

110.IL.2008

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice ... a fost sesizat de Administratia Finantelor Publice Pentru Contribuabilii Mijlocii prin adresa nr. ... cu privire la contestatia formulata de S.C. ... S.R.L. ..., cu sediul in

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor dispuse prin **Decizia de impunere ... privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala in suma de ... lei ce reprezinta:**

-impozit profit =... lei;

-majorari intarziere aferente=... lei

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut la art. 207 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala.

Directia Generala a Finantelor Publice ... prin biroul solutionarea contestatiilor, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, este competenta sa solutioneze prezenta contestatie.

I.-S.C. ... S.R.L. ... contesta Decizia de impunere nr. ... privind obligatiile de plata in suma de ... lei ce reprezinta :impozit profit ... lei si majorari de intarziere aferente ... lei.

Societatea solicita in baza dispozitiilor art. 178 lit.a din Codul de procedura fiscala suspendarea solutionarii prezentei contestatii deoarece :
-pe rolul I.P.J. ... respectiv la Parchetul de pe langa Tribunalul ... se afla inregistrat dosarul de urmarire penala privitor la administratorul S.C. ... S.R.L. ... numitul ... pentru savarsirea infractiunii prevazute la art. 9 lit. c din Legea nr. 241/2005.

In atare situatie apreciaza ca organele de control nu se pot substitui organelor de urmarire penala, respectiv instantelor de judecata pentru a putea interpreta contractele comerciale incheiate de debitoarea S.C. ... S.R.L. ..., prin administrator ... si nici nu pot stabili vinovatia inculpatului -administrator. Ca urmare a acestei situatii, se impune suspendarea solutionarii prezentei contestatii pana la momentul solutionarii dosarului penal susamintit.

Pe cale de consecinta solicita si suspendarea actului administrativ atacat, in speta, decizia de impunere, in baza dispozitiilor art. 179 al 1-3 Cod procedura fiscala.

Contestatoarea nu este de acord cu sumele ce au fost stabilite, nici cu baza impozabila stabilita suplimentar in suma de ... lei pentru perioada ... si respectiv cu impozitul suplimentar de plata in suma de ... lei.

De asemenea pentru perioada 25.07.2003 –11.04.2008 nu este de

acord cu baza impozabila suplimentara in suma de ... lei si cu impozitul suplimentar de plata in suma de ... lei.

Societatea nu este de acord cu aceste sume deoarece:

-controlorii fiscali nu sunt in masura sa interpreteze contractele comerciale ale debitoarei. In conditiile in care si cu S.C. ... S.R.L. au incheiat contracte de prestari servicii la data de 10.10.2003 iar la data de 16.10.2003 a incheiat un act aditional care are caracterul unui contract de asociere in participatiune.

-au facut plati, respectand obligatia contractuala;

-faptul ca debitorul S.C. ... S.R.L. nu si-a respectat obligatia contractuala, nu a prezentat documentele justificative pentru activitatea pe care a prestat-o, este un litigiu clasic comercial;

-nu se poate stabili decat in cazul unei anchete penale, ca actiunile comerciale au fost efectuate cu intentia de a prejudicia bugetul de stat, prin neevidentierea sau ascunderea sursei impozabile.

Contestatoarea sustine ca a incheiat un contract de intermediere cu S.C. ... S.R.L. reprezentata de ..., la data de 27.02.2003, la care a respectat clauzele contractului, a efectuat platile catre creditor. Nu era obligatia S.C. ... S.R.L. ... sa solicite actele contabile ale prestatorului de servicii, sau sa-i impuna sa justifice cheltuielile pe care le-a efectuat in vederea indeplinirii obligatiilor lui contractuale.

La momentul la care a incheiat contractul s-a stabilit pretul acestuia iar in respectarea obligatiilor contractuale, au facut platile stabilite in contract.

Fata de cele prezentate contestatoarea solicita admiterea contestatiei asa cum a fost formulata.

II.-Organul de inspectie fiscala considera ca sumele stabilite suplimentar cu privire la profitul impozabil in suma de ... lei cu un impozit pe profit in suma de ... lei si majorari de intarziere in suma de ... lei sunt stabilite legal deoarece:

Pentru anul 2003 conform Raportului de inspectie fiscala nr. ... societatea are de plata un impozit pe profit in suma de ... lei. Fata de impozitul pe profit stabilit prin Raportul de inspectie fiscala mai sus mentionat, Garda Financiara – sectia Ialomita prin procesul verbal de constatare nr. ... a stabilit o diferenta in suma de ... lei.

