegura a ampla defesa, ao fazer uso do disposto no art. 110 do mesmo diploma legal, subtraindo, por conseguinte, esse direito do contribuinte,

Entretanto, razão não lhe assiste, pois o Auto de Infração contém os elementos necessários e suficientes para que se determine, com segurança, a natureza das infrações. As infringências cometidas e as penalidades aplicadas encontram-se legalmente embasadas. Todos os requisitos foram observados, formais e materiais, imprescindíveis para a atividade do lançamento, previstos nos arts. 85 a 94 do Regulamento do Processo e dos Procedimentos Tributários Administrativos (RPTA), estabelecido pelo Decreto nº 44.747/08.

Induvidoso que a Autuada compreendeu e se defendeu claramente da acusação fiscal, completa e irrestritamente, conforme se verifica pela impugnação apresentada, que aborda todos os aspectos relacionados com a situação, objeto da autuação, não se vislumbrando, assim, nenhum prejuízo ao exercício da ampla defesa.

Neste sentido, não é razoável acusar a Fiscalização de se escorar no art. 110 do RPTA, pois, além desse dispositivo, ela tem que observar os dispostos nos art. 142 do CTN e 182 da Lei nº 6.763/75. Confira-se:

CTN

Art. 142. Compete privativamente à autoridade administrativa constituir o crédito tributário pelo lançamento, assim entendido o procedimento administrativo tendente a verificar a ocorrência do fato gerador da obrigação correspondente, determinar a matéria tributável, calcular o montante do tributo devido, identificar o sujeito passivo e, sendo caso, propor a aplicação da penalidade cabível.

Parágrafo único. A atividade administrativa de lançamento é vinculada e obrigatória, sob pena de responsabilidade funcional.

(...)

(Grifou-se)

Lei nº 6.763/75

Art. 182. Não se incluem na competência do órgão julgador:

I - a declaração de inconstitucionalidade ou a negativa de aplicação de ato normativo, inclusive em relação à consulta a que for atribuído este efeito pelo Secretário de Estado de Fazenda, nos termos do § 2º do art. 146;

II - a aplicação da equidade.

(...)

(Grifou-se)

Não é o fato de a Impugnante discordar da infringência que lhe é imputada que acarreta a nulidade do lançamento. Cabe a ela comprovar as suas alegações.

O Auto de Infração foi lavrado conforme disposições regulamentares e foram concedidos à Autuada todos os prazos legalmente previstos para apresentar a sua defesa, em total observância ao princípio do contraditório.

O presente lançamento trata de exigência baseada em provas concretas do ilícito fiscal praticado, que será demonstrado na análise de mérito.

Rejeita-se, pois, a arguição de nulidade do lançamento.

Quanto às demais razões apresentadas, confundem-se com o próprio mérito e assim serão analisadas.

Da Produção de Prova Pericial

A Impugnante pleiteia a produção de prova pericial, como forma de comprovação de suas alegações, por entender ser necessária à elucidação de eventuais obscuridades deste processo.

Para tanto formula os quesitos de págs. 64/65.

Segundo a doutrina “em casos em que o julgamento do mérito da causa depende de conhecimentos técnicos de que o magistrado não dispõe, deverá ele recorrer ao auxílio de um especialista, o perito, que dispondo do conhecimento técnico necessário, transmitirá ao órgão jurisdicional seu parecer sobre o tema posto à sua apreciação” (Alexandre Freitas Câmara; Lições de D. Processual Civil), ou seja, somente deverá haver perícia quando o exame do fato probando depender de conhecimentos técnicos ou especiais e essa prova tiver utilidade diante dos elementos disponíveis para exame.

Assim, a perícia, por se tratar de prova especial, só pode ser admitida quando a apuração do fato em litígio não se puder fazer pelos meios ordinários de convencimento.

Entretanto, é verificado que os argumentos carreados aos autos pela Fiscalização, bem como pela própria Impugnante em sua defesa, revelam-se suficientes para a elucidação da questão.

