

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

DECIZIA nr. din 2007
privind solutionarea contestatiei formulata de
S.C. X din * prin lichidator judiciar S.C. Y ,
înregistrata la Agentia Nationala de Administrare Fiscala
sub nr.

Directia generala de solutionare a contestatiilor din Agentia Nationala de Administrare Fiscala a fost sesizata de Directia generala a finantelor publice asupra contestatiei formulata de S.C. X din * prin lichidator judiciar S.C. Y din *.

Obiectul contestatiei, înregistrata la Directia generala a finantelor publice sub nr.*, îl reprezintă suma de lei stabilita prin Decizia de impunere nr.* emisa de Activitatea de inspectie fiscala, compusa din :

- impozit pe profit aferent anului * ;
- majorari si penalitati de intarziere aferente.

În raport de data comunicării sub semnatura a Deciziei de impunere nr. *, respectiv *, contestatia a fost depusa în termenul prevazut de art.177 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003, privind Codul de procedura fiscala, republicata, fiind expediată prin posta la data de *, conform stampilei Oficiului postal aplicata pe plicul de expeditie, aflat în original la dosarul cauzei.

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala constatând ca sunt îndeplinite dispozitiile prevazute de art.175, art.177 alin.(1) si art.179 alin.(1) lit.c) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, este legal investita sa se pronunte asupra contestatiei formulata de S.C. X prin lichidator judiciar S.C. Y .

I. Prin contestatie, S.C. X sustine ca la data efectuării inspectiei fiscale, societatea se afla în procedura falimentului, deschisa la data de * prin încheierea de sedinta nr.* pronuntata de Tribunalul X - Sectia comerciala si de contencios administrativ.

Contestatoarea sustine ca sumele calculate si înscrise de organele de inspectie fiscala în Decizia de impunere nr.* au fost stabilite cu încălcarea prevederilor art.41 alin.1 si alin.4 din Legea nr.85/2006 privind procedura insolventei.

Contestatoarea mentioneaza ca în perioada de la data deschiderii procedurii insolventei, respectiv * si pana la data declarării societatii în faliment s-a aflat într-o perioada de observatie, deoarece în cazul sau nu a

fost deschisa niciodata procedura reorganizarii judiciare si nu a fost propus nici un plan de reorganizare.

De asemenea, contestatoarea sustine ca in aceasta perioada de observatie, in intelesul legii, nu curg accesoriile aferente creantelor nascute anterior dechiderii procedurii insolventei.

In concluzie, societatea contestatoare solicita anularea Deciziei de impunere nr.* si recalcularea obligatiilor fiscale si a accesoriilor aferente pana la data deschiderii procedurii prevazute de Legea nr.85/2006 privind procedura insolventei.

II. Prin Decizia de impunere nr.* emisa de Activitatea de inspectie fiscala care a avut la baza Raportul de inspectie fiscala , s-a calculat in sarcina S.C. X din * o diferenta de lei reprezentând impozit pe profit aferent anului *.

Organele de inspectie fiscala au constatat ca societatea a inregistrat in anul *, penalitati de intarziere in suma de lei, aferente neachitarii la termen a chiriei datorate conform contractului de închiriere FN din * si facturate de catre firma A T C cu factura nr. *.

Intrucât, firma A T C a fost infiintata in data de *, conform certificatului de înregistrare CA nr.* emis de Registrul de înscriere a companiilor din Insulele Cayman, deci la o data ulterioara încheierii contractului de inchiriere FN din *, organele de inspectie fiscala au concluzionat ca intre cele doua firme nu au existat relatii comerciale si contractuale.

Deoarece factura nr.* nu îndeplineste calitatea de document justificativ conform prevederilor art.6 din Legea contabilitatii nr.82/1991, republicata si art.9 pct.7, lit.j) din Legea nr.414/2002 privind impozitul pe profit, organele de inspectie fiscala au concluzionat ca penalitatile facturate cu factura nr.* nu sunt reale, neexistand nici o datorie a S.C. X catre firma A T C.

Organele de inspectie fiscala au consemnat ca declaratia privind impozitul pe profit aferent anului * nu se regaseste la dosarul fiscal si nici nu a fost pusa la dispozitia organelor de inspectie fiscala de catre administrator.

Suma de lei a fost dedusa in totalitate la calculul impozitului pe profit pe anul *, rezultând pierdere contabila in suma de lei, conform notei explicative date de G V, contabil sef in perioada *, anexa nr.7 la Raportul de inspectie fiscala.

