

D E C I Z I E nr. 736/433/09.05.2012

privind solutionarea contestatiei depuse de **SC A.. SRL** inregistrata la DGFP- Timis sub nr...

Biroul Solutionarea contestatiilor din cadrul DGFP Timis a fost sesizat de AIF- SIF prin adresa nr... inregistrata la DGFP - Timis sub nr. .. cu privire la contestatia depusa de **SC A...** inregistrata la ORC Timis sub nr. J35... cod de inregistrare fiscala ... si cu sediul procedural ales in T.. la Societatea Civila de Avocati P..

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor dispuse prin Decizia de impunere nr... a Raportului de inspectie fiscala nr... 21.10.2011 si a Dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr.. emise de ANAF- Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Timis - Activitatea de inspectie fiscala si a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 alin. 1 din OG nr. 92/2003, republicata titlul IX prin Societatea Civila de Avocati P.conform imputernicirii avocatiiale nr...

I. Contestatia a fost formulata impotriva:

- Deciziei de impunere nr... emisa de ANAF- Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Timis - Activitatea de inspectie fiscala;

- Raportului de inspectie fiscala nr.... emis de ANAF- Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Timis - Activitatea de inspectie fiscala.

- Dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr... emisa de ANAF- Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Timis - Activitatea de inspectie fiscala.

In continutul contestatiei petenta solicita ca in temeiul art. 216 alin. 1 din Codul de Procedura Fiscala contestatia sa fie admisa si pe cale de consecinta:

- anularea Deciziei de impunere si a Raportului de inspectie fiscala in ceea ce priveste stabilirea nelegala a obligatiilor suplimentare in quantum total de .. lei cu exonerarea de la plata acestor obligatii:

- recunoasterea dreptului de deducere a TVA pentru suma de ... lei stabilita ca nedeductibila de organul de inspectie fiscala;

- anularea obligatiei de a colecta TVA in suma de ... lei, suma care a fost colectata in timpul inspectiei fiscale:

- sa se constate ca in mod corect a fost evidentiata si achitata in contul bugetului de stat impozitul pe profit si sa fie exonerata societatea de la

plata sumei de .. lei cu titlu impozit pe profit stabilit suplimentar si accesorii aferente in suma de .. lei;

- exonerarea de la plata sumei de ...lei reprezentand diferenta de TVA (TVA nedeductibila in suma de ...lei si TVA colectata suplimentar in suma de ... lei) si accesorii aferente in suma de .. lei.

In sustinerea contestatiei societatea petenta invoca urmatoarele:

- din consultarea bazei de date a DGFP Timis reiese ca societatea figureaza inactiva din data de 11.06.2009 ca urmare a neindeplinirii obligatiilor declarative aferente trim. III 2008 si trim II. 2009, fiind declarata inactiva prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 1167/29.05.2009, situatie care a fost mentinuta pana la data de 16.09.2011 cand a fost reactivata prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 3144/16.09.2011;

- in data de 27.09.2011 a fost remisa notificarea nr...emisa de catre ANAF DGFP TIMIS - Administratia Finantelor Publice a orasului Deta, prin care s-a adus la cunostinta faptul ca prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 3144/16.09.2011 societatea a fost inscrisa in lista contribuabililor reactivati urman a fi supusa inspectiei fiscale;

- inspectia fiscala s-a desfasurat in perioada 29.08.2011-20.10.2011 fiind emis Raportul de inspectie fiscala nr. F-TM-.. Decizia de impunere nr. F-TM .. si Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr... contestate prin prezenta prin care s-au stabilit urmatoarele obligatii fiscale suplimentare :

- impozit pe profit .. lei;
- majorari de intarziere aferente impozit pe profit .. lei;
- penalitati de intarziere aferente impozit pe profit .. lei.
- TVA nedeductibila .. lei;
- TVA colectata ... lei
- majorari de intarziere aferente TVA ... lei;
- penalitati de intarziere aferente TVA ... lei;

Cu privire la impozit pe profit

In fapt, organul de inspectie fiscala a stabilit impozit pe profit suplimentar in suma de .. lei si accesorii de ..3 lei in mod eronat, netinand cont de stare fiscala a societatii, invocand ca si argument faptul ca in urma declararii inactivitatii tranzactiile efectuate nu au fost luate in considerare, respectiv pierderea fiscala de.. lei aferenta anului .. si pierderea fiscala de ..2 lei aferenta anului 2011 cu consecinta recalcularii bazei impozabile si stabilirii sumelor contestate prin prezenta.

Societatea considera ca declararea starii de inactivitate s-a facut cu incalcarea dispozitiilor legale, astfel ca acest aspect nu putea fi invocat ca si motiv pentru care „tranzactiile” prin care s-au inregistrat pierderile fiscale sa nu fie luate in calcul.

In conformitate cu prevederile art. 153 alin. 8 din Codul Fiscal, „organele fiscale pot anula din oficiu inregistrarea unei persoane in scop de TVA”, textul de lege trebuind a fi adaptat de la caz la caz in functie de starea de fapt fiscala, textul de lege nefiind incident asupra impozitului pe profit ci doar asupra TVA.

Societatea considera ca in speta procedura prevazuta de lege privind declararea contribuabililor inactivi nu a fost respectata, fapt care presupune ca nu se putea considera ca declararea inactivitatii era opozabila.

Culpa neparcurgerii procedurii prevazute de lege apartine organelor fiscale care in mod netemeinic si nelegal au declarat aceasta stare astfel ca in speta nu poate fi invocata ca si temei pentru a stabili sume suplimentare de plata reprezentand impozit pe profit prin neluarea in calcul a pierderii fiscale inregistrate .

