

DECIZIA NR. 74

Direcția generală a finanțelor publice a județului Brașov, Biroul de soluționare a contestațiilor a fost sesizată de către Direcția Controlului Fiscal Brașov privind soluționarea contestației depusă de SC, înregistrată la D.G.F.P.Brașov.

Contestația a fost formulată împotriva măsurilor stabilite de organele de inspecție fiscală din cadrul Direcției Controlului Fiscal Brașov în raportul de inspecție fiscală, procesul verbal și Decizia de impunere privind TVA, dobânzi și penalități aferente , impozit pe profit, dobânzi și penalități aferente.

Contestația este depusă în termenul legal prevăzut de art.176 din O.G. nr.92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală.

Constatând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute de art.174, 175 și 176 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, D.G.F.P. Brașov este investită să soluționeze contestația.

I. SC contestă măsurile stabilite de organul de inspecție fiscală din cadrul Direcției Controlului Fiscal Brașov, prin raportul de inspecție fiscală și Decizia de impunere motivând că facturile fiscale verificate de organul fiscal și asupra cărora au stabilit T.V.A., impozit pe profit, dobânzi și penalități aferente sunt perfect valabile, iar considerarea lor ca și incorecte este un abuz din partea organelor de control.

Prin contestația formulată petenta solicită anularea raportului de inspecție fiscală și a deciziei de impunere mai sus menționate și admiterea contestației pentru suma reprezentând TVA, impozit pe profit, dobânzi și penalități stabilite suplimentar asupra facturilor fiscale care nu au calitatea de document justificativ.

II.Prin raportul de inspecție fiscală, procesul verbal de control și Decizia de impunere organele de inspecție fiscală din cadrul D.C.F. Brașov au stabilit în sarcina petentei impozit pe profit suplimentar, dobânzi, penalități aferente, TVA, dobânzi aferente TVA și penalități aferente TVA .

Inspecția fiscală a avut ca obiectiv reverificarea TVA și impozitului pe profit pe perioada 01.02.2001-31.05.2004 în baza prevederilor art.102 alin.(3) din O.G. nr.92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală și a prevederilor pct.102.4 lit.c) și d) din H.G. nr.1050/2004 pentru aprobarea normelor de aplicare a Codului de procedură fiscală.

Reverificarea TVA și a impozitului pe profit s-a efectuat ca urmare a adresei I.J.P. Brașov prin care se comunică faptul că un nr. de 36 facturi fiscale și 89 chitanțe înregistrate în evidența contabilă a SC nu îndeplinesc condițiile prevăzute de art.6 din H.G. nr.831/1997.

Urmare a verificării s-a constatat că SC s-a aprovizionat cu marfă de la SC A după cum rezultă din cele 8 facturi anexate în copie la dosarul cauzei. Organele de control au constatat că facturile fiscale emise de SC A nu îndeplinesc calitatea de document justificativ întrucât nu au înscris toate elementele de identificare a furnizorului și beneficiarului și anume:adresa furnizor/prestator, cont bancar, denumire bancă, adresa completă a cumpărătorului, date de identificare a persoanei care efectuează livrarea bunului: nume și prenume, seria și numărul actului de identitate, semnătura de primire, cod numeric personal.

De asemenea societatea s-a aprovizionat cu marfă de la SC M după cum rezultă din cele 28 de facturi fiscale anexate în copie la dosarul cauzei.Organul de inspecție fiscală a

constatat că facturile fiscale emise de către SC M nu îndeplinesc calitatea de document justificativ întrucât nu au înscrise toate elementele de identificare a furnizorului și beneficiarului și anume: adresa furnizor/prestator, cont bancar, denumire bancă, adresa completă a cumpărătorului, date de identificare a persoanei care efectuează livrarea bunului: nume și prenume, seria și numărul actului de identitate, semnătura de primire, cod numeric personal.

Referitor la cele 89 de chitanțe emise de către SC M și SC A, organul de inspecție fiscală precizează faptul că urmare a analizei acestora nu s-a putut identifica numărul facturii fiscale achitate, întrucât la rubrica "mențiuni pentru plată" este înscrisă mențiunea "c/v marfă sau plată marfă".

