

Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Neamț a fost sesizată de Administrația Finanțelor Publice Tîrgu Neamț, prin adresa nr..../....2012 înregistrată la direcție sub nr..../....2012, asupra contestației formulate de **SC X** cu sediul în ..., având codul de înregistrare fiscală ...

Contestația, înregistrată la Administrația Finanțelor Publice Tîrgu Neamț sub nr..../....2012, a fost formulată împotriva **Deciziei referitoare la obligațiile de plată accesorii nr.... din data de2012**, emisă de Administrația Finanțelor Publice Tîrgu Neamț și are ca obiect suma de ... lei, reprezentând dobânzi aferente taxei pe valoarea adăugată.

Contestația a fost depusă în termenul prevăzut de art. 207 alin.(1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, stabilit în raport de data emiterii Deciziei referitoare la obligațiile de plată accesorii nr...., respectiv data de2012 și data depunerii contestației la Administrația Finanțelor Publice Piatra Neamț, respectiv2012, așa cum rezultă din ștampila registraturii acestei instituții aplicată pe originalul contestației.

Constatând că în speta sunt îndeplinite dispozițiile art.205 alin.(1) și (2), art.207 alin. (1) și art.209 alin.(1) lit.a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, D.G.F.P. Neamț este competentă să soluționeze contestația formulată de **SC X** din ..., județul Neamț.

I. SC X din ..., județul Neamț, formulează contestație împotriva Deciziei referitoare la obligațiile de plată accesorii nr.1 din data de2012, emisă de Administrația Finanțelor Publice Tîrgu Neamț, prin care s-au stabilit în sarcina societății dobânzi și penalități de întârziere aferente taxei pe valoarea adăugată în suma de ... lei.

În susținerea contestației, petenta aduce următoarele considerente:

În urma emiterii de către Garda Financiară Neamț a Deciziei de instituire a măsurilor asigurătorii nr..../....2012 având la bază procesul verbal de control nr..../....2012, încheiat din birou de către comisarii Gărzii financiare, proces verbal care din punct de vedere legal nu este un act fiscal prin care se stabilește o obligație fiscală certă, acesta fiind doar un act procedural care constituie mijloc de probă în procesul penal, Administrația Finanțelor Publice ..., în mod greșit și abuziv au introdus suma de ... lei, ca fiind sumă certă datorată de către societate, respectiv suma de ... lei, cu titlu de TVA și suma de ... lei, cu titlu de impozit pe profit.

Suma de ... lei, stabilită drept creanță fiscală, face obiectul unui dosar penal, urmând a fi evidențiată de către organul fiscal în subsistemul creanțelor de recuperat, iar în baza unei hotărâri emise de o instanță sau de organul de cercetare penală, urmează să fie transferată la creanțe fiscale certe, actele emise de către organele judiciare constituind titlu de creanță.

Prin înregistrarea sumei de ... lei la creanțe fiscale certe, s-au înregistrat pentru perioada2012 –2012, accesorii în valoare de ... lei, sumă nedatorată, întrucât baza de calcul nu există în realitate.

Din deconturile de taxă pe valoarea adăugată depuse la A.F.P. Tîrgu Neamț, reiese că pentru luna aprilie 2012 societatea avea de recuperat TVA în cuantum de ... lei, iar pentru luna mai, societatea avea de plată TVA în sumă de ... lei, rezultând la sfârșitul perioadei TVA de recuperat în sumă de ... lei (... lei – ... lei).

Urmare a înregistrării eronate a sumei de ... lei, au fost calculate eronat dobânzi în cuantum de ... lei, sumă nedatorată, întrucât baza de calcul a accesoriilor nu există.

În consecință, petenta solicită anularea Deciziei referitoare la obligațiile de plată accesorii nr....din data de2012, ca fiind netemeinică și nelegală.

II. Prin Decizia referitoare la obligațiile de plată accesorii nr..../....2012, emisă de către Administrația Finanțelor Publice Tîrgu Neamț, s-au stabilit în sarcina SC X din ..., în temeiul art.88 lit.c) și art.119 din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, dobânzi aferente taxei pe valoarea adăugată în sumă de ... lei.

Documentele care au stat la baza calculării obligațiilor de plată accesorii în sumă de ... lei sunt:

-Decontul de taxă pe valoarea adăugată nr.... din data de 30.07.2012, având ca bază de calcul suma de ... lei, pentru care au fost calculate accesorii în sumă de ... lei;

-Decizia de instituire a măsurilor asigurătorii nr.... din data de2012, având ca bază de calcul suma de ... lei, pentru care au fost calculate accesorii în sumă de ... lei.

