

DECIZIA nr. 191 din 03.04.2012 privind solutionarea
contestatiei formulata de **SC ABC SRL**,
cu sediul in, sector 6, Bucuresti,
inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr./....2012

Directia Generala a Finantelor Publice a municipiului Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii a fost sesizata cu adresa nr./.....2012, inregistrata sub nr./.....2012 de catre Directia Judeteana pentru Accize si Operatiuni Vamale W cu privire la contestatia formulata de SC ABC SRL din Bucuresti sub nr./.....2012 si contrasemnata de administratorul judiciar V IPURL conform adresei nr./.....2012.

Obiectul contestatiei, transmisa prin posta in data de 03.02.2012 si inregistrata la organul vamal sub nr./.....2012 il constituie Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent nr. xxx/2011, emisa de Directia Judeteana pentru Accize si Operatiuni Vamale W si transmisa prin posta in data de 11.01.2012, prin care s-au stabilit obligatii fiscale accesorii aferente datoriei vamale in suma totala de **TSC lei**.

Constatand ca, in speta, sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 alin. (1), art. 206, art. 207 alin. (1) si art. 209 alin. (1) lit. a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti este investita sa solutioneze contestatia formulata de SC ABC SRL.

Procedura fiind indeplinita s-a trecut la solutionarea pe fond a contestatiei.

I. Prin contestatia formulata SC ABC SRL sustine ca bunurile ce au facut obiectul deciziilor de regularizare nr. zzz/09.03.2009 au fost restituite societatii de leasing financiar. Din data de 08.10.2010 societatea se afla in insolventa, iar pe perioada insolventei nu se percep majorari si penalitati de intarziere.

II. Prin decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent nr. xxx/2011 organele vamale au stabilit in sarcina SC ABC SRL obligatii fiscale accesorii in suma totala de TSC lei.

III. Fata de constatarile organelor vamale, sustinerile societatii contestatoare, reglementarile legale in vigoare pentru perioada analizata si documentele existente in dosarul cauzei se retin urmatoarele :

Cauza supusa solutionarii este daca societatea debitoare datoreaza accesoriile pentru intreaga perioada de la data emiterii titlurilor de creanta pentru debitul principal si pana la data de 31 decembrie 2011, in conditiile in care impotriva societatii a fost deschisa procedura insolventei la data de 07.10.2010.

In fapt, prin Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent nr. xxx/2011 organele vamale din cadrul Directiei Judetene pentru Accize si Operatiuni Vamale W au stabilit in sarcina SC ABC SRL accesorii in suma totala de TSC lei aferente perioadei 10.03.2009-31.12.2011, din care:

- D lei majorari si dobanzi de intarziere;
- A lei penalitati de intarziere.

Accesoriile au fost calculate pentru debitele vamale in suma de V lei stabilite anterior prin decizii pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal , dupa cum urmeaza:

- V1 lei TVA stabilita prin decizia de regularizare nr. 41/09.03.2009;
- V2 lei TVA stabilita prin decizia de regularizare nr. 42/09.03.2009.

Separat, prin Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent nr. yyy/09.03.2009 organele vamale au calculat si accesoriile pentru perioada incepand cu 01.11.2008 (respectiv 16.11.2008) si pana la data de 09.03.2009 in suma de AT lei.

Din documentele existente la dosarul cauzei si din referatul organelor vamale rezulta ca deciziile de regularizare nr. zzz/09.03.2009 si decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. yyy/09.03.2009 au fost comunicate prin posta in data de 11.03.2009 si nu au fost contestate de SC ABC SRL.

De asemenea, din documentatia existenta reiese ca *impotriva debitoarei SC ABC SRL a fost deschisa procedura insolventei* in baza art. 33 alin. 6 din Legea nr. 85/2006 privind procedura insolventei prin *sentinta comerciala nr. SC din data de 07.10.2010* pronuntata de Tribunalul Bucuresti – Sectia a VII-a Comerciala in dosarul nr. qq/3/2009.

In drept, potrivit art. 119 si art. 120 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata:

"Art. 119. - (1) **Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen majorari de intarziere**".

"Art. 120. - (1) **Majorarile de intarziere se calculeaza pentru fiecare zi de intarziere**, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si **pana la data stingerii sumei datorate, inclusiv.**

(2) Pentru diferentele suplimentare de creante fiscale rezultate din corectarea declaratiilor sau modificarea unei decizii de impunere, majorarile de intarziere se datoreaza incepand cu ziua imediat urmatoare scadentei creantei fiscale pentru care sa stabilit diferenta si pana la data stingerii acesteia inclusiv".

Ulterior, incepand cu data de 1 iulie 2010 majorarile de intarziere au fost inlocuite cu "dobanzi" si "penalitati" de intarziere, in conformitate cu prevederile art. 119, art. 120 si art. 120¹ din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare:

"Art. 119. - (1) **Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere**".

