

NR.527/IL/2012

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice ... a fost sesizat de Activitatea de Inspectie Fiscala ... - Serviciul inspectie fiscala persoane fizice prin adresa nr. ... cu privire la contestatia formulata de S.C. ..., cu sediul in jud...., loc...., ...,CUI RO., J..., inregistrata la D.G.F.P. ... sub nr.

Obiectul contestatiei il constituie masurile dispuse prin decizia de impunere nr... din ... prin care s-au stabilit obligatii suplimentare de plata in suma de... lei reprezentand:

- impozit venit .. lei
- dobanzi/majorari de intarziere aferente imp. pe profit .. lei
- penalitati de intarziere aferente imp. Pe profit .. lei
- TVA stabilita suplimentar ... lei
- dobanzi/majorari de intarziere aferente TVA .. lei
- penalitati de intarziere aferente TVA .. lei

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din OG nr. 92/2003 (R), privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, in raport cu data comunicarii deciziei de impunere contestate respectiv ..., potrivit semnaturii de pe confirmarea de primire anexata in copie la dosarul cauzei si data inregistrarii contestatiei la organul fiscal, respectiv .. asa cum reiese din amprenta stampilei aplicata pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice ... prin Biroul de Solutionare a Contestatiilor, constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art.209 din OG 92/2003 ® privind Codul de procedura fiscala, este competenta sa solutioneze prezenta contestatie.

I. S.C. ... , prin contestatia inregistrata la D.G.F.P. .. sub nr. .. a depus contestatie impotriva deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala cu nr....si a Raportului de inspectie Fiscala nr. ... cu privire la suma de .. lei reprezentand : impozit pe profit in suma de ... lei ,dobanzi/ majorari de intarziere aferente impozitului pe profit in suma de ..lei si penalitati de intarziere aferente imp. pe profit in suma de .. lei respectiv TVA stabilita suplimentar in suma de .. lei , dobanzi/majorari de intarziere aferente TVA .. lei si penalitati de intarziere aferente TVA .. lei.

Reprezentantul societatii mentioneaza ca organele fiscale au stabilit eronat obligatii fiscale si accesorii aferente acestora in suma de ... lei deoarece :
a inregistrat in contabilitate factura fiscala nr. ... in valoare de ... lei cu un TVA

in suma de .. , reprezentand livrarea unei cantitati de .. tone orz catre S.C.. in anul .. cand si-a declarat impozitul pe profit si taxa pe valoare adaugata .

Din motivele prezentate mai sus societatea solicita admiterea contestatiei formulate.

II. Organele competente din cadrul Activitatii de Inspecție Fiscala - Serviciul de inspecție fiscala persoane fizice, prin Referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei nr.... formuleaza urmatorul punct de vedere:

In cauza s-a intocmit procesul verbal numarul ... care a fost transmis in data de .. Inspectoratului General al Politiei Romane- Directia de Investigare a fraudelor in vederea luarii masurilor ce se impun.

III. Luand in considerare constatarile organului fiscal, documentele existente la dosarul contestatiei precum si actele normative in vigoare in perioada invocata de contestator si organul fiscal se retin urmatoarele:

In fapt, urmare verificarii efectuate de organele fiscale a fost incheiat Raportul de inspecție fiscala nr.... ce a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr. ... prin care s-a stabilit diferenta de impozit pe profit in suma de ...lei lei, majorari de intarziere aferente de ... lei si penalitati de intarziere aferente de .. lei,cat si TVA in suma de ... lei cu majorari de intarziere de .. lei si penalitati de inatrziere de ...lei.

Cauza supusa solutionarii este daca biroul solutionare contestatii din cadrul D.G.F.P. .. se poate investi cu solutionarea pe fond a contestatiei in conditiile in care constatarile din Raportul de inspecție fiscala nr... ce a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr. .., contestata,fac obiectul dosarului penal nr....

In referatul cu propuneri de solutionare nr. ... se mentioneaza ca Inspectoratul General al Politiei Romane- Directia de Investigare a fraudelor a trimis adresa nr ... inregistrata la D.G.F.P. Ialomita Activitatea de Inspecție Fiscala sub nr. .. in urma caruia s-a intocmit procesul verbal nr. .. care a fost transmis in data de .. Inspectoratului General al Politiei Romane Directia de Investigare a Fraudelor.

