

**MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
DIRECTIA GENERALA DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR**

**DECIZIA nr. 204 / _____ 2004
privind contestatia depusa de
S.C. "X" S.R.L - Filiala**

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala a fost sesizata de Directia generala a finantelor publice, asupra contestatiei formulata de **S.C. "X" S.R.L** impotriva procesului verbal intocmit de organele de control ale Directiei generale a finantelor publice - Serviciul investigatii fiscale.

Contestatia are ca obiect suma totala reprezentand:

- accize;
- dobanzi aferente accizelor;
- penalitati de intarziere aferente accizelor;
- taxa pe valoarea adaugata;
- dobanzi aferente taxei pe valoarea adaugata;
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata.

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 176 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicata.

Vazand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 174 si art. 178 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicata, Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor este investita sa se pronunte asupra cauzei.

I. S.C. "X" S.R.L. - Filiala contesta masurile dispuse de organele de control ale Directiei generale a finantelor publice prin procesul verbal, precizand urmatoarele:

Societatea solicita admiterea contestatiei, anularea procesului verbal si suspendarea executarii masurilor dispuse prin procesul verbal contestat.

Avand in vedere ca procesul verbal nu a fost stampilat de catre organul fiscal competent si nu cuprinde mentiunea cu privire la organul competent pentru solutionarea contestatiei, conform prevederilor art.38 alin.(2) lit.g si lit.h din Codul de procedura fiscala, acesta este lovit, in opinia contestatoarei, de nulitate.

Eronat organele de control au retinut ca a fost schimbata denumirea bauturii din "plamada obtinuta din melasa prin fermentare naturala" - nesupusa accizelor in "bautura nedistilata obtinuta prin fermentare" - supusa accizelor, precum si faptul ca accizele si taxa pe valoarea adaugata au fost colectate de o firma care nu are patrimoniu, bunurile neputand fi executate silit in vederea recuperarii creantelor fiscale, iar deducerea accizelor si taxei pe valoarea adaugata s-a realizat fara ca acestea sa fie achitate in mod efectiv.

Societatea a achizitionat o cantitate de bautura fermentata nedistilata produsa de S.C. "V" S.R.L. si S.C. "A" S.R.L., achizitia fiind efectuata in conformitate cu prevederile legale in vigoare, pe baza de documente justificative.

De asemenea, deducerea accizelor si a taxei pe valoarea adaugata a fost realizata in conformitate cu prevederile art.12 alin.(3) lit.b din Ordonanta de urgenta a Guvernului nr.158/2001 privind regimul accizelor.

Eronat organele de control au considerat ca procesul de productie al alcoolului rafinat s-a desfasurat la sediul S.C. "X" S.R.L. - Filiala cu baza materiala si materia prima a aceleiasi societati desi au fost implicate prin intocmire de facturi si contracte diferite societati, deoarece in imobilul compus dintr-o suprafata de 13 ha de teren isi desfasoara activitatea 10 societati comerciale, care au si calitatea de coproprietar al imobilului amintit.

Totodata, societatea mentioneaza ca obtinerea de catre S.C. "V" S.R.L. a alcoolului rafinat si tehnic in baza unui contract de prestari servicii incheiat cu S.C. "A" S.R.L., cu materie prima achizitionata de catre societatea mentionata anterior de la societatea contestatoare, in spatiul inchiriat de catre societatea contestatoare de la S.C. "I" S.A. nu reprezinta o incalcare a dispozitiilor legale si nici nu constituie "indicii" ale unei fraude fiscale, asa cum eronat au retinut organele de control.

Operatiunea de vanzare cumparare a alcoolului nu poate fi considerata fictiva asa cum eronat au constatat organele de control, avand in vedere faptul ca receptiile de bautura fermentata nedistilata, buletinele de analiza efectuata precum si rapoartele de productie sunt vizate de supraveghetorul fiscal.

Referitor la constatările organelor de control privind faptul ca S.C. "V" S.R.L. nu avea capacitatea tehnica necesara producerii bauturii fermentate distilate, societatea precizeaza ca a realizat o tranzactie comerciala cu societatea producatoare prin care a achizitionat o anumita cantitate de bautura fermentata distilata, fara sa se intereseze de provenienta bauturii, avand in vedere ca societatea contestatoare nici nu are calitatea de a solicita informatii cu privire la provenienta marfii.

