

Nr.117/IL/2013

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice.. a fost sesizat, de Administratia Finantelor Publice .. prin adresa nr..., inregistrata la D.G.F.P... sub nr. .., cu privire la contestatia formulata de .., unitate administrativ teritoriala a statului si persoana juridica de drept public, cu sediul cu sediul in loc. .. , str. ..nr...,jud. .., CIF..

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. .. in suma de ..lei lei reprezentand dobanda intarziere aferente TVA.

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 Deciziei de impunere , respective .. potrivit semnaturii de primire de actul atacat aflat in copie la dosarul cauzei, si data inregistrarii contestatiei la A.F.P .. respectiv ..., asa cum reiese din amprenta stampilei registraturii, aplicata pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice .. prin Biroul de Solutionarea Contestatiilor, 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 competenta sa solutioneze prezenta contestatie.

I. .. depune contestatie impotriva Deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. .. emisa de Administratia Finantelor Publice .. in cadrul dosarului fiscal nr... cu privire la suma de .. lei reprezentand “dobanzi si penalitati de intarziere”.

.... precizeaza ca in urma unui control fiscal desfasurat in luna februarie .. D.G.F.P. .. – Activitatea de Inspectie Fiscala,a stabilit,nelegal,in sarcina institutiei urmatoarele sume:

- lei ,reprezentand TVA colectata
- ..lei,representand “dobanzi de intarziere”
- .. lei ,reprezentand “penalitati de intarziere”.

Se precizeaza ca sumele in cauza au fost stabilite si impuse la plata prin Raportul de inspectie fiscala nr. ..,respectiv prin Decizia de impunere nr....intocmite de catre D.G.F.P. ..– A.I.F.

.. a considerat ca sumele respective nu sint datorate si au contestat ulterior cele doua acte administrativ fiscale,pe cale administrativa,in baza art.205 -207 din O.G. nr.92/2003,prin contestatia nr...(inregistratata la D.G.F.P...-AIF sub nr. ...

Contestatia respectiva a fost respinsa prin Decizia nr... emisa de catre D.G.F.P...

Contestatarul mai mentioneaza ca in termen legal a formulat actiune pentru anularea tuturor actelor administrative, in baza O.G.92/2003 si a Legii nr. 554/2004.

.. considera ca suma mentionata in noua decizie este nedatorata cata vreme baza de impunere care le-a generat ("TVA colectata" stabilita anterior prin decizia de impunere nr. . ..) a fost nelegal stabilita.

.. mai precizeaza ca in baza principiului "accessorium sequitur principale" (consacrat inclusiv prin dispozitiile art.47 din O.G. nr.92/2003), nelegalitatea creantei principale (TVA) atrage si nelegalitatea creantei accesorii (dobanzile si penalitatile de intarziere).

Totodata mai explica ca nulitatea actului principal (in speta ,a Deciziei de impunere nr. .. emisa de catre D.G.F.P. .. -A.I.F.). atrage si nulitatea actului subsecvent (decizia in prezent contestata gratie principiilor de drept conform carora "resolutio jure dantis resolvitur acceptantis" respectiv "quod nullum est, nullum producit effectum".

Fata de cele prezentate mai sus solicita admiterea contestatiei si anularea, in parte a **Deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. ..** dispunand ,pe cale de consecinta, desfiintarea masurilor privitoare la calcularea accesoriilor in suma de .. lei reprezentand "dobanzi si penalitati "de intarziere aferente TVA (TVA stabilita la plata anterior, prin Decizia de impunere nr..., emisa de catre D.G.F.P....- AIF)

II. Administratia Finantelor Publice .. prin referatul nr... precizeaza ca prin Decizia de impunere nr... s-a stabilit in sarcina .., de plata suma de .. lei reprezentand TVA. Intrucat obligatiile de plata nu au fost achitate la termenul de scadenta, se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere conform art.119 din O.G.92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Administratia Finantelor Publice mentioneaza ca urmare a aplicarii prevederilor art.119 susmentionat, s-a generat **Deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. ...** care a fost comunicata contribuabilului.

Se face precizarea ca prin contestatia depusa nu se vizeaza quantumul dobanzilor si penalitatilor stabilite prin decizie sau modul de calcul al acestora, ci faptul ca s-a procedat la emiterea deciziei si s-au calculat dobanzi si penalitati pentru un act administrativ fiscal contestat (decizia de impunere).

