

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Arad a fost sesizata de catre Activitatea de Control Fiscal Arad, inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Arad asupra contestatiei formulate de

D-nii. C si G

Referitor la îndeplinirea conditiilor de procedura reglementate de art. 176 din din OG nr. 92/2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala, se retin urmatoarele:

Contestatia a fost formulata de dl. C. in calitate de fost director al S.C. X S.R.L. si dl. G. in calitate de fost asociat unic al S.C. X S.R.L., prin avocat, la dosarul cauzei fiind anxate imputernicirile avocatale, in original, asa dupa cum prevede art. 176, alin. (1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de Procedura Fiscala, republicata.

Petentii au formulat contestatie impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala Arad si a procesului verbal incheiat de catre Activitatea de Control Fiscal Arad.

In ceea ce priveste capatul de cerere referitor la Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala Arad, se retin urmatoarele:

In fapt, organele fiscale din cadrul Activitatii de Control Fiscal Arad urmare adreselor Garzii Financiare Arad au efectuat o inspectie fiscala la SC Y SRL, constatand urmatoarele:

La data infiintarii - 18.06.1996 - societatea a fost inregistrata la Oficiul Registrului si Comertului de pe langa Tribunalul Arad sub numele S.C. X S.R.L., avand ca asociat unic si administrator pe dl. G.

La data de **09.04.2003**, conform Hotararii, asociatul unic G imputerniceste pe D-na. H. sa indeplineasca functia de administrator la societatea S.C. X S.R.L., iar pe dl. C. il numeste in functia de director executiv. Tot la aceasta data a fost predata toata arhiva societatii noului administrator, iar obligatia inscrierii acestei Hotarari la O.R.C. a fost stabilita in sarcina D-nei. H. Hotararea nu a fost inregistrata la Oficiul Registrului si Comertului.

La data de 26.11.2004, in baza unei Hotarari a fost schimbat numele societatii din S.C. X S.R.L. in S.C. Y S.R.L., devenind asociat unic D-na. H.

In drept, Legea nr. 31/1990 privind societatile comerciale, republicata:
“ART. 50

(1) Actele sau faptele, pentru care nu s-a efectuat publicitatea prevăzută de lege, nu pot fi opuse terților, în afară de cazul în care societatea face dovada ca aceștia le cunoșteau.

(2) Operațiunile efectuate de societate înainte de a 16-a zi de la data publicării în Monitorul Oficial al României a încheierii judecătorului delegat nu sunt opozabile terților, care dovedesc ca au fost în imposibilitate de a lua cunostinta despre ele.

ART. 199

(1) Actul constitutiv poate fi modificat de asociați, cu respectarea condițiilor de fond și de forma prevăzute pentru încheierea lui.

(2) Modificările privind mutarea sediului societății în alta localitate, schimbarea obiectului principal de activitate, modificarea capitalului social, fuziunea și divizarea, reducerea sau prelungirea duratei societății, dizolvarea și lichidarea ei se vor mentiona în registrul comerțului numai în baza încheierii judecătorului delegat. Celelalte modificări se

vor mentiona, cu respectarea dispozițiilor legale, în baza rezoluției directorului registrului comerțului. Aceasta rezoluție are, în mod corespunzător, regimul legal al încheierii judecătorului delegat.

(3) Actul adițional cuprinzând textul integral al prevederilor actului constitutiv, modificate, se depune la oficiul registrului comerțului și se menționează în acest registru, după care se transmite, din oficiu, Monitorului Oficial al României, spre publicare, pe cheltuiala societății.

[...]

(5) Dacă se aduc mai multe modificări actului constitutiv, fie concomitent fie succesiv, acesta va fi actualizat cu toate modificările la zi și, în aceasta forma, va fi depus la oficiul registrului comerțului.”

Legea nr. 26 din 5 noiembrie 1990, republicată, privind registrul comerțului, cu modificările și completările ulterioare:

“ART. 5

(1) Înmatricularea și mențiunile sunt opozabile terților de la data efectuării lor în registrul comerțului ori de la publicarea lor în Monitorul Oficial al României, Partea a IV-a, sau în alta publicație, acolo unde legea dispune astfel.

(2) Persoana care are obligația de a cere o înregistrare nu poate opune terților actele ori faptele neînregistrate, în afară de cazul în care face dovada ca ele erau cunoscute de aceștia.

ART. 22

(1) Comerciantul are obligația sa solicite înregistrarea în registrul comerțului a mențiunilor prevăzute la art. 21, în cel mult 15 zile de la data actelor și faptelor supuse obligației de înregistrare.

[...]

ART. 26

(1) Data înregistrării în registrul comerțului este data la care înregistrarea a fost efectiv operată în acest registru.

