

DECIZIA NR. 191/2013

privind solutionarea contestatiei inregistrata
la D.G.F.P. Dambovita sub nr.
formulata de **S.C.... S.R.L.** din ...

Directia Generala a Finantelor Publice Dambovita a fost sesizata de Activitatea de Inspectie Fiscala Dambovita asupra contestatiei nr. ..., transmisa spre solutionare in data de ..., formulata de **S.C.... S.R.L.** cu sediul in comuna ... inregistrata la ORC sub nr. ..., avand CUI RO ... reprezentata legal prin ..., in calitate de administrator.

Petenta contesta partial Decizia de impunere nr. F-DB ... si Raportul de inspectie fiscala nr. F-DB ... emise de Activitatea de Inspectie Fiscala Dambovita. Suma totala contestata este de ... lei, reprezentand taxa pe valoarea adaugata respinsa la rambursare.

Contestatia a fost depusa in termenul legal si are aplicata semnatura titularului dreptului procesual si stampila societatii, asa cum prevad art. 206 si art. 207 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare.

Avand in vedere prevederile art. 205, art. 206, art. 207 si art. 209 alin. 1 pct. a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, Directia Generala a Finantelor Publice Dambovita este investita a se pronunta asupra cauzei.

I. Petenta contesta Decizia de impunere nr. F-DB ...

Organele de inspectie fiscala au stabilit TVA colectata in suma de ... lei, aferenta avansurilor incasate de la diverse societati prin contul deschis la ... sume tratate de societate ca imprumuturi si inregistrate in contul 462 – Creditori diversi. Pentru tranzactiile inregistrate de societate ca imprumuturi, organele de inspectie fiscala au procedat la reincadrarea acestora ca avansuri pentru a reflecta continutul economic al tranzactiilor.

Suma de ... ron, incasata de societate de la ... in contul bancar deschis la ..., in data de..., reprezinta imprumut efectuat in baza contractului de imprumut nr. Suma de ... ron, incasata de societate de la . S.R.L., in dat.a de ..., reprezinta imprumut efectuat in baza contractului de imprumut din data de ... Contractele de imprumut au fost

incheiate cu respectarea art. 272 alin. (2) si alin. (3) din Legea nr. 31/1990 privind societatile comerciale, cu modificarile si completarile ulterioare.

Fata de cele de mai sus precizate petenta solicita anularea Deciziei de impunere nr. F-DB... si a Raportului de inspectie fiscala nr.

II. Prin Decizia de impunere nr. F-DB ..., emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala Dambovita ca urmare a solicitarii la rambursare a sumei de ... lei, a fost aprobata la rambursare suma de ... lei fiind respinsa la rambursare suma de ... lei. S.C.... S.R.L. prin contestatia inregistrata sub nr. ... si transmisa spre solutionare in data de ... a formulat contestatie impotriva sumei de ... lei, reprezentand TVA respinsa la rambursare.

Prin referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei intocmit de Activitatea de Inspectie Fiscala Dambovita se precizeaza ca la contestația depusa contribuabilul a anexat documente suplimentare, ca urmare propunandu-se reverificarea acestor aspecte.

Organele de inspectie fiscala mentioneaza ca in cauza nu s-a intocmit sesizare penala.

III. Avand in vedere cele prezentate mai sus, documentele existente la dosarul cauzei, motivatiile contestatoarei si in raport cu actele normative in vigoare, s-au retinut urmatoarele:

Directia Generala a Finantelor Publice Dambovita este investita sa se pronunte asupra contestatiei formulata de S.C.... S.R.L. impotriva Deciziei de impunere nr. F-DB ... pentru suma contestata de ... lei, reprezentand taxa pe valoarea adaugata respinsa la rambursare.

In fapt, inspectia fiscală s-a desfășurat prin sondaj și a cuprins perioada 01.07.2012 - 31.12.2012 pentru taxa pe valoarea adăugată.

Organele de inspectie fiscale au stabilit taxa pe valoarea adaugata de colectat in sarcina societatii ca urmare a reincadrarii ca avansuri incasate de la diverse societati a operatiunilor inregistrate de societatea petenta ca fiind imprumuturi. Temeiul de drept invocat de organele de inspectie fiscala este art. 11 alin. (1) si art. 134² alin. (2) lit. b) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare.

Prin contestatia inregistrata sub nr. ..., transmisa spre solutionare in data de 1..., se precizeaza ca sumele de bani incasate de la ... si de la ... in baza contractelor din data de ..., respectiv din data de ..., reprezinta imprumuturi, societatea depunand la dosarul cauzei contractele respective in copie xerox.

