

IMPOSTO SOBRE SERVIÇOS

INCONSTITUCIONALIDADE DE LEI

Recurso

re ...

LEI 6.830/80 — INEXIGIBILIDADE - ART. 4/CPC - ICMS - ERRO NA VERIFICAÇÃO

EMENTA

EXMO. SR. DR. JUIZ DE DIREITO DAª VARA DA FAZENDA PÚBLICA DO ESTADO DO DA COMARCA DE, pessoa jurídica de direito privado, inscrita no CGC/MF sob o nº, e no CAD/ICMS sob o nº, estabelecida na Rua nº, na Comarca de, por seus procuradores e advogados (doc. procuratório anexo) infra-assinados, com endereço na Rua nº, com fundamento no artigo 4º, I do Código de Processo Civil, e artigo 38 da Lei nº 6.830/80, propor: AÇÃO ANULATÓRIA DE DÉBITO FISCAL contra, pessoa jurídica de direito público, o que faz com fulcro nas relevantes razões de fato e de direito a seguir elencadas. A título de ilustração e informação a esse juízo, demonstramos abaixo os elementos que são utilizados para chegar ao fechamento do levantamento físico-quantitativo de uma mercadoria, em um período considerado: Partida: estoque inicial mais compra = X Contrapartida: estoque final mais saídas = Y

DOS FATOS A Autora é empresa comercial de cereais e para ampliar seu comércio, adquire, onde o beneficia e revende pelo próprio estabelecimento comercial. Acontece que em levantamento físico-quantitativo, promovido pelo Fisco Estadual em data de .../.../..., concluíram que a Autora deixou de emitir documento fiscal relativo a saída de, e por conseguinte deixado por parte da Autora de ser recolhido o ICMS devido pela operação mercantil, exigindo o valor de R\$, a título de ICMS, e multa, através do A.I. nº Considerou o Fisco que a obrigação tributária gerou-se entre o período de de de a de daquele ano, com base em demonstrativo de entradas e saídas de, constantes das notas fiscais e estoques existentes, bem como a aplicação do índice de% de aproveitamento do, por ocasião de seu beneficiamento (doc.). A bem da verdade, a Autora, em de adquiriu da, conforme nota fiscal nº, a quantia de quilos de, e nos dias e de de, efetuado o pagamento integral e só em .../.../... foi emitida a Nota Fiscal, portanto, jamais foi feita a compra em Acontece que a entrada física do, adquirido em .../.../..., para todos os efeitos legais, só ocorreu no estabelecimento da Autora no mês de de, ocasião em que foi lançada a nota fiscal nº no respectivo livro de Registro de Entrada de Mercadorias (doc.). Por isso, e considerando os princípios contábeis, foi computado pela Autora como estoque final de os quilos de, embora que a entrada física desse produto só se efetuou em de, tendo em vista problemas de lançamento de caixa, pagamentos feitos nos dias .../.../... e .../.../... Em decorrência desses fatos, o Agente Fiscalizador computou por 2 vezes essa quantia de quilos de, ou seja o estoque final de e mais a quantia da nota fiscal com seu lançamento em de, isso tudo dentro do período considerado (levantamento físico-quantitativo) de de de a de daquele ano, o que é um lapso do fisco -" bis in idem" (bitributação). A título de melhor informar esse douto juízo, transcrevemos abaixo as duas maneiras de levantamento físico-quantitativo elaborado pela autora com os dados corretos, e que o fisco elaborou separadamente nos exercícios de e (docs.):

1a. EXERCÍCIO DE E (CONJUNTOS)

Partida (....)	Estoque inicial .../.../... Kg	Compras .../.../... a .../.../... Kg	Total Kg
Aproveitamento (....%)	 Kg	Est. inicial .../.../... Kg	Total da partida (....) *** Kg *** considerado pelo fisco no documento (levantamento físico-quantitativo).
Contrapartida	Est. final .../.../... (....) Kg	Aproveitamento (....%) Kg	Vendas .../.../... a .../.../... Kg
Estoque final .../.../... Kg	Total contrapartida (....) Kg	RESUMO	Partida Kg
Contrapartida Kg	Diferença Kg	2a. SOMENTE O EXERCÍCIO DE	Partida (....)
Estoque inicial .../.../... Kg	Compras .../.../... a .../.../... Kg	Menos NF CFP reg. .../.../... Kg	(-) Total Kg
Aproveitamento (....%) Kg	 em estoque .../.../... Kg	Total da partida (....) Kg	Contrapartida
Estoque final .../.../... Kg	Aproveitamento (....%) Kg	Estoque (....) .../.../... Kg	Vendas

.../.../... a .../.../... Kg Total Contrapartida (....) Kg RESUMO Partida Kg Contrapartida Kg Diferença
..... Kg Com isso, o excesso de estoque final (.../.../...) que teve como b