



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

Agenția Națională de Administrare Fiscală
Direcția Generală a Finanțelor
Publice a Județului Vrancea
Biroul Soluționare Contestații



B-dul Independentei, nr.24.
Focsani, Vrancea
Tel: +0237 236 600
Fax: +0237 217 266
e-mail:
Admin.FCVNJUDX01.VN@mfinante.ro

DECIZIA NR. 79

DIN 26.08.2010

Privind: reanalizarea contestației nr. 24828/07.12.2006 formulata de SC E SRL Focsani, urmare adreselor nr. 13977/05.07.2010 si 16415/05.08.2010

Directia Generala a Finantelor Publice Vrancea a fost sesizata asupra scoaterii de sub urmarirea penala a numitului , administrator al SC E SRL Focsani
- urmare adreselor nr. 13977/05.07.2010 (de inaintare a Ordonantei nr 2262/P/2009, emisa de catre Parchetul de pe linga Tribunalul Vrancea in data de 25.03.2010) si nr 16415/05.08.2010 (de inaintare a Referatului cu propunerea de incetare a urmaririi penale, emis in data de 12.03.2010 de catre Inspectoratul de Politie Judetean Vrancea in dosarul 2262/P/2009) .

Petenta contesta suma totala de .. lei (impozit pe profit = .. lei ; majorari impozit pe profit = .. lei ; penalitati impozit pe profit = .. lei ; TVA = .. lei ; dobinzi si penalitati de intirziere aferente TVA = .. lei) stabilita de reprezentantii DGFP Vrancea – Activitatea de Inspectie Fiscala, prin Decizia de impunere nr 1781/22.11.2006 ; impotriva acesteia petenta formuleaza contestatia inregistrata la D.G.F.P. Vrancea sub nr. 24828 / 07.12.2006 .

In vederea solutionarii cauzei Biroul Solutionarea Contestatiilor a purtat corespondenta cu Parchetul de pe linga Tribunalul Vrancea (adresa nr 13977/07.07.2010) ; prin adresa nr 2262/P/2009 din data de 12.07.2010, inregistrata la DGFP Vrancea sub nr 14810/15.07.2010 - Parchetul de pe linga Tribunalul Vrancea comunica faptul ca “dupa adoptarea solutiei de incetare a urmaririi penale fata de ... la data de **25.03.2010**, nu a fost formulata plingere impotriva rezolutiei” .

Prin Decizia nr 12/22.01.2007 emisa de catre Agentia Nationala de Administrare Fiscala , Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor, s-a suspendat solutionarea contestatiei pina la solutionarea cauzei penale , intrucit faptele constatate de catre reprezentantii DGFP Vrancea , Activitatea de Inspectie fiscala au fost comunicate catre Parchetul de pe linga Tribunalul Judetean Vrancea cu adresa nr. 9925/28.11.2006 .

Prin Ordonanta nr 2262/P/2009 emisa de catre Parchetul de pe linga Tribunalul Vrancea in data de 25.03.2010 se dispune : “1 . incetarea urmaririi penale pentru faptele ...prevazute de art 9 alin 1 lit b din Legea 241/2005 , fata de invinuitul Mosconi Fabrizio ...; 2 . Aplicarea unei ...

sanctiuni cu caracter administrativ constind in amenda in cuantum de .. lei ; 3. Confirmarea propunerii de neincepere a urmaririi penale fata de .., pentru fapta prevazuta de art 9 alin 1 lit c) din Legea nr 241/2005...”.

Procedura fiind indeplinita se va trece la analiza pe fond a contestatiei.

I. Prin contestatia formulata , petenta invoca urmatoarele argumente :

Petenta solicita “anularea deciziei de impunere nr 1781/22.11.2006 ca fiind nelegala si netemeinica “ precum si “exonerarea de plata a sumelor stabilite” .

“In fapt, prin raportul de inspectie fiscala /22.11.2006 care a stat la baza emiterii Deciziei de impunere s-au stabilit obligatii fiscale suplimentare dupa cum urmeaza : impozit pe profit = .. lei , TVA = .. lei , accesorii = .. lei.

Verificarea organului de control a fost determinata de reclamatia formulata de .. (fost director economic in perioada la care se face referire) si de adresa nr 300881/09.05.2006 a ANAF (prin care se solicita verificarea vinzarii de deseuri metalice neferoase, rezultate din dezmembrarea a .. locomotive de catre SC E SRL Focsani , fara documente legale.)

Organul de control nu s-a conformat cererii formulate de ANAF si a efectuat o analiza teoretica a cantitatilor posibile de deseuri metalice neferoase ce ar fi rezultat din dezmembrarea celor .. locomotive achizitionate in 2003 de SC E SRL .

In vederea stabilirii cantitatii posibile de deseuri neferoase rezultate in urma dezmembrarii unei locomotive s-a avut in vedere adresa nr 4004/25.05.2006, emisa de SC R SA . Plecind de la aceasta ipoteza de lucru organul de control a considerat ca SC E SRL ar fi obtinut suplimentar .. kg neferoase care valoreaza lei. Obligatiile fiscale au fost stabilite in raport de aceasta suma .

Consideram ca situatia fiscala retinuta de organul de control este nelegala si netemeinica , pentru urmatoarele motive :

-SC E SRL are ca obiect de activitate <valorificarea deseurilor metalice> ; fiind autorizata in acest scop , in anul 2003 a achizitionat de la SC H SRL .. locomotive in vederea dezmembrarii (la rindul sau SC H SRL le-a achizitionat de la SC C SRL Constanta) .

-Aceste locomotive au fost achizitionate conform notelor de cintar cu anumite lipsuri , altele au fost descompletate de regionala in vederea dotarii altor locomotive (anexeaza copii de pe procesul verbal de cintarire – receptie) ; ca urmare, comparatia cu orice alta dezmembrare nu poate constitui o baza reala de calcul . In evidenta contabila societatea a inregistrat dupa dezmembrare aceeasi cantitate de fier ca si la receptionarea locomotivelor .

Neferoasele rezultate au fost valorificate atit sub forma de materiale consumabile care contineau neferoase , cit si sub forma de deseuri de neferoase (cupru , alama, aluminiu) . Cantitatile de neferoase vindute sunt cantitatile obtinute de societate in urma dezmembrarii.

