

DECIZIA nr. 377 din .2014 privind solutionarea
contestatiei formulata de **SC XSRL – in insolventa**,
cu sediul in str. ..., inregistrata la D.G.R.F.P.B. sub nr. ..

Directia Generala Regionala a Finantelor Publice Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii a fost sesizata cu adresa nr. ..., inregistrata sub nr. ... de catre Administratia Fiscala pentru Contribuabili Mijlocii cu privire la contestatia formulata de SC XSRL – in insolventa.

Obiectul contestatiei, inregistrata la organul fiscal teritorial sub nr. .. il constituie urmatoarele:

- decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. .. emisa pe numele SC XSRL, CUI ..., prin care au fost stabilite accesorii in suma de .. **lei** aferente impozitului pe veniturile din salarii, impozitului pe profit, TVA, contributiilor sociale si a altor venituri ale bugetului general consolidat;

- decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. ... emisa pe numele SC XSRL - ENTITATE, CUI ..., prin care au fost stabilite accesorii in suma de ... **lei** aferente impozitului pe veniturile din salarii.

Constatand ca, in speta, sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 alin. (1), art. 207 alin. (1) si art. 209 alin. (1) lit. a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, coroborat cu pct. 2.1 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, aprobat prin Ordinul Presedintelui ANAF nr. 450/2013, Directia Generala Regionala a Finantelor Publice Bucuresti este investita sa solutioneze contestatia formulata de SC XSRL – in insolventa.

I. Prin Decizia nr. ... referitoare la obligatiile de plata accesorii, Administratia Fiscala pentru Contribuabili Mijlocii – Serviciul Evidenta Analitica pentru Contribuabili Mijlocii, a stabilit in sarcina SC XSRL, CUI .. obligatii de plata accesorii in suma totala de ... **lei**, reprezentand dobanzi si penalitati de intarziere aferente impozitului pe veniturile din salarii, impozitului pe profit, TVA, contributiilor sociale si a altor venituri ale bugetului general consolidat.

Prin Decizia nr. ... referitoare la obligatiile de plata accesorii, Administratia Fiscala pentru Contribuabili Mijlocii – Serviciul Evidenta Analitica pentru Contribuabili Mijlocii, a stabilit in sarcina SC XSRL - ENTITATE, CUI ..obligatii de plata accesorii in suma totala de .. **lei**, reprezentand penalitati de intarziere aferente impozitului pe veniturile din salarii.

II. Prin contestatia formulata SC XSRL – in insolventa solicita anularea deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. .. prin care au fost stabilite accesorii in suma totala de ... lei aferente impozitului pe veniturile din salarii, impozitului pe profit, TVA, contributiilor sociale si a altor venituri ale bugetului

general consolidat, pe motiv ca au fost stabilite accesorii calculate debitelor anterioare deschiderii procedurii de insolventa incalcandu-se dispozitiile art. 41 alin. (1) din Legea nr. 85/2003 privind procedura insolventei, aratand urmatoarele:

- documentele prin care s-au individualizat sumele de plata pentru fiecare categorie de obligatii fiscale, astfel cum sunt mentionate la decizia nr. ... sunt declaratiile aferente lunilor noiembrie 2012, februarie 2013, martie 2013, aprilie 2013, mai 2013, iunie 2013, iulie 2013;

- prin Incheierea de sedinta din data de 01.08.2013 pronuntata de Tribunalul Bucuresti – Sectia a VII – a Civila in dosarul nr. ... a fost deschisa procedura generala a insolventei impotriva SC XSRL, fiind numit administratorul judiciar respectiv ... SPRL;

- prin adresa nr. ... AFP sector 1 a fost notificata cu privire la deschiderea procedurii insolventei;

- data comunicarii deciziei atacate este ulterioara date de 01.08.2013 cand a fost deschisa procedura insolventei.

III. Fata de constatările organelor fiscale, sustinerile societatii contestatare, reglementarile legale in vigoare pentru perioada analizata si documentele existente in dosarul cauzei se retin urmatoarele :

Cauza supusa solutionarii este daca Directia Generala Regionala a Finantelor Publice Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii se poate investi cu solutionarea pe fond a contestatiei, in conditiile in care aceasta a fost formulata de SC XSRL prin administrator, desi societatea este in insolventa si are administrator judiciar numit de instanta.

