

Decizia nr. XX/2018
privind soluționarea contestației formulate de
XX SRL, înregistrată la D.G.R.F.P. Brasov sub nr. XX/2018

Direcția Generală Regională a Finanțelor Publice Brașov a fost sesizată de către A.J.F.P. Brașov, prin adresa înregistrată la D.G.R.F.P. Brasov sub nr. XX/2018 cu privire la contestația formulată de XX SRL, cu sediul procesual ales în mun. XX, str. XX nr. XX, bl. XX, sc. XX ap. XX jud. Brașov, CUI XX, prin lichidator judiciar XX.

Contestația a fost formulată împotriva **Deciziei referitoare la obligațiile fiscale accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere nr. XX/2017**, emisă de A.J.F.P. Brașov, și privește suma de XX lei reprezentând penalități de întârziere aferente TVA.

În ceea ce privește termenul de depunere a contestației, din documentele aflate la dosarul contestației rezultă următoarele:

- prin adresa nr. XX/2018, Serviciul soluționare contestații 1 a solicitat A.J.F.P. Brașov copia documentelor din care rezultă modalitatea de comunicare a actului contestat către petentă,
- urmare adresei de mai sus, A.J.F.P. Brașov depune la dosarul cauzei Borderoul de poștă expediat în data de 2017, unde la poziția nr. XX este înscrisă societatea XX, destinația Brașov, fără a se transmite copia plicului poștal returnat și copia confirmării de primire emisă,
- organele fiscale din cadrul A.J.F.P. Brașov au procedat la comunicarea prin publicitate a Deciziei referitoare la obligațiile fiscale accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere nr. XX/2017, emisă de A.J.F.P. Brașov prin afișarea Anunțului colectiv nr. XX/2017, privind comunicarea actelor administrativ fiscale la sediul organului fiscal, și a publicării acesteia pe pagina de Internet a ANAF.

Astfel, din documentele existente la dosarul contestației, rezultă că, comunicarea actului administrativ contestat a fost viciată, respectiv la dosarul cauzei nu există documente din care să rezulte că Decizia referitoare la obligațiile fiscale accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere nr. XX/2017 a fost comunicată prin poștă, la domiciliul fiscal, cu scrisoare recomandată anterior comunicării prin publicitate, în conformitate cu prevederile art. 47 din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, potrivit căror:

“ Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală

“ART. 47 Comunicarea actului administrativ fiscal

(1) Actul administrativ fiscal trebuie comunicat contribuabilului/plătitorului căruia îi este destinat. În situația contribuabilului/plătitorului fără domiciliu fiscal în România, care și-a 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 emis pe suport hârtie se comunică contribuabilului/plătitorului ori împuternicitului acestora, la domiciliul fiscal, direct, dacă se asigură primirea sub semnătură a actului administrativ fiscal, sau prin poștă, cu scrisoare recomandată cu confirmare de primire.

(3) *Actul administrativ fiscal emis în formă electronică se comunică prin mijloace electronice de transmitere la distanță ori de câte ori contribuabilul/plătitorul a optat pentru această modalitate de emiterie și de comunicare.*

(4) *În cazul în care comunicarea potrivit alin. (2) sau (3), după caz, nu a fost posibilă, aceasta se realizează prin publicitate.*

(5) *Comunicarea prin publicitate se efectuează prin afișarea unui anunț în care se menționează că a fost emis actul administrativ fiscal pe numele contribuabilului/plătitorului, după cum urmează:*

a) *în cazul actelor administrative fiscale emise de organul fiscal central prin afișarea anunțului, concomitent, la sediul organului fiscal emitent și pe pagina de internet a A.N.A.F.;*

b) *în cazul actelor administrative fiscale emise de organul fiscal local prin afișarea anunțului, concomitent, la sediul organului fiscal emitent și pe pagina de internet a autorității administrației publice locale respective.*

