

MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor

DECIZIA NR.12/22.01.2007
privind solutionarea contestatiei formulata de
SC E SRL

Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fisala a fost sesizata de Directia generala a finantelor publice asupra contestatiei formulata de **SC E SRL** impotriva Decizieei de impunere emisa de Activitatea de inspectie fisala.

SC E SRL :
- impozit pe profit;
- majorari de intarziere aferente impozitului
pe profit,
- penalitati aferente impozitului pe profit,

taxa pe valoarea adaugata;
dobanzi si penalitati de intarziere aferente taxei pe
valoarea adaugata.
penalitati de intarziere aferente taxei pe
valoarea adaugata.

Contestatia a fost depusa in termenul legal prevazut de art.177 alin.(1) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fisala, republicata, in raport de data comunicarii catre contribuabil a Decizieei de impunere si de data depunerii contestatiei la Directia generala a finantelor publice Vrancea, respectiv 07.12.2006.

Constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.175, art.176 si art.179 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fisala, republicata, Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fisala este competenta sa solutioneze contestatia formulata de S.C. E SRL .

I. Prin contestatia formulata initial impotriva Decizieei de impunere emisa de organele de inspectie fisala din cadrul

Directiei generale a finantelor publice - Activitatea de inspectie fiscală, în baza raportului de inspectie fiscală, societatea sustine urmatoarele:

Contestatoarea sustine ca verificarea s-a efectuat ca urmare a reclamatiei unei persoane fizice si a adresei ANAF prin care se solicita verificarea vanzarii deseurilor metalice neferoase rezultate din dezmembrarea a 62 locomotive fara documente legale.

Societatea contestatoarea sustine ca organele de inspectie fiscală nu s-au conformat adresei ANAF si au efectuat o analiza teoretica a cantitatilor posibile de deseuri metalice neferoase ce ar fi rezultat din dezmembrarea locomotivelor achizitionate in anul 2003 plecand de la adresa emisa de SC R SA . Astfel, organele de inspectie fiscală au considerat ca societatea ar fi obtinut cantitatea de 485.470 kg in raport de aceasta suma fiind stabilite obligatiile fiscale.

Ca urmare, societatea sustine ca situatia prezentata de organele de inspectie fiscală este nelegală intrucat:

Societatea a achizitionat cele 62 de locomotive in anul 2003 de la SC H SRL in vederea dezmembrarii conform notelor de cantar cu anumite lipsuri, altele au fost descompletate de regionala in vederea dotarii altor locomotive si ca urmare comparatia cu orice alta dezmembrare nu poate constitui o baza reala de calcul.

Societatea sustine ca dupa dezmembrarea locomotivelor a inregistrat in contabilitate aceeasi cantitate de deseuri ca si la receptionare iar deseurile au fost valorificate atat sub forma de materiale consumabile ce contineau neferoase cat si sub forma de deseuri neferoase (cupru alama, aluminiu).

De asemenea, sustine ca nu avea obligatia sa sorteze deseurile feroase de cele neferoase iar in cauza nu s-a demonstrat ca societatea a vandut fara documente legale alte cantitati care sa nu fi fost inregistrate in contabilitate .

Contestatoarea argumenteaza ca estimarea la care au recurs organele de inspectie fiscală poate opera doar daca se demonstreaza ca documentele justificative si evidenta contabila sunt false sau nu exista si nu se poate determina baza impozabila.

Totodata, contestatoarea sustine ca a mai fost verificata prin procese verbale ca urmare a reclamatiei de catre aceeasi persoana fizica fara insa sa se sesizeze nereguli si sa se calculeze obligatii fiscale suplimentare.

Ca urmare a celor invocate societatea solicita admiterea contestatiei si anularea deciziei de impunere si aduce in sustinere o serie de documente cum sunt:

-facturi de achizitii locomotive, copii ale proceselor verbale de cantar;

- copii proces verbal de dezmembrare;

- facturi de vanzare feroase si materiale consumabile cu continut de neferoase;

- copii raport de inspectie fiscală și proces verbal de control.