"Art. 120. - (1) **Dobanzile se calculeaza pentru fiecare zi de intarziere**, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de **scadenta** si pana la data stingerii sumei datorate, inclusiv.

(2) **Pentru diferentele suplimentare de creante fiscale** rezultate din corectarea declaratiilor sau modificarea unei decizii de impunere, dobanzile se datoreaza incepand cu ziua imediat urmatoare **scadentei creantei fiscale pentru care sa stabilit diferenta si pana la data stingerii acesteia inclusiv**".

"Art. 120¹. - (1) Plata cu intarziere a obligatiilor fiscale se sanctioneaza cu o **penalitate de intarziere** datorata pentru neachitarea la **scadenta** a obligatiilor fiscale principale.

(2) Nivelul penalitatii de intarziere se stabileste astfel:

a) daca stingerea se realizeaza in primele 30 de zile de la scadenta, nu se datoreaza si nu se calculeaza penalitati de intarziere pentru obligatiile fiscale principale stinse;

b) daca stingerea se realizeaza in urmatoarele 60 de zile, nivelul penalitatii de intarziere este de 5% din obligatiile fiscale principale stinse;

c) dupa implinirea termenului prevazut la lit. b), nivelul penalitatii de intarziere este de 15% din obligatiile fiscale principale ramase nestinse.

(3) Penalitatea de intarziere nu inlatura obligatia de plata a dobanzilor".

Cota dobanzilor de intarziere a fost de 0,05% pe zi in intarziere in perioada 1 iulie 2010 – 30 septembrie 2010 si de 0,04% pe zi de intarziere incepand cu data de 1 octombrie 2010, in conformitate cu dispozitiile art. I pct. 10 din O.U.G. nr. 39/2010, respectiv art. I pct. 2 din O.U.G. nr. 88/2010.

Referitor la accesoriile datorate de debitori in cazul deschiderii procedurii insolventei, art. 122¹ din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare prevede urmatoarele:

"Art. 122¹. – **Pentru creanțele fiscale născute anterior sau ulterior datei deschiderii procedurii insolvenței nu se datorează și nu se calculează**

dobânzi și penalități de întârziere după data deschiderii procedurii insolvenței.

Incepand cu data de 17 septembrie 2011, prin O.G. nr. 29/2011 a fost modificat art. 122¹ dupa cum urmeaza:

“În cazul contribuabililor cărora li s-a deschis procedura insolvenței, pentru creanțele fiscale născute anterior sau ulterior datei deschiderii procedurii insolvenței **se datorează dobânzi și penalități de întârziere potrivit legii care reglementează această procedură**”.

Astfel, conform art. 41 din Legea nr. 85/2006 privind procedura insolvenței, cu modificarile si completarile ulterioare:

“Art. 41. – (1) Nici o dobândă, majorare sau penalitate de orice fel ori cheltuială, numită generic accesorii, **nu va putea fi adăugată creanțelor născute anterior datei deschiderii procedurii.**

(2) **Prin excepție de la prevederile alin. (1)**, creanțele garantate se înscriu în tabelul definitiv până la valoarea garanției stabilită prin evaluare, dispusă de administratorul judiciar sau de lichidator. În cazul în care valorificarea activelor asupra cărora poartă garanția se va face la un preț mai mare decât suma înscrisă în tabelul definitiv sau definitiv consolidat, diferența favorabilă va reveni tot creditorului garantat, chiar dacă o parte din creanța sa fusese înscrisă drept creanță chirografară, până la acoperirea creanței principale și a accesoriilor ce se vor calcula.

(3) **În cazul în care se confirmă un plan de reorganizare, dobânzile, majorările ori penalitățile de orice fel sau cheltuielile accesorii la obligațiile născute ulterior datei deschiderii procedurii generale se achită** în conformitate cu actele din care rezultă și cu prevederile programului de plăți. În cazul în care planul eșuează, prevederile alin. (1) și (2) se aplică corespunzător pentru calculul accesoriilor cuprinse în programul de plăți, la data intrării în faliment.

(4) Nici o dobândă, majorare sau penalitate de orice fel ori cheltuială, numită generic accesorii, nu va putea fi adăugată creanțelor născute ulterior datei deschiderii atât a procedurii simplificate, cât și a celei generale, în cazul în care nici un plan de reorganizare nu este confirmat”.

Din cele ce preced rezulta ca, pana la data intrarii in vigoare a O.G. nr. 29/2011, nu se datorau majorari/dobanzi si penalitati de intarziere dupa data deschiderii procedurii insolvenței pentru creantele fiscale indiferent de momentul nasterii acestora. Dupa intrarea in vigoare a O.G. nr. 29/2011 pentru debitorii carora li s-a deschis procedura insolvenței se datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere conform reglementarilor specifice procedurii insolvenței.

Prin contestatia formulata SC ABC SRL invoca faptul ca bunurile ce au facut obiectul titlurilor de creanta generatoare de accesorii au fost restituite societatii de leasing si ca incepand din data de 08.10.2010 a intrat in insolventa.