(2) Înregistrarea în registrul comerțului se operează în termen de 24 de ore de la data încheierii judecătorului delegat, iar în cazul înmatriculării comerciantului, în termen de 24 de ore de la data pronunțării încheierii judecătorului delegat de autorizare a înmatriculării.”

Având în vedere faptul că în data de **26.11.2004**, în baza Hotărârii s-a schimbat numele societății X în Y SRL devenind asociat unic D-na. H., așa cum rezulta din adresa Oficiului Registrului Comerțului Arad societatea a fost reprezentată de dl. G. în calitate de asociat unic și administrator doar până la data de 26.11.2004 când a avut loc transferul de parti sociale, după aceasta data reprezentantul legal al societății fiind D-na. H.

Pe cale de consecință, având în vedere dispozițiile Ordinului nr. 519 din 27 septembrie 2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Guvernul nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, unde se precizează:

“9.3. În soluționarea contestațiilor, excepțiile de procedură pot fi următoarele: nerespectarea termenului de depunere a contestației, lipsa calității procesuale, lipsa capacității, lipsa unui interes legitim, contestarea altor sume și măsuri decât cele care au făcut obiectul actului atacat.

13.1. Contestația poate fi respinsă ca:

[...]

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

rezulta ca dl. C in calitate de fost director al S.C. X S.R.L. si dl. G in calitate de fost asociat unic al S.C. X S.R.L. nu sunt reprezentantii legali ai SC Y SRL, astfel contestatia formulata impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala emisa de Activitatea de Inspecție Fiscala Arad este depusa de o persoana lipsita de calitatea de a contesta, în situația în care in Decizia contestata la cap. "Datele de identificare ale contribuabililor" denumirea contribuabilului este SC Y SRL, iar la data emiterii Deciziei - 14.10.2005 - reprezentantul societatii este D-na. H, administrator si asociat unic din data de 26.11.2004, asa cum rezulta din adresa Oficiului Registrului Comertului Arad, pentru acest capat de cerere contestatia urmand a fi respinsa.

Referitor la capatul de cerere din contestatia formulata de dl. C. si dl. G. împotriva procesului verbal încheiat de catre organe din cadrul Activității de Control Fiscal Arad, aratam urmatoarele:

Competenta de solutionare conferita de Codul de procedura fiscala este reglementata astfel:

In drept, Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala:

"ART. 178

Organul competent

(1) Contestațiile formulate impotriva deciziilor de impunere, a actelor administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere, precum și a titlurilor de creanta privind datoria vamală se soluționează după cum urmează:

a) contestațiile care au ca obiect impozite, taxe, contribuții, datorie vamală, precum și accesorii ale acestora, al căror quantum este sub 5 miliarde lei, se soluționează de către organele competente constituite la nivelul direcțiilor generale unde contestatorii au domiciliul fiscal sau, după caz, de către organul fiscal stabilit la art. 33 alin. (3);

[...]

*(2) Contestațiile formulate impotriva **altor** acte administrative fiscale se soluționează de către organele fiscale emitente."*

Vazand solicitarile petentilor din contestatia formulata referitor la acest capat de cerere, respectiv "scoaterea noastra din cauza si exonerarea noastra de la plata catre bugetul statului a oricaror sume reprezentand eventuale obligatii neachitate catre SC Y SRL" in conditiile in care incepand cu data de 26.11.2004 administrator al societatii comerciale Y SRL este d-na. H. si avand in vedere faptul ca in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei organele fiscale au aratat ca "Procesul Verbal a fost intocmit cu respectarea prevederilor OMF nr. 1304/2004, privind modelul si continutul formularelor si documentelor utilizate in activitatea de inspectie fiscala" in considerarea dispozitiilor Ordinului nr. 1.304 din 1 septembrie 2004 privind modelul și conținutul formularelor și documentelor utilizate în activitatea de inspecție fiscală:

"ANEXA 5.b

Instrucțiuni de completare și utilizare a formularului

"Proces-verbal"

Cap. I

1. Procesul verbal reprezintă actul de control care se întocmește de către organele de inspecție fiscală numai în cazul controlului inopinat, încrucisat, în cazul efectuării, în condițiile legii, a unei cercetări la fata locului art. 55 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003

privind Codul de procedura fiscală, republicată) sau pentru consemnarea unor fapte, în timpul inspecției fiscale, care pot întruni elementele constitutive ale unei infracțiuni.

Nu are ca rezultat întocmirea unei decizii de impunere.

Cap. II

1. Constatările controlului vor fi prezentate clar și concis, fără detalieri inutile astfel încât să rezulte motivul de fapt și temeiul de drept care au stat la baza fundamentării fiecăreia. Se vor nominaliza, acolo unde legea prevede, persoanele făcute responsabile de faptele constatate. De asemenea se vor înscrie măsurile operative dispuse contribuabilului pentru respectarea prevederilor legale în materie.

