

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

DECIZIA NR. 44
din 2008

privind solutionarea contestatiei formulata de S.C. S S.R.L. Botosani,
inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Botosani sub
nr. I/.../2008

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 a Municipiului Botosani prin adresa nr.../2008, inregistrata la D.G.F.P.J. Botosani sub nr. I/.../2008, asupra solutionarii contestatiei formulata de S.C. S S.R.L. Botosani.

Obiectul contestatiei il constituie plata la bugetul statului a sumei totale de ... lei, reprezentand impozit pe profit in suma de ... lei si TVA in suma de ... lei, masura dispusa de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani prin Decizia de impunere nr.../2008 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr.../2008.

De asemenea, societatea contesta si Dispozitia de masuri nr.../2008. Pentru acest capat de cerere contestatia va fi transmisa spre solutionare catre Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani, ca organ fiscal emitent al acestui act administrativ fiscal.

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 pentru suma totala de ... lei.

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei se retine:

I. Contestatoarea solicita anularea platii la buget a sumei totale de ... lei, din urmatoarele motive:

- suma de ... lei reprezinta cheltuieli cu materialele de constructie aprovizionate de la S.C. P S.R.L. Iasi si S.C. S S.R.L. localitatea Grajduri, jud. Iasi, care au fost utilizate pentru lucrarile de constructii la podetele din localitatile Lozna, Hlipiceni, Curtesti si Romanesti, podul din comuna Mitoc si centrala termica de la Scoala din Hlipiceni. Petenta sustine ca aprovizionarile au fost facute direct la punctele de lucru, fiind introduse direct in lucrarile in curs de executie (conform situatiilor de lucrari anexate la contestatie in care sunt evidentiata cantitatile de produse de balastiera si materiale de constructie

consumate pentru obiectivele enumerate mai sus), facturile fiind eliberate de furnizori si achitate de contestatoare cu numerar direct la locul de desfacere. Contestatoarea considera ca aceste cheltuieli sunt deductibile fiscal fiind aferente lucrarilor executate, si in consecinta nu datoreaza impozit pe profit in suma de ... lei;

- suma de ... lei reprezentand cheltuieli inregistrate in perioada octombrie-decembrie 2007 cu amortizarea mijlocului fix EXCAVATOR BX5 procurat in luna septembrie 2007 de la S.C. S S.R.L. Localitatea Grajduri, jud. Iasi in baza facturii nr.../2007 este deductibila, achizitionarea utilajului fiind absolut necesare realizarii profilului lucrarilor de constructii poduri si podete. Contestatoarea sustine ca utilajul, nefiind nou, a fost adus de furnizor direct la unul din punctele de lucru ale beneficiarului, impreuna cu factura care i s-a parut a fi corecta;

- suma de ... lei reprezentand TVA inregistrat de societate in perioada august-noiembrie 2007 aferent facturilor de achizitie de la furnizorii S.C. P S.R.L. Iasi si S.C. S S.R.L. Localitatea Grajduri, jud. Iasi, este deductibila, facturile fiind achitate inclusiv c/v TVA si drept urmare societatea trebuie sa recupereze TVA inscrisa in aceste facturi.

II. Urmare a solicitarii Garzii Financiare - Sectia Botosani, facuta cu adresa nr.../BT/2008, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani a efectuat inspectia fiscala la S.C. S S.R.L. Botosani, constatand ca societatea a inregistrat in evidenta contabila facturi fiscale fictive avand ca emitent firmele S.C. P S.R.L. Iasi si S.C. S S.R.L. Localitatea Grajduri, jud. Iasi, in valoare totala de ... lei.

Prin Decizia de impunere nr.../2008 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr.../2008, organele de inspectie fiscala au stabilit ca obligatiile fiscale suplimentare ce decurg din facturile fictive si care au fost contestate sunt impozit pe profit in suma de ... lei si TVA in suma de ... lei.

Prin referatul de inaintare, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani propune respingerea contestatiei motivat de explicatiile inscrise in raportul de inspectie fiscala si decizia de impunere.

De asemenea, organele de inspectie fiscala precizeaza in referat ca Garda Financiara - Sectia Botosani a intocmit sesizarea penala nr.../BT/2008 transmisa Parchetului de pe langa Judecatoria Botosani, privind pe d-l A - administratorul S.C. S S.R.L. Botosani pentru savarsirea infractiunii de evaziune fiscala prevazuta de art. 9 lit. c) din Legea nr. 241/2005.

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

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.”

Fata de aceste dispozitii legale, organul de solutionare a contestatiei va analiza in primul rand exceptiile de procedura si de fond, iar apoi, daca va fi cazul, se va investi cu solutionarea pe fond a contestatiei.

1. Referitor la capatul de cerere privind suma totala de ... lei reprezentand impozit pe profit in suma de ... lei si TVA 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. S S.R.L. Botosani, in conditiile in care actele premergatoare inspectiei fiscale au fost inaintate de Garda Financiara - Sectia Botosani organelor de urmarire si cercetare penala, impunandu-se suspendarea solutionarii pe cale administrativa a contestatiei pana la finalizarea laturii penale.

In fapt, prin Nota de constatare seria BT nr... din 2008, Garda Financiara - Sectia Botosani a constatat ca S.C. S S.R.L. Botosani a inregistrat in evidenta contabila facturi fiscale fictive avand ca emitent firmele S.C. P S.R.L. Iasi si S.C. S S.R.L. Localitatea Grajduri, jud. Iasi.

Nota de constatare a fost inaintata cu adresa nr.../BT/2007 D.G.F.P.J. Botosani pentru efectuarea inspectiei fiscale in vederea stabilirii in intregime a obligatiilor fiscale.