Prin urmare faptul ca S.C. "V" S.R.L. nu si-a indeplinit obligatia de a plati accize si taxa pe valoarea adaugata, acumuland astfel datorii considerabile care depasesc capacitatea de plata a acesteia nu este imputabil S.C. "X" S.R.L. - Filiala.

Eronat organele de control au vizat S.C. "X" S.R.L. - Filiala in vederea recuperarii creantelor fiscale neplatite de catre S.C. "V" S.R.L., avand in vedere ca potrivit art.10 din Ordonanta de urgenta a Guvernului nr.158/2001 privind regimul accizelor, persoana obligata la plata accizei este producatorul, astfel incat raportul juridic de drept fiscal se leaga intre stat si aceasta societate comerciala care are calitatea de contribuabil.

In ceea ce priveste taxa pe valoarea adaugata, S.C. "X" S.R.L. - Filiala a achitat taxa pe valoarea adaugata aferenta alcoolului achizitionat de la S.C. "V" S.R.L., fiind indreptatita sa exercite dreptul de deducere in conformitate cu prevederile art.10 din Legea nr.345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata.

Faptul ca S.C. "V" S.R.L. se afla in stare de insolventa si nu detine active patrimoniale care sa poata fi executate silit in vederea acoperirii creantelor sale fiscale nu priveste in nici un fel S.C. "X" S.R.L. - Filiala.

Referitor la plata accizelor, pentru care societatea a emis facturi fiscale corespunzatoare si pe care le-a achitat integral, acestea au facut obiectul procesului verbal de catre Directia generala a finantelor publice - Serviciul investigatii fiscale, acelasi impozit neputand afecta de mai multe ori aceeasi materie impozabila si prin urmare nu poate fi obligata in mod legal de doua ori la plata aceleesi accize.

Cu privire la accesoriile stabilite de organele de control prin procesul verbal contestat, avand in vedere ca debitele mentionate anterior sunt nelegale, pe cale de consecinta, stabilirea de dobanzi si penalitati de intarziere cu titlu de accesorii ale creantelor fiscale este lipsita de baza legala de calcul, fiind astfel nelegala, societatea solicita anularea procesului verbal.

In conformitate cu dispozitiile art.179 alin.(2) din Codul de procedura fiscala, societatea solicita suspendarea executarii actului administrativ atacat pana la solutionarea contestatiei.

II. Prin procesul verbal, organele de control ale Directiei generale a finantelor publice au constatat urmatoarele:

In urma verificarii, organele de control au constatat ca intreg procesul tehnologic de productie a alcoolului rafinat si tehnic, s-a realizat fizic la sediul S.C. "X" S.R.L. - Filiala, cu baza materiala a acestei societati si din materia prima tot a acestei societati, desi au fost implicate scriptic prin intocmire de facturi si contracte diferite societati.

Din analiza documentelor de livrare, organele de control au constatat ca acestea nu cuprind toate datele prevazute de lege, nefiind trecute datele privind expeditia, mijlocul de transport, data si ora expeditiei si persoana care a in scris documentul.

Din verificarea evidentei contabile a societatii a rezultat ca documentele mentionate anterior au fost inregistrate si au avut urmatoarele influente fiscale: acciza de dedus si taxa pe valoarea adaugata deductibila.

Conform adresei solicitate Directiei controlului fiscal, rezulta ca S.C. "V" S.R.L. a realizat in cursul lunii decembrie 2003 datorii fiscale de aproximativ 100 miliarde lei, neavand inregistrata in evidenta contabila active corporale si necorporale si deci fara a exista posibilitatea de executare silita.

Fata de cele prezentate anterior, organele de control au stabilit ca intreaga activitate de obtinere a alcoolului din materia prima numita "bautura nedistilata obtinuta prin fermentare" este fictiva, intocmindu-se doar documente cu scopul deducerii de accize si taxa pe valoarea adaugata si concomitent colectarii acestora si a altor datorii fiscale pe o firma care nu detine patrimoniu si prin urmare este imposibila executarea silita si incasarea la bugetul statului a impozitelor si taxelor.

Prin urmare, organele de control au constatat ca S.C. "X" S.R.L. - Filiala a folosit in procesul tehnologic de distilare si obtinere a alcoolului plamada obtinuta prin fermentare naturala a melasei care nu este purtatoare de accize, iar conform documentelor si evidentei contabile a distilat produsul numit "bautura nedistilata obtinuta prin fermentare" purtatoare de accize, obtinuta tot din melasa provenita de la S.C. "X" S.R.L. - Filiala, in spatii tehnologice proprietatea sa cu scopul de a deduce taxa pe valoarea adaugata si accize.

