



DECIZIA NR. 32 DIN 26.01.2006

Privind solutionarea contestatiei formulata de AF X impotriva procesului verbal nr.... incheiat de directia controlului fiscal Bacau

Cu adresa nr. ..., biroul juridic din cadrul Directiei generale a finantelor publice Bacau ne-a transmis sentinta penala nr. ... emisa de Judecatoria municipiului Moinesti in dosarul nr. ... prin care s-a hotarat admiterea in parte a cererii formulata de partea civila Agentia nationala de administrare fiscala Bucuresti, iar in baza art. 14, 346 al. 1 Cod procedura penala, art. 108 Cod Fiscal, obliga pe inculpatul ... in solidar cu partea responsabila civilmente AF X la plata sumei de ... lei, reprezentand ... lei impozit pe venit si ... lei TV, cu dobanzi si penalitati de intarziere, incepand cu data scadentei si pana la achitarea integrala a debitului.

Contestatia este formulata impotriva procesului verbal nr. ... intocmit de organele de control ale Directiei controlului fiscal Bacau si are ca obiect suma de ... lei compusa din:

- ... lei-valoare totala estimata a facturilor declarate pierdute;
- ... lei-TVA de plata rezultata ca urmare a colectarii tva la valoarea estimata de ... lei;
- ... lei-majorari de intarziere;
- ... lei-penalitati de intarziere;
- ... lei-dobanzi.

Contestatia poarta semnatura reprezentantului legal al AF X, confirmata de stampila unitatii, si a fost depusa in termenul legal prevazut de art. 4 din OUG nr. 13/2001 privind solutionarea contestatiilor impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele Ministerului Finantelor Publice, aprobata prin Legea nr. 506/2001, in vigoare la data depunerii contestatiei.

I. Petenta nu este de acord cu masurile dispuse prin procesul verbal nr. ... din urmatoarele motive:

-au fost stabilite prin estimare TVA de plata cu majorari, penalitati, dobanzi etc. In suma de ... lei si un venit "inregistrat" fictiv in suma de ... lei.

-aceste sume au fost obtinute prin 50 de facturi dintr-un carnet care a fost pierdut si pe care l-a declarat la Monitorul Oficial la data de Petenta sustine ca a constatat lipsa carnetului de facturi in momentul in care au fost solicitate actele pentru control de catre Administratia Financiara Comanesti.

-au fost numai 3 facturi emise de catre SC Y SRL Agas, din lemnul care a fost achizitionat de la SC Z SRL Agas, pentru aceste operatiuni derulate prin firma fiind intocmite acte legale 9factura cu aviz de expeditie tip de la Directia Silvica Bacau).

-agentul economic sustine ca nu a avut ca obiect de activitate decat cumpararea si vanzarea de material lemnos, efectuat de fapt, iar celelalte activitati nu au fost desfasurate din lipsa banilor si a altor conditii.

-daca ar fi derulat operatiunile estimate ar fi trebuit sa cumpere peste ... (... mii) m.c. lemn (peste ... autocamioane) – (...*50 lei/m.c.=... lei cifra de afaceri), lucru imposibil din mai multe motive:

- a)- nu are mijloace financiare;
- b)-nu are spatii de depozitare-rulare;
- c)-nu are mijloace de transport;
- d)-nu sunt sesizari de la organele de politie sau silvice.

Petenta afirma ca intregul carnet de avize de expeditie cu regim special silvic- care trebuie sa insoteasca facturile fiscale, este anulat si se afla in posesia agentului economic(anulat de organele silvice).

-a mai fost un carnet de facturi fiscale, luat anterior celui in litigiu si care nu a fost completat si nici din carnetul pierdut nu au fost completate decat cele 3 facturi.

-nu au fost completate in ordine cele 3 facturi deoarece primele exemplare erau murdare, neputand fi completate iar restul din carnet au ramas necompletate si s-au pierdut cu carnetul intreg.

Activitatea asociatiei familiale nu este o activitate permanenta, avand perioade cand nu a functionat, astfel ca in perioada octombrie -decembrie 2002 a fost perioada de activitate cea mai slaba a asociatiei familiale cand nu s-a lucrat cu actele, fapt ce a facut sa nu se sesizeze lipsa carnetului facturier seria ... inregistrat de la nr. ...-..., aceasata sesizandu-se in luna ianuarie 2003, cand au fost declarate pierdute la Monitorul Oficial, partea a III-a.

Fata de cele prezentate, petenta solicita analiza contestatiei si rezolvarea favorabila, ca urmare a circumstantelor aratate.

