

DECIZIA NR. 157

Direcția generală a finanțelor publice Brașov, Biroul de soluționare a contestațiilor a fost sesizată de către Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Fagaras, privind soluționarea contestației depusă de S.C.X.

Contestația a fost formulată împotriva măsurilor stabilite de organele de control ale Administrației Finanțelor Publice a Municipiului Fagaras, în Deciziei de impunere din 23.05.2006 prin care au fost calculate dobânzi și penalități aferente T.V.A pentru perioada 01.07.2005 - 31.12.2005.

Suma contestată se compune din:

- dobânzi aferente TVA
- penalități aferente TVA

Contestația este depusă în termenul legal prevăzut de art.177 din O.G. nr.92/2003 republicată, privind Codul de procedură fiscală.

Constatând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute de art.175 și 176, 177 din O.G. nr.92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală, D.G.F.P. Brașov este investită cu soluționarea pe fond a contestației formulate de către S.C.X.

I. S.C. X. formulează contestație împotriva Deciziei de impunere din 23.05.2006 prin care organul fiscal a calculat dobânzi și penalități aferente taxei pe valoarea adăugată motivând astfel:

Petenta precizează că documentul care a stat la baza calculului accesoriilor, din Decizia din 23.05.2006 este Avizul de urmarire din 28.04.2004 și menționează ca acest document nu a fost comunicat societății, motiv pentru care consideră, în baza art. 44 din Codul de procedura fiscală, ca nu îi este opozabil.

Petenta consideră ca O.M.F.P nr. 316/27.05.1991 privind normele de lucru și normele privind sarcinile aparatului de control financiar, ordin prin care se reglementează "Avizul de urmarire", a fost abrogat prin Ordinul nr. 889/24.06.2005, privind aprobarea Normelor metodologice pentru aparatul de control financiar din cadrul M.F.P., astfel încât nu se mai prevede obligativitatea emiterii Avizului de urmarire.

Fata de cele precizate mai sus petenta solicită anularea în totalitate a Deciziei de impunere din 23.05.2006, considerind-o netemeinică și nelegală.

Totodată, prin contestația formulată petenta solicită suspendarea executării actului administrativ fiscal atacat.

II. Prin Decizia de impunere din 23.05.2006 organul fiscal a calculat pe perioada 01.07.2005-31.12.2005 dobânzi și penalități aferente TVA în baza Avizului de urmarire din 28.04.2004.

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

1.Referitor la dobânzile și penalitățile aferente TVA, stabilite suplimentar prin Decizia referitoare la obligațiile de plata accesorii aferente obligațiilor fiscale din anul precedent din 23.05.2006, precizăm:

Cauza supusă soluționării este dacă D.G.F.P.Brașov se poate pronunța cu privire la obligația de plata reprezentând dobânzi și penalități aferente TVA în condițiile în care prin Decizia din 23.05.2006 se precizează ca documentul prin care s-a individualizat suma de plata este Avizul de urmărire din data de 28.04.2004, document care nu a fost comunicat petentei și care nu este titlu de creanță .

În fapt, prin Decizia referitoare la obligațiile de plata accesorii aferente obligațiilor fiscale din anul precedent din 23.05.2006, organul fiscal al Administrației Finanțelor Publice a Municipiului Făgăraș, a calculat, pentru perioada 01.07.2005-31.12.2005, dobânzi și penalități aferente TVA evidentiat conform Avizului de urmărire întocmit de Direcția Controlului Fiscal Brașov și comunicat organului fiscal competent în data de 28.04.2004

Petenta consideră ca organul fiscal a procedat abuziv la calcularea dobânzilor și penalităților de întârziere în baza Avizului menționat fără a ține cont că acesta nu a fost comunicat .

Petenta invocă în susținere prevederile art. 44 din Codul de procedură fiscală a O.M.F.P nr. 316/27.05.1991 privind normele de lucru și normele privind sarcinile aparatului de control financiar, ordin prin care se reglementează "Avizul de urmărire" și a Ordinului nr. 889/24.06.2005, privind aprobarea Normelor metodologice pentru aparatul de control financiar din cadrul M.F.P .