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

Vale citar, a propósito, decisão proferida pelo Tribunal de Justiça do Estado de Minas Gerais abordando a questão:

EMENTA: AGRAVO DE INSTRUMENTO - REVISÃO DE CONTRATO - PROVA PERICIAL - DESNECESSIDADE - CERCEAMENTO DE DEFESA NÃO CARACTERIZADO. A PROVA PERICIAL SOMENTE SE APRESENTA NECESSÁRIA QUANDO A INFORMAÇÃO DEPENDER DO CONHECIMENTO DE ESPECIALISTA NA MATÉRIA. O INDEFERIMENTO DE PROVA PERICIAL, QUANDO CONSTATADA SUA DESNECESSIDADE, NÃO CONFIGURA CERCEAMENTO DE DEFESA. (PROCESSO NÚMERO 1.0024.14.076459-8/001, DES.^a APARECIDA GROSSI, TJMG DATA DO JULGAMENTO: 13/05/15 DATA DA PUBLICAÇÃO: 14/05/15)

Prescreve o art. 142, § 1º, inciso II, alínea “a” do Regulamento do Processo e dos Procedimentos Tributários Administrativos – RPTA, estabelecido pelo Decreto nº 44.747/08:

Art. 142 - A prova pericial consiste em exame, vistoria ou avaliação, e será realizada quando deferido o pedido do requerente pela Câmara ou quando esta a determinar, observado o seguinte:

(...)

§ 1º - Relativamente ao pedido de perícia do requerente:

(...)

II - será indeferido quando o procedimento for:

a) desnecessário para a elucidação da questão ou suprido por outras provas produzidas;

Desse modo, como os quesitos propostos não demandam especialista com conhecimentos técnicos específicos e as respostas aos questionamentos encontram-se no conjunto probatório constante dos autos, indefere-se o pedido de produção de prova pericial por ser desnecessária para a compreensão das irregularidades apuradas.

Do Mérito

Como previamente relatado, a autuação versa a falta de recolhimento de ICMS – Substituição Tributária (ICMS/ST), no período entre 01/02/22 e 30/06/23, em virtude de falta destaque da base de cálculo e de retenção do imposto nas remessas de mercadorias constantes do Capítulo 17, Parte 2 do Anexo XV do RICMS/02, em especial carne de gado bovino e suíno e demais produtos comestíveis resultantes da matança desse gado frescos, refrigerados ou congelados, salgados, em salmoura, simplesmente temperados, secos ou defumados. Tais produtos são sujeitos à incidência da Substituição Tributária de âmbito Interno (17.3).

Exige-se o ICMS/ST, a Multa de Revalidação tipificada no art. 56, Inciso II, § 2º, inciso I, da Lei nº 6.763/75, equivalente a 100% da diferença do ICMS Substituição Tributária.

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

A Multa Isolada referente a este e-PTA foi exigida no e-PTA de nº 01.004184360-78, com fulcro no art. 55, inciso XXXVII, da Lei nº 6.763/75.

A Coobrigada L&f Comércio Alimentício Ltda foi incluída no polo passivo, por ser responsável pelo recolhimento do imposto, quando este não é efetuado pelo remetente das mercadorias, conforme o disposto no art. 15 do Anexo XV do RICMS/02. Embora intimada, a Coobrigada não apresenta sua defesa.

A Autuada afirma que a Fiscalização teria inobservado a ordem a ser seguida quanto aos critérios de fixação do preço de partida para construção da base de cálculo da substituição tributária, contidos e referenciados na peça fiscal, como o disposto no art. 19, inciso I, alínea b, item 3, do Anexo XV do RICMS/02.

Não assiste razão à Autuada em sua argumentação de que, para os produtos que comercializa, se devesse observar uma ordem cronológica para tomada dos preços de partida para a construção da base de cálculo da substituição tributária e, por consequência, do próprio cálculo do ICMS/ST devido em cada uma das operações contidas na apuração.

Não existem preços fixados por órgão público para produtos cárneos ou quaisquer produtos resultantes do abate animal. Da mesma forma, não existe previsão de PMPF para tais produtos na legislação tributária do estado de Minas Gerais.