II. Prin procesul verbal nr. ... la cap. III-"Rezultatele verificarii", referitor la TVA colectata, organul fiscal a constatat ca in perioada 01.01.2002-31.12.2002 AF X a colectat TVA in suma totala de ... lei, calculata la o valoare

impozabila de ... lei, sume ce corespund cu cele inscrise in jurnalele lunare de vanzari si deconturi TVA.

In urma verificarii efectuate s-a constatat faptul ca agentul economic a colectat TVA in perioada 01.06.2002-30.06.2002 in baza a 3 facturi fiscale reprezentand vanzari chereslea rasinoase catre SC Y SRL, fiind intocmit aviz de expeditie conform prevederilor legale.

La solicitarea prezentarii exemplarelor originale ale facturilor emise de catre AF X (exemplarul rosu sau verde ramase la cotor) si a carnetului facturier seria ... inregistrat de la nr. ... la nr. ..., domnul ... (care a reprezentat asociatia familiala) declara pe propria raspundere ca acestea au fost pierdute, prezentand chitanta nr. ... emisa de Oficiul Postal Agas la data de 29.01.2003 prin care carnetul facturier a fost declarat pierdut la Monitorul Oficial, partea a III a pentru a fi declarat nul.

Organul fiscal a stabilit ca, deoarece AF X nu s-a preocupat de arhivarea si pastrarea documentelor cu regim special, cazuri similare constatandu-se cu ocazia efectuarii de verificari insrucisate in relatia cu SC Y SRL si la AF W si AF Q cu sediul declarat in comuna Agas, judetul Bacau, se constata caracterul vadit intentionat de ascundere sau distrugere a obiectului sau a sursei impozabile in vederea sustragerii partiale de la plata obligatiilor fiscale.

Se face mentiunea ca au fost prezentate la control in copie doar facturile nr. ..., nr. ... si nr. ... emise catre SC Y SRL, specificandu-se ca acest carnet facturier a fost completat pana la nr. , facturile emise anterior, respectiv de la nr.... ... la nr. ...fiind anulate.

Deoarece persoana impozabila declara pierdut carnetul facturier seria ..., inregistrat de la nr. ... la nr. ... si prezinta la control doar facturile emise catre SC Y SRL (nr. ..., nr. ... si nr. ...) pe baza carora a colectat TVA in perioada 01.01.2002-31.12.2002, organul fiscal a constatat ca au fost incalcate prevederile Legii nr. 87/1994 pentru combaterea evaziunii fiscale, precum si ale Legii nr. 345/2002 privind TVA si a procedat in timpul controlului la estimarea bazei impozabile si a taxei pe valoarea adaugata stabilindu-se o valoare medie a contravalorii facturilor emise si prezentate la control de ...lei si TVA colectata suplimentar, estimata la control in valoare de ... lei.(TVA calculata la o valoare totala estimata a facturilor declarate pierdute in suma de ... lei inclusiv TVA).

Avand in vedere ca s-a stabilit TVA de rambursat pentru perioada 01.12.2002-31.12.2002 de ... lei, la control s-a stabilit o taxa pe valoarea adaugata de plata pentru perioada supusa controlului (01.01.2002-31.12.2002) in suma totala de ... lei.

Deoarece nu a fost respectat termenul legal de plata s-au calculat in timpul controlului majorari de intarziere conform OG nr. 11/1996(0,07%) in

suma totala de ... lei, dobanzi de intarziere conform OG nr. 61/20002 (0,06%/zi) in suma de ... lei, precum si penalitati de intarziere (0,5%/luna) in suma de ... lei.

Referitor la cap.III, pct. 2-"Impozitul pe venit", organul fiscal a stabilit pentru perioada 01.01.2002-31.12.2002 venituri suplimentare rezultate in urma estimarilor efectuate potrivit art. 19 din legea nr. 87/1994 privind combaterea evaziunii fiscale, in suma totala de ... lei, fata de veniturile de ... lei inregistrate de catre persoana impozabila in registrul de venituri si cheltuieli.

Fata de aceasta situatie, organul fiscal a stabilit ca aceasta suma se va inregistra pe venituri, influentand in acest mod impozitul pe venit definitiv pentru exercitiul financiar 2002 care se va efectua pe baza documentelor justificative prezentate de catre persoana impozabila, la prezentul control necalculandu-se impozitul pe profit.

III.Luand in considerare constatările organului de control, motivatiile petentei, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative aplicabile spetei in cauza, se retin urmatoarele:

AF X are sediul in comuna Agas, jud. Bacau, functioneaza in baza autorizatiei nr. ... eliberata de Consiliul judetului Bacau la data de 25.06.1996, are codul fiscal R ..., fiind inregistrata ca platitor de TVA incepand cu data de 01.09.2001 si are ca obiect principal de activitate conform pct. 6 din autorizatia de functionare, "comercializare produse industriale, alimentare, dulciuri si cafea, bauturi imbuteliate, tigari, cafea, legume-fructe, produse agricole, material lemnos si de constructii si alte activitati secundare".