In drept, sunt aplicabile prevederile art. 213, alin. 5 din OG. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, ce prevede: ***“organul de solutionare competent se va pronunta mai intai asupra exceptiilor de procedura si asupra celor de fond, iar cand se constata ca acestea sunt intemeiate, nu se va mai proceda la analiza pe fond a cauzei.”***

Fata de aceste dispozitii legale, organul de solutionare a contestatiei va analiza in primul rand exceptiile de procedura si de fond, iar apoi, daca va fi cazul, se va investi cu solutionarea pe fond a contestatiei.

In conformitate cu prevederile art. 214, alin. (1), lit. a) din O.G. nr.92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala precizeaza:

“(1) Organul de soluționare competent poate suspenda, prin decizie motivată, soluționarea cauzei atunci când:

a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele în drept cu privire la existența indiciilor săvârșirii unei infracțiuni a cărei constatare ar avea o înrâurire hotărâtoare asupra soluției ce urmează să fie dată în procedură administrativă;”

Potrivit acestor prevederi legale, organul de soluționare a cauzei poate suspenda prin decizie motivată soluționarea cauzei atunci, când, în speta există indicii cu privire la săvârșirea unei infracțiuni care are o înrâurire hotărâtoare asupra soluției ce urmează să fie dată în procedura administrativă.

În acest sens, organele administrative nu se pot pronunța pe fondul cauzei înainte de a se finaliza soluționarea laturii penale, având în vedere principiul de drept *“penalul ține în loc civilul”*, precum și faptul că în speta se ridică problema existenței de suspiciuni cu privire la realitatea unor operațiuni înregistrate în evidența contabilă, având drept consecință crearea unui prejudiciu la bugetul de stat.

Se reține că potrivit doctrinei, acțiunea penală are întâietate față de acțiunea civilă deoarece, pe de o parte, cauza materială unică a celor două acțiuni este săvârșirea infracțiunii sau existența indiciilor săvârșirii unei infracțiuni, iar pe de altă parte, soluționarea acțiunii civile este condiționată de soluționarea acțiunii penale în privința existenței faptei.

Totodată, precizăm că și Curtea Constituțională prin Decizia nr.... s-a pronunțat în sensul că *“întâietatea rezolvării acțiunii penale este neîndoiește justificată și consacrată ca atare și de prevederile art.19 alin(2) din Codul de Procedură penală, scopul suspendării constituindu-l tocmai verificarea existenței sau nu a infracțiunii cu privire la care instanța are unele indicii”*, menționând în cuprinsul aceleiași Decizii faptul că pentru identitate de rațiune, cele statuate în materie civilă își găsesc justificarea și în ceea ce privește acțiunile în contencios administrativ.

Prin Decizia nr.72/28.05.1996, Curtea Constituțională a reținut că, nu trebuie ignorate nici prevederile art.22 alin(1) din Codul de Procedură Penală, potrivit cărora *“hotărârea definitivă a instanței penale are autoritate de lucru judecat în instanței civile cu privire la existența faptei, a persoanei care a săvârșit-o și a vinovăției acesteia”*.

De asemenea, prin Decizia nr. ..., Curtea Constituțională a constatat că *“pentru identitate de rațiune, cele statuate în materie civilă își găsesc justificarea și în ceea ce privește acțiunile în contencios administrativ.”*

Totodată se reține că prin Decizia nr. ..., Curtea Constituțională apreciază că *“în ceea ce privește posibilitatea organului de soluționare a contestației de a suspenda, prin decizie motivată, soluționarea cauzei, Curtea a reținut că adoptarea acestei măsuri este condiționată de înrâurirea hotărâtoare*

pe care o are constatarea de catre organele competente a elementelor constitutive ale unei infractiuni asupra solutiei ce urmeaza sa fie data in procedura administrativa privind solutionarea contestatiei formulate impotriva actelor administrativ fiscale sa fie suspendata pina la incetarea motivului care a determinat suspendarea[...].”

Se retine ca prezenta speta se circumscrie considerentelor deciziilor Curtii Constitutionale mai sus enuntate,tinand seama de faptul ca Directia Generala a Finantelor Ialomita a inaintat Inspectoratul General al Politiei Romane Directia de Investigare a Fraudelor procesul verbal nr. 404646/06.11.2012 unde se precizeaza ca: “ *faptele descrise pot intruni elementele unei infractiuni coform prevederilor art.9,alin (1) lit.b din Legea nr.241/2005 privind combaterea evaziunii fiscale actualizata.*”

Se retine ca justa intelegere a prevederilor legale mai sus invocate trimite la concluzia ca decizia privind suspendarea cauzei se impune a fi luata ori de cate ori este vadit ca solutia laturii penale a cauzei are o inraurire hotaratoare asupra dezlegarii pricinii,suspendarea solutionarii avand natura de a preintampina emiterea unor hotarari contradictorii.

