

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

DECIZIA NR. 46
din 19.06.2012

privind solutionarea contestatiei formulata de S.C. A S.R.L.
cu domiciliul fiscal in judetul Botosani,
inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Botosani
sub nr. I/.../14.05.2012

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Botosani - D.G.F.P.J. - a fost sesizata de Activitatea de Inspectie Fiscala Botosani prin adresa nr. IV/.../11.05.2012, inregistrata la D.G.F.P.J. Botosani sub nr. I/.../14.05.2012, asupra solutionarii contestatiei formulata de S.C. A S.R.L. cu domiciliul fiscal in judetul Botosani.

Obiectul contestatiei il constituie suma totala de ... lei, reprezentand:

- ... lei taxa pe valoarea adaugata - TVA;
- ... lei accesorii aferente TVA,

stabilita prin Decizia de impunere nr. F-BT .../29.03.2012 emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr. F-BT .../29.03.2012.

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, cu modificarile si completarile ulterioare, se investeste cu solutionarea contestatiei.

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei se retine:

I. S.C. A S.R.L. solicita desfiintarea totala a deciziei de impunere contestate, pentru urmatoarele motive:

- referitor la TVA in suma de ... lei, aferent achizitiilor de la agentii economici cu care contestatoarea a avut relatii comerciale si nu au putut fi identificati administratorii firmelor, nu au organizata evidenta contabila si nu au depus declaratiile fiscale, petenta considera ca organele de inspectie fiscala ar fi trebuit sa-i declare in prealabil ca inactivi, si apoi sa nu recunoasca fiscal tranzactiile efectuate si sa nu accepte deductibilitatea TVA;

- referitor la accesoriile aferente TVA in suma de ... lei, contestatoarea considera ca acestea au fost calculate nelegal, pentru o perioada anterioara comunicarii deciziei de impunere pentru debitul principal reprezentand TVA, in loc sa fie calculate incepand cu data comunicarii deciziei de impunere contestate.

II. Prin Decizia de impunere nr. F-BT .../29.03.2012 emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr. F-BT .../29.03.2012, Activitatea de Inspectie

Fiscala Botosani a stabilit obligatii suplimentare de plata in suma totala de ... lei, reprezentand TVA in suma de ... lei si accesorii aferente TVA in suma de ... lei.

Organele de inspectie fiscala au constatat ca societatea a dedus nelegal TVA in suma de ... lei aferenta facturilor emise privind achizitiile efectuate de la un numar de 7 agenti economici, pentru care exista suspiciunea realitatii tranzactiilor, contestatoarea inregistrand in evidenta contabila proprie operatiuni fictive. Astfel, pentru cei 7 agenti economici nu au putut fi identificati administratorii firmelor, nu au organizata evidenta contabila si nu au depus declaratiile fiscale.

De asemenea, organele de inspectie fiscala au mai constatat o diferenta de TVA de plata in suma de ... lei, pe care petenta o contesta insa fara a aduce motivatii de fapt si de drept in sustinerea contestatiei privind aceasta suma.

Pentru neplata la termen a diferentei de TVA in suma de ... lei, organele de inspectie fiscala au calculat majorari de intarziere aferente in suma de ... lei.

Prin referatul de inaintare a contestatiei, Activitatea de Inspectie Fiscala Botosani precizeaza ca au fost sesizate organele de urmarire penala prin Plangerea penala nr. I/.../31.01.2012 adresata Parchetului de pe langa Judecatoria Botosani, formulata impotriva dl. K, asociat si administrator al S.C. A S.R.L., si propune respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru sumele ce fac obiectul contestatiei.

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

Prin Decizia de impunere nr. F-BT .../29.03.2012 au fost stabilite obligatii fiscale suplimentare de plata in suma totala de ... lei, reprezentand TVA in suma de ... lei si accesorii aferente TVA in suma de ... lei, pe care contestatoarea le contesta in totalitate, insa aduce motivatii de fapt si de drept numai pentru TVA in suma de ... lei si accesorii aferente TVA in suma de ... lei, iar pentru TVA de plata in suma de ... lei petenta nu prezinta motivatii de fapt si de drept in sustinerea contestatiei

1. Referitor la capatul de cerere privind suma de ... lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata (TVA), cauza supusa solutionarii este daca D.G.F.P.J. Botosani, prin Compartimentul Solutionare - Contestatii se poate investi cu solutionarea pe fond a contestatiei depusa de S.C. A S.R.L., in conditiile in care organele de inspectie fiscala au sesizat organele de urmarire si cercetare penala, impunandu-se suspendarea solutionarii pe cale administrativa a contestatiei pana la finalizarea laturii penale.

Perioada supusa inspectiei fiscale: 01.01.2008 - 31.10.2011.