Actul de control a fost intocmit in urma unui control fiscal incrucisat inopinat asupra documentelor justificative care au stat la baza inregistrarii in evidenta contabila a taxei pe valoarea adaugata deductibila cu ocazia verificarii efectuate la SC Y SRL in vederea solutionarii cererii de rambursare TVA aferenta perioadei 01.05.2002-30.09.2002.

Deoarece au existat elemente de suspiciune privind realitatea si legalitatea documentelor justificative emise de AF X in perioada 01.06.2002-30.06.2002 catre SC Y SRL in urma declararii de catre persoana impozabila a pierderii carnetului facturier cu seria ... nr. ... la nr. ... ridicat la data de 31.08.2001, carnet din care fac parte facturile emise catre SC Y SRL, s-a extins verificarea pentru intreg exercitiul financiar 2002.

Cauza supusa solutionarii Directiei generale a finantelor publice Bacau este daca petenta datoreaza bugetului de stat suma de ... lei reprezentand :... lei TVA de plata rezultata ca urmare a colectarii TVA la valoarea estimata de ... lei (valoarea inclusiv TVA), ...lei majorari de intarziere, ... lei penalitati de intarziere, ... lei- dobanzi.

In fapt,

prin contestatia formulata, petenta arata ca activitatea asociatiei familiale nu este o activitate permanenta, avand perioade cand nu a functionat, astfel ca in perioada octombrie- decembrie 2002 a fost perioada de activitate cea mai slaba a asociatiei familiale cand nu s-a lucrat cu actele, motiv pentru care petenta contesta atat valoarea totala estimata a facturilor declarate pierdute cat si taxa pe valoarea adaugata aferenta acestor facturi cu accesoriile aferente.

In drept,

in urma controlului efectuat de inspectorii Directiei controlului fiscal Bacau s-a constatat ca in perioada analizata AF X a livrat catre SC Y SRL cantitatea de ...m.c. cherestea rasinoase in baza unui numar de 3(trei) facturi fiscale, si anume: nr. ..., nr. si nr. ... din carnetul facturier seria ... nr. ...-..., celelalte facturi din acest carnet fiind declarate nule.

Avand in vedere ca facturile emise anterior celor 3(trei) sus mentionate, respectiv de la nr. ... la nr. ... au fost si ele declarate nule, organul fiscal a incadreat fapta in prevederile art. 1 din Legea nr. 87/1994 pentru combaterea evaziunii fiscale, conform carora:

"Evaziunea fiscala este sustragerea prin orice mijloace de la impunerea sau de la plata impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor sume datorate bugetului de stat, bugetelor locale, bugetului asigurarilor sociale de stat si bugetelor fondurilor speciale de catre persoanele fizice si persoanele juridice romane sau straine, denumite in cuprinsul legii contribuabili."

Intrucat la solicitarea prezentarii exemplarelor originale ale facturilor emise de AF X si a carnetului facturier seria ... inregistrat de la nr. ... la nr. ..., d-nul ... declara ca acestea au fost pierdute, prezentand chitanta nr. ... emisa de Oficiul Postal Agas la data de 29.01.2003 prin care carnetul facturier a fost declarat pierdut la Monitorul Oficial, partea a III a, in mod legal organul de control a stabilit caracterul vadit intentionat de ascundere a sursei impozabile in vederea sustragerii partiale de la plata obligatiilor fiscale.

Potrivit art. 12 din Normele metodologice pentru intocmirea si utilizarea formularelor comune privind activitatea financiara si contabila, de aprobare a HG nr. 831/1997,

"Orice lipsuri sau pierderi de formulare numerotate, in magazie sau la compartimentele care le utilizeaza, vor fi aduse la cunostinta, in scris, administratorului, ordonatorului de credite sau altor persoane, care au obligatia gestionarii patrimoniului unitatii, care vor dispune cercetarea si verificarea

imprejurarilor in care s-au produs lipsurile sau pierderile si eventuala tragere la raspundere a celor vinovati, conform legii.

Formularele cu regim special de inseriere si numerotare, pierdute sau sustrase se declara nule in Monitorul Oficial al Romaniei, Partea a III-a, dupa sesizarea organelor in drept."

In consecinta, in baza Legii nr. 345/2002, art.32 pct. (3) , privind taxa pe valoarea adaugata, in mod legal organul de control a procedat la estimarea taxei pe valoarea adaugata aferenta carnetului facturier declarat pierdut.