Societatea nu avea nici o obligatie legala de a face sortarea materialelor feroase de cele neferoase si de a le vinde ca atare.

In cauza nu s-a demonstrat ca societatea a vindut fara documente alte cantitati de materiale feroase sau neferoase care sa nu fie inregistrate .Numai in ipoteza in care s-ar fi demonstrat ca societatea ar fi obtinut alte venituri care nu au fost inregistrate , s-ar fi ivit posibilitatea calcularii de impozite suplimentare .

Organul fiscal s-a substituit organelor judiciare competente, considerind ca documentele justificative si evidentele contabile ale SC E SRL nu au caracter real ; conform art 57 din Codul de procedura fiscala : <documentele contabile constituie probe la bazele de impunere>.

Estimarea la care a recurs organul fiscal poate opera doar daca se demonstreaza ca documentele justificative si evidenta contabila sunt false sau nu exista, iar organul fiscal nu poate determina marimea bazei de impunere.

Precizam ca societatea a mai facut obiectul a doua verificari , una de fond <Proces verbal nr 108/24.02.2004> si una tematica la solicitarea Garzii financiare Vrancea (proces verbal 413/30.06.2004) , aceasta tot la sesizarea doamnei., pe acelasi obiectiv, urmare carora nu s-au constatat nereguli in acest sens si obligatii suplimentare . (...)”

Petenta anexeaza la contestatie : facturi achizitii locomotive , copii proces verbal cintar ; copii proces verbal de dezmembrare ; facturi de vinzare neferoase si materiale consumabile cu continut de neferoase .

II. Prin Decizia de impunere nr 1781/22.11.2006 se stabilesc in sarcina petentei obligatii fiscale in suma de ...de catre reprezentantii DGFP Vrancea – Activitatea de Inspectie Fiscala.

In raportul de inspectie nr 3531/22.11.2006 si procesul verbal nr 3594/16.11.2006 , (care au stat la baza intocmirii Deciziei de impunere nr 1781/22.11.2006) , se consemneaza :

Verificarea a fost efectuata ca urmare a adresei nr 300888/09.05.2006 a Directiei de Metodologie si Proceduri pentru Inspectia Fiscala din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala, privind vinzarea fara documente legale a deseurilor neferoase (cupru, bronz , aluminiu) ; perioada verificata a fost anul 2003.

Pentru aceeasi perioada societatea a mai fost verificata conform procesului verbal nr 1073/25.02.2004, iar reverificarea aceleiasi perioade este impusa de aparitia unor date suplimentare necunoscute organelor fiscale la precedenta verificare ,conform sesizarii primite .

Organele de inspectie au constatat ca societatea a achizitionat .. locomotive de la SC H ... SRL Focsani, care la rindul sau a achizitionat locomotivele de la SC C SRL Constanta .

Societatea a valorificat in anul 2003 materiale neferoase conform facturilor nr 9890670/10.03.2003 si 9890647/07.10.2003, in cantitate de .. kg , inregistrind venituri pe baza de documente justificative in cuantum de ... lei , fara TVA.

Organele de inspectie au identificat un tabel cu .. locomotive, in care sunt detaliate seriile si cantitatile facturate si cintarite pentru fiecare locomotiva, precum si procesele verbale de dezmembrare a locomotivelor ; cantitatea rezultata din dezmembrare coincide cu cantitatea totala consemnata in facturile de achizitie , notele de cintar si procesele verbale de predare - primire , fara a se face referire la continutul de materialul neferos care il aveau locomotivele.

Tabelele contin si alte 3 coloane ce au fost denumite : TIRON – cantitate totala de ..kg ; B CINTAR – cantitate totala de ... kg ; TOTAL CINTARIT – .. kg .

Intre cantitatea inregistrata la TOTAL CINTARIT si cantitatea efectiv facturata de furnizor , exista o diferenta de ..kg , care nu se regaseste evidentiata in documentele contabile, constatare confirmata de ..acestei situatii si solutionarea sesizarii, organele de inspectie fiscala au intocmit adrese catre producatorii de locomotive (SC E Craiova) , catre cei care le-au exploatat si vandut spre dezmembrare ...) si catre societati cu profil asemanator (SC R ..) . Urmare raspunsurilor primite, organele de inspectie fiscala au constatat ca locomotivele ce au fost predate catre SC C SRL contineau motoare electrice, iar adresa primita de la SC E SA Craiova prezinta continutul de materiale feroase si neferoase pe tipuri de locomotive .

Potrivit adresei primita de la SC R, a rezultat ca in cazul locomotivelor LDH si LDE continutul de materiale neferoase este de intre 2% - 4 % din masa totala a locomotivei .

Totodata , conform art 49 si art 104 din OG 92/2003 R , organele de inspectie au solicitat explicatii scrise persoanelor care au participat la dezmembrarea locomotivelor , din care a rezultat ca materialele neferoase au fost sortate si depozitate separat , locomotivele detineau motoare de tractiune fiind complete , materialul neferos a fost la nivelul datelor tehnice furnizate de producator, expedierea materialelor neferoase se efectua noapte, fara a se consemna la registrul de poarta numarul avizului de insotire a marfii .

Avindu-se in vedere datele tehnice furnizate de SC E si SC R, precum si faptul ca locomotivele au fost echipate cu motoare electrice de cupru a caror greutate de citeva tone o constituie infasurarile de cupru , s-a procedat la estimarea bazei de impunere prin majorarea acesteia cu contravaloarea materialelor neferoase intrate in societate , dezmembrate si expediate fara documente legale si neinregistrate la venituri.

Estimarea s-a realizat pe baza cantitatilor cintarite si transferate catre SC E SRL si in baza datelor tehnice furnizate de producatorul de locomotive (pentru locomotivele tip EA, EC , si DA) si de societati cu profil asemanator societatii verificate , prin aplicarea procentului minim de 2% la greutatea totala a locomotivelor (pentru locomotive de tipul LDH si LDE) . La estimare nu s-a

tinut cont de locomotiva tip DA cu seria nr 60-0100-2DA, locomotiva ce nu a fost dezmembrata de SC EASTWOOD SRL , ci a fost livrata catre SC WOLF SRL Focsani.

