

DECIZIA 11/2006

Directia Generala a Finantelor Publice Vrancea a fost sesizata asupra solutionarii definitive si irevocabile a cauzei penale privind pe numitul X urmare pronuntarii Sentintei penale nr. 2809/08.10.2004 de catre Judecatoria Focsani ; sentinta penala mentionata a fost inaintata de Serviciul Juridic si Contencios cu adresa nr. 5027/14.02.2006

Petentul contesta masura de virare la bugetul statului a sumei de ... lei reprezentind impozit pe venit, dispusa prin procesul verbal din data de 10.04.2003 intocmit de organele de control ale Administratiei Finantelor Publice Odobesti ; impotriva acestui act de control petenta formuleaza contestatia inregistrata la AFP Odobesti sub nr. 2576/25.04.2003 si la D.G.F.P. Vrancea sub nr. 7480/9.05.2003.

Intrucit cu adresa nr. 2262/14.04.2003 organele de control din cadrul AFP Odobesti au transmis un exemplar din procesul verbal intocmit catre IPJ Vrancea, Politia oras Odobesti in vederea stabilirii indiciilor savirsirii unei infractiuni - prin Decizia nr. 253/13.05.2003 s-a suspendat solutionarea contestatiei pina la solutionarea cauzei penale.

In adresa nr. 5027/14.02.2006 de inaintare a Sentintei penale nr. 2809/08.10.2004 pronuntata de Judecatoria Focsani in dosarul penal al inculpatului X - Serviciul Juridic si Contencios precizeaza ca se comunica prin acesta hotarire judecatoreasca “s-a solutionat in mod *definitiv si irevocabil* cauza penala”.

Procedura fiind indeplinita se va trece la analiza pe fond a contestatiei:

I. Petentul nu este de acord cu masurile stabilite prin procesul verbal de control , invocind urmatoarele argumente :

-pretul de comercializare a materialului lemnos a fost stabilit de organul de control in mod arbitrar ; cheltuielile privind combustibilul consumat nu au fost determinate corect ; nu s-au luat in considerare operatiunile de doborire , sortare , fasonare si transport a materialului lemnos la drum auto (operatiuni al caror cost le-a suportat in exclusivitate) , uzura fizica a mijlocului de transport , etc.;

II. Prin procesul verbal din data de 10.04.2003 se stabileste in sarcina petentului obligatia fiscala in suma de lei reprezentind impozit pe venit .

Prin adresa nr. 5027/28.02.2006 , reprezentantii AFP Odobesti comunica faptul ca isi mentine punctul de vedere “in ceea ce priveste debitele stabilite in procesul verbal de control nr. 2179/10.04.2003”.

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei si avind in vedere argumentele petentului au rezultat urmatoarele aspecte :

Cauza supusa solutionarii o reprezinta faptul daca petentul datoreaza bugetului de stat obligatii fiscale in suma de ... lei reprezentind impozit pe venit.

In fapt , in procesul verbal de control din data de 10.04.2003 se consemneaza urmatoarele aspecte :

- verificarea s-a efectuat urmare adresei nr. 6042/03.02.2003 a Inspectoratului Judetean de Politie Vrancea - Politia oras Odobesti , prin care se solicita efectuarea unei verificari si stabilirea obligatiilor fiscale catre bugetul de stat de catre numitul X din comuna ... ;

- numitul X nu figureaza in evidenta AFP Odobesti ca fiind autorizat pentru desfasurarea activitatii de transport marfuri si comercializare material lemnos in perioada 30.05.2001 - 23.12.2002 ;

- organele de politie au identificat prin actiunile intreprinse un numar de 26 bonuri de vinzare si foi de insotire material lemnos , din care rezulta faptul ca numitul X a comercializat cantitatea de.. m.st. lemn de foc in cursul anului 2002 ;

- pentru determinarea venitului brut obtinut s-au luat in considerare valorile constatate de organele de politie in localitatile de destinatie si comercializare a materialului lemnos , urmare proceselor verbale intocmite si a declaratiilor luate de la diverse persoane, rezultind situatia prezentata analitic in tabelul urmator :

Perioada	Zona de comercializare	Cantitatea de lemn de foc comercializata (m.st.)	Pretul de vinzare (lei/mst)	-lei vechi-
				Venit brut (lei vechi)
12 - 12.2002				
01 - 09.2002				
12 -12.2002				
01 - 09.2002				
10 -12.2002				
10 - 12.2002				
Total	x	x