Parcurerea procedurii imperative aprobate de Ordinul ANAF nr. 819/2008 constituie o conditie prealabila luarii oricarei masuri cum este si masura dispusa prin Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr..., respectiv nu s-a tinut cont de pierderile fiscale aferente anilor 2010 si 2011 cu efect al recalcularii impozitului pe profit.

Nefiind parcursa aceasta procedura prealabila, in mod gresit organul de inspectie fiscala a stabilit sume suplimentare reprezentand impozit pe profit.

S-au incalcat astfel urmatoarele prevederi legale:

- a) art. 6 din OUG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, privind exercitarea dreptului la apreciere, care prevede ca „Organul fiscal este indreptatit sa aprecieze, in limitele atributiilor si competentelor ce ii revin, relevanta starilor de fapt fiscale si sa adopte solutia admisa de lege, intemeiata pe constatari complete asupra tuturor imprejurarilor edificatoare in cauza”;

Organul de inspectie fiscala a incalcat toate cele trei obligatii prevazute de acest text de lege, in sensul ca nu a tinut cont de o stare de fapt fiscala relevanta, si anume faptul ca societatea a fost declarata ilegal ca inactiva, nu a adoptat solutia admisa de lege din moment ce raportat la starea fiscala nu se putea adopta solutia de a nu lua in calcul pierderile fiscale si a recalcula impozitul pe profit, culpa fiind a organului fiscal, in speta AFP Deta si faptul ca organele fiscale nu au cercetat imprejurarile edificatoare in cauza, respectiv modul in care starea de inactivitate a fost declarata ;

- b) art. 7 alin. 2 si 3 din OUG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala:

„(2) Organul fiscal este indreptatit sa examineze, din oficiu, starea de fapt, sa obtina si sa utilizeze toate informatiile si documentele necesare pentru determinarea corecta a situatiei fiscale a contribuabilului. In analiza efectuata organul fiscal va identifica si va avea in vedere toate circumstantele edificatoare ale fiecarui caz.

(3) Organul fiscal are obligatia sa examineze in mod obiectiv starea de fapt, precum si sa indrume contribuabilii pentru depunerea declaratiilor si a altor documente, pentru corectarea declaratiilor sau a documentelor, ori de cdte ori este cazul”.

Raportat la prevederile mai sus citate, organul de inspectie fiscala era obligat sa tina cont de precizarile administratorului societatii, sa cerceteze daca procedura de declarare a inactivitatii a fost parcursa conform prevederilor legale si doar in caz afirmativ sa ia masura de a emite Dispozitia contestata si a stabili prin Decizia de impunere sume suplimentare reprezentand impozit pe profit; situatia fiscala nu a fost determinata in mod corect, organul de inspectie fiscala neavand in vedere circumstanta edificatoare in acest caz a declararii ilegale ca si contribuabil inactiv din culpa exclusiva a AFP Deta;

c) art. 13 din OG nr. 92/2003, republicata, privind interpretarea legislatiei fiscale, potrivit caruia:

“Interpretarea reglementarilor fiscale trebuie sa respecte vointa legiuitorului asa cum este exprimata in lege. ”

Si in acest caz organele fiscale au incalcat legea, interpretand gresit prevederile art. 153 alin. 8 din Codul Fiscal cat si cele cuprinse in Ordinul Presedintelui ANAF nr. 819/19.05.2008 privind procedura de declarare a contribuabililor inactivi.

Legiuitorul a avut in vedere sa ofere posibilitatea contribuabilului de a remedia situatia, fiind instituita obligatia organelor fiscale de a emite doua notificari, inainte de introducerea in lista contribuabililor inactivi cat si ulterior acestui moment, cand proiectul de Ordin este publicat pe site.

Dupa cum s-a precizat, organul competent, AFP Deta nu a emis niciuna dintre aceste notificari, astfel ca societatea nu a luat cunostinta de declararea inactivitatii, culpa fiind a organului fiscal.

Cu privire la TVA

Prin Raportul de inspectie fiscala si Decizia de impunere contestate organul de inspectie fiscala a considerat TVA nedeductibila in

suma de ..lei cu motivarea ca societatea nu avea dreptul de a desfasura operatiuni taxabile, fiind declarata inactiva.

Cu privire la TVA colectata, organul de inspectie fiscala a considerat ca societatea era obligata sa colecteze suplimentar TVA suma de .. lei, desi societatea a fost declarata inactiva.

Cu privire la modul in care nu s-a admis deductibilitatea TVA in suma de .. lei, motivat de faptul ca societatea nu avea dreptul de a desfasura operatiuni taxabile, societatea petenta considera ca si in acest caz organul de inspectie fiscala a incalcat prevederile legale.

Organul de inspectie fiscala nu are dreptul sa nu accepte deductibilitatea TVA din moment ce culpa de a nu parcurge procedura legala de declarare a starii de inactivitate ii apartine .

Raportat la acest aspect, nu se poate invoca ca si motiv de nedeductibilitate a TVA faptul ca societatea a fost declarata inactiva, din moment ce nu a fost parcursa procedura obligatorie prevazuta de lege, o asemenea declarare neputand a produce efecte asupra situatiei fiscale .

Si in acest caz organul de inspectie fiscala a incalcat prevederile legale mai sus invocate la capitolul privind impozitul pe profit.

Cu privire la obligatiile fiscale accesorii

Societatea petenta solicita organului investit cu solutionarea contestatiei sa constate ca in mod netemeinic si nelegal au fost stabilite obligatii principale suplimentare in sarcina subscrisei, impunandu-se astfel si anularea actelor administrativ fiscale cu privire la stabilirea obligatiile fiscale accesorii.

