

DECIZIA NR. 151

Direcția generală a finanțelor publice Brașov, Biroul de soluționare a contestațiilor a fost sesizată de către Administrația Finanțelor Publice Brașov-Activitatea de Inspectie Fiscala, privind soluționarea contestației depusă de S.CX.

Contestația a fost formulată împotriva măsurilor stabilite de organele de control ale Administrației Finanțelor Publice Brașov-Activitatea de Inspectie Fiscala, în raportul de inspectie fiscală nr.... si Decizia de impunere nr.... prin care s-a stabilit suplimentar de plata catre bugetul statului suma de lei.

Suma contestată se compune din :

- TVA
- majorari de intarziere aferente TVA
- impozit pe profit
- majorari de intarziere aferente impozitului pe profit

Contestația este depusă în termenul legal prevăzut de art.207 din O.G. nr.92/2003 republicată, privind Codul de procedură fiscală, fiind înregistrată la AFP Brașov sub nr.....

Constatând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute de art. 205, 206 si 207 din O.G. nr.92/2003 republicată, privind Codul de procedură fiscală, D.G.F.P. Brașov este investită sa se pronunte asupra contestației formulate de către S.C. X.

I. S.C.X formuleaza contestatie impotriva raportului de inspectie fiscală nr.... și Deciziei de impunere nr.... prin care organele de inspectie fiscala au stabilit suplimentar de plata catre bugetul statului suma de lei reprezentand TVA, impozit pe profit si majorari de intarziere aferente acestora.

1.Referitor la taxa pe valoarea adaugata in valoare de ... lei, stabilita suplimentar de plata cu majorarile de intarziere in suma de lei prin raportul de inspectie fiscala.

Petenta considera neintemeiata si nefondata respingerea tva deductibila in suma de lei intrucat aceasta este aferenta sumei de ... lei , suma ce reprezinta pierderi tehnologice.

Pierderile tehnologice sunt calculate in conformitate cu Ordinul comun M.F. si M.E.C. Nr.615/1654/2004 privind Metodologia de aprobare a coeficientilor de consum a activitatilor de depozitare si manipulare a produselor petroliere.

Petenta precizeaza ca pierderile tehnologice au fost înregistrate lunar in contabilitatea SC Y. In momentul rezilierii contractului cu SCY si autorizarii ca antrepozit fiscal pentru S.C. Z s-a convenit ca aceste pierderi sa fie suportate de S.C. X.

Petenta contesta suma delei reprezentand tva colectata aferenta sumelor incasate in baza ordinelor de plata de catre S.C. A pe motivul ca aceste sume au la baza un contract de credite incheiat intre S.C.X si S.C. A.

Pentru considerentele mentionate mai sus petenta solicita anulara constatarilor din raportul de inspectie fiscală nr.... și Deciziei de impunere nr.... prin care organele de inspectie

fiscala au stabilit suplimentar de plata catre bugetul statului suma de ... lei reprezentand TVA, impozit pe profit si majorari de intarziere aferente acestora.

De asemenea prin adresa/15.05.2008 petenta solicita suspendarea executarii actului administrativ fiscal.

II. Prin Raportul de inspectie fiscala nr....., si Decizia de impunere nr....., organele de inspectie fiscală din cadrul A.F.P.Braşov au stabilit în sarcina petentei suma totala de lei reprezentând TVA in suma de lei, majorari de intarziere aferente TVA in suma de lei, impozit pe profit in suma de lei, majorari de intarziere aferente impozitului pe profit in suma de lei.

III. Luând în considerare constatările organului de inspecție fiscală, susținerile petentei, documentele aflate la dosarul cauzei precum și prevederile actelor normative în vigoare în perioada supusă verificării se rețin următoarele:

S.C.X, are ca obiect principal de activitate " Comerțul cu ridicata al combustibililor solizi, lichizi și gazoși și al produselor derivate ” cod CAEN 5151.

Perioada supusa inspectiei fiscale :.01.01.2003 - 31.12.2007.