Organele de inspectie fiscala au constatat ca prin înregistrarea in contabilitate drept cheltuieli deductibile din punct de vedere fiscal a penalitatilor in suma de lei care nu pot fi considerate reale, sunt întrunite elementele constitutive ale infractiunii prevazute la art.9 alin.1, lit.c) din Legea nr.241/2005 pentru prevenirea si combaterea evaziunii fiscale.

Pentru diferenta de impozit pe profit aferent anului * s-au calculat majorari de intarziere in suma de lei pe perioada * - * si

penalitati de intarziere in suma de lei pe perioada * - *, conform anexei nr.16 la Raportul de inspectie fiscala.

Majorarile si penalitatile de intarziere au fost calculate in baza prevederilor art.115 alin (1) si art.116 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

III. Având in vedere sustinerile contestatoarei si documentele invocate de aceasta, constatarile organelor de inspectie fiscala si actele normative invocate de contestatoare si de organele de inspectie fiscala, se retin urmatoarele :

1. Referitor la suma de lei reprezentând impozit pe profit aferent anului *

Cauza supusa solutionarii este daca Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala se poate pronunta pe fondul contestatiei, in conditiile in care prin contestatie societatea nu aduce nici un argument prin care sa combata constatarile organelor de inspectie fiscala care au determinat stabilirea diferentei de impozit pe profit contestata.

Prin încheierea de sedinta nr.* pronuntata in dosarul nr.* de Tribunalul X Sectia comerciala si de contencios administrativ la data de * s-a hotarât deschiderea procedurii falimentului in baza art.106 din Legea nr.64/1995 privind procedura reorganizarii si lichidarii judiciare, republicata, împotriva debitoarei S.C. X. Instanta a desemnat ca lichidator judiciar pe fostul administrator judiciar S.C. Y

In fapt, prin Decizia de impunere nr.* emisa de Activitatea de inspectie fiscala care a avut la baza Raportul de inspectie fiscala din data de 06.10.2006 a fost stabilita in sarcina S.C. X o diferenta de lei reprezentând impozit pe profit aferent anului *, ca urmarea faptului ca societatea a inregistrat in categoria cheltuielilor deductibile fiscal suma de lei reprezentând penalitati platite firmei A T C.

Prin contestatia formulata împotriva Deciziei de impunere nr.*, societatea nu aduce nici un argument care sa combata constatarile organelor de inspectie fiscala, ci solicita recalcularea debitului in baza prevederilor Legii nr.85/2006 privind procedura insolventei.

In drept, art.176 alin.(1) lit.c) si d) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata prevede :

" *Contestatia se formuleaza in scris si va cuprinde :*

c) *motivele de fapt si de drept*

d) *dovezile pe care se întemeiaza [...]*".

La punctul 2.4 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 aprobate prin Ordinul Presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala nr.519/27.09.2005 se precizeaza :

" *Organul de solutionare competent nu se poate substitui contestatorului cu privire ia motivele de fapt si de drept pentru care a*

contestat actul administrativ fiscal respectiv"; coroborat cu prevederile pct.12.1 lit.b) din acelasi act normativ :

" Contestatia poate fi respinsa ca :

b) nemotivata, in situatia in care contestatorul nu prezinta argumente de fapt si de drept in sustinerea contestatiei sau argumentele aduse nu sunt incidente cauzei supuse solutionarii".

Invocarea in cauza de catre contestatoare a prevederilor art. 41 din Legea nr.85/2006 privind procedura insolventei nu poate determina recalcularea debitului reprezentând impozitul pe profit aferent anului * intrucat pe de o parte, la S.C. X procedura de reorganizare judiciara a fost deschisa anterior intrarii in vigoare a acestui act normativ, iar pe de alta parte textul invocat se refera la accesorii, nicidecum la debitele principale.

Fata de prevederile legale mai sus mentionate si având in vedere faptul ca societatea contestatoare desi contesta debitul, nu aduce argumente care sa fie justificate cu documente si motivate pe baza de dispozitii legale prin care sa combata constatările organelor de inspectie fiscala si din care sa rezulte o situatie contrara fata de cea constatata de organele de inspectie fiscala, se va respinge ca nemotivata contestatia formulata de S.C. X prin lichidator judiciar S.C. Y, fara a se mai antama fondul cauzei.

