

NR.449/2011/IL

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice ...a fost sesizat de Administratia Finantelor Publice pentru ..., prin adresa nr. ... cu privire la contestatia formulata de S.C. ... S.R.L., cu sediul in Judetul .., loc ..,sos. ..,nr..., bl. ... ,CUI RO .. cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedura la sediul Cabinetului de Avocat "...” din loc ..,str. ..nr... sc..... ap. ...,sector ...

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziilor referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. .. si nr... din data de .. pentru suma totala de .. lei dupa cum urmeaza:

- impozit pe veniturile din salarii lei
 - impozit pe profit lei
 - dobanzi si penalitati de intarziere aferente T.V.A. lei
 - CAS datorata de angajator lei
 - CAS retinuta de la asigurati lei
 - Contributia de asigurare pentru accidente de munca si boli profesionale datorata de angajator lei
 - contributie de asigurari pentru somaj datorata de angajator lei
 - contributie de asigurari pentru somaj retinuta de la angajati lei
 - contributia angajatorului pentru fondul de garantare plata creantelor sociale lei
 - contributie pentru asigurari sanatate datorata de angajator lei
 - contributie pentru asigurari sanatate retinuta de la asigurati lei
 - contributii pt.concedii si indemnizatii lei
 - impozit pe veniturile din activitati desfasurate in baza conventiilor/contractelor incheiate potrivit codului civil lei
- cat si impotriva Deciziei nr...de constatare a pierderii valabilitatii esalonarii la plata .

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din O.G. nr. 92/2003(R) privind Codul de procedura fiscala, republicata , cu modificarile si completarile ulterioare, in raport de data comunicarii deciziilor contestate respectiv ..., potrivit semnaturii de pe confirmarea de primire in copie la dosarul cauzei si data inregistrarii contestatiei la organul fiscal, respectiv ..conform stampilei de pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice .. prin Biroul de solutionare contestatii, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, este competent sa solutioneze prezenta contestatie.

I. **S.C.** ... contesta masurile dispuse prin Decizia nr... de constatare a pierderii valabilitatii esalonarii la plata si in consecinta a Deciziilor de calcul accesorii nr. .. si nr... din data de .. prin care au fost stabilite in sarcina sa accesorii de plata in suma de ...lei dupa cum urmeaza.

- impozit pe veniturile din salarii lei
- impozit pe profit lei
- dobanzi si penalitati de intarziere aferente T.V.A. lei
- CAS datorata de angajator lei
- CAS retinuta de la asigurati lei
- Contributia de asigurare pentru accidente de munca si boli profesionale datorata de angajator lei
- contributie de asigurari pentru somaj datorata de angajator lei
- contributie de asigurari pentru somaj retinuta de la angajati lei
- contributia angajatorului pentru fondul de garantare plata creantelor sociale lei
- contributie pentru asigurari sanatate datorata de angajator lei
- contributie pentru asigurari sanatate retinuta de la asigurati lei
- contributi pentru concedii si indemnizatii de la persoane fizice sau juridice lei
- impozit pe veniturile din activitati desfasurate in baza conventiilor/contractelor incheiate potrivit codului civil lei

S.C. ... mentioneaza faptul ca atunci cind in continutul contestatiei, cand se refera la "Decizia", inseamna ca se refera la toate cele trei Decizii mentionate anterior, emise de Directia Finantelor Publice ...- Administratia Finantelor Publice pentru ..., si solicita anulara ca nelegala a Deciziilor respective .

S.C. . prezinta faptul ca a beneficiat de o esalonare a datoriei sale catre Bugetul Statului acordata prin Decizia de esalonare la plata nr. ..., cand s-a constatat ca indeplineste toate cerintele legii in acest sens si mentioneaza faptul ca a respectat integral toate obligatiile asumate si/sau care au fost puse in seama sa prin Decizia mentionata mai sus.

S.C. ... arata ca isi desfasoara activitatea intrand si incheind diferite relatii comerciale cu companii romanesti si straine dar ca nu intotdeauna aceste relatii se desfasoara simplu si firesc, uneori aparand si divergente.O astfel de situatie a aparut si in relatia cu o societate comerciala din.. cu care a avut o neintelegere cu privire la o suma datorata de subscrisa, despre care contestatara a susutinat ca are o valoare, iar ei sustineau ca este o alta valoare, mult mai mare.

