

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

DECIZIA NR. 46
din 17.08.2009

privind solutionarea contestatiei formulata de
S.C. E S.R.L. Botosani,
inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Botosani sub
nr. I/.../2009

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Botosani - D.G.F.P.J. - a fost sesizata de Activitatea de Inspectie Fiscala prin adresa nr. IV/.../2009, inregistrata la D.G.F.P.J. Botosani sub nr. I/.../2009, asupra solutionarii contestatiei formulata de **S.C. E S.R.L. Botosani**, cu sediul in Botosani, pentru suma totala de ... lei reprezentand:

- impozit pe profit in suma de ... lei;
- majorari de intarziere aferente impozitului pe profit de ... lei.
- taxa pe valoarea adaugata (TVA) in suma de ... lei;
- majorari de intarziere aferente TVA in suma de ... lei.

Contestatia este indreptata impotriva Deciziei de impunere nr. .../2009, emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. IV/.../2009 intocmit de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani.

De asemenea, societatea contesta si Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr. IV/.../2009, pentru care competenta de solutionare revine Activitatii de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. 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. S.C. E S.R.L. Botosani contesta suma totala de ... lei, sustinand ca organele de inspectie fiscala au interpretat unilateral si gresit textele de lege invocate referitor la inregistrarea in evidenta contabila a cheltuielilor cu marfurile si TVA deductibila aferenta unui numar de 28 facturi emise de societati furnizoare radiate sau care nu se regasesc in evidentele Oficiului Registrului Comertului sau in baza de date a organelor fiscale teritoriale anterior datelor de intocmire a respectivelor documente.

Contestatoarea motiveaza ca respectivele facturi nu sunt fictive; societatea a fost de buna credinta considerand facturile ca documente justificative; a facut

dovada existentei marfurilor, iar tranzactiile au fost reale si s-au desfasurat in realitate; la cumpararea marfurilor petenta nu putea sa constate daca societatile furnizoare erau in stare de dizolvare sau erau radiate si in consecinta obligatiile fiscale stabilite prin decizia de impunere contestata sunt simple presupuneri pe care petenta le considera nelegale si netemeinice.

In ceea ce priveste majorarile de intarziere aferente TVA in suma de ... lei si cele aferente impozitului pe profit in suma de ... lei, societatea motiveaza ca aceste sume sunt accesorii principalului si le contesta ca atare.

II. Urmare a solicitarii Garzii Financiare - Sectia Botosani, facuta cu adresa nr.../2009, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani a efectuat inspectia fiscala totala la S.C. E S.R.L. Botosani.

Prin Decizia de impunere nr.../2009 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. IV/.../2009, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani a stabilit pentru S.C. E S.R.L. Botosani urmatoarele obligatii fiscale de plata:

- a) impozit pe profit suplimentar de plata in suma de ... lei, din care:
 - ... lei reprezinta impozit pe profit aferent cheltuielilor nedeductibile fiscal reprezentand costul marfurilor achizitionate si scazute din gestiune in baza a 28 facturi emise de societati furnizoare radiate sau care nu se regasesc in evidentele Oficiului Registrului Comertului sau in baza de date a organelor fiscale teritoriale, anterior datelor de intocmire a respectivelor documente;
 - ... lei reprezinta impozit pe profit aferent cheltuielilor nedeductibile fiscal inregistrate in rulajul contului 6581;
 - ... lei reprezinta impozit pe profit aferent veniturilor in suma de ... lei neinregistrate de societate.

Pentru neplata in termen a diferentei de impozit pe profit in suma de ... lei, organele de inspectie fiscala au calculat majorari de intarziere aferente in suma de ... lei.