Cauza supusă soluționării este dacă D.G.F.P. Braşov se poate investi cu soluționarea pe fond a cauzei în condițiile în care verificarea s-a efectuat ca urmare a adresei nr..../D/P/2005/08.08.2007 emisa de MINISTERUL PUBLIC, PARCHETUL DE PE LINGA INALTA CURTE DE CASATIE SI JUSTITIE , Directia de Investigare a Infracțiunilor de Criminalitate Organizata și Terorism iar organele de inspectie fiscala, cu adresa nr..., au transmis Decizia de impunere nr....., Raportul de inspectie fiscala nr. si Procesul verbal nr. intocmite ca urmare a verificarii S.C.X ,Agentiei Nationale de Administrare Fiscala -Directiei Generale de Administrare a Marilor Contribuabili pentru a fi inaintate organelor de cercetare penala in dosarul penal /D/P/2005.

În fapt, prin adresa nr..../D/P/2005/08.08.2007 emisa de MINISTERUL PUBLIC, PARCHETUL DE PE LINGA INALTA CURTE DE CASATIE SI JUSTITIE, Directia de Investigare a Infracțiunilor de Criminalitate Organizata și Terorism, Agentiei Nationale de Administrare Fiscala, Directiei Generale de Administrare a Marilor Contribuabili se solicita Administratiei Finantelor Publice Brasov efectuarea unui control la S.C. X și transmiterea rezultatelor controlului MINISTERUL PUBLIC, PARCHETUL DE PE LINGA INALTA CURTE DE CASATIE SI JUSTITIE, Directia de Investigare a Infracțiunilor de Criminalitate Organizata și Terorism, în vederea soluționării dosarului.

Verificarea viza urmatoarea tematica:

- verificarea realitatii achizițiilor de bunuri, marfuri, servicii etc, analizandu-se toate documentele justificative in baza carora s-au desfasurat tranzacțiile, precizandu-se și locul in care au fost produse depozitate, transportate și livrate ulterior catre beneficiarul final;
- analiza realitatii tuturor contractelor de transport și prestari servicii care au fost derulate in perioada mentionata precum și modul de inregistrare in contabilitate;
- analiza realitatii altor operatiuni care sunt directe sau indirecte legate de achizițiile și livrarile de combustibil sau alte marfuri și servicii precum și modul cum au fost inregistrate in contabilitate;

- verificarea modalitati de stingere a datoriilor reciproce rezultate in urma relatiilor comerciale (cesiuni de creante , compensari), urmarind analiza realitatii documentelor justificative ce au stat la baza generarii obligatiilor între parti;

- orice alte aspecte de nelegalitate identificate cu ocazia verificarilor, privitoare la operatiunile derulate între societatile comerciale cuprinse în adresa .../D/P/2005 sau alte societati aparținând grupului de firme A sau afiliate acestora.

Dând curs acestor solicitări, Administratia Finantelor Publice Braşov-Activitatea de Inspectie Fiscala, prin raportul de inspectie fiscală nr....si Decizia de impunere nr. ... si Procesul verbal nr... stabileşte în sarcina petentei suma totala de ... lei reprezentând TVA stabilita suplimentar în suma de ... lei, majorari de intarziere aferente TVA stabilita suplimentar în suma de ... lei, impozit pe profit stabilit suplimentar în suma de ... lei, majorari de intarziere aferente impozitului pe profit suplimentar în suma de lei.

Cu adresa nr...., Administratia Finantelor Publice Brasov a transmis rezultatele controlului Agentiei Nationale de Administrare Fiscala -Directiei Generale de Administrare a Marilor Contribuabili pentru a fi înaintate organelor de cercetare penala respectiv MINISTERULUI PUBLIC, PARCHETULUI DE PE LINGA INALTA CURTE DE CASATIE SI JUSTITIE, Directia de Investigare a Infracțiunilor de Criminalitate Organizata si Terorism, Decizia de impunere nr...., Raportul de inspectie fiscala nr.... si Procesul verbal nr.... împreuna cu anexele privind modul de stabilire a impozitelor si taxelor întocmite ca urmare a verificarii S.C.X privind modul de stabilire a impozitelor si taxelor, în vederea soluţionării cauzei pe latură penală.