(6) *Anunțul prevăzut la alin. (5) se menține afișat cel puțin 60 de zile de la data publicării acestuia și conține următoarele elemente:*

a) *numele și prenumele sau denumirea contribuabilului/plătitorului;*

b) *domiciliul fiscal al contribuabilului/plătitorului;*

c) *denumirea, numărul și data emiterii actului administrativ fiscal.*

(7) *În cazul în care actul administrativ fiscal se comunică prin publicitate, acesta se consideră comunicat în termen de 15 zile de la data afișării anunțului.”*

ART. 270 Termenul de depunere a contestației

(1) *Contestația se depune în termen de 45 de zile de la data comunicării actului administrativ fiscal, sub sancțiunea decăderii.”*

O.P.A.N.A.F. nr. 3741/2015

“3.6. În condițiile în care din actele dosarului cauzei nu se poate verifica respectarea termenului de depunere a contestației, iar în urma demersurilor întreprinse nu se poate face dovada datei la care contestatorul a luat cunoștință de actul administrativ-fiscal atacat, inclusiv în situația în care comunicarea prin publicitate a fost viciată prin nerespectarea procedurii în materie, aceasta va fi considerată depusă în termenul legal.”

Având în vedere că, modalitatea de comunicare a actului administrativ contestat a fost viciată, contestația depusă de lichidatorul judiciar XX sub nr. XX/2017 împotriva Deciziei referitoare la obligațiile fiscale accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere nr. XX/2017, emisă de A.J.F.P. Brașov va fi considerată depusă în termenul legal.

Constatând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute la art. 268, art. 269, art. 270 și art. 272 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, D.G.R.F.P. Brasov, prin Serviciul soluționare contestații 1, este legal investită să analizeze contestația.

I. XX SRL solicită anularea Deciziei referitoare la obligații de plată accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere nr. XX/2017, emisă de A.J.F.P. Brașov prin care organele fiscale au stabilit accesorii aferente TVA în sumă de XX lei, din următoarele motive:

- este o societate aflată în procedură de insolvență reglementată de Legea nr. 85/2006,

- data deschiderii procedurii generale a insolvenței asupra debitorului a fost cea stabilită prin Sentința civilă nr. XX/2012, pronunțată de Tribunalul Brașov în dosarul nr. XX/2012, respectiv data de 2012,

- potrivit art. 41 alin (1) din Legea nr, 85/2006 nici o dobândă, majorare sau penalitate de orice fel ori cheltuială, numită generic accesorii, nu va putea fi adăugată creanțelor născute anterior datei deschiderii procedurii,

- potrivit art. 41 alin. (4) din Legea nr, 85/2006 nici o dobândă, majorare sau penalitate de orice fel ori cheltuială, numită generic accesorii, nu va putea fi adăugată creanțelor născute ulterior datei deschiderii procedurii simplificate cât și generale, în cazul în care nici un plan de reorganizare nu este confirmat,

- Legea nr. 85/2006 este o lege specială, iar principiul care se aplică este „specialia generalibus derogant”.

II. Organele fiscale din cadrul A.J.F.P. Brașov au emis pentru XX SRL Decizia referitoare la obligații de plată accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere vnr. XX/2017 prin care au calculat penalități de întârziere aferente TVA în sumă de XX lei pentru perioada 2012-2012.

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

Cauza supusă soluționării D.G.R.F.P. Brașov – Serviciul Soluționare Contestații 1 este de a stabili dacă organele fiscale au stabilit legal penalități de întârziere aferente obligațiilor fiscale datorate de societate pentru perioada anterioară deschiderii procedurii insolvenței, în condițiile în care acestea nu au fost achitate până la termenul de scadență.

În fapt, urmare cererii XX SRL, prin Minuta sentinței XX din data de **2012**, pronunțată în dosarul nr. XX/2012 s-a stabilit:

- deschiderea procedurii generale a insolvenței debitoarei XX SRL;
- numirea administratorului judiciar provizoriu, respectiv XX;
- fixarea termenului limită pentru depunerea cererilor de creanță la data de 2012.

Prin Sentința civilă nr. XX/2013, pronunțată în dosarul nr. XX/2012 s-a stabilit:

- deschiderea procedurii generale a falimentului debitoarei XX SRL, confirmă ca lichiator judiciar provizoriu pe XX.