- b) TVA suplimentar de plata in suma de ... lei, din care:
 - ... lei reprezinta TVA dedusa nelegal de societate aferenta celor 28 facturi privind achizitiile de marfuri emise de societati furnizoare radiate sau care nu se regasesc in evidentele Oficiului Registrului Comertului sau in baza de date a organelor fiscale teritoriale, anterior datelor de intocmire a facturilor, acestea neindeplinind conditiile de documente justificative;
 - ... lei reprezinta TVA de plata urmare a nedepunerii de catre societate a deconturilor de TVA pentru lunile sept 2004, aprilie si mai 2005 (... lei TVA colectata - ... lei TVA deductibila);
 - ... lei reprezinta TVA necolectat de societate de pe unele facturi specificate in RIF.

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, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani propune respingerea in totalitate ca netemeinica si nelegala a contestatiei motivat de explicatiile inscrise in respectivul referat.

De asemenea, organele de inspectie fiscala precizeaza in referat ca Garda Financiara - Sectia Botosani a intocmit sesizarea penala nr.../2009.

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

1. Referitor la capatul de cerere privind suma totala de ... lei, reprezentand impozit pe profit in suma de ... lei cu majorari de intarziere aferente acestuia in suma de ... lei si TVA in suma de ... lei cu majorari de intarziere aferente 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. E 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 drept, Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 519/2005, prevad la pct. 3.6 ca obligatie pentru organele de inspectie fiscala care inaintea contestatia 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...”***

Aceste prevederi se completeaza corespunzator cu dispozitiile pct. 10.1.-10.9. din OPANAF nr. 519/2005.

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 de inaintare a contestatiei, Activitatea de inspectie fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani, precizeaza: ***“mentionam ca Garda Financiara - Sectia Botosani, cu adresa nr.../2009 a facut plangere penala.”***

In Nota de constatare seria BT nr.../2009, Garda Financiara - Sectia Botosani a constatat ca prin inregistrarea in evidenta contabila a unui numar de 15 facturi fiscale emise de S.C. P SRL Iasi si S.C. G SRL Iasi, S.C. E S.R.L. Botosani a evidentiat cheltuieli nereale cu marfurile in suma de ... lei si a dedus nelegal TVA in suma de ... lei.

Urmare a solicitarii cu adresa nr.../2009, Oficiul Registrul Comertului Iasi comunica Garzii Financiare - Sectia Botosani cu adresa nr.../2009 faptul ca S.C. P SRL Iasi este radiata (inchiderea procedurii falimentului si radierea debitorului) din data de 28.05.2008, iar S.C. G SRL Iasi se afla in reorganizare judiciara conform mentiunii nr. 4226/13.07.2007, si dupa aceste date nu mai puteau emite documente legale.

Totodata, Garda Financiara - Sectia Botosani a intocmit si inaintat Parchetului de pe langa Judecatoria Botosani Sesizarea Penala nr.../2009, privind pe d-nul B - administratorul S.C. E S.R.L. Botosani pentru efectuarea cercetarilor privind existenta sau inexistentia elementelor constitutive ale infractiunii de evaziune fiscala prin "*evidentierea, in actele contabile sau in alte documente legale, a cheltuielilor care nu au la baza operatiuni reale ori evidentierea altor operatiuni fictive*" prevazuta si sanctionata de art. 9 alin. 1 lit. c) din Legea nr. 241/2005 privind prevenirea si combaterea evaziunii fiscale.

Prin adresa nr.../2009, Garda Financiara - Sectia Botosani a solicitat D.G.F.P.J. Botosani efectuarea inspectiei fiscale in vederea stabilirii in intregime a obligatiilor fiscale.

Prin Decizia de impunere nr.../2009 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. IV/.../2009, Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani a stabilit ca obligatiile suplimentare de plata catre bugetul de stat datorate de contestatoare sunt in suma totala de ... lei, reprezentand: TVA in suma de ... lei cu majorari de intarziere aferente in suma de ... lei si impozit pe profit in suma de ... lei cu majorari de intarziere aferente in suma de ... lei.

