

DECIZIA nr. 272/2010
privind solutionarea contestatiei formulata de
SC X SRL,
inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr. x

Prin cererea inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti sub nr. x, **SC X SRL**, reprezentata de SCA x, prin avocat x a solicitat reluarea procedurii de solutionare a contestatiei formulata cu privire la suma totală de x lei, stabilita prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. x emisă de AFP Sector 3.

Intrucat Garda Financiară - Sectia Municipiului Bucuresti a sesizat organele de urmărire si cercetare penală cu privire la aspectele constatate, în vederea stabilirii existentei sau inexistentei elementelor constitutive ale săvârșirii infractiunilor prevăzute de art. 9 lit. c) din Legea nr. 241/2005 pentru prevenirea si combaterea evaziunii fiscale, prin decizia nr. 367/07.10.2009 emisa in solutionarea contestatiei formulata de **SC X SRL** impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. x emisă de AFP Sector 3, în baza Raportului de inspectie fiscală nr. x, Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor din cadrul ANAF a dispus suspendarea solutionării cauzei pentru suma totală de **x lei**, reprezentând:

- x lei, impozit pe profit aferent anului 2007,
- x lei, majorări de întârziere aferente impozitului pe profit, stabilite pentru anii 2006 si 2007,
- x lei, taxa pe valoarea adăugată de plată stabilită pe perioada 25.06.2003-30.09.2008,
- x lei, majorări de întârziere aferente TVA de plată,
- x lei, penalități de întârziere aferente TVA de plată,

procedura administrativă urmând a fi reluată la încetarea cu caracter definitiv a motivului care a determinat suspendarea, în conditiile legii.

Avand in vedere dispozitiile art. 205 alin. (1), art. 206 alin. (1) lit. (e), art. 207 si art. 209 alin. (1) lit. (a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, coroborate cu art. II alin. 1 din OUG nr. 39/2010 pentru modificarea si completarea Ordonantei Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti este investita sa se pronunte asupra cererii de reluare a procedurii de solutionare a contestatiei formulata de **SC X SRL** cu privire la suma totală de x lei individualizata prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. x emisă de AFP Sector 3.

In ceea ce priveste indeplinirea conditiilor de procedura se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti, prin Serviciul solutionare contestatii, poate relua procedura administrativa de solutionare pe fond a cauzei, in conditiile in

care nu sunt respectate dispozitiile obligatorii ale art. 206 alin. (1) lit. e) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, respectiv nu a fost depusa dovada calitatii de imputernicit, in original.

In fapt, societatea a solicitat prin adresele inregistrate la ANAF sub nr. x, reluarea procedurii de solutionare a contestatiei formulata cu privire la suma totală de x lei, stabilita prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. x emisă de AFP Sector 3.

Cu privire la aceste solicitari, **Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala**, in calitate de organ fiscal competent in solutionarea acestor cereri pana la data intrarii in vigoare a dispozitiilor O.U.G. nr. 39/2010 pentru modificarea si completarea Ordonantei Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală (28.04.2010), **s-a pronuntat, prin adresa nr. x**, comunicata in data de 12.04.2010, urmatoarele:

"(...) precizam ca nu a incetat motivul pentru care a fost suspendata solutionarea contestatiei, iar in masura in care Directia de solutionare a contestatiilor va fi in posesia unei solutii penale definitive va proceda la reluarea solutionarii contestatiei".

Ulterior, in temeiul dispozitiilor art. II alin. 1 din acelasi act normativ, Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor din cadrul ANAF a transmis Directiei Generale a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti, cu adresele nr. x, inregistrate la DGFP-MB sub nr. x, dosarul contestatiei formulata de **SC X SRL**, cu sediul in x.

De asemenea, prin cererea inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti sub nr. x (ulterior datei de 28.04.2010, data intrarii in vigoare a O.U.G. nr. 39/2010), **SC X SRL**, reprezentata de SCA x, prin avocat x a solicitat reluarea procedurii de solutionare a contestatiei formulata cu privire la suma totală de x lei, individualizata prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. x emisă de AFP Sector 3.

Avand in vedere ca, pe de-o parte, prin Sentinta Comerciala nr.x s-a dispus deschiderea procedurii insolventei impotriva societatii, iar pe de alta parte, cererea nr. x a fost formulata prin avocat x din cadrul SCA x, prin adresa nr. x, **confirmata de primire in data de 07.06.2010**, Serviciul solutionare contestatii din cadrul D.G.F.P.-M.B. a solicitat societatii imputernicirea avocatiala in original, din care sa rezulte imputernicirea data de catre administratorul judiciar numit, x, in vederea solicitarii reluarii procedurii de solutionare a contestatiei formulata cu privire la suma de x lei si reprezentarii acestuia in fata organului de solutionare a contestatiei, pentru doamna avocat x.

