

## DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE TIMIS

### D E C I Z I E nr. 52/29.03.2007

privind solutionarea contestatiei formulate de SC (...) SRL inregistrata la DGFP TIMIS sub nr....

Biroul Solutionarea contestatiilor al DGFP-Timis a fost investit sa analizeze pe fond contestatia formulata de SC (...) SRL cu sediul in localitatea ...

Prin Decizia nr. 473/162/12.09.2006 DGFP Timis a suspendat solutionarea cauzei pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala.

Prin adresa inregistrata la DGFP Timis sub nr.... societatea petenta depune copia Rezolutiei nr. 482/P/2006 prin care Parchetul de pe langa Judecatoria Sannicolau Mare se pronunta pentru neinceperea urmaririi penale fata de numitul .... in calitate de administrator la **SC (...) SRL** ub aspectul savarsirii de catre acesta a infractiunilor prevazute de art.9(1) lit.b din Legea nr.241/2005 cu aplicarea art.13 CP, astfel ca motivul pentru care solutionarea contestatiei a fost suspendata prin Decizia DGFP Timis nr. ... a incetat.

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor dispuse prin Raportul de inspectie fiscala nr.... si a Deciziei de impunere nr..... intocmite de organele de control din cadrul SAF Timis si a fost depusa in termenul prevazut de art. 177 alin.1 din OG 92/2003, republicata, titlul IX, fiind autentificata prin semnatura reprezentantului legal si stampila unitatii .

Din analiza dosarului contestatiei se constata ca au fost intrunite conditiile prevazute de art. 175, art.176 si art. 179 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale; DGFP Timis prin Biroul solutionarea contestatiilor este competenta sa se pronunte asupra contestatiei.

**I. Prin Contestatia** formulata si inregistrata la Structura de Administrare Fiscala Timis sub nr....si DGFP Timis sub nr..... petenta solicita exonerarea de la plata a sumei de .... reprezentand:

- diferenta impozit pe profit
- majorari
- penalitat de intarziere
- TVA
- majorari

In sustinerea contestatiei petenta face urmatoarele precizari:

- obligatiile fiscale au fost stabilite de organul de control ca urmare a necunoasterii situatiei de fapt ;
- societatea petenta a executat in anul 1997 lucrari de constructii pentru SC .... care au fost evidentiata in contabilitate;
- lucrarile s- au deteriorat, prin urmare beneficiarul a actionat in instanta societatea prestatoare, in speta societatea petenta solicitand remedierea lucrarilor sau plata contravalorii acestora;

- prin sentinta civila nr.... Tribunalul Timis a obligat **SC (...) SRL** sa remedieze tencuielile interioare deteriorate la garajul construit"; aceste lucrari au fost executate conform sentintei civile si in acest context nu au fost evidentiata ca si venituri intrucat nu au fost incasate, prin urmare nu exista obligatii fiscale pentru aceste sume care reprezinta contravaloarea unor remedieri de lucrari .

In adresa nr. 13761/13.03.2007 societatea petenta face urmatoarele precizari:

- actiunea AFPO (...) de recuperare a sumelor constatate prin Decizia de impunere nr. 373/06.07.2006 este abuziva intrucat s-a realizat in luna august 2006 inainte de pronuntarea unei decizii legale, executarea silita si blocarea contului bancar fiind un abuz in serviciu.

- AFPO (...) a trimis somatie si titlu executoriu in data de 01.02.2007 pentru suma de ...lei impozit pe dividende , in conditiile in care aceste obligatii au fost achitate in data de 19.12.2006 conform opl nr.....

**II. Decizia de impunere privind obligatiile fiscale nr....** a fost emisa in baza Raportului de inspectie fiscala incheiat in data de .... si inregistrat sub nr. ..., ca urmare a avizului de inspectie fiscala nr.....

Din verificarile efectuate se retin urmatoarele:

- referitor la impozitul pe profit:

Baza legala in ceea ce priveste impozitul pe profit pentru perioada verificata este Legea nr.784/29.12.2001.