Ca urmare a estimarii cantitatilor de metale neferoase au rezultat ... kg , cantitate ce a fost valorificata fara documente legale , fiind creata ca un plus in gestiunea societatii in principal prin nereceptionarea locomotivelor la total greutate cintarita , ci la o greutate cu .. kg mai mica decit cea reala .

Pentru determinarea pe tipuri de material neferos (cupru , aluminiu , alama , bronz) a cantitatii estimate de ... kg s-a avut in vedere livrarea efectuata cu factura VN ACA nr 9890670/10.03.2006 si explicatiile date de persoane fizice potrivit carora expedierea se efectua pe masura dezmembrarii locomotivelor. Astfel , s-a apreciat ca materialul neferos livrat cu aceasta factura ar proveni din dezmembrarea a doua locomotive, determinandu-se prin analogie, in procente , continutul de cupru si alte materiale neferoase .

Avindu-se in vedere preturile practicate de societate in anul 2003, s-au luat ca referinta preturile cele mai mici evidentiate in factura nr 9890670/10.03.2006, unde se constata ca pretul la cupru a fost de .. lei ; la alte materiale neferoase s-a calculat pe baza acestei facturi un pret mediu de .. lei .

Plecind de la cantitatile si preturile stabilite cum s-a precizat mai sus, organele de inspectie fiscala au constatat ca in anul 2003 societatea a obtinut venituri din vinzarea de materiale neferoase in suma de ...lei .

Societatea a inregistrat venituri in suma de ...lei , de unde rezulta ca veniturile in cuantum de ...lei sunt venituri obtinute fara sa se intocmeasca documente legale si fara sa fie evidentiate in contabilitate.

Cheltuielile aferente acestor venituri au fost inregistrate in contabilitate prin influentarea costurilor cu contravaloarea locomotivelor achizitionate si cu cheltuielile ocazionate de dezmembrarea acestora .

Ca urmare ,

-in conformitate cu prevederilor art 2 alin 1, art 7 alin 1 si art 20 alin 1 din Legea nr 414/2002 , cu modificarile ulterioare, pentru veniturile in suma de ...lei se datoreaza impozit pe profit suplimentar in suma de .. lei ,

-iar in conformitate cu prevederile art 14 si art 20 alin 1 din Legea 345/2002 , cu modificarile si completarile ulterioare, societatea datoreaza taxa pe valoare adaugata in suma de .. lei .

Pentru neplata la termen a debitelor suplimentare societatea datoreaza accesorii in cuantum de ... lei , din care : majorari impozit pe profit = ...lei ; penalitati impozit pe profit = ..lei ; dobinzi si penalitati de intirziere aferente TVA = .. lei.

In referatul nr 10523/19.12.2006 intocmit de reprezentantii DGFP Vrancea – Activitatea de Inspectie Fiscala se specifica : „motivatiile prezentate in contestatie sunt nefundamentate pe text de lege” ; drept urmare, „se mentine punctul de vedere initial cu privire la debitele si accesoriile stabilite suplimentar” .

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei si avind in vedere argumentele petentei au rezultat urmatoarele aspecte :

SA E SRL are domiciliul fiscal in localitatea ...

Cauza supusa solutionarii este daca petenta datoreaza obligatia fiscala in suma totala de ..lei ..

In fapt ,in raportul de inspectie nr 3531/22.11.2006 si procesul verbal nr 3594/16.11.2006 - care au stat la baza intocmirii Deciziei de impunere nr 1781/22.11.2006 , se consemneaza :

“Verificarea a constat in :

efectuarea unui control documentar la SC E SRL Focsani, in conformitate cu prevederile art 95 alin 1 din OG 92/2003, ocazie cu care s-au solicitat si informatii de la reprezentantul legal al societatii ;

-solicitarea de informatii de la autoritati si institutii publice in conformitate cu art 59 din OG 92/2003 ;

-solicitarea de informatii de la alte persoane, in conformitate cu art 104 alin 2 din OG 92/2003.

Verificarea a cuprins perioada anului 2003 , cind, in conformitate cu documentele financiar contabile puse la dispozitie de societate , rezulta ca aceasta a achizitionat si dezmembrat locomotive si vagoane.

A) Controlul documentar efectuat la sediul societatii

S-a confirmat achizitionarea in anul 2003 a celor .. de locomotive de catre SC E SRL Focsani. Achizitiile au fost facute de la SC H SRL Focsani , care la rindul sau a achizitionat locomotivele de la SC C SRL Constanta.

Conform documentelor financiar contabile verificate, aferente anului 2003, a rezultat ca societatea a valorificat si inregistrat materiale neferoase dupa cum rezulta din facturile nr 9890670/10.03.2003 si 9890647/07.10.2003 (anexa nr 21 si 22).

Aceste facturi sunt singurele care consemneaza vinzari de materiale neferoase si care sunt intocmite pentru astfel de operatiuni in cursul anului 2003 . In specificatie ele consemneaza vnzarea a ... kg de materiale neferoase, inregistrindu-se venituri in suma de .. lei ,fara TVA .

De mentionat ca in perioada verificata s-a identificat inregistrarea de venituri din vinzari de piese recuperate (electrice, electronice, cabluri diferite sectiuni , asa cum rezulta din tabelul privind centralizarea acestora – anexa 23) , totalizind venituri inregistrate in suma de .. lei ROL fara TVA.

De precizat ca la finele anului 2003 societatea nu detine in stoc materiale neferoase , asa cum rezulta din balanta de verificare intocmita la 31.12.2003 si listele de inventariere intocmite la 31.12.2003 de societate .

La societatea verificata s-a identificat un tabel cu cele 62 de locomotive care poarta semnatura salariatei – avind calitatea de membru in comisia de dezmembrare a locomotivelor, in care sunt detaliate seriile si cantitatile facturate si cintarite pentru fiecare locomotiva (anexa 15) .

De asemenea , societatea a pus la dispozitia organelor de inspectie fiscala xerocopiile ale facturilor de achizitionare a locomotivelor, achizitii efectuate atit de SC H SRL , cit si de SC E SRL Focsani.

