

MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

Agentia Nationala de Administrare Fiscala

Directia generala de solutionare

a contestatiilor

DECIZIA NR. _____ / _____ 2006

privind solutionarea contestatiei depusa de
Societatea X, inregistrata la Ministerul Finantelor Publice -
Agentia Nationala de Administrare Fiscala sub nr.*

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala a fost sesizata de Directia Generala de Administrare a Marilor Contribuabili prin adresa nr.*, inregistrata la Ministerul Finantelor Publice - Agentia Nationala de Administrare Fiscala sub nr.* asupra contestatiei formulata de Societatea X.

Societatea X contesta procesul verbal de control nr.* incheiat de reprezentantii Directiei Regionale Vamale * - Serviciul Supraveghere si Control Vamal privind suma de X lei, reprezentand taxe vamale, taxa pe valoarea adaugata, accize si majorari de intarziere/dobanzi si penalitati de intarziere aferente acestora.

Chiar si in raport de data intocmirii procesului verbal de control nr.*, contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art.177 alin.1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, fiind inregistrata la Directia Regionala Vamala * in data de *, asa cum rezulta din stampila aplicata de serviciul Registratura pe originalul contestatiei, aflata la dosar.

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala constatand ca sunt indeplinite dispozitiile art.175, art.177 alin.1) si art.179

alin.(1) litera c) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, este legal investita sa se pronunte asupra contestatiei formulata de Societatea X.

I. Contestatoarea solicita suspendarea executarii actului administrativ fiscal in temeiul art.185 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, pana la solutionarea contestatiei, aratand ca punerea in executare a procesului verbal de control nr.* ar avea consecinte grave asupra situatiei financiare a societatii, ar impiedica desfasurarea in bune conditii a activitatii comerciale curente si ar conduce la incapacitate de plata.

Pe cale de exceptie, Societatea X solicita sa se constate nulitatea absoluta a actului administrativ fiscal atacat, aratand ca singura situatie in care organele de control vamal aveau posibilitatea si obligatia de a intocmi proces verbal de control era in cazul in care sesizau organele de urmarire penala, motiv pentru care invoca art.106 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Totodata, contestatoarea sustine ca potrivit art.107 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, rezultatul inspectiei fiscale trebuia sa fie consemnat intr-un raport scris care sa cuprinda constatările inspectiei din punct de vedere faptic si legal, raport care urma sa fie inaintat organelor de conducere pentru emiterea deciziei de impunere in conformitate cu prevederile art.83 din aceeași ordonanta.

Decizia de impunere este actul administrativ fiscal pe care societatea trebuia sa-l primeasca, decizie care produce efecte juridice de drept fiscal.

Societatea X arata ca au fost incalcate dispozitiile art.43 alin.2) coroborat cu art.46 din Codul de procedura fiscala, republicata, afirmand ca lipsa semnaturii persoanei imputernicite a organului fiscal pe actul administrativ fiscal atrage nulitatea absoluta a acestuia.

Contestatoarea invoca dispozitiile Hotararii Guvernului nr.1050/2004 privind aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Codului de procedura fiscala in sensul ca aceasta fundamenteaza modalitatea de desfasurare a procedurii de control, plecand de la principiile si modalitatile reglementate prin Codul de procedura fiscala.

Contestatoarea arata ca prin actul de control nr.*, reprezentantii Directiei Regionale Vamale * au stabilit in sarcina Societatea X suma de X lei cu titlu de taxe vamale, accize si t.v.a.

Societatea X considera procesul verbal de control ca neintemeiat si nefondat intrucat informatiile furnizate de terti nu sunt de natura sa produca singure efecte fiscale in sarcina societatii daca nu sunt sustinute si de alte probe, respectiv inscrisuri, expertize, etc, invocand in acest sens dispozitiile art.49 si art.52 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Contestatoarea motiveaza ca a respectat conditiile referitoare la comercializarea marfurilor in regim duty - free intrucat a emis pentru toate operatiunile comerciale realizate bonuri de casa si facturi, asa cum prevad dispozitiile pct.13 din Normele de organizare, functionare si control vamal al activitatii de comercializare a marfurilor in regim duty - free.