De mentionat este faptul ca, pana la data prezentei decizii, cele solicitate **nu au fost inregistrate la registratura D.G.F.P.-M.B.**

In drept, referitor la suspendarea procedurii de solutionare a contestatiei pe cale administrativa, art. 214 alin. (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de Procedura Fiscala, republicata, prevede:

"(3) Procedura administrativa este reluata la încetarea motivului care a determinat suspendarea (...)".

În conformitate cu prevederile pct. 10.5 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, aprobate prin Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 519/2005:

"10.5. Organul de soluționare competent va relua procedura administrativă, în condițiile art. 183 alin. (1) din Codul de procedura fiscală, republicat, numai după **încetarea definitivă și irevocabilă a motivului** care a determinat suspendarea. Aceasta trebuie dovedită de către organele fiscale sau de contestator **printr-un înscris emis de organele abilitate**. Soluția dată de organele de cercetare și urmărire penală trebuie însoțită de rezoluția motivată, atunci când suspendarea a fost pronunțată până la rezolvarea cauzei penale. (...) "

De asemenea, potrivit art. 18 alin. (1) și (2), art. 205 și art. 206 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată:

"**Art. 18** - (1) În relațiile cu organul fiscal contribuabilul poate fi reprezentat printr-un împuternicit. Conținutul și limitele reprezentării sunt cele cuprinse în împuternicire sau stabilite de lege, după caz. Desemnarea unui împuternicit nu îl împiedică pe contribuabil să își îndeplinească personal obligațiile fiscale, chiar dacă nu a procedat la revocarea împuternicirii potrivit alin. (2).

(2) **Împuternicitul este obligat să depună la organul fiscal actul de împuternicire, în formă scrisă, în original sau copie legalizată.** Revocarea împuternicirii operează față de organul fiscal de la data depunerii actului de revocare."

"**Art. 205** - (1) **Împotriva titlului de creanță, precum și împotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestație** potrivit legii. Contestația este o cale administrativă de atac și nu înlătură dreptul la acțiune al celui care se consideră lezată în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia, în condițiile legii.

(2) Este îndreptățit la contestație **numai cel care consideră că a fost lezată în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal** sau prin lipsa acestuia".

"**Art. 206** - (1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

- a) datele de identificare a contestatorului;
- b) obiectul contestației;
- c) motivele de fapt și de drept;
- d) dovezile pe care se întemeiază;

e) **semnătura contestatorului** sau a împuternicitului acestuia, precum și stampila în cazul persoanelor juridice. **Dovada calității de împuternicit al contestatorului**, persoana fizică sau juridică, se face potrivit legii."

Conform prevederilor pct. 2.2 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, aprobate prin Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 519/2005:

"**2.2.** În situația în care contestația nu îndeplinește cerințele care privesc **depunerea împuternicirii, semnătura, precum și stampilarea, în original**, organele de soluționare competente vor solicita contestatorului, printr-o scrisoare recomandată cu confirmare de primire, ca în termen de **5 zile de la comunicarea acesteia să îndeplinească aceste cerințe**. În caz contrar, **contestația va fi respinsă, fără a se mai antama fondul cauzei.** "

Totodata, conform dispozitiilor art. 213 alin. (5) si art. 217 alin. (1) din Codul de procedura fiscala, republicat:

“**Art. 213** - (5) Organul de solutionare competent se va pronunta mai întâi asupra exceptiilor de procedura si asupra celor de fond, iar când se constata ca acestea sunt întemeiate, **nu se va mai proceda la analiza pe fond a cauzei.**”

“**Art. 217** - (1) Daca organul de solutionare competent constata neîndeplinirea unei conditii procedurale, **contestatia va fi respinsa fara a se proceda la analiza pe fond a cauzei.**”

In speta sunt aplicabile si prevederile art. 5, art. 18, art. 20, art. 34 si art. 47 din Legea nr. 85/2006 privind procedura insolventei, care stipuleaza:

“**Art. 5.** - (1) Organele care aplica procedura sunt: instantele judecatoresti, judecatorul-sindic, **administratorul judiciar** si lichidatorul.”

“**Art. 18.** - (1) Dupa deschiderea procedurii, adunarea generala a actionarilor/asociatilor debitorului, persoana juridica, va desemna, pe cheltuiala acestora, un reprezentant, persoana fizica sau juridica, administrator special, care sa reprezinte interesele societatii si ale acestora si sa participe la procedura, pe seama debitorului. **Dupa ridicarea dreptului de administrare, debitorul este reprezentat de administratorul judiciar**/lichidator care îi conduce si activitatea comerciala, iar mandatul administratorului special va fi redus la a reprezenta interesele actionarilor/asociatilor.”

“**Art. 20.** - (1) Principalele atributii ale administratorului judiciar, în cadrul prezentei legi, sunt:

(...) f) **conducerea** integrala, respectiv în parte, **a activitatii debitorului**, în acest ultim caz cu respectarea precizarilor exprese ale judecatorului-sindic cu privire la atributiile sale si la conditiile de efectuare a platilor din contul averii debitorului.(...)”