De asemenea, în temeiul art.184 din alin.2 din OG nr.92/2003 contestatoarea solicită suspendarea executării deciziei de impunere până la solutionarea contestației deoarece sumele retinute ca obligații fiscale suplimentare au fost stabilite în mod arbitrar fără nici o bază reală. Totodată, susține că executarea acestei decizii este de natură să conduca la paralizarea activității sociale dat fiind quantumul mare al sumei stabilite și societatea nu și-ar mai putea desfasura activitatea.

II. Prin Raportul de inspectie fiscală nr organele de inspectie fiscală din cadrul Directiei generale a finantelor publice - Activitatea de inspectie fiscală, au constatat urmatoarele:

Verificarea s-a efectuat ca urmare a adresei Directiei de Metodologie și Proceduri pentru Inspectia Fiscală din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscală privind vanzarea fără documente legale a deseurilor neferoase (cupru, bronz, aluminiu) rezultate din dezmembrarea a 62 locomotive .

Perioada verificata a fost anul 2003.

Pentru aceeași perioadă societatea a mai fost verificată conform unui alt proces verbal iar reverificarea aceeași perioadă este impusă de apariția unor date suplimentare necunoscute organelor fiscale la precedenta verificare conform sesizării primite.

Raportul de inspectie fiscală a avut la baza procesul verbal încheiat, potrivit caruia:

Organele de inspectie fiscală au constatat că societatea a achiziționat 62 de locomotive de la SC H SRL care la randul său a achiziționat locomotive de la SC C SRL. Societatea a valorificat în anul 2003 materiale neferoase conform facturilor, în cantitate de 34.203 kg înregistrând venituri pe baza de documente justificative.

Organele de inspectie fiscală au identificat un tabel cu 62 locomotive în care sunt detaliate seriile și cantitatile facturate și cantarite pentru fiecare locomotivă precum și procese verbale de dezmembrare a

locomotivelor, cantitatea rezultata din dezmembrare coincide cu cantitatea totala consimnata in facturile de achizitie, notele de cantar si procesele verbale de predare-primire fara a se face referiri la continutul de material neferos care il aveau locomotivele.

Tabele contin si trei coloane ce au fost denumite:

TIRON cantitate totala de 187.400 kg;
B CANTAR cantitate totala de 175.000 kg;
TOTAL CANTARIT 6.141.150 kg.

Intre cantitatea inscrisa la TOTAL CANTARIT si cantitatea efectiv facturata de SC C SRL exista o diferență de 353.400 kg, ce nu se regaseste evidențiată în documentele contabile, constatărată confirmată de P E prin nota explicativă.

Pentru clarificarea acestei situații și soluționarea sesizării organelor de inspectie fiscală au întocmit adrese catre producătorii de locomotive (SC EL SA), catre cei care le-au exploatat și vândut spre dezmembrare (Regionala CFR) și catre societăți cu profil asemănător (SC R SA).

Urmare a răspunsurilor primite organelor de inspectie fiscală au constatat că locomotivele ce au fost predate catre SC C SRL continneau motoarele electrice iar adresa primită de la SC EL SA prezintă continutul de materiale feroase și neferoase pe tipuri de locomotive.

Potrivit adresei primită de SC R SA a rezultat că în cazul locomotivelor LDH și LDE continutul de materiale neferoase este între 2% - 4% din masa totală a locomotivei.

Totodata, conform art.49 și art.104 din OG nr.92/25003, republicată, organelor de inspectie fiscală au solicitat explicații scrise persoanelor care au participat la dezmembrarea locomotivelor din care a rezultat că materialele neferoase au fost sortate și depozitate separat, locomotivele continneau motoarele de tractiune fiind complete, materialul neferos a fost la nivelul datelor tehnice furnizate de producător, expedierea materialelor neferoase se efectua noaptea fară a se consemna la registrul de poarta numărul avizului de insotire a marfii.