Astfel, solicita anularea in totalitate a Deciziei de impunere si a Raportului de inspectie fiscala mentionate *supra*, atat in ceea ce priveste obligatiile fiscale principale, cat si in ceea ce priveste obligatiile fiscale accesorii, care urmeaza soarta principalului, conform principiului *accessorium sequitur principale*, consacrat de art. 47 alin. (2) din Codul de procedura fiscala, potrivit caruia „ *desfiintarea totala sau partiala, potrivit legii, a actelor administrative prin care s-au stabilit creante fiscale principale atrage desfiintarea totala sau partiala a actelor administrative prin care s-au stabilit creante fiscale accesorii aferente creantelor fiscale principale anulate (...)*”.

II. Verificarea fiscala s-a efectuat pentru perioada 01.09.2008-30.06.2011 in ceea ce priveste impozitul pe profit si perioada 01.09.2008-31.08.2011 in ceea ce priveste TVA.

Din documentele prezentate de societate si din consultarea bazei de date a DGFP Timis s-a constatat ca societatea verificata a fost declarata ca

inactiva incepand cu data de 11.06.2009 intrucat nu a indeplinit obligatiile declarative aferente trim. III, trim. IV 2008 si trim. II 2009 declararea fiind facuta publica prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 1167/29.05.2009.

Prin adresa nr. 10224/29.09.2011 AFP-Deta a comunicat faptul ca prin Referatul nr... SC A..a fost propusa pentru reactivare intrucat si-a realizat obligatiile declarative .

Societatea a fost inscrisa in lista contribuabililor reactivatii in conformitate cu prevederile Ordinul Presedintelui ANAF nr. 3144/ 16.09.2011.

Desi pentru perioada 11.06.2009- 31.08.2011 societatea a fost declarata inactiva, din documentele prezentate de societate s-a constatat ca a desfasurat activitati economice si a realizat venituri incepand cu luna martie v 2010, activitatile desfasurate de societate in perioada de inactivitate constand in servicii de transport marfa precum si productia si comercializarea de cereale.

Referitor la modul de constituire, declarare si virare a impozitului pe profit

Pentru anul fiscal 2008 s-a constatat ca societatea nu a desfasurat activitate asa cum rezulta din documentele contabile puse la dispozitie de catre societate si din Declaratia pe proprie raspundere inregistrata la AFP Deta sub nr... declaratie ce tine loc de bilant contabil la 31.12.2008.

In anul fiscal 2009 societatea nu a desfasurat activitate, asa cum reiese din documentele prezentate si din declaratia pe proprie raspundere inregistrata la ORC Timis sub nr....

Societatea a depus la organul fiscal teritorial declaratia cod 101 privind impozitul pe profit pentru anul 2009 sub nr... prin care a declarat cifra de afaceri ca fiind zero.

Conform prevederilor art. 18 din Legea nr. 571/2003, republicata pentru anul 2009 raportat la veniturile inregistrate in anul 2008, impozitul minim anual datorat de societate este in suma de .. lei/an, respectiv .. lei/trim, astfel ca pentru anul 2009 cuantumul impozitului minim datorat de societate este in suma de .. lei (perioada mai 2009-decembrie 2009).

Pentru anul 2009 societatea a inregistrat si declarat la organul fiscal teritorial prin declaratiile cod 100 privind obligatiile datorate la bugetul de stat, un impozit minim in suma totala de .. lei, motiv pentru care organele de inspectie fiscala au stabilit impozit pe profit suplimentar in suma de .. lei, pentru care au fost calculate majorari de intarziere si penalitati conform prevederilor art.120 din OG nr. 92/2003, republicata.

La 30.09.2010 societatea a inregistrat in evidenta contabila (in balanta de verificare si registrul de evidenta fiscala) profit contabil in suma de .. lei si profit impozabil in suma de .. lei tinand cont de cheltuielile nedeductibile

inregistrate de societate. Prin declaratiile cod 100 privind obligatiile datorate la bugetul de stat aferente anului fiscal 2010 societatea a declarat impozit pe profit in suma de .. lei (550 lei/trim).

Pentru anul fiscal 2010 societatea nu a depus la organul fiscal teritorial Declaratia cod 101 privind impozitul pe profit.

In urma verificarilor s-a constatat ca impozitul pe profit datorat de societate pentru anul fiscal 2010 este in suma totala de .. lei (550 lei trim. I + 550 lei trim. II + 3.359 lei trim. III), iar impozitul pe profit evidentiat in balanta de verificare intocmita la data de 30.09.2010 este in suma de 1.100 lei.

Astfel, impozitul pe profit datorat de societate pentru anul fiscal 2010 (perioada 01.01.2010-30.09.2010) este in suma totala de . lei (550 lei+550 lei + 3.359 lei) iar impozitul pe profit declarat de societate la organul fiscal este in suma de 1.650 lei, rezultand o diferenta de impozit pe profit in suma de 2.809 lei; pentru diferenta de impozit pe profit au fost calculate majorari de intarziere si penalitati conform prevederilor art. 120 din OG nr. 92/2003, republicata.

In perioada octombrie - decembrie 2010, societatea a inregistrat in evidenta contabila pierdere contabila in suma de 19.930 lei si pierdere fiscala in suma de 19.380 lei tinand cont de cheltuielile nedeductibile fiscal in suma de 550 lei.

Conform prevederilor art. 11 din Legea nr. 571/2003 republicata, autoritatile fiscale nu vor lua in considerare o tranzactie efectuata de un contribuabil declarat inactiv, prin urmare pierderea fiscala inregistrata in trim. IV 2010 de 19.380 lei nu va fi recuperata in anii urmasori pierderea fiind inregistrata in perioada de inactivitate a societatii .