In fapt, contestatia formulata impotriva deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. ... a fost formulata de SC XSRL prin administratorul societatii Y.

Din documentatia existenta reiese ca impotriva debitoarei SC SC XSRL a fost deschisa procedura insolventei Legii nr. 85/2006 privind procedura insolventei prin Incheierea de sedinta din data de 01.08.2013 pronuntata de Tribunalul Bucuresti in dosarul nr. ..., fiind numit administrator judiciar ...

Prin adresa nr...., Serviciul Solutionare Contestatii solicita societatii contestatare SC XSRL sa comunice daca administratorul judiciar numit isi insuseste contestatia formulata de administratorul societatii domnul Y, impotriva Deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. ... emisa de Administratia Fiscala pentru Contribuabili Mijlocii.

Pana la data prezentei decizii societatea XSRL nu a dat curs solicitarii din adresa nr. ..., transmisa cu scrisoare recomadata cu confirmare de primire la data de 24.04.2014.

In drept, sunt aplicabile prevederile art.18 alin.(1) din Legea nr.85/2006 privind procedura insolventei prevede:

"Dupa deschiderea procedurii, adunarea generala a actionarilor/asociatilor debitorului, persoana juridica, va desemna, pe cheltuiala acestora, un reprezentant, persoana fizica sau juridica, administrator special, care sa reprezinte interesele societatii si ale acestora si sa participe la procedura, pe seama debitorului. Dupa ridicarea dreptului de administrare, debitorul este reprezentat de administratorul judiciar/lichidator care îi conduce si activitatea comerciala, iar mandatul administratorului special va fi redus la a reprezenta interesele actionarilor/asociatilor."

coroborat cu art.45 si art.47 alin.(1):

"Art. 45. - (1) Dupa ramânerea irevocabila a hotarârii de deschidere a procedurii toate actele si corespondenta emise de debitor, administratorul judiciar sau lichidator vor cuprinde, în mod obligatoriu si cu caractere vizibile, în limbile româna, engleza si franceza, mentiunea în insolventa, in insolvency, en procedure collective.

(2) Dupa intrarea în reorganizare judiciara sau faliment, actele si corespondenta vor purta, în conditiile prevazute la alin. (1), mentiunea în reorganizare judiciara, in judicial reorganisation, en redressement sau, dupa caz, în faliment, in bankruptcy, en faillite. Dupa intrarea în procedura simplificata se va face, de asemenea, mentiunea în faliment, in bankruptcy, en faillite.

(...) **(3) Prejudiciile suferite de tertii de buna-credinta, ca urmare a nerespectarii obligatiilor debitorului prevazute la alin. (1)-(2¹), vor fi reparate în mod exclusiv de persoanele care au încheiat actele ca reprezentanti legali ai debitorului, fara a fi atinsa averea debitorului."**

"Art. 47. - (1) Deschiderea procedurii ridica debitorului dreptul de administrare - constând în dreptul de a-si conduce activitatea, de a-si administra bunurile din avere si de a dispune de acestea -, daca acesta nu si-a declarat, în conditiile art. 28 alin. (1) lit. h) sau, dupa caz, art. 33 alin. (6), intentia de reorganizare."

Totodata potrivit art. 205 alin.(2) din OG nr.92/2003, privind Codul de procedura fiscala republicata:

"Este îndreptatit la contestatie numai cel care considera ca a fost lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia" ,

iar in conformitate cu art. 212 alin.(1) din OG nr.92/2003 republicata:

"Organul de solutionare competent poate introduce, din oficiu sau la cerere, în solutionarea contestatiei, dupa caz, alte persoane ale caror interese juridice de natura fiscala sunt afectate în urma emiterii deciziei de solutionare a contestatiei. Înainte de introducerea altor persoane, contestatorul va fi ascultat conform art. 9."

De asemenea potrivit art. 206 alin.(1) lit.e) din O.G. nr.92/2003 republicata:

1) Contestatia se formuleaza în scris si va cuprinde:[...]