In vederea deducerii accizelor inscrise pe facturile de bautura nedistilata obtinuta prin fermentare, S.C. "X" S.R.L. - Filiala avea obligatia achitarii catre furnizorul S.C. "V" S.R.L. a contravalorii produselor accizate achizitionate, suma achitata in totalitate prin instrumente bancare.

In urma controlului, organele de control au constatat ca "este evidenta organizarea cu stiinta si premeditare a unei inginerii financiare la nivel national, avand ca scop sustragerea de la plata accizelor si taxei pe valoarea adaugata datorate bugetului de stat" bazate pe schimbarea denumirii din plamada obtinuta din melasa prin fermentare naturala - fara accize - in produsul numit "bautura nedistilata obtinuta prin fermentare" tot din melasa dar accizabil, colectarea tuturor taxelor de o firma fara patrimoniu si deci fara a exista posibilitatea executarii silit si incasarii efective a sumelor cuvenite la bugetul de stat precum si deducerea de accize si taxa pe valoarea adaugata de firme cu patrimoniu, usor de executat silit, producerea de alcool fara a se achita nici o suma reprezentand taxa pe valoarea adaugata si accize.

Prin urmare, organele de control au constatat ca in vederea crearii unei aparente legalitati au fost folosite diferite contracte, facturi, evidente contabile, operatiunile descrise anterior fiind fictive si avand ca influente fiscale deducerea nelegala de catre S.C. "X" S.R.L. - Filiala a sumelor reprezentand accize si taxa pe valoarea adaugata. Astfel au fost incalcate prevederile art.11 lit.b si lit.c din Legea nr.87/1994.

In urma controlului au fost calculate accize datorate bugetului de stat, aferente alcoolului in afara regimului suspensiv, dobanzi aferente, penalitati de intarziere aferente, taxa pe valoarea adaugata, dobanzi aferente si penalitati de intarziere aferente.

III. Prin sesizarea penala anexata in copie la dosarul cauzei, Activitatea de control fiscal - Serviciul investigatii fiscale a transmis Parchetului de pe langa Judecatorie procesul verbal de control, pentru a incepe cercetarile in vederea constatarii existentei sau inexistentei elementelor constitutive ale infractiunii de evaziune fiscala prevazuta si pedepsita de art.11 lit.b si lit.c din Legea nr.87/1994, republicata, referitoare la faptele constatate la S.C. "X" S.R.L. - Filiala.

IV. Luand in considerare constatarile organului de control, motivele prezentate de societate, documentele existente la dosarul cauzei precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, se retine:

Cauza supusa solutionarii este daca Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor se poate investi cu solutionarea cauzei, in conditiile in care actul de control contestat a fost transmis organelor de urmarire si cercetare penala.

In fapt, Inspectoratul de politie judetean - Serviciul de investigare a fraudelor a solicitat Directiei generale a finantelor publice a judetului - Directia contolului fiscal sa efectueze o verificare financiar contabila la S.C. "X" S.R.L. - Filiala, in vederea solutionarii dosarului penal, avand in vedere:

- legalitatea vizarii documentelor de livrare de bautura fermentata de catre supraveghetorii fiscali desemnati tinand cont de atributiile de serviciu ale acestora, precum si de faptul ca livrarile s-au efectuat in incinta beneficiarului, fara ca mijloacele de transport sa paraseasca aceasta incinta;
- realitatea si legalitatea creditarii cu o suma, precum si a inregistrarii in balanta de verificare a operatiunilor de creditare si plata a acestei sume, avand in vedere ca nu exista documente justificative in acest sens;
- stabilirea prejudiciului cauzat de inregistrarea platii sumei in cauza reprezentand contravaloarea actiunilor achizitionate, fara documente justificative si tinand cont de faptul ca societatea nu are in obiectul de activitate vanzarea si cumpararea de actiuni.

Prin sesizarea penala, Activitatea de control fiscal - Serviciul investigatii fiscale a transmis Parchetului de pe langa Judecatorie procesul verbal de control prin care organele de control au constatat ca societatea a efectuat operatiuni nereale cu scopul de a nu inregistra si plati impozitele si taxele datorate bugetului de stat pentru productia de alcool etilic, pentru a incepe cercetarile in vederea constatarii existentei sau inexistentei elementelor constitutive ale infractiunii de evaziune fiscala prevazuta si pedepsita de art.11 lit.b si lit.c din Legea nr.87/1994, republicata, referitoare la faptele constatate la S.C. "X" S.R.L. - Filiala.