“**Art. 34.** - Prin sentinta de deschidere a procedurii generale, **judecatorul-sindic va desemna un administrator judiciar (...).**”

“**Art. 47** - (...) (3) Judecatorul-sindic **va putea ordona ridicarea**, în tot sau în parte, a dreptului de administrare al debitorului **odata cu desemnarea unui administrator judiciar**, indicând totodata si conditia de exercitare a conducerii debitorului de catre acesta.”

Avand in vedere prevederile legale mai sus mentionate, rezulta urmatoarele:

- in situatia deschiderii procedurii generale a insolventei, instanta judecatoreasca desemneaza un administrator judiciar, printr-o sentinta, caz in care debitorului i se ridica, in tot sau in parte, dreptul de administrare;

- procedura de solutionare a contestatiei se reia la încetarea motivului care a determinat suspendarea sau, după caz, la expirarea termenului stabilit de organul de solutionare, pe baza solicitării contestatorului si a organului fiscal emitent al actului atacat ori din oficiu, în functie de situatiile care au determinat suspendarea;

- in situatia in care solicitarea de reluare a procedurii de solutionare apartine împuternicitului contestatorului, altul decât cel care a formulat si depus contestatia,

acesta trebuie să facă dovada calității de împuternicit, conform pct. 2.2-2.5 din Instrucțiunile aprobate prin OPANAF nr. 519/2005.

Din documentele existente la dosarul cauzei rezulta ca prin Sentinta Comerciala nr. x s-a dispus deschiderea procedurii insolventei impotriva **SC X SRL**, fiind numit administratorul judiciar, x si i s-a atras atentia debitoarei asupra prevederilor art. 47 si 49 din Legea nr. 85/2006. Prin urmare, dupa data de 29.04.2010, administratorul judiciar, respectiv x este singurul care are calitatea de reprezentant al **SC X SRL**.

Examinand cererea inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti sub nr. x, prin care s-a solicitat reluarea procedurii de solutionare a contestatiei formulata cu privire la suma totală de x lei, individualizata prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. x emisă de AFP Sector 3, rezulta ca aceasta este formulata de SCA x, prin avocat x.

Avand in vedere ca societatea nu a respectat dispozitiile obligatorii ale art. 206 alin. (1) lit. e) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, prin adresa nr. x, **confirmata de primire in data de 07.06.2010**, Serviciul solutionare contestatii din cadrul D.G.F.P.-M.B. i-a solicitat imputernicirea avocatiala in original, din care sa rezulte imputernicirea data de catre administratorul judiciar numit, x, in vederea solicitarii reluarii procedurii de solutionare a contestatiei formulata cu privire la suma de x lei si reprezentarii acestuia in fata organului de solutionare a contestatiei, pentru doamna avocat x.

De mentionat este faptul ca, pana la data prezentei decizii, cele solicitate **nu au fost inregistrate la registratura D.G.F.P.-M.B.**

Avand in vedere cele precizate, se retine ca, desi, societatea a fost instiintata si i s-a acordat un termen pentru a se conforma, nu a respectat conditiile de procedura impuse de art. 206 alin. (1) lit. e) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, respectiv **nu a depus, in original, dovada calitatii de împuternicit a administratorul judiciar x, numit prin Sentinta Comerciala nr. x,** astfel ca Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti, prin Serviciul solutionare contestatii urmeaza sa dispuna respingerea cererii de reluare a procedurii administrative de solutionare pe fond a cauzei, ca fiind introdusa de o persoana lipsita de calitatea de a contesta.

In subsidiar, se retine si faptul ca prin adresa inregistrata la DGFP-MB sub nr. x, Administratia Finantelor Publice Sector 3 a comunicat ca, in temeiul dispozitiilor art. 278 din Codul de procedura penala, a formulat plangere impotriva ordonantei de neincepere a urmaririi penale din data de 07.12.2009 privind administratorul SC X SRL, astfel ca motivul initial care a determinat suspendarea solutionarii contestatiei nu a incetat definitiv si irevocabil.

Pentru considerentele aratate si in temeiul art. 5, art. 18, art. 20, art. 34 si art. 47 din Legea nr. 85/2006 privind procedura insolventei, pct. 2.2 si 10.5 din Instrucțiunile aprobate prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 519/2005, art. 18 alin. (1) si

(2), art. 205, art. 206 alin. (1), art. 213 alin. (5), art. 214 alin. (3) si art. 217 alin. (1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata

DECIDE

Respinge cererea de reluare a procedurii administrative de solutionare pe fond a contestatiei formulata de **SC X SRL** cu privire la suma totală de x lei, individualizata prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. x emisă de AFP Sector 3, ca fiind introdusa de o persoana lipsita de calitatea de a contesta.

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