III. Luand in considerare motivele prezentate de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare, se retin urmatoarele:

Cauza supusă soluționării este dacă Direcția Generală a Finanțelor Publice Neamț se poate pronunța asupra obligațiilor de plată accesorii în sumă de ... lei, în condițiile în care la baza stabilirii acestora au stat sumele declarate de societate prin Decontul de taxă pe valoarea adăugată nr.... din data de2012 și sumele stabilite de către Garda Financiară Neamț, prin Decizia de instituire a măsurilor asigurătorii nr.... din data de2012.

În fapt,

Prin Decizia referitoare la obligațiile de plată accesorii nr.../....2012, în temeiul art.88 lit.c) și art.119 din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, s-au calculat dobânzi și penalități de întârziere aferente taxei pe valoarea adăugată în sumă totală de ... lei, după cum urmează:

-pentru suma de ... lei, rezultată de plată din Decontul de taxă pe valoarea adăugată nr.... din data de2012, s-au calculat dobânzi în sumă de ... lei;

-pentru suma de ... lei, stabilită de plată prin Decizia de instituire a măsurilor asigurătorii nr.... din data de2012, s-au calculat dobânzi în sumă de ... lei;

SC X din ... formulează contestație împotriva obligațiilor de plată accesorii în sumă de ... lei, stabilite prin Decizia referitoare la obligațiile de plată accesorii nr.../....2012, motivând că suma de ... lei din care ... lei reprezentând taxă pe valoarea adăugată, stabilită de plată prin Decizia de instituire a măsurilor asigurătorii nr.../....2012 având la bază procesul verbal de control nr.../....2012, nu reprezintă o obligație fiscală certă, întrucât procesul verbal prin care a fost stabilită această sumă nu este titlu de creanță, acesta fiind doar un act procedural care constituie mijloc de probă în procesul penal.

Totodată, precizează petenta, la sfârșitul lunii aprilie 2012 societatea înregistra TVA de recuperat în cuantum de ... lei, iar pentru luna mai, societatea avea de plată TVA în sumă de ... lei, astfel că la sfârșitul lunii mai 2012, aceasta mai înregistra TVA de recuperat în sumă de ... lei (... lei – ... lei).

Considerarea eronată de către organul fiscal a sumei de ... lei, drept creanță certă, a avut ca rezultat stingerea eronată a obligațiilor fiscale datorate și calcularea dobânzilor în cuantum total de ... lei, sumă nedatorată, întrucât baza de calcul a accesoriiilor nu există.

În drept,

Referitor la stabilirea obligațiilor fiscale datorate bugetului general consolidat, art.85 alin.(1), art.86 alin.(1) și art.110 alin.(3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precizează:

Art. 85

„ (1) Impozitele, taxele, contributiile și alte sume datorate bugetului general consolidat se stabilesc astfel:

a) prin declaratie fiscală, în condițiile art. 82 alin. (2) și art. 86 alin. (4);

b) prin decizie emisa de organul fiscal, în celelalte cazuri.”

Art.86

(1) Decizia de impunere se emite de organul fiscal competent. Organul fiscal emite decizie de impunere ori de câte ori acesta modifica baza de impunere.”

Art. 110

“(3) Titlul de creanță este actul prin care se stabilește și se individualizează creanța fiscală, întocmit de organele competente sau de persoanele îndreptățite, potrivit legii. Asemenea titluri pot fi:

- a) decizia de impunere;**
- b) declarația fiscală;
- c) decizia referitoare la obligații de plată accesorii;
- d) declarația vamală;
- e) decizia prin care se stabilesc și se individualizează datoria vamală, impozitele, taxele și alte sume care se datorează în vamă, potrivit legii, inclusiv accesoriile;
- f) procesul-verbal de constatare și sancționare a contravenției, întocmit de organul prevăzut de lege, pentru obligațiile privind plata amenzilor contravenționale;
- g) decizia de atragere a răspunderii solidare emisă potrivit art. 28;
- h) ordonanța procurorului, încheierea sau dispozitivul hotărârii instanței judecătorești ori un extras certificat întocmit în baza acestor acte, în cazul creanțelor fiscale stabilite, potrivit legii, de procuror sau de instanța judecătorească.”

În ceea ce privește procesele verbale emise de organele Gărzii Financiare, art.9 alin.(4) și (5) din Hotărârea Guvernului nr. 1324/2009 privind organizarea și funcționarea Gărzii Financiare, cu modificările și completările ulterioare:

“(4) La constatarea împrejurărilor privind săvârșirea unor fapte prevăzute de legea penală în domeniul financiar-fiscal, organele Gărzii Financiare întocmesc procese-verbale prin care stabilesc implicațiile fiscale ale acestora, în baza cărora sesizează organele de urmărire penală competente și dispun, în condițiile Ordonanței Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, instituirea măsurilor asigurătorii ori de câte ori există pericolul ca debitorul să se sustragă de la urmărire sau să își ascundă ori să își risipească averea.