În drept, în art.214 alin.(1) lit. a) si b) din O.G. nr.92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală se precizează:

"(1) Organul de soluţionare competent poate suspenda, prin decizie motivată, soluţionarea cauzei atunci când:

a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele în drept cu privire la existenţa indiciilor săvârşirii unei infracţiuni a cărei constatare ar avea o înrâurire hotărâtoare asupra soluţiei ce urmează să fie dată în procedură administrativă;

b) soluţionarea cauzei depinde, în tot sau în parte, de existenţa sau inexistenţa unui drept care face obiectul unei alte judecăţi."

Astfel, între stabilirea obligaţiilor bugetare consemnate prin raportul de inspectie fiscală, Decizia de impunere si procesul verbal mai sus amintite, contestate de catre petentă şi stabilirea caracterului infracţional al faptei săvârşite există o strânsă interdependenă de care depinde solutionarea depusă judecăţii, organul de control înaintând actul de control organelor de urmărire şi cercetare penala pentru dosarul penal nr..../D/P/2005.

Aceasta interdependenta consta în faptul ca organele de inspectie fiscala, prin Raportul de inspectie fiscala nr...., si Decizia de impunere nr...., ca urmare a verificarii realitatilor operatiunilor comerciale si financiare dintre S.C.... cu societatile aparținând grupului de firme A sau alte societati afiliate acestora au constatat ca în luna septembrie 2007 petenta a înregistrat în evidenta contabila tva deductibila în suma de ... lei aferenta facturi fiscale ...cu valoarea de ... lei reprezentand benzina Euro 4 emisa de SC Z în contul 607.10" cheltuieli privind marfurile" cu nota contabila iar în luna octombrie 2007 petenta storneaza suma respectiva cu nota contabila nr.... si înregistreaza tva deductibila în rosu în contul 4426. Petenta nu a prezentat procese verbale privind înregistrarea pierderilor tehnologice, liste de inventariere, documente care sa sustina aceasta motivatie.

Societatea înregistreaza aceste pierderi pe baza facturi fiscale de achizitie.

Societatea inregistreaza pierderi tehnologice in conditiile in care nu detine proprietate asupra combustibilului, pe care in baza contractelor de prestari servicii incheiate cu SC Y si SC Z il depoziteaza si il manipuleaza.

In ceea ce priveste tva colectata suplimentar in suma de ...lei , din dosarul cauzei rezulta ca in perioada februarie 2004-decembrie 2005 au fost inregistrate in contabilitate o serie de incasari avand la baza ordonari de plata catre S.C.A insotite de ordine de plata si bilete la ordin inregistrate in contabilitate in contul 462”Creditori diversi”de la SC A si contul 413” Efecte de primit de la clienti” (de la SC B) fara sa emita facturi fiscale.

Din totalul incasarilor S.C. X a facturat in luna septembrie 2004 catre S.C.A suma de ... lei pentru care s-a colectat tva in suma de rol, rezultand ca intre cele doua societati a existat o relatie comerciala.

In anul 2004 societatea a inregistrat compensarea sumelor incasate in contul 462” Creditori diversi” cu valoarea facturilor emise in anul 2004 de catre S.C.A .

Societatea nu a emis facturi fiscale pentru incasarea in suma de rol din luna februarie 2004 si pentru incasarile din anul 2005 in suma de.... lei.

Prin adresa nr..... inregistrata la AFP Brasov S.C. X precizeaza ca nu s-au emis facturi fiscale pentru sumele incasate de la S.C A. si nu s-a colectat tva deoarece sumele au la baza un contract de creditare incheiat intre S.C.X si S.C.A iar platile s-au efectuat de S.C.A care DGFP Hunedoara prin ordine de plata emise de S.C.X catre S.C.A .

Organele de inspectie fiscala au constatat ca avansurile in suma de.... lei incasate in anul 2005 au fost stornate in luna aprilie 2006, fiind inregistrate in contul 411”Clienti” in conditiile in care S.C. X nu avea de recuperat de la S.C. A nici o suma nefiind emise facturi fiscale.

Avand in vedere nelegalitatile consemnate, organele administrativ jurisdictionale nu se pot pronunța pe fond înainte de a se finaliza soluționarea laturii penale.