“semnatura contestatorului sau a împuternicitului acestuia, precum si stampila în cazul persoanelor juridice. Dovada calitatii de împuternicit al contestatorului, persoana fizica sau juridica, se face potrivit legii”,

iar potrivit art.217 alin.(1) din OG nr.92/2003 republicata:

“Daca organul de solutionare competent constata neîndeplinirea unei conditii procedurale, contestatia va fi respinsa fara a se proceda la analiza pe fond a cauzei” .

coroborat cu prevederile pct. 2.2., 2.3. si 12.1 din Ordinul nr. 450/2013 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata:

*“2.2. În situația în care contestația este formulată printr-un împuternicit al contestatorului, organele de soluționare competente vor verifica împuternicirea, iar, **în cazul în care contestatorul se află în procedură de insolvență/reorganizare/faliment/lichidare, contestația va purta semnătura și stampila administratorului special/administratorului judiciar sau a lichidatorului, după caz.***

2.3. În situația în care contestația nu îndeplinește cerințele care privesc depunerea în original a împuternicirii sau în copie legalizată, semnătura, precum și ștampilarea acesteia, organele de soluționare competente vor solicita contestatorului, printr-o scrisoare recomandată cu confirmare de primire, ca în termen de 5 zile de la comunicare să îndeplinească aceste cerințe. În caz contrar, contestația va fi respinsă, fără a se mai antama fondul cauzei.

(...)

12.1. Contestația poate fi respinsă ca:

(...)

b) fiind depusă de o persoană lipsită de calitatea de a contesta, în situația în care aceasta este formulată de o persoană fizică sau juridică lipsită de calitate procesuală;”

Din interpretarea textelor legale reiese faptul ca, de la data la care se dispune deschiderea procedurii insolventei, societatea comerciala debitoare nu mai are dreptul la propria-i administrare, aceasta fiind preluata de catre administratorul judiciar/lichidator, iar interesele actionarilor sau asociatilor sunt reprezentate de catre administratorul special.

Mai mult, potrivit textelor de lege invocate, contestatia formulata de debitorul obligatiei de plata, ca titular al dreptului la actiune, trebuie sa imbrace anumite cerinte precizate expres de lege, sub sanctiunea respingerii ei, fara a se mai antama fondul cauzei.

Se retine ca SC XSRL aflata in procedura de insolventa nu mai are dreptul la propria administrare, astfel incat nu poate formula contestatie, fiind lipsita de calitate procesuala, acest drept revenind administratorului judiciar numit de instanta.

Ca urmare, prin adresa nr. ..., Serviciul Solutionare Contestatii a solicitat contestatarei sa comunice daca administratortul judiciar isi insuseste contestatia formulata impotriva deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. ... Contestatara nu a dat curs celor solicitate prin adresa nr..., desi a fost confirmata de primire in data de 24.04.2014.

De asemenea, se retine ca S.C. XSRL ar fi avut posibilitatea introducerii unei cereri in calitate de intervenient in conformitate cu prevederile art. 212 din O.G. nr.92/2003 republicata, in cazul in care titularul dreptului la actiune, respectiv administratorul judiciar numit de instanta pentru debitoarea S.C. XSRL, si-ar fi exercitat acest drept.

Fata de cele prezentate, urmeaza a se respinge contestatia ca fiind formulata de o persoana lipsita de calitatea de a contesta, contestatia neindeplinind conditiile de valabilitate prevazute la art.206 alin.(1) lit.e) din OG nr.92/2003 republicata, respectiv nu este insusita de titularul dreptului la actiune, prin reprezentantul legal al acesteia, respectiv, administratorul judiciar numit prin hotarare judecatoreasca.

Pentru considerentele aratate mai sus si in temeiul art.18 alin.(1), art.45, art.47 din Legea nr.85/2006 privind procedura insolventei, art.205 alin.(2), art.206 alin.(1) lit.e), art.212 alin.(1) si art.217 alin.(1) din OG nr.92/2003, privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare si pct. 2.2., 2.3. si 12.1 din Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr.450/2013 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata

DECIDE

Respingerea contestatiei formulata de S.C. XSRL ca fiind depusa de o persoana lipsita de calitatea de a contesta.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi contestata, in termen de 6 luni de la comunicare, la Tribunalul Bucuresti.