



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE



Directia Generală Regională
a Finanțelor Publice - Timișoara

**Agenția Națională de
Administrare Fiscală**
Direcția Generală Regională a
Finanțelor Publice – Timișoara
Serviciul Soluționare Contestatii

str. Gheorghe Lazăr nr. 9 B
300081, Timișoara
Tel : +0256 499 334
Fax: +0256 499 332
e-mail : info.adm@dgfptm.ro

D E C I Z I E nr. 499/152/14.04.2015

privind soluționarea contestației formulate de SC SRL, loc.

.....

Serviciul soluționarea contestațiilor din cadrul DGRFP Timisoara a fost sesizat de Serviciul juridic prin adresa nr.cu privire la contestațiile formulate de SC SRL, CUI, ORCcu sediul ales in loc.

Prin Decizia nr.s-a procedat la soluționarea contestațiilor depuse de catre SC SRL, inregistrate la AFPM Timisoara sub nr.si la DGFP Timis sub nr., cu solutia respingerii ca nepuse in termen pentru TVA in sumalei.

Tribunalul Timis a dispus prin Sentinta nr.anularea Deciziei nr.emisa de DGFP Timis – Biroul Soluționare Contestatii in ceea ce priveste respingerea ca nedepusa in termen a contestației formulata de SC SRL pentru TVA in suma delei, obligand DGRFP Timisoara sa soluzioneze contestatia formulata pentru aceasta suma.

Prin Decizia civila nr.pronuntata de Curtea de Apel Timisoara a fost respins recursul declarat de DGRFP Timisoara, hotararea pronuntata in prima instanta fiind mentinuta.

Din analiza dosarului contestației se constata ca au fost intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 206 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind soluționarea contestațiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau impunere intocmite de organele Ministerului Finantelor Publice; DGRFP Timisoara prin Serviciul soluționare contestatii este competenta sa soluzioneze pe fond contestațiile.

Cauza supusa solutionarii este daca SC SRL datoreaza obligatiile fiscale stabilite in sarcina sa prin deciziile de impunere din oficiu pentru impozitele, taxele si contributiile cu regim de stabilire prin autoimpunere sau retinere la sursa pentru perioadele de raportare 1/2007, 2/2007, 4/2007, 5/2007, 7/2007, 8/2007, 10/2007 si 11/2007 in conditiile in care organele fiscale nu au respectat procedura de emitere a acestora.

In fapt, deciziile de impunere din oficiu au fost emise intrucit societatea a depus in anul 2007 deconturile de TVA trimestrial, dar conform cifrei de afaceri aferente anului 2006, peste 100.000 euro, avea obligatia depunerii lunare a deconturilor de TVA.

In drept, spetei ii sunt incidente prevederile art. 111 alin. (1) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, care stipuleaza:

„ART. 111

Termenele de plata

(1) Creantele fiscale sunt scadente la expirarea termenelor prevazute de Codul fiscal sau de alte legi care le reglementeaza.”

coroborate cu art. 156 alin. (1) si (2) si art. 157 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal valabil in anul 2007 care prevad:

„Evidenta operatiunilor

ART. 156

(1) Persoanele impozabile stabilite in România trebuie sa tina evidente corecte si complete ale tuturor operatiunilor efectuate in desfasurarea activitatii lor economice.

(2) Persoanele obligate la plata taxei pentru orice operatiune sau care se identifica drept persoane inregistrate in scopuri de TVA, conform prezentului titlu, in scopul desfasurarii oricarei operatiuni, trebuie sa tina evidente pentru orice operatiune reglementata de prezentul titlu. (...)

„Perioada fiscala

ART. 156¹

(1) Perioada fiscala este luna calendaristica.

(2) Prin derogare de la alin. (1), perioada fiscala este trimestrul calendaristic pentru persoana impozabila care in cursul anului calendaristic precedent a realizat o cifra de afaceri din operatiuni taxabile si/sau scutite cu drept de deducere care nu a depasit plafonul de 100.000 euro al carui echivalent in lei se calculeaza conform normelor.