Ca urmare a acestei neintelegeri, compania ungara a deschis actiunea impotriva..., preferand sa aleaga calea actiunii in insolventa, pentru a evita plata unei taxe de timbru la valoarea solicitata.

O prima cerere de deschidere a procedurii insolventei a fost respinsa de Tribunalul ...prin Sentinta Comerciala nr. ..., ramasa definitiva si irevocabila prin nerecurare.

S.C. ... arata faptul ca compania ungara a formulat o a doua cerere de deschidere a procedurii insolventei impotriva sa, care, in mod surprinzator, pentru ca nu se schimbasese nimic fata de situatia existenta la data primei hotarari judecatoresti, a fost admisa de un alt judecator de la Tribunalul ...prin Sentinta Comerciala nr. ...

S.C. ... arata faptul ca nefiind, insa, de acord cu acesta solutie, cu atat mai mult cu cat era contrara unei solutii pronuntate de aceeaasi instanta cu doar cateva luni mai inainte, a facut recurs impotriva acesteia la Curtea de Apel ..., cerand modificarea acesteia in tot, in sensul admiterii contestatiei si respingerii cererii companiei ungare.

In baza unor negocieri suplimentare, litigiul dintre compania ungara si ... a fost stins, astfel incat compania ungara a depus deja la Curtea de Apel .. o cerere de renuntare la judecata in dosarul deschis impotriva sa si in mod legitim si logic, ca urmare a acestei stari noi *de jure*, Curtea de Apel .. nu va putea face altceva decat sa constate ca trebuie sa admita recursul si sa desfiinteze Sentinta Comerciala nr..., pentru ca dosarul a ramas fara obiect.

Pe de alta parte, a solicitat Curtii de Apel ... dispuna suspendarea Sentintei Comerciale nr. .. pana la judecarea cererii de suspendare formulate in cadrul Recursului aratat mai sus.

In dosarul nr. ..., prin hotararea pronuntata in data de .., Curtea de Apel .. a acceptat cererea .. si a dispus suspendarea Sentintei Comerciale nr. .. pana la solutionarea cererii de suspendare formulate in recurs, care are termenul de judecata fixat in data de...

S.C. ..S.R.L. arata ca Sentinta Comerciala nr... este suspendata prin hotarare irevocabila de catre Curtea de Apel .., instanta superioara, cea care va judeca, de asemenea, si recursul formulat impotriva acestei hotarari judecatoresti.

Motivele pentru care S.C. ...S.R.L. apreciaza ca Decizia nr. .. de constatare a pierderii valabilitatii esalonarii de plata si in consecinta si Decizia nr. referitoare la obligatiile de plata accesorii si Decizia nr. ... referitoare la obligatiile de plata accesorii sunt nelegale sunt:

S.C. .. S.R.L. mentioneaza ca cele ..Decizii referitoare la obligatiile de plata accesorii decurg si sunt consecinta automata a Deciziei nr. ... de constatare a pierderii valabilitatii esalonarii la plata, astfel ca orice motivare impotriva acestei ultime decizii se aplica automat si celor referitoare la obligatiile de plata accesorii.

A. Deciziile a caror suspendare S.C.... o cere au fost date pe data de .. si intemeiate pe Sentinta comerciala nr. .., desi, in aceeiasi zi, executarea respectivei sentinte a fost suspendata de Curtea de Apel ..., instanta de control judiciar, lipsind, deci, temeiul juridic al actului, esenta juridica a acestuia.

B. Deciziile a caror suspendare o cerem S.C. ... au fost date intemeindu - se pe o gresita interpretare si aplicare a legii - este indubitabil ca dispozitiile legale in vigoare prevad pierderea beneficiului esalonarii ca urmare a intrarii contribuabilului in procedura insolventei, dar trebuie ca hotararea judecatoreasca de deschidere a procedurii insolventei sa fi ramas irevocabila, adica finala, nemaiputand fi reformata/modificata intr - o cale de atac.

