

DECIZIA nr. 59 din 26.11.2012

Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea, investită cu soluționarea contestațiilor conform titlului IX, cap.2, art. 209 din O.G. nr. 92/2003 R, privind Codul de procedură fiscală, a fost sesizată de Activitatea de Inspecție Fiscală - SIF 2, prin adresa nr. .2012 înregistrată la DGFP Tulcea sub nr. .2012, asupra contestației formulată de S.C. ., contestație și înregistrată la D.G.F.P. - A.I.F. Tulcea sub nr. .2012, împotriva Deciziei de impunere nr. F-TL.2012 privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală pentru suma de lei reprezentând: taxă pe valoarea adăugată în sumă de lei și accesorii aferente în sumă de lei.

Contestația este semnată de titularul dreptului procesual și confirmată cu ștampila societății, conform prevederilor art. 206 din OG 92/2003R.

I. Referitor la termenul de depunere a contestației se rețin următoarele :

Data de primire a deciziei de impunere nr. F-TL.2012 este 01.08.2012 potrivit confirmării de primire atașată în copie la dosarul cauzei și data înregistrării contestației la DGFP -AIF Tulcea este.2012 conform ștampilei registraturii AIF.

Pe documentul de transport al Courier la data expediției este trecută data de.2012 .

Întrucât exista suspiciunea cu privire la termenul depunerii contestației, organul de soluționare competent a solicitat prin adresa nr. .2012 Courier lămuriri cu privire la data depunerii contestației.

Prin adresa de răspuns nr. 2012 Courier ne comunică :

“ Conform verificărilor efectuate în sistemul Courier, expediția cu număr de a fost preluată în data de.2012 de la SC și livrată către AFP Tulcea tot în data de.2012 ;

- documentul de transport AWB-ul a fost completat de către expeditor înregistrându-se eronat data trimiterii pe acesta.”

Din documentele existente la dosarul cauzei rezultă următoarele:

Cauza supusă soluționării este dacă Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea se poate investi cu soluționarea pe fond a contestației, în condițiile în care, aceasta nu este depusă în termenul legal de exercitare a căii administrative de atac.

În fapt, se reține că SC SRL a formulat contestația înregistrată la DGFP-AIF Tulcea sub nr. .2012 împotriva Deciziei de impunere nr. F-TL.2012 privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală, fiind expediată prin Courier la data de 22.10.2012. Decizia de impunere nr. F-TL.2012 privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală a fost comunicată societății în data de 01.08.2012.

Dovada comunicării actului administrativ fiscal s-a făcut prin adresa nr.01.08.2012 (fila 37 la dosarul cauzei), semnată de primire și ștampilată cu ștampila societății de către doamna în calitate de administrator al societății , în data de 01.08.2012.

În Referatul cu propuneri de soluționare a contestației, organele de inspecție fiscală menționează că depunerea contestației s-a făcut cu depășirea termenului legal.

De asemenea, organul de soluționare competent a solicitat prin adresa nr. .11.2012 Courier lămuriri cu privire la data depunerii contestației, întrucât pe plicul de corespondență era trecută data de 01.09.2012.

Prin adresa de răspuns nr. .2012 Courier ne comunică că expediția cu număr de a fost preluată în data de **22.10.2012** de la SC din Tulcea și livrată către AFP Tulcea tot în data de **22.10.2012**, menționând că documentul de transport AWB-ul a fost completat de către expeditor înregistrându-se eronat data trimiterii pe acesta.

În drept, sunt incidente prevederile art. 207alin. (1) din O.G. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată cu modificările și completările ulterioare, care precizează următoarele:

“ Termenul de depunere a contestației

(1) Contestația se va depune în termen de 30 de zile de la data comunicării actului administrativ fiscal, sub sancțiunea decăderii.”

Având în vedere prevederile pct. 3.10 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din Codul de procedură fiscală, aprobate prin Ordinul președintelui ANAF nr. 2137/2011, conform căroră “Dispozițiile privind termenele din **Codul de procedură civilă se aplică în mod corespunzător, astfel:**

a) Termenul de depunere a contestației se calculează pe zile libere, cu excepția cazului în care prin lege se prevede altfel, neintrând în calcul nici ziua când a început, nici ziua când s-a sfârșit termenul. “

În temeiul prevederilor legale citate mai sus, se reține că termenul de depunere a contestației prevăzut de O.G. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală cu modificările și completările ulterioare **are caracter imperativ** și începe să curgă de la data comunicării actelor atacate, respectiv data de **01.08.2012**, în cazul de față.