(3) Persoana impozabila care se inregistreaza in cursul anului trebuie sa declare, cu ocazia inregistrarii conform art. 153, cifra de afaceri pe care preconizeaza sa o realizeze in perioada ramasa pâna la sfârșitul anului calendaristic. Daca cifra de afaceri estimata nu depaseste plafonul prevazut la alin. (2), recalculat corespunzator numarului de luni ramase pâna la sfârșitul

anului calendaristic, persoana impozabila va depune deconturi trimestriale in anul inregistrarii.

(4) Intreprinderile mici care se inregistreaza in scopuri de TVA, conform art. 153, in cursul anului, trebuie sa declare cu ocazia inregistrarii cifra de afaceri obtinuta, recalculata in baza activitatii corespunzatoare unui an calendaristic intreg. Daca aceasta cifra depaseste plafonul prevazut la alin. (2), in anul respectiv, perioada fiscala va fi luna calendaristica, conform alin. (1). Daca aceasta cifra de afaceri recalculata nu depaseste plafonul prevazut la alin. (2), persoana impozabila va utiliza trimestrul calendaristic ca perioada fiscala.

(5) Daca cifra de afaceri efectiv obtinuta in anul inregistrarii, recalculata in baza activitatii corespunzatoare unui an calendaristic intreg, depaseste plafonul prevazut la alin. (2), in anul urmator, perioada fiscala va fi luna calendaristica, conform alin. (1). Daca aceasta cifra de afaceri efectiva nu depaseste plafonul prevazut la alin. (2), persoana impozabila va utiliza trimestrul calendaristic ca perioada fiscala.

(6) Persoana impozabila care, potrivit alin. (2) si (5), are obligatia depunerii deconturilor trimestriale trebuie sa depuna la organele fiscale competente, pâna la data de 25 ianuarie inclusiv, o notificare in care sa mentioneze cifra de afaceri din anul precedent, obtinuta sau, dupa caz, recalculata.

(7) Prin norme se stabilesc situatiile si conditiile in care se poate folosi o alta perioada fiscala decât luna sau trimestrul calendaristic, cu conditia ca aceasta perioada sa nu depaseasca un an calendaristic.”

Din prevederile legale antementionate, rezulta ca incepand cu 1 ianuarie al anului urmator depasirii plafonului de 100.000 euro (prevazut la art. 156 alin. (2) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal) adica incepand cu 1 ianuarie 2007, **petenta avea obligatia declararii lunare a TVA.**

Drept urmare, organele fiscale au transmis petentei instiintari privind nedepunerea deconturilor de TVA la termenele legale, dupa cum urmeaza:

- in data de 17.10.2012, au fost transmise instiintarile privind nedepunerea in termen a declaratiilor fiscale, prin posta – cu scrisoare recomandata. Acestea au fost returnate cu mentiunea „*adresa incompleta*”;

- deoarece nu a fost posibila comunicarea prin posta, organele fiscale au realizat procedura comunicarii prin publicitate a instiintarilor privind nedepunerea in termen a declaratiilor fiscale, prin Anuntul colectiv nr. 77166/03.12.2012 – pozitia 51.

Deciziile de impunere din oficiu contestate au fost emise in data de 03.12.2012, respectiv 04.12.2014.

In drept, potrivit art. 83 alin. (4) si (4¹) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare:

„Art. 83. – (4) Nedepunerea declaratiei fiscale da dreptul organului fiscal sa procedeze la stabilirea din oficiu a impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor sume datorate bugetului general consolidat.