La control s-a stabilit o diferenta de profit impozabil in suma de 688.908 lei cu un impozit pe profit in suma de ... lei.

Aceasta diferenta se datoreaza urmatoarelor :

In data de 27.03.2003 intre S.C. ... ML. S.R.L. cu sediul in localitatea ..., reprezentata prin ... in calitate de administrator si S.C. ...S.R.L. cu sediul in localitatea ... reprezentata de ... in calitate de administrator se incheie un contract de intermediere fara numar din data de 27.02.2003. Conform acestui contract S.C. S.R.L. isi ofera

serviciile catre S.C. ... S.R.L. , angajandu-se ca pentru aceasta si in numele ei , sa intermedieze vanzarea complexului situat pe ... compus din statie de distributie carburanti, spatiu comercial, restaurant , fast-food ,motel,servicii catre terte persoane fizice sau juridice.

Conform prevederilor de la pct. 1.2. din contractul mentionat mai sus, pentru serviciile prestate beneficiarul va plati intermediarului un comision in suma de ... lei, inclusiv T.V.A. la cursul stabilit de comun acord de ... lei /USD.

In baza acestui contract S.C. ... S.R.L. emite catre S.C. ...S.R.L. urmatoarele facturi :

-factura fiscala seria ... nr. ... avand o valoare de ... lei si T.V.A. in suma de plata ... lei purtand mentiunea “contravaloare plata partiala conform contractului din 27.02.2003 “.

In contabilitate suma de ... lei a fost inregistrata in cont 6718 “ cheltuieli exceptionale cu operatiuni de gestiune “ conform notei jurnal de documente secundare nr. 4926/27.10.2003;

-factura fiscala seria ... nr. ... avand o valoare de ... lei si T.V.A. in suma de ... lei purtand mentiunea “ contravaloare plata partiala conform contractului din ... “.In contabilitate suma de ...lei a fost inregistrata in cont 6718 “ cheltuieli exceptionale cu operatiuni de gestiune “ conform notei jurnal de documente secundare nr. ...;

-factura fiscala seria ... nr. ... avand o valoare de ... lei si T.V.A. in suma de ... lei purtand mentiunea “contravaloare plata partiala conform contractului din 27.02.2003“. In contabilitate suma de ...lei a fost inregistrata in cont 6718 “ cheltuieli exceptionale cu operatiuni de gestiune “, conform notei jurnal de documente secundare nr.

Astfel la data de 31.12.2003 societatea avea inregistrat in contul 6718 “ cheltuieli exceptionale cu operatiuni de gestiune “ suma de ... lei.

Din declaratia data in fata organelor de politie de catre ... administrator la S.C. ... S.R.L. ..., acesta sustine ca in realitate societatea pe care o administreaza nu a prestat nici un serviciu catre S.C. ... S.R.L. ... iar contractul de intrmediere a fost intocmit pentru a putea incasa o suma datorata de numitulCeea ce a sustinut ...in declaratie reiese si din Decizia civila nr. ... a Curtii de Apel ...- sectia a IV –a Comerciala.

In conformitate cu prevederile art. 9 pct.7. lit.s din Legea nr. 414/2002 “ sunt deductibile cheltuielile cu serviciile de management, consultanta, prestari servicii sau asistenta in situatia in care nu sunt incheiate contracte in forma scrisa si pentru care beneficiarii nu pot justifica prestarea acestora pentru activitatea autorizata.”

De asemenea pct. 9.14 din Hotararea nr. 859/2002 pentru aprobarea Instructiunilor privind metodologia de calcul a impozitului pe profit pentru articolul de mai sus mentionat “ In baza acestor prevederi

este necesar ca serviciile sa fie efectiv prestate , sa fie executate in baza unui contract scris care sa cuprinda date referitoare la prestator, termen de executie, precizarea serviciilor prestate, precum si a tarifelor percepute respectiv valoarea totala a contractului, iar defalcarea cheltuielilor de aceasta natura sa se faca pe intreaga durata de desfasurare a contractului sau pe durata realizarii obiectivului contractului. Verificarea prestatiei se realizeaza prin analiza documentelor justificative care sa ateste efectuarea serviciilor , situatii de lucrari, procese verbale de receptie , rapoartele de lucru, studii de fezabilitate, de piata sau orice alte materiale corespunzatoare“.

Organul de inspectie fiscala sustine ca pe timpul controlului contestatoarea nu a mai depus alte acte justificative, situatii de lucrari, procese verbale de receptie , rapoarte de lucru, studii de fezabilitate , de piata sau orice alte materiale corespunzatoare pentru justificarea prestarii de servicii.

