

Decizia nr...../.....2007
privind solutionarea contestatiei formulata de
S.C. X S.R.L. , Jud. Buzau,
C.U.I. nr....., impotriva Deciziei de impunere nr.....2006
privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala respectiv
a Raportului de inspectie fiscala nr.....2006, incheiate de Activitatea de Inspectie
Fiscala Buzau, inregistrata la D.G.F.P. Buzau, sub nr.....2006

Directorul Executiv al Directiei generale a finantelor publice Buzau,
Avand in vedere:

- Contestatia formulata de S.C. X S.R.L., jud. Buzau;
- Decizia de impunere nr.....2006 si respectiv Raportul de Inspectie Fiscala nr.....2006 intocmite de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P. Buzau;
- Respectarea termenului legal de depunere a contestatiei;
- Art.179 pct.1 lit.”a” din O.G. nr.92/2003 , republicata, cu completarile ulterioare, prin care D.G.F.P. Buzau este competenta sa solutioneze contestatia formulata de S.C. X S.R.L., jud. Buzau;

Procedura fiind indeplinita se da curs contestatiei.

Organele de specialitate ale Activitatii de inspectie fiscala din cadrul D.G.F.P. Buzau, au efectuat controlul fiscal la S.C. X S.R.L. , Jud. Buzau, ocazie cu care au stabilit obligatii fiscale suplimentare contestate de petenta in suma de M lei Ron.

Agentul economic a formulat contestatie in termen legal.

Obiectul contestatiei: obligatii fiscale suplimentare in suma de M lei Ron reprezentand: impozit pe profit (..... lei Ron), dobanzi de intarziere aferente impozitului pe profit (.... lei Ron), penalitati de intarziere aferente impozitului pe profit (.... lei Ron), TVA (..... lei Ron), Dobanzi de intarziere aferente TVA (..... lei Ron) si respectiv penalitati de intarziere aferente TVA (...lei Ron).

I.Contestatoarea invoca in sustinere urmatoarele:

-Legea nr.132/2004 pentru aprobarea O.U.G. nr.91/2003 privind organizarea Garzii Financiare la art.1 alin.3 precizeaza ca: “Garda Financiara exercita controlul operativ si inopinat privind prevenirea , descoperirea si combaterea oricaror fapte care au ca efect evaziunea si fraudarea fiscala cu exceptia stabilirii diferentelor de impozite si taxe precum si a dobanzilor si penalitatilor aferente”.

Articolul mentionat coroborat cu art.5 alin.1 din acelasi act normativ instituie faptul ca Garda Financiara nu poate stabili impozite si taxe asa cum nu poate sa stabileasca diferente de impozite si taxe precum si dobanzi si penalitati;

-Impozitele si taxele au fost stabilite de Garda Financiara , organ necompetent , deoarece constatările acestui organ au fost preluate in mod ilegal si neintemeiat in Raportul de inspectie fiscala;

-Controlul s-a efectuat fara documentele in baza carora s-au stabilit obligatiile de plata suplimentare;

-Prin Raportul de inspectie fiscala, organul de control fiscal a dat gir legal unui act ilegal incheiat de un organ care nu are competenta de a stabili impozite si taxe preluand fara nici un discernamant sume stabilite la intamplare la care s-au calculat dobanzi si penalitati de intarziere.

1.Cu privire la deducerea TVA

-TVA aferenta achizitiilor, operatiunilor de transport, asistenta contract, a unor obiecte de inventar are la baza facturile emise de furnizorii acestor marfuri si al prestatorilor de servicii;

-Facturile emise de furnizori cuprind toate mentiunile prevazute de art.155 din O.G. nr.571/2003 privind Codul Fiscal cat si prevederile H.G. nr.831/1991 si a O.M.F.P. nr.989/2002, facturi care au fost inregistrate in evidenta contabila a societatii comerciale cf. art.6 din Legea nr.82/1991, republicata si actualizata.

In spiritual legii, orice contribuabil platitor de TVA are doar rol de colector al acestui impozit, platitorul efectiv fiind consumatorul final.

In cazul in care prin circuitul economic dintre diversi comercianti pana la ultimul contribuabil care plateste TVA, se produc neregularitati (declaratii de sedii fictive, utilizarea de facturi false sau falsificate, de care contribuabilul nu are cunostinta) acesta este considerat de buna credinta nevinovat, prezumtia de nevinovatie este reglementata de art.23 din Constitutie.

Raspunderea pentru neregularitatile aparute in diverse etape ale circuitului economic apartine participantului care a derulat respectivele operatiuni conform prevederilor legale in materie.