(5) Garda Financiară poate, la solicitarea procurorului, să efectueze constatări cu privire la faptele care constituie încălcări ale dispozițiilor și obligațiilor a căror respectare o controlează, întocmind procese-verbale, prin care poate evalua prejudiciul cauzat aferent operațiunilor verificate, care sunt acte procedurale ce pot constitui mijloace de probă, potrivit legii.

În conformitate cu prevederile art. 11 alin.(3) și alin.(5) din Hotărârea Guvernului nr. 1324/2009 privind organizarea și funcționarea Gărzii Financiare, cu modificările și completările ulterioare :

“(3) Procesele-verbale prevăzute la art. 9 alin. (4) și (5) pot cuprinde evaluări ale prejudiciului fiscal, pe baza stabilirii implicațiilor fiscale determinate de sustragerea de la plata impozitelor, taxelor, contribuțiilor și a altor sume de natură fiscală datorate bugetului general consolidat, fără calcularea de obligații accesorii acestora, și nu constituie titluri de creanță fiscală.

(5) Valorificarea constatărilor privind starea fiscală, înscrise în procesele verbale se face în condițiile stabilite prin ordin al președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală, un exemplar al procesului-verbal fiind comunicat organului fiscal competent în gestionarea dosarului fiscal al contribuabilului.”

Din textele de lege invocate, se reține că **organele de control ale Gărzii Financiare nu pot stabili și individualiza sume suplimentare de plată în sarcina contribuabililor, actele de control încheiate de aceste organe nefiind titluri de creanță.**

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, se reține că organele din cadrul Administrației Finanțelor Publice Târgu Neamț **au procedat în mod nelegal la calcularea de obligații de plată accesorii în sumă de totală de 1.015 lei, ca urmare a considerării eronate a sumei de ... lei, stabilită de către organele din cadrul Gărzii Financiare Neamț prin procesul verbal nr..../....2012, în baza căruia a fost emisă Decizia de instituire a măsurilor asigurătorii nr.... din data de2012, drept creanță fiscală, a operării acestei sume în evidența fiscală a contribuabilului cu titlu de TVA de plată și ulterior a stingerii**

acestei sume din taxa pe valoarea adăugată de rambursat înregistrată de societate la luna aprilie 2012.

Întrucât organul de soluționare nu poate reface toate stingerile operate în evidența fiscală pentru obligațiile datorate de societate cu titlu de TVA, în perioada pentru care s-au calculat accesoriile se va face aplicațiunea art.216 alin.(3) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală,

“Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare”,

coroborate cu prevederile art.216 alin.3¹ din același act normativ și cu pct.11.6 din Ordinul nr.2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, potrivit căror:

„ Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente”.

În consecință, se va desființa Decizia referitoare la obligațiile de plată accesorii nr..../....2012 pentru obligațiile de plată accesorii în sumă totală de ... lei, stabilite asupra debitului în sumă de ... lei, individualizat ca obligație de plată prin Decontul de taxă pe valoarea adăugată nr.... din data de2012 și asupra debitului în sumă de ... lei, individualizat ca obligație de plată prin Decizia de instituire a măsurilor asigurătorii nr.... din data de2012, urmând ca organele fiscale să reanalizeze situația pentru aceleași obligații și aceeași perioadă avută în vedere prin actul administrativ desființat, și să recalculeze obligațiile de plată accesorii, dacă este cazul, având în vedere considerentele din motivarea prezentei decizii și dispozițiile normative incidente în materie în perioada de calcul a accesoriilor.

Pentru considerentele aratate în conținutul deciziei, în temeiul prevederilor art.210, art.216 alin.(3) și (3¹) și art.218 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, se

DECIDE:

Desființarea Deciziei referitoare la obligațiile de plată accesorii nr..../....2012 pentru obligațiile de plată accesorii în sumă totală de ... lei, urmând ca Administrația Finanțelor Publice Târgu Neamt să procedeze la reanalizarea situației pentru aceleași obligații și aceeași perioadă avută în vedere prin actul administrativ desființat, și să recalculeze obligațiile de plată accesorii, dacă este cazul, având în vedere considerentele din motivarea prezentei decizii și dispozițiile normative incidente în materie în perioada de calcul a accesoriilor.

Decizia de soluționare a contestației poate fi atacată la Tribunalul Neamț în termen de 6 luni de la data comunicării acesteia, conform prevederilor art.11 alin.(1) lit.a), respectiv art.10 alin.(1) din Legea contenciosului administrativ nr.554/2004, cu modificările și completările ulterioare.