Din actele existente la dosarul cauzei reiese că societatea a înaintat contestația formulată împotriva Deciziei de impunere nr. F-TL/31.07.2012 la data de **22.10.2012** așa cum reiese din adresa nr. 210/19.11.2012 transmisă de SC Courier și nu la data de 01.09.2012 așa cum este specificat pe plicul de corespondență care a fost completat de expeditor înregistrându-se eronat data trimiterii pe acesta.

Astfel cum rezultă din adresa emisă de SC Courier unde este menționat faptul că expediția cu număr a fost preluată în data de 22.10.2012 de la SC din Tulcea, se constată că termenul prevăzut de legiuitor pentru a urma această cale de atac a fost depășit.

În raport de prevederile legale se reține că petenta pentru a respecta termenul legal trebuia să depună contestația împotriva Deciziei de impunere nr. F-TL /31.07.2012 până la data de 01.09.2012 inclusiv, însă petenta a expediat contestația prin poștă la data de **22.10.2012** astfel cum atestă adresa de răspuns primită de la Courier, aflată la dosarul cauzei.

Întrucât contestatoarea nu a respectat condițiile procedurale privitoare la depunerea în termen, în conformitate cu prevederile art. 217 alin. (1) din O.G. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală :

“ Dacă organul de soluționare competent constată neîndeplinirea unei condiții procedurale, contestația va fi respinsă fără a se proceda la analiza pe fond a cauzei” organul de soluționare urmează a respinge ca fiind nedepusă în termen, contestația formulată de SC SRL împotriva Deciziei de impunere nr. /31.07.2012, fără a se mai antama fondul cauzei, având în vedere prevederile pct. 12.1 lit a) din OPANAF nr. 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din O.G. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, care stipulează: “ Contestația poate fi respinsă ca :

a) nedepusă la termen, în situația în care aceasta a fost depusă peste termenul prevăzut de lege, motiv pentru care contestația va fi respinsă ca nedepusă în termenul legal.”

II. Referitor la anularea măsurilor dispuse prin Decizia de instituire a măsurilor asiguratorii nr. /01.08.2012 , cauza supusă soluționării este dacă Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea are competență de a soluționa acest capăt de cerere în condițiile în care formele de sechestru asiguratoriu și transferurile patrimoniale făcute în baza formelor de sechestru asiguratoriu sunt forme de executare silită.

În fapt, prin Decizia de instituire a măsurilor asiguratorii emisă la data de 31.07.2012, s-au dispus măsuri asiguratorii societății SC SRL în urma obligațiilor de plată stabilite prin Decizia de impunere nr. /31.07.2012 în sumă totală de lei reprezentând: TVA și accesorii aferente TVA în sumă de lei. Măsurile asiguratorii constau în sechestru asiguratoriu asupra pensiunii în construcție aproape finalizată , situată în D , jud. Tulcea, în valoare de lei, precum și poprirea contului deschis la BANK.

SC SRL solicită anularea măsurilor dispuse prin Decizia de instituire a măsurilor asiguratorii nr. /01.08.2012 .

În drept, potrivit art.209 alin.(1) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea este competentă să soluționeze „*Contestațiile formulate împotriva deciziilor de impunere, a actelor administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere, deciziilor pentru regularizarea situației emise în conformitate cu legislația în materie vamală[...]*”

Ordinul ministrului finanțelor publice 2605/2010 pentru aprobarea Procedurii de aplicare efectivă a măsurilor asiguratorii prevăzute de Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală prevede la punctele :

3.2” Acte administrative utilizate "Decizia de instituire a măsurilor asiguratorii" se întocmește de către organul de control/organul de executare, când s-a constatat existența unor elemente care pot duce la periclitatea sau îngreunarea colectării creanțelor ce au fost sau urmează să fie stabilite.”

5.14. "Decizia de instituire a măsurilor asiguratorii" se emite în conformitate cu dispozițiile art. 129 alin. (4) și (5) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

Potrivit art.129 alin(2), (4), (5) din OG 92/2003 : “(2)Se dispun măsuri asiguratorii sub forma popririi asiguratorii și sechestrului asiguratoriu asupra bunurilor mobile și/sau imobile proprietate a debitorului, precum și asupra veniturilor

acestuia, când există pericolul ca acesta să se sustragă, să își ascundă ori să își risipească patrimoniul, periclitând sau îngreunând în mod considerabil colectarea.

(4) Măsurile asigurătorii se dispun prin decizie emisă de organul fiscal competent. În decizie organul fiscal va preciza debitorului că prin constituirea unei garanții la nivelul creanței stabilite sau estimate, după caz, măsurile asigurătorii vor fi ridicate.

(5) Decizia de instituire a măsurilor asigurătorii trebuie motivată și semnată de către conducătorul organului fiscal competent.”

