

DECIZIA NR.183

Directia generală a finantelor publice Brasov, Biroul de solutionare a contestatiilor a fost sesizată de catre Direcția Controlului Fiscal Braşov privind soluționarea contestatiei depuse de catre SC X SRL cu sediul în Braşov.

Contestația a fost formulată împotriva măsurilor stabilite de organele de inspecție fiscală din cadrul D.C.F. Braşov în Raportul de inspecție fiscală și Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare privind suma de... lei .

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 privind Codul de procedură fiscală republicată.

Considerând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute de art. 175, 176 și 177 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată, D.G.F.P.Braşov este investită să soluționeze contestația.

I SC X SRL contestă măsurile stabilite de organul de inspecție fiscală din cadrul D.C.F.Braşov prin Raportul de inspecție fiscală și prin Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală prin care s-au stabilit obligații suplimentare la bugetul de stat în sumă totală de ... lei , motivând următoarele:

În luna septembrie 2004, SC X SRL , a încheiat un antecontract de vânzare cumparare prin care Y SRL s-a angajat sa vanda la SC X SRL Brasov , un imobil situat in Mun. Brasov,, în valoare de ... lei la care se adauga TVA.Din acest pret urma sa se achite, cu titlu de avans în termen de 30 de zile, suma de ... lei la care se adauga TVA, urmand ca diferenta de ... lei la care se adauga TVA sa se achite în termen de 60 de zile de la data semnarii antecontractului, prilej cu care urma sa se incheie contractul de vânzare cumparare în forma autentica.

Petenta sustine ca în data de 15.09.2004 SC X SRL Brasov a întocmit factura fiscală ... în suma totală de ... lei din care TVA ... lei, reprezentând contravaloare avans la antecontractul menționat mai sus.

Totodata petenta sustine ca în data de 11.10.2004, în baza hotararii celor doua parti contractante, s-a întocmit Conventia de reziliere la antecontractul de vânzare cumparare, prin care partile sunt puse în situația anterioară semnării acestuia și se stabilește liberarea vânzatoarei de la promisiunea de vânzare.

Astfel cu acea data respectiv 11.10.2004 s-a întocmit factura seria ... emisă de SC X SRL Brasov, prin care se stornează factura de avans emisă în 15.09.2004.

Petenta învederează faptul ca Legea nr.571/2003 privind Codul Fiscal nu conține dispoziții exprese care sa facă referire la faptul ca în condițiile în care un antecontract de

vanzare cumparare a unui bun imobil, nu a fost finalizat prin incheierea unui contract in forma autentica nu se da dreptul de deducere a TVA aferent unei facturi emise de catre vanzator.

Pentru considerentele specificate mai sus petenta solicita desfiintarea Cap II, din Raportul de inspectie fiscala contestat, referitor la nedeductibilitatea TVA pentru factura fiscala seria ..., cuprinzand TVA in suma de ... lei si desfiintarea obligatiilor fiscale.... lei reprezentand dobanzi si penalitati aferente TVA.

II. Prin Raportul de inspectie fiscală din 14.06.2006 și Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscală, organele de inspectie fiscală din cadrul D.C.F.Brașov au stabilit în sarcina petentei ... lei dobânzi aferente TVA si ... lei penalități aferenteTVA.

Prin adresa I.J.P. Brașov s- a solicitat efectuarea unei inspectii fiscale la SC X SRL Brasov in interesul solutionarii dosarului penal .../2005.

Inspectia fiscală a avut ca obiectiv verificarea modului de constituire , evidențiere și virare a taxei pe valoarea adaugata in perioada martie 2002- decembrie 2005.

Urmare a verificării s-a constatat faptul că SC X SRL Brașov in luna septembrie 2004 a incheiat antecontract de vanzare cumparare din data de 2004 cu incheiere de data certa prin care Y SRL se angajeaza sa vanda SC X SRL un imobil din Brasov pentru suma de ... lei plus TVA .

SC X SRL a intocmit factura fiscala seria din 15.09.2004 in suma totala de ... lei din care TVA ... lei reprezentand avans la antecontractul mai sus mentionat, fara ca suma respectiva sa fi fost incasata ca avans de catre Y SRL de la SC X SRL fapt recunoscut de catre petenta prin raspunsul dat la intrebarea nr. 3 din Nota explicativa data in data de 15.03.2006.

In luna octombrie 2004 cu factura ... din 11.10.2004 emisa de catre Y SRL s-a stornat factura emisa in luna septembrie 2004.

Fata de constatările specificate in temeiul art 145 alin.(1), art.134 alin.(3) si (5) lit.b si art.155 pct.(7) echipa de inspectie fiscala nu a admis la deducere taxa pe valoarea adaugata in suma de ... lei afarenta facturii mai sus mentionata din luna septembrie 2004.