2. Referitor la suma de lei reprezentând majorari si penalitati de întârziere calculate asupra diferentei de impozit pe profit aferenta anului *

Cauza supusa solutionarii este daca dupa data deschiderii procedurii de faliment mai pot fi calculate in sarcina societatii contestatoare accesorii aferente debitelor neachitate.

In fapt, pentru diferenta de impozit pe profit aferenta anului * organele de inspectie fiscala au calculat majorari de întârziere in suma de lei pe perioada * - * si penalitati de întârziere in suma de lei pe perioada * - *, in baza prevederilor art.115 alin. (1) si art.116 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Prin Sentinta civila nr.* pronuntata in dosarul nr.*, Tribunalul * - Sectia comerciala si de contencios administrativ a admis cererea formulata de creditoarea S CT si in consecinta a deschis procedura reorganizarii judiciare si a falimentului împotriva debitoarei S.C. X si a desemnat ca administrator judiciar pe S.C. Y , in baza prevederilor Legii nr.64/1995 privind procedura reorganizarii si lichidarii judiciare, republicata si completata prin Legea nr. 149/2004.

Prin încheierea de sedinta nr.* pronuntata in dosarul nr.*, Tribunalul X - Sectia comerciala si de contencios administrativ a hotărât deschiderea procedurii falimentului in baza art.106 din Legea nr.64/1995 privind procedura reorganizarii si lichidarii judiciare, republicata, împotriva debitoarei S.C. X si a desemnat ca lichidator judiciar pe fostul administrator judiciar S.C. Y.

In drept, art 117 alin. (4) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 republicata in Monitorul Oficial nr.560/24.06.2004, in vigoare la data deschiderii procedurii de reorganizare judiciara si faliment, respectiv * prevede:

" Pentru obligatiile fiscale neplatite la termen, atât înainte cat si dupa deschiderea procedurii de reorganizare judiciara, se datoreaza dobânzi si penalitati de intarziere 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 intarziere "

Prevederile acestui articol au fost mentinute la art.118 alin.(4) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata in Monitorul Oficial nr. 863/26.09.2005 si au fost abrogate in data de 07.08.2006 prin punctul 18 al art. I din Ordonanta Guvernului nr.35/26.07.2006.

Mai mult, prin pct.5 din Decizia Comisiei Fiscale nr. * pentru aprobarea solutiilor privind aplicarea unitara a unor prevederi referitoare la taxa pe valoarea adaugata si probleme de procedura fiscala publicata in Monitorul Oficial al României nr.879/27.09.2004 s-a stipulat:

" Dupa data deschiderii procedurii de reorganizare judiciara se datoreaza dobânzi si penalitati de intârziere pâna la data deschiderii procedurii de faliment

Penalitatiile de intârziere si dobânzile, respectiv majorarile de intârziere, dupa caz, datorate conform prevederilor legale, nu constituie dobânzi sau cheltuieli în sensul art. 37 din Legea nr. 64/1995 "

Se retine ca majorarile, dobânzile si penalitatiile de intarziere au natura juridica a unor sanctiuni specifice de drept financiar, ele reprezentând o sanctiune pentru neplata la termen a unor obligatii catre bugetul de stat.

Invocarea de catre contestatoare a prevederilor art. 41 din Legea nr.85/2006 privind procedura insolventei, publicata in Monitorul Oficial al

României nr.359/21.04.2006 nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a cauzei, acest lucru contravenind principiului aplicabilitatii legii in timp, motivat de faptul ca in baza art.156, Legea nr.85/2006 *"intra in vigoare la 90 de zile de la data publicarii in Monitorul Oficial al României, partea I "*, respectiv la 21.07.2006, deci la o data ulterioara deschiderii procedurii reorganizarii judiciare.

Din analiza textelor de lege susmentionate, aflate in vigoare in perioada de dupa deschiderea procedurii de reorganizare judiciara si faliment, rezulta cu claritate faptul ca dupa data deschiderii procedurii de reorganizare judiciara orice societate datoreaza dobânzi si penalitati de intârziere pâna la data deschiderii procedurii de faliment, motiv pentru care cererea societatii de a-i fi anulate accesoriile calculate pana la data declararii falimentului nu poate fi luata in considerare.

