

MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
Directia generala de solutionare a contestatiilor

DECIZIA NR. _____ / _____ 2004

privind contestatia formulata de
S.C. X S.R.L.

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala a fost sesizata de catre Directia generala a finantelor publice asupra contestatiei formulata de **S.C. X S.R.L.**

Contestatia a fost formulata impotriva procesului verbal incheiat de catre organele de control ale Directiei controlului fiscal si priveste suma reprezentand:

- taxa pe valoarea adaugata de plata;
- dobanzi aferente taxei pe valoarea adaugata;
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata.

Contestatia a fost formulata in termenul prevazut de art. 171 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Vazand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 169 si art. 173 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala este investita sa se pronunte asupra cauzei.

I. Prin contestatia formulata, **S.C. X S.R.L.** precizeaza ca contractele de ajutor financiar se aflau in documentele contabile ale societatii care au fost verificate de organele de control si cu toate acestea prin procesul verbal s-a mentionat faptul ca **S.C. X S.R.L.** nu a mai incheiat alte contracte cu societatile care au virat sumele de bani.

Actul administrativ fiscal contestat nu poarta stampila organului fiscal emitent si nu cuprinde mentiuni privind audierea contribuabilului. In capitolul III al procesului verbal este mentionata nota explicativa data in fata organelor de control ale Garzii financiare, insa art. 38 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 are in vedere audierea contribuabilului de catre organul fiscal ce efectueaza inspectia fiscala. Ori, in cazul de fata reprezentantii societatii nu au fost contactati pentru a fi audiati.

Pe fondul cauzei, in urma controlului efectuat in perioada 19.02.2003 - 03.03.2004, organele de control au constatat ca societatea a incasat in perioada 01.02.2001-30.11.2003 o suma de bani de la diverse persoane juridice. Organele de control au considerat ca sumele respective reprezinta avansuri si prin urmare **S.C. X S.R.L.** avea obligatia de a emite facturi fiscale si de a colecta taxa pe valoarea adaugata aferenta.

Incasarea de catre **S.C. X S.R.L.** a sumelor mentionate s-a realizat in baza unor contracte de ajutor financiar si nu cu titlu de avans. **S.C. X S.R.L.** a incheiat la data de 01.06.2002 un contract prin care S.C. F S.A. s-a obligat sa acorde subscrisei un ajutor financiar, suma care nu a fost virata direct de catre S.C. F S.A. ci in baza unor acorduri de stingere a creantelor reciproce, viramentul fiind facut de catre debitori ai S.C. F S.A. Acelasi mod de stingere a unor creante s-a practicat si cu S.C. A S.R.L. si S.C. C S.R.L.

In concluzie, sumele incasate in baza contractelor de ajutor financiar nu pot fi considerate avansuri si prin urmare societatea nu avea obligatia de a calcula si plati taxa pe valoarea adaugata. Aceasta este si solutia pronuntata de catre Ministerul Finantelor Publice.

II. Prin procesul verbal incheiat de catre organele de control ale Directiei de control fiscal Suceava s-au constatat urmatoarele:

S.C. X S.R.L. a incasat de la S.C. F S.A. si alti intermediari o suma de bani in baza unor acorduri de stingere a creantelor reciproce. Sumele incasate de catre **S.C. X S.R.L.** nu au avut la baza alte contracte incheiate intre parti. In conformitate cu prevederile legale suma incasata de **S.C. X S.R.L.** reprezinta avansuri incasate pentru care exista obligatia emiterii de facturi fiscale in termen de 3 zile de la data incasarii respectiv a colectarii de taxa pe valoarea adaugata.

De asemenea, cu facturi fiscale, **S.C. X S.R.L.** a livrat piese de schimb auto catre S.C. C S.R.L. si a incasat cu ordin de plata o suma din care a restituit o parte, ramanand o diferenta incasata in avans, suma pentru care nu s-a emis factura fiscala si nu s-a colectat taxa pe valoarea adaugata aferenta.