-pentru determinarea cheltuielilor efectuate s-au luat in calcul sumele achitate in vederea achizitionarii materialului lemnos care se reagasesc inscrise in bonurile de vinzare (.. lei) la care s-a adaugat valoarea combustibilului consumat pentru transportarea materilalului lemnos (.. lei vechi) determinat in functie de rute, numarul de curse, distanta parcursa, consumul mediu al mijlocului de transport folosit ;

-drept urmare, rezulta urmatoarea situatie : venit brut =.. lei vechi ; total cheltuieli efectuate =.. lei vechi ; venit net realizat =.. lei vechi ; impozit pe venit =.. lei .

Prin Sentinta penala nr. 2809/08.10.2004 pronuntata de Judecatoria Focsani in dosarul penal nr. 1378/2004 al inculpatului X (comunicata de Serviciul Juridic si Contencios cu adresa nr. 5027/14.02.2006) instanta retine :

- referitor la infractiunea de efectuare a unei activitati economice fara autorizatie prevazuta la art. 16 din Legea 507/2002 : prin Legea 300/29.06.2004 , intrata in vigoare de la 28.09.2004 s-a abrogat Legea 507/2002 iar art. 21 din Legea 300/2004 prevede ca inceperea unei activitati comerciale inainte de obtinerea autorizatiei constituie contraventie prevazuta de art. 1 litera a) din Legea 12/1990 ; prin urmare fapta cercetata nu mai este prevazuta de legea penala iar art. 12 Cod penal prevede ca “legea penala nu se aplica faptelor savirsite sub legea veche daca nu mai sunt prevazute de legea noua” ;

-referitor la infractiunea de evaziune fiscala prevazuta de art. 13 din Legea 87/1994 : instanta apreciaza ca nu se poate retine acesta infractiune deoarece fapta nu este prevazuta de legea penala, acesta referindu-se la contraventia prevazuta de art. 17 litera k). din Legea 87/1994

Pentru aceste motive ,instanta hotaraste : “in baza art. 11 pct. 2 litera a) Cod procedura penala raportat la art. 10 litera b) Cod procedura penala achita pe inculpatul X ..privind infractiunile de evaziune fiscala prevazuta de art. 13 din Legea 87/1994 si de efectuare a unei activitati economice fara autorizatie prevazuta de art. 16 din Legea 707/2002 cu referire la art. 261 Cod penal “.

(Cod procedura penala, ART. 10 lit. b. : Acțiunea penală nu poate fi pusă în mișcare, iar când a fost pusă în mișcare nu mai poate fi exercitată dacă: *...fapta nu este prevăzută de legea penală*; ART. 11.2 lit. a. : Când se constată existența vreunui din cazurile prevăzute în art. 10...in cursul judecății instanța pronunță ...achitarea în cazurile prevăzute în art. 10 lit. a...).

In drept, se aplica urmatorul cadru legal :

- **Legea nr. 87 /1994** pentru combaterea evaziunii fiscale , art. 19 : “În cazul în care, ca urmare a săvârșirii unei infracțiuni sau *contravenții*, nu se pot stabili, pe baza evidențelor contribuabilului, impozitele, taxele și contribuțiile datorate, acestea vor fi determinate de organul de control prin *estimare, utilizând în acest scop orice documente și informații referitoare la activitatea și perioada desfășurată, inclusiv compararea cu activități și cazuri similare*”.

- **Legea nr. 12 / 1990** *** Republicată privind protejarea populației împotriva unor activități comerciale ilicite : ART. 1 , litera a). Constituie activități comerciale ilicite și atrag *răspunderea contravențională...* față de cei care le-au săvârșit, următoarele fapte: *efectuarea de acte sau fapte de comerț de natura celor prevăzute în Codul comercial sau în alte legi, fără îndeplinirea condițiilor stabilite prin lege*;

- **Legea nr. 300 / 28 iunie 2004** privind autorizarea persoanelor fizice și a asociațiilor familiale care desfășoară activități economice în mod independent : ART. 21 Constituie *contravenția* prevăzută de art. 1 lit. a) din Legea nr. 12/1990 privind protejarea populației împotriva unor activități comerciale ilicite, republicată, cu modificările și completările ulterioare, și se sancționează, potrivit legii, *începerea desfășurării oricărei activități comerciale înainte de obținerea autorizației și a certificatului de înregistrare*, prevăzute de prezenta lege.