Societatea petenta nu a emis factura pentru prestatiile efectuate conform devizului nr. 140008/01.03.2001 insusit de SC (...) SRL in valoare de .... RON . Ca urmare a neinregistrarii veniturilor a fost prejudiciat bugetul de stat cu suma de ...RON reprezentand impozit pe profit .

Pentru diferenta de impozit pe profit au fost calculate majorari de intarziere in suma de ... RON si penalitati in suma de ...RON.

- referitor la TVA :

Baza legala in ceea ce priveste TVA in perioada verificata este OUG nr. 17/2000 si HG nr. 401/2000.

Diferenta de TVA in suma de ... ron a fost stabilita de organul de control ca urmare a faptului ca societatea nu a evidentiata in contabilitate venituri in suma de .... RON realizate din activitatea de prestari servicii . Asupra obligatiei constatate ca diferenta ( in functie de soldul conturilor 4423 si 4424) , s-au calculat majorari de intarziere in suma de ... RON si penalitati de intarziere in suma de ... RON.

**III. Avind in vedere constatarile** organului de control, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestator si de catre organele de control, se retine ca Biroul solutionarea contestatiilor a fost investit sa analizeze pe fond contestatia .

Verificarea s-a finalizat prin intocmirea Raportului de inspectie contestat care a fost transmis Parchetului de pe langa Judecatoria Sannicolau Mare cu adresa nr.... in vederea inceperii cercetarilor, intrucat neevidentiarea in contabilitate a tuturor veniturilor poate fi considerata infractiune , conform art. 11 din Legea nr. 87/1994, republicata, coroborat cu art. 9(1) lit.b din Legea nr.241/2005 .

Prin adresa inregistrata la DGFP Timis sub nr. 13761/13.03.2007 societatea petenta depune copia Rezolutiei nr. 482/P/2006 prin care Parchetul de pe langa

Judecatoria Sannicolau Mare se pronunta pentru neinceperea urmaririi penale fata de numitul M I in calitate de administrator la SC (...) SRL sub aspectul savarsirii de catre acesta a infractiunilor prevazute de art.9 (1) lit.b din Legea nr.241/2005 cu aplicarea art.13 CP.

Scoaterea de sub urmarire penala a invinuitului s- a facut in baza art.10, lit.d din Codul de procedura penala :

*"Actiunea penala nu poate fi pusa in miscare, iar cand a fost pusa in miscare nu mai poate fi exercitata daca: (...)*

*d) faptei ii lipseste unul din elementele constitutive ale infractiunii;"*

Avand in vedere dispozitiile Ordonantei de scoatere de sub urmarire penala a administratorului societatii d-nul MI emisa de Parchetul de pe langa Judecatoria Sannicolau Mare , organul de solutionare a contestatiei a procedat la aplicarea art.184(3) din OG nr.92/2004, republicata :

*" Procedura administrativa este reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea sau , dupa caz, la expirarea termenului stabilit de organul de solutionare competent potrivit alin.(2) , indiferent daca motivul care a determinat suspendarea a incetat sau nu" .*

**DGFP Timis este investita** sa se pronunte asupra legalitatii stabilirii obligatiei fiscale in suma de ... lei avand in vedere urmatoarele:

- societatea contestatoare a executat prestari de servicii catre SC (...) SRL conform Devizului de lucrari nr. 14008 in valoare de ... ron din care TVA ... ron;

- lucrarile au fost receptionate in data de 01.03.2001 si constau in " amenajare spatiu micu gros" ;

- aceste lucrari au fost executate in contul obligatiei societatii petente catre SC M... SRL potrivit Deciziei civile nr. 1441/2000 pronuntata de Tribunalul Timis prin care SC P... SRL a fost obligata la remedierea lucrarii .

- administrator al SC M... SRL este aceiasi persoana cu administratorul SC D.. SRL si intrucat acesta si-a remediat lucrarile deteriorate la SC M... SRL pe cheltuiala proprie , a solicitat societatii petente ca aceasta sa efectueze lucrari pentru SC D... SRL in contul datoriei fata de SC M... SRL ;

- societatea petenta nu a emis factura pentru prestatiile efectuate conform devizului nr. 14008/01.03.2001 insusit de SC D... SRL pe considerentul ca prestarile de serviciu reprezinta contravaloarea prejudiciului creat si nu lucrari producatoare de venituri.

