

DECIZIA nr. 494/2016
privind solutionarea contestatiilor formulate de
.X.,
inregistrate la D.G.R.F.P.Bucuresti sub nr. x/2016 si nr. x/2016

Directia Generala Regionala a Finantelor Publice Bucuresti prin Serviciul Solutionare Contestatii 1 a fost sesizata de Administratia Sector 3 a Finantelor Publice, cu adresele nr. X/2016 si nr. X/2016 inregistrate la D.G.R.F.P.Bucuresti sub nr. x/2016 si nr. x/2016, asupra contestatiilor formulate de **.X.**, CUI x cu sediul in x.

Obiectul contestatiilor inregistrate la registratura organului fiscal sub nr. x/2016, respectiv sub nr. x/2016 il constituie urmatoarele titluri de creanta:

- Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016;
- Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012.

prin care s-au stabilit obligatii fiscale in suma totala de **x lei** reprezentand accesorii aferente TVA in suma de **x lei** si TVA in suma de **x lei**.

Potrivit pct. 9.5 din Ordinul preşedintelui Agenţiei Naţionale de Administrare Fiscală nr. 3741/2015 privind aprobarea Instrucţiunilor pentru aplicarea titlului VIII din Legea nr. 207/2015, privind Codul de procedură fiscală:

“În situațiile în care organele competente au de soluționat două sau mai multe contestații, formulate de aceeași persoană fizică sau juridică împotriva unor titluri de creanță fiscală, sau alte acte administrative fiscale încheiate de aceleași organe fiscale sau alte organe fiscale vizând aceeași categorie de obligații fiscale sau tipuri diferite, dar care sub aspectul cuantumului se influențează reciproc, se va proceda la conexarea dosarelor, dacă prin aceasta se asigură o mai bună administrare și valorificare a probelor în rezolvarea cauzei.”

Avand in vedere ca sunt de solutionat un numar de 2 contestatii depuse de aceeași persoana juridica, respectiv **.X.**, impotriva unor acte administrative fiscale incheiate de aceleasi organ fiscal, respectiv Administratia Sector 3 a Finantelor Publice Bucuresti, vizand aceeasi categorie de obligatii fiscale si tinand seama de dispozitiile legale mai sus mentionate, **se va proceda la conexarea dosarelor**.

Constatand ca, in speta, sunt intrunite conditiile prevazute de art. 268 alin. (1), art. 269, art. 270, art. 272 alin. (2) si art. 352 alin. (1) din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, Directia Generala Regionala a Finantelor Publice Bucuresti este investita sa soluzioneze contestatia formulata de **.X.**

Procedura fiind indeplinita s-a trecut la solutionarea contestatiei.

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei rezultă următoarele:

I. Prin adresele inregistrate la Administratia Sector 3 a Finantelor Publice sub nr. x/2016 si nr. x/2016 **.X.** a formulat contestatii impotriva Deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016, a Deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016,

precum si impotriva Deciziilor de impunere din oficiu nr. x nr. x, nr. x, nr. x, nr. x, nr. x, nr. x si nr. x, toate deciziile fiind emise in data de x/2012 (si nu in data de x/2012 asa cum sustine contestatara) si solicita revocarea acestora ca neintemeiate, iar in sustinerea contestatiilor, aceasta aduce urmatoarele argumente:

Deciziile de impunere din oficiu din data de x/2012 (corect este x/2012) au fost emise de catre Administratia Sector 3 a Finantelor Publice pe motiv ca .X. ar fi folosit in mod eronat pentru anul 2007 drept perioada de raportare trimestrul si nu luna.

In mod eronat, organele fiscale, la determinarea cifrei de afaceri aferente anului 2006, au luat in consoderare si soldul contului 419, in suma de x lei, sold preluat din anii 2004, 2005, rezultand o cifra de afaceri mai mare de x euro si in consecinta au emis declaratiile 160.

In fapt, contestatara a avut in anul 2006 o cifra de afaceri mai mica de x euro si prin urmare folosirea ca perioada de raportare a trimestrului a fost corecta.

