

IL/268/2010

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice xxx a fost sesizat de Activitatea de inspectie fiscala, prin adresa nr.xxx **asupra reluarii procedurii de solutionare a contestatiei formulata de xxx**, solutionare suspendata prin Decizia nr. xxx de Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice xxx, **ca urmare a pronuntarii unei solutii definitive pe latura penala prin Decizia Penala nr. xxx pronunata de Curtea de Apel xxx -Sectia I Penala in Dosarul penal nr.xxx.**

Contestaia a fost formulata împotriva masurilor dispuse prin Decizia de impunere nr. xxx, a Raportului de inspectie fiscala si a Procesului verbal cu acelasi numar si are ca obiect suma de xxx **lei reprezentind:**

- impozit pe profit xxx**
- dobinzi impozit profit xxx**
- majorari intirziere impozit profit xxx**
- penalitati impozit profit xxx**
- T.V.A. xxx**
- majorari de intirziere TVA xxx**
- dobinzi TVA xxx**
- penalitati TVA xxx**

Prin adresa nr.xxx pentru faptele menionate în procesul verbal de control încheiat au fost sesizate organele de cercetare penala din cadrul Parchetului de pe langa Judecatoria xxx

Prin Decizia privind soluionarea contestaiei formulata de xxx prin care s-a atacat Decizia de impunere nr. xxx si procesul verbal cu acelasi numar incheiate de organele de control Fiscal, Biroul de solutionare a contestatiilor **a suspendat solutionarea cauzei pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala**, procedura administrativa urmând a fi reluata la încetarea motivului care a determinat suspendarea.

Prin Sentinta penala nr.xxx pronunata de Judecatoria xxx s-a dispus condamnarea inculpatului xxx la pedeapsa de 1 an inchisoare pentru infractiunea de deturnare de fonduri si infractiunea impotriva intereselor financiare ale Comunitatilor Europene si a incetat procesul penal impotriva inculpatului xxx in calitate de administartor al xxx pentru savarsirea infractiunii de evaziune fiscala si condamna pe acelasi inculpat la pedeapsa de 1 an inchisoare pentru savarsirea infractiunii de fals intelectual prin inregistrari inexacte in contabilitate.

Prin **Decizia Penala nr. xxx pronunata de Curtea de Apel xx -Sectia xxx Penala a ramas definitiva si irevocabila Sentinta penala nr. xxx a Judecatoriei xxx**

Având în vedere ca Decizia Penală nr. xxx pronunată de Curtea de Apel xxx -Sectia xxx Penală în Dosarul penal nr.xxx aflată în copie la dosarul cauzei, **este definitivă**, reiese că motivul care a determinat suspendarea soluționării cauzei xxx a încetat definitiv și irevocabil .

Ca urmare, constatând că în speta sunt întrunite condițiile prevăzute de art. 214 alin. (3) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003, republicată, cu modificările ulterioare, Biroul soluționare contestații din cadrul D.G.F.P. xxx va relua procedura administrativă de soluționare a contestației formulate de xxx

I.- xxx ,contesta Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare nr. xxx, Raportul de inspecție fiscală cu același număr,care a stat la baza emiterii deciziei atacate și procesul verbal cu același număr și solicită :

-reverificarea documentelor care au stat la baza calculului impozitului pe profit și T.V.A. datorate de societate;

-recalcularea impozitului pe profit și T.V.A. datorate de societate, precum și recalcularea majorărilor și a penalităților de întârziere în funcție de noile valori obținute pentru impozitul pe profit și T.V.A.;

-anularea parțială a celor trei acte administrative fiscale atacate și încheierea unor noi acte administrative fiscale care vor avea în vedere strict considerentele Deciziei de soluționare.

II.-Activitatea de Inspecție Fiscală prin Referatul cu propuneri de soluționare nr.xxx formulează următorul punct de vedere:

Inspeția fiscală parțială desfășurată la xxx s-a efectuat urmare adresei nr. xxx, emisă de Ministrul Finanțelor Publice- Garda Financiară Sectia xxx, pentru continuarea verificărilor și stabilirii prejudiciului definitiv, urmare adresei nr. xxx emisă de Direcția Națională Anticorupție- Biroul Teritorial xxx

Conform procesului-verbal nr. xxx încheiat de Garda Financiară- Sectia xxx, urmare adresei nr. xx emisă de Direcția Națională Anticorupție- Biroul Teritorial xxx s-au verificat relațiile comerciale dintre xxx-xxx și xxx-xxx, relații intervenite în cadrul derulării unui contract de grant cu finanțare parțială din partea Comunității Europene.