In speta sunt incidente urmatoarele prevederi legale :

- art.1 alin. (1) din Legea contabilitatii nr.82/1991, republicata:

*" Societatile comerciale, (...) si celelalte persoane juridice au obligatia sa organizeze si sa conduca contabilitatea proprie";*

- art.(2) alin.(1) din Legea contabilitatii nr.82/1991, republicata:

*" Contabilitatea, ca activitate specializata in masurarea, evaluarea, cunoasterea, gestiunea si controlul activelor, datoriilor si capitalurilor proprii, precum si a rezultatelor obtinute din activitatea persoanelor juridice si fizice prevazute la art. 1 trebuie sa asigure inregistrarea cronologica si sistematica, prelucrarea, publicarea si pastrarea informatiilor cu privire la pozitia financiara, performanta financiara si fluxurile de trezorerie, atat pentru cerintele interne ale acestora, cat si in relatiile cu investitorii prezenti si potentiali, creditorii financiari si comerciali, clientii, institutiile publice si alti utilizatori."*

- art.6 din Legea contabilitatii nr.82/1991, republicata:

*" Orice operatiune economico-financiara efectuata se consemneaza in momentul efectuarii ei intr-un document care sta la baza inregistrarilor in contabilitate, dobandind astfel calitatea de document justificativ."*

- art.4 din OG nr.70/1994 , republicata:

*" Profitul impozabil se calculeaza ca diferenta intre veniturile din livrarea bunurilor mobile, a bunurilor imobile pentru care s-a transferat dreptul de proprietate, servicii prestate si lucrari executate, inclusiv din cistiguri din orice sursa, si cheltuielile efectuate pentru realizarea acestora, dintr-un an fiscal, la care se adauga cheltuielile nedeductibile."*

- pct.5.2 din OMFP nr. 306/2002 *" In categoria veniturilor se includ atat sumele sau valorile incasate sau de incasat in nume propriu din activitati curente"*.

Potrivit prevederilor legale invocate orice operatiune economica efectuata se consemneaza in momentul efectuarii ei in contabilitatea proprie.

Fiecare contribuabil este obligat sa inregistreze operatiunile economice cronologic si sistematic in contabilitatea proprie, nefiind posibila inregistrarea unor operatiuni care se refera la obligatiile sau creantele unei alte societati chiar daca au acelasi administrator.

Potrivit prevederilor HG nr. 685/1999 se poate efectua compensarea fara numerar intre doua sau mai multe persoane juridice pe baza ordinelor de compensare, dar la dosarul contestatiei nu au fost depuse documente in acest sens.

Sustinerea contestatoarei ca aceste servicii sunt efectuate in contul unor datorii catre o alta societate (care are acelasi actionar) nu este relevanta intrucat fiecare societate isi organizeaza propria contabilitate si raspunderea pentru neinregistrarea veniturilor revine societatii prestatoare.

In categoria veniturilor unei societati se includ atat sumele incasate sau valorile incasate sau de incasat in nume propriu din activitati curente.

Chiar daca nu a fost incasata contravaloarea prestarilor de servicii efectuate pentru SC D... SRL aceasta reprezinta venituri ale societatii, intrucat din punct de vedere fiscal neincasarea unei sume nu presupune neevidentierea veniturilor.

Prin Rezolutia de neincepere a urmaririi penale pronuntata in Dosarul nr. 482/P/2006 instanta a dispus neinceperea urmaririi penale a administratorului , intrucat nu *" a existat intentia de a nu achita taxele si impozitele aferente lucrarii in valoare de 7.500 ron"* .

Lipsa caracterului infractional al faptei administratorului nu inlatura obligatiile fiscale stabilite de organul de control in sarcina societatii ca urmare a lucrarilor de prestari servicii realizate de acesta ca persoana juridica si efectuate conform devizului nr. 140008/01.03.2001 insusit de SC D... SRL in valoare de ... RON , eventualele compensari putand fi efectuate potrivit prevederilor HG nr. 685/1999, fapt nedovedit de petent.

Avand in vedere cele prezentate se reine ca societatea petenta era obligata la inregistrarea veniturilor , organul fiscal, procedand legal la stabilirea diferentelor de venituri.