In drept, art. 183 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicata precizeaza:

“Suspendarea procedurii de solutionare a contestatiei pe cale administrativă

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

a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele în drept cu privire la existenta indiciilor săvârşirii unei infractiuni a cărei constatare ar avea o înrâurire hotărâtoare asupra solutiei ce urmează să fie dată în procedură administrativă;[...]

Astfel, intre stabilirea obligatiilor bugetare constatate prin procesul verbal si stabilirea caracterului infractional al faptelor savarsite exista o stransa interdependenta de care depinde solutionarea cauzei dedusa judecatii.

Aceasta interdependenta consta in faptul ca organele de control au constatat ca agentul economic a efectuat operatiuni nereale cu scopul de a nu inregistra si plati impozitele si taxele datorate bugetului de stat pentru productia de alcool etilic, incalcandu-se astfel prevederile art. 11 lit.b si lit.c din Legea nr. 87/1994, republicata, privind combaterea evaziunii fiscale.

Ca urmare, organele administrative nu se pot pronunta pe fondul cauzei inainte de a se finaliza solutionarea 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 obligatiilor datorate si constatate in virtutea faptei infractionale.

Avand in vedere cele precizate mai sus, se retine ca pana la pronuntarea unei solutii pe latura penala, Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor nu se poate investi cu solutionarea cauzei, motiv pentru care va suspenda solutionarea cauzei civile pentru suma totala contestata reprezentand:

- accize;
- dobanzi aferente accizelor;
- penalitati de intarziere aferente accizelor;
- taxa pe valoarea adaugata;
- dobanzi aferente taxei pe valoarea adaugata;
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata,

procedura administrativa urmand a fi reluata in conditiile legii.

Referitor la cererea contestatoarei de suspendare a executarii procesului verbal, aceasta nu poate fi admisa, deoarece nu este temeinic justificata potrivit art.184 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003, republicata.

Societatea nu face dovada producerii unei pagube iminente, care nu ar mai putea fi reparata nici in cazul in care ar fi admisa contestatia si in cazul repunerii partilor in situatia anterioara.

Mai mult, organele de control au stabilit ca intreaga activitate de obtinere a alcoolului din materia prima numita "bautura nedistilata obtinuta prin fermentare" este fictiva, intocmindu-se doar documente cu scopul deducerii de accize si taxa pe valoarea adaugata si concomitent colectarii acestora si a altor datorii fiscale pe o firma care nu detine patrimoniu si prin urmare este imposibila executarea silita si incasarea la bugetul statului a impozitelor si taxelor.

Totodata, organele de control au constatat ca "este evidenta organizarea cu stiinta si premeditare a unei inginerii financiare la nivel

national, avand ca scop sustragerea de la plata accizelor si taxei pe valoarea adaugata datorate bugetului de stat” bazate pe schimbarea denumirii din plamada obtinuta din melasa prin fermentare naturala - fara accize - in produsul numit “bautura nedistilata obtinuta prin fermentare” tot din melasa dar accizabil; colectarea tuturor taxelor de o firma fara patrimoniu si deci fara a exista posibilitatea executarii silit si incasarii efective a sumelor convenite la bugetul de stat; precum si deducerea de accize si taxa pe valoarea adaugata de firme cu patrimoniu, usor de executat silit si producerea de alcool fara a se achita nici o suma reprezentand taxa pe valoarea adaugata si accize.

Prin urmare, organele de control au constatat ca in vederea crearii unei aparente legalitati au fost folosite diferite contracte, facturi, evidente contabile, operatiunile descrise anterior fiind fictive si avand ca influente fiscale deducerea nelegala de catre S.C. “X” S.R.L. - Filiala a sumelor reprezentand accize si taxa pe valoarea adaugata incalcanu-se astfel prevederile art.11 lit.b si lit.c din Legea nr.87/1994.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art. 183 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicata se:

DECIDE

Suspendarea solutionarii cauzei referitoare la suma totala contestata, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea, in conditiile legii, conform celor retinute prin prezenta decizie.

Transmiterea dosarului cauzei organului de control urmand ca la incetarea motivului care a determinat suspendarea sa fie transmis organului competent pentru solutionarea cauzei potrivit dispozitiilor legale.

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel in termen de 30 de zile de la data comunicarii, conform prevederilor legale.