Totodata, Garda Financiara - Sectia Botosani a intocmit si inaintat Parchetului de pe langa Judecatoria Botosani Sesizarea Penala nr.../BT/2007, privind pe d-l A - administratorul S.C. S S.R.L. Botosani pentru efectuarea cercetarilor privind existenta sau inexistentia elementelor constitutive ale infractiunii de evaziune fiscala prevazuta de art. 9 lit.c) din Legea nr. 241/2005 privind prevenirea si combaterea evaziunii fiscale.

Prin Decizia de impunere nr.../2008 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr.../2008, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani a stabilit ca prejudiciul cauzat bugetului de stat de catre contestatoarele este in suma totala de ... lei, reprezentand impozit pe profit in suma de ... lei si TVA in suma de ... lei.

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 inaintea contestatiei 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 exceptiei de procedura de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani, care mentioneaza prin referatul de inaintare a contestatiei ca Garda Financiara - Sectia Botosani a intocmit sesizarea penala nr.../BT/2008 transmisa Parchetului de pe langa Judecatoria Botosani, privind pe d-l A - administratorul S.C. S S.R.L. Botosani pentru savarsirea infractiunii de evaziune fiscala prevazuta de art. 9 lit. c) din Legea nr. 241/2005 privind prevenirea si combaterea evaziunii fiscale, astfel incat urmeaza a fi admisa exceptia de procedura privind suspendarea solutionarii contestatiei pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala.

Faptuitorul celor constatate este d-l 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.

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.”***

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.

De asemenea, conform prevederilor pct. 10.4. din Ordinul ANAF nr. 519/2005, dosarul cauzei va fi transmis Activitatii de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani, intrucat atunci cand *“prin decizie se suspenda solutionarea contestatiei pana la rezolvarea cauzei penale, dosarul contestatiei se transmite, dupa caz, organului care a efectuat inspectia fiscala, urmand ca acesta sa fie restituit, la incetarea motivului care a determinat suspendarea, organului de solutionare competent”*.

2. Referitor la Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala inregistrata sub nr.../2008 emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Botosani, cauza supusa solutionarii este daca D.G.F.P.J. Botosani prin compartimentul solutionare contestatii are competenta materiala de a solutiona acest capat de cerere, in conditiile in care dispozitia de masuri nu se refera la stabilirea de impozite, taxe, contributii, datorie vamala si accesorii ale acestora, ci priveste masurile stabilite in sarcina contribuabilului, fapt pentru care competenta de solutionare a contestatiei indreptata impotriva dispozitiei de masuri revine organului fiscal emitent al acesteia.

In fapt, prin Dispozitia nr.../2008 organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina societatii masura de a inregistra in evidenta contabila obligatiile fiscale stabilite suplimentar, astfel cum au fost detaliate in decizia de impunere nr.../2008 si in raportul de inspectie fiscala nr.../2008.

In drept, art. 209 din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata la data de 31.07.2007, prevede :

“(1) Contestatiile formulate impotriva deciziilor de impunere, a actelor administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere, precum si a titlurilor de creanta privind datoria vamala se solutioneaza dupa cum urmeaza:

(...)

a) contestatiile care au ca obiect impozite, taxe, contributii, datorie vamala, precum si accesorii ale acestora, al caror quantum este sub 1.000.000 lei, se solutioneaza de catre organele competente constituite la nivelul directiilor generale unde contestatorii au domiciliul fiscal;

“(2) Contestatiile formulate impotriva altor acte administrative fiscale se solutioneaza de catre organele fiscale emitente”, iar pct.5.2. din Ordinul A.N.A.F. nr. 519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, prevede urmatoarele:

“Alte acte administrativ fiscale pot fi: dispozitia de masuri, decizia privind stabilirea raspunderii reglementata de art. 28 din Codul de procedura fiscala, republicat, notele de compensare, instiintari de plata, procesul-verbal privind calculul dobanzilor cuvenite contribuabilului etc.”

Conform pct. 1 din anexa nr. 2 la Ordinul ministrului finantelor publice nr. 1939/2004 pentru aprobarea formularului Dispozitie privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala, *“Formularul Dispozitie privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala reprezinta actul administrativ fiscal emis de organele de inspectie fiscala in aplicarea prevederilor legale privind obligativitatea contribuabililor de a indeplini masurile stabilite.”*

Intrucat masurile stabilite in sarcina S.C. S S.R.L. Botosani prin dispozitia de masuri nr../2008 nu vizeaza stabilirea obligatiilor fiscale ale societatii, ci masuri, fapt pentru care dispozitia nu are caracterul unui titlu de creanta fiscala (ca de exemplu: deciziile de impunere, etc.), se retine ca solutionarea contestatiei pentru acest capat de cerere intra in competenta organelor fiscale emitente ale actului administrativ contestat, respectiv a Activitatii de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani, compartimentul solutionare contestatii din cadrul D.G.F.P.J. Botosani neavand competenta de solutionare a dispozitiilor privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala.

Prin urmare, pentru acest capat de cerere competenta de solutionare revine Activitatii de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani, in calitate de organ emitent al dispozitiei de masuri.

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. Suspendarea solutionarii contestatiei depusa de S.C. S S.R.L. Botosani pentru suma totala de ... lei, reprezentand impozit pe profit in suma de ... lei si TVA 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. 2. Transmiterea spre competenta solutionare a contestatiei formulata impotriva dispozitiei de masuri nr../2008 catre Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Botosani, ca organ fiscal emitent al acestui act administrativ fiscal.

Art. 3. Transmiterea dosarului cauzei Activitatii de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului 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.

DIRECTOR EXECUTIV,