Prin Decizia de impunere nr. xxx s-a stabilit în sarcina xxx suma de xxx lei, astfel:

- **Suma de xxx reprezentând impozit pe profit;**
- **Suma de xxx reprezentând majorări de întârziere impozit profit;**
- **Suma de xxx reprezentând dobinzi impozit profit;**
- **Suma de xxx reprezentând penalități de întârziere impozit profit;**
- **Suma de xxx reprezentând taxa pe valoare adăugată;**
- **Suma de xxx reprezentând majorări de întârziere aferente TVA;**
- **Suma de xxx reprezentând dobinzi aferente TVA;**
- **Suma de xxx reprezentând penalități de întârziere aferente TVA.**

Inspeția fiscală parțială s-a desfășurat conform art. 93, alin. (1), lit. b din

O.G. nr.92/2003 actualizata, conform caruia;"activitatea de verificare a uneia sau mai multor obligatii fiscale, pentru o perioada de timp determinata."

Perioada verificata a cuprins perioada xxx

Reverificarea perioadei xxx s-a efectuat urmare Referatului de reverificare inregistrat la D.G.F.P. xxx- Activitatea de Control Fiscal sub nr. xxxx

I. Cu privire la impozitul pe profit in conformitate cu Legea nr. 414 /2002 si H.G. nr. 859/2002 cu modificarile si completarile ulterioare :

Verificarea a cuprins perioada xxx. La data de 26.08.2002 , intre Ministerul Dezvoltarii si Prognozei in calitate de autoritate contractanta , Agentia de Dezvoltare Regionala xxx (autoritatea de implementare) si xxx (beneficiar) , s-a incheiat contractul de grant nr.xxx , cu o valoare totala de xxxx euro din care xxx euro sprijin extern din partea Comunitatii Europene .

Pentru realizarea lucrarilor de constructii , aferente proiectului depus de xxx , intre aceasta societate si xxx s-au incheiat 2 contracte:

-contractul nr.xxx avand ca obiectiv construirea unei baze de productie, in valoare de xxx euro fara TVA, contract in care este specificat ca se realizeaza cu sprijin extern din partea Comunitatii Europene , prin care xxx devine executant al acestei lucrari .

Adminstratorul societatii xxx la raspunsul xxx din nota explicativa din xxx specifica faptul ca nu a avut cunostinta de acest contract dar ca semnatura si stampila sunt reale.

-contactul fara numar din xxx in care nu este specificat ca se realizeaza cu sprijin extern din partea Comunitatii Europene dar care are acelasi obiectiv si valoare ca si contractul amintit mai sus , in baza caruia adminstratorul societatii SC xxx in notele explicative din xxx mentioneaza ca a realizat lucrari de tamplarie din aluminiu si geam , iar pentru restul lucrarii a incheiat contractul de prestari servicii nr. xxx cu xxx

Din verificarile efectuate asupra documentelor justificative si contabile avute la dispozitie si din nota explicativa data in fata organului de control de catre reprezentantul legal al xxx a rezultat faptul ca lucrarile de constructii montaj aferente contractului nr.xxx si contractului din xxx nu au fost realizate de catre xxx , ci au fost efectuate in totalitate in regie proprie de xxx.

Pentru a respecta conditiile impuse de contractul de grant, xxx avea obligatia sa achite suma de xxx euro in echivalent lei catre contractorul lucrarii de constructii, xxx

Intrucat sumele achitate catre xxx , trebuiau restituite societatii care a initiat circuitul de transfer al sumelor , pentru justificarea acestor transferuri a fost organizat si un circuit al documentelor .

In cadrul acestui circuit in luna xxx , xxx inregistreaza in evidenta contabila xxx facturi fiscale pentru lucrari de constructii montaj , a caror valoare totala a fost de

xxx lei , facturile fiind emise de xxx

Din verificarile efectuate de organul de control si din notele explicative date de administratorii celor doua societati implicate , facturile respective nu au avut la baza operatiuni economice reale , ele fiind emise pentru justificarea transferurilor de sume intre cele doua societati si in vederea realizarii documentatiei necesare justificarii clauzelor contractului cu sprijin extern din partea Comunitatii Europene.

