

MINISTERUL ECONOMIEI SI FINANTELOR
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE A JUDETULUI BOTOSANI

DECIZIA NR. 25
din ... 2007

privind solutionarea contestatiei formulata de **S.C. "B" S.R.L. Botosani**,
inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Botosani sub
nr. I/... 2007

Directia Generala a Finantelor Publice Judeteană Botosani - D.G.F.P.J. - a fost sesizata de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani prin adresa nr. II/... 2007, inregistrata la D.G.F.P.J. Botosani sub nr. I/... 2007, asupra solutionarii contestatiei formulata de **S.C. "B" S.R.L. Botosani**.

Obiectul contestatiei il constituie plata la buget a sumei totale de ... lei, reprezentand: TVA in suma de ... lei si majorari de intarziere aferente in suma de ... lei; impozit pe profit in suma de ... lei cu majorari de intarziere aferente in suma de ... lei, masura dispusa de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani prin Decizia de impunere nr.../2007 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. II/... 2007.

D.G.F.P.J. Botosani constatand ca sunt indeplinite dispozitiile art. 205, 206, 207 alin.(1) si 209 alin.(1) lit.a) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata in data de 31.07.2007, se investeste cu solutionarea contestatiei.

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei se retine:

I. Contestatoarea isi motiveaza cererea dupa cum urmeaza:

- referitor la TVA suma contestata este de ... lei, compusa din TVA in suma de ... lei si accesorii aferente in suma de ... lei, petenta sustine ca nu a fost si nu este platitoare de TVA, inasa din eroare a completat 9 formulare de facturi fiscale cu TVA. Contestatoarea arata ca nu a intentionat sa functioneze ca platitoare de TVA, astfel incat nu a completat evidentele cerute de legea fiscala si nu a utilizat nici in evidenta contabila conturile de TVA. Societatea considera ca bugetul statului nu a fost prejudiciat, intrucat beneficiarii celor 9 facturi fiscale emise cu TVA sunt institutii publice, in speta scoli si primarii, care nu sunt persoane impozabile si nu deduc TVA.

- referitor la suma contestata de ... lei, compusa din impozit pe profit in suma de ... lei cu accesorii aferente in suma de ... lei, societatea aduce motivatii, atat in ceea ce priveste cheltuielile nedeductibile fiscal, cat si in ceea ce privesc veniturile neinregistrate constatate de organele fiscale, insa avand in vedere ca la solicitarea Garzii financiare - sectia Botosani a fost inceputa urmarirea penala, contestatoarea solicita suspendarea solutionarii pe cale administrativa a contestatiei pana la finalizarea cercetarilor.

II. Prin Decizia de impunere nr.../... 2007 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. II/... 2007, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani a efectuat inspectia fiscala la S.C. "B" S.R.L. Botosani urmare a solicitarii Garzii Financiare - Sectia Botosani stabilind urmatoarele obligatii fiscale:

- TVA de plata in suma de ... lei, din control rezultand ca societatea desi este neplatitoare de TVA prin optiune, in fapt a actionat pentru o perioada scurta ca o persoana juridica platitoare de TVA emitand facturi fiscale cu TVA, insa nu a achitat la buget TVA inscrisa in facturi si incasata de la beneficiari. Pentru neplata la termen a taxei, organele fiscale au calculat accesorii (majorari de intarziere) in suma de ... lei;

- impozit pe profit in suma de ... lei ce provine din excluderea unor cheltuieli nedeductibile fiscal in suma de ... lei, si din venituri neevidentiate in totalitate in suma de ... lei, asa dupa cum rezulta din calculul tehnic stabilit de organele Garzii Financiare - Sectia Botosani urmare a datelor furnizate de Inspectoratul Judetean de Politie de Frontiera Botosani conform anexelor la raportul de inspectie fiscala. Pentru neplata la termen a impozitului, organele fiscale au calculat accesorii in suma de ... lei.

Prin referatul de inaintare, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani propune respingerea contestatiei pentru capatul de cerere privind TVA si suspendarea solutionarii pe cale administrativa a contestatiei pentru capatul de cerere privind impozitul pe profit.