S-au mai pus la dispozitia organelor de inspectie fiscala si xerocopiile de pe procesele verbale de predare primire a locomotivelor intre SC C SRL Constanta si SC H SRL Focsani , fiind specificat tipul , numarul , seria , nr de osii si greutatea constatata la cintar .

Xerocopiile facturilor de achizitie a locomotivelor efectuate de SC H SRL si de SC E SRL si xerocopiile proceselor verbale de predare – primire a locomotivelor, incheiate intre SC H SRL si SC C SRL Constanta , se regasesc la anexa 14. Societatea a prezentat si pus la dispozitia organelor de inspectie fiscala procese verbale de dezmembrare a locomotivelor, semnate de comisia intrunita la nivelul societatii in acest scop (anexa 12) .

De mentionat ca in conformitate cu procesele verbale de dezmembrare , cantitatea de “fier vechi pregatit” rezultata din dezmembrare, coincide cu cantitatea totala consemnata in facturile de achizitie a locomotivelor , in notele de cintar si in procesele verbale de predare primire incheiate intre SC C si SC H , fara a se face vreo referire la continutul de materiale neferoase pe care il aveau locomotivele.

Tabelul indicat mai sus continut date precise , corelate cu facturile de achizitie a locomotivelor si cu procesele verbale de dezmembrare , dar mai contine si trei coloane care nu se regasesc preluate si evidentiata in nici un document financiar contabil . Aceste coloane au fost denumite in tabel astfel : x – care cumuleaza o cantitate totala de ... kg ; y – care cumuleaza o cantitate de .. kg ; TOTAL CINTARIT – z kg .

Intre cantitatea inscrisa in coloana TOTAL CINTARIT si cantitatea efectiv facturata de SC CONSAL TRADE SRL exista o diferenta de .. kg , cantitate ce nu s-a regasit evidentiata in nici un document contabil .

Aceasta afirmatie a fost intarita si prin nota explicativa luata doamnei .. , care confirma ca societatea a realizat achizitiile locomotivelor fara a inregistra in evidenta financiar contabila cantitatea integrala a locomotivelor achizitionate (anexa nr . 32) .

Pentru clarificarea celor de mai am considerat utila si necesara verificarea documentelor primare utilizate de societate in perioada anului 2003 si respectiv avizele de insotire a marfii uztilizate , fapt pentru care in data de 21.08.2006 ne-am deplast la sediul SC E SRL Focsani ..;

Prin procesul vebal incheiat (anexa 11) s-a stabilit de comun acord cu administratorul societatii , .., ca in data de 24.08.2006 ora 9 se vor pune la dispozitia organelor de inspectie fiscala toate documentele financiar contabile din perioada anului 2003 . Avindu-se in vedere ca pina pe data de 24.08.2006 contabila societatii ...era in concediu de odihna, controlul a inceput in data de 28.08.2006.

Astfel , in data de 28.08.2006, cind s-a inceput verificarea (anexa 18) administratorul societatii nu a pus la dispozitia societatii organelor de inspectie fiscala toate documentele financiar contabile si operative din anul 2003, respectiv cotoarele de la avizele de insotire a marfii , pe motiv ca documentele respective au fost distruse in vara anului 2005 de inundatiile care au afectat punctul de lucru ...

Precizam ca in documentele financiar contabile prezentate si verificate de echipa de control , societatea nu justifica in totalitate avizele de insotire a marfii utilizate in perioada anului 2003, exemplarul rosu (exemplarul 2) al acestora neregasindu-se indosariate la documentele financiar contabile .

Motivatia administratorului nu a putut fi retinuta ca fiind pertinenta , deoarece in conformitate cu prevederile HG 831/1997 , societatea avea obligatia sa arhiveze la actele financiar contabile exemplarul rosu al avizelor de insotire a marfii. De precizat ca documentele financiar contabile nu au fost afectate de inundatii.

Supunem atentiei faptul ca factura VN ACA nr 9890670/10.03.2003 care consemneaza vnzarea de materiale neferoase , a fost intocmita in baza avizului de insotire a marfii nr 4571452 , aviz care face parte din carnetul de la la nr 4571451 pina la nr 4571460 . Acest fapt confirma utilizarea carnetului in cauza , dar in documentele financiar contabile nu se regaseste ca fiind utilizat .

De asemenea , in conformitate cu prevederile art 26 din Legea 83/1991 republicata , administratorul societatii avea obligatia ca in maxim 30 de zile de la constatare sa ia masuri de reconstituire a documentelor pierdute , sustrate sau distruse.

Reconstituirea documentelor nu s-a efectuat pina la data incheierii procesului verbal , desi s-a lasat societatii dispozitie de reconstituire a documentelor distruse (adresa nr 30085/GP/10.10.2006.)

b) Solicitarea de informatii de la autoritati, institutii publice si alte persoane fizice si juridice

Pentru solutionarea sesizarii prin care se precizeaza ca materialele neferoase rezultate din dezmembrarea celor 62 de locomotive au fost valorificate fara a se intocmi documente legale , au fost necesare unele informatii suplimentare :

- de la producatorii locomotivelor in cauza,
- de la cei care le-au exploatat si vindut spre dezmembrare,
- precum si de la societati cu profil de activitate asemanator societatii SC EASTWOOD SRL , si care au dezmembrat locomotive anterior .

Astfel , s-au intocmit urmatoarele adrese :

-adresa nr 404/25.05.2006 catre SC E pentru a ne informa - despre cantitatile de materiale neferoase continute de locomotivele fabricate (anexa 4 si 4 1); adresa nr 4050/26.05.2006 catre Regionala CFR Galati pentru a ne informa despre vinzarea celor .. de locomotive catre SC ..(daca locomotivele au fost complete si daca se pot da relatii despre cantitatile de materiale feroase si neferoase continute de aceste tipuri de fabricatie:anexa 2 si 2 1); adresa nr 4004/25.05.2006 catre SC R - pentru a ne furniza informatii referitoare la cantitatile de materiale feroase si neferoase obtinute din dezmembrarea locomotivelor (anexa 5 si 5 1) ; adresa nr 4004/25.05.2006 catre DGFP Salaj pentru a ne facilita obtinerea de informatii cu privire la continutul de material feros si neferos rezultat din dezmembrarea de locomotive de catre SC R (anexa 3 si 3 1).