În susținerea constatărilor se vor prezenta copii după documente justificative; registre, balante de verificare, declarații fiscale, situații privind starea de fapt constatată și efectele juridice produse. În cazul în care din control au rezultat elementele constitutive ale unei infracțiuni prevăzute de legea penală se va prezenta și punctul de vedere al persoanei facută responsabilă, care va fi anexat la procesul verbal. Dacă este cazul, în situațiile în care, din control au rezultat elementele constitutive ale unei infracțiuni prevăzute de legea penală constatările se vor consemna într-un proces verbal separat.

coroborat cu Ordinul nr. 519 din 27 septembrie 2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată:

“12.9. În situația în care obligațiile bugetare se stabilesc pe baza de raport de inspecție fiscală sau proces-verbal, încheiate conform art. 105 alin. (2) și art. 106 alin. (1) din Codul de procedura fiscală, republicat, se va pronunța soluția de anulare a măsurilor stabilite suplimentar, urmând ca respectivele constatări să fie valorificate la emiterea actului administrativ fiscal, conform legii.”

Directia Generala a Finantelor Publice a județului Arad nu are competența soluționării contestației în legătură cu acest capat de cerere, în condițiile în care a fost emisă Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală de către Activitatea de Inspectie Fiscala Arad - care reprezintă actul administrativ fiscal, act față de care petenții sunt lipsiți de calitatea de a contesta; acest capat de cerere urmează să fie soluționat de către organele fiscale emitente, respectiv Activitatea de Control Fiscal Arad, în temeiul actelor normative mai jos citate:

Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală

"ART. 2

Raportul Codului de procedura fiscală cu alte acte normative

[...]

(3) Unde prezentul cod nu dispune să se aplice prevederile Codului de procedura civilă."

Codul de procedura civilă:

"Secțiunea a II - a

Excepțiile de procedura și excepția puterii de lucru judecat

ART. 158

(1) Când în fața instanței de judecată se pune în discuție competența acesteia, ea este obligată să stabilească instanța competentă ori, dacă este cazul, un alt organ cu activitate jurisdicțională competent.

[...]

(4) Trimiterea dosarului după caz, instanței competente sau altui organ cu activitate jurisdicțională competent, nu este împiedicată de exercitarea caii de atac de către partea care a obținut declararea necompetenței."

Referitor la capatul de cerere privind suspendarea actului administrativ fiscal, s-au retinut urmatoarele:

In drept, CODUL DE PROCEDURA FISCALA din 24 decembrie 2003, republicat prevede:

“ART. 184

Suspendarea executarii actului administrativ fiscal

(1) Introducerea contestatiei pe calea administrativa de atac nu suspenda executarea actului administrativ fiscal.

(2) Organul de solutionare a contestatiei poate suspenda executarea actului administrativ atacat pana la solutionarea contestatiei, la cererea temeinic justificata a contestatorului. (...).”

Pe cale de consecinta, întrucat petentii nu au respectat prevederile legale mai sus citate în sensul ca nu a prezentat motive temeinice pentru care sa solicite suspendarea executarii actelor administrative fiscale, sustinute cu documente justificative, sustinerile din contestatia depusa în cadrul careia a formulat si cererea de “suspendare a executarii actelor administrative pâna la solutionarea contestatiei” nu pot fi luate în considerare, motiv pentru care cererea de suspendare a executarii actului administrativ fiscal va fi respinsa.

Pentru considerentele mai sus prezentate si in conformitate cu prevederile art. 50, art. 199 din Legea nr. 31/1990 privind societatile comerciale, republicata, art.5, art. 22, art. 26 din Legea nr. 26 din 5 noiembrie 1990, republicată, privind registrul comerțului, cu modificarile si completarile ulterioare, pct. 9.3, pct. 12.9 din Ordinul nr. 519 din 27 septembrie 2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, art. 178, art. 184 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicat, Ordinul nr. 1.304 din 1 septembrie 2004 privind modelul și conținutul formularelor și documentelor utilizate în activitatea de inspecție fiscală, art. 158 din Codul de procedura civilă, se

DECIDE

1. Respingerea contestatiei formulata de **D-nii. C. si G.** împotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala Arad, ca fiind depusa de persoane lipsite de calitatea de a contesta.

2. Declinarea competentei de solutionare a procesului verbal incheiat de catre Activitatea de Control Fiscal Arad, organului fiscal competent respectiv Activitatea de Control Fiscal Arad.

3. Respingerea cererii de suspendare a executarii actelor administrative fiscale pâna la solutionarea contestatiei, ca neîntemeiata.