Aferent TVA stabilit suplimentar in luna septembrie 2005, organul de inspectie fiscală ,in temeiu prevederilor art.146, alin.(2) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal a calculat dobânzi de întârziere aferente TVA în sumă de ... lei și in baza art.116 si art.121 din OG nr.92 privind Codul de procedura fiscala, republicata si H.G. nr.67/2004 a calculat penalitati de intarziere aferente TVA in suma de ... lei.

III Având in vedere constatările organului de control, susținerile petentei, documentele aflate la dosarul cauzei precum și prevederile actelor normative în vigoare în perioada supusă verificării se rețin următoarele:

SC X SRL cu sediul în Brașov , are ca obiect de activitate cumpararea si vanzarea de imobiliare.

Perioada supusă verificării pentru TVA :artie 2002- decembrie 2002.

Cauza supusă soluționării este daca D.G.F.P.Brașov se poate investi cu soluționarea pe fond a cauzei în condițiile în care verificarea s-a efectuat ca urmare a adresei Inspectoratului de Poliție al Județului Brașov în vederea soluționării Dosarului penal ..., iar actul de control contestat a fost transmis organelor de cercetare penală.

În fapt , echipa de inspecție fiscală , urmare adresei I.J.P. Brașov înregistrată la D.C.F. Brașov , a procedat la stabilirea în întregime a obligațiilor SC X SRL întocmind Raportul de inspecție fiscală și Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală prin care se stabilește în sarcina petentei dobanzi si penalitati aferente TVA în suma totala de ... lei, suma contestata de catre aceasta .

Cele două documente au fost înaintate I.J.P. Brașov prin adresa nr.... în vederea soluționării Dosarului penal, pentru efectuarea cercetărilor pe latură penală.

În drept art. 184 alin (1) lit . b) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală precizează:

"ART. 184

Suspendarea procedurii de soluționare a contestației pe cale administrativă

(1) Organul de soluționare competent poate suspenda, prin decizie motivată, soluționarea cauzei atunci când:

b) soluționarea cauzei depinde, în tot sau în parte, de existența sau inexistența unui drept care face obiectul unei alte judecăți."

Astfel, între stabilirea obligațiilor bugetare consemnate prin Raportul de inspecție fiscală și Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală, contestate de petentă și stabilirea caracterului infrațional al faptei săvârșite există o strânsă interdependență de care depinde soluționarea depusă judecății, organul de inspecție fiscală înaintând actul de control organelor de urmărire penală.

Ca urmare , organele administrativ jurisdicționale nu se pot pronunța pe fond înainte de a se finaliza soluționarea laturii penale.

Prioritate de soluționare în speță o au organele penale care se vor pronunța asupra caracterului infrațional al faptei potrivit principiului de drept " *penalul ține în loc civilul*" respectiv art. 22 din Codul de procedură penală republicat care în legătură cu autoritatea hotărârii penale în civil și efectele hotărârii civile în penal , precizează următoarele:

"ART. 22

Autoritatea hotărârii penale în civil și efectele hotărârii civile în penal

Hotărârea definitivă a instanței penale are autoritate de lucru judecat în fața instanței civile care judecă acțiunea civilă, cu privire la existența faptei, a persoanei care a săvârșit-o și a vinovăției acesteia.

Hotărârea definitivă a instanței civile prin care a fost soluționată acțiunea civilă nu are autoritate de lucru judecat în fața organului de urmărire penală și a instanței penale, cu privire la existența faptei penale, a persoanei care a săvârșit-o și a vinovăției acesteia. "

Având în vedere cele precizate mai sus se reține faptul că până la pronunțarea unei soluții definitive pe latură penală, D.G.F.P.Brașov nu se poate investi cu soluționarea pe fond a cauzei, motiv pentru care se suspendă soluționarea cauzei civile pentru suma de lei reprezentând dobânzi și penalități aferente TVA.

În funcție de soluția pronunțată pe latură penală și de constituirea statului ca parte civilă în procesul penal pentru recuperarea pe această cale a prejudiciului cauzat bugetului de stat, procedura administrativă va fi reluată în conformitate cu cele precizate în art. 183 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată, care precizează:

“(3) Procedura administrativă este reluată la încetarea motivului care a determinat suspendarea sau, după caz, la expirarea termenului stabilit de organul de soluționare competent potrivit alin. (2), indiferent dacă motivul care a determinat suspendarea a încetat sau nu.”

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și în temeiul art.183 și art.185 alin (4) din O.G..92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată se:

DECIDE

Suspendarea soluționării cauzei referitoare la suma de ... lei reprezentând dobânzi și penalități aferente TVA stabilite prin Decizia de impunere, până la pronunțarea unei soluții definitive pe latură penală, procedura administrativă urmând a fi reluată la încetarea motivului care a determinat suspendarea, în condițiile legii, conform celor reținute prin prezenta decizie.

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