În data de 2017 A.J.F.P. Brașov emite societății XX SRL Decizia referitoare la obligații de plată accesorii nr. XX/2017 prin care s-a stabilit ca datorată suma de XX lei reprezentând penalități de întârziere aferente TVA.

În referatul transmis de A.J.F.P. Brașov la dosarul cauzei, organele fiscale precizează faptul că accesoriile calculate prin Decizia nr. XX/2017 reprezintă penalități de întârziere în cotă de 5% din debitul restant aferent lunii iulie 2012, cu scadența în data de 2012, care au fost stinse prin plata de către societate ulterior deschiderii procedurii de insolvență, și anume TVA-ul a fost stins în data de 2015. Penalitatea de întârziere a fost calculată numai după data stingerii debitului restant și de aceea Decizia de accesorii a fost emisă în data de 2017, iar penalitățile de întârziere au fost calculate până la data deschiderii procedurii insolvenței, respectiv data de 2012.

În drept, sunt aplicabile prevederile art. 173, art. 176 și art. 179 din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală cu modificările și competențele ulterioare, reglementări similare cu prevederile art. 119 și art. 120¹ și art. 122¹ din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de de procedura fiscala, republicat, care prevad:

“Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală

ART. 173 Dispoziții generale privind dobânzi și penalități de întârziere

(1) Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor fiscale principale, se datorează după acest termen dobânzi și penalități de întârziere.

ART. 176 Penalități de întârziere

(1) Penalitățile de întârziere se calculează pentru fiecare zi de întârziere, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate, inclusiv. Dispozițiile art. 174 alin. (2) - (4) și art. 175 sunt aplicabile în mod corespunzător.

ART. 179 Dobânzi și penalități de întârziere în cazul deschiderii procedurii insolvenței

În cazul debitorilor cărora li s-a deschis procedura insolvenței, pentru creanțele fiscale născute anterior sau ulterior datei deschiderii procedurii insolvenței se datorează dobânzi și penalități de întârziere, potrivit legii care reglementează această procedură.

O.G. nr. 92/2003 privind Codul de de procedura fiscala

ART. 119 Dispoziții generale privind dobânzi și penalități de întârziere

(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. 120¹ Penalități de întârziere

(1) Plata cu întârziere a obligațiilor fiscale se sancționează cu o penalitate de întârziere datorată pentru neachitarea la scadență a obligațiilor fiscale principale.

(2) Nivelul penalității de întârziere se stabilește astfel:

a) dacă stingerea se realizează în primele 30 de zile de la scadență, nu se datorează și nu se calculează penalități de întârziere pentru obligațiile fiscale principale stinse;

b) dacă stingerea se realizează în următoarele 60 de zile, nivelul penalității de întârziere este de 5% din obligațiile fiscale principale stinse;

c) după împlinirea termenului prevăzut la lit. b), nivelul penalității de întârziere este de 15% din obligațiile fiscale principale rămase nestinse.”

Art. 122¹ Dobânzi și penalități de întârziere în cazul deschiderii procedurii insolvenței

În cazul contribuabililor cărora li s-a deschis procedura insolvenței, pentru creanțele fiscale născute anterior sau ulterior datei deschiderii procedurii insolvenței se datorează dobânzi și penalități de întârziere potrivit legii care reglementează această procedură.”

Rezulta astfel, din prevederile Codului de procedura fiscala, ca pentru obligatiile de plata neachitate la termenul de scadenta, se datorează după acest termen dobânzi și penalități de întârziere. In cazul specific al insolventei sunt aplicabile regulile prevazute de legea care reglementeaza aceasta procedura.

Potrivit dispozițiilor art 41 din Legea nr. 85/2006 privind procedura insolvenței, cu modificările și completările ulterioare:

“Art. 41. - (1) *Nici o dobândă, majorare sau penalitate de orice fel ori cheltuială, numită generic accesorii, nu va putea fi adăugată creanțelor născute anterior datei deschiderii procedurii.*...