In perioada ianuarie 2011- iunie 2011 societatea a inregistrat pierdere contabila, respectiv fiscala de 67.191 lei .

Conform prevederilor art. 11 alin. 1^A din Legea nr. 571/2003 pierderea este aferenta perioadei in care societatea a fost declarata inactiva, astfel ca pentru pierderea inregistrata si evidentiata de societate in suma de 67.192 lei nu sunt aplicabile prevederile art. 26 (1) din Legea nr. 571/2003, republicata referitor la recuperarea pierderii fiscale, prin urmare pentru perioada ianuarie 2011- iunie 2011 se diminueaza pierderea fiscala a societatii cu suma de 67.192 lei.

In conformitate cu prevederile art. 120 din OG nr. 92/2003 , republicata si actualizata, au fost calculate accesorii in suma totala ..lei, din care majorari de intarziere in suma de ..lei si penalitati de intarziere in suma de ... lei.

Referitor la TVA nedeductibila

In urma verificarilor efectuate, organul de inspectie fiscala a stabilit ca in perioada 01.03.2010 - 31.08.2011(perioada de inactivitate) societatea a inregistrat in evidenta contabila cheltuieli si TVA deductibila, in suma totala de .. lei, iar conform deconturilor de TVA depuse la organul fiscal teritorial a dedus TVA in suma de ... lei.

In conformitate cu prevederile art. 145 (2) din Legea nr. 571/2003, republicata : *"Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor , daca acestea sunt destinate in scopul operatiunilor taxabile."*

SC A.. nu se incadreaza in prevederile art. 145 alin. (1)-(3) din Legea nr. 571/2003 si nu are dreptul de deducere a TVA intrucat a fost declarata inactiva si nu avea dreptul sa desfasoare operatiuni taxabile, astfel ca suma de ... lei este TVA nedeductibila .

Referitor la TVA colectata

In perioada martie 2010 - august 2011 societatea a realizat venituri din servicii de transport rutier intern de marfa, cultivarea si comercializarea cerealelor pentru care a colectat TVA in cota de 19% respectiv 24%

In perioada iunie 2009 - septembrie 2011 societatea a fost declarata public de ANAF ca societate inactiva, dar in conformitate cu prevederile art. 150 alin. (3) din Legea nr. 571/2003 republicata : „ *Orice persoana care inscrie taxa pe e factura sau orice alt document care serveste ca factura este obligata la plata acesteia,*” astfel ca TVA colectata este datorata de societate.

Urmare a verificarii documentelor primare si contabile prezentate de societate, organele de inspectie fiscala au constatat ca datele inscrise in jurnalele de vanzari nu corespund in toate cazurile cu datele din balantele de verificare si deconturile de TVA.

Astfel, valoarea TVA colectata aferenta tranzactiilor efectuate in perioada verificata este in suma totala de .. lei, TVA colectata evidentiata in balantele de verificare in suma de ..lei si TVA colectata declarata prin deconturile de TVA .. lei, prin urmare diferenta neinregistrata in contabilitate este in suma de ..lei si diferenta colectata suplimentar in suma de .. iei.

Pentru diferenta de TVA s-au calculat majorari de intarziere in suma de .. lei si penalitati de intarziere in suma de .. lei, in conformitate cu prevederile art. 119 si 120 din OG nr. 92/2003, republicata.

III. Avand in vedere constatarile organelor de inspectie fiscala, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de contestatoare si de organul fiscal emitent al actelor administrative contestate, organul de solutionarea contestatiei retine ca prin Raportul de inspectie fiscala nr. F-TM nr. 522/21.10.2011 si Decizia

de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr.F-TM nr... s-au stabilit in sarcina petentei urmatoarele obligatii fiscale:

- impozit pe profit ... lei;
- majorari de intarziere aferente impozit pe profit .. lei;
- penalitati de intarziere aferente impozit pe profit .. lei;
- TVA nedeductibila ... lei;
- TVA colectata ... lei;
- majorari de intarziere aferente TVA ... lei;
- penalitati de intarziere aferente TVA ... lei;

Cauza supusa solutionarii este daca societatea datoreaza obligatiile fiscale astfel cum au fost stabilite ca urmare a faptului ca a fost declarata in inactivitate incepand cu data de 11.06.2009 pana in data de 16.09.2011.

In fapt, societatea a fost infiintata in data de 22.09.2008 conform certificatului de inregistrare la ORC Timis avand numar de ordine J35.. 22.09.2008 si s-a declarata de la infiintare ca platitoare de TVA .

In perioada septembrie 2008 - februarie 2010 societatea nu a desfasurat activitate, dar avea obligatia depunerii declaratiilor fiscale conform vectorului fiscal.

Din analiza fisei de evidenta pe platitori editata la data de 25.08.2011 se retine ca primul decont de TVA depus de societate a fost cel aferent **lunii septembrie 2009** depus in data de 25.10.2009 si inregistrat sub nr. 2725/25.10.2009; prima declaratie privind impozitul pe profit si impozitul pe veniturile din salarii a fost depusa in data de 25.10.2009 si inregistrata sub nr. 46674/26.10.2009, iar in ceea ce priveste declaratia 102 privind contributiile la asigurarile sociale prima declaratie a fost depusa in data de 26.10.2009, inregistrata sub nr. 46683/26.10.2009 .