Conform art.119 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, pentru obligatiile de plata neachitate la scadenta, se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere.

A.F.P. .. mai precizeaza ca pina la termenul de depunere a contestatiei nu exista nici o decizie de anulare a Deciziei de impunere nr...,deci decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii a fost corect emisa fiind generata ca urmare a neplatii la termenul scadent a obligatiilor stabilite prin Decizia de impunere nr....

III.- Luand in considerare constatările organului fiscal, documentele existente la dosarul contestatiei precum si actele normative in vigoare in perioada invocata de contestator si organul fiscal se retin urmatoarele:

In fapt- prin *Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii* nr....emisa de A.F.P. .. s-a stabilit in sarcina .. **suma de .. lei reprezentand dobanzi de intarziere aferente TVA.**

Din analiza Anexei la *Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii* nr... se constata ca obligatiile fiscale accesorii in suma de .. lei au fost calculate ca urmare a neachitarii taxei pe valoare adaugata stabilita prin Decizia de impunere nr. .. in suma de .. lei .

Impotriva Deciziei de impunere nr. .. la data de.. .. a formulat contestatie care a fost solutionata prin decizia de solutionare nr. .. ,respingandu-se intreaga suma contestata de .. lei reprezentand taxa pe valoare adaugata si accesorii aferente acesteia(.. lei TVA +.. accesorii TVA).Asadar, aceasta suma a ramas de plata in sarcina contestatarei .

In sustinere, entitatea arata ca aceasta suma nu o datoreaza deoarece baza de impunere ce a generat-o (T.V.A. colectata stabilita anterior prin Decizia de impunere nr. ..) a fost nelegal stabilita, iar in baza principiului “ *accessorium sequitur principale*”, nelegalitatea creantei principale (TVA) atrage si nelegalitatea creantei accesorii(dobanzi si penalitati de intarziere).

In drept – art. 119 al(1), art. 120 al(1)si 120 ^ 1 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare precizeaza :

„Art. 119 Dispoziții generale privind dobânzi și penalități de întârziere

(1) Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează după acest termen dobânzi și penalități de întârziere.

Art. 120 Dobânzi

(1). Dobânzile se calculează pentru fiecare zi de întârziere, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate inclusiv.

Art. 120¹ Penalități de întârziere

(1) Plata cu întârziere a obligațiilor fiscale se sancționează cu o penalitate de întârziere datorată pentru neachitarea la scadență a obligațiilor fiscale principale.

(2) Nivelul penalității de întârziere se stabilește astfel:

a) dacă stingerea se realizează în primele 30 de zile de la scadență, nu se datorează și nu se calculează penalități de întârziere pentru obligațiile fiscale principale stinse;

b) dacă stingerea se realizează în următoarele 60 de zile, nivelul penalității de întârziere este de 5% din obligațiile fiscale principale stinse;

c) după împlinirea termenului prevăzut la lit. b), nivelul penalității de întârziere este de 15% din obligațiile fiscale principale rămase nestinse.

(3) Penalitatea de întârziere nu înlătură obligația de plată a dobânzilor”.

Din contextul prevederilor legale mai sus invocate se retine ca pentru neachitarea la termenul de scadenta a obligatiilor de plata se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere.

Referitor la accesoriile T.V.A. stabilite prin decizia contestata , petenta nu contesta modalitatea de calcul a acestora dar sustine ca nu le datoreaza **pe motiv ca debitul suplimentar reprezentand taxa pe valoare adaugata in suma de .. lei il considera nedatorat.**

Aceasta sustinere a petentei nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a cauzei din urmatoarele considerente:

Potrivit situatiei de fapt anterior mentionate, debitul suplimentar constand in taxa pe valoare adaugata in suma de .. lei , a facut obiectul contestatiei formulata de petenta in data de .. inregistrata la A.I.F. .. sub nr. .. asupra caruia D.G.F.P. .. prin biroul solutionare contestatii s-a pronuntat prin art. 1 din decizia nr. ..., mentinandu-l ca legal datorat la bugetul de stat de catre ...