S.C. arata ca isi intemeiaza aceasta pozitie pe urmatoarele argumente:

- nicaieri in textul O.U.G. nr. 29/2011 privind reglementarea acordarii esalonarilor la plata sau a Ordinului Ministrului Finantelor Publice nr. 1853/2011 pentru aprobarea Procedurii de aplicare a dispozitiilor O.U.G nr. 29/2011, nu este mentionat expres momentul la care trebuie sa fie emisa decizia de pierdere a beneficiului esalonarii in raport de momentul deschiderii procedurii insolventei;

- fata de aceasta "*tacere*" a legiutorului, S.C.... considera ca raman a fi aplicate normele dreptului comun, respectiv normele de drept procesual civil, care reglementeaza efectele hotararilor judecatoresti si, potrivit carora numai o hotarare irevocabila este finala si nu mai poate fi in nici un fel atacata, stabilind un adevar absolut;

- orice alte hotarari decat cele irevocabile sunt temporare din punctul de vedere al efectelor pe care le produc si pot fi modificate, inclusiv in sens diametral opus de catre instanta superioara de control judiciar;

- S.C. ..specifica faptul ca efectele unei hotarari care nu este irevocabila pot fi suspendate de instanta de control judiciar, pe o cale separata, tocmai pentru a nu prejudicia situatia celui impotriva caruia s-a pronuntat o hotarare judecatoreasca care ii este defavorabila; este evident ca suspendarea respectiva este data numai atunci cand instanta de control judiciar, "*pipaind fondul*" ajunge la concluzia ca sunt temeiuri pentru a crede ca decizia instantei inferioare urmeaza a fi reformata/modificata;

- concluzionand, pe baza argumentelor aratate mai sus,S.C.... considera ca o decizie de pierdere a beneficiului esalonarii pentru cauza prevazuta de art. 12 din Ordinul nr. 1853/2011 cu raportare la art. 13 alin. 1 coroborat cu art. 10 alin. 1 lit. i si art. 4 lit. d din O.U.G. sa fie emisa numai dupa ce hotararea de deschidere a procedurii insolventei este irevocabila;

- petenta arata un argument in plus pentru aceasta interpretare se desprinde si din prevederile art. 4 lit. f din O.U.G. nr. 29/2011, unde se face vorbire despre o hotarare "*definitiva*" in sistemul cailor de atac

administrative si judiciare, adica de o hotarare finala, care nu mai poate fi in nici un fel atacata si obtinuta reformarea/modificarea sa.

Un argument suplimentar S.C....arata ca se obtine prin aplicarea regulii de interpretare a "*reducerii la absurd*", care, in mod regretabil, este intalnit inclusiv in speta de fata, dupa cum urmeaza:

- a. este data hotararea de deschidere a procedurii insolventei impotriva unui contribuabil;
- b. organul fiscal se grabeste a da decizia de constatare a pierderii valabilitatii esalonarii avand in vedere hotararea de deschidere a procedurii insolventei;
- c. dar, in acelasi timp, instanta superioara decide sa suspende executarea hotararii judecatoresti de deschidere a procedurii insolventei pana la judecarea recursului declarat impotriva acestei hotarari;
- d. astfel incat se ajunge la situatia absurda din speta de fata in care organul fiscal, care s-a grabit si nu a asteptat sfarsitul procedurilor judiciare specifice, trebuie sa constate ca a emis o decizie nelegala pentru ca situatia de drept avuta in vedere nu mai exista (cel putin pana la judecarea recursului, ce sa mai vorbim despre situatia in care recursul va fi admis si hotararea de deschidere a procedurii insolventei anulata);
- e. pe cale de consecinta, Decizia prin care s-a constatat pierderea valabilitatii esalonarii la plata S.C. ...considera ca este nelegala, pentru ca, prin emiterea ei, s-a ajuns la o situatie absurda, contrar spiritului legii, care nu s-ar fi creat daca s-ar fi asteptat terminarea procedurilor judiciare in care subscrisa am fost implicata.

II. Administratia Finantelor Publice .., in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei nr .. formuleaza urmatorul punct de vedere:

... precizeaza faptul ca contestatia priveste Decizia de constatare a pierderii valabilitatii esalonarii la plata nr. .., precum si Deciziile de calcul accesorii .. si ..din .. Aceasta a fost depusa in termen, in conformitate cu prevederile art.207 din O.G. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare.