In drept, Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 2137/2011, prevad la pct. 3.6. ca obligatie pentru organele de inspectie fiscala care inainteaza contestatia spre solutionare: ***“Referatul cu propuneri de solutionare cuprinde precizari privind indeplinirea conditiilor de procedura, mentiuni privind sesizarea organelor de urmarire si cercetare penala [...]”***, iar la pct. 3.7: ***“in referat se va mentiona obligatoriu daca s-a facut sau nu sesizare penala.”***

Aceste prevederi se completeaza corespunzator si cu dispozitiile pct. 10.1.-10.7. din OPANAF nr. 2137/2011.

De asemenea, 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.

In fapt, prin referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei, Activitatea de Inspectie Fiscala Botosani precizeaza ca au fost sesizate organele de urmarire penala prin Plangerea penala nr. I/.../31.01.2012 adresata Parchetului de pe langa Tribunalul Botosani.

Prin adresa nr.../P/2012 din 08.02.2012, inregistrata la D.G.F.P.J. Botosani sub nr. I/.../10.02.2012, Parchetul de pe langa Tribunalul Botosani ne comunica faptul ca sesizarea nr. I/.../31.01.2012 face obiectul dosarului penal nr.../P/2012 din 08.02.2012 si a fost trimisa IPJ Botosani pentru a se efectua cercetari sub aspectul savarsirii infractiunilor prevazute de art. 6 si art. 9 alin.(1) lit. c) din Legea nr. 241/2005 pentru prevenirea si combaterea evaziunii fiscale.

Fata de cele retinute mai sus si avand in vedere prevederile art. 213 alin.(5) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata in data de 31.07.2007, organul de solutionare va admite ca intemeiata exceptia de procedura privind suspendarea solutionarii contestatiei depusa de S.C. A S.R.L. pana la definitivarea dosarului de catre organele de cercetare penala si nu va mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

Din dosarul cauzei se retine ca potrivit Deciziei de impunere nr. F-BT .../29.03.2012 societatea a dedus nelegal TVA in suma de ... lei aferenta facturilor emise privind achizitiile efectuate de la un numar de 7 agenti economici, pentru care exista suspiciunea realitatii tranzactiilor, contestatoarea inregistrand in evidenta contabila proprie operatiuni fictive. Astfel, pentru cei 7 agenti economici nu au putut fi identificati administratorii firmelor, nu au organizata evidenta contabila si nu au depus declaratiile fiscale.

Faptuitorul celor constatate este dl. K, asociat si administrator al S.C. A S.R.L., care a dedus nelegal TVA in suma de ... lei si a inregistrat in evidenta contabila a societatii operatiuni fictive privind achizitiile efectuate de la un numar de 7 agenti economici, existand suspiciunea savarsirii infractiunii prevazuta de art. 9 alin.(1) lit. c) din Legea nr. 241/2005 pentru prevenirea si combaterea evaziunii fiscale.

Se retine ca intre obligatia fiscala totala in suma de ... lei stabilita de organele de inspectie fiscala pe total perioada supusa inspectiei fiscale si stabilirea naturii infractionale a faptelor savarsite de d-nul K exista o stransa interdependenta de care depinde solutionarea cauzei dedusa solutionarii D.G.F.P.J. Botosani.

Organele administrativ - jurisdictionale nu se pot pronunța pe fondul cauzei înainte de a se finaliza latura penală.

Prioritate de soluționare în speta o au organele penale care se vor pronunța asupra caracterului infracțional al faptelor ce atrag plata la bugetul statului a obligațiilor datorate și constatate în virtutea faptei infracționale potrivit principiului de drept *penalul ține în loc civilul* consacrat prin art. 19 alin. (2) din Codul de procedură penală.

În cauză sunt aplicabile prevederile art. 214 alin.(1) lit.a) din Codul de procedură fiscală, republicat: *“organul de soluționare competent poate suspenda, prin decizie motivată, soluționarea cauzei atunci când:... organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele în drept cu privire la existența indiciilor săvârșirii unei infracțiuni a cărei constatare ar avea o înraurire hotărâtoare asupra soluției ce urmează să fie dată în procedura administrativă”*.

Față de cele prezentate mai sus, se reține că până la pronunțarea unei soluții definitive pe latura penală, D.G.F.P.J. Botosani nu se poate investi cu soluționarea pe fond a cauzei, motiv pentru care va admite excepția de procedură privind suspendarea soluționării contestației până la pronunțarea unei soluții definitive pe latura penală, pentru suma totală de ... lei.

În funcție de soluția pronunțată pe latura penală și de constituirea statului ca parte civilă în procesul penal pentru recuperarea pe această cale a prejudiciului cauzat bugetului de stat, procedura administrativă va fi reluată în conformitate cu prevederile art. 214 alin.(3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată.

2. Referitor la capatul de cerere privind suma de ... lei reprezentând taxa pe valoarea adăugată (TVA), cauza supusă soluționării este dacă D.G.F.P.J. Botosani, prin Compartimentul Soluționare - Contestații se poate investi pe fondul cauzei, în condițiile în care prin contestație S.C. A S.R.L. nu aduce nici un argument de fapt și de drept în susținerea cauzei care să înlăture constatările organelor de inspecție fiscală, pentru această sumă contestația fiind nemotivată.