La calculul cifrei de afaceri pentru TVA se iau in considerare si facturile de avans emise in anul 2006 si nu soldul contului 419 care provine din anii precedenti, respectiv soldul preluat din 2004-2005, asadar soldul contului 419 nu influenteaza cifra de afaceri.

II. Prin deciziile de impunere din oficiu nr. x nr. x, nr. x, nr. x, nr. x, nr. x, nr. x si nr. x, toate din x/2012 s-a stabilit in sarcina contestatarii TVA in suma de x lei si prin Deciziile referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016 si nr. x/2016 s-au stabilit accesorii aferente TVA in suma de x lei.

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, constatarile organelor fiscale, motivatiile contribuabilului si actele normative in vigoare pe perioada supusa impunerii se retin urmatoarele :

3.1 Referitor la deciziile de impunere din oficiu nr. x nr. x, nr. x, nr. x, nr. x, nr. x, nr. x si nr. x din x/2012, prin care organele de impunere au stabilit in sarcina contribuabilei, pentru anul 2007 taxa pe valoarea adugata in suma de x lei

Cauza supusa solutionarii este daca Serviciul solutionare contestatii se poate pronunta cu privire la debitul stabilit in sarcina contribuabilului in conditiile in care procedura de comunicare a deciziilor de impunere din oficiu contestate a fost viciata.

In fapt, conform documentelor existente la dosarul cauzei organele fiscale au emis deciziile de impunere din oficiu, pe anul 2007, nr. x nr. x, nr. x, nr. x, nr. x, nr. x, nr. x si nr. x din x/2012 ca urmare a depunerii de catre societatea contestatara a deconturilor de TVA trimestrial si nu lunar conform vectorului fiscal.

Prin adresa nr. x/2016, Serviciul solutionare contestatii 1 a solicitat Administratiei Sector 3 a Finantelor Publice transmiterea dovezilor comunicarii actelor administrativ fiscale contestate din care sa reiasa data la care acestea au fost comunicate, precum si ale oricaror alte documente care au legatura cu cauza supusa solutionarii.

Organul fiscal emitent al deciziilor contestate, prin adresa inregistrata la D.G.R.F.P.B. sub nr. x/2016, mentioneaza ca "toate documentele pe care le detinem referitoare la Deciziile de impunere din oficiu emise societatii pentru nedepunerea deconturilor de TVA in anul 2007, v-au fost transmise cu adresa noastra nr. x/2016", respectiv adresa prin care am fost sesizati cu privire la contestatia formulata de .X., inregistrata la D.G.R.F.P.B. sub nr. x/2016.

De asemenea, prin adresa de e-mail din data de x/2016, anexata la dosarul cauzei, Serviciul solutionare contestatii 1 a solicitat Administratiei Sector 3 a Finantelor Publice transmiterea plicurilor retur prin care au fost comunicate contestatarii deciziile de impunere din oficiu, solicitare care, pana la data solutionarii contestatiei, a ramas fara raspuns.

Din dosarul cauzei, precum si din corespondenta purtata cu organele fiscale rezulta ca deciziile de impunere din oficiu contestate au fost comunicate doar prin publicitate, astfel:

- Decizia nr. x/2012 prin anuntul colectiv nr. 206840/x/2012;
- Decizia nr. x/2012 prin anuntul colectiv nr. 206841/x/2012;
- Decizia nr. x/2012 prin anuntul colectiv nr. 206844/x/2012;
- Decizia nr. x/2012 prin anuntul colectiv nr. 206846/x/2012;
- Decizia nr. x/2012 prin anuntul colectiv nr. 206846/x/2012;
- Decizia nr. x/2012 prin anuntul colectiv nr. 206850/x/2012.

Pentru deciziile de impunere din oficiu nr. x/2012 si nr. x/2012, organul fiscal a mentionat prin adresa de e-mail din data de x/2016 faptul ca nu exista anunturi prin publicitate.