Avându-se în vedere datele tehnice furnizate de SC EL SA și SC R SA precum și faptul că locomotivele au fost echipate cu motoarele electrice de tractiune a căror greutate de câteva tone o constituie infasurările din cupru s-a procedat la estimarea bazei de impunere prin majorarea acesteia cu contravaloarea materialelor neferoase intrate în societate, dezmembrate și expediate din societate fară documente legale și neînregistrate pe venituri.

Estimarea s-a realizat pe baza cantitatilor cantarite și transferate catre SC E SRL și în baza datelor tehnice furnizate de producătorul de locomotive (pentru locomotivele tip E.A., E.C., și D.A.)

si de societati cu profil asemeneator societatii verificate prin aplicarea procentului minim de 2% la greutatea totala a locomotivelor (pentru locomotive de tipul LDH si LDE). La estimare nu s-a tinut cont de locomotiva tip D.A. cu seria nr.60-0100-2DA, locomotiva ce nu a fost dezmembrata de SC E SRL ci a fost livrata catre SC W SRL .

Ca urmare a estimarii cantitatilor de materiale neferoase au rezultat 485.470 tone, cantitate ce a fost valorificata fara documente legale, fiind creata ca un plus in gestiunea societatii in principal prin nereceptionarea locomotivelor la total greutate cantarita ci la o greutate cu 353.400 kg mai mica decat cea reala.

Pentru determinarea pe tipuri de material neferos (cupru, aluminiu, alama, bronz) a cantitatii estimate de 485.470 tone s-a avut in vedere livrarea efectuata cu factura si de explicatiile date de persoanele fizice potrivit carora expedierea se efectua pe masura dezmembrarii locomotivelor. Astfel, s-a apreciat ca materialul neferos livrat cu aceasta factura ar proveni din dezmembrarea a doua locomotive determinandu-se prin analogie, in procente, continutul de cupru si alte materiale neferoase. Avandu-se in vedere preturile practicate de societate in anul 2003 s-au luat ca referinta preturile cele mai mici evidente in factura unde se constata ca pretul la cupru a fost de 4,72 RON iar la alte materiale neferoase s-a calculat pe baza acestei facturi un pret mediu de 3,10 RON.

Plecand de la cantitatile si preturile stabilite cum s-a precizat mai sus, organele de inspectie fiscală au constatat ca in anul 2003 societatea a obtinut venituri din vanzarea de materiale neferoase.

Cheltuielile aferente acestor venituri au fost inregistrate in contabilitate prin influentarea costurilor cu contravalorearea locomotivelor achizitionate si cu cheltuielile ocasionate de dezmembrarea acestora.

Ca urmare in conformitate cu prevederile art 2 alin.1, art.7 alin.1 si art.20 alin.1 din Legea nr.414/2002, cu modificarile ulterioare pentru veniturile in suma de 1.897.869 lei se datoreaza imposit pe profit suplimentar iar in conformitate cu prevederile art.14 si art.20 alin.1 din Legea nr.345/2002, cu modificarile si completarile ulterioare societatea datoreaza taxa pe valoarea adaugata.

Pentru neplata la termen a debitelor suplimentare societatea datoreaza accesorii din care:

- dobanzi aferente impozitului pe profit;
- penalitati de intarziere aferente impozitului pe profit;
- dobanzi aferente taxei pe valoarea adaugata;
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata.

Cu adresa, organele de inspectie fiscală din cadrul Activitatii de inspectie fiscală au inaintat procesul verbal Parchetului de pe langa Tribunal V in vederea inceperii cercetarilor penale cu privire la existenta sau inexistentia elementelor constitutive ale infractiunii privind omisiunea cu stiinta a inregistratii in contabilitate a operatiunilor de valorificare a materialelor neferoase .