In sustinere, S.C... .. arata ca nu se putea tine cont de o sentinta comerciala care nu era irevocabila si care putea fi modificata: „,orice alte hotarari decat cele irevocabile sunt temporare din punctul de vedere al efectelor pe care le produc si pot fi modificate, inclusiv in sens diametral opus de catre instanta superioara de control judiciar”.

.. sustine respingerea contestatiei formulata de S.C. ... ce priveste Deciziile de calcul accesorii .. si ..din .. din urmatoarele motive:

- in data de .., a fost comunicata prin adresa nr. .. de catre Biroul Juridic din cadrul D.G.F.P. .. Sentinta comerciala nr. .. pronuntata de

Tribunalul .. privind deschiderea procedurii insolventei impotriva debitoarei S.C...

- pe cale de consecinta ... precizeaza si avand in vedere faptul ca astfel de sentinte devin executorii imediat ce sunt emise. s-a procedat la operarea pierderii esalonarii la plata prin elaborarea Deciziei de constatare a pierderii valabilitatii esalonarii la plata nr., a Deciziilor de calcul accesorii aferente perioadei respective nr. .. si nr. .. din .., precum si la operarea starii de insolventa a societatii in cauza;

- in aceeasi zi, a fost inaintat, prin adresa oficiala, cuantumul masei credale in vederea inscrierii ce avea drept termen, stabilit de catre dl. judecatorul sindic, in data de .. (anterioara primirii Sentintei de deschidere a procedurii insolventei !);

-in .., a fost transmisa prin e-mail o copie scanata de pe Certificatul de suspendare a Sentintei Comerciale nr. ..; certificat prin care se dispune „suspendarea provizorie a executarii sentintei comerciale nr. ..pronuntata de Tribunalul .. in dosarul nr. .. pana la solutionarea cererii de suspendare formulata in recurs”.

... precizeaza ca in clipa de fata, societatea se afla in stare de insolventa, urmand ca la primirea solutiei definitive si irevocabile de la Curtea de Apel ..sa ia masurile ce se impun pt. reglarea evidentei fiscale a societatii in cauza.

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

Avand in vedere ca dosarul cauzei nu era complet iar in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei nu se facea mentiunea daca in cauza s-a facut sau nu sesizare penala in data de .. organul de solutionare al contestatiilor a solicitat ... completarea dosarului contestatiei cu urmatoarele documente:

- graficul de esalonare la plata pentru societatea in cauza.
- fisa de evidenta pe platitori a societatii pentru perioada ce vizeaza deciziile referitoare la obligatiile de plata accesorii nr... si .. din data de ..
- copii de pe confirmarile de primire de catre societate ale deciziilor .. si .. din data de ...

cat si sa se specifice daca in cauza a fost facuta sau nu sesizare penala.

Referitor la cele solicitate , prin adresa de raspuns .. pune la dispozitia organului de solutionate al contestatiilor copii de pe urmatoarele documente:

- graficul de esalonare al societatii
- fisa de evidenta pe platitor
- copii de pe confirmarile de primire a deciziilor de calcul accesorii vizate de contestatie

si se face mentiunea ca in cauza nu s-a facut sesizare penala.

In fapt, in urma emiterii sentintei comerciale nr... comunicata de Biroul Juridic prin adresa nr .. catre ... privind deschiderea procedurii insolventei fata de S.C. ... aceasta societate isi pierde valabilitatea esalonarii la plata. Urmare a acestui fapt .. emite Decizia nr. .. privind constatarea pierderii valabilitatii esalonarii la plata, precum si Deciziile nr... si.. din data de.. referitoare la obligatiile de plata accesorii.

Organul de solutionare al contestatiilor retine ca prin Dispozitia nr... Administratia Finantelor Publice .. s-a investit cu solutionarea acestui caput de cerere in calitate de organ competent conform art. 209 alin. (2) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala,cu modificarile si completarile ulterioare si a respins contestatia societatii formulata impotriva Deciziei de constatare a pierderii valabilitatii esalonarii la plata nr. ...

De asemenea se mai retine ca compania ungara a deschis actiune impotriva S.C...., preferand sa aleaga calea actiunii in insolventa, pentru a evita plata unei taxe de timbru la valoarea solicitata, cerere ce a fost respinsa de Tribunalul .. prin Sentinta Comerciala nr. .., ramasa definitiva si irevocabila prin nerecurare.