Prin urmare, desi obligativitatea contribuabilului era sa depuna declaratiile lunar pentru impozitul pe salarii si contributiile la bugetul asigurarilor sociale si trimestrial pentru declaratia privind decontul de TVA si impozitul pe profit, in perioada 22.09.2008(data infintarii) si august 2009 nu si-a indeplinit obligatiile privind depunerea declaratiilor si nici nu a solicitat un regim derogatoriu avand in vedere ca activitatea a inceput sa desfasoare incepand cu luna martie 2010.

In drept, in speta sunt aplicabile prevederile Ordinului Presedintelui ANAF nr. 819/2008 pct.1.1 si pct. 1.2:

“1.1. In evidenta contribuabililor declarati inactivi, potrivit prevederilor art. 78

alin. (5) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, parte componenta a Registrului contribuabililor, sunt inscrisi contribuabilii persoane juridice sau orice alte entitati fara personalitate juridica ce indeplinesc cumulativ urmatoarele criterii:

- nu au depus nicio declaratie la doua termene de declarare consecutive;
- nu li s-a aprobat, la cerere, de catre organul fiscal competent o masura privind indeplinirea obligatiilor fiscale declarative (regim derogatoriu).

1.2. In sensul prezentului ordin, prin declaratii se intelege formularul 100 "Declaratie privind obligatiile de plata la bugetul de stat", formularul 102 "Declaratie privind obligatiile de plata la bugetele asigurarilor sociale si fondurilor speciale", formularul 103 "Declaratie privind accizele", formularul 300 "Decont de taxa pe valoarea adaugata", formularul 301 "Decont special de taxa pe valoarea adaugata", formularul 390 VIES "Declaratie recapitulativa privind livrarile/achizitiile intracomunitare de bunuri" si formularul 394 "Declaratie informativa privind livrarile/prestarile si achizitiile efectuate pe teritoriul national".

Intrucat contribuabilul nu a depus nicio declaratie la doua termene de declarare consecutive si nu i s-a aprobat, la cerere, de catre organul fiscal competent o masura privind indeplinirea obligatiilor fiscale declarative (regim derogatoriu), organul fiscal, in mod legal, a inscris societatea petenta in evidenta contribuabililor declarati inactivi.

Din documentele depuse la dosarul contestatiei se retine ca organul fiscal, in speta AFP Deta a transmis notificari, confirmate de primire de catre patronul societatii in data de 12.11.2008, respectiv 19.12.2008 prin care societatea a fost instiintata ca a fost depasit termenul de depunere al declaratiilor privind impozitul pe veniturile din salarii si asimilate salariilor, declaratia privind obligatiile de plata la bugetele asigurarilor sociale si fondurilor speciale si Decontul privind TVA.

Prin urmare, sustinerile petentei ca organul competent, in speta, AFP Deta nu a emis notificari nu pot fi retinute in solutionarea contestatiei intrucat i s-a oferit posibilitatea contribuabilului de a remedia situatia si a evita astfel inscrierea in lista contribuabililor inactivi.

Referitor la impozitul pe profit

Impozitul pe profit suplimentar in suma de .. lei se refera la .. lei diferenta de impozit pe profit minim datorat de societate in perioada mai-iunie 2009 care nu a fost constituit, declarat si achitat de societate si suma de .. lei stabilita ca diferenta in anul fiscal 2010, respectiv perioada

01.01.2010-30.09.2010, in care impozitul datorat corect este de ... lei (.. iar impozitul pe profit declarat de societate este in suma de .. lei).

De mentionat ca pentru perioada fiscala 01.01.2010-30.09.2010 societatea nu a depus declaratia 101 si nu a recalculat impozitul pe profit conform datelor evidentiata in balanta de verificare declarand doar impozitul minim pe trei trimestre, respectiv .. lei.

Prin urmare, diferenta de impozit pe profit stabilita de organul de inspectie fiscala se datoreaza unor deficiente ale contribuabilului si unor calcule eronate, care si in conditiile in care societatea nu ar fi fost declarata inactiva, diferenta de impozit pe profit ar fi fost datorata, motiv pentru care se impune respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru acest caput de cerere.

Referitor la pierderea fiscala in suma de .. lei inregistrata in trim. IV 2010 si pierderea fiscala in valoare de .. lei inregistrata de societate in perioada ianuarie 2011- iunie 2011

In conformitate cu prevederile art. 11 din Legea nr. 571/2003, republicata, organul de inspectie fiscala nu a luat in considerare tranzactiile efectuate de contribuabil in perioada in care a fost declarat inactiv, astfel ca pierderea fiscala inregistrata in trim. IV 2010 in valoare de .. lei si ... lei in sem. I 2011 nu va fi recuperata in anii urmatoari.

Conform prevederilor art. 11 alin. 1^A din Legea nr. 571/2003, republicata pierderea este aferenta perioadei in care societatea a fost declarata inactiva, astfel ca pentru pierderea inregistrata si evidentiata de societate in perioada de inactivitate nu sunt aplicabile prevederile art. 26 (1) din Legea nr.571/2003, republicata referitor la recuperarea pierderii fiscale.

Societatea considera ca declararea starii de inactivitate s-a facut cu incalcarea dispozitiilor legale, astfel ca acest aspect nu putea fi invocat ca si motiv pentru care tranzactiile prin care s-au inregistrat pierderile fiscale sa nu fie luate in calcul.

In conformitate cu prevederile art. 153 alin.8 din Codul Fiscal, *„organele fiscale pot anula din oficiu inregistrarea unei persoane in scop de TVA”*, textul de lege trebuind a fi adaptat de la caz la caz in functie de starea de fapt fiscala, textul de lege nefiind incident asupra impozitului pe profit ci doar asupra TVA.