Privitor la afirmatia organelor de control vamal ca societatea ar fi comercializat bunuri catre alte persoane decat cele indicate in bonurile fiscale, contestatoarea arata ca obligatia societatii "subzista" numai cu privire la solicitatea cumparatorului de a prezenta pasaportul si de a consemna datele personale pe bonul fiscal emis de casa de marcat electronic.

In acest sens, contestatoarea invoca dispozitiile art.3 alin.2 din Ordonanta Guvernului nr.86/2003 privind reglementarea unor masuri in materie financiar-fiscala.

De asemenea, contestatoarea mai invoca si dispozitiile pct.2 si pct.3 din Normele de organizare, functionare si control vamal al activitatii de comercializare a marfurilor in regim duty-free, motivand ca magazinele in care

se comercializeaza astfel de produse trebuie sa fie amplasate si amenajate incat sa nu permita accesul in incinta a persoanelor care nu calatoresc catre o destinatie internationala.

Referitor la calcularea drepturilor vamale, contestatoarea arata ca dispozitiile art.126 coroborate cu cele ale art.142 si art.144 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, asa cum a fost modificata si completata prevad ca taxa pe valoarea adaugata nu se aplica pentru bunurile importate destinate comercializarii in regim duty - free.

Prin urmare, Societatea X considera ca nu este temeinic si legal ca organul de control sa inlature toate aceste dispozitii legale si sa stabileasca in mod abuziv taxe vamale la importurile de produse destinate comercializarii lor in regim duty free.

Fata de cele aratate, contestatoarea solicita admiterea contestatiei si anulara procesului verbal de control ca fiind netemeinic si nelegal.

II. Prin procesul verbal nr.* organele de control vamal au constatat urmatoarele:

Societatea X este autorizata sa comercializeze marfuri in valuta in regim duty- free potrivit prevederilor Ordonantei de urgenta a Guvernului nr.104/2002 aprobata si modificata prin Legea nr.132/2003 privind regimul vamal al marfurilor comercializate in regim duty -free, a Normelor de organizare, functionare si control vamal al activitatii de comercializare a marfurilor in regim duty-free aprobate prin Ordinul Ministrului Finantelor Publice nr.1397/2002 si in baza Autorizatiei de duty-free nr.* emisa de Ministerul Finantelor Publice.

Din verificarile efectuate privind modul de comercializare a tigaretelor pe baza bonurilor fiscale emise pentru perioada * - * si din analiza situatiei inaintata pe suport informatic de catre Inspectoratul Judetean al Politiei de Frontiera * au rezultat urmatoarele aspecte:

Cantitati foarte mari de acelasi sortiment de tigari au fost vandute in decursul unei singure zile, de regula vandute la schimbul doi, de catre aceleasi persoane care au calitatea de operatori comerciali la magazinul duty - free aflat in zona de supravechere a biroului vamal * - punct de lucru al Societatii X.

Cantitati relativ mari de tigarete au fost vandute unei singure persoane, depasind cantitatile destinate uzului personal, cantitati care sunt destinate folosirii la un nivel rezonabil pentru consumul individual, familial sau pentru cadouri, fara a fi utilizate in scopul vanzarii, incalcandu-se prevederile art.1, lit.a), lit.e) si lit.h) coroborat cu art.9 si art.10 din Ordinul nr.1397/2002 emis de Ministerul Finantelor Publice, respectiv art.131 din Hotararea Guvernului nr.1114/2001.

Neconcordante intre datele de identificare a persoanelor inscrise pe bonurile fiscale si evidentele puse la dispozitie de catre Inspectoratul Judetean al Politiei de Frontiera * - Punctul de Trecere Frontiera *.

Bonuri fiscale emise de Societatea X pentru persoane fizice dupa un interval de timp mai mare de 12 ore fata de evidentele iesiri din tara ale Politiei de Frontiera *.

Bonurile fiscale emise de Societatea X pentru persoane fizice care nu figureaza in evidentele Politiei de Frontiera * ca iesite din tara.

Fata de aceasta situatie, prin adresa nr.*, Directia Regionala Vamala * a inaintat Inspectoratului Judetean al Politiei de Frontiera * o lista cu persoanele fizice care nu se regasesc in evidentele Punctului de Trecere Frontiera * prin care se solicita Administratiei de Frontiera din tara * sa verifice daca aceste persoane fizice au iesit sau au intrat in tara prin punctul vamal *, birou vamal limitrof biroului vamal *.

