

DECIZIA NR . 62 / 2005

emisă de Direcția Generală a Finanțelor Publice
a județului Hunedoara în anul 2005

Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Hunedoara a fost sesizat asupra contestației formulată de **SC X SRL** înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Hunedoara sub nr. ... / 2005, împotriva deciziei de impunere nr. ... / 2005 emisă de Activitatea de Control Financiar Fiscal.

Analiza contestației se face ținând cont de prevederile art. 1 alin.(1) și (2) din ORDONANȚĂ de URGENȚĂ a GUVERNULUI ROMÂNIEI Nr. 59 din 23 iunie 2005 privind unele măsuri de natură fiscală și financiară pentru punerea în aplicare a Legii nr. 348/2004 privind denominarea monedei naționale, care arată:

„ART. 1

(1) Începând cu data de 1 iulie 2005, impozitele, taxele, contribuțiile și alte sume datorate bugetului general consolidat se stabilesc și se reflectă în contabilitate în monedă nouă, la nivel de leu, fără subdiviziuni, prin rotunjire la un leu pentru fracțiunile de peste 50 de bani inclusiv și prin neglijarea fracțiunilor de până la 49 de bani inclusiv. Prevederile art. 82 din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se aplică în mod corespunzător.

(2) Regula prevăzută la alin. (1) se aplică și fiecărei obligații de plată provenite din impozite, taxe, contribuții, precum și alte sume datorate bugetului general consolidat, stabilite și neachitate până la data de 30 iunie 2005 inclusiv.”

coroborat cu dispozițiile pct. 1 și pct. 4 lit. d) din ORDINUL MINISTERULUI FINANȚELOR PUBLICE Nr. 978 din 8 iulie 2005 privind aprobarea Precizărilor pentru aplicarea prevederilor Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 59/2005 privind unele măsuri de natură fiscală și financiară pentru punerea în aplicare a Legii nr. 348/2004 privind denominarea monedei naționale, care arată :

„1. Începând cu data de 1 iulie 2005, creanțele fiscale reprezentând impozite, taxe, contribuții și alte sume datorate bugetului general consolidat se stabilesc în monedă nouă, la nivel de leu, fără subdiviziuni, prin rotunjire la un leu pentru fracțiunile de peste 50 de bani inclusiv și prin neglijarea fracțiunilor de până la 49 de bani inclusiv, cu excepția creanțelor prevăzute la pct. 3. În cazul impozitelor, taxelor și contribuțiilor reținute la sursă potrivit legii, rotunjirea se efectuează de către plătitorul de venit pentru fiecare beneficiar. Prevederile se aplică și creanțelor fiscale născute anterior datei de 30 iunie 2005, stabilite sau corectate după data de 1 iulie 2005, precum și celor înscrise în acte administrative aflate în curs de executare.

...

4. Prevederile pct. 1 se referă la stabilirea cuantumului creanțelor fiscale calculate și înscrise în documente, cum ar fi:

... d) decizii privind soluționarea contestației;”

SC X SRL contestă suma de ... lei reprezentând:

- ... lei taxă pe valoarea adăugată ;
- ... lei dobânzi taxă pe valoarea adăugată ;
- ... lei penalități taxă pe