Não houve qualquer arbitramento nos preços que serviram para apurar a base de cálculo do ICMS/ST. É o próprio preço que a Contribuinte informa nas Notas Fiscais Eletrônicas (NF-es) que emite que serve de base à construção dos cálculos subsequentes. Também foi observada a redução da base de cálculo típica de tais produtos, para cada um e para todos os itens constantes da apuração. Igualmente, a MVA aplicável também é aquela prevista na legislação e as alíquotas aplicáveis às operações foram aquelas definidas em Lei.

Ainda do ponto de vista do mérito, o aspecto fulcral da argumentação da Impugnante é de que as vendas/operações objeto da ação fiscal não tiveram como destino a comercialização, mas foram remetidas à industrialização e busca se socorrer no disposto no inciso IV, do art. 18, e no parágrafo único do art. 111, ambos do Anexo XV, Parte I, do RICMS/02.

Não procedem as alegações da Impugnante de que suas mercadorias foram destinadas à Coobrigada e que esta promove a industrialização das mesmas. Ora, a Coobrigada não opera sob CNAE/F principal de Industrializador, o que apenas seria condição necessária, mas não suficiente, para afastar a incidência da substituição tributária. Seu CNAE/F é de comércio, embora uma ou outra atividade de industrialização possa ser realizada, sendo que esse fato não descaracteriza a essência de sua atividade principal.

O fato de operar sob CNAE/F não típico de industrializador não define, por completo, o motivo do cabimento da substituição tributária. Para além disso, há de se ver o conteúdo do § 4º do art. 18, Parte 1, do Anexo XV do RICMS/02. Verifica-se nos autos que os produtos aos quais dá saída, por classificação fiscal ou por descrição nesses documentos fiscais, são os mesmos que adquire.

Está claro que entram no estabelecimento destinatário, a partir da Impugnante ou de outros remetentes, carnes de origem animal e outros produtos cárneos (linguiças, salsichas, bacon, apresuntados, etc), ou seja, ainda que parcialmente, mas nada há que assim indique, senão que comercializa tudo que adquire, na forma como adquirido. Enfim, entram carnes e saem carnes, entram cárneos e saem cárneos.

Além do mais, a Coobrigada, ao adquirir esses mesmos produtos de fornecedor do Espírito Santo (Frisa Frigorifico Rio Doce S/A) efetua, ainda que eventualmente, recolhimento do ICMS/ST, o que demonstra, tacitamente, sua compreensão de ser substituta tributária. Neste caso, verifica-se que ocorre a retenção do ICMS/ST, por parte da filial do Frisa Frigorifico Rio Doce S/A, sediado em Minas Gerais, visto ser o fornecedor mineiro tratado como de fato o é: substituto tributário.

Resta claro que a Coobrigada tem plena consciência da sua condição de sujeição à incidência do ICMS/ST, relativamente aos produtos que adquire, sejam esses de origem externa, sejam esses de origem do próprio estado de Minas Gerais.

No tocante à correção dos valores relativos ao imposto e multas pela Taxa Selic, verifica-se que o art. 127 da Lei nº 6.763/75 c/c § 3º, art. 5º da Lei Federal nº 9.430/96 prevê tal imposição, *in verbis*:

Lei nº 6.763/75

Art. 127 - Os débitos decorrentes do não-recolhimento de tributos e multas no prazo legal terão seu valor corrigido em função da variação do poder aquisitivo da moeda, segundo critérios adotados para correção dos débitos fiscais federais.

(...)

Lei nº 9.430/96

Art. 5º - O imposto de renda devido, apurado na forma do artigo 1º, será pago em quota única, até o último dia útil do mês subsequente ao do encerramento do período de apuração.

(...)

§ 3º - As quotas do imposto serão acrescidas de juros equivalentes à taxa referencial do Sistema Especial de Liquidação e Custódia - SELIC, para títulos federais, acumulada mensalmente, calculados a partir do primeiro dia do segundo mês subsequente ao do encerramento do período de apuração até o último dia do mês anterior ao do pagamento e de um por cento no mês de pagamento.