Avand in vedere cele enuntate mai sus reiese ca suma de 268908 lei aferenta celor 3 facturi este nedeductibila fiscal.

In data de 10.10.2003, intre S.C. ... S.R.L. in calitate de beneficiar si S.C. ... S.R.L. in calitate de prestator se incheie un contract de prestari servicii cu nr. ...avand ca obiect “intocmirea studiului pietei si consultanta in vederea vanzarii obiectului statie PECO situat in ... apartinand S.C. ...S.R.L.“. Pretul contractului a fost stabilit la suma de ... USD . Ulterior cele doua parti contractante semneaza actul aditional nr. ... la contractul nr. Prin acest act aditional, se modifica continutul Cap. II privind obiectul contractului care prevede ca prestatorul “se obliga”:

Art. 1- Sa efectueze studiul de piata pentru infiintarea unei unitati de fabricare a combustibililor alternativi, produsi din materia prima reciclabila (uleiuri vegetale-biodisel) ;

Art.2.-Sa identifice proprietarul terenului corespunzator pentru infiintarea capacitatii de productie prevazute la art. 1 din prezentul act aditional;

Art.3.-Sa intocmeasca formele pentru intrarea in posesie a terenului prevazut la art. 2 din prezentul act aditional;

Art.4.- Sa plateasca vanzatorului terenului suma negociata de prestator pentru efectuarea tranzactiei de vanzare-cumparare;

Art.5.- Sa intocmeasca documentatia de finantare din fonduri europene (minim 30 % contributia UE) ;

Art.6.-Pretul contractului va fi de ... lei fara T.V.A. “.

La capitolul II se prevede ca :” art. 1 –Beneficiarul (angajatorul) se obliga sa achite, imediat dupa notificarea prestatorului, sumele achitate pentru cumpararea terenului aferent unitatii de fabricare a combustibililor lichizi de uleiuri vegetale (biodisel –diesel).

In baza contractului incheiat, S.C. ... S.R.L. emite catre S.C. ...

S.R.L. factura fiscala seria ... nr. ... cu o valoare de ... lei si T.V.A. in suma de ...lei si purtand mentiunea "contravaloarea executie contract nr. ...".

In contabilitate suma de ... lei a fost inregistrata in cont 6718 "cheltuieli exceptionale cu operatiuni de gestiune" conform notei jurnal de documente secundare nr. ... Suma de ... lei se regaseste inregistrata in contul 6718 la data de 31.12.2003.

Din corespondenta purtata intre S.C. ... S.R.L. si S.C. ... S.R.L. Slobozia, conform adreselor nr. ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... si a Notificarii nr. ... reiese ca serviciile prevazute in contractul nr. ... precum si actul aditional nr. ... nu au fost efectuate.

Acest fapt este dovedit si prin contractul de vanzare cumparare incheiat in data de 14.11.2003 intre S.C. .. S.R.L. si Societatea Nationala a Petrolului ...S.A ... din care reiese ca vanzarea obiectivului din contractul nr. ... a avut loc in data de 14.11.2003, corespondenta purtandu-se anterior acestei date.

In conformitate cu prevederile art. 9 pct.7 lit.s din Legea nr. 414/2002 "sunt deductibile: cheltuielile cu serviciile de management, consultanta, prestari servicii sau asistenta in situatia in care nu sunt incheiate contracte in forma scrisa si pentru care beneficiarii nu pot justifica prestarea acestora pentru activitatea autorizata".

De asemenea pct.9.14 din Hotararea nr. 859/2002 pentru aprobarea Instructiunilor privind metodologia de calcul al impozitului pe profit pentru articolul mai sus mentionat" In baza acestor prevederi este necesar ca serviciile sa fie efectiv prestate, sa fie executate in baza unui contract scris care sa cuprinda date referitoare la prestator, termene de executie, precizarea serviciilor prestate precum si a tarifelor percepute, respectiv valoarea totala a contractului, iar defalcarea cheltuielilor de aceasta natura sa se faca pe intreaga durata de desfasurare a contractului sau pe durata realizarii obiectivului contractului. Verificarea prestatiei se realizeaza prin analiza documentelor justificative care atesta efectuarea serviciilor, situatii de lucrari, procese verbale de receptie, rapoarte de lucru, studii de fezabilitate, de piata sau orice alte materiale corespunzatoare".