Stabilirea din oficiu a obligatiilor fiscale nu se poate face inainte de implinirea unui termen de 15 zile de la instiintarea contribuabilului privind depasirea termenului legal de depunere a declaratiei fiscale. In cazul contribuabililor care au obligatia declararii bunurilor sau veniturilor impozabile, stabilirea din oficiu a obligatiei fiscale se face prin estimarea bazei de impunere, potrivit art. 67. Pentru impozitele, taxele si contributiile administrate de Agentia Nationala de Administrare Fiscala, instiintarea pentru nedepunerea declaratiilor si stabilirea din oficiu a obligatiilor fiscale nu se face in cazul contribuabililor inactivi, atâ timp cât se gasesc in aceasta situatie.

(4¹) Contribuabilul poate depune declaratia fiscala pentru obligatiile fiscale ce au format obiectul deciziei de impunere prin care au fost stabilite din oficiu obligatiile fiscale, in termen de 60 de zile de la data comunicarii deciziei. Decizia de impunere se desfiinteaza de organul fiscal la data depunerii declaratiei fiscale”.

Referitor la cazurile cand se poate realiza estimarea bazelor de impunere, sunt aplicabile prevederile art. 67 din OG nr. 92/2003 privind codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, care prevede:

„ART. 67

Stabilirea prin estimare a bazei de impunere

(1) Organul fiscal stabileste baza de impunere si obligatia fiscala de plata aferenta, prin estimarea rezonabila a bazei de impunere, folosind orice proba si mijloc de proba prevazute de lege, ori de câte ori acesta nu poate determina situatia fiscala corecta.

(2) Stabilirea prin estimare a bazei de impunere se efectueaza in situatii cum ar fi:

a) in situatia prevazuta la art. 83 alin. (4);”

Totodata, potrivit art. 7 din acelasi act normativ:

„Art. 7. – (1) Organul fiscal instiinteaza contribuabilul asupra drepturilor si obligatiilor ce ii revin in desfasurarea procedurii potrivit legii fiscale.

(2) Organul fiscal este indreptatit sa examineze, din oficiu, starea de fapt, sa obtina si sa utilizeze toate informatiile si documentele necesare pentru determinarea corecta a situatiei fiscale a contribuabilului. In analiza efectuata organul fiscal va identifica si va avea in vedere toate circumstantele edificatoare ale fiecarui caz.

(3) Organul fiscal are obligatia sa examineze in mod obiectiv starea de fapt, precum si sa indrume contribuabilii pentru depunerea declaratiilor si a altor documente, pentru corectarea declaratiilor sau a documentelor, ori de câte ori este cazul”.

Procedura privind stabilirea din oficiu a impozitelor, taxelor si contributiilor cu regim de stabilire prin autoimpunere sau retinere la sursa, aprobata prin Ordinul presedintelui ANAF nr. 3392/2011 stabileste urmatoarele:

„Capitolul II - Stabilirea din oficiu a obligatiilor de plata

In aplicarea prezentei proceduri, compartimentul de specialitate efectueaza urmatoarele operatiuni:

(...)

1.2. Emiterea si comunicarea instiintarilor privind nedepunerea in termen a declaratiilor fiscale

1.2.1. Compartimentul de specialitate are obligatia sa instiinteze contribuabilii in legatura cu depasirea termenului legal de depunere a declaratiei fiscale, prin comunicarea unei instiintari.

Instiintarile privind nedepunerea in termen a declaratiilor fiscale se emit conform procedurilor de administrare fiscala in vigoare si se comunica contribuabililor in termen de 15 zile de la expirarea termenului legal de depunere a declaratiilor fiscale.

1.2.2. Procedura de comunicare a instiintarilor este cea prevazuta pentru comunicarea actelor administrative fiscale.

1.3. Inregistrarea datei comunicarii catre contribuabili a instiintarilor privind nedepunerea in termen a declaratiilor fiscale

Pe baza confirmarilor de primire remise de catre posta, a dovezilor de primire prin alte mijloace legale sau pe baza proceselor-verbale de comunicare prin publicitate, dupa caz, compartimentul de specialitate inregistreaza data comunicarii catre contribuabili a instiintarilor privind nedepunerea in termen a declaratiilor fiscale”.