Urmare raspunsurilor primite la adresele de mai sus , s-au retinut urmatoarele :

Conform adresei 701/8/237/2006 primita de CNCF-CFR SA regionala CFR Galati, locomotivele predate catre SC C contineau motoarele din anexa nr 6 ;

Conform adresei 184015/10.07.2006 primita de la SC E – Fabrica de vehicule feroviare si urbane (anexa 9) ni s-a comunicat la solicitarea noastra continutul de materiale feroase si neferoase pe tipuri de locomotive , astfel :

.....

Conform adresei nr 2379/03.07.2006 primita de la DGFP Salaj si adresei nr 3279/15.06.2006 emisa de SC R (anexe 7 si 8) , continutul de materiale neferoase in cazul locomotivelor LHD si LDE este cuprins intre 2% - si 4 % din masa totala a locomotivei .

In conformitate cu prevederile art 49 si art 104 alin 1 din OG 92/2003 R , pentru determinarea starii de fapt fiscale a SC E SRL privitor la suspiciunea creata prin nejustificarea prin documente legale a obtinerii si valorificarii de materiale neferoase , s-a procedat la solicitarea de explicatii suplimentare de la persoanele fizice implicate in operatiunile de dezmembrare a locomotivelor .

Astfel, au fost solicitate explicatii scrise de la urmatoarele persoane : ..

Conform explicatiilor scrise a celor de mai sus rezulta ca :

-materialele neferoase au fost sortate si depozitate separat ;

-locomotivele detineau motoarele de tractiune , fiind complete ;

-greutatea unui motor electric depasea citeva tone (confirmind afirmatia SNCF – CFR Galati , cum ca locomotivele au fost complete si ca materialul neferos continut de cele .. locomotive a fost la nivelul datelor tehnice furnizate de producator si de celelalte societati cu profil de activitate asemanator societatii verificate) ;

-expedierea materialelor neferoase se facea de obicei noaptea si fara a se consemna in registrul de poarta numarul avizului de insotire a marfii ;

-conform notei explicative data de dl Melniciuc Lucian , membru in comisia de dezmembrare a locomotivelor , rezulta ca acesta nu a participat efectiv la dezmembrarea locomotivelor , semnind doar procesele verbale de dezmembrare ; astfel , rezulta ca procesele verbale de dezmembrare prezentate la control sunt intocmite fara a avea legatura cu realitatea practica . (...)

Avind in vedere cele aratate mai sus ,in temeiul art 66 din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala ,

* tinindu-se cont de datele tehnice furnizate de SC E SA in calitate de fabricant si de SC R (societate cu acelasi profil de activitate ca si SC E SRL Focsani si care a dezmembrat locomotive de tipul LDE si LHD),

* retinindu-se ca locomotivele au fost echipate cu motoare electrice de tractiune a caror greutate de citeva tone o constituie in cea mai mare parte infasurarile din cupru (a se vedea anexa 13, reprezentind consemnarea sub semnatura a doamnei - un motor de locomotiva are greutatea de .. tone),

*s-a procedat la estimarea bazei de impunere prin majorarea acesteia cu contravaloarea materialelor neferoase intrate in societate, dezmembrate , expediate fara documente legale si neinregistrate in veniturile realizate in perioada respectiva .

Estimarea s-a realizat conform anexei nr 10 :

-in baza cantitatilor cintarite si transferate catre SC ...SRL ;

-si in baza datelor tehnice furnizate de producatorul de locomotive (pentru locomotivele de tipul EA, EC si DA) si de societati cu profil de activitate asemanator cu cel al SC E .. SRL, prin aplicarea procentului de 2% (pentru locomotivele de tipul LDH si LDE).

Greutatea totala continuta de cele ... de locomotive si comunicata de producator este inregistrata in anexa amintita mai sus , la coloana 9 .

Deoarece greutatea locomotivelor pentru dezmembrare difera in plus si in minus fata de greutatea standard totale furnizate de producatori ,pentru estimarea cantitatilor de materiale neferoase continute de locomotivele dezmembrate s-au folosit procentele calculate conform datelor tehnice furnizate de producatori pentru locomotivele de tipul EA , EC si DA , iar pentru locomotivele de tipul LDH si LDE procentul de materiale neferoase comunicat fiind intre 2 si 4%, estimarea s-a facut luandu-se in calcul procentul minim de 2% .

La calculul privind estimarea materialelor neferoase continute de cele .. de locomotive nu s-a tinut cont de locomotiva de tipul DA cu seria 60 – 0100 – 2 DA , locomotiva ce nu a fost dezmembrata de SC E SRL Focsani, si care a fost livrata catre SC W SRL Focsani.

Astfel , in anexa 10 prin care s-au estimat cantitatile de materiale neferoase continute de cele .. de locomotive, procentele de materiale neferoase aplicate cantitatii totale cintarite (coloana 8) sunt inregistrate in coloana nr 11 , rezultand o cantitate totala de material neferos de ... kg .(coloana 13) .

Aceasta cantitate de material neferos continuta de locomotive si valorificata fara documente legale a fost creata ca plus in gestiunea societatii in principal prin nereceptionarea locomotivelor la total greutate cintarita , ci la o greutate cu .. kg mai mica decit cea reala , dupa cum rezulta din tabelul mentionat mai sus (a se vedea nota explicativa scrisa de .. – anexa 32) .

Pentru determinarea pe tipuri de material neferos (cupru , alama , bronz) a continutului estimat mai sus de ..kg , s-a tinut cont de livrarea efectuata de societate cu factura VN ACA nr 9890670/10.03.2006 si de explicatiile date de persoanele fizice conform carora expedierile se faceau pe masura dezmembrarii locomotivelor. Astfel , apreciindu-se ca materialul neferos livrat cu aceasta factura ar proveni din dezmembrarea a doua locomotive , s-au determinat prin analogie , in procente , continutul de cupru si alte materiale neferoase , motivat de faptul ca preturile de vinzare practicate de societate la alte materiale neferoase (bronz, aluminiu , alama) au fost apropiate .