Prin referatul cu propuneri de soluționare a contestației se precizează că debitul reprezintă TVA stabilit ca suma suplimentară prin procesul verbal de control din 27.04.2004 întocmit de Direcția de Control Fiscal Brașov , operat în evidențele organului fiscal teritorial în baza Notei de diferențe stabilite suplimentar din 28.04.2004.

În drept cap III pct 23 din .M.F.P nr. 316/27.05.1991 privind normele de lucru și normele privind sarcinile aparatului de control financiar, în vigoare la data controlului , precizează :

"23. În termen de 15 zile de la sfârșitul fiecărei acțiuni de control din care au rezultat sume datorate bugetului statului, se întocmește documentul "Aviz de urmărire-încasare" (anexa 12) care se trimite sub semnătura șefului de serviciu și a directorului direcției la Direcția generală a finanțelor publice."

Avizul de urmărire este un document de circulație internă între diverse compartimente din cadrul Direcției generale a finanțelor, aviz care , conform dispozițiilor legale nu se comunică contribuabilului.

În drept art. 45 din Codul de procedură fiscală republicată, precizează :

"ART. 45

Opozabilitatea actului administrativ fiscal

Actul administrativ fiscal produce efecte din momentul în care este comunicat contribuabilului sau la o dată ulterioară menționată în actul administrativ comunicat, potrivit legii."

Art.108 alin.(3) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, precizează:

"(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."

Prin coroborarea dispozițiilor mai sus enunțate se reține că avizul de urmărire nu este titlu de creanță el nefiind opozabil contribuabilului .

De asemenea O.M.F.P.nr. 585/2005 pentru aprobarea modelelor unor formulare utilizate în domeniul colectării creanțelor fiscale, cu privire la Decizia referitoare la obligațiile de plată accesorii aferente obligațiilor fiscale din anul curent impune obligativitatea înscrierii titlului de creanță prin care s-au individualizat sumele de plată prin menționarea la pct. 6 a " *denumirii documentului , numărul, data și emitentul*"

În drept art. 186, alin (3) din Codul de procedură fiscală, republicat cu modificările ulterioare precizează:

"Art. 186(3)

Soluții asupra contestației

(3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare."

Pe cale de consecință urmează a se desființa Decizia din 23.05.2006 pentru:

- dobânzi aferente TVA;
- penalități aferente TVA .

Organul fiscal competent urmează să emită o nouă decizie referitoare la obligațiile de plată accesorii aferente obligațiilor fiscale din anul precedent din care să rezulte titlul de creanță, opozabil contribuabilului, prin care să se stabilească baza impozabilă reprezentând TVA.

Referitor la solicitarea petentei de suspendare a executării actului administrativ fiscal:

Cauza supusă soluționării este dacă D.G.F.P.Brașov - Biroul de soluționare a contestațiilor se poate investi cu soluționarea pe fond a contestației pentru acest capăt de cerere , în condițiile în care în speta nu îi aparține competența de soluționare.

În drept, în art.185 din O.G. nr.92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală, modificat prin Legea 158/15.05.2006 privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 165/2005 pentru modificarea Ordonanței Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală precizează:

"ART. 185

Suspendarea executării actului administrativ fiscal

(1) Introducerea contestației pe calea administrativă de atac nu suspendă executarea actului administrativ fiscal.

(2) Dispozițiile prezentului articol nu aduc atingere dreptului contribuabilului de a cere suspendarea actului administrativ fiscal, în temeiul Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificările ulterioare, cu condiția depunerii unei garanții la nivelul sumei contestate."

Întrucât în speta organelor din cadrul D.G.F.P.Brasov nu le apartine competenta de solutionare urmeaza ca pentru acest capat de cerere sa se respinga contestatia petentei.

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și în temeiul art.45 și art.108 alin.(3) din O.G.92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata, 185 din O.G. nr.92/2003, republicată, se:

DECIDE

1.Desfiintarea Deciziei /23.05.2006 pentru dobânzile si penalitatile aferente TVA; urmând ca organele de inspectie fiscala sa emita o noua decizie referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent din care sa rezulte titlul de creanta prin care s-a stabilit baza impozabila reprezentând TVA.

3.Respingerea cererii petentei cu privire la suspendarea executarii până la soluționarea contestației în calea administrativa de atac.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Brașov în termenul prevăzut de Legea nr.554/2004 privind contenciosul administrativ .