

MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
Directia generala de solutionare a contestatiilor

DECIZIA nr. 118 / _____ 2004
privind contestatia depusa de
S.C. "X" S.A.

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala a fost sesizata de Directia controlului fiscal asupra contestatiei formulata de **S.C. "X" S.A.** impotriva procesului verbal incheiat de catre organele de control ale Directiei controlului fiscal. Contestatia are ca obiect suma reprezentand:

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

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 171 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală.

Vazand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 169 si art. 173 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor este investita sa se pronunte asupra cauzei.

I. S.C. "X" S.A. contesta partial masurile dispuse de organele de control ale Directiei controlului fiscal prin procesul verbal, precizand urmatoarele :

Prin Addendum la contractul de comision, S.C. "G" S.A. in calitate de comisionar si S.C. "X" S.A. au convenit de comun acord urmatoarele:

- la data de 31.12.2001 S.C. "X" S.A. figureaza in evidentele contabile ale societatii comisionare cu avans pentru contractul de export in comision cu suma reprezentand avans pentru care societatea se angajeaza sa livreze marfa pentru export,
- livrarea se va efectua in perioada 01.06.2002 - 31.12.2004, respectiv cu livrare lunara de marfa,
- se prelungeste termenul de valabilitate al contractului pana la data de 31.12.2004,
- in cazul nerespectarii clauzelor prevazute societatea se angajeaza sa restituie avansul echivalent in USD la un termen ce se va stabili de partile contractante.

Societatea invoca prevederile art.16 alin.(4) lit.c pct.2 din Legea 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata.

Societatea precizeaza ca avansul incasat este pentru achizitionarea de materii prime pentru realizarea productiei destinate exportului pentru toata perioada de desfasurare a contractului de comision si nu pentru o anumita luna asa cum eronat au calculat organele de control.

Avand in vedere ca majoritatea avansului incasat a fost folosit pentru achizitionarea materiei prime pentru realizarea productiei destinate exportului iar contractul de comision este in derulare pana la data de 31.12.2004, societatea considera ca eronat organele de control au colectat taxa pe valoarea adaugata aferenta avansului incasat pentru activitatea de export, precum si faptul ca societatea nu datoreaza dobanzile aferente si penalitatile de intarziere aferente.

Societatea mentioneaza ca a mai fost verificata pentru aceeasi perioada si pentru acelasi tip de impozit, respectiv taxa pe valoarea adaugata, de catre organele de control ale Directiei generale a finantelor publice, prin procesele verbale incheiate mentionand ca sumele reprezentand veniturile taxabile si taxa pe valoarea adaugata aferenta au fost inregistrate in contabilitate si inscrise in jurnale de vanzari.

Astfel, societatea invoca prevederile art.96 alin.(3) din Codul de procedura fiscala avand in vedere ca taxa pe valoarea adaugata colectata a fost verificata in totalitate pe intreaga perioada supusa controlului prin verificarea modului de determinare a bazei de impozitare conform actelor normative in vigoare pe perioada verificata.

De asemenea, societatea precizeaza ca din prezentul proces verbal contestat nu rezulta elemente noi, necunoscute organului de control cu prilejul verificarilor anterioare, astfel incat sa se justifice reverificarea aceleiasi perioade si aceluasi tip de impozit.

Avand in vedere faptul ca procesele verbale incheiate anterior constituie titluri executorii, au intrat in circuitul civil si cuprind

capitolul privind taxa pe valoarea adaugata fara ca organele de control sa colecteze taxa pe valoarea adaugata aferenta avansului incasat pentru activitatea de export, desi acest avans figura ca inregistrat in evidenta contabila inainte de 31.05.2002 situatie ce rezulta din Addendum, societatea solicita admiterea contestatiei formulate si implicit anularea debitelor stabilite prin aceasta.

De asemenea, societatea contesta masura retinerii sumei reprezentand taxa pe valoarea adaugata pentru care societatea are drept de rambursare stabilita de organele de control prin procesul verbal anterior procesului verbal contestat si solicita virarea acesteia in contul S.C. "X" S.A.

II. Prin procesul verbal, organele de control ale Directiei controlului fiscal au constatat urmatoarele:

Referitor la taxa pe valoarea adaugata au fost avute in vedere reglementarile in vigoare in perioada verificata, prevazute de Legea nr.345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata, republicata si Hotararea Guvernului nr.598/2002, cu modificarile si completarile ulterioare.

In urma analizei diferentelor de curs nefavorabile inregistrate ca urmare a retrarii, organele de control au constatat ca societatea are in derulare un contract de export in comision incheiat cu S.C. "R" S.A., inregistrat in evidenta contabila in contul 451.6 "Decontari in cadrul grupului".

Organele de control au constatat ca neinregistrarea in contabilitate de catre societate a avansului incasat de la S.C. "R" S.A., in contul 419 "Clienti - creditor" si inregistrarea acestuia in contul 451.6 "Decontari in cadrul grupului" a condus la schimbarea realitatii operatiunilor derulate de societate.

Astfel s-a constatat ca societatea nu a respectat prevederile art.35 pct.3 din Legea contabilitatii nr.82/1991.

Din explicatiile date de catre directorul economic al societatii, rezulta ca aceasta nu a onorat obligatiile asumate prin contractul de comision si ca urmare a nerealizarii productiei destinate exportului nu se incadreaza in prevederile art.16 alin.(4) lit.c pct.2 din Legea nr.345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata.