„3. Stabilirea din oficiu a taxei pe valoarea adaugata

3.1. Pentru contribuabilii cuprinsi in Lista contribuabililor care nu si-au indeplinit obligatiile declarative, compartimentul de specialitate stabileste din oficiu, in conditiile prezentei proceduri, taxa pe valoarea adaugata de plata in perioada, prin estimare.

3.2. Dispozitiile pct. 1.4.1 si 1.4.2 privind actualizarea Listei contribuabililor care nu si-au indeplinit obligatiile declarative sunt aplicabile in mod corespunzator.

3.3. In vederea stabilirii din oficiu a taxei datorate, compartimentul de specialitate utilizeaza informatiile privind taxa pe valoarea adaugata colectata din formularul (300) "Decont de taxa pe valoarea adaugata" depus de persoanele impozabile inregistrate in scopuri de TVA conform art. 153 din Codul fiscal, din decizia de corectare a erorilor materiale din decont, precum si informatiile din formularul (394) "Declaratie informativa privind livrarile/prestarile si achizitiile efectuate pe teritoriul national" cuprinse in baza de date, pe o perioada de 12 luni calendaristice anterioare perioadei supuse impunerii din oficiu.

(...)"

Procedura de comunicare a actelor administrativ fiscale este reglementata de art. 44 alin. (2), (2¹) si (2²) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare:

„(2) **Actul administrativ fiscal se comunica prin remiterea acestuia contribuabilului/imputernicitului, daca se asigura primirea sub semnatura a actului administrativ fiscal sau prin posta, cu scrisoare recomandata cu confirmare de primire.**

(2¹) Actul administrativ fiscal poate fi comunicat si prin alte mijloace cum sunt fax, e-mail sau alte mijloace electronice de transmitere la distanta, daca se asigura transmiterea textului actului administrativ fiscal si confirmarea primirii acestuia si **daca contribuabilul a solicitat expres acest lucru.**

(2²) **In cazul in care comunicarea potrivit alin. (2) sau (2¹), dupa caz, nu a fost posibila, aceasta se realizeaza prin publicitate.**

(3) Comunicarea prin publicitate se face prin afisarea, concomitent, la sediul organului fiscal emitent si pe pagina de internet a Agentiei Nationale de Administrare Fiscala, a unui anunt in care se mentioneaza ca a fost emis actul administrativ fiscal pe numele contribuabilului. In cazul actelor administrative emise de organele fiscale prevazute la art. 35, afisarea se face, concomitent, la sediul acestora si pe pagina de internet a autoritatii administratiei publice locale respective. In lipsa paginii de internet proprii, publicitatea se face pe pagina de internet a consiliului judetean. In toate cazurile, **actul administrativ fiscal se considera comunicat in termen de 15 zile de la data afisarii anuntului***).

(4) Dispozitiile Codului de procedura civila privind comunicarea actelor de procedura sunt aplicabile in mod corespunzator.”

Astfel, se retine ca procedura de impunere din oficiu stabileste in sarcina organelor fiscale obligatia instiintarii prealabile a contribuabililor in legatura cu nedepunerea declaratiilor fiscale, astfel incat acestia sa ia masuri pentru indeplinirea obligatiilor declarative, inclusiv prin clarificarea neconcordantelor in evidentele fiscale si in vectorul fiscal al contribuabililor. Potrivit art. 83 alin. (4) teza a doua din Codul de procedura fiscala emiterea deciziilor de impunere din oficiu este conditionata (**sintagma folosita de legiuitor este „nu se poate face”**) de implinirea unui termen de 15 zile de la instiintarea contribuabililor privind depasirea termenului legal de depunere a declaratiilor fiscale, respectiv a unui termen de 15 zile de la data comunicarii notificarii in acest sens.