Astfel, pornind de la detalierea pe tipuri de materiale neferoase continute de factura 9890670/10.03.2006 , se obtine detalierea pe tipuri de materiale neferoase corespunzatoare cantitatii de ..kg :

....

Avindu-se in vedere preturile practicate de societate in perioada anului 2003 (doua facturi de materiale neferoase evidentiata de societate) , la control s-au luat ca referinta preturile cele mai mici , evidentiata in factura 9890670/10.03.2006 :

- se constata ca pretul la cupru a fost de ..lei ROL ;
- iar la alte materiale (aluminiu , alama , bronz) s-a calculat pe baza aceleiasi facturi un pret mediu de .. lei Rol , astfel : (... lei) / 2 = .. lei .

In consecinta , pornind de la cantitatile si preturile rezultate mai sus s-a stabilit ca societatea a obtinut in fapt in anul 2003 venituri din vinzarea de materiale neferoase in suma de ... lei ROL , astfel :

.....

Avindu-se in vedere ca societatea a inregistrat in anul 2003 venituri totale din vinzarea materialelor neferoase de ..lei ROL, iar la control estimandu-se ca valoarea materialelor

neferoase a fost de .. lei ROL , rezulta ca s-au obtinut venituri fara sa se intocmeasca documente legale si fara sa fie inregistrate in contabilitate suma .. lei ROL

Precizam ca cheltuielile aferente acestor venituri au fost inregistrate in contabilitate , prin influentarea costurilor cu contravaloarea locomotivelor achizitionate si cu cheltuielile ocazionate de dezmembrarea respectivelor locomotive.

In conformitate cu art 2 alin 1 , art 7 si art 20 alin 1 din Legea 414/2002 modificata , pentru `veniturile in suma de ..lei ROL , societatea datoreaza de la termenele legale , un impozit pe profit suplimentar in suma de .. lei ROL .

In conformitate cu prevederile art 14 si art 20 alin 1 din Legea 345/2002 modificata datoreaza de asemenea TVA suplimentara in suma de ..lei ROL (.. RON) , calculata astfel : .. lei x 19 % ; de asemenea , petenta datoreaza si accesorii in suma de .. lei (calculate in anexele 34 si 35).

In drept , se aplica urmatorul cadru legal :

Legea nr. 414 / 26 iunie 2002 privind impozitul pe profit, modificata

ART. 7(1) - Profitul impozabil se calculează ca diferență între veniturile realizate din orice sursă și cheltuielile efectuate pentru realizarea acestora, dintr-un an fiscal, din care se scad veniturile neimpozabile și se adaugă cheltuielile nedeductibile.

Legea nr. 345 / 1 iunie 2002, modificata privind taxa pe valoarea adăugată

ART. 14 - Faptul generator al taxei pe valoarea adăugată ia naștere în momentul efectuării livrării de bunuri și/sau în momentul prestării serviciilor, cu excepțiile prevăzute de prezenta lege.

Legea nr. 82 din 24 decembrie 1991 *** Republicată, Legea contabilității

Art . 6

(1)Orice operațiune economico-financiară efectuată se consemnează în momentul efectuării ei într-un document care stă la baza înregistrărilor în contabilitate, dobândind astfel calitatea de document justificativ .

(2)Documentele justificative care stau la baza înregistrărilor în contabilitate angajează răspunderea persoanelor care le-au întocmit, vizat și aprobat, precum și a celor care le-au înregistrat în contabilitate, după caz “.

ART. 12 ;... efectuarea de operațiuni economice, fără să fie înregistrate în contabilitate, sunt interzise.

OG nr. 92 / 24 decembrie 2003 *** Republicată, privind Codul de procedură fiscală

ART. 80

(5) Contribuabilii sunt obligați să evidențieze veniturile realizate și cheltuielile efectuate din activitățile desfășurate, prin întocmirea registrelor sau a oricăror alte documente prevăzute de lege ;

(7) Organul fiscal poate lua în considerare orice evidențe relevante pentru impunere ținute de contribuabil.

ART. 81(1) Declarația fiscală se depune de către persoanele obligate potrivit **Codului fiscal**, la termenele stabilite de acesta.

ART. 82 (3) Contribuabilul are obligația de a completa declarațiile fiscale înscriind corect, complet și cu bună-credință informațiile prevăzute de formular, corespunzătoare situației sale fiscale. Declarația fiscală se semnează de către contribuabil sau de către împuternicit.

In speta, se retine ca obligatiile fiscale care au fost stabilite prin Decizia de impunere nr 1781/22.11.2006 - ramin valabile chiar in conditiile prevazute in dispozitivul Ordonantei nr 2262/P/2009, emisa de Parchetul de pe linga Tribunalul Vrancea in data de 25.03.2010.

Astfel , in ordonanta mentionata se dispune :

” 1) **incetarea urmaririi penale pentru** faptele ...prevazute de art 9 alin 1 lit b din Legea 241/2003 fata de invinuitul ..” ; acest articol de lege prevede : < Constituie infractiuni de evaziune fiscală **...următoarele fapte săvârșite** în scopul sustragerii de la îndeplinirea obligațiilor

fiscale: ...omisiunea, în tot sau în parte, a evidențierii, în actele contabile ori în alte documente legale, a operațiunilor comerciale efectuate sau a veniturilor realizate>.

.....”3) Confirmarea propunerii de neincepere a urmaririi penale , pentru fapta prevazuta de art 9 alin 1 lit c din Legea 241/2005” ; acest articol de lege prevede : < Constituie infractiuni de evaziune fiscală ...următoarele fapte săvârșite în scopul sustragerii de la îndeplinirea obligațiilor fiscale: ...evidențierea, în actele contabile sau în alte documente legale, a cheltuielilor care nu au la bază operațiuni reale ori evidențierea altor operațiuni fictive>.

(In continutul Ordonantei se stabileste ca „nu sunt intrunite elementele constitutive ale acestei infractiuni – susnumitul neinregistrind in contabilitate operatiuni fictive).