Din raspunsul primit de la Inspectoratul Judetean al Politiei de Frontiera * cu adresa nr.*, rezulta ca din 150 persoane cuprinse in lista, numai 4 persoane figurau in baza de date a Administratiei Politiei de Frontiera din tara *.

Pentru marfurile comercializate de Societatea X ce se regasesc in bonurile fiscale emise in perioada * - * unor persoane fizice la un interval mai mare de 12 ore fata de evidentele Politiei de Frontiera, precum si unor persoane ce nu figureaza in evidentele Politiei de Frontiera, organele de control au procedat la calculul datoriei vamale in temeiul dispozitiilor art.65, art.67, art.68, art.76, art.77, art.78, art.141 alin.(1) si art.144 din Legea nr.141/1997 privind Codul vamal al Romaniei, cu completarile ulterioare, art.126 alin.(2), art.140 alin.(1), art.150 alin.(2), art.162, art.165, art.167 alin.(2) si art.177 alin.(1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare.

In consecinta, in sarcina contestatoarei au fost calculate drepturi vamale in suma totala de y lei, reprezentand taxe vamale, accize si taxa pe valoarea adaugata.

Pentru datoria vamala constatata au fost calculate pana la data de * majorari de intarziere, dobanzi si penalitati de intarziere in suma totala de z lei in conformitate cu dispozitiile art.21 alin.(2), art.115 alin.(1), art.116 alin.(1) si art.121 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Prin adresa nr.*, aflata la dosarul cauzei, Directia Regionala Vamala * a inaintat Inspectoratului de Politie al Judetului * -Serviciul de Investigare a Fraudelor un exemplar al procesului verbal de control nr.* impreuna cu * anexe in vederea analizarii si comunicarii daca faptele si aspectele constatate in actul de control constituie infractiuni conform Codului Penal al Romaniei, republicat.

Totodata, prin adresa nr.* Garda Financiara Comisariatul Regional * - Sectia Judeteana Ilfov, in completarea sesizarii penale nr.* a inaintat Parchetului de pe langa Inalta Curte de Casatie si Justitie, Nota de constatare nr.* incheiata la Societatea X impreuna cu procesul verbal de control nr.*, pentru inceperea cercetarilor in vederea constatarii existentei sau inexistentei elementelor constitutive ale infractiunilor prevazute de art.4, art.5 raportat la art.296

alin.1 lit.l din Legea nr.571/2003 si art.9 lit.c din Legea nr.241/2005, art.43 din Legea nr.82/1991, republicata, art.288-art.292 din Codul Penal precum si stabilirea persoanelor vinovate.

III. Avand in vedere sustinerile contestatoarei si documentele invocate de aceasta, constatarile organelor de inspectie fiscala si actele normative invocate de contestatoare si de organele de control vamal, se retin urmatoarele:

Referitor la exceptia ridicata de Societatea X privind constatarea nulitatii actului administrativ fiscal, in speta, procesul verbal de control nr.* incheiat de reprezentatii Directiei Regionale Vamale *, prin invocarea art.106 si art.107 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, se retin urmatoarele:

In conformitate cu dispozitiile pct.107.1 din Hotararea Guvernului nr.1050/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Ordonantei Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala:

“ Titlul de creanta este actul prin care, potrivit legii, se stabileste si se individualizeaza obligatia de plata privind creantele fiscale, intocmit de organele competente sau de alte persoane indreptatite potrivit legii. Asemenea, titluri pot fi:

a) decizia de impunere emisa de organele competente, potrivit legii;

[.....]

d) declaratia vamala pentru obligatiile de plata in vama;

e) documentul prin care se stabileste si se individualizeaza datoria vamala, inclusiv accesorii, potrivit legii [....]”.

Totodata, dispozitiile pct.5.3 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul nr.519/2005 emis de Presedintele Agentiei Nationale de Administrare Fiscala, prevad:

“Titluri de creanta privind datoria vamala pot fi: declaratia vamala in detaliu, chitanta vamala, **procesul - verbal prin care se stabileste si se individualizeaza datoria vamala, inclusiv accesoriile**, potrivit legii, precum si actul constatator, in masura in care nu s-a incheiat proces-verbal”.

