

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Arad a fost sesizata de catre Activitatea de Control Arad asupra contestatiei formulata de S.C. X S.R.L. pentru S.C. Y S.A.

SC X SRL, in calitate de lichidator, formuleaza contestatie in numele S.C. Y S.A., impotriva deciziilor de impunere intocmite de catre organe de control din cadrul Activitatii de Control Fiscal .

Suma total contestata reprezentand obligatii fiscale suplimentare, dobanzi si penalitati de intarziere aferente diverselor obligatii bugetare precum si amenda cuprinsa in procesul verbal de constatare si sanctionate a contraveniilor

Contestatia a fost depusa în termenul legal de depunere prevazut de art. 176 alin. (1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Contestatia a fost formulata prin lichidator SC X SRL si este semnata de catre directorul general al societatii lichidatoare, iar contestatia poarta si stampila SC X SRL, asa dupa cum prevede art. 175 alin. (1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Fiind îndeplinita procedura de forma, s-a trecut la solutionarea pe fond a contestatiei:

I. In contestatia formulata, petenta arata ca in perioada 26.01.2005-10.02.2005 s-a efectuat la sediul lichidatorului judiciar al SC Y SA, un control fiscal de catre organele de inspectie fiscala, cu scopul de a verifica modul de virare a obligatiilor SC Y SA fata de bugetul general consolidat al statului, iar in subsidiar actualizarea dobanzilor si a penalitatilor de intarziere datorate de societatea debitoarea fiind faptul ca impotriva acestei societati prin a fost deschisa procedura reorganizarii judiciare si a falimentului prevazuta de Legea nr. 64/1995 republicata.

Petenta considera ca obligatiile calculate in sarcina sa, au fost stabilite cu incalcarea prevederilor art. 45 din Legea nr. 64/1995 republicata, aratand in motivarea contestatiei urmatoarele:

“In intelesul Legii nr. 64/1995 republicata, trebuie sa facem distinctie intre creantele negarantate, partile negarantate din creantele garantate si creantele integral garantate. Prin sintagma „creantele negarantate”, dispozitiile art. 45 se refera la creantele fara garantii reale, ori drept de retentie, de orice fel, **inclusiv** creantele bugetare privilegiate reglementate de O.G. nr. 11/1996 (O.G. nr. 61/2002 cu incepere de la 1 ianuarie 2003-nota autorului, Codul de procedura fiscala cu incepere de la 1 ianuarie 2004), **care nu sunt inzestrate cu garantii reale.**1 partile negarantate din creantele garantate" reprezinta excedentul creantei fata de valoarea sau pretul bunului constituit ca garantie, iar „creantele integral garantate" sunt numai acelea care au garantii reale, ori drept de retentie, de orice fel.

Avand in vedere acestea, organele de inspectie fiscala au calculat in mod gresit, dobanzi si penalitati de intarziere creantei nascute anterior deschiderii procedurii prevazute de Legea nr. 64/1995, republicata, fata de SC Y SA,(calcularea acestor obligatii fiscale suplimentare fiind efectuata pana la data de 09.02.2005), intrucat dobanzile, majorarile si penalitatile de intarziere au aceleasi scop: despagubirea creditorului si sanctionarea debitorului. Dat fiind faptul ca creantele bugetare care, chiar privilegiate fiind, nu sunt

inzestrate cu garantii reale, pentru identitate de ratiune si aceste adaosuri sunt lipsite de garantii reale si cad astfel, sub incidenta prevederilor art. 45 din lege.

Legea nr. 64/1995 prevede doua **exceptii** de la regula instituita in art. 45, respectiv se calculeaza dobanzi si penalitati de intarziere creantelor nascute anterior deschiderii procedurii de insolventa cand este vorba despre: creante garantate cu ipoteca, gaj sau alta garantie reala mobiliara, ori drept de retentie si cand prin programul de plata a creantelor cuprins in planul de reorganizare, se deroga de la prevederile de mai sus."

Mentionam ca fata de SC Y SA nu a fost deschisa niciodata procedura reorganizarii judiciare si nu a fost propus nici un plan de reorganizare.

Perioada de la data deschiderii procedurii de reorganizare judiciara si faliment care in acest caz, incepe cu data de 27.10.2004 si pana la declararea societatii in faliment, cand subiectii indreptatii potrivit prevederilor art. 91 din lege, analizand situatia societatii debitoare, pot propune un plan de reorganizare si care in cazul confirmarii va deschide procedura **reorganizarii judiciare**. In aceasta perioada de observatie, in intelesul legii, nu vor curge dobanzile si penalitatile de intarziere la creantele nascute anterior deschiderii procedurii reorganizarii judiciare si a falimentului, in cazul nostru anterior datei de 27.10.2004."