Aceasta ordonanta a fost emisa urmare Referatului de incetare a urmaririi penale , intocmit de Inspectoratul de Politie Judetean Vrancea in data de 12.03.2010 (dosar 2262/P/2009) in care se mentioneaza : -„faptele comise de invinuitul ..” (omisiunea, în tot sau în parte, a evidențierii, în actele contabile ori în alte documente legale, a operațiunilor comerciale efectuate sau a veniturilor realizate) intrunesc elementele constitutive ale infractiunii prevazute de art 9 alin 1 lit b din Legea 241/2005 , insa se constata ca in cursul urmaririi penale a intervenit o cauza de nepedepsire si anume cea prevazuta la art 10 alin 1 din Legea 241/2005, prin care se stabileste ca <in cazul savirsirii unei infractiuni de evaziune fiscală ...daca prejudiciul cauzat si recuperat este de pina la .. EURO, in echivalentul monedei nationale, se aplica o sanctiune administrativa>.Fata de cele expuse ...se propune : 1) Incetarea urmaririi penale fata de invinuitul .. pentru savirsirea infractiunii prevazute de art 9 alin 1 lit b din Legea 241/2005 si aplicarea unei sanctiuni administrative . ,,

In consecinta, faptele comise (receptionarea celor .. locomotive la o greutate cu .. kg mai mica decit cea reala ; neevidențierea cantitatii de .. kg materiale neferoase obtinute prin dezmembrare, valorificarea acestora fara documente legale) si implicit urmarile lor (diminuarea nejustificata a obligatiilor fiscale) - nu sunt negate sau anulate prin scoaterea de sub urmarire penala a numitului....

Organele de inspectie au identificat cu ocazia verificarii un tabel ce continea date despre un numar de .. locomotive achizitionate de la SC H SRL Focsani (care la rindul sau le-a achizitionat de la SC C). Acest tabel, purtind semnatura salariatei ..(membra in comisia de dezmembrare) contine 3 coloane x,y,z” care nu se regasesc preluate si evidentiata in nici un document financiar contabil .

In vederea clarificarii s-a luat nota explicativa/10.11.2006 d-nei .. (sef statie imbuteliere la SC H SRL) din care rezulta :

*in cursul anului 2003 ...a participat la cintarirea vagoanelor si locomotivelor care au intrat in gestiunea SC E SRL ..;

*exista o diferenta de .. kg., deoarece „de comun acord cu delegatii predatori ...se cumparau <la negru> diferite cantitati la jumatate de pret , ...; coloana < z > inseamna bonus cintar , adica surplus de cintar creat prin dereglare in favoarea cumparatorului” ;

*erau situatii cind comisiile participante verificau cintarul, nefiind posibila crearea surplusului de cintar si de asemenea , erau momente foarte putine, cind delegatii predatori nu acceptau sa vinda din cantitatea reala „la negru” (adica fara facturare) .

***„TOTAL CINTARIT (..kg) ” este greutatea reala , cintarita , a celor .. locomotive, iar .. kg reprezinta cantitatea nereceptionata (din total greutate locomotive) .**

Prin aplicarea datelor tehnice furnizate de producatorul de locomotive, precum si a informatiilor transmise de societatile cu acelasi profil si care au efectuat dezmembrari - **s-a estimat ca prin dezmembrarea cantitatii TOTAL CINTARIT(.. kg) a rezultat o cantitate de material neferos de .. kg ; aceasta cantitate a fost expediată fara a se intocmi documente legale .** (De precizat faptul ca la finele anului 2003 societatea nu detine in stoc materiale neferoase, asa cum rezulta din balanta de verificare la 31.012.2003 si listele de inventariere la 31.12.2003 intocmite de societate).

Pentru determinarea structurii pe tipuri de material neferos (cupru , alama , bronz) a cantitatii estimate de ...kg , s-a tinut cont de livrarea efectuata de petenta cu factura VN ACA nr 9890670/10.03.2006 si de explicatiile date de persoanele fizice conform carora expedierile se faceau pe masura dezmembrarii locomotivelor.

Astfel, pornind de la detalierea pe tipuri de materiale neferoase continute de factura 9890670/10.03.2006, se obtine detalierea pe tipuri de materiale neferoase corespunzatoare cantitatii de ..kg :

...

Avindu-se in vedere preturile practicate de societate in perioada anului 2003 (doua facturi de materiale neferoase evidentiata de societate) , la control s-au luat ca referinta preturile cele mai mici , evidentiata in factura 9890670/10.03.2006 : pretul la cupru a fost de .. lei ROL ; la alte materiale (aluminiu , alama , bronz) s-a calculat pe baza aceleiasi facturi un pret mediu de .. lei Rol .

In consecinta , pornind de la cantitatile si preturile rezultate mai sus s-a stabilit ca **societatea a obtinut in fapt in anul 2003 venituri din vnzarea de materiale neferoase in suma de .. lei ROL** , astfel :

*cupru : .. kg ; pret unitar = .. ; valoare totala = .. lei ROL;

*alama si aluminiu : .. kg ; pret unitar = .. ; valoare totala = .. lei ROL ;

Avindu-se in vedere ca societatea a inregistrat in anul 2003 venituri totale din vnzarea materialelor neferoase de .. lei ROL, iar la control estimandu-se ca valoarea materialelor neferoase a fost de .. lei , rezulta ca **s-au obtinut venituri in suma de ..lei Ron , fara sa se intocmeasca documente legale si fara sa fie inregistrate in contabilitate ..**

In mod justificat organele de inspectie fiscala au stabilit obligatiile fiscale aferente veniturilor neevidentiate : ...

In ceea ce priveste **argumentele petentei** (nu s-a demonstrat ca societatea a vindut fara documente alte cantitati de materiale feroase sau neferoase, care sa nu fie inregistrate ; numai in ipoteza in care s-ar fi demonstrat ca societatea ar fi obtinut alte venituri , care nu au fost inregistrate, s-ar fi ivit posibilitatea calcularii de impozite suplimentare ; organul fiscal s-a substituit organelor judiciare competente, considerind ca documentele justificative si evidentele contabile ale SC E.. SRL nu au caracter real.; estimarea la care a recurs organul fiscal poate opera doar daca se demonstreaza ca documentele justificative si evidenta contabila sunt false sau nu exista, iar organul fiscal nu poate determina marimea bazei de impunere) **precizam ca acestea sunt nerelevante , in speta facindu-se aplicarea urmatorului cadru legal :**

Legea nr. 414 / 26 iunie 2002 privind impozitul pe profit

ART. 27

(1) În vederea determinării obligațiilor fiscale, potrivit prevederilor prezentei legi, organele fiscale au dreptul de a controla și de a recalcula adecvat profitul impozabil și impozitul de plată pentru: a) operațiunile care au ca scop evitarea sau diminuarea plății impozitelor;

Legea nr. 345 / 1 iunie 2002 *** Republicată , privind taxa pe valoarea adăugată

ART. 32

(1) Organele de control fiscal au dreptul să efectueze verificări și investigații la persoanele obligate la plata taxei pe valoarea adăugată, privind respectarea prezentei legi, inclusiv asupra înregistrărilor contabile. În acest scop persoanele impozabile au obligația să prezinte evidențele și documentele aferente.