Referitor la primul aspect invocat, se retine ca debitul de V lei a fost stabilit prin doua decizii de regularizare nr. zzz din 09.03.2009, comunicate contribuabilei in data de 11.03.2009 si necontestate de aceasta, astfel ca in lipsa anularii, desfiintarii sau modificarii acestor titluri de creanta, contestatoarea datoreaza debitul stabilit si, implicit, si accesoriile aferente in virtutea principiului de drept *accessorium sequitur principalae*. Cum argumentul invocat de contestatoare (restituirea bunurilor) nu constituie un motiv prevazut de lege pentru nedatorarea obligatiilor fiscale déjà stabilite prin titluri de creanta definitive, acesta este vadit neintemeiat si urmeaza a fi respins ca atare, in conditiile in care nu face dovada achitarii debitului.

Referitor la invocarea faptului ca accesoriile sunt nedatorate deoarece incepand cu data de 08.10.2010 a fost deschisa procedura insolventei, se retine ca pana la data de 17 septembrie 2011 normele procedurale fiscale prevedeau expres necalcularea majorarilor/dobanzilor si penalitatilor de intarziere dupa data deschiderii procedurii insolventei. Dupa intrarea in vigoare a O.G. nr. 29/2011 circumstantiaza calcularea accesoriilor in functie de prevederile Legii nr. 85/2006 care reglementeaza procedura insolventei.

Astfel, avand in vedere calcul accesoriilor din decizia nr. xxx/2011 ce face obiectul contestatiei, se retine ca debitoarea SC ABC SRL datoreaza accesoriile aferente debitului in suma de V lei pentru perioada incepand cu data 10.03.2009 (data pana la care s-au calculat accesoriile anterioare) si pana la data de 08.10.2010 (data cand a fost deschisa procedura insolventei potrivit sentintei comerciale nr. SC din data de 07.10.2010), dupa cum urmeaza:

- majorari de intarziere: $V \text{ lei} \times 478 \text{ zile} \times 0,1\%$ (perioada 10.03.2009-30.06.2010) = MR lei;

- dobanzi de intarziere: $V \text{ lei} \times 92 \text{ zile} \times 0,05\%$ (perioada 01.07.2010-30.09.2010) + $V \text{ lei} \times 7 \text{ zile} \times 0,04\%$ (perioada 01.10.2010-07.10.2010) = DR1 lei + DR2 lei = DR lei;

- penalitati de intarziere 15%, termenul prevazut la art. 120¹ alin. 2 lit. c) din Codul de procedura fiscala fiind depasit la data deschiderii procedurii de insolventa: $V \text{ lei} \times 15\%$ = A lei;

- total accesorii datorate: MR lei majorari + DR lei dobanzi + A lei penalitati de intarziere = TAD lei.

Rezulta ca SC ABC SRL datoreaza accesorii in suma totala de TAD lei, calculate pana la data deschiderii procedurii insolventei prin sentinta comerciala nr. SC/07.10.2010, contestatia urmand a fi respinsa ca neintemeiata pentru aceasta suma.

Pentru perioada de dupa 07.10.2010 debitoarea fie nu mai datoreaza accesorii, fie le datoreaza in conditiile reglementate de Legea nr. 85/2006, astfel ca decizia nr. xxx/2011 urmeaza a fi desfiintata pentru accesoriile aferente perioadei 08.10.2010-31.12.2011, respectiv pentru diferenta de TSC lei – TAD lei = TAA lei, in conformitate cu dispozitiile art. 216 alin. (3) din O.G. nr.

92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata care prevede ca "**prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie in care urmeaza sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare**", organele vamale urmand sa procedeze in conformitate cu reglementarile aplicabile accesoriilor fiscale dupa data deschiderii procedurii insolventei.

Fata de cele anterior mentionate, contestatia societatii urmeaza a fi respinsa ca neintemeiata pentru accesoriile in suma de TAD lei, decizia nr. xxx/2011 urmand a fi desfiintata pentru diferenta de accesorii in suma de TAA lei.

Pentru considerentele ce preced si in temeiul art. 119, art. 120, art. 120¹ si art. 122¹ si art. 216 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare si art. 41 din Legea nr. 85/2006 privind procedura insolventei, cu modificarile si completarile ulterioare

DECIDE:

1. Respinge contestatia formulata de SC ABC SRL impotriva deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent nr. xxx/2011, emisa de Directia Judeteana pentru Accize si Operatiuni Vamale W pentru accesorii totale in suma de **TAD lei** reprezentand majorari de intarziere in suma de MR lei, dobanzi de intarziere in suma de DR lei si penalitati de intarziere in suma de A lei.

2. Desfiinteaza in parte decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent nr. xxx/2011 pentru dobanzi de intarziere in suma de **TAA lei**.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi contestata in termen de 6 luni de la data comunicarii la Tribunalul Bucuresti.