In finalul contestatiei petenta solicita anulara "deciziilor de impunere si ca o consecinta a anularii, sa indrumati organele de inspectie fiscala la recalcularea obligatiilor fiscale datorate de SC Y SA bugetului de stat, pana la data de 27.10.2004, fara aplicarea de dobanzi si penalitati de intarziere.

II. Organele de control, in urma unui control efectuat la SC Y SA, societate in lichidare, reprezentata de catre SC X SRL, in calitate de lichidator, numit conform Incheierii, au stabilit in sarcina petentei suma reprezentand dobinzi si penalitati de intarziere aferente diverselor obligatii fata de bugetul de stat si amenda.

Organele de control arata:

"In conformitate cu prevederile art. 117 (4) din O.G. 92/2003 republicata, "pentru obligatiile fiscale neplatite la termen (...) se datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere pana la data deschiderii procedurii de faliment".

Din verificarea efectuata organele de control au constatat faptul ca pana la data incheierii Raportului de inspectie fiscala impotriva societatii nu a fost pronuntata Incheierea de deschidere a procedurii falimentului.

Prin Incheierea din 27.10.2004 a judecatorului sindic s-a dispus deschiderea procedurii prevazuta de Legea nr. 64/1995 modificata prin Legea 149/2004 precum si desemnarea unui administrator judiciar respectiv S.C. X S.R.L. Arad si nicidecum nu a fost dispusa deschiderea procedurii de faliment prevazuta de aceleasi acte normative.

Faptul ca la data controlului societatea nu a fost declarata in faliment prin sentinta civila emisa de judecatorul sindic reiese si din cele motivate de S.C.X S.R.L. la pagina 3 din contestatie.

In consecinta organele de control, in mod corect au calculat dobanzi si penalitati de intarziere de 0,5% pana la zi respectiv 09.02.2005 deoarece pana la finele controlului judecatorul sindic nu a emis incheierea de deschidere a procedurii falimentului. In sustinerea celor prezentate mai sus, va anexam adresa emisa de Directia Generala a Finantelor Publice

Arad, care a fost luata in considerare de catre organele de control la calculul dobanzilor si penalitatilor de intarziere.

Cu privire la amenda contravenționala contestata de catre societate, aratam ca D.G.F.P. a jud. Arad - Serviciul Solutionare Contestatii nu are competenta de solutionare pe fond pentru aceasta avand in vedere prevederile O.G. nr. 2/2001, care instituie competenta de solutionare exclusiva a plangerilor contravenționale in sarcina judecatoriilor."

III. Având în vedere actele si documentele depuse în sustinerea cauzei, motivele invocate de petitionara si prevederile actelor normative în vigoare, se retin urmatoarele:

A. In legatura cu capatul de cerere privind suma reprezentand dobanzi si penalitati calculate la diverse obligatii bugetare ale petentei pe perioada cuprinsa intre 01.01.2004 si 31.12.2004

In fapt, in perioada 26.01.2005-10.02.2005 s-a efectuat la S.C. Y S.A. un control fiscal pentru stabilirea la zi a creantelor acestei societati fata de bugetul consolidat al statului, ca urmare a adresei Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Arad - Compartimentul Juridic.

Fata de societatea petenta s-a deschis procedura prevazuta de Legea 64/1995 prin Incheierea judecatorului sindic din data de 27.10.2004 pronuntata de Tribunalul Arad prin care s-a hotarit intrarea in faliment a debitoarei SC Y SA.. Lichidator pentru firma în discutie a fost desemnat S.C. X S.R.L. Urmare acestui control a fost incheiat Raportul de inspectie fiscala care a stat la baza emiterii deciziilor de impunere intocmite de catre organe de control din cadrul Activitatii de Control Fiscal .

Petenta invoca in sustinerea contestatiei sale art. 45 din Legea 64/1995 republicata, aratand ca in mod gresit organele de control au calculat dobanzi si penalitati aferente diverselor obligatii bugetare ale petentei dupa data deschiderii procedurii reorganizarii judiciare si a falimentului, 27.10.2004.

Organele de control au calculat dobanzi si penalitati aferente diverselor obligatii bugetare ale petentei intemeindu-se pe prevederile art. 117 alin 4 din Codul de Procedura Fiscala republicat.

In drept,

Legea 64/1995 privind procedura reorganizarii judiciare si a falimentului, publicata in Monitorul Oficial al Romaniei nr. 1.066 din 17 noiembrie 2004 la art 45 prevede:

"ART. 45

Nici o dobanda, 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."