- **Legea nr. 87 / 1994** pentru combaterea evaziunii fiscale , ART. 17 litera k). Constituie *contravenții* următoarele fapte, dacă nu sunt săvârșite în astfel de condiții încât, potrivit legii penale, să constituie infracțiuni: *sustragerea de la plata impozitelor, taxelor și a contribuțiilor datorate statului pentru veniturile obținute prin exercitarea de activități neautorizate*.

In speta, se retine ca obligatiile fiscale stabilite prin procesul verbal de control din data de 10.04.2003 ramin valabile , chiar in conditiile achitarii petentului

Analizind continutul Sentintei penale nr. 2809/08.10.2004 in raport ca articolele de lege invocate in continutul acesteia, rezulta urmatoarele concluzii :

-au fost comise urmatoarele fapte de catre numitul X : *”începerea desfășurării oricărei activități comerciale înainte de obținerea autorizației și a certificatului de înregistrare” ; “sustragerea de la plata impozitelor, taxelor și a contribuțiilor datorate statului pentru veniturile obținute prin exercitarea de activități neautorizate” ;*

-faptele de mai sus nu sunt prevazute de legea penala , ci constituie contravenții conform art. 1 lit. a din Legea 12/1990 coroborat cu art. 21 din Legea 300/2004, respectiv art. 17 lit. k din Legea 87/1994.

Rezulta ca *faptele enumerate mai sus si implicit urmarile lor (diminuarea nejustificata a obligatiilor fiscale) - nu sint negate sau anulate prin achitarea numitului X* ci doar se concluzioneaza ca nu fac obiectul legii penale.

In referatul nr. 2576/25.04.2003 intocmit de reprezentantii AFP Odobesti (cuprinzind propuneri de solutionare care se mentin, conform adresei nr.5027/28.02.2006) se fac urmatoarele precizari :

-preturile de comercializare a materialului lemnos nu au fost stabilite de organul de control “in mod arbitrar” - asa cum afirma petentul ; in fapt, aceste preturi au fost determinate de Politia Odobesti in urma verificarilor efectuate, fiind intocmite procese verbale in acest sens ;

organul de control a luat ca baza de calcul aceste preturi de comercializare “la valoarea lor minima” ;

-cantitatile de material lemnos comercializate se regasesc in procesele verbale intocmite de organele de politie si declaratiile martorilor ;

-in ceea ce priveste afirmatia petentului ca in actul de control au fost diminuate distantele dintre localitati, fapt ce a determinat diminuarea cheltuielilor cu combustibili consumati acordate : in fapt, distantele inscrise in procesul verbal de control (intre localitatea de plecare ... si localitatile de destinatie inscrise in bonurile de vinzare) - sunt *mai mari* decit cele reale dintre aceste localitati, motivat tocmai de faptul ca s-au luat in considerare si distantele dintre punctele de punctele de incarcare si localitatea de plecare .. ;

-cheltuielile privind doborirea , sortarea , fasonarea , transportul materialului lemnos pina la drumul auto, operatiunile de incarcare - descarcare a mijlocului de transport - nu au putut fi luate in considerare deoarece petentul nu a putut proba cu documente justificative efectuarea acestor cheltuieli (activitatea fiind desfasurata fara autorizatie , aceste cheltuieli nu au fost inregistrate intr-o evidenta contabila) ; de altfel, exista posibilitatea ca aceste cheltuieli sa fi fost suportate de alte parti (societati comerciale , terte persoane) “care ar putea beneficia de deductibilitatea acestor cheltuieli intr-o evidenta contabila , fapt care ar conduce la dublarea acordarii acestor cheltuieli efectuate” ;

-”cotele de impozitare au fost stabilite in conformitate cu prevederile art. 4 din OMF 1/2002 intrucit veniturile au fost realizate in anul 2002” .

Avind in vedere aspectele prezentate , in temeiul cadrului legal precizat, precum si art.186 din OG 92/2003 R, se

DECIDE:

Respingerea contestatiei formulate de numitul X ca fiind neintemeiata pentru suma de... lei vechi , reprezentind impozit pe venit stabilit de organele de control ale AFP Odobesti prin procesul verbal din data de 10.04.2003.