De altfel, in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei organele de inspectie fiscala mentioneaza ca la contestația depusa contribuabilul a anexat documente suplimentare, respectiv Contractul de

imprumut din data de ... incheiat intre S.C.... S.R.L. si ... si Contractul de imprumut din data de ... incheiat intre S.C.... S.R.L. si S.C. ... S.R.L., precizand ca in urma analizarii acestor contracte au constatat ca firmele care au dat imprumuturile nu au mentionat pe contract daca sunt autorizate de Banca Nationala a Romaniei pentru aceasta activitate in conformitate cu prevederile Regulamentului nr. 11/13.11.2007 privind autorizarea institutiilor de credit, persoane juridice române, și a sucursalelor din România ale institutiilor de credit din state terțe, cu modificarile si completarile ulterioare.

Se retine ca, organele de inspectie fiscala si-au fundamentat constatarile din Raportul de inspectie fiscala nr. F-DB ... pe baza documentelor puse la dispozitie de catre contestatoare in timpul inspectiei fiscale, contractele de imprumut fiind prezentate ulterior incheierii raportului de inspectie fiscala, asa cum se precizeaza si in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei.

In conformitate cu prevederile art. 213 alin.(4) din O.G. nr. 92/2003, republicata cu modificarile si completarile ulterioare *“(4) Contestatorul, intervenienții sau împuterniciții acestora pot să depună probe noi în susținerea cauzei. În această situație, organului fiscal emitent al actului administrativ fiscal atacat sau organului care a efectuat activitatea de control, după caz, si se va oferi posibilitatea să se pronunțe asupra acestora.”*

Întrucât petenta a depus documente noi în susținerea contestatiei care pot avea influenta asupra taxei pe valoarea adaugata respinsa la rambursare contestate, se retine in solutionarea cauzei ca prin referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei organele de inspectie fiscala propun reverificarea aspectelor precizate mai sus astfel incat se va desfiinta partial actul administrativ fiscal atacat pentru suma contestata de ... lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata respinsa la rambursare și se va reface controlul cu analiza tuturor documentelor relevante în cauză urmând a se încheia un nou act administrativ fiscal.

Totodată, se reține faptul că organele de inspecție fiscală, prin noul act administrativ fiscal, nu pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioada și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia.

In drept, cauza isi gaseste solutionarea in prevederile urmatoarelor articole:

Art. 1 si art. 2 din Regulamentul nr. 11/13.11.2007 privind autorizarea institutiilor de credit, persoane juridice române, și a sucursalelor din România ale institutiilor de credit din state terțe, cu modificarile si completarile ulterioare, precizeaza:

“(1) Instituțiile de credit, persoane juridice române, și sucursalele instituțiilor de credit din state terțe se pot constitui și pot funcționa pe teritoriul României numai pe baza autorizației emise de Banca Națională a României.

(2) Prezentul regulament reglementează procedura, condițiile de autorizare și documentația ce trebuie prezentată Băncii Naționale a României în procesul de autorizare a băncilor, băncilor de economisire și creditare în domeniul locativ, băncilor de credit ipotecar, instituțiilor emitente de monedă electronică și a organizațiilor cooperatiste de credit, persoane juridice române, denumite în continuare instituții de credit, precum și a sucursalelor din România ale instituțiilor de credit din state terțe.”

Art. 216 alin. (3) din O.G. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precizează:

“[...] (3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare.[...]”

Pct. 11.5, 11.6 și 11.7 din O.M.F. nr. 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, stipulează:

“[...]11.5. În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare.

11.6. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

11.7. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de soluționare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat, acesta putând fi contestat potrivit legii. [...]”

2. În ceea ce privește capatul de cerere referitor la Raportul de inspectie fiscală nr. F-DB ... Direcția Generală a Finanțelor Publice Dambovită a fost investită să se pronunțe dacă poate fi analizată pe fond cauza în situația în care acesta nu constituie titlu de creanță, respectiv act administrativ fiscal susceptibil să fie contestat.

In fapt, S.C.... S.R.L. prin contestația înregistrată la D.G.F.P. Dambovită contestă și Raportul de inspectie fiscală nr. F-DB ...

Se reține, faptul că în conformitate cu prevederile art. 109 din O.G. nr. 92/2003 republicată, rezultatele inspectiei fiscale consemnate în Raportul de inspectie fiscală nr. F-DB ..., au stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr. F-DB..., ce produce efecte juridice de drept fiscal.

Astfel, titlu de creanta fiscala si act administrativ fiscal susceptibil a fi contestat este numai decizia de impunere deoarece numai aceasta creaza o situatie juridica noua prin stabilirea obligatiilor fiscale in sarcina societatii contestatoare. De altfel, in art. 206 alin. (2) din O.G. nr. 92/2003, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, se prevede cu claritate faptul ca obiectul contestatiei il pot constitui numai sumele si masurile stabilite intr-un titlu de creanta sau intr-un act administrativ fiscal.