(3) În cazul în care facturile fiscale, evidențele contabile sau datele necesare pentru calcularea bazei de impozitare lipsesc ori sunt incomplete în ceea ce privește cantitățile, prețurile și/sau tarifele practicate pentru livrări de bunuri și/sau prestări de servicii, organele de control fiscal vor proceda la impozitare prin estimare.

OG 92 / 24 decembrie 2003 *** Republicată privind Codul de procedură fiscală , dupa cum urmeaza :

ART. 7(2)” Organul fiscal este îndreptăţit să examineze, din oficiu, starea de fapt, să obţină şi să utilizeze toate informaţiile şi documentele necesare pentru determinarea corectă a situaţiei fiscale a contribuabilului. În analiza efectuată organul fiscal va identifica şi va avea în vedere toate circumstanţele edificatoare ale fiecărui caz.”

ART. 59 - Autorităţile publice, instituţiile publice şi de interes public, centrale şi locale, precum şi serviciile descentralizate ale autorităţilor publice centrale vor furniza informaţii şi acte organelor fiscale, la cererea acestora.

ART. 66 - Estimarea bazei de impunere

(1) Dacă organul fiscal nu poate determina mărimea bazei de impunere, acesta trebuie să o estimeze. În acest caz trebuie avute în vedere toate datele şi documentele care au relevanţă pentru estimare. Estimarea constă în identificarea acelor elemente care sunt cele mai apropiate situaţiei de fapt fiscale.

(2) În situaţiile în care, potrivit legii, organele fiscale sunt îndreptăţite să estimeze baza de impunere, acestea vor avea în vedere preţul de piaţă al tranzacţiei sau bunului impozabil, astfel cum este definit de **Codul fiscal**.

ART. 94 - Formele şi întinderea inspecţiei fiscale

(2) Inspecţia fiscală se poate extinde asupra tuturor raporturilor relevante pentru impozitare, dacă acestea prezintă interes pentru aplicarea legii fiscale.

ART. 95 - Proceduri şi metode de control fiscal

(1) În realizarea atribuţiilor, inspecţia fiscală poate aplica următoarele proceduri de control:

a) controlul inopinat, care constă în activitatea de verificare faptică şi documentară, în principal, ca urmare a unei sesizări cu privire la existenţa unor fapte de încălcare a legislaţiei fiscale, fără anunţarea în prealabil a contribuabilului;

b) controlul încrucişat, care constă în verificarea documentelor şi operaţiunilor impozabile ale contribuabilului, în corelaţie cu cele deţinute de alte persoane; controlul încrucişat poate fi şi inopinat.

ART. 104 - Obligaţia de colaborare a contribuabilului

(2) La începerea inspecţiei fiscale, contribuabilul va fi informat că poate numi persoane care să dea informaţii. Dacă informaţiile contribuabilului sau cele ale persoanei numite de acesta sunt insuficiente, atunci inspectorul fiscal se poate adresa şi altor persoane pentru obţinerea de informaţii.

Avind in vedere aspectele prezentate mai sus , in temeiul actelor normative precizate in decizie, precum si art. 216 din OG 92/2003 R privind Codul de procedura fiscala, se

DECIDE :

Respingerea contestatiei ca fiind neintemeiata pentru suma de ...

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Judetean Vrancea in termen de 6 luni de la comunicare, conform prevederilor legale .

BOSBO PETRO COM SRL Odobesti, depusa si inregistrata la DGFP Vrancea sub nr. 10638/21.05.2010, completata cu adresele nr 12435/15.06.2010 si 10638/25.06.2010

Directia Generala a Finantelor Publice Vrancea a fost sesizata de SC BOSBO PETRO COM SRL Odobesti, prin contestatia depusa si inregistrata la DGFP Vrancea sub nr. 10638/21.05.2010, completata cu adresele nr 12435/15.06.2010 si 10638/25.06.2010 – asupra

masurii de stabilire a TVA suplimentara in suma de 18.343 lei ; masura a fost stabilita de catre DGFP Vrancea , Activitatea de Inspectie Fiscala , prin Decizia de impunere nr 1009 / 29.04.2010.

Contestatia a fost depusa in termenul legal prevazut de art. 207 din O.G. nr.92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala, astfel : decizia a fost comunicata in data de 05.05.2010, conform confirmarii de primire aflata la dosarul cauzei ; contestatia a fost depusa la DGFP Vrancea in data de 21.05.2010, fiind inregistrata sub nr 10638 .

De asemenea, au fost indeplinite conditiile prevazute de art. 206 din O.G. nr. 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala .

I. Prin contestatia formulata , petenta invoca urmatoarele argumente :

Avind in vedere aspectele prezentate mai sus , in temeiul actelor normative precizate in decizie, precum si art. 216 din OG 92/2003 R privind Codul de procedura fiscala, se

DECIDE:

Respingerea contestatiei ca fiind neintemeiata, nefiind sustinuta cu documente justificative pentru suma de 18.343 lei reprezentind TVA stabilita de catre DGFP Vrancea , Activitatea de Inspectie Fiscala , prin Decizia de impunere nr 1009 / 29.04.2010.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Judetean Vrancea in termen de 6 luni de la comunicare, conform art. 218 (2) din Codul de procedura fiscala aprobat prin O.G. nr. 92/2003 R, coroborat cu art. 11 (1) din Legea contenciosului administrativ nr. 554/2004.

Eugen Ciorici
Director Executiv

RD/PL
5 ex /01.07.2010