Din Nota explicativa data de administratorul societatii ..., la intrebarea "mai detineti alte documente in afara de cele puse la dispozitie de organele de politie in ceea ce priveste relatia dintre S.C. ... S.R.L. ... cu S.C. ... S.R.L. si S.C. ... S.R.L. (situatii de lucrari) devize, acesta a raspuns: "cred ca mai exista si alte documente care vor fi depuse pe masura ce le vor gasi".

In timpul controlului nu au mai fost depuse alte acte justificative care sa ateste justificarea prestarii de servicii.

In conformitate cu prevederile art.9 pct.7 lit.j din Legea nr. 414/2002 "sunt nedeductibile :cheltuielile inregistrate in contabilitate care

nu au la baza un document justificativ, potrivit Legii contabilitatii nr. 82/1991, republicata cu completarile si modificarile ulterioare prin care sa faca dovada efectuarii operatiunii“.

Avand in vedere cele prezentate si in confomitate cu actele normative enuntate reiese ca suma de ... lei aferenta facturii ... este nedeductibila fiscal.

Pentru diferenta stabilita in suma de ... lei s-au calculat majorari de intarziere in suma de ... lei conform art. 13 din O.G. nr. 61/2002 si art. 120 al(1) din O.G. nr. 92/2003 –republicata, cu modificarile si completarile ulterioare.De asemenea s-au calculat penalitati de intarziere conform art. 13.1 al(3) din O.G. nr. 26/2001 in suma de ... lei.

Fata de cele prezentate organul de inspectie fiscala propune suspendarea contestatiei pana la solutionarea cauzei penale.

III.-Luind in considerare constatările organului de inspectie fiscala, documentele existente la dosarul contestatiei precum si actele normative in vigoare in perioada invocata de contestatoare si organul de control se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca D.G.F.P. ... prin biroul de solutionare a contestatiilor se poate investi in solutionarea cauzei, in conditiile in care Garda Financiara Ialomita inainteaza cu adresa nr. ... actul de control nr. ... la Parchetul de pe langa Tribunalul judetean

In drept art.214 din O.G. nr.92/2003(R) privind Codul de procedura fiscala precizeaza : **“Suspendarea procedurii de solutionare a contestatiei pe cale administrativa**

(1) ”Organul de solutionare competent poate suspenda prin decizie motivata solutionarea cauzei atunci cind:

a)-organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele in drept cu privire la existenta indiciilor savirsirii unei infractiunii a carei constatare ar avea o inriurare hotaritoare asupra solutiei ce urmeaza sa fie data in procedura administrativa(...);

(3)Procedura administrativa este reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea in conditiile legii.”

Astfel intre stabilirea creantelor fiscale constatate de organul de inspectie fiscala al D.G.F.P. ... prin actul administrativ fiscal nr.... incheiat la S.C. ... S.R.L. ... si stabilirea caracterului infractional al faptei savirsite, exista o strinsa interdependenta de care depinde solutionarea cauzei dedusa judecatii.

Ca urmare organele administrative nu se pot pronunta pe fondul cauzei inainte de finalizarea solutionarii laturii penale.

Prioritatea de solutionare in speta o au organele penale care se vor pronunta asupra caracterului infractional al faptei ce atrage plata la bugetul statului a creantelor datorate si constatate in virtutea faptei infractionale care potrivit principiului de drept *”penalul tine in loc civilul”*.

Avind in vedere cele precizate mai sus , se retine ca pina la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala a cauzei , D.G.F.P.-... prin Biroul solutionarea contestatiilor nu se poate investi cu solutionarea pe fond a cauzei motiv pentru care va suspenda solutionarea contestatiei pentru suma totala de ... lei.

Pentru considerentele retinute in continutul deciziei si in temeiul art.214 al (1-3) din O.G. nr. 92/2003(R) privind Codul de procedura fiscala;

Directorul Executiv al Directiei Generale a Finantelor Publice a judetului ...;

D E C I D E :

Art.1.- Suspendarea solutionarii contestatiei formulata de S.C. ... S.R.L. ..., judetul ... pana la rezolvarea pe cale juridica a aspectelor constatate in actul administrativ fiscal nr....(raportul de inspectie fiscala nr. ...), intocmit de organul de inspectie fiscala al D.G.F.P. ..., urmind ca procedura sa fie reluata in functie de solutia organelor competente de cercetare penala si sa decida potrivit legii.

Art.2.-Prezenta decizie poate fi atacata in termen de 6 luni la Tribunalul ... conform prevederile legale.

DIRECTOR EXECUTIV ,