In perioada xxx, in evidenta contabila a xxx , au fost inregistrate xxx facturi fiscale emise de xxx pentru lucrari de constructii montaj in valoare totala de xxx lei .

Din nota explicativa data de xxx, lucrarile de constructii montaj nu au fost executate de xxx

Analizand modul de evidentiere in contabilitatea xxx s-a constatat ca facturile emise de xxx , cat si cele emise de xxx au fost inregistrate in contul 628 „Alte cheltuieli cu servicii executate de terti ”, cheltuieli deductibile fiscal.

Conform prevederilor art.9 , alin.(7) , lit.j din Legea nr.414/2002 " cheltuielile inregistrate in contabilitate care nu au la baza un document justificativ, potrivit Legii Contabilitatii nr. 82/1991, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, prin care sa se faca dovada efectuarii operatiunilor "sunt cheltuielile nedeductibile fiscal.

In aceste conditii suma totala de xxx, inregistrata la xxx pe cheltuieli deductibile in cont 628, reprezinta cheltuiala nedeductibila fiscal, intrucat provine din facturi fiscale care nu au avut la baza operatiuni economice reale.

Referitor la facturile emise de xxx acestea au avut la baza situatii de lucrari intocmite pentru lucrarile de constructii-montaj inscrise in facturi acestea fiind confirmate prin semnatura si stampila de xxx

Nota explicativa data de administratorul societatii xxx releva faptul ca lucrarile de constructii montaj la obiectivul baza de productie nu au fost efectuate mentionand ca acestea au fost realizate de xxx in regie proprie ceea ce conduce la concluzia ca situatiile de lucrari au fost completate cu elemente in fals cu privire la operatiunile executate si materialele folosite.

La raspunsul nr.xxx din nota explicativa din data de xxx , administratorul xxx mentioneaza faptul ca facturile si situatiile de lucrari primite de la xxx pentru obiectivul baza de productie al xxx le-a refectionat catre xxx pentru a incheia circuitul facturilor .

Astfel ca situatiile de lucrari care au stat la baza facturilor emise de xxx au fost completate cu elemente in fals cu privire la operatiunile executate si materialele folosite la obiectivul baza de productie.

In aceste conditii organele de control au concluzionat ca aceste facturi si situatii de lucrari nu indeplineau conditiile de documente justificative potrivit Legii contabilitatii nr.82/1991 , republicata , prin care sa se faca dovada realizarii operatiunilor si sa se dea drept de inregistrare in contul de cheltuieli deductibile fiscal.

Prin inregistrarea pe cheltuieli deductibile fiscal a sumei totale de xxx lei , a fost diminuat profitul impozabil astfel:

-pentru anul xxx profitul impozabil a fost diminuat cu suma de xxx cu un impozit pe profit datorat la bugetul de stat in suma de xxx

-pentru anul xxx profitul impozabil a fost diminuat cu suma de xxx cu un impozit pe profit datorat la bugetul de stat in suma de xxx

Pentru impozitul pe profit in suma de xxx s-au calculat accesorii de plata conform :

xxx

2. Cu privire la T.V.A. in conformitate cu Legea 345/2002 si H.G. nr. 598/2002 - cu modificarile si completarile ulterioare.

Verificarea a cuprins perioada xxx

Din verificarile efectuale asupra documentelor justificative si contabile avute la dispozitie si din nota explicativa data in fata organului de control de catre reprezentantul legal al xxx a rezultat faptul ca lucrarile de constructii montaj aferente contractului nr.xxx si contractului din xxx nu au fost realizate de catre xxx, ci au fost efectuate in totalitate in regie proprie de xxx

Pentru a respecta conditiile impuse de contractul de grant, xxx avea obligatia sa achite suma de xxx in echivalenl lei catre contractorul lucrarii de constructii, xxx

Intrucat sumele achitate catre xxx, trebuiau restituite societatii care a initiat circuitul de transfer al sumelor , pentru justificarea acestor transferuri a fost organizat si un circuit al documentelor .