III. Luand in considerare constatarile organului de control, motivele prezентate de societate, documentele existente la dosarul cauzei precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, invocate de contestatoare si organele de control, se retin urmatoarele:

1. In ceea ce priveste

- impozit pe profit;
- majorari de intarziere aferente impozitului pe profit,
- penalitati aferente impozitului pe profit,
- taxa pe valoarea adaugata;
- dobanzi si penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata.
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata,

Agentia Nationala de Administrare Fiscală, prin Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor este investita sa se pronunte daca poate fi solutionata pe fond cauza, in conditiile in care organele de inspectie fiscală au inaintat Parchetului de pe langa Tribunalul V, constatarile din Raportul de inspectie fiscală in baza caruia a fost emisa Decizia de impunere.

Perioada verificata: anul 2003.

In fapt, asa cum au constatat organele de inspectie fiscală, societatea a valorificat materiale neferoase fara sa intocmeasca documente legale si fara sa inregistreze in contabilitate veniturile realizate.

Ca urmare, organele de inspectie fiscală, pe baza corespondentei purtata cu producatorii de locomotive, cu alta societatea care are acelasi obiect de activitate ca si societatea contestatoare, a documentelor de achizitie a locomotivelor, explicatiilor scrise ale persoanelor fizice care au participat la dezmembrare si avand in vedere datele tehnice comunicate de producator si preturile practicate de

societate la deseurile neferoase, au procedat la estimarea cantitativa si valorica a materialelor neferoase valorificate fara documente legale si au calculat obligatiile fiscale suplimentare constand in impozit pe profit si taxa pe valoarea adaugata precum si accesoriile aferente veniturilor neevidente in contabilitate.

Cu adresa, organele de inspectie fiscala au transmis Parchetului de pe langa Tribunalul V un exemplar al procesului verbal ce a stat la baza intocmirii Raportului de inspectie fiscala prin care se solicita dispunerea masurilor legale de incepere a cercetarilor in vederea existentei sau inexistentei elementelor constitutive ale infractiunii referitoare la omisiunea in parte a evidențierii in actele contabile a operatiunilor comerciale de valorificare a deseuriilor de metale neferoase si a veniturilor realizate in scopul sustragerii de la indeplinirea obligatiilor fiscale prevazute de art.9 alin.1 din Legea nr.241/2005 pentru combaterea evaziunii fiscale si omisiunea cu stiinta a inregistrarilor in contabilitate avand drept consecinta denaturarea veniturilor si rezultatelor financiare precum si a elementelor de activ si de pasiv din bilantul contabil pe anul 2003, fapta prevazuta de art.43 din Legea nr.82/1991, republicata.

In drept, art.184 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, prevede:

"(1) Organul de soluționare competent poate suspenda, prin decizie motivată, soluționarea cauzei atunci când:

a) 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 înrâurire hotărâtoare asupra soluției ce urmează să fie dată în procedură administrativă;.....)

(3) Procedura administrativă este reluată la încetarea motivului care a determinat suspendarea sau, după caz, la expirarea termenului stabilit de organul de soluționare competent potrivit alin. (2), indiferent dacă motivul care a determinat suspendarea a încetat sau nu."

Astfel, intre stabilirea obligatiilor fiscale prin Decizia de impunere emisa de Directia generala a finantelor publice - Activitatea de Control Fiscal si cercetarile in curs exista o stransa interdependentă de care depinde solutionarea cauzei in procedura administrativa.

Aceasta interdependentă constă in faptul ca organele de inspectie fiscala au considerat ca există elemente ale faptei de evaziune fiscală respectiv ca, prin neinregistrarea in evidența contabilă a

operatiunilor de valorificare a deseurilor neferoase si a veniturilor aferente societatea s-a sustras de la indeplinirea obligatiilor fiscale.

Avand in vedere cele precizate mai sus, se retine ca pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, Agentia Nationala de Administrare Fisicala prin Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor nu se poate investi cu solutionarea pe fond a cauzei, motiv pentru care va suspenda solutionarea contestatiei pe cale administrativa.