In drept, in speta sunt aplicabile urmatoarele prevederi legale:

- art. 3 din Ordinul ANAF nr. 575/2006, actualizat:

“ (1) De la data declarării ca inactiv contribuabilul nu mai are dreptul de a utiliza facturi, facturi fiscale, alte documente sau formulare tipizate cu regim special.

(2) Documentele fiscale emise de un contribuabil declarat inactiv cu încălcarea interdicției prevăzute la alin. (1) nu produc efecte juridice din punct de vedere fiscal.”

- art. 11 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările și completările ulterioare:

„ Prevederi speciale pentru aplicarea Codului fiscal

(1) La stabilirea sumei unui impozit sau a unei taxe în înțelesul prezentului cod, autoritățile fiscale pot să nu ia în considerare o tranzacție care nu are un scop economic sau pot reancadra forma unei tranzacții pentru a reflecta conținutul economic al tranzacției.

(1¹) Autoritățile fiscale pot să nu ia în considerare o tranzacție efectuată de un contribuabil declarat inactiv prin ordin al președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală.”

Din coroborarea actelor normative invocate, se reține că în situația în care un contribuabil este declarat în stare de inactivitate, documentele fiscale au fost utilizate ilegal, legiuitorul lăsând la latitudinea organului de inspecție fiscală să ia sau să nu ia în considerare tranzacțiile efectuate de societatea petentă în perioada de inactivitate.

Art. 26 din Legea nr. 571/2003, republicată, legiferează modul în care pierderile fiscale înregistrate de societate pot fi recuperate din profiturile realizate în perioada următoare:

“Pierderi fiscale

(1) Pierderea anuală, stabilită prin declarația de impozit pe profit, se recuperează din profiturile impozabile obținute în următorii 5 ani consecutivi. Recuperarea pierderilor se va efectua în ordinea înregistrării acestora, la fiecare termen de plată a impozitului pe profit, potrivit prevederilor legale în vigoare din anul înregistrării acestora”.

Acest text de lege legiferează recuperarea pierderii înregistrate de societate în situația în care desfășoară activitate în mod legal, ori pierderea fiscală în speta, a fost stabilită pentru perioada de inactivitate a societății și în care documentele fiscale nu produc efecte juridice din punct de vedere fiscal.

Sustinerile petentei și anume că starea de inactivitate s-a făcut cu încălcarea dispozițiilor legale nu pot fi luate în considerare, întrucât așa cum s-a precizat societatea a fost instiintată că a fost depășit termenul de depunere al declarațiilor privind impozitul pe veniturile din salarii și asimilate salariilor,

declaratia privind obligatiile de plata la bugetele asigurarilor sociale si fondurilor speciale si Decontul privind TVA.

Avand in vedere cele precizate, documentele existente la dosarul contestatiei si actele normative incidente spetei, se retine ca legal organul de inspectie fiscala a stabilit ca pierdere fiscala nu poate fi recuperata din profiturile ulterioare ale societati, motiv pentru care se impune respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru acest capat de cerere.

Referitor la TVA nedeductibila

Cauza supusa solutionarii este daca societatea petenta are drept de deducere a TVA in perioada in care a fost declarata inactiva prin Ordin al Presedintelui ANAF nr. 819/2008, calitatea de platitor de taxa pe valoarea adaugata fiindu-i suspendata.

In fapt, in perioada 01.03.2010-31.08.2011- perioada in care societatea a fost declarata inactiva - societatea a dedus TVA in suma totala de .. lei conform balantelor de verificare intocmite dar in deconturile de TVA depuse a inregistrat TVA deductibila in suma de .. lei.

În timpul inspectiei fiscale, a fost verificata perioada în care aceasta societate a figurat in evidenta contribuabililor inactivi publicata pe pagina de internet a ANAF, constatându-se ca începând cu data de 11.06.2009 prin Ordinul Presedintelui ANAF nr.1167/29.05.2009 pentru aprobarea listei contribuabililor inactivi SC A.. a fost declarat contribuabil inactiv.

Prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 3144/ 16.09.2011 contribuabilul a fost reactivat ca urmare a indeplinirii conditiilor de reactivare.

Având în vedere cele constatate, organele de inspectie fiscala au anulat dreptul de deducere a TVA in suma totala de .. lei, dedusa in perioada de inactivitate, considerand ca au fost incalcate prevederile art. 145 alin.(2) din Legea nr. 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare coroborate cu art.4 din Ordinul Presedintelui ANAF nr. 819/2008 pentru aprobarea Procedurii privind declararea contribuabililor inactivi.

Prin contestatia formulata societatea a solicitat anularea sumelor stabilite suplimentar prin raportul de inspectie fiscala in cuantum de .. lei invocand dispozitiile pct. 9 lit. b din anexa “ Procedura privind declararea contribuabililor incativi “ aprobata prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 819/2008, respectiv ca “ *societatea nu a fost notificata cu privire la publicarea sa in lista de inactivi* ”

In drept, in cauza sunt incidente urmatoarele prevederi legale:

- art. 78 alin. (5) litera a) din Codul de procedura fiscala, republicat, cu modificarile si completarile ulterioare:

“ (5) Contribuabilii persoane juridice sau orice alte entitati fara personalitate juridica sunt declarati inactivi si le sunt aplicabile prevederile art. 11 alin. (1¹) si (1²) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, daca îndeplinesc una dintre urmatoarele conditii:

a) nu își îndeplinesc, pe parcursul unui semestru calendaristic, nicio obligatie declarativa prevazuta de lege;”

- art.11 si art. 145 alin.(2) din Legea nr.571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare:

„ Prevederi speciale pentru aplicarea Codului fiscal

(1) La stabilirea sumei unui impozit sau a unei taxe în întelesul prezentului cod, autoritatile fiscale pot sa nu ia în considerare o tranzactie care nu are un scop economic sau pot reîncadra forma unei tranzactii pentru a reflecta continutul economic al tranzactiei.