Raportul de inspectie fiscala nu creaza prin el insusi o situatie juridica noua, el fiind supus avizarii sefului de serviciu si aprobarii conducatorului organului de inspectie fiscala si stand la baza emiterii deciziei de impunere. Sumele inscrise in raport reprezinta doar constatari ale organului de inspectie, care nu se pot concretiza in obligatii de plata opozabile contribuabilului si susceptibile a fi supuse executarii silita in caz de neplata in conditiile in care legiuitorul a prevazut in mod expres faptul ca numai decizia de impunere poate constitui titlu de creanta in materie fiscala.

Avand in vedere cele de mai sus, pentru acest capat de cerere contestatia urmeaza a fi respinsa ca inadmisibila.

In drept, art. 85 alin. (1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, cu modificarile si completarile ulterioare, prevede:

“(1) Impozitele, taxele, contributiile si alte sume datorate bugetului general consolidat se stabilesc astfel:

a) prin declaratie fiscala, în conditiile art. 82 alin. (2) si art. 86 alin. (4);

b) prin decizie emisa de organul fiscal, în celelalte cazuri.”

Art. 109 din O.G. nr. 92/2003, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, precum si pct. 106.1, 106.2, 106.3 si 107.1 din H.G. nr. 1050/2004 stipuleaza urmatoarele:

art. 109 - *“Raportul privind rezultatul inspectiei fiscale*

(1) Rezultatul inspectiei fiscale va fi consemnat într-un raport scris, în care se vor prezenta constatările inspectiei din punct de vedere factic si legal.

(2) La finalizarea inspectiei fiscale, raportul întocmit va sta la baza emiterii deciziei de impunere care va cuprinde si diferente în plus sau în minus, dupa caz, fata de creanta fiscala existenta la momentul începerii inspectiei fiscale. În cazul în care baza de impunere nu se modifica, acest fapt va fi stabilit printr-o decizie privind nemodificarea bazei de impunere.

(3) Deciziile prevazute la alin. (2) se comunica în termen de 7 zile de la data finalizarii raportului de inspectie fiscala.”

106.1 - Rezultatul inspectiei fiscale generale sau partiale va fi consemnat într-un raport de inspectie fiscala.

106.2 - La raportul privind rezultatele inspectiei fiscale se vor anexa, ori de câte ori este cazul, actele privind constatările preliminare, cum sunt

procesele-verbale încheiate inclusiv cu ocazia controalelor inopinate si/sau încrucisate si orice alte acte.

106.3 - Raportul de inspectie fiscala se semneaza de catre organele de inspectie fiscala, se verifica si se avizeaza de seful de serviciu. Dupa aprobarea raportului de catre conducatorul organului de inspectie fiscala, se va emite decizia de impunere de catre organul fiscal competent teritorial.

107.1 - Titlul de creanta este actul prin care, potrivit legii, se stabileste si se individualizeaza obligatia de plata privind creantele fiscale, întocmit de organele competente sau de alte persoane îndreptatite potrivit legii. Asemenea titluri pot fi:

a) decizia de impunere emisa de organele competente, potrivit legii; [...]"

Art. 206 alin. (2) din O.G. nr. 92/2003, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, precizeaza:

“(2) Obiectul contestatiei îl constituie numai sumele si masurile stabilite si înscrise de organul fiscal în titlul de creanta sau în actul administrativ fiscal atacat, cu exceptia contestatiei împotriva refuzului nejustificat de emitere a actului administrativ fiscal.”

Pentru considerentele aratate mai sus si in temeiul art. 85, art. 109, art. 206 alin. (2), art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, pct. 106.1, 106.2, 106.3 si 107.1 din H.G. nr. 1050/2004, pct. 11.5, 11.6 si 11.7 din O.M.F. nr. 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, art. 1 si art. 2 din Regulamentul nr. 11/13.11.2007 privind autorizarea instituțiilor de credit, persoane juridice române, și a sucursalelor din România ale instituțiilor de credit din state terțe, cu modificarile si completarile ulterioare, coroborate cu art. 70, art. 209 alin. 1 pct. a), art. 210, art. 211 si art. 216 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare se:

DECIDE

1. Desfiintarea partiala a Deciziei de impunere nr. F-DB ... emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala Dambovita, pentru suma contestata de ... lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata respinsa la rambursare. Urmeaza a se incheia un nou act administrativ fiscal pentru aceeasi perioada si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia.

Decizia de desfiintare va fi pusa in executare in termen de 30 de zile de la data comunicarii. Totodata se retine ca prin noul act administrativ fiscal nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat.

2. Respingerea ca inadmisibila a contestației nr. ... formulată de S.C.... S.R.L. pentru capătul de cerere privind Raportul de inspecție fiscală nr. F-DB ...

3. In conformitate cu prevederile art. 218 din O.G. nr. 92/2003, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare si ale art. 11 alin. (1) din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ, prezenta decizie poate fi atacata in termen de 6 (sase) luni de la data primirii, la instanta de contencios administrativ competenta din cadrul Tribunalului Dambovita.

...

Director Executiv,