Diferentele de venituri stabilite de organele de control au generat urmatoarele obligatii fiscale:

- diferenta impozit pe profit
- majorari
- penalitat de intarziere
- TVA
- majorari

Baza legala pentru stabilirea diferentei de impozit pe profit este art.4 din OG nr.70/1994 , republicata:

*" Profitul impozabil se calculeaza ca diferenta intre veniturile din livrarea bunurilor mobile, a bunurilor imobile pentru care s-a transferat dreptul de proprietate, servicii prestate si lucrari executate, inclusiv din cistiguri din orice sursa, si cheltuielile efectuate pentru realizarea acestora, dintr-un an fiscal, la care se adauga cheltuielile nedeductibile."*

Avand in vedere ca societatea nu a inregistrat veniturile realizate din prestarea unor servicii catre SC DAFI MOTORS SRL si nu a calculat si virat impozitul aferent masura organelor fiscale de a stabili diferenta de impozit pe profit este legala drept pentru care contestatia urmeaza a fi respinsa ca neintemeiata pentru acest capat de cerere.

Baza legala pentru stabilirea diferentei de TVA este Legea nr. 345/2002 si Legea nr.571/2003.

Activitatea de prestari servicii este cuprinsa in sfera de aplicare a TVA, asa cum este precizat in art.2, alin.(2) din Legea nr. 345/2002 si art. 126 din Legea nr.571/2003:

*" (1) In sfera de aplicare a taxei pe valoarea adaugata se cuprind operatiunile care indeplinesc cumulativ urmatoarele conditii:*

*a) constituie o livrare de bunuri sau o prestare de servicii efectuate cu plata;*

*b) locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi an Romania;*

*c) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor este realizata de o persoana impozabila, astfel cum este definita la art. 127 alin. (1);*

*d) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor sa rezulte din una dintre activitatile economice prevazute la art. 127 alin. (2).(...)"*

TVA este datorata in momentul efectuarii livrarilor de bunuri sau prestarii serviciilor in cazul in speta in momentul efectuarii prestatiiilor care SC D SRL, prin urmare contestatia urmeaza a fi respinsa pentru acest capat de cerere.

Referitor la majorarile si penalitatile de intarziere aferente impozitului pe profit si TVA se precizeaza ca acestea au fost calculate in conformitate cu prevederile pct.3 din OG nr. 26/2001 pentru modificarea si completarea OG nr. 11/1996, respectiv art.14(1) din OG nr. 61/2002 si art. 115 si 120 din OG nr.92/2003, republicata si reprezinta accesorii in raport cu debitele stabilite . Prin contestatia formulata petenta nu a obiectat modul de calcul , numarul de zile sau cota procentuala aplicata , drept urmare contestatia se va respinge ca neintemeiata si pentru acest capat de cerere.

Referitor la capatul de cerere privind recuperarea sumelor constatate prin Decizia de impunere nr. 373/06.07.2006, titlu executoriu si executarea silita efectuate de AFPO .... facem precizarea ca potrivit prevederilor art.175 din OG nr.92/2003, republicata, contestatia se depune :

*" (1) Impotriva titlului de creanta, precum si impotriva altor acte administrative fiscale(...)"*.

Nefiind un titlu de creanta organul de solutionare a contestatiei nu se poate investi cu solutionarea acestui capat de cerere , de altfel prin adresa nr. 17407/26.03.2007 AFPO a transmis modul de rezolvare a celor sesizate de catre petenta. .

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in baza referatului nr. 17211/29.03.2007, in temeiul OG nr.92/2003, republicat , titlu IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele MFP, se

## **D E C I D E :**

**1.** respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru suma de .... RON reprezentand:

- diferenta impozit pe profit
- majorari
- penalitat de intarziere ;
- TVA
- majorari ;

**2.** declinarea competentei de solutionare a contestatiei pentru capatul de cerere privind recuperarea sumelor prin executare silita si blocare cont bancar in favoarea AFPO ...

*Prezenta* decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunalul Timis in termen de 6 luni de la data comunicarii .

**DIRECTOR EXECUTIV**