Codul de procedura fiscala, republicat, prevede;

CAP. III

Dobânzi si penalitati de întârziere

ART. 114

Dispozitii generale privind dobânzi si penalitati de întârziere

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

(2) Nu se datoreaza dobânzi si penalitati de întârziere pentru sumele datorate cu titlu de amenzi, dobânzi si penalitati de întârziere stabilite potrivit legii.

(3) Dobânzile si penalitatile de întârziere se fac venit la bugetul caruia îi apartine creanta principala.

ART. 115

Dobânzi

(1) Dobânzile se calculeaza pentru fiecare zi, începând cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate inclusiv.

[...]

ART. 117

Dobânzi si penalitati de întârziere în cazul compensarii si în cazul deschiderii procedurii de reorganizare judiciara

[...]

(4) Pentru obligatiile fiscale neplatite la termen, atât înainte, cat si dupa deschiderea procedurii de reorganizare judiciara, se datoreaza dobânzi si penalitati de întârziere pana 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.

[...]

ART. 120

Penalitati de întârziere

(1) Plata cu întârziere a obligatiilor fiscale se sanctioneaza cu o penalitate de întârziere de 0,5% pentru fiecare luna si/sau pentru fiecare fractiune de luna de întârziere, începând cu data de întâi a lunii urmatoare scadentei acestora pana la data stingerii acestora inclusiv. Penalitatea de întârziere nu inlatura obligatia de plata a dobânzilor.

[...]

Luand in considerare actele normative mai sus aratate si situatia de fapt asa cum reiese din documentele depuse la dosarul cauzei se retine faptul ca la data de 27.10.2004 a fost deschisa procedura prevazuta de legea 64/1995 fata de societatea petenta, pana la data controlului nefiind pronuntata Incheierea de declarare a falimentului petentei.

Referitor la invocarea de catre petenta a art. 45 din Legea 64/1995 republicata aratam ca la data de 01.01.2004 a intrat in vigoare Codul de procedura fiscala, fiind republicat in Monitorul Oficial al Romaniei nr. 560 din 24 iunie 2004 care la art 117 prevede:

ART. 117

“ Dobânzi si penalitati de întârziere în cazul compensarii si în cazul deschiderii procedurii de reorganizare judiciara

[...]

(4) Pentru obligatiile fiscale neplatite la termen, atât înainte, cât și după deschiderea procedurii de reorganizare judiciară, se datorează dobânzi și penalități de întârziere până la data deschiderii procedurii de faliment. Pentru obligatiile fiscale născute după data deschiderii procedurii de faliment și neplatite la termen nu se datorează dobânzi și penalități de întârziere.”

articol care, datorită reglementărilor contrare și mult mai explicite, abrogă în mod tacit art. 45 din Legea 64/1995 republicată :

“ART. 45

Nici o dobândă, majorare sau penalitate de orice fel ori cheltuiala nu va putea fi adăugată creanțelor născute anterior deschiderii procedurii și negarantate cu ipoteca, gaj sau altă garanție reală mobilă ori drept de retenție, de orice fel, sau partilor negarantate din creanțele garantate cu astfel de garanții, de la data deschiderii procedurii, în afara de cazul în care, prin programul de plată a creanțelor cuprins în planul de reorganizare, se derogă de la prevederile de mai sus.”

Astfel, ne aflăm în situația abrogării tacite și parțiale a Legii 64/1995, în speta a articolului 45 din Legea 64/1995, articolul 117 alin 4 din Codul de procedură fiscală republicat explicitând exact perioada pentru care se pot calcula dobânzi și penalități de întârziere, respectiv momentul până la care se pot calcula dobânzi și penalități în situația unei societăți față de care s-a deschis procedura reorganizării judiciare și a falimentului. Astfel, dacă anterior intrării în vigoare a Codului de procedură fiscală nu există un articol care să expliciteze exact momentul până la care se pot calcula dobânzi, majorări și penalități, Legea 64/1995 referind doar la deschiderea “procedurii”, nespecificând despre care procedură este vorba, Codul de procedură fiscală, reactualizat, arată clar , la art 117 alin 4 ca “Pentru obligatiile fiscale neplatite la termen, atât înainte, cât și după deschiderea procedurii de reorganizare judiciară, se datorează dobânzi și penalități de întârziere până la data deschiderii procedurii de faliment.”

Astfel, având în vedere faptul că petenta își întemeiază contestația pe prevederile art. 45 din Legea 64/1995, republicată, având în vedere cele arătate mai sus, susținerile petentei din contestația formulată nu pot fi luate în considerare.