In cadrul acestui circuit in luna xxx, xxx inregistreaza in evidenta contabila xxx facturi fiscale pentru lucrari de constructii montaj , a caror valoare totala a fost de xxx din care TVA in suma de xxx, facturile fiind emise de xxx

Din verificarile efectuate de organul de control si din notele explicative date de administratorii celor doua societatii implicate , facturile respective nu au avut la baza operatiuni economice reale , ele fiind emise pentru justificarea transferurilor de sume intre cele doua societati si in vederea realizarii documentatiei necesare justificarii clauzelor contractului cu sprijin extern din partea Comunitatii Europene .

In perioada xxx, in evidenta contabila a xxx , au fost inregistrate xxx facturi fiscale emise de xxx pentru lucrari de constructii montaj in valoare totala de xxx ron din care TVA in suma de xxx

In perioada xxx, xxx a dedus TVA in suma de xxx ron aferenta facturilor primite de la xxx pentru operatiuni care nu s-au realizat, conform notelor explicative .

S-au incalcat prevederile art.22 alin.5 , lit.a) din Legea nr.345/2002 ,persoanele impozabile au dreptul sa deduca taxa pe valoarea adaugata pentru prestarile de servicii care i-au fost prestate ori urmeaza sa-i fie prestate de o alta persoana impozabila ca platitor de TVA".

Pentru TVA in suma de xxx constatate s-au calculat accesorii de plata

conform :xxx

Totodata, urmare adresei nr. xxx, emisa de Ministerul Finantelor Publice-Garda Financiara Sectia xxx, pentru continuarea verificarilor si stabilirii prejudiciului definitiv si a adresei nr. xxx emisa de Directia Nationala Anticoruptie-Biroul Teritorial xxx, s-au intocmit:

Prin adresa nr. xxx, D.G.F.P. xxx-Activitatea de Inspectie Fiscala comunica D.G.F.P. - Biroul Juridic ca sumele stabilite prin Decizia de impunere nr. xxx in valoare de xxx lei au fost achitate in totalitate.

Organul de inspectie fiscala face mentiunea ca incepind cu data de xxx, s-a deschis procedura de faliment, intrind sub incidenta Legii nr. 85/2006, lichidator judiciar fiind desemnat xxx

III.-Luind in considerare constatarile organului de control, motivele invocate de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei precum si actele normative in vigoare in perioada verificata , se retin urmatoarele considerente:

In fapt, prin Decizia de impunere nr. xxx s-a stabilit in sarcina xxx suma de xxx, astfel:xxx

Ca urmare a inregistrarii in evidenta contabila a unui numar de xxx facturi in valoare totala de xxx fara a avea la baza operatiuni comerciale reale , operatiuni prin care impozitul pe profit pe anul xxx a fost diminuat cu xxx, iar pe anul xxx cu suma de xxx in total xxx si a dedus nelegal TVA-ul aferent acestor documente in suma de xxx si a determinat efectuarea de inregistrari inexacte in documentele financiar contabile , inclusiv bilantul contabil avand drept consecinta denaturarea rezultatelor financiare ale societatii.

Prin adresa nr.xxx Activitatea de Control Fiscal a inaintat procesul verbal nr.xxx Directiei Nationale Anticoruptie –Biroul Teritorial xxx in vederea constatarii existentei sau inexistentei elementelor constitutive a infractiunilor prevazute la art. 11 lit.c. din Legea nr. 87/1994 , republicata " **omisiunea in tot sau in parte a evidentierii in acte contabile sau alte documente legale, a operatiunilor comerciale efectuate, sau a veniturilor realizate si inregistrarea de operatiuni sau cheltuieli nereale in scopul de a nu plati sau a diminua , taxa sau contributia "** si art. 37 din Legea contabilitatii nr. 82/1991, republicata :"**efectuarea cu stiinta a inregistrarii inexacte, precum si omisiunea cu stiinta a inregistrarii in contabilitate, avind drept consecinta denaturarea veniturilor, cheltuielilor, rezultatelor financiare, precum si a altor elemente de activ si de pasiv ce se reflecta in bilant"**.

Procesul verbal xxx a stat la baza emiterii Raportului de inspectie fiscala nr. xxx si a deciziei de impunere nr. xxx

Prin Decizia privind soluiionarea contestaiei formulata de xxx prin care s-a atacat Decizia de impunere nr. xxx si procesul verbal cu acelasi numar incheiate de organele de control Fiscal, Biroul de solutionare a contestatiilor **a suspendat**

solutionarea cauzei pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, procedura administrativa urmând a fi reluata la încetarea motivului care a determinat suspendarea , în conformitate cu art. 214 alin. (1) lit.a din Ordonana Guvernului nr. 92/2003, republicat, cu modificarile ulterioare.