In temeiul dispozitiilor legale citate mai sus, motivatia contestatoarei privind invocarea art.106 si art.107 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata nu se retine in solutionarea favorabila a cauzei intrucat procesul verbal de control incheiat de reprezentatii Directiei Regionale Vamale * prin care se stabileste si se individualizeaza datoria vamala constituie titlul de creanta in materie vamala, iar procesul verbal incheiat de organele de inspectie fiscala reprezinta act premergator stabilirii obligatiilor fiscale prin decizia de impunere - act administrativ prevazut de art.83 din codul de procedura fiscala pentru stabilirea creantelor fiscale.

In consecinta, exceptia ridicata de Societatea X privind nulitatea procesului verbal de control nr.* incheiat de reprezentatii Directiei Regionale Vamale * va fi respinsa ca neintemeiata.

1. Referitor la suma de x lei reprezentand taxe vamale, taxa pe valoarea adaugata, accize si accesorii aferente, cauza supusa solutionarii este daca Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor se poate pronunta pe fondul contestatiei in conditiile in care procesului verbal de control nr.* a fost inaintat Inspectoratului de Politie a Judetului * cu adresa nr. * in vederea stabilirii caracterului infractional al faptelor constatate in timpul controlului.

In fapt, prin procesul verbal de control nr. * s-au stabilit in sarcina contestatoarei drepturi vamale in suma totala de x lei reprezentand taxe vamale, taxa pe valoarea

adaugata, accize si accesorii aferente acestora pentru marfurile comercializate in perioada * -* in regim duty -free in raza de supraveghere a biroului Vamal * in baza art.65, art.67, art.76, art.77 alin.(1), art.78 alin.(1), art.141 alin.(1) si art.144 lit.b) si lit.c) din Legea nr.141/1997 privind Codul vamal al Romaniei, cu completarile ulterioare si art.126 alin.(2), art.167 alin.(2) si art.177 alin.(1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare.

S-a constatat ca Societatea X nu a respectat dispozitiile pct.1 lit.a), lit.e), lit.h precum si ale pct.9 si pct.10 din Normele de organizare, functionare si control vamal al activitatii de comercializare a marfurilor in regim duty -free, aprobate prin Ordinul Ministrului Finantelor Publice nr.1397/2002, prin comercializarea de marfuri in regim duty-free, respectiv tigarete, peste cantitatile destinate uzului personal, au fost emise bonuri fiscale catre persoane fizice in calitate de cumparatori care nu figureaza inregistrate in evidentele Punctului de Trecere Frontiera * ca fiind iesite din tara, s-au constatat intervale mari de timp intre data emiterii bonului fiscal si data iesirii efective din tara a persoanelor catre o destinatie internationala conform evidentele Punctului de Trecere Frontiera *.

Prin adresa nr.*, Directia Regionala Vamala * a inaintat catre Inspectoratul de Politie al Judetului * procesul verbal de control nr.* impreuna cu anexele in vederea cercetarii daca faptele si aspectele constatate constituie infractiuni conform Codului Penal al Romaniei, republicat.

In drept, art.184 alin.(1) lit.a) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, precizeaza:

“Suspendarea procedurii de solutionare a contestatiei pe cale administrativa

(1) Organul de solutionare competent poate suspenda, prin decizie motivata, solutionarea cauzei atunci cand:

a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele în 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”.

Astfel, intre stabilirea drepturilor vamale constand in taxe vamale, taxa pe valoarea adaugata, accize si accesorii aferente acestora prin procesul verbal de control nr.* incheiat de reprezentantii Directiei Regionale Vamale * si stabilirea caracterului infractional al faptelor savarsite de reprezentantii societatii exista o stransa interdependenta de care depinde solutionarea cauzei.

Aceasta interdependenta consta in faptul ca drepturile vamale au fost stabilite prin procesul verbal de control nr.* pentru urmatoarele considerente: au fost emise bonuri fiscale catre persoane fizice in calitate de cumparatori care nu figureaza in evidentele Punctului de Trecere Frontiera *, ca iesite din tara, s-au constatat intervale mari de timp intre data emiterii bonului fiscal si data iesirii efective din tara conform evidentelor Punctului de Trecere Frontiera *, au fost comercializate marfuri in regim de duty-free peste cantitatile destinate uzului personal, aspecte asupra realitatii carora urmeaza sa se pronunte organele de cercetare penala, asa cum reiese din adresa Directiei Regionale Vamale * nr.*.

