

MINISTERUL ECONOMIEI SI FINANTELOR
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA

Directia generala de solutionare
a contestatiilor

DECIZIA nr. ____ / ____ 2008
privind solutionarea contestatiei depusa de
SC * SA
inregistrata la Agentia Nationala de Administrare Fiscala sub
nr. 906275/29.01.2008

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala a fost sesizata de Directia generala a finantelor publice * prin adresa nr.* inregistrata la Agentia Nationala de Administrare Fiscala sub nr.*, asupra contestatiei formulata de **SC ***.

SC * SA contesta decizia de calcul accesorii nr.* inregistrata sub nr.* emisa de organele fiscale din cadrul Administratiei finantelor publice pentru contribuabili mijlocii din cadrul Directiei generale a finantelor publice a judetului * prin care s-a stabilit de plata suma de * **lei** reprezentand accesorii aferente TVA.

In raport de data comunicarii deciziei de calcul accesorii nr.*, respectiv 19.12.2007, data la care societatea a semnat pe confirmarea de primire a deciziei sus mentionate, contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art.207 alin.1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, fiind inregistrata la Directia generala a finantelor publice a judetului * in data de 17.01.2008, data stampilei registraturii aplicata pe contestatie.

Constatand ca in speta sunt indeplinite dispozitiile art. 205, art.207 si art.209 (1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala este legal investita sa se pronunte asupra contestatiei formulata de **SC ***

I. **SC *** contesta suma de* lei reprezentand accesorii aferente TVA calculate pentru perioada 01.10.2005 - 13.07.2006, stabilita prin decizia de calcul accesorii nr.*.

Totodata societatea contestatoare solicita suspendarea procedurii de solutionare a contestatiei, in temeiul art.214 alin.(1) lit.b) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 republicata cu modificarile si completarile ulterioare.

Pe fondul cauzei, **SC *** invedereaza faptul ca prin decizia nr.* Directia generala de solutionare a contestatiilor a desfiintat decizia nr.* pentru accesorii calculate asupra debitelor curente si a dispus refacerea stingerii debitelor si recalcularea accesoriiilor asupra debitelor curente.

Societatea contestatoare sustine ca intrucat **SC *** se afla in procedura de reorganizare judiciara, "ii sunt aplicabile **cu prioritate** dispozitiile legii speciale 85/2006" si, in consecinta orice creanta inclusiv obligatii accesorii, detinute impotriva societatii anterior deschiderii procedurii, respectivei datei de 28.04.2004 poate fi recuperata numai respectand prevederile legii speciale.

SC RAFO SA invedereaza faptul ca "*normele legale in vigoare la data emiterii deciziei de calcul accesorii interzic, in mod explicit, calculul accesoriiilor aferente creantelor fiscale dupa data deschiderii procedurii*", invocand prevederile art.41 alin.(1) din Legea nr.85/2006 privind procedura insolventei si art.122 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 republicata, cu modificarile si completarile ulterioare.

Societatea contestatoare arata ca se afla in procedura de reorganizare judiciara si ii sunt aplicabile "*prevederile Legii nr.85/2006 (fosta Lege nr.64/1995) - lege cu caracter special*".

SC * sustine ca scopul Legii nr.85/2006 privind procedura insolventei il constituie instituirea unei proceduri colective si ca, potrivit art.3 pct.3 din acest act normativ, "*procedura colectiva este procedura in care creditorii recunoscuti participa la urmarirea si recuperarea creantelor, in modalitatile prevazute de lege*", lucru reconfirmat de catre legiuitor prin art.II, alin.6 din Ordonanta Guvernului nr.47/2007 .

Societatea contestatoare invedereaza faptul ca Directia generala a finantelor publice Bacau "*ar fi trebuit sa calculeze si sa solicite accesoriiile in cauza la data exigibilitatii acestora potrivit vechii legi speciale*", in speta, aceasta fiind "*decazuta din dreptul de a mai putea pretinde , respectiv obliga SC*, la plata prezumtivului debit fiscal*".