III. Din analiza documentatiei existente la dosarul cauzei, a motivelor invocate de contestatoare, precum si a prevederilor legale in vigoare, se retine:

Societatea contesta suma totala de ... lei, compusa din urmatoarele capete de cerere: TVA in suma de ... lei, accesorii aferente TVA in suma de ... lei, impozit pe profit in suma de ... lei si accesorii aferente impozitului pe profit in suma de ... lei.

Referitor la TVA in suma de ... lei, D.G.F.P.J. Botosani este investita sa se pronunte daca masura dispusa de organele de inspectie fiscala de colectare si plata la buget a TVA este legala, in situatia in care contestatoarea desi nu este inregistrata ca platitoare de TVA, a intocmit facturi fiscale in care a inscris taxa pe valoarea adaugata pe care a incasat-o de la beneficiari insa nu a achitat-o la bugetul statului.

Perioada supusa controlului: 19.05.2003 - 31.03.2007.

In fapt, din dosarul cauzei se retine ca societatea este inregistrata incepand cu data de 19.05.2005 ca neplatitoare de TVA prin optiune, inasa a actionat pentru o scurta perioada de timp ca o persoana juridica platitoare de TVA emitand in luna septembrie 2003 un numar de 9 facturi fiscale cu TVA, suma totala a taxei inscrisa in facturi fiind de ... lei. De asemenea, se retine ca desi societatea a incasat aceasta suma de la beneficiari, nu a colectat si nu a achitat la buget TVA in suma de ... lei.

In drept, pentru perioada septembrie 2003 sunt aplicabile dispozitiile H.G. nr. 598/2002 pentru aprobarea normelor de aplicare a Legii nr. 345/2002 privind TVA, care prevad urmatoarele:

- Art. 69. - (1) *”Persoanele fizice sau juridice care nu indeplinesc conditiile de luare in evidenta ca platitori de taxa pe valoarea adaugata nu au dreptul sa emita facturi fiscale sau alte documente cu taxa pe valoarea adaugata pentru vanzari de bunuri si/sau prestari de servicii.*

(2) *”Persoanele care incalca prevederile alin. (1) sunt obligate sa procedeze astfel:*

a) vor vira la bugetul de stat o suma egala cu taxa pe valoarea adaugata declarata pe factura fiscala sau pe alt document, daca aceasta a fost incasata de la beneficiar. Pentru neplata in termenul stabilit de lege a acestor sume se datoreaza majorari si penalitati de intarziere calculate de la data incasarii, conform legislatiei privind calculul si plata sumelor datorate pentru neachitarea la termen a impozitelor si taxelor.”

Fata de aceste prevederi legale, organul de solutionare retine ca societatea datoreaza la buget suma de ... lei, suma egala cu TVA inscrisa nelegal pe facturi si incasata de la beneficiari, desi contestatoarea nu este platitoare de taxa pe valoarea adaugata conform vectorului fiscal depus la dosar. De asemenea, pentru neplata in termenul stabilit de lege a sumei de ... lei petenta datoreaza majorari si penalitati de intarziere in suma de ... lei, si respectiv, ... lei.

Nu sunt relevante in solutionarea favorabila a contestatiei motivatiile contestatoarei ca din eroare a completat cele 9 formulare de facturi fiscale cu TVA, nu a intentionat sa functioneze ca platitoare de TVA, nu a completat evidentele cerute de legea fiscala si nu a utilizat nici in evidenta contabila conturile de TVA. Se retine ca societatea are intocmite jurnale de vanzari in care se regasesc si facturile cu TVA, inasa documentul primar in baza caruia se colecteaza TVA este factura fiscala.

Completarea TVA pe facturi (chiar si din eroare) si incasarea acesteia obliga societatea sa vireze suma privind TVA la bugetul de stat, taxa pe valoarea adaugata fiind un venit al statului si nu al societatii comerciale, care face numai oficiul sa incasaze taxa in numele statului.

De asemenea, avand in vedere ca petenta nu a intentionat sa functioneze ca platitoare de TVA, putea sa opteze pentru achizitionarea si utilizarea de facturi fara TVA.

Nu se retine nici motivatia societatii ca bugetul statului nu a fost prejudiciat, intrucat beneficiarii celor 9 facturi fiscale emise cu TVA sunt institutii publice, in speta scoli si primarii, care nu sunt persoane impozabile si nu deduc TVA. Intrucat plata facturilor s-a facut inclusiv TVA din cheltuieli bugetare, rezulta ca aceste resurse de finantare apartinand bugetului statului au fost diminuate tocmai cu sumele reprezentand taxa pe valoarea adaugata, institutiile putand achizitiona aceleasi marfuri la un pret fara TVA, caz in care cheltuielile bugetare ar fi fost mai mici.