Prin decizia mai sus menionata s-a reinut ca exista o stransa interdependenta intre stabilirea obligatiilor bugetare consemnate în decizia contestata si stabilirea caracterului infractional al faptelor retinute în sarcina societatii constând in înregistrarea în evidena contabila a unor facturi fiscale ce nu au avut la baza operatiuni reale fapt ce a condus la denaturarea profitului impozabil si a taxei pe valoarea adugata.

Prin Sentinta penala nr.xxx pronuntata de Judecatoria xxx s-a dispus condamnarea inculpatului xxx la pedeapsa de xxx an inchisoare pentru infractiunea de deturnare de fonduri si infractiunea impotriva intereselor financiare ale Comunitatilor Europene si a incetat procesul penal impotriva inculpatului xxx in calitate de administartor al xxx pentru savarsirea infractiunii de evaziune fiscala si condamna pe acelasi inculpat la pedeapsa de xxx an inchisoare pentru savarsirea infractiunii de fals intelectual prin inregistrari inexacte in contabilitate.

Prin Decizia Penala nr.xxx pronunata de Curtea de Apel xxx -Sectia xxx Penala a ramas definitiva si irevocabila Sentinta penala nr.xxx a Judecatoriei xxx

Având în vedere ca Decizia Penala nr.xxx pronunata de Curtea de Apel xxx-Sectia xxx Penala in Dosarul penal nr.xxx aflata în copie la dosarul cauzei, *este definitiva*, reiese ca motivul care a determinat suspendarea solutionarii cauzei xxx a încetat definitiv si irevocabil .

Din Decizia penala se retine ca Agentia Nationala de Administrare Fiscala reprezentata prin Directia Generala a Finanelor Publice xxx s-a constituit parte civila pentru suma totala contestata .

In drept, art. 214 alin. (4) din Ordonana Guvernului nr. 92/2003, republicat, cu modificarile ulterioare, precizeaza:

„Hotararea definitiva a instantei penale prin care se solutioneaza actiunea civila este opozabila organelor fiscale competente pentru soluionarea contestatiei, cu privire la sumele pentru care s-a constituit parte civila”.

De asemenea, art. 415 alin. (1) din Codul de procedura penal, prevede:

„Hotararile instantei penale devin executorii la data cand au ramas definitive”.

Din interpretarea textelor de lege rezulta ca hotarârea instantei penale cu privire la sumele pentru care statul s-a constituit parte civila trebuie respectat în soluionarea contestatiei de la data ramanerii acesteia definitive.

Astfel, considerentele instantei penale sub aspect civil produc efecte de opozabilitate fata de organul fiscal.

Din hotararea instantei penale se retine ca actiunea civila formulata de Statul Roman prin ANAF, prin DGFP xxx a fost respinsa ca ramasa fara obiect intrucat prejudiciul cauzat partii civile a fost achitat.

Asadar , se retine ca urmare a hotararii dispuse în cauza de instatna, contestaia nu mai are obiect pentru suma de xxx lei, reprezentand :xxxx

In consecinta urmeaza a se respinge ca fara obiect contestatia formulat de xxx astfel cum se prevede la pct.12.1. lit. c din Ordinul Preedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala nr. 519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea Titlului

IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile ulterioare:

“Contestatia poate fi respinsa ca :

c) fiind fara obiect, în situaia în care sumele si masurile contestate nu au fost stabilite prin actul administrativ fiscal atacat sau daca prin reluarea procedurii administrative, luându-se act de solutia pronuntata de instana penala , se constata ca cererea ramâne lipsita de obiect”, luându-se act de solutia pronuntata pe latura civila prin Decizia penala a Curtii de Apel Bucuresti – Sectia I Penala.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor pct. 12.1 lit. c din OPANAF nr. 519/2005 si art. 214 alin. 4, art. 216 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala ,cu modificarile si completarile ulterioare, se

D E C I D E :

Art.1- Respingerea ca fara obiect a contestatiei xxx pentru suma de xxx, reprezentand :xxx luându-se act de solutia pronunata pe latura civila prin Decizia penala a Curtii de Apel xxx – Sectia xxx Penala.

Art.2 -Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul xxx in termen de 6 luni de la comunicare.