Fata de cele 15 facturi fiscale emise de S.C. P SRL si S.C. G SRL Iasi, identificate de Garda Financiara - Sectia Botosani, organele dec inspectie fiscala constata un numar total de 28 facturi pentru care calculeaza obligatiile fiscale suplimentare, precum si alte influente fiscale enumerate la pct. II din prezenta decizie pentru care contestatoarea nu prezinta motivatiile de fapt si de drept (respectiv impozit pe profit in suma de ... lei si TVA in suma de ... lei).

Societatea contesta suma totala de ... lei, inasa aduce motivatii numai pentru suma de ... lei reprezentand impozit pe profit in suma de ... lei, TVA in suma de ... lei, impreuna cu accesoriile acestora in suma de ... lei, rezultand din influenta celor 28 facturi privind achizitiile de marfuri emise de societati furnizoare radiate sau care nu se regasesc in evidentele Oficiului Registrului Comertului sau in baza de date a organelor fiscale teritoriale.

Se retine ca aceste obligatii fiscale includ si prejudiciul calculat de comisarii Garzii Financiare - Sectia Botosani, constand in TVA in suma de ... lei si impozit pe profit in suma de ... lei care fac obiectul sesizarii penale, intrucat conform prevederilor Codului fiscal si a Codului de procedura fiscala, TVA si impozitul pe profit de plata se determina de organele de inspectie fiscala pe total perioada supusa inspectiei fiscale, si nu pentru fiecare document sau furnizor in parte.

Faptuitorul celor constatate este d-nul B - administratorul societatii, care potrivit sesizarii penale a produs un prejudiciu proprietatii publice in suma de ... lei (care este inclus in obligatiile fiscale suplimentare de plata in suma totala 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 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 administratorul societatii comerciale privind prejudiciul calculat de comisarii Garzii Financiare - Sectia Botosani constand in TVA in suma de ... lei si impozit pe profit in suma de ... lei care fac obiectul sesizarii penale si sunt incluse in obligatiile fiscale in suma de ... lei, 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.

De asemenea, conform prevederilor legale in materie fiscala, organul de solutionare nu poate fragmenta obligatia fiscala pronuntandu-se pe fond asupra unei parti din suma reprezentand TVA si impozit pe profit si suspendand solutionarea contestatiei pentru sumele reprezentand TVA si impozit pe profit ce fac obiectul sesizarii penale, intrucat TVA si impozitul pe profit de plata se determina de organele de inspectie fiscala pe total perioada supusa inspectiei fiscale, si nu pentru fiecare document sau furnizor in parte.

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 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”*.

Fata de 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 admite exceptia de procedura privind suspendarea solutionarii contestatiei pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala pentru suma totala de ... lei, intrucat aceasta suma include si prejudiciul ce face obiectul sesizarii penale.

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, dosarul cauzei va fi transmis Activitatii de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani, facandu-se aplicarea dispozitiilor pct. 10.4. din Ordinul ANAF nr. 519/2005: 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. IV/.../2009 emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. 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. IV/.../2009 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.../2009 si in raportul de inspectie fiscala nr. IV/.../2009.

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. E S.R.L. Botosani prin dispozitia de masuri nr. IV/.../2009 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 D.G.F.P.J. 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 D.G.F.P.J. 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. E S.R.L. Botosani**, cu sediul in Botosani, pentru suma totala de ... lei, reprezentand: impozit pe profit in suma de ... lei cu majorari de intarziere aferente in suma de ... lei si taxa pe valoarea adaugata (TVA) in suma de ... lei cu majorari de intarziere aferente 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 dosarului cauzei Activitatii de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani, urmand ca la incetarea motivului care a determinat suspendarea, aceasta sa sesizeze organul competent pentru solutionarea pe fond a cauzei.

Art. 3. Transmiterea spre competenta solutionare a contestatiei formulata impotriva dispozitiei de masuri nr. IV/.../2009 catre Activitatea de Inspectie

Fiscala din cadrul D.G.F.P.J. Botosani, ca organ fiscal emitent al acestui act administrativ fiscal.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Botosani in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR COORDONATOR,