-Marfurile mentionate in facturile de aprovizionare , intocmite de furnizori, au fost receptionate in evidenta primara a societatii conform NIR aflate in evidenta societatii, iar in ceea ce priveste achizitiile metalice au fost comercializate catre comercianti autorizati conform facturilor de livrare evidentiata in contabilitatea societatii.

-Platile catre furnizori sunt mentionate in registrul de casa al societatii.

-Conform Deciziei nr.../2002 a Curtii Superioare de Justitie se precizeaza ca: "reprezentantul societatii cumparatoare nu are obligatia de a cere furnizorilor actele doveditoare privind sursa de aprovizionare cu marfuri si cu formulare tipizate."

In temeiul art.30 din Legea nr.359/2004, Oficiul Registrului Comertului solicita instantei de judecata lichidarea acestor societati, ceea ce demonstreaza ca ele sunt firme in functiune, au sediu social, (intrucat au fost citate in instanta la sediul societatii) au administratori si patrimoniu.

-Marfurile aprovizionate in baza acestor facturi au existat in realitate, fapt evidentiat prin balantele contabile cat si prin existenta facturilor de livrare.

2.Referitor la impozitul pe profit

-Administratorul societatii nu a pus in circulatie formulare tipizate cu regim special, acestea fiindu-i inmanate de furnizorii marfurilor si a serviciilor prestate.

-Inregistrarea in contabilitate a unor cheltuieli considerate de organul de control ca fiind nereale se sustine cu aceleasi motive prezentate la TVA . Dobanzile si penalitatile calculate aferente TVA si impozitului pe profit stabilite suplimentar nu au suport legal intrucat TVA si impozitul pe profit sunt nedatorate fiind stabilite de un organ care nu are competenta legala.

II. Organele de control ale Activitatii de Inspectie fiscala au constatat urmatoarele:

1.Referitor la TVA:

Contribuabilul inregistreaza in perioada verificata TVA deductibila in suma de lei Ron din care taxare inversa suma de lei Ron, rezultand, cf. Evidentei contabile de recuperat lei Ron;

-conform procesului verbal nr.....2006, incheiat de comisari ai Garzii Financiare Buzau, impreuna cu reprezentantul Inspectoratului de Politie Buzau, in luna decembrie 2004, societatea a dedus pe documente nejustificative, TVA in suma de lei, suma ce nu este deductibila potrivit art.145 alin.3 lit.”a” din Legea nr.571/2003, rezultand o diferenta de TVA de plata in suma de lei Ron.

Pentru neplata la termen , organele de control ale Activitatii de inspectie fiscala a calculat dobanzi de intarziere aferente TVA in suma de lei Ron si penalitati de intarziere in suma de lei Ron.

Totodata pentru suma de lei Ron , reprezentand cheltuieli de protocol nedeductibile, la 31.12.2004 s-a calculat TVA in suma de ... lei Ron si dobanzi aferente de lei Ron .

2.Referitor la impozitul pe profit

-Conform procesului verbal intocmit de Garda Financiara , in luna decembrie 2004, societatea inregistreaza in contabilitate cheltuieli in suma de lei Ron care au dus la diminuarea impozitului pe profit cu suma delei Ron .

In urma inspectiei fiscale a rezultat ca in perioada verificata societatea datora impozit pe profit in suma de ... lei Ron din care lei Ron rezultat din cheltuielile nedeductibile in suma de lei Ron stabilite de Garda Financiara Buzau.

Totodata organele de control ale Activitatii de Inspectie Fiscala au calculat dobanzi de intarziere aferente impozitului pe profit in suma de lei Ron din care aferente bazei impozabile stabilite de Garda Financiara Buzau suma de lei Ron si deasemenea penalitati de intarziere in suma de lei Ron din care lei Ron aferenta bazei impozabile stabilita de Garda Financiara Buzau.

Acte normative incalcate : Legea nr.571/2003 art.21 alin.4 lit.”f” si “m”.

III.Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, a motivelor de fapt si de drept invocate de contestatoare se retin urmatoarele:

In baza O.G. nr.92/2003 R precum si a Legii nr.571/2003, organele de control ale Activitatii de Inspectie Fiscala Buzau au efectuat la sediul contribuabilului in perioada 20.09.2006 - 11.10.2006 verificarea modului in care au fost constituite , declarate si virate obligatiile fiscale pentru perioada 01.10.2004 – 31.08.2006.

Controlul fiscal a avut in vedere si procesul verbal nr.....2006 intocmit de Garda Financiara Buzau la solicitarea Parchetului de pe langa Judecatoria Patarlagele.