Prioritate de soluționare în speță o au organele penale care se vor pronunța asupra caracterului infracțional al faptei potrivit principiului de drept *“penalul ține în loc civilul”* respectiv art.22 din Codul de procedură penală, republicat, care în legătură cu autoritatea hotărârii penale în civil și efectele hotărârii civile în penal, precizează următoarele:

“Hotărârea definitivă a instanței penale are autoritate de lucru judecat în fața instanței civile care judecă acțiunea civilă, cu privire la existența faptei, a persoanei care a săvârșit-o și a vinovăției acesteia.

Hotărârea definitivă a instanței civile prin care a fost soluționată acțiunea civilă nu are autoritate de lucru judecat în fața organului de urmărire penală și a instanței penale, cu privire la existența faptei penale, a persoanei care a săvârșit-o și a vinovăției acesteia.”

Având în vedere cele precizate mai sus, se reține că până la pronunțarea unei soluții definitive pe latură penală, D.G.F.P. Brașov - Biroul de soluționare a contestațiilor, nu se poate investi cu soluționarea pe fond a cauzei, motiv pentru care se suspendă soluționarea cauzei civile pentru suma totală contestată delei reprezentând TVA stabilita suplimentar in suma de....lei, majorari de intarziere aferente TVA stabilita suplimentar in suma delei, impozit pe profit stabilit suplimentar in suma de.....lei, majorari de intarziere aferente impozitului pe profit suplimentar in suma de lei.

În funcție de soluția pronunțată pe latură penală și de constituirea statului ca parte civilă în procesul penal pentru recuperarea pe această cale a prejudiciului cauzat bugetului de stat, procedura administrativă va fi reluată în conformitate cu cele precizate în art.214 alin.(3) din O.G. nr. 92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală, care precizeaza:

"(3) Procedura administrativă este reluată la încetarea motivului care a determinat suspendarea sau, după caz, la expirarea termenului stabilit de organul de soluționare competent potrivit alin. (2), indiferent dacă motivul care a determinat suspendarea a încetat sau nu."

2.Referitor la solicitarea petentei de suspendare a executarii actului administrativ fiscal formulata prin adresa ... inregistrata la D.G.F.P.Brasov sub precizam ca in speta sunt aplicabile prevederile art.215 din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat care precizeaza:

Suspendarea executării actului administrativ fiscal

(1) *Introducerea contestației pe calea administrativă de atac nu suspendă executarea actului administrativ fiscal.*

(2) *Dispozițiile prezentului articol nu aduc atingere dreptului contribuabilului de a cere suspendarea executării actului administrativ fiscal, în temeiul Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificările ulterioare. Instanța competentă poate suspenda executarea, dacă se depune o cauțiune de până la 20% din cuantumul sumei contestate, iar în cazul cererilor al căror obiect nu este evaluabil în bani, o cauțiune de până la 2.000 lei.*

Avand in vedere prevederile legale intrucat introducerea contestatiei pe cale administrativa nu suspenda executarea actului administrativ fiscal atacat iar cu privire la cererea de suspendare a executarii nu ne apartine competenta de solutionare urmeaza a se respinge contestatia ca inadmisibila pentru acest capat de cerere.

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și în temeiul art. 214 și 215, 216 alin.(4) din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală se,

DECIDE

1.Suspendarea soluționării cauzei referitoare la suma totala de...lei reprezentând impozit pe profit, TVA si majorari de intarziere aferente, până la pronunțarea unei soluții definitive pe latură penală, procedura administrativa urmând a fi reluată la încetarea motivului care a determinat suspendarea, în condițiile legii, conform celor mentionate in prezenta decizie.

Transmiterea dosarului Administratiei Finantelor Publice Brasov-Activitatea de Inspectie Fiscala, urmand ca aceasta sa inainteze contestatia organului de solutionare competent dupa incetarea motivului care a determinat suspendarea.

2.Respingerea ca inadmisibila a contestatiei cu privire la cererea de suspendare a executarii actului administrativ fiscal.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Brașov în termenul prevăzut de Legea nr.554/2004 privind contenciosul administrativ.