Urmare a constatărilor efectuate asupra celor 36 de facturi fiscale și 89 de chitanțe organele de inspecție fiscală au stabilit suplimentar impozite și taxe către bugetul statului, astfel:

A fost considerată ca nedeductibilă fiscal TVA aferentă facturilor fiscale care nu au calitate de document justificativ, potrivit prevederilor art.2 lit.B și C din O.U.G. nr.17/2000 privind TVA, pct. 10.6 lit.g) din H.G. nr.401/2000 pentru aprobarea Normelor de aplicare a O.U.G. nr.17/2000 privind TVA, art.24 alin.(1) din Legea nr.345/2002 privind TVA, art.62 din H.G. nr. 598/2002 privind Normele de aplicare a Legii nr.345/2002 privind TVA, art.3 alin.(2) din O.M.F. nr.29/2003 privind aplicarea prevederilor H.G. nr.831/1997 pentru aprobarea modelelor formularelor comune privind activitatea financiară și contabilă și a normelor metodologice privind întocmirea și utilizarea acestora, secțiunea I lit.B pct.2 din Ordinul 425/1998 privind aprobarea normelor metodologice de întocmire și utilizare a formularelor tipizate comune pe economie, care nu au regim special.

Aferent TVA de plată, organul de inspecție fiscală a calculat dobânzi în valoare de și penalități potrivit prevederilor art.13 din O.G. nr.11/1996 privind executarea creanțelor bugetare, art 12-16 din O.G. nr.61/2002 privind colectarea creanțelor bugetare, art.114-116 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală.

Organul de control a considerat ca nedeductibilă fiscal cheltuiala cu marfa pentru care a stabilit suplimentar impozit pe profit lei potrivit pct.119 din Regulamentul de aplicare a Legii contabilității nr.82/1991, aprobat prin H.G. nr.704/1993, pct.24 secțiunea a II din O.M.F. nr.306/2002 pentru aprobarea Reglementărilor contabile simplificate, armonizare cu directivele europene, art.I pct.6 lit.m) din O.U.G. nr.217/1999 pentru modificarea și completarea OG nr.70/1994 privind impozitul pe profit, art.9 alin.(7) lit.j) din legea nr.414/2002 privind impozitul pe profit.

Aferent impozitului pe profit stabilit suplimentar organul de inspecție fiscală a calculat dobânzi și penalități potrivit prevederilor art.13 din O.G. nr.11/1996 privind executarea creanțelor bugetare, art 12-16 din O.G. nr.61/2002 privind colectarea creanțelor bugetare, art.114-116 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală.

III. Luând în considerare constatările organului de control, motivele invocate de petentă, documentele existente la dosarul cauzei precum și prevederile actelor normative în vigoare în perioada supusă verificării se rețin următoarele:

Perioada supusă verificării: 01.02.2001-31.05.2004.

Cauza supusă soluționării este dacă D.G.F.P. Brașov se poate investi cu soluționarea pe fond a cauzei în condițiile în care verificarea s-a efectuat ca urmare a adresei Inspectoratului Județean de Poliție Brașov, în vederea soluționării dosarului penal înregistrat la Parchetul de pe lângă Judecătoria Brașov iar actul de control contestat a fost transmis organelor de urmărire și cercetare penală.

În fapt, urmare a adresei Gărzii Financiare Braşov, D.C.F. Braşov a verificat fiscal SC întocmind procesul verbal care a fost înaintat Parchetului de pe Lângă Judecătoria Braşov, în vederea soluţionării cauzei pe latură penală.

Urmare a verificărilor efectuate de către Serviciul de Investigare a Fraudelor din cadrul I.J.P.Braşov au fost identificate 36 de facturi fiscale şi 89 de chitanţe care nu îndeplinesc condiţiile prevăzute de art. 6 din H.G. nr.831/1997 pentru aprobarea modelelor formularelor comune privind activitatea financiară şi contabilă şi a normelor metodologice privind întocmirea şi utilizarea acestora.