In functie de solutia pronuntata pe latura penala, cu caracter definitiv, procedura administrativa va fi reluata in conditiile legii.

2. Referitor la solicitarea contestatoarei privind suspendarea executarii deciziei de impunere, cauza supusa solutionarii este daca Agentia Nationala de Administrare Fisicala, prin Directia generala de solutionare a contestatiilor, se poate investi cu solutionarea cererii, in conditiile in care aceasta nu se afla in competenta sa materiala de solutionare.

In fapt, SC E SRL a formulat cerere de suspendare a executarii deciziei de impunere emisa de Activitatea de Inspectie Fisicala, pana la solutionarea contestatiei.

In drept, art.185 alin.1 si alin.2 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificari si completari, prevede:

"(1) Introducerea contestatiei pe calea administrativă de atac nu suspendă executarea actului administrativ fiscal.

(2) Dispozitiile prezentului articol nu aduc atingere dreptului contribuabilului de a cere suspendarea executării actului administrativ fiscal, în temeiul Legii contenciosului administrativ nr.554/2004, cu modificările ulterioare. Instanta competentă poate suspenda executarea, dacă se depune o cautiune de până la 20% din quantumul sumei contestate, iar în cazul cererilor al căror obiect nu este evaluabil în bani, o cautiune de până la 2.000 lei."

Se retine ca SC E SRL a depus contestatia la Directia Generala a Finantelor Publice la data de 07.12.2006, ulterior datei de 23.06.2006, data intrarii in vigoare a Legii nr.158/2006 privind aprobarea Ordonantei de urgentă a Guvernului nr.165/2005 pentru modificarea Ordonantei Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală.

Totodata, la art.14 alin.1 si alin.2 din Legea nr.554/2004 privind contenciosul administrativ, se prevede:

"(1) În cazuri bine justificate și pentru prevenirea unei pagube iminente, o dată cu sesizarea, în condițiile art.7, a autorității publice care a emis actul, persoana vătămată poate să ceară instantei competente să disponă suspendarea executării actului administrativ până la pronuntarea instantei de fond.

(2) Instanta va rezolva cererea de suspendare, de urgență, cu citarea părților."

Avand in vedere aceste dispozitii imperative ale legii, cererea SC E SRL de suspendare a executarii deciziei de impunere intra sub incidenta prevederilor Legii nr.554/2004 privind contenciosul administrativ, motiv pentru care Directia generala de solutionare a contestatiilor nu se poate investi cu solutionarea acestei cereri, neavand competenta materiala.

Pentru considerentele arataate in continutul deciziei si in temeiul art.184 si 185 alin.1 si 2 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, art.14 alin.1 si 2 din Legea nr.554/2004 , se

DECIDE

1.Suspendarea solutionarii cauzei pentru

- impozit pe profit;
- majorari de intarziere aferente impozitului pe profit,
- penalitati aferente impozitului pe profit,
- taxa pe valoarea adaugata;
dobanzi si penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata.
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata,

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, conform celor retinute prin prezenta decizie.

Transmiterea dosarului organului de inspectie fiscala urmand ca la incetarea motivului care a determinat suspendarea sa fie inaintat organului competent conform legii, pentru solutionarea cauzei in functie de rezolvarea laturii penale.

2. Constatarea necompetentei materiale a Directia generale de solutionare a contestatiilor in ceea ce priveste cererea SC E SRL de suspendare a executarii deciziei de impunere nr.1781/22.11.2006 emisa de Activitatea de Control Fiscal, solutionarea acestei cereri fiind de competenta instantei judecatoaresti.

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel in termen de 6 luni de la comunicare.

ANEXA LA DECIZIA NR. 12 / 22. 01.2007

PROCEDURA

- suspendarea solutionarii contestatiei pana la finalizarea laturii penale ;
- cerere de suspendare a executarii - competenta de solutionare