SC * arata ca Directia generala a finantelor publice * a formulat in cadrul dosarului de reorganizare cerere de completare a creantei si a solicitat completarea creantei inscrise in tabelul definitiv al creditorilor si cu accesoriiile calculate pana la data de 20.07.2006,

accesorii aferente obligatiilor fiscale inscrise la masa credala, cerere care a fost respinsa definitiv prin Sentinta nr.* a Tribunalului Brasov si irevocabil prin Decizia nr.* a Curtii de Apel *, astfel incat *“pretentiile nu mai pot fi majorate nici in cadrul procedurii de reorganizarii si, cu atat mai putin, pe calea procedurii fiscale de drept comun”*.

Societatea contestatoare invedereaza si faptul ca urmare faptului ca Sentinta nr.* a Tribunalului* este definitiva si irevocabila si ca opiniile emise de catre Directia juridica din cadrul ANAF consfintesc ca **SC** * nu datoreaza accesorii calculate asupra debitelor inscrise la masa credala in afara celor inscrise deja in tabelul definitiv al creditorilor implicit ea nu datoreaza nici accesoriile in quantum de *, avand in vedere si punctajul realizat intre Directia generala a finantelor publice * in calitate de creditor, **SC*** in calitate de debitor si SC * in calitate de administrator judiciar.

In consecinta, societatea solicita anularea deciziei nr.* pentru suma de * lei reprezentand accesorii aferente TVA - diferenta masa credala, calculate pe perioada 01.10.2005 - 13.07.2006 pentru sume inscrise la masa credala.

II. Prin decizia de calcul accesorii nr.* emisa de Directia generala a finantelor publice Bacau si inregistrata sub nr.* au fost calculate in sarcina **SC** * accesorii aferente diferentei de TVA inscrisa la masa credala in suma de * lei.

Decizia de calcul accesorii nr.* a fost intocmita urmare desfiintarii deciziei de calcul accesorii nr.* emisa de Directia generala a finantelor publice * prin decizia nr.* prin care s-a dispus organelor fiscale sa refaca stingerea conform celor precizate in decizia mai sus precizata.

Asa cum reiese din adresa Directiei generale a finantelor publice * nr.* organele fiscale au refacut stingerea, iar prin refacerea stingerii la capitolul TVA, *“respectiv stingerea debitelor curente din TVA de rambursat inregistrat de societate dupa deschiderea procedurii pe toata perioada , asa cum este prevazut in Sentinta nr.*, definitiva si irevocabila a Tribunalului * si procesului verbal * a Comisiei de proceduri fiscale (decizia nr.*), avand in vedere ca organul fiscal a aplicat initial doar pentru TVA de rambursat din lunile august si septembrie 2004, s-a majorat debitul restant inscris la masa credala”*.

In consecinta, organele fiscale au recalculat accesoriile pentru debitul inscris la masa credala, modificat urmare stingerii efectuate in conformitate cu cele precizate prin decizia Directiei generale de solutionare a contestatiilor din ANAF nr.*, rezultand majorari de intarziere suplimentare la capitolul TVA debit aferent masei credale in suma de * lei.

III. Luand in considerare constatarile organelor fiscale, motivele prezentate de societate si documentele existente la dosarul cauzei precum si actele normative in vigoare in perioada verificata invocate de contestatoare si organele fiscale, se retine:

Referitor la cererea **SC** * privind suspendarea procedurii de solutionare a contestatiei pana la data solutionarii irevocabile de catre instantele de contencios administrativ a actiunii impotriva deciziei nr.* pronuntata de Directia generala de solutionare a contestatiei din ANAF , aceasta nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a cauzei, avand in vedere urmatoarele:

Prin decizia nr.*, atacata in instanta de societatea contestatoare, s-a decis desfiintarea deciziei de calcul accesorii nr.* emisa de Directia generala a finantelor publice * pentru suma de * lei reprezentand accesorii aferente varsamintelor de la persoanele juridice pentru persoanele cu handicap , contributiiei de asigurari sociale datorata de angajator, contributiiei de asigurari de sanatate datorata de angajator, TVA, urmand ca organul fiscal sa refaca stingerea conform celor retinute in motivarea deciziei, respingerea contestatiei pentru suma de * lei reprezentand accesorii aferente varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap, sumelor datorate pentru protectia si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, contributiiei de asigurari sociale datorate de angajator, contributiiei de asigurari sociale datorate de salariati , contributiiei de asigurare pentru accidente de munca si boli profesionale datorate de angajator, contributiiei de asigurari pentru somaj datorate de angajator, contributiiei pentru asigurari de sanatate datorate de angajator, contributiiei pentru asigurari de sanatate datorate de salariati, taxei pentru fondul special de drumuri publice, impozitului pe venitul nerezidentilor, impozitului pe veniturile din salarii, accizelor, TVA si admiterea contestatiei pentru suma de * lei reprezentand contributiia de asigurari de sanatate pentru persoanele care se afla in concediu medical si accesorii aferente taxei asupra activitatilor daunatoare sanatatii.

Obiectul actiunii promovata de **SC** * in justitie il reprezinta:

- suspendarea, in temeiul art.15 din Legea nr.554/2004 cu modificarile si completarile ulterioare, a executarii Deciziei nr.* pana la solutionarea definitiva si irevocabila a cauzei;
- admiterea contestatiei;
- anularea, in parte a deciziei de solutionare nr.*, in ceea ce priveste respingerea contestatiei formulate de **SC** * pentru suma de * lei, reprezentand obligatii fiscale accesorii aferente debitelor inscrise la masa credala;

- anularea, in parte, a deciziei de calcul accesorii nr.* pentru suma de * lei reprezentand obligatii fiscale accesorii aferente debitelor inscrise la masa credala.

SC * contesta partial decizia de calcul accesorii nr.* intocmita ca urmare a desfiintarii deciziei nr.* pentru suma de * lei reprezentand majorari aferente diferentei de TVA inscrise la masa credala.

Se retine ca, potrivit pct.12.7 din Ordinul Presedintelui ANAF nr.519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata care precizeaza ca *“Decizia de desfiintare va fi pusa în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriiilor aferente”*, decizia de desfiintare a produs efecte juridice, urmarea fiind emiterea deciziei *, organele de solutionare urmand a se pronunta asupra contestatiei , intrucat solutionarea cauzei **nu** depinde de existenta unui drept supus altei judecati, deoarece instanta poate sa mentina decizia nr.* sau poate sa oblige Directia generala de solutionare a contestatiilor sa se pronunte pe fondul cauzei , asa incat indiferent de hotararea instantei, decizia DGSC nu va depinde de un drept supus altei judecati.

Instanta Curtii de Apel * nu poate solutiona actiunea **SC** * in lipsa indeplinirii de catre contribuabil a procedurii prealabile. Or, prin solutionarea contestatiei, ANAF nu face altceva decat sa dea o solutie in procedura prealabila, solutie impotriva careia societatea are deschisa calea de atac in justitie.

Referitor la suma de* lei reprezentand diferenta de TVA inscrise la masa credala

Cauza supusa solutionarii este daca, aferent debitelor reprezentand diferenta de TVA inscrise la masa credala, nascute anterior deschiderii procedurii de reorganizare judiciara, organele fiscale aveau dreptul sa calculeze accesorii pana la intrarea in vigoare a Legii nr.85/2006 privind procedura insolventei.

In fapt, urmare desfiintarii deciziei Directiei generale a finantelor publice Bacau nr.* privind accesoriiile calculate asupra debitelor curente prin decizia Directiei generale de solutionare a contestatiilor din ANAF nr.* organele fiscale au refacut stingerea debitelor si au recalculat accesoriiile aferente diferentei de TVA inscrise la masa credala.

Urmare refacerii stingerii, au rezultat majorari de intarziere suplimentare la capitolul TVA - debit aferent masei credale in suma de * lei, calculate pentru perioada 01.10.2005 - 13.07.2006, deci pana la data de 20.07.2006, data intrarii in vigoare a Legii nr.85/2006.