(1¹) Autoritatile fiscale pot sa nu ia în considerare o tranzactie efectuata de un contribuabil declarat inactiv prin ordin al presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala.

(1²) De asemenea, nu sunt luate în considerare de autoritatile fiscale tranzactiile efectuate cu un contribuabil declarat inactiv prin ordin al presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala. Procedura de declarare a contribuabililor inactivi va fi stabilita prin ordin. Lista contribuabililor declarati inactivi se publica pe pagina de internet a Ministerului Finantelor Publice - portalul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala si va fi adusa la cunostinta publica în conformitate cu cerintele prevazute prin ordin al presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala.”

ART. 145

(1) Dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei.

(2) Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii în folosul urmatoarelor operatiuni:

a) operatiuni taxabile, coroborat cu art. 3 si art. 4 din Ordinul Presedintelui ANAF nr. 819/2008 pentru aprobarea Procedurii privind declararea contribuabililor inactivi:

“ ART. 3

Declararea contribuabililor inactivi se face cu data publicarii în Monitorul Oficial al României, Partea I, a ordinului presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala pentru aprobarea Listei contribuabililor declarati inactivi.

ART. 4

La publicarea în Monitorul Oficial al României, Partea I, a unui ordin al președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală pentru aprobarea Listei contribuabililor declarați inactivi, cu aceeași dată se anulează, din oficiu, înregistrarea în scopuri de TVA a persoanelor impozabile cuprinse în lista.”

Având în vedere prevederile legale aplicabile, coroborate cu starea de fapt așa cum rezulta din documentele existente la dosarul cauzei, se rețin următoarele:

- în anul fiscal 2008 societatea nu a desfășurat activitate așa cum rezulta din documentele contabile puse la dispoziție de către societate și din Declarație pe proprie răspundere înregistrată la AFP Deta sub nr. 31120/28.02.2009, declarație ce ține loc de bilanț contabil la 31.12.2008;

- în anul fiscal 2009 societatea nu a desfășurat activitate, așa cum reiese din documentele prezentate și din declarația pe proprie răspundere înregistrată la ORC Timiș sub nr...;

- din analiza fișei de evidență pe platitori editată la data de 25.08.2011 se reține că primul decont de TVA depus de societate a fost cel aferent **lunii septembrie 2009** depus în data de 25.10.2009 și înregistrat sub nr. 2725/25.10.2009; prima declarație privind impozitul pe profit și impozitul pe veniturile din salarii a fost depusă în data de 25.10.2009 și înregistrată sub nr. 46674/26.10.2009, iar în ceea ce privește declarația 102 privind contribuțiile la asigurările sociale prima declarație a fost depusă în data de 26.10.2009, înregistrată sub nr. 46683/26.10.2009;

- deși obligativitatea contribuabilului era să depună declarațiile lunar pentru impozitul pe salarii și contribuțiile la bugetul asigurărilor sociale și trimestrial pentru declarația privind decontul de TVA și impozitul pe profit, în perioada 22.09.2008 (data înființării) și august 2009 nu și-a îndeplinit obligațiile privind depunerea declarațiilor și nici nu a solicitat un regim derogatoriu având în vedere că activitatea efectivă a început să desfășoare începând cu luna martie 2010.

Potrivit prevederilor art. 78 alin. (5) litera a) din Codul de procedură fiscală republicat, cu modificările și completările ulterioare contribuabilii persoane juridice sau orice alte entități fără personalitate juridică sunt declarați inactivi și le sunt aplicabile prevederile art. 11 alin. (1¹) și (1²) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, dacă îndeplinesc una dintre următoarele condiții respectiv „*nu își îndeplinesc, pe parcursul unui semestru calendaristic, nicio obligație declarativă prevăzută de lege*”.

Ca urmare a nerespectării obligațiilor declarative pe care le avea și pe care trebuia să le onoreze, prin Ordinul Președintelui ANAF nr. 1167/29.05.2009, pentru aprobarea Listei contribuabililor declarați inactivi, contribuabilul a fost declarat inactiv .

Potrivit prevederilor [art.11](#) alin. 1² din Codul fiscal adoptat prin Legea nr. 571/2003, republicată, cu modificările și completările ulterioare, Ordinul și Lista contribuabililor declarați inactivi se aduc la cunoștința contribuabililor cărora le sunt destinate și persoanelor interesate prin afișarea pe pagina de internet a Agenției Naționale de Administrare Fiscală, în speta, măsurile dispuse prin Ordinul Președintelui ANAF nr. 167/29.05.2009 prin care contribuabilul a fost declarat inactiv se aplică, începând cu data de 11.06.2009.

Potrivit prevederilor art.153 alin. (9) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare și ale art. 4 din Ordinul Președintelui ANAF nr.819/19 mai 2008 se constată faptul că odată cu data publicării Ordinului Președintelui ANAF pentru aprobarea Listei contribuabililor declarați inactivi, cu aceeași dată se anulează, din oficiu, înregistrarea în scopuri de TVA a persoanei impozabilă cuprinsă în lista.

Urmare celor mai sus prezentate, începând cu data de 11.06.2009 societatea petentă **este anulată** din categoria persoanelor înregistrate în scopuri de TVA, astfel orice operațiune de deducere a TVA efectuată după data respectivă nu este conformă cu dispozițiile legale incidente în cauză.