(3) *În cazul în care se confirmă un plan de reorganizare, dobânzile, majorările ori penalitățile de orice fel sau cheltuielile accesorii la obligațiile născute ulterior datei deschiderii procedurii generale se achită în conformitate cu actele din care rezultă și cu prevederile programului de plăți. În cazul în care planul eșuează, prevederile alin. (1) și (2) se aplică corespunzător pentru calculul accesoriilor cuprinse în programul de plăți, la data intrării în faliment.*

(4) *Nici o dobândă, majorare sau penalitate de orice fel ori cheltuială, numită generic accesorii, nu va putea fi adăugată creanțelor născute ulterior datei deschiderii atât a procedurii simplificate, cât și a celei generale, în cazul în care nici un plan de reorganizare nu este confirmat.*

Potrivit prevederilor legale mai sus menționate se reține că **pentru creanțele născute anterior datei deschiderii procedurii insolvenței se calculează dobânzi și penalități de întârziere până la data deschiderii procedurii insolvenței.**

Din Anexa la Decizia referitoare la obligații de plată accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere nr. XX/2017, rezultă ca obligațiile fiscale accesorii în valoare de XX lei au fost stabilite astfel:

- pentru TVA în valoare de XX lei individualizat de plată prin Declarația 300 nr. XX/2012, au fost calculate, pentru perioada XX, penalități de întârziere în valoare de XX lei (XX lei X 5% = XX lei),
- pentru TVA în valoare de XX lei individualizat de plată prin Declarația 300 nr. XX/2012, au fost calculate, pentru perioada XX, penalități de întârziere în valoare de XX lei (XX lei X 5% = X lei),
- pentru TVA în valoare de XX lei individualizat de plată prin Declarația 300 nr. XX/2012, au fost calculate, pentru perioada XX, penalități de întârziere în valoare de XX lei (XX lei X 5% = XX lei),
- pentru TVA în valoare de XX lei individualizat de plată prin Declarația 300 nr. XX/2012, au fost calculate, pentru perioada XX, penalități de întârziere în valoare de XX lei (XX lei X 5% = XX lei),
- pentru TVA în valoare de XX lei individualizat de plată prin Declarația 300 nr. XX/2012, au fost calculate, pentru perioada XX, penalități de întârziere în valoare de XX lei (XX lei X 5% = XX lei).

Ținând cont de faptul că:

- XX SRL se afla în insolvență începând cu data de 2012, calculul accesoriilor a fost stopat de la aceea dată,
- obligațiile fiscale declarate de către contribuabil reprezintă creanțe fiscale născute anterior deschiderii procedurii de insolvență,

se reține că penalitățile de întârziere stabilite prin Decizia referitoare la obligații de plată accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere nr. XX/2017 au fost corect calculate în conformitate cu reglementările legale în vigoare, susținerile petentei se constată neîntemeiate.

Având în vedere că societatea nu contestă modul de calcul al penalităților de întârziere sub aspectul cotelor de aplicare, numărul de zile pentru care au fost calculate

și cota aplicată, în baza dispozițiilor art. 279 din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu pct. 11.1 lit a) din OPANAF nr. 3741/2015 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului VIII din Legea 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, potrivit căruia contestația poate fi respinsă ca:

„a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat,”

urmează să fie **respinsă ca neîntemeiată** contestația pentru suma de XX lei, reprezentând penalități de întârziere aferente obligațiilor fiscale calculate până la data deschiderii procedurii insolvenței, stabilite prin Decizia referitoare la obligații de plată accesorii nr. XX/2017.

Pentru considerentele arătate mai sus, în raport cu actele normative enunțate în cuprinsul deciziei, în temeiul art. 279 din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, se

DECIDE

Respingerea ca neîntemeiată a contestației formulată de XX SRL împotriva Deciziei referitoare la obligații de plată accesorii reprezentând dobânzi și penalități de întârziere nr. XX/2017, prin care organele fiscale au stabilit în sarcina acesteia penalități de întârziere aferente TVA în sumă de XX lei.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Brașov, în termen de 6 luni de la data comunicării.