In drept, potrivit dispozitiilor art. 44, art. 45, din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare:

“Art. 44-(1) Actul administrativ fiscal trebuie comunicat contribuabilului căruia îi este destinat. În situația contribuabililor fără domiciliu fiscal în România, care și-au desemnat împuternicit potrivit art. 18 alin. (4), precum și în situația numirii unui curator fiscal, în condițiile art. 19, actul administrativ fiscal se comunică împuternicitului sau curatorului, după caz.

(2) Actul administrativ fiscal se comunică prin remiterea acestuia contribuabilului/împuternicitului, dacă se asigură primirea sub semnătură a actului administrativ fiscal sau prin poștă, cu scrisoare recomandată cu confirmare de primire.

(2[^]1) Actul administrativ fiscal poate fi comunicat și prin alte mijloace cum sunt fax, e-mail sau alte mijloace electronice de transmitere la distanță, dacă se asigură transmiterea textului actului administrativ fiscal și confirmarea primirii acestuia și dacă contribuabilul a solicitat expres acest lucru.

(2[^]2) În cazul în care comunicarea potrivit alin. (2) sau (2[^]1), după caz, nu a fost posibilă, aceasta se realizează prin publicitate.

(3) Comunicarea prin publicitate se face prin afișarea, concomitent, la sediul organului fiscal emitent și pe pagina de internet a Agenției Naționale de Administrare Fiscală, a unui anunț în care se menționează că a fost emis actul administrativ fiscal pe numele contribuabilului. În cazul actelor administrative emise de organele fiscale prevăzute la art. 35, afișarea se face, concomitent, la sediul acestora și pe pagina de internet a autorității administrației publice locale respective. În lipsa paginii de internet proprii, publicitatea se face pe pagina de internet a consiliului județean. În toate cazurile, actul administrativ fiscal se consideră comunicat în termen de 15 zile de la data afișării anunțului.”

“Art. 45-(1) Actul administrativ fiscal produce efecte din momentul în care este comunicat contribuabilului sau la o dată ulterioară menționată în actul administrativ comunicat, potrivit legii.

(2) Actul administrativ fiscal ce nu a fost comunicat potrivit art. 44 nu este opozabil contribuabilului și nu produce nici un efect juridic.”

Se retine ca actul administrativ fiscal produce efecte din momentul in care este comunicat contribuabilului sau la o data ulterioara mentionata in actul administrativ comunicat, potrivit legii.

In speta sunt incidente si dispozitiile **art. 83 alin. (4)** din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, care prevad urmatoarele:

(4) Nedepunerea declarației fiscale dă dreptul organului fiscal să procedeze la stabilirea din oficiu a impozitelor, taxelor, contribuțiilor și a altor sume datorate bugetului general consolidat. Stabilirea din oficiu a obligațiilor fiscale nu se poate face înainte de împlinirea unui termen de 15 zile de la înștiințarea contribuabilului privind depășirea termenului legal de depunere a declarației fiscale. În cazul contribuabililor care au obligația

declarării bunurilor sau veniturilor impozabile, stabilirea din oficiu a obligației fiscale se face prin estimarea bazei de impunere, potrivit art. 67. Pentru impozitele, taxele și contribuțiile administrate de Agenția Națională de Administrare Fiscală, înștiințarea pentru nedepunerea declarațiilor și stabilirea din oficiu a obligațiilor fiscale nu se face în cazul contribuabililor inactivi, atât timp cât se găsesc în această situație.

De asemenea, potrivit Deciziei Comisiei fiscale centrale nr. 2/2014 aprobată prin O.M.F.P. nr. 550/2014, soluția adoptată prevede următoarele:

“În conformitate cu prevederile pct. 44.1 din Normele metodologice) date în aplicarea art. 45 din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, **organul fiscal nu poate pretinde executarea obligației stabilite în sarcina contribuabilului prin actul administrativ, dacă acest act nu a fost comunicat contribuabilului, potrivit legii.***

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei rezulta următoarele:

Deși, prin referatul cauzei, organul fiscal menționează că deciziile de impunere din oficiu aferente anului 2007 au fost comunicate societății contestată prin poșta cu confirmare de primire și prin anunțul colectiv din data de x/2012, acesta nu a anexat dosarului contestației confirmările de primire pentru deciziile remise prin poșta, plicurile retur ca dovada a comunicării prin poșta, dar care au fost returnate de poșta din diverse motive și nici nu a răspuns solicitărilor noastre de a le transmite.