Intrucat societatea nu a utilizat avansul incasat aferent contractului de comision conform art.16 alin.(4) lit.c pct.2 din Legea nr.345/2002 pentru realizarea productiei destinate exportului sunt incidente prevederile art.4 lit.f coroborate cu cele ale art.20 alin.(1) si alin.(2) din Legea nr.345/2002, respectiv operatiune taxabila cu taxa pe valoarea adaugata in cota de 19%.

Conform prevederilor contractuale, organele de control au procedat la determinarea taxei pe valoarea adaugata colectata pentru contravaloarea productiei pe care societatea s-a angajat sa o realizeze lunar, calculand taxa pe valoarea adaugata colectata.

Deoarece societatea a beneficiat de rambursare de taxa pe valoarea adaugata lunara, taxa pe valoarea adaugata aferenta contractului de comision reprezinta in fapt taxa pe valoarea adaugata de plata, fapt pentru care organele de control au calculat dobanzi si penalitati de intarziere, conform art.109 alin.(2) lit.a din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Intrucat societatea a solicitat la rambursare suma reprezentand taxa pe valoarea adaugata de rambursat aferenta lunii decembrie 2003, suma fiind validata conform procesului verbal, organele de control propun compensarea sumei mentionate anterior cu taxa pe valoarea adaugata de plata stabilita suplimentar.

III. Prin adresa anexata in copie la dosarul cauzei, Directia generala a finantelor publice a transmis Inspectoratului de politie judetean procesul verbal de control.

IV. Luand in considerare constatările organului de control, motivele prezentate de societate, documentele existente la dosarul cauzei precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, se retine:

Cauza supusa solutionarii este daca Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor se poate investi cu solutionarea cauzei, in conditiile in care constatările din actul de control contestat fac si obiectul cercetării penale.

In fapt, in urma sesizarii facute de Inspectoratul general al politiei, Directia de specialitate din cadrul Ministerului Finantelor Publice a solicitat, Directiei generale a finantelor publice verificarea S.C. "X" S.A. cu privire la aspectele solicitate.

Astfel, organele de politie au solicitat organelor de control ca in interesul cercetarilor ce se efectueaza in dosarul in cauza, sa efectueze verificari privind legalitatea operatiunilor de achizitionare, prelucrare si comercializare a masei lemnoase, provenind de la societatea contestatoare.

Prin adresa, anexata in copie la dosarul cauzei, Directia generala a finantelor publice a inaintat o copie a procesului verbal, Inspectoratului de politie judetean.

In drept, art. 178 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală precizeaza:

“Suspendarea procedurii de solutionare a contestatiei pe cale administrativă

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

***a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele în drept cu privire la existenta indiciilor săvârşirii unei infractiuni a cărei constatare ar avea o înrâurire hotărâtoare asupra solutiei ce urmează să fie dată în procedură administrativă;[...]*”**

Astfel, între stabilirea obligatiilor bugetare constatate prin procesul verbal si stabilirea caracterului infractional al faptelor savarsite exista o stransa interdependentă de care depinde solutionarea cauzei dedusa judecatii.

Astfel, prin sesizarea Garzii financiare a fost solicitata efectuarea unor verificari in vederea stabilirii existentei sau inexistentei elementelor constitutive a infractiunilor de falsificare sau substituire a produselor prevazuta de art.297 din Codul Penal; omisiunea cu stiinta a inregistrarilor in contabilitate prevazuta de art.37 din Legea nr.82/1991, republicata; sustragerea de la plata impozitelor, taxelor si a contributiilor datorate bugetului prin neinregistrarea unor activitati prevazuta si pedepsita de art.11 din Legea nr.87/1994; neevidentierea prin acte contabile, in intregime sau in parte a veniturilor realizate prevazuta si pedepsita de art.13 din Legea nr.87/1994 si/sau sustragerea de la plata obligatiilor fiscale prin exercitarea de activitati neautorizate prevazuta si pedepsita de art.11 lit.a din Legea nr.87/1994, republicata si omisiunea in totalitate sau in parte a evidentierii in acte contabile sau in alte documente legale, a operatiunilor comerciale efectuate sau a veniturilor realizate prevazuta si pedepsita de art.11 lit.c din legea nr.87/1994, republicata.

Ca urmare, organele administrative nu se pot pronunta pe fondul cauzei inainte de a se finaliza solutionarea laturii penale.

Prioritatea de solutionare in speta o au organele penale care se vor pronunta asupra caracterului infractional al faptei ce atrage plata la bugetul statului a obligatiilor datorate si constatate in virtutea faptei infractionale.

Avand in vedere cele precizate mai sus, se retine ca pana la pronuntarea unei solutii pe latura penala, Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor nu se poate investi cu solutionarea cauzei, motiv pentru care va

suspenda solutionarea cauzei civile pentru suma totala contestata reprezentand:

- taxa pe valoarea adaugata;
- dobanzi aferente taxei pe valoarea adaugata;
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata,

procedura administrativa urmand a fi reluata in conditiile legii.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art. 178 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală se:

DECIDE

Suspendarea solutionarii cauzei referitoare la suma totala contestata, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea, in conditiile legii, conform celor retinute prin prezenta decizie.

Transmiterea dosarului cauzei organului de control urmand ca la incetarea motivului care a determinat suspendarea sa fie transmis organului competent pentru solutionarea cauzei potrivit dispozitiilor legale.

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel in termen de 30 de zile de la data comunicarii, conform prevederilor legale.