De asemenea, baza de calcul a accesoriilor contestate nu o reprezinta obligatii fiscale nascute dupa data deschiderii procedurii de

faliment, scadenta impozitului pe profit in suma de lei fiind in anul *, anterior deschiderii procedurii falimentului.

Se retine ca organele de inspectie fiscala trebuiau sa calculeze majorari si penalitati de intarziere doar pana la data deschiderii procedurii de faliment adica * si nu pana la data *, astfel cum s-a procedat in cazul majorarilor de intarziere, si respectiv pana la data de * cum s-a procedat in cazul penalitatilor.

Activitatea de Inspectie Fiscala a comunicat prin adresa nr.*, înregistrata la Agentia Nationala de Administrare Fiscala sub nr. *, aflata la dosarul cauzei, faptul ca organele de inspectie fiscala au calculat majorarile de intarziere in suma totala de lei aferente debitului stabilit suplimentar, astfel:

- majorarile calculate pana la data deschiderii procedurii de reorganizare judiciara * sunt in suma de * lei;

- majorarile calculate de la data deschiderii procedurii reorganizarii judiciare * pana la data deschiderii procedurii de faliment * sunt in suma de lei.

In concluzie majorarile de intarziere calculate pana la data deschiderii falimentului * sunt in suma de lei, in conformitate cu anexele nr.1 si 2 la adresa nr.*

- majorarile calculate de la data deschiderii procedurii de faliment * pana la data de *, data pana la care s-au calculat majorarile de intarziere in raportul de inspectie fiscala sunt in suma totala de lei.

Organele de inspectie fiscala au calculat penalitatile de intarziere in suma totala de lei aferente debitului stabilit suplimentar, dupa cum urmeaza

- penalitatile calculate pana la data deschiderii procedurii de reorganizare judiciara * sunt in suma de lei,

- penalitati calculate de la data deschiderii procedurii reorganizarii judiciare * pana la data deschiderii procedurii falimentului, * sunt in suma de lei.

In concluzie penalitatile calculate pana la data deschiderii procedurii falimentului * sunt in suma de lei.

- penalitati calculate de la data deschiderii procedurii de faliment * pana la data de *, data pana la care s-au calculat penalitatile prin raportul de inspectie fiscala sunt in suma de lei.

Fata de prevederile legale mai sus mentionate si in baza precizarilor aduse prin adresa Activitatii de Inspectie Fiscala nr.*, se va respinge ca neîntemeiata contestatia formulata de S.C. X prin lichidator judiciar S.C. Y pentru suma totala de lei, compusa din majorari de întârziere in suma de lei si penalitati in suma de lei, ambele calculate pana la data deschiderii procedurii de faliment, *.

Pe cale de consecinta, se va admite contestatia societatii pentru suma totala de lei, compusa din majorari de întârziere in suma de lei

calculate de la data deschiderii procedurii de faliment * pana la data de * si penalitati in suma de lei calculate de la data deschiderii procedurii de faliment * pana la data de *, data pana la care s-au calculat penalitatile prin Raportul de inspectie fiscala care a stat la baza Deciziei de impunere contestate.

Pentru considerentele retinute si in temeiul prevederilor art.176 alin.(1) lit.c) si d) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, coroborate cu punctele 2.4 si 12.1 lit.b) din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 aprobate prin Ordinul Presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala nr. 519/27.09.2005, pct.5 din Decizia Comisiei Fiscale nr. * pentru aprobarea solutiilor privind aplicarea unitara a unor prevederi referitoare la taxa pe valoarea adaugata si probleme de procedura fiscala art 117 alin. (4) si art.186 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 republicata , se :

DECIDE

1.Respingerea ca nemotivata a contestatiei formulata de S.C X prin lichidator judiciar S.C. Y pentru suma de lei.

2. Respingerea ca neîntemeiata a contestatiei formulata de S.C. X prin lichidator judiciar S.C.Y pentru suma totala de lei, compusa din lei, majorari de întârziere si lei reprezentând penalitati de întârziere, ambele calculate pana la data deschiderii procedurii de faliment.

3. Admiterea contestatiei formulata de S.C. X prin lichidator judiciar S.C. Y pentru suma totala lei, compusa din lei majorari de intarziere calculate de la data deschiderii procedurii de faliment * pana la data de * si lei reprezentând penalitati, calculate de la data deschiderii procedurii de faliment * pana la data de *.

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel in termen de 6 luni de la data comunicarii, conform prevederilor legale.