Serviciul de Investigare a Fraudelor din cadrul I.J.P.Braşov a transmis D.C.F. Braşov cele 36 de facturi fiscale şi cele 89 de chitanţe în vederea verificării şi stabilirii cuantumului prejudiciului creat bugetului de stat prin utilizarea acestor documente.

De asemenea, Parchetul de pe Lângă Judecătoria Braşov, a solicitat reluarea controlului la SC şi transmiterea punctului de vedere cu privire la cele 36 de facturi fiscale şi 89 de chitanţe care nu îndeplinesc cerinţele prevăzute de art.6 din H.G. nr.831/1997 pentru aprobarea modelelor formularelor comune privind activitatea financiară şi contabilă şi a normelor metodologice privind întocmirea şi utilizarea acestora şi OMF nr.989/2002 privind tipărirea, înscrierea şi numerotarea formularelor cu regim special, în vederea soluţionării dosarului penal nr.1206/P/2004.

Dând curs acestor solicitări, Direcţia controlului fiscal Braşov prin raportul de inspecţie fiscală, procesul verbal şi Decizia de impunere stabileşte în sarcina petentei impozitele şi taxele datorate bugetului de stat iar procesul verbal mai sus amintit a fost transmis Parchetului de pe Lângă Judecătoria Braşov şi Inspectoratului de Poliţie a jud. Braşov, Serviciul de Investigare a Fraudelor în vederea soluţionării cauzei pe latură penală.

În drept, în art.183 alin.(1) lit.a) din O.G. nr.92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală se precizează:

“Organul de soluţionare competent poate suspenda, prin decizie motivată, soluţionarea cauzei atunci când:

a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele în drept cu privire la existenţa indiciilor săvârşirii unei infracţiuni a cărei constatare ar avea o înrâurire hotărâtoare asupra soluţiei ce urmează să fie dată în procedură administrativă;”

Astfel, între stabilirea obligaţiilor bugetare consemnate prin raportul de inspecţie fiscală, procesul verbal şi Decizia de impunere, contestate de petentă şi stabilirea caracterului infracţional al faptei săvârşite există o strânsă interdependenţă de care depinde soluţionarea depusă judecăţii, organul de control înaintând actul de control organelor de urmărire şi cercetare penală.

Ca urmare, organele administrativ jurisdicţionale nu se pot pronunţa pe fond înainte de a se finaliza soluţionarea laturii penale.

Prioritate de soluţionare în speţă o au organele penale care se vor pronunţa asupra caracterului infracţional al faptei potrivit principiului de drept *“penalul ţine în loc civilul”* respectiv art.22 din Codul de procedură penală republicat care în legătură cu autoritatea hotărârii penale în civil şi efectele hotărârii civile în penal, precizează următoarele:

“Hotărârea definitivă a instanţei penale are autoritate de lucru judecat în faţa instanţei civile care judecă acţiunea civilă, cu privire la existenţa faptei, a persoanei care a săvârşit-o şi a vinovăţiei acesteia.

Hotărârea definitivă a instanţei civile prin care a fost soluţionată acţiunea civilă nu are autoritate de lucru judecat în faţa organului de urmărire penală şi a instanţei

penale, cu privire la existența faptei penale, a persoanei care a săvârșit-o și a vinovăției acesteia.”

Având în vedere cele precizate mai sus, se reține că până la pronunțarea unei soluții definitive pe latură penală, D.G.F.P. Brașov nu se poate investi cu soluționarea pe fond a cauzei, motiv pentru care se suspendă soluționarea cauzei civile pentru suma reprezentând T.V.A., impozit pe profit, dobânzi și penalități aferente.

În funcție de soluția pronunțată pe latură 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 cele precizate în art.183 alin.(3) din O.G. nr. 92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală.

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și în temeiul art. 183 și 185 alin.(4) din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală se,

DECIDE

Suspendarea soluționării cauzei referitoare la TVA, impozit pe profit, dobânzi și penalități aferente, până la pronunțarea unei soluții definitive pe latură penală, procedura administrativa urmând a fi reluată la încetarea motivului care a determinat suspendarea, în condițiile legii, conform celor reținute prin prezenta decizie.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Brașov potrivit Legii Contenciosului Administrativ nr.554/2004.