Ressalta-se que o Superior Tribunal de Justiça (STJ), em julgamento que negou provimento ao Agravo Interno no Agravo em Recurso Especial (Ag Int no AREsp nº 908.237/SP – 2016/0105143-6), publicado em 24/10/16, pacificou a legitimidade da aplicação, pela Fazenda Pública do Estado de Minas Gerais, da Taxa Selic na atualização dos débitos tributários pagos em atraso, diante da existência de lei

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

estadual que determina a adoção dos mesmos critérios definidos na correção dos débitos fiscais federais.

EMENTA TRIBUTÁRIO. AGRAVO INTERNO NO AGRAVO EM RECURSO ESPECIAL. TAXA SELIC. APLICABILIDADE AOS DÉBITOS TRIBUTÁRIOS EM ATRASO. RECURSO REPETITIVO. MULTA.

1. "A TAXA SELIC É LEGÍTIMA COMO ÍNDICE DE CORREÇÃO MONETÁRIA E DE JUROS DE MORA, NA ATUALIZAÇÃO DOS DÉBITOS TRIBUTÁRIOS PAGOS EM ATRASO, EX VI DO DISPOSTO NO ARTIGO 13 DA LEI 9.065/95" (RESP 1.073.846/SP, REL. MINISTRO LUIZ FUX, PRIMEIRA SEÇÃO, DJE 18/12/2009, JULGADO SOB O RITO DO ART. 543-C DO CPC/73).

Relativamente às multas aplicadas, não cabe razão à Defesa, que aduz não haver amparo legal para coexistência das duas penalidades exigidas de maneira cumulativa.

Com efeito, a Multa de Revalidação de 50% (cinquenta por cento) prevista no art. 56, inciso II da Lei nº 6.763/75, refere-se a descumprimento de obrigação principal, exigida em razão do não recolhimento de ICMS pela Autuada. Já a Multa Isolada capitulada no art. 55, inciso XXXVII, da citada lei, a qual foi exigida no e-PTA nº 01.004184360-78, sua aplicação se deu pelo descumprimento de obrigação acessória.

Vê-se, portanto, que se trata de infrações distintas, uma relativa à obrigação principal e outra decorrente de descumprimento de obrigação acessória.

A aplicação cumulativa da multa de revalidação com a multa isolada também foi considerada lícita pelo Poder Judiciário mineiro, como na Apelação Cível nº 1.0079.11.016674-5/003, de 04/08/16, emendada da seguinte forma:

EMENTA: APELAÇÃO CÍVEL - DIREITO TRIBUTÁRIO - EMBARGOS À EXECUÇÃO FISCAL - ICMS - CREDITAMENTO INDEVIDO - RECOLHIMENTO A MENOR - BENEFÍCIOS FISCAIS CONCEDIDOS UNILATERALMENTE PELO ESTADO DE ORIGEM - NÃO APROVAÇÃO PELO CONFAZ - APROVEITAMENTO DE CRÉDITO DE ICMS - IMPOSSIBILIDADE - OFENSA AO PRINCÍPIO DA NÃO CUMULATIVIDADE - INEXISTÊNCIA - SUCESSÃO EMPRESARIAL - INCORPORAÇÃO - RESPONSABILIDADE SOLIDÁRIA DO SUCESSOR - MULTAS DE REVALIDAÇÃO E ISOLADA - CUMULAÇÃO - POSSIBILIDADE - INFRAÇÕES DIVERSAS - JUROS - INCIDÊNCIA SOBRE MULTA - INÍCIO - FATO GERADOR - OBRIGAÇÃO PRINCIPAL - HONORÁRIOS SUCUMBENCIAIS - AFASTAMENTO - INVIABILIDADE - PRINCÍPIO DA CAUSALIDADE - NATUREZA DOS EMBARGOS - AÇÃO E NÃO INCIDENTE. (...)