În concluzie, organele de control din cadrul Activității de control fiscal în mod corect și legal au procedat la stabilirea în sarcina petentei de dobânzi și penalități de întârziere în condițiile în care față de petenta nu a fost pronunțată Încheierea judecătorului sindic de pronunțare a falimentului moment până la care în conformitate cu prevederile art. 117 alin 4 din Codul de procedură fiscală republicat, este legală calcularea de dobânzi și penalități.

B. Referitor la capatul de cerere în suma reprezentând amenda

TITLUL IX

Soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale

CAP. I

Dreptul la contestație

ART. 174

Posibilitatea de contestare

(1) Impotriva titlului de creanta, precum si impotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestatie potrivit legii. Contestatia este o cale administrativa de atac si nu inlatura dreptul la actiune al celui care se considera lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia, în conditiile legii.

(2) Este îndreptatit la contestatie numai cel care considera ca a fost lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia.

(3) Baza de impunere si impozitul, taxa sau contributia stabilite prin decizie de impunere se contesta numai împreuna.

(4) Pot fi contestate în conditiile alin. (3) si deciziile de impunere prin care nu sunt stabilite impozite, taxe, contributii sau alte sume datorate bugetului general consolidat.

(5) În cazul deciziilor referitoare la baza de impunere, reglementate potrivit art. 86 alin. 1, contestatia se poate depune de orice persoana care participa la realizarea venitului.

(6) Bazele de impunere constatate separat într-o decizie referitoare la baza de impunere pot fi atacate numai prin contestarea acestei decizii.

TITLUL X

Sanctiuni

ART. 188

Infractiuni

[...]

Art. 191

Constatarea contravențiilor si aplicarea sanctiunilor

(1) Constatarea contravențiilor si aplicarea sanctiunilor se fac de catre organele fiscale competente.

(2) Constatarea si sanctionarea faptelor ce constituie contravenție potrivit art. 190 se fac de personalul de specialitate din cadrul Ministerului Finantelor Publice si al unitatilor sale teritoriale.

[...]

ART. 193

Dispozitii aplicabile

Dispozitiile prezentului titlu se completeaza cu dispozitiile legale referitoare la regimul juridic al contravențiilor.

O.G. 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor stabileste competenta de solutionare a plangerilor formulate impotriva procesului verbal

ART. 31

(1) Impotriva procesului-verbal de constatare a contravenției și de aplicare a sanctiunii se poate face plângere în termen de 15 zile de la data inmanarii sau comunicării acestuia.

(2) Partea vătămată poate face plângere numai în ceea ce privește despăgubirea, iar cel căruia îi aparțin bunurile confiscate, altul decât contravenientul, numai în ceea ce privește măsura confiscării.

ART. 32

(1) *Plângerea însoțită de copia de pe procesul-verbal de constatare a contravenției se depune la organul din care face parte agentul constatator, acesta fiind obligat să o primească și să inmaneze depunătorului o dovada în acest sens.*

(2) *Plângerea împreună cu dosarul cauzei se trimit de îndată judecătoriei în a carei circumscripție a fost săvârșită contravenția."*

Codul de procedura fiscala republicat:

ART. 186

" Respingerea contestatiei pentru neîndeplinirea condițiilor procedurale

(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."

Avand in vedere actele normative mai sus citate, care expliciteaza competenta de solutionare a contestatiilor, asa cum a fost stabilita de catre Titlul IX din Codul de procedura fiscala precum si instanta competenta a solutiona plangerile formulate impotriva proceselor verbale de contravenție prin care se stabilesc amenzi in sarcina agentilor economici, instanta competenta fiind judecatoria si nu Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Arad, prin Serviciul solutionare contestatii, pentru capatul de cerere privind amenda, contestatia urmeaza a fi respinsa ca inadmisibila.

Pentru considerentele mai sus prezentate si în conformitate cu art 114, 115, 117, 120 din Codul de procedura fiscala republicat, art. 31, si 32 din OG 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor, coroborate cu art. 185, 186, 188, 193 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata,se

DECIDE

1. Respingerea contestatiei formulate de S.C. X S.R.L. , in calitate de lichidator, in numele S.C.Y S.A., impotriva capatului de cerere privitor la deciziile de impunere intocmite de catre organe de control din cadrul Activitatii de Control Fiscal, ca neintemeiata.

2. Respingerea contestatiei formulate de S.C. XS.R.L., in calitate de lichidator, in numele S.C. Y S.A., împotriva capatului de cerere referitor la amenda cuprinsa in procesul verbal de constatare si sanctionare a contravențiilor, ca inadmisibila.