In consecinta, Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor nu se poate pronunta pe fondul cauzei inainte de a se finaliza solutionarea laturii penale, prioritatea de solutionare o au organele de cercetare penala, avand in vedere faptul ca in speta se pune problema realitatii operatiunilor desfasurate.

Luand in considerare situatia de fapt si prevederile legale mentionate mai sus, se retine ca pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, se va suspenda solutionarea contestatiei pe cale administrativa pentru suma totala de x lei reprezentand taxe vamale, taxa pe valoarea adaugata, accize si accesorii aferente acestora.

In functie de solutia pronuntata cu caracter definitiv pe latura penala, procedura administrativa va fi reluata in conditiile legii, in temeiul art.184 alin.(3) din Ordonanta

Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata care precizeaza : “*Procedura administrativa este reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea [...]*”.

2.Referitor la solicitarea contestatoarei privind suspendarea executarii actului administrativ fiscal, *in speta procesul verbal de control nr. **, se retin urmatoarele:

In drept, conform prevederilor art.185 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, “**Introducerea contestatiei pe calea administrativa de atac nu suspenda executarea actului administrativ fiscal**”.

Alin.(2) al art.185 din actul normativ mentionat mai sus precizeaza:

“Organul de solutionare a contestatiei poate suspenda executarea actului administrativ atacat pana la solutionarea contestatiei, la cererea temeinic justificata a contestatorului”.

Aceasta prevedere legala instituie, prin exceptie, posibilitatea organelor de solutionare de a dispune la cererea temeinic justificata a contestatorului si tinand seama de motivele invocate de acesta, suspendarea executarii actului administrativ fiscal atacat pana la solutionarea contestatiei.

In analiza temeiniciei cererii, pentru a se putea dispune suspendarea executarii actului administrativ fiscal, trebuie sa existe o indoiala puternica asupra legalitatii actului de control contestat, de asemenea se impune ca societatea contestatoare sa fie amenintata cu o vatamare ireparabila.

Pentru a se dispune suspendarea executarii actului administrativ, trebuiesc indeplinite cumulativ conditiile stabilite in art.14 din Legea nr.554/2004, respectiv sa fie un caz bine justificat si sa se precizeze o paguba iminenta.

In legatura cu notiunea de paguba iminenta, chiar Legea nr.554/2004, in art.2 lit.s o defineste ca fiind un prejudiciu material viitor, dar previzibil, ceea ce in speta nu a fost dovedit.

Luand in considerare fondul cauzei care pune in discutie realitatea operatiunilor economice desfasurate de contestatoare, precum si faptul ca aspectele de natura penala sunt strans legate de obligatiile fiscale stabilite, organul de solutionare a contestatiei pe cale administrativa nu se poate pronunta asupra legalitatii actelor administrative atacate, acesta fiind si ratiunea pentru care, in temeiul art.184 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala s-a suspendat solutionarea contestatiei pe cale administrativa.

Din analiza documentelor prezentate si in lipsa unor documente doveditoare din care sa rezulte iminenta producerii unei pagube prin care sa se justifice temeinicia cererilor de suspendare a executarii silite si tinand cont de prevederile legale mentionate, cererea Societatii X de suspendare a executarii procesului verbal de control nr.* va fi respinsa ca neintemeiata.

Pentru considerentele retinute si in temeiul art.14 alin.(1) si alin.(2) din Legea nr.554/2004 privind contenciosul administrativ, art.184 alin.(1) lit.a) si alin.(3), art.185 alin.(1) si art.(2) coroborat cu art.186 alin.(4) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se

DECIDE

1. Suspendarea solutionarii contestatiei formulata de Societatea X pentru suma totala de x lei, reprezentand taxe vamale, taxa pe valoarea adaugata, accize si majorari de intarziere/dobanzi si penalitati de intarziere aferente acestora, 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 in prezenta decizie.

Transmiterea dosarului cauzei organului de control vamal urmand ca la incetarea motivului care a determinat suspendarea acesta sa fie transmis organului competent, pentru solutionarea cauzei in functie de solutia pronuntata.

2. Respingerea ca neintemeiata a solicitarii privind suspendarea executarii procesului verbal de control nr.* incheiat de reprezentantii Directiei Regionale Vamale *.

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel *, in termen de 6 luni de la data comunicarii.