Totodată, se reține că pentru 6 dintre deciziile de impunere din oficiu contestate, organul fiscal a anexat dovada comunicării acestora prin publicitate, dar pentru celelalte două decizii nu anexează anunțul colectiv și mai mult, acesta recunoaște că nu există.

Având în vedere cele mai sus prezentate, rezulta că, Administrația Sector 3 a Finanțelor Publice nu face dovada respectării procedurii de comunicare a deciziilor de impunere din oficiu contestate, întrucât nu face dovada remiterii acestora prin poșta și ulterior a returnării acestora, pentru că în final să fie comunicate prin publicitate.

Astfel, în condițiile în care organul fiscal nu face dovada respectării procedurii de comunicare prevăzută de art. 44 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare a deciziilor de impunere din oficiu pe anul 2007, Serviciul soluționare contestații 1 nu se poate pronunța cu privire la TVA stabilit în suma de x lei.

Mai mult, cu privire la comunicarea deciziilor contestate, organul fiscal prin referatul cauzei nu face nicio precizare și nici nu analizează situația fiscală a contribuabilului prin prisma celor reglementate prin Decizia Comisiei fiscale centrale nr. 2/2014.

Ținând cont de aspectele prezentate urmează a se desființa deciziile aferente anului 2007 contestate, respectiv

- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012.

prin care Administrația Sector 3 a Finanțelor Publice a stabilit în sarcina .X., obligații de plată reprezentând TVA în suma de x lei.

Prin urmare se vor aplica prevederile art. 279 alin. (3) Cod procedură fiscală, aprobat prin Legea nr. 207/2015:

“Art. 279 - (3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial, actul administrativ atacat în situația în care din documentele existente la dosar și în urma demersurilor întreprinse la organul fiscal emitent al actului atacat nu se poate stabili situația de fapt în cauza dedusă soluționării prin raportare la temeiurile de drept invocate de organul emitent și de contestator. În acest caz, organul emitent al actului desființat urmează să încheie un nou act administrativ fiscal care trebuie să aibă în vedere strict considerentele deciziei de soluționare a contestației. Pentru un tip de creanță fiscală și pentru o perioadă supusă impozitării desființarea actului administrativ fiscal se poate pronunța o singură dată.”

Prin urmare, Administratia Sector 3 a Finantelor Publice va proceda la reanalizarea situatiei fiscale tinand cont de prevederile legale in vigoare pentru a determina in mod corect situatia fiscala a contribuabilului, de motivatiile acestuia, precum si de cele retinute prin prezenta, exercitandu-si rolul activ in vederea stabilirii corecte a obligatiilor fiscale datorate, precum si la corectarea bazei de date cu privire la adresa de comunicare a actelor administrative fiscale.

3.2 Cu privire la accesoriile aferente TVA in suma de x lei stabilite prin deciziile referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016 si nr. x/2016

Cauza supusa solutionarii este daca societatea contestatara datoreaza accesoriile stabilite prin deciziile de calcul accesorii nr. x/2016 si nr. x/2016 in conditiile in care baza de calcul a accesoriilor a fost desfiintata.

In fapt, Administratia sector 3 a Finantelor Publice a emis Deciziile referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016 si nr. x/2016 prin care s-au stabilit dobanzi si penalitati de intarziere aferente TVA in suma de x lei.

Accesoriile aferente TVA au fost calculate pentru obligatiile stabilite prin urmatoarele decizii:

- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012.

Din documentele existente la dosarul cauzei rezulta ca deciziile de impunere din oficiu au fost emise ca urmare a nedepunerii declaratiilor fiscale lunar aferente anului 2007, fara respectarea procedurii de comunicare.

.X. contesta Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016 si Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016 sustinand ca baza de calcul a accesoriilor prin care au fost stabilite din oficiu obligatiile de plata este nelegala.