Fata de cele prezentate mai sus se retine ca masura dispusa de organele de inspectie fiscala privind plata la buget a sumei de ... lei reprezentand TVA este legala, contestatia privind acest capat de cerere urmand a fi respinsa ca neintemeiata.

Referitor la majorarile de intarziere la plata TVA in suma de ... lei, D.G.F.P.J. Botosani este investita sa analizeze daca se poate pronunta asupra acestui capat de cerere, in conditiile in care contestatoarea nu aduce nici un argument si nu isi fundamenteaza legal contestatia pentru aceste sume, contestatia fiind nemotivata.

In fapt, prin Decizia de impunere nr.../... 2007 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. II/... 2007, organele de inspectie fiscala au calculat in sarcina petentei majorari de intarziere aferente TVA in suma de ... lei si penalitati aferente TVA de ... lei.

In drept, sunt aplicabile dispozitiile Codului de procedura fiscala, republicat, si anume: **“Art. 206. - (1) Contestatia se formuleaza in scris si va cuprinde: ... c) motivele de fapt si de drept”**... pe care se intemeiaza aceasta.

De asemenea, potrivit pct. 2.4. din Ordinul A.N.A.F. nr. 519/27.09.2005 (M.OF. 893/06.10.2005): **“Organul de solutionare competent nu se poate substitui contestatorului cu privire la motivele de fapt si de drept pentru care a contestat actul administrativ fiscal respectiv”**.

Intrucat prin contestatia depusa petenta nu aduce nici un argument referitor la cuantumul majorarilor si penalitatilor de intarziere aferente TVA; cota de majorare si penalitate aplicata; data de la care au fost calculate acestea, precum si faptul ca stabilirea majorarilor si penalitatilor de intarziere reprezinta masura accesorie in raport cu debitul cu titlu de TVA, contestatia petentei urmeaza a fi respinsa ca nemotivata pentru suma de ... lei, pentru neindeplinirea conditiilor procedurale.

Referitor la impozitul pe profit in suma de ... lei cu accesorii aferente in suma de ... lei, D.G.F.P.J. Botosani este investita sa se pronunte daca poate fi solutionata pe fond contestatia depusa de S.C. “B” S.R.L. Botosani, in conditiile in care actul de control a fost inaintat organelor de urmarire si cercetare penala impunandu-se suspendarea solutionarii pe cale administrativa a contestatiei.

In fapt, prin Nota de constatare nr.../... 2007 Garda Financiara - Sectia Botosani a constatat ca S.C. "B" S.R.L. Botosani nu a evidentiat venituri in suma de ... lei din activitatea de dezinfectie a mijloacelor de transport care au tranzitat frontiera de stat a Romaniei si, de asemenea, a inregistrat in evidenta fiscala facturi de aprovizionare neautentice sau provenind de la societati comerciale care nu functioneaza la sediul declarat (fiind de tip fantoma) in suma totala de ... lei. Actul de control a fost inaintat cu adresa nr.../BT/... 2007 D.G.F.P.J. Botosani pentru efectuarea inspectiei fiscale in vederea stabilirii in intregime a obligatiilor fiscale. Totodata a fost inaintata Parchetului de pe langa Judecatoria Botosani Sesizarea Penala nr.../BT/... 2007 pentru efectuarea cercetarilor privind existenta sau inexistenta elementelor constitutive ale infractiunii de evaziune fiscala, prejudiciul produs bugetului de stat fiind estimat la suma de ... lei reprezentand impozit pe profit.

Prin Decizia de impunere nr.../... 2007, emisa de Activitatea de Inspecție Fiscala Botosani din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani in baza raportului de inspectie fiscala nr. II/... 2007, organele de inspectie fiscala au calculat prejudiciul cauzat bugetului de stat de catre contestatoare prin majorarea veniturilor cu suma de ... lei si prin excluderea unor cheltuieli nedeductibile fiscal in suma de ... lei, rezultand o diferenta de impozit de profit de plata in suma de ... lei pentru care au fost calculate accesorii in suma de ... lei.