In temeiul art. 218 al(2) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala cu modificarile si completarile ulterioare,asa cum apare mentionat si in dispozitivul deciziei de solutionare nr. .., solutia astfel pronuntata poate fi atacata la instanta judecatoreasca de contencios administrativ competenta si pe cale de consecinta aceasta este definitiva pe cale administrativa.

De altfel chiar petenta sustine in contestatie ca a formulat actiune in anulare asupra tuturor actelor administrative cu privire la obligatiile fiscale suplimentare stabilite prin Decizia de impunere .. ,respectiv taxa pe valoare adaugata si accesorii aferente in suma

totala de ... lei ,suma respinsa prin Decizia de solutionare a contestatiei nr. ..

Avand in vedere faptul ca la dosarul cauzei nu a fost anexata o dovada a faptului ca instanta judecatoreasca de contencios administrativ a anulat Decizia de impunere ... emisa de D.G.F.P. ..prin care s-a stabilit TVA de plata in suma de .. lei si Decizia de solutionare a contestatiei nr...,**organul de solutionare a contestatiei retine ca in mod legal au fost calculate dobanzi de intarziere, pentru perioada .. aferente TVA stabilit de plata la control si neachitat de entitate.**

Organul de solutionare a cauzei retine ca . . nu isi motiveaza contestatia in fapt si in drept, motiv pentru care ii sunt incidente si **prevederile art.206 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicata, potrivit cărora:**

“ (1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

a) motivele de fapt și de drept;[...]

d) dovezile pe care se întemeiază,”

Totodata in conformitate cu prevederile art. 65 din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala ,cu modificarile si completarile ulterioare se prevede:

„Art. 65 Sarcina probei în dovedirea situației de fapt fiscale

(1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele și faptele care au stat la baza declarațiilor sale și a oricăror cereri adresate organului fiscal.”

Potrivit doctrinei, se rezulta că încă din dreptul roman a fost consacrat principiul potrivit căruia cel ce afirmă o pretenție în justiție trebuie să o dovedească, regulă tradițională exprimată prin adagiul latin „*actor incumbit probatio*”, principiul fiind consfințit de art.1169 Cod Civil „*cel ce face o propunere înaintea judecății trebuie să o dovedească*”, articol în vigoare conform art.230 lit.a) din Legea nr.71/2011 pentru punerea în aplicare a Legii nr.287/2009 privind Codul civil.

Având în vedere cele de mai sus, întrucât contestatorul este cel care

invocă în sprijinul pretențiilor sale o anumită stare de fapt, afirmând o pretenție în procedura administrativă, **constatarea care se impune**, una naturală și de o implacabilă logică juridică, **este aceea că sarcina probei revine contestatorului.**

Se retine că sarcina probei nu implică un drept al contestatorului, ci un imperativ al interesului personal al acestuia care invocă o pretenție în cadrul căii administrative de atac, neprobarea cererii afirmate determinând respingerea contestației pentru suma de.. lei, stabilita prin *Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr....*

reprezentand dobanzi aferente TVA, organul de solutionare neputându-se substitui contestatorului cu privire la motivele de fapt și de drept pentru care a contestat Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii mai sus precizată, în conformitate cu prevederile pct. 2.5 din Ordinul Președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr. 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea Titlului IX din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, care precizează:

“2.5.Organul de soluționare competent nu se poate substitui contestatorului cu privire la motivele de fapt și de drept pentru care a contestat actul administrativ fiscal respectiv.”

Aceste prevederi se coroborează cu cele pct. 11.1 lit .a) si b) din **Ordinul nr. 2.137 din 25 mai 2011** privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, emis de Președintele Agenției Naționale de Administrare Fiscală, potrivit căruia:

“11.1. Contestația poate fi respinsă ca:

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat”.

b) *nemotivată, in situatia in care contestatorul nu prezintă argumente de fapt și de drept în susținerea contestației sau argumentele aduse nu sunt incidente cauzei supuse soluționării”.*

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art. 119, art. 120, art. 120¹ si art.216 alin.(1) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu pct.11.1. lit.a)si lit.b) din Ordinul președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr.2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, , coroborat cu art. 205, art. 206, art. 209, art. 213 si art. 216 al(1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala , republicata,se

DECIDE :

Art.1.-Respingerea contestației .. ca neantemeiata si nemotivata pentru suma de .. lei reprezentand dobanzi de intarziere aferente T.V.A. stabilite prin Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr...

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