Pe cale de consecință, având în vedere cele mai sus prezentate se reține că pentru perioada 11.06.2009 - 16.09.2011, respectiv data de la care societatea a fost înscrisă în lista contribuabililor inactivi și de la care calitatea de platitor de TVA a fost suspendată și până la data reactivării respectiv 25.09.2011 data intrării în vigoare a Ordinului Președintelui ANAF nr. 3144/16.09.2011 organele de inspecție fiscală în mod corect și legal nu au acordat dreptul de deducere a TVA pentru achizițiile de bunuri și servicii conform art. 4 din Ordinul Președintelui ANAF nr. 819/19 mai 2008 coroborat cu prevederile art.11 alin. 1² din Codul fiscal adoptat prin Legea nr.571/2003, republicată, cu modificările și completările ulterioare, stabilind în sarcina societății TVA nedeductibilă în suma de .. lei.

Referitor la TVA colectată în suma de ..lei

Referitor la acest capăt de cerere argumentele contestatoarei se referă doar la faptul că este eronată interpretarea organului de inspecție fiscală și anume societatea are obligația colectării TVA în suma de .. lei, deși societatea a fost declarată inactivă.

In fapt, TVA in suma de ... lei reprezinta diferenta dintre TVA inregistrata de societate in deconturile de TVA (perioada martie 2010- decembrie 2010) in suma de .. lei si TVA stabilita de organul de inspectie fiscala in suma totala de .. lei, in baza facturilor emise de societate in aceasta perioada.

Potrivit prevederilor art. 150 alin. (3) din Legea nr. 571/2003 republicata : „ *Orice persoana care inscrie taxa pe factura sau orice alt document care serveste ca factura este obligata la plata acesteia,*” astfel ca TVA colectata atat cea inregistrata de societate cat si cea stabilita suplimentar de organul de inspectie fiscala este datorata de societate, conditia de inactivitate nu absolve societatea de la plata TVA inregistrata in facturile emise in aceasta perioada, motiv pentru care se impune respingerea contestatiei ca neintemeiata si pentru acest capat de cerere.

Referitor la sustinerea petentei din contestatia formulata cu privire la faptul ca “ *societatea nu a fost notificata cu privire la publicarea sa in lista de inactivi* ” precizam ca motivatiile petentei nu pot fi luate in considerare in solutionarea favorabila a cauzei din urmatoarele motive:

- potrivit prevederilor [art.11](#) alin. 1² din Codul fiscal adoptat prin Legea nr. 571/2003, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, Ordinul si Lista contribuabililor declarati inactivi **se comunica contribuabililor** carora le sunt destinate si persoanelor interesate **prin afisarea pe pagina de internet a Agentiei Nationale de Administrare Fiscala;**

- nu prezinta relevanta, fata de prevederile imperative invocate de legiuitor prin actele normative adoptate, daca organul fiscal a respectat întru totul sau nu, demersurile prealabile declararii inactivitatii petentei în cauza, odata ce a fost cuprinsa în Lista contribuabililor declarati inactivi iar lista a fost aprobată prin Ordin al Presedintelui ANAF si mai mult de atât îndeplinirea conditiilor de a fi inregistrati in lista a fost realizata de Contribuabil ca urmare a notificarilor transmise de organul fiscal si confirmate de primire de asociatul societatii, aflate la dosarul contestatiei.

Referitor la majorarile de întârziere in suma de .. lei si penalitati de intarziere in suma de .. lei aferente impozit pe profit, majorari de intarziere in suma de ... lei si penalitati de intarziere in suma de .. lei aferente TVA

Majorarile si penalitatile de intarziere au fost stabilite potrivit prevederilor art. 119 din OG nr. 92/2003, republicata :

“1) Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen dobânzi si penalitati de întârziere”

In acest sens, la art. 120 alin.(1) si (7) din acelasi act normativ, se specifica:

“ Majorarile de intarziere se calculeaza pentru fiecare zi, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate, inclusiv. [...]”

(7) Nivelul majorarii de intarziere este de 0,1% pentru fiecare zi de intarziere, si poate fi modificat prin legile bugetare anuale.”

Avand in vedere ca pentru debitele stabilite prin Decizia de impunere de impunere nr. F-TM-... 21.10.2011 contestatia va fi respinsa, se impune ca si pentru capatul de cerere privind majorarile de întârziere si penalitatile de intarziere calculate în sarcina petentei reprezentând masura accesorie, conform principiului de drept *accessorium sequitur principale*, contestatia urmeaza a fi respinsa.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in baza referatului nr. 20889/09.05.2012 si in temeiul Legii nr. 571/2003 modificata si completata, coroborate cu art. 216 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale se

DECIDE:

1. respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru suma de .. lei reprezentand:

- | | |
|---|----------|
| - impozit pe profit | .. lei; |
| - majorari de intarziere aferente impozit pe profit | .. lei; |
| - penalitati de intarziere aferente impozit pe profit | ... lei. |
| - TVA nedeductibila | ... lei; |
| - TVA colectata | ... lei |
| - majorari de intarziere aferente TVA | ... lei; |
| - penalitati de intarziere aferente TVA | ... lei; |

2. respingerea contestatiei ca neintemeiata referitoare la masurile inscrise in Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr...

3. prezenta decizie se comunica la:

- Societatea Civila de A.. pentru SC A...
- DGFP Timis - SAF - AIF - persoane juridice 2

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata de catre contestator la instanta judecatoreasca de contencios administrativ, in conditiile legii.

P. DIRECTOR EXECUTIV