Întrucât Decizia de instituire a măsurilor asigurătorii emisă la data de 31.07.2012 nu vizează stabilirea obligațiilor fiscale ale contestatoarei, soluționarea acestui capăt de cerere nu intră în competența organelor de soluționare constituite la nivelul DGFP Tulcea potrivit art.209 alin(1) lit.a) din OG 92/2003 R :

“ *Contestațiile formulate împotriva deciziilor de impunere, a actelor administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere, deciziilor pentru regularizarea situației emise în conformitate cu legislația în materie vamală, a măsurii de diminuare a pierderii fiscale stabilite prin dispoziție de măsuri, se soluționează de către:*

a) structura specializată de soluționare a contestațiilor din cadrul direcțiilor generale ale finanțelor publice județene sau a municipiului București, după caz, în a căror rază teritorială își au domiciliul fiscal contestatarii, pentru contestațiile care au ca obiect impozite, taxe, contribuții, datorie vamală, accesorii ale acestora, precum și măsura de diminuare a pierderii fiscale, în cuantum de până la 3 milioane lei;”

În temeiul art. 129 alin (11) coroborat cu art.172 și art.173 din OG 92/2003, republicată, cu modificările și completările ulterioare, împotriva deciziei de instituire a măsurilor asigurătorii, petenta putea face contestație la Judecătoria în a cărei rază teritorială se află sediul organului fiscal care a emis decizia.

ART. 129 (11) Împotriva actelor prin care se dispun și se duc la îndeplinire măsurile asigurătorii cel interesat poate face contestație în conformitate cu prevederile art. 172.

ART. 172 Contestația la executare silită

(1) Persoanele interesate pot face contestație împotriva oricărui act de executare efectuat cu încălcarea prevederilor prezentului cod de către organele de executare, precum și în cazul în care aceste organe refuză să îndeplinească un act de executare în condițiile legii.

(2) Dispozițiile privind suspendarea provizorie a executării silite prin ordonanță președințială prevăzute de art. 403 alin. 4 din Codul de procedură civilă nu sunt aplicabile.

(3) Contestația poate fi făcută și împotriva titlului executoriu în temeiul căruia a fost pornită executarea, în cazul în care acest titlu nu este o hotărâre dată de o instanță judecătorească sau de alt organ jurisdicțional și dacă pentru contestarea lui nu există o altă procedură prevăzută de lege.

(4) Contestația se introduce la instanța judecătorească competentă și se judecă în procedură de urgență.

ART. 173 Termen de contestare

(1) Contestația se poate face în termen de 15 zile, sub sancțiunea decăderii, de la data când:

a) contestatorul a luat cunoștință de executarea ori de actul de executare pe care le contestă, din comunicarea somației sau din altă înștiințare primită ori, în lipsa acestora, cu ocazia efectuării executării silite sau în alt mod;

b) contestatorul a luat cunoștință, potrivit lit. a), de refuzul organului de executare de a îndeplini un act de executare;

c) cel interesat a luat cunoștință, potrivit lit. a), de eliberarea sau distribuirea sumelor pe care le contestă.

Pentru motivele mai sus expuse, pentru capătul de cerere prin care petenta s-a îndreptat împotriva formelor de sechestru asigurătoriu instituite și transferurile patrimoniale făcute în baza formelor de sechestru asigurătoriu. , se reține că Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea nu are competență materială de a se investi în analiza pe fond a contestației formulată în speță întrucât aceasta aparține instanței judecătorești. Împotriva acestui capăt de cerere petenta poate face contestație la Judecătoria în a cărei rază teritorială se află sediul organului fiscal care a emis decizia.

Pentru considerentele arătate și în temeiul art.217 alin. (1) din OG 92/ 2003 R privind Codul de procedură fiscală, se

DECIDE:

Art.1. Respingerea ca nedepusă în termen a contestației formulată de SC SRL împotriva Deciziei de impunere nr. F-TL/31.07.2012, emisă de Activitatea de Inspecție fiscală, pentru suma de lei reprezentând: taxă pe valoarea adăugată în sumă de **lei** și accesorii aferente în sumă de **lei**.

Art.2. Constatarea necompetenței materiale a DGFP Tulcea privind capătul de cerere referitor la formele de sechestru asigurătoriu și transferurile patrimoniale făcute în baza formelor de sechestru asigurătoriu, aceasta aparținând instanței judecătorești. Împotriva acestui capăt de cerere petenta poate face contestație la Judecătoria în a cărei rază teritorială se află sediul organului fiscal care a emis decizia.

Art.3. Prezenta decizie poate fi atacată în termen de 6 luni de la data comunicării, la Tribunalul Tulcea - secția contencios administrativ, în condițiile prevăzute de lege.