Totodata se retine ca,practica jurisprudentiala erupeana a CEDO priveste drept discriminare aplicarea unui regim juridic diferit unor situatii similare,interzicand expres aplicarea unei diferente de tratament unor situatii analoge sau comparabile.

A proceda astfel, Per a contrario, ar insemna sa fie ignorat cercetarile organelor de urmarire penala efectuate in cauza,in conditiile in care organele de inspectie fiscala au sesizat organele de cercetare penala in temeiul art. 108 din OG. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata,cu modificarile si completarile ulterioare,constatandu-se indiciile savarsirii unor infractiuni,**fapt ce ar putea conduce la contrarietate intre hotararea penala si cea civila, care ar fi determinat afectarea prestigiului justitiei si a ordinii publice, cu consecintele ce ar fi putut decurge din aceasta situatie.**

Avand in vedere cele aratate mai sus, precum si faptul ca prioritatea de solutionare o au organele de urmarire penala, care se vor pronunta asupra caracterului infractional al faptelor ,potrivit principiului de drept”*penalul tine in loc civilul*”consacrat prin art.19 alin(2) din Codul de Procedura Penala, pina la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala,DGFP Ialomita prin Biroul solutionare contestatii nu se poate investi cu solutionarea pe fond a cauzei,procedura administrativa urmand a fi reluata in conformitate cu prevederile art. 214 alin. (3) din O.G. nr.92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala precizeaza:

“(3) Procedura administrativă este reluată la încetarea motivului care a determinat suspendarea sau, după caz, la expirarea termenului stabilit de organul de soluționare competent potrivit alin. (2), indiferent dacă motivul care a determinat suspendarea a încetat sau nu.”

De asemenea, pct.10.1 din Ordinul Presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala nr. 2137/2011 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala ,statueaza ca:

„Dacă prin decizie se suspendă soluționarea contestației până la rezolvarea cauzei penale, organul de soluționare competent va relua procedura administrativă, în condițiile art. 213 alin. (1) din Codul de procedură fiscală, numai după încetarea definitivă și irevocabilă a motivului care a determinat suspendarea. Aceasta trebuie dovedită de către organele fiscale sau de contestator printr-un înscris emis de organele abilitate[. . .]

Avind in vedere cele precizate mai sus, se retine ca pina la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala a cauzei, D.G.F.P. ...prin Biroul de Soluționare a Contestatiilor nu se poate investi cu solutionarea pe fond a cauzei motiv pentru care va suspenda solutionarea contestatiei S.C. .. cu privire la suma de .. lei, reprezentand: impozit pe profit in suma de.. lei si majorari de intarziere in suma de .. lei,si penalitati de intarziere de .. lei si TVA in suma de .. lei ,majorari de intarziere aferente TVA in suma de .. lei si penalitati de intarziere aferente TVA in suma de ...lei stabilite prin Decizia de impunere nr....., procedura administrativa urmand a fi reluata in conformitate cu prevederile art. 214 alin. (3) din O.G. nr.92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala,cu modificarile si completarile ulterioare.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor pct. 3.6 din Ordinul nr. 2137/2011 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, art. 213, alin. (5), art. 214, alin. (1), lit. a) din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, coroborate cu art. 216 al.(4), din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se:

D E C I D E:

Art.1.Suspendarea solutionarii contestatiei SC impotriva Decizia de impunere nr.... emisa de AIF .. cu privire la suma de .. lei reprezentand :

- | | |
|--|---------|
| - impozit venit | .. lei |
| - dobanzi/majorari de intarziere aferente imp. pe profit | .. lei |
| - penalitati de intarziere aferente imp. Pe profit | ... lei |
| - TVA stabilita suplimentar | ... lei |
| - dobanzi/majorari de intarziere aferente TVA | ... lei |
| - penalitati de intarziere aferente TVA | ... lei |

,procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea in conditiile legii,conform celor retinute in prezenta decizie.

Art.2. Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul ... in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV,

.....