De asemenea se mai retine ca compania ungara a formulat o a doua cerere de deschidere a procedurii insolventei impotriva S.C. care a fost admisa de aceasta data de Tribunalul .. prin Sentinta Comerciala nr. ..

S.C.... arata faptul ca intrucat solutia era contrara solutiei pronuntate de aceeiasi instanta cu doar cateva luni mai inainte, a facut recurs impotriva acesteia la Curtea de Apel.., cerand modificarea acesteia in tot, in sensul admiterii contestatiei si respingerii cererii companiei ungare.

Organul de solutionare a contestatiei retine ca S.C. ... S.R.L. a solicitat Curtii de Apel (Dosarul nr...)sa dispuna suspendarea Sentintei Comerciale nr. .. pana la judecarea cererii de suspendare formulate in cadrul Recursului iar prin hotararea pronuntata in data de .., Curtea de Apel .. a acceptat cererea societatii si a dispus suspendarea Sentintei Comerciale nr. .. pana la solutionarea cererii de suspendare formulate in recurs, care are termenul de judecata fixat in data de ...Pentru a sustine cele afirmate in contestatia depusa contestatara a depus in copie la dosarul cauzei copie de Certificatul emis la data de .. de Curtea de Apel .. Sectia a ..a Curtii de Apel din care citam :

"Admite cererea.Dispune suspendarea provizorie a executarii sentintei comerciale nr.. pronuntata de Tribunalul .. in dosarul .. pana la solutionarea cererii de suspendare formulata in recurs.Irevocabila.Pronuntata in sedinta publica" .

In drept ,cauzei ii sunt aplicabile prevederile art. 214 alin.(1) lit. b), din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 prlvind Codul de Procedura Fiscala, republicata, in care se prevede:

"Organul de solutionare competent poate suspenda, prin decizie motivala, solutionarea cauzei atunci cand: (...)b) solutionarea cauzei

depinde, in tot sau in parte, de existenta sau inexistenta unui drept care face obiectul unei altei judecati. "

In speta sunt incidente si prevederile art. 210 alin. (2) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de Procedura Fiscala, republicata, potrivit carora *"Decizia sau dispozitia emisa in solutionarea contestatiei este definitiva in sistemul cailor administrative de atac"*.

Fata de aceste dispozitii imperative ale legii se retine ca solutionarea contestatiei formulata impotriva Deciziilor emise in data de .., inregistrate sub nr. ... si nr. ..., referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale, depinde in totalitate de solutia definitiva si irevocabila formulata in recurs in dosarul nr. ...

In functie de solutia cu caracter definitiv si irevocabil a cauzei privind sentinta comerciale nr... , procedura administrativa privind solutionarea contestatiei , va fi reluata in conditiile legii, in temeiul art. 214 alin. (3) din Codul de procedura fiscala, republicat, care precizeaza:

"Procedura administrativa este reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea (...)".

Avand in vedere cele precizate mai sus organul de solutionare a contestatiei urmeaza sa suspende solutionarea contestatiei impotriva Deciziilor nr. ..si nr. .. emise in data de .., referitoare la obligatiile de plata accesorii in suma totala de... lei (.. accesorii stabilite prin decizia nr. ..din data de .. si .. lei accesorii stabilite prin decizia nr...din data de ..) pana la emiterea unei solutiei definitive si irevocabile ce urmeaza a fi pronuntata de de Sectia a ... in dosarul nr. ... privind deschiderea procedurii insolventei impotriva debitoarei S.C...

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art.205, art.206, art.207, art.209 si art. 216 al.(1) si (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala , republicata, se

DECIDE :

Art. 1 - Suspendarea solutionarii contestatiei formulata impotriva Deciziilor nr... si nr. .. emise in data de .., referitoare la obligatiile de plata accesorii in suma totala de ..lei .. accesorii stabilite prin decizia nr. .. din data de .. si .. lei accesorii stabilite prin decizia nr. .. din data de ..) pana la emiterea unei solutiei definitive si irevocabile ce urmeaza a fi pronuntata de de Sectia a .. in dosarul nr. .. privind deschiderea procedurii insolventei impotriva debitoarei S.C. ...

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

DIRECTOR EXECUTIV ,

....