In drept, potrivit art. 119, art. 120 si art. 120¹ din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare:

“Art. 119-(1) Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează după acest termen dobânzi și penalități de întârziere.”

“Art. 120-(1) Dobânzile reprezintă echivalentul prejudiciului creat titularului creanței fiscale ca urmare a neachitării de către debitor a obligațiilor de plată la scadență și se calculează pentru fiecare zi de întârziere, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate inclusiv.”

“Art. 120¹-(1) Penalitățile de întârziere reprezintă sancțiunea pentru neîndeplinirea obligațiilor de plată la scadență și se calculează pentru fiecare zi de întârziere, începând cu

ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate inclusiv.

(...)

(3) Penalitatea de întârziere nu înlătură obligația de plată a dobânzilor.”

Tinand cont de cele prezentate mai sus, de faptul ca accesoriile in suma de x lei aferente TVA ce fac obiectul acestui capat de cerere au fost calculate la debite stabilite prin deciziile de impunere din oficiu pentru care comunicarea nu a fost efectuata cu respectarea normelor in materie, motiv pentru care au fost desfiintate conform celor retinute la pct. 3.1 din prezenta decizie, iar dobanzile si penalitatile de intarziere reprezinta o masura accesorie in raport cu debitul principal, urmeaza sa se desfiinteze Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016 si Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016 pentru accesorii in suma totala de x lei stabilite in sarcina .X. prin aplicarea precederilor art. 279 alin. (3) din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedura fiscala.

In speta sunt aplicabile si dispozitiile pct. 11.4- pct. 11.5. din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului VIII din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedura fiscala aprobate prin Ordinul nr. 3741/2015 al Presedintelui ANAF:

11.4. Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ fiscal atacat. Înaintea emiterii deciziei cu soluție de desființare, organul de soluționare competent va întreprinde demersurile necesare, dacă se impune, la organul fiscal emitent al actului atacat, respectiv: pentru clarificarea unor situații contestate, completarea punctului de vedere cu privire la documentele depuse de contestatar, dispunerea unei cercetări la fața locului etc. În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare.

11.5. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de soluționare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului obligații fiscale mai mari decât cele din actul desființat, acesta putând fi contestat potrivit legii. În mod corespunzător nu poate fi diminuată pierderea fiscală cu o sumă mai mare decât cea înscrisă în actul desființat."

Astfel, Administratia Sector 3 a Finantelor Publice urmeaza sa procedeze la examinarea tuturor starilor de fapt si a tuturor raporturilor juridice relevante pentru impunere, la indrumarea societatii cu privire la depunerea declaratiilor si recalcularea accesoriilor tinand cont de prevederile legale.

Pentru considerentele aratate si in temeiul pct. 9.5, 11.4 si 11.5 din Ordinul președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr. 3741/2015 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului VIII din Legea nr. 207/2015, privind Codul de procedură fiscală, art. 44, art. 45, art. 119, art. 120 și art.120¹ din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, art. 83 alin. (4) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, art. 279 alin. (3) Cod procedura fiscala, aprobat prin Legea nr. 207/2015, Decizia Comisiei fiscale centrale nr. 2/2014 aprobata prin O.M.F.P. nr. 550/2014

DECIDE:

1. Desfiinteaza urmatoarele decizii de impunere din oficiu pentru anul 2007:

- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;
- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012;

- Decizia de impunere din oficiu nr. x/2012,
prin care Administratia Sector 3 a Finantelor Publice a stabilit in sarcina **.X.** obligatii de plata reprezentand TVA in suma totala de **x lei**, urmand ca organul fiscal sa procedeze la reanalizarea situatiei de fapt fiscale, in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu retinerile din prezenta decizie.

2. Desfiinteaza urmatoarele decizii referitoare la obligatiile de plata accesorii:

- Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016;
- Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. x/2016,
prin care Administratia Sector 3 a Finantelor Publice a stabilit in sarcina **.X.** accesorii aferente TVA in suma totala de **x lei**, urmand ca organul fiscal sa procedeze la reanalizarea situatiei de fapt fiscale, in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu retinerile din prezenta decizie.