In drept, art. 213 alin.(5) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata in data de 31.07.2007, prevede ca: "***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.***" In cauza sunt aplicabile prevederile art. 214 alin.(1) lit.a) din Codul de procedura fiscala, republicat: "***organul de solutionare competent poate suspenda, prin decizie motivata, solutionarea cauzei atunci cand:... organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele in drept cu privire la existenta indiciilor savarsirii unei infractiuni a carei constatare ar avea o inraurire hotaratoare asupra solutiei ce urmeaza sa fie data in procedura administrativa***", si dispozitiile pct. 3.6. din Instructiunile aprobate prin Ordinul ANAF nr. 519/2005 care prevad ca obligatie pentru organele de inspectie care inainteza contestatia spre solutionare: "***Referatul cu propuneri de solutionare cuprinde precizari privind indeplinirea conditiilor de procedura, mentiuni privind instituirea masurilor asiguratorii sau sesizarea organelor de urmarire si cercetare penala...***"

In fapt, organul de solutionare a contestatiei a fost sesizat asupra exceptiilor de procedura atat de catre contestatoare cat si de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani, care prin referatul de inaintare a contestatiei, propune suspendarea solutionarii

contestatiei privind diferenta de impozit de profit de plata in suma de ... lei, sustinand ca Garda Financiara - Sectia Botosani a inaintat Parchetului de pe langa Judecatoria Botosani Sesizarea Penala nr.../BT/... 2007 pentru cercetari sub aspectul existentei sau inexistentei infractiunii de evaziune fiscala, astfel incat va admite exceptia privind suspendarea solutionarii contestatiei pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala.

Faptuitorul celor constatate este dl. A - administratorul societatii, care a produs un prejudiciu proprietatii publice in suma de ... lei, fapt pentru care Garda Financiara - Sectia Botosani a inaintat actele de control organelor de urmarire penala pentru efectuarea de cercetari privind existenta sau inexistenta faptei infractionale.

Se retine ca intre obligatia fiscala in suma de ... lei si stabilirea naturii infractionale a faptelor savarsite de administratorul societatii comerciale, exista o stransa interdependenta de care depinde solutionarea cauzei dedusa solutionarii D.G.F.P.J. Botosani.

Organele administrativ - jurisdictionale nu se pot pronunta pe fondul cauzei inainte de a se finaliza latura penala.

Prioritate de solutionare in speta o au organele penale care se vor pronunta asupra caracterului infractional al faptelor ce atrag plata la bugetul statului a obligatiilor datorate si constatate in virtutea faptei infractionale potrivit principiului de drept *penalul tine in loc civilul* consacrat prin art.19 alin. (2) din Codul de procedura penala.

Avand in vedere cele prezentate mai sus, se retine ca pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, D.G.F.P.J. Botosani nu se poate investi cu solutionarea pe fond a cauzei, motiv pentru care va suspenda solutionarea contestatiei pentru suma de ... lei.

In functie de solutia pronuntata pe latura penala si de constituirea statului ca parte civila in procesul penal pentru recuperarea pe aceasta cale a prejudiciului cauzat bugetului de stat, procedura administrativa va fi reluata in conformitate cu prevederile art. 214 alin.(3) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Fata de cele retinute mai sus, in temeiul prevederilor art: 209 alin.(1) lit.a); 210; 211; 213 alin.(5); 214 alin.(3); 216; si 70 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata la 31.07.2007, se:

DECIDE:

Art. 1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulata de **S.C. "B" S.R.L. Botosani** pentru suma de ... lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata - TVA.

Art. 2. Respingerea ca nemotivata a contestatiei pentru suma de ... lei reprezentand majorari de intarziere aferente TVA.

Art. 3. Suspendarea solutionarii contestatiei depusa de **S.C. "B" S.R.L. Botosani** pentru suma de ... lei, reprezentand impozit pe profit in suma de ... lei cu majorari de intarziere aferente in suma de ... lei, pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea, in conditiile legii.

Art. 4. Restituirea dosarului cauzei Activitatii de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani, urmand ca la incetarea motivului care a determinat suspendarea, aceasta sa sesizeze organul competent pentru solutionarea pe fond a cauzei.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Botosani in termen de 30 zile de la comunicare.