Totodata, la solicitarea serviciului de cercetari penale din cadrul Inspectoratului de Politie al judetului Buzau nr.....2006, Activitatea de Inspectie Fiscala Buzau a transmis, in interesul solutionarii dosarului penal, prin adresa nr...../..... un exemplar din Raportul de inspectie fiscala.

Cauza supusa solutionarii este daca Directia generala a finantelor publice Buzau se poate investi cu solutionarea pe fond a contestatiei, in conditiile in care Raportul de inspectie fiscala ale carui constatari au stat la baza emiterii deciziei de impunere contestate a fost inaintat Inspectoratului de Politie al judetului Buzau pentru continuarea cercetarilor si solutionarea dosarului penal.

In fapt , organele de control ale Garzii Financiare au constatat ca S.C. X S.R.L. a efectuat si inregistrat in contabilitate o serie de operatiuni economice care, datorita modului de intocmire a facturilor fiscale, cu valori ce nu depaseau plafonul maxim de lei Ron acceptat de O.G. nr.15/1996 cu modificarile si completarile ulterioare, au fost decontate exclusiv in numerar .

Deasemenra, neconcordanta intre valoarea lunara a livrarilor si valoarea si numarul curselor prestate de diversi agenti economici in luna decembrie 2004, a impus realizarea unor verificari incrucisate rezultand urmatoarele aspecte:

-evidentierea in contabilitate a unor cheltuieli care nu au la baza operatiuni reale, pe baza unor documente procurate pe cai ilegale si emise de mai multe societati de tip fantoma, ceea ce a determinat diminuarea masei impozabile, sustragerea de la plata impozitului pe profit aferent pe anul 2004 si respectiv exercitarea, in mod nelegal, a dreptului de deducere a TVA aferenta:

In urma cercetarilor efectuate a rezultat ca firmele furnizoare, prin persoanele fizice ce figurau ca delegati si care au ridicat documentele fiscale cu regim special faceau parte dintr-o anumita retea ce se ocupa cu achizitionarea si comercializarea ilegala de formulare fiscale.

Intrucat la Serviciul de cercetari penale din cadrul Inspectoratului de Politie al judetului Buzau se afla inregistrat Dosarul Penal nr.....2006, prioritate de solutionare o au organele de cercetare penala care se vor pronunta asupra caracterului infractional al faptei ce atrage plata la bugetul statului a obligatiilor datorate si contestate in virtutea faptei infractionale, potrivit principiului de drept "penalul tine in loc civilul" consacrat prin art.19 alin.2 din Codul de procedura.

Prin urmare, pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, D.G.F.P. Buzau nu se poate investi cu solutionarea pe fond a cauzei, motiv pentru care sunt aplicabile prevederile art.184 alin.1 lit."a" si respectiv alin.3 din O.G. nr.92/2003, republicata si actualizata care precizeaza:

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

a)organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele in drept cu privire la existenta indiciilor savarsirii unei infractiuni a carei constatare ar avea o inraurire hotaratoare asupra solutiei ce urmeaza sa fie data in procedura administrativa;

.....
(3)Procedura administrativa este reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea, sau dupa caz, la expirarea termenului stabilit de organul de solutionare competent potrivit alin.2, indiferent daca motivul care a determinat suspendarea a incetat sau nu”.

Mentionam ca, Activitatea de Inspectie Fiscala Buzau, prin referatul existent la dosarul cauzei, a propus suspendarea solutionarii contestatiei depusa de S.C. X S.R.L. , jud. Buzau, pana la definitivarea cercetarilor pe latura penala, conform prevederilor O.G. nr.92/2003R art.184 alin.1.

Intrucat exista o stransa interdependenta intre obligatiile stabilite prin Decizia de impunere in baza Raportului de Inspectie Fiscala, contestata de petenta, si caracterul infraccional al faptelor savarsite , in temeiul art.179, a art.184 si a art.186 din O.G. nr.92/2003, privind Codul de Procedura Fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare,

Decide:

Art.1.Suspendarea solutionarii contestatiei formulata de S.C. X S.R.L., jud. Buzau, pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, urmand a se relua procedura, la incetarea motivului care a determinat suspendarea, in conditiile legii;

Art.2.Compartimentul Solutionare Contestatii va comunica prezenta decizie contestatoarei si respectiv Activitatii de Inspectie Fiscala Buzau.

Art.3.Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Buzau, in termen de 30 de zile de la comunicare, cf. legislatiei in vigoare.

Director Executiv,

Vizat,
Oficiul juridic,