É POSSÍVEL A CUMULAÇÃO DAS MULTAS DE REVALIDAÇÃO E ISOLADA, POR TEREM SIDO APLICADAS EM RAZÃO DE INFRAÇÕES DISTINTAS. APELAÇÃO CÍVEL Nº 1.0079.11.016674-5/003

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

COMARCA DE CONTAGEM. APELANTE(S): BRF BRASIL FOODS S/A. APELADO(A)(S): ESTADO DE MINAS GERAIS. DES. JUDIMAR BIBER (RELATOR).

(...)

(GRIFOU-SE)

Assim, reiterando, a ausência de recolhimento integral da obrigação principal sujeita o contribuinte à penalidade moratória, prevista no art. 56 da Lei nº 6.763/75, e, existindo ação fiscal, a pena prevista no inciso II do referido dispositivo legal.

Por outro lado, ao descumprir a norma tributária, ocorre o inadimplemento pelo contribuinte de obrigação tributária acessória, sujeitando-se o infrator à penalidade prevista no art. 55, inciso XXXVII, da mencionada lei, exigência essa contida no e-PTA nº 01.004184360-78.

Correta, portanto, a aplicação das penalidades na exata medida prevista na legislação tributária deste Estado.

Quanto às assertivas de ilegalidade e inconstitucionalidade trazidas pela Defesa, inclusive quanto ao pretensão efeito confiscatório da multa, cumpre registrar que não cabe ao Conselho de Contribuintes negar aplicação a dispositivos de lei, por força de sua limitação de competência constante do art. 182 da Lei nº 6.763/75 (e do art. 110, inciso I do Regulamento do Processo e dos Procedimentos Tributários Administrativos – RPTA), *in verbis*:

Lei nº 6.763/75

Art. 182. Não se incluem na competência do órgão julgador:

I - a declaração de inconstitucionalidade ou a negativa de aplicação de ato normativo, inclusive em relação à consulta a que for atribuído este efeito pelo Secretário de Estado de Fazenda, nos termos do § 2º do art. 146;

(...)

No tocante à Coobrigada, correta a sua inclusão no polo passivo, em vista do disposto no art. 15 do Anexo XV do RICMS/02, *in verbis*:

Anexo XV do RICMS/02

Art. 15. O estabelecimento destinatário de mercadoria submetida ao regime de substituição tributária relacionada na Parte 2 deste Anexo, inclusive o varejista, é responsável pelo imposto devido a este Estado a título de substituição tributária, quando o alienante ou o remetente, sujeito passivo por substituição, não efetuar a retenção ou efetuar retenção a menor do imposto.

(...)

(Grifou-se)

CONSELHO DE CONTRIBUINTES DO ESTADO DE MINAS GERAIS

Desta forma, correta a inclusão da Coobrigada no polo passivo, nos termos do art. 22, §§ 18, 19 e 20 da Lei nº 6.763/75:

Lei nº 6.763/75

Art. 22. Ocorre a substituição tributária, quando o recolhimento do imposto devido pelo:

(...)

II - adquirente ou destinatário da mercadoria pelas operações subseqüentes, ficar sob a responsabilidade do alienante ou do remetente da mercadoria;

(...)

§ 18. Nas hipóteses em que fique atribuída ao alienante ou remetente a condição de contribuinte substituto, não ocorrendo a retenção ou ocorrendo retenção a menor do imposto, a responsabilidade pelo imposto devido a título de substituição tributária caberá ao estabelecimento destinatário neste Estado.

(...)

Diante do exposto, ACORDA a 2ª Câmara de Julgamento do CCMG, em preliminar, à unanimidade, em rejeitar a arguição de nulidade do lançamento. Ainda, em preliminar, à unanimidade, em indeferir o pedido de perícia. No mérito, à unanimidade, em julgar procedente o lançamento. Participaram do julgamento, além dos signatários, as Conselheiras Juliana de Mesquita Penha (Revisora) e Ivana Maria de Almeida.

Sala das Sessões, 06 de agosto de 2025.

Wertson Brasil de Souza
Relator

Antônio César Ribeiro
Presidente

P