In speta, organele fiscale **au instiintat contestatara SC** SRL cu privire la nedepunerea declaratiilor fiscale pentru lunile ianuarie, februarie, aprilie, mai, iulie, august, octombrie, noiembrie 2007, **la data de 18.12.2012**, adica in termen de 15 zile de la data comunicarii prin publicitate a instiintarilor privind nerespectarea termenelor de depunere a declaratiilor (conform art. 44 alin. (3) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare).

Astfel, se constata ca organele fiscale au trecut la stabilirea din oficiu a obligatiilor fiscale inaintea implinirii termenului de 15 zile de la instiintarea contribuabilului privind depasirea termenului legal de depunere a declaratiei fiscale (respectiv in

Se retine ca prin Decizia civila nr.pronuntata de Curtea de Apel Timisoara a fost mentinuta Sentinta civila nr.pronuntata de Tribunalul Timis in dosarul nr., avand ca obiect actiunea in contencios administrativ promovata de SC SRL, precizandu-se ca organele fiscale nu au respectat procedura comunicarii deciziilor de impunere din oficiu.

Prin comunicarea defectuoasa a deciziilor de impunere din oficiu contestate, organele fiscale au privat contestatara de posibilitatea de a prezenta deconturile de TVA pentru perioadele fiscale respective (conform art. 83 alin. (4¹) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare – in termen de 60 de zile de la data comunicarii deciziilor de impunere din oficiu) sau de a-si clarifica perioada fiscala la care datoreaza obligatiile fiscale, inclusiv prin depunerea unei declaratii de mentiuni in vederea modificarii datelor declarate initial in vectorul fiscal.

In consecinta, avand in vedere ca deciziile de impunere din oficiu contestate au fost emise inainte de implinirea a 15 zile de la data notificarii petentei si ca au fost comunicate defectuos, adica nu s-au respectat intocmai prevederile art. 83 alin. (4) si (4¹) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, urmeaza a se desfiinta deciziile de impunere din oficiu nr. nr. 3/03.12.2012 pentru perioada de raportare 1/2007, 195/04.12.2012 pentru perioada de raportare 2/2007, nr. 662/04.12.2012 pentru perioada de raportare 4/2007, nr. 862/04.12.2012 pentru perioada de raportare 5/2007, nr. 1328/04.12.2012 pentru perioada de raportare 7/2007, nr. 1532/04.12.2012 pentru perioada de raportare 8/2007, nr. 1968/04.12.2012 pentru perioada de raportare 10/2007, nr. 2176/04.12.2012 pentru perioada de raportare 11/2007, prin aplicarea prevederilor art. aplicarea prevederilor art. 216 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare ,potrivit carora:

„Art. 216. – (3) Prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie in care urmeaza sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare.

(3¹) Solutia de desfiintare este pusa in executare in termen de 30 de zile de la data comunicarii deciziei, iar noul act administrativ fiscal emis vizeaza strict aceeasi perioada si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a pronuntat solutia de desfiintare.”

In urma desfiintarii organelor fiscale de administrare vor respecta intocmai procedura de impunere din oficiu si vor instiinta contribuabila cu privire la situatia

existenta in evidentele fiscale, iar in virtutea rolului activ consacrat de art. 7 din Codul de procedura fiscala vor proceda la examinarea, din oficiu, a starii de fapt in vederea determinarii corecte a situatiei fiscale a contribuabilei, inclusiv prin indrumarea acesteia, daca este cazul, cu privire la corectarea declaratiilor depuse, in speta a deconturilor de TVA, privind informatiile cuprinse in vectorul fiscal.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in temeiul art. 207 alin. (1) si art. 216 alin. (1) din OG nr. 92/2003, republicata, titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele administrative fiscale, in baza referatului nr., se

D E C I D E :

- desfiintarea deciziilor de impunere din oficiu pentru TVA in suma delei, respectiv:

.....
.....
.....
.....

- prezenta decizie se comunica la :

- SC SRL;
- AJFP Timis.

Decizia este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunalul Timis in termen de 6 luni de la primirea prezentei.

DIRECTOR GENERAL

.....