Perioada supusă inspecției fiscale: 01.01.2008 - 31.10.2011.

In fapt, prin Decizia de impunere nr. F-BT .../29.03.2012 emisă în baza Raportului de inspecție fiscală nr. F-BT .../29.03.2012, Activitatea de Inspecție Fiscală Botosani a stabilit pentru S.C. A S.R.L. obligații fiscale de plată în sumă de lei reprezentând TVA.

Societatea contestă suma totală de ... lei, însă aduce motivații numai pentru suma de ... lei reprezentând TVA și pentru accesoriile aferente TVA în sumă de ... lei.

Pentru suma de ... lei reprezentând TVA societatea nu prezintă nici un argument și nici o motivație de fapt sau de drept în susținerea contestației privind acest capat de cerere.

In drept, sunt aplicabile dispozițiile Codului de procedură fiscală, republicat, și anume: *“Art. 206. - (1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde: ... c) motivele de fapt și de drept”*... pe care se întemeiază aceasta,

coroborat cu pct. 11.1. din Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 2137/2011 pentru aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, care stipuleaza urmatoarele: **"11.1 Contestatia poate fi respinsa ca: [...] b) nemotivata, in situatia in care contestatorul nu prezinta argumentele de fapt si de drept in sustinerea contestatiei sau argumentele aduse nu sunt incidente cauzei supuse solutionarii;** (...), organele de solutionare neputandu-se substitui contestatoarei cu privire la motivele pentru care intelege sa conteste aceste sume, in conformitate cu prevederile pct. 2.5. din Ordinul A.N.A.F. nr. 2137/2011: **"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 TVA in suma de ... lei, pentru neindeplinirea conditiilor procedurale contestatia petentei urmeaza a fi respinsa ca nemotivata pentru capatul de cererereprezentand TVA in suma de ... lei.

3. Referitor la capatul de cerere privind suma de ... lei reprezentand accesorii aferente TVA, cauza supusa solutionarii este daca D.G.F.P.J. Botosani, prin Compartimentul Solutionare - Contestatii se poate investi cu solutionarea pe fond a contestatiei depusa de S.C. A S.R.L., in conditiile in care solutionarea pe cale administrativa a contestatiei privind debitul principal cu titlul de TVA urmeaza a fi suspendata pana la finalizarea laturii penale.

Perioada de calcul accesorii: 01.01.2008 - 26.03.2012.

In fapt, prin Decizia de impunere nr. F-BT .../29.03.2012 emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr. F-BT .../29.03.2012, Activitatea de Inspectie Fiscala Botosani a stabilit pentru S.C. A S.R.L. obligatii fiscale accesorii aferente TVA in suma de ... lei.

Accesoriile in suma de ... lei au fost calculate pentru neplata diferentelor de TVA in suma de ... lei, constatate urmare a inspectiei fiscale.

In drept, sunt aplicabile dispozitiile Codului de procedura fiscala, republicat, cu modificarile si completarile ulterioare, si anume:

"Art. 119-(1) Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere. [...]"

"Art. 120-(1) Dobanzile se calculeaza pentru fiecare zi de intarziere, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate inclusiv. [...]"

"Art. 120¹ (1) Plata cu întârziere a obligatiilor fiscale se sanctioneaza cu o penalitate de întârziere datorata pentru neachitarea la scadenta a obligatiilor fiscale principale. [...]"

Din reglementarile legale de mai sus, se retine ca dobanzile se datoreaza pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate, inclusiv.

Organul de solutionare a contestatiei retine ca intrucat solutionarea pe cale administrativa a contestatiei privind debitul principal cu titlul de TVA urmeaza a fi suspendata pana la finalizarea laturii penale, in conformitate cu principiul de drept "*accessoriul urmeaza principalul*", urmeaza a fi suspendata si solutionarea pe cale administrativa a contestatiei privind accesoriile in suma de ... lei aferente TVA.

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

DECIDE:

Art. 1. Suspendarea solutionarii contestatiei formulata de S.C. A S.R.L. cu domiciliul fiscal in judetul Botosani, pentru suma de ... lei reprezentand ... lei taxa pe valoarea adaugata - TVA si ... lei accesorii aferente TVA, pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, urmand ca procedura administrativa sa fie reluata la incetarea definitiva si irevocabila a motivului care a determinat suspendarea, in conditiile legii.

Art. 2. Respingerea ca nemotivata a contestatiei formulata de S.C. A S.R.L. cu domiciliul fiscal in judetul Botosani pentru suma de ... lei reprezentand TVA.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi contestata, in termen de 6 luni de la comunicare, la Tribunalul Botosani.

DIRECTOR EXECUTIV,