Referitor la suma incasata de la S.C. A S.R.L., desi pe ordinul de plata este inscrisa mentiunea "ajutor financiar conform contract", societatea nu a prezentat nici un document in acest sens, fapt pentru care operatiunea nu poate fi asimilata operatiunilor bancare, aceasta reprezentand in fapt o suma incasata in avans pentru care societatea avea obligatia colectarii taxei pe valoarea adaugata. Organele de control au constatat ca sustragerea de la plata obligatiilor fiscale prin nedeclararea veniturilor impozabile intra sub incidenta prevederilor art 11 din Legea nr. 87/1994, republicata, pentru

combaterea evaziunii fiscale, fapt pentru care au fost sesizate organele de cercetare penala.

III. Luand in considerare constatările organului de control, motivele prezentate de societate, documentele existente la dosarul cauzei precum și actele normative in vigoare in perioada verificata, se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor se poate investi cu solutionarea cauzei, in conditiile in care actul de control contestat a fost inaintat Parchetului de pe langa Judecatorie.

In fapt, Inspectoratul de politie judetean - Serviciul de investigare a fraudelor a solicitat Directiei controlului fiscal, in vederea cercetarilor ce se efectueaza in lucrarea penala privind asociatul unic al **S.C. X S.R.L.**, documentele de control și financiar contabile despre care Garda financiara facea referire in sesizarea adresata Parchetului de pe langa Judecatorie.

Prin adresa anexata in copie la dosarul cauzei, s-a inaintat de catre organele de control plangere penala precum și o copie a procesului verbal Parchetului de pe langa Judecatorie in vederea efectuării de cercetari sub aspectul savarsirii infractiunii de evaziune fiscala prevazuta de “art. 12 și art. 13 din Legea nr. 87/1994 pentru combaterea evaziunii fiscale”.

In drept, art. 178 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală precizeaza:

“Suspendarea procedurii de solutionare a contestatiei pe cale administrativă

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

a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele în drept cu privire la existenta indicilor săvârsirii unei infractiuni a cărei constatare ar avea o înrâurire hotărâtoare asupra solutiei ce urmează să fie dată în procedură administrativă;[...]”

Astfel, intre obligatiile bugetare constatate prin procesul verbal incheiat și stabilirea caracterului infractional al faptelor savarsite exista o stransa interdependenta de care depinde solutionarea cauzei dedusa judecatii.

Aceasta interdependenta consta in faptul ca obligatiile bugetare stabilite prin procesul verbal contestat sunt consecinta faptului

ca societatea contestatoare a incasat de la diversi clienti, persoane juridice, cu titlu de avansuri sume de bani pentru care nu a emis facturi fiscale in termen de 3 zile de la incasare, respectiv nu a colectat si inregistrat taxa pe valoarea adaugata aferenta, fapt ce intra sub incidenta art. 11 din Legea nr. 87/1994, republicata, pentru combaterea evaziunii fiscale, care prevede: **“Constituie infractiuni si se pedepsesc cu închisoare de la 2 la 8 ani si interzicerea unor drepturi următoarele fapte:[...]**

b) sustragerea în întregime sau în parte de la plata obligatiilor fiscale, în scopul obtinerii de venituri, prin nedeclararea veniturilor impozabile, ascunderea obiectului ori a sursei impozabile sau taxabile ori prin diminuarea veniturilor ca urmare a unor operatiuni fictive;[.]”

Ca urmare, organele administrative nu se pot pronunta pe fondul cauzei inainte de a se finaliza solutionarea laturii penale.

Prioritatea de solutionare in speta o au organele penale care se vor pronunta asupra caracterului infractional al faptei ce atrage plata la bugetul statului a obligatiilor constatate.

Avand in vedere cele precizate mai sus, se retine ca pana la pronuntarea unei solutii pe latura penala, Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor nu se poate investi cu solutionarea cauzei, motiv pentru care va suspenda solutionarea cauzei civile pentru suma totala contestata reprezentand:

- taxa pe valoarea adaugata de plata;
- dobanzi aferente taxei pe valoarea adaugata;
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata,

procedura administrativa urmand a fi reluata in conditiile legii.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art. 178 si art. 180 (4) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, se:

DECIDE

Suspendarea solutionarii cauzei referitoare la suma totala contestata, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea, in conditiile legii, conform celor retinute prin prezenta decizie.

Transmiterea dosarului cauzei organului de control urmand ca la incetarea motivului care a determinat suspendarea sa fie transmis organului competent pentru solutionarea cauzei potrivit dispozitiilor legale.

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel in termen de 30 de zile de la data comunicarii, potrivit procedurii legale.