"(3) In cazul in care facturile fiscale, evidentele contabile sau datele necesare pentru calcularea bazei de impozitare lipsesc ori sunt incomplete in ceea ce priveste cantitatile, preturile si/sau tarifele practicate pentru livrari de bunuri si/sau prestari de servicii, organele de control fiscal vor proceda la impozitare prin estimare."

Faptele mentionate, coroborate cu prevederile actelor normative mai sus citate au condus la stabilirea in mod legal in sarcina AF X a unei taxe pe valoarea adaugata suplimentara in suma de ... lei(TVA calculata la o valoare totala estimata in mod corect de catre organul de control pentru facturile nedecarate pierdute in suma de ... lei inclusiv TVA), prin aplicarea prevederilor art. 20 din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata, republicata.

"(1) In Romania cota standard a taxei pe valoarea adaugata este de 19% si se aplica operatiunilor impozabile, cu exceptia celor scutite de taxa pe valoarea adaugata."

Scazand din TVA colectata suplimentar de organul de control in suma de ... lei taxa pe valoarea adaugata de rambursat stabilita de petenta pentru perioada 01.12.2002-31.12.2002 in suma de ...lei, rezulta o taxa pe valoarea adaugat de plata pentru perioada supusa controlului(01.01.2002-31.12.2002), in suma totala de ... lei.

Pentru nerespectarea termenului de plata a acestei obligatii fiscale, s-au calculat de catre organul de control, in mod legal, majorari de intarziere in suma de ... lei, conform prevederilor art. 13 alin. 2 si 3 din OG nr. 11/1996, dobanzi de intarziere in suma de ... lei conform prevederilor art. 12 si 13 din OG nr. 61/2002, iar conform prevederilor art. 14, pct.(1) din aceeasi OG nr. 61/2002 s-au calculat penalitati de intarziere in suma de ... lei.

Art. 13 din OG nr. 11/1996 prevede:

"Orice obligatie bugetara neachitata la scadenta genereaza plata unor majorari calculate pentru fiecare zi de intirziere, pina la data achitarii sumei datorate, inclusiv.

In cazul constatarii unor diferente de obligatii bugetare, stabilite de organele competente, calculul majorarilor de intirziere incepe cu ziua imediat urmatoare scadentei obligatiei bugetare la care s-a stabilit diferenta, pina in ziua platii inclusiv."

Art. 12 din OG nr. 61/2002 prevede:

"Pentru neachitarea la termenul scadent a obligatiilor bugetare debitorii datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere."

Art. 13 din OG nr. 61/2002 prevede:

"(1) Dobanzile se calculeaza pentru fiecare zi, incepand cu ziua imediat urmatoare scadentei obligatiei bugetare si pana la data stingerii sumei datorate inclusiv.

(2) Pentru diferentele de obligatii bugetare, stabilite de organele competente, dobanzile se datoreaza incepand cu ziua imediat urmatoare scadentei obligatiei bugetare, la care s-a stabilit diferenta, pana la data stingerii acesteia inclusiv."

Art. 14 din OG nr. 61/2002 prevede:

"(1) Plata cu intarziere a impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor obligatii bugetare, cu exceptia dobanzilor, penalitatilor de orice fel si a amenzilor, se sanctioneaza cu o penalitate de intarziere de 0,5% pentru fiecare luna si/sau pentru fiecare fractiune de luna de intarziere, incepand cu data de intai a lunii urmatoare celei in care acestea aveau termen de plata. Penalitatea de intarziere nu inlatura obligatia de plata a dobanzilor si/sau a penalitatilor."

Pentru considerentele mai sus prezentate urmeaza sa ase respinga contestatia petentei ca fiind neintemeiata, pentru suma de ... lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata si accesoriile aferente.

Pe cale de consecinta, in baza prevederilor art. 176, 178, 179, 180, 181, 182, 184, si 185 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, ale art. 1 din Legea 87/1994, ale art. 20 si 32 din Legea nr. 345/2002, ale art. 13 din OG nr. 11/1996 si ale art.12, 13 si 14 din OG nr. 61/2002, se

DECIDE:

Respingerea in totalitate a contestatiei formulata de AF X, ca fiind neintemeiata, respectiv pentru suma de ... lei compusa din:

- ... lei-TVA de plata rezultata ca urmare a colectarii tva la valoarea estimata de 367.311 lei;
- ... lei-majorari de intarziere;
- ... lei-penalitati de intarziere;
- ... lei-dobanzi.

Prezenta decizie poate fi contestata la Tribunalul Bacau, conform procedurii legale, in termen de sase luni de la comunicare.

Director Executiv,
Mircea Muntean

Avizat
Biroul Juridic si Contencios
Nicolae Sicoe