Baza de calcul a acestor accesorii o reprezinta debite nascute anterior deschiderii procedurii de reorganizare judiciara.

In drept, in speta sunt incidente prevederile art.45 din Legea nr.64/1995 privind procedura reorganizarii judiciare si a falimentului, republicata cu modificarile si completarile ulterioare care precizeaza ca:

"Nici o dobânda, majorare sau penalitate de orice fel ori cheltuiala nu va putea fi adaugata creantelor nascute anterior deschiderii procedurii si negarantate cu ipoteca, gaj sau alta garantie reala mobiliara ori drept de retentie, de orice fel, sau partilor negarantate din creantele garantate cu astfel de garantii, de la data deschiderii procedurii, în afara de cazul în care, prin programul de plata a creantelor cuprins în planul de reorganizare, se deroga de la prevederile de mai sus".

coroborate cu art.118 alin. (4) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, care stipuleaza ca:

"Pentru obligatiile fiscale neplatite la termen, atât înainte, cât si dupa deschiderea procedurii de reorganizare judiciara, se datoreaza dobânzi si penalitati de întârziere pâna la data deschiderii procedurii de faliment. Pentru obligatiile fiscale nascute dupa data deschiderii procedurii de faliment si neplatite la termen nu se datoreaza dobânzi si penalitati de întârziere".

Dupa intrarea in vigoare a Legii nr.85/2006 privind procedura insolventei, publicata in Monitorul Oficial nr.359/21.04.2006, prin Ordinul ministrului finantelor publice nr.1186/2006 privind deschiderea procedurii de reorganizare judiciara si faliment de catre organele fiscale competente si propunerile de numire a lichidatorilor s-a prevazut, la art.6 ca:

"(2) Începând cu data intrarii în vigoare a Legii nr.85/2006 se aplica prevederile art.41 din acest act normativ referitoare la calculul obligatiilor accesorii."

Prin urmare, pana la intrarea în vigoare a Legii nr.85/2006 privind procedura insolventei, respectiv 20.07.2006, sunt aplicabile prevederile art.118 alin.(4) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, aceasta fiind norma care reglementeaza calculul de accesorii in cazul contribuabililor aflati in procedura reorganizarii judiciare.

In acelasi sens este si punctul de vedere al Directiei juridice, transmis cu adresa nr.* , anexata, in copie, la dosarul cauzei.

In consecinta, se retine ca accesoriile aferente diferentei de TVA inscris la masa credala, in suma de * lei pentru debite nascute anterior deschiderii procedurii, au fost calculate in mod legal de organele fiscale, calculul acestora oprindu-se la data de 13.07.2006, data anterioara intrarii in vigoare a Legii insolventei nr.85/2006, respectiv 20.07.2006.

Astfel, contestatia formulata de **SC** * va fi respinsa pentru accesoriile in suma de * lei.

Referitor la invocarea de catre societate a punctajului efectuat urmare ramanerii definitive si irevocabile a Sentintei nr.* a Tribunalului Brasov, nu este relevanta in solutionarea favorabila a cauzei, intrucat in cauza nu opereaza autoritatea de lucru judecat deoarece nu exista identitate de obiect prevazuta de art.1201 din Codul civil, in sensul ca judecatorul sindic nu s-a pronuntat cu privire la faptul datorarii accesoriilor, obiectul cauzei dedusa judecatii fiind inscrierea la masa credala a unor dobanzi/penalitati.

Mai mult, in dispozitivul Sentintei civile a Tribunalului * nr.* nu se regaseste precizarea ca accesoriile calculate asupra sumelor inscrise la masa credala nu ar mai fi datorate.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art.45 din Legea nr.64/1995, art.118 din Ordonanta nr.92/2003 republicata coroborate cu art.216 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata, cu modificarile si completarile ulterioare se:

DECIDE

Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulata de **SC** * pentru suma reprezentand accesorii aferente diferentei de TVA inscrisa la masa credala.

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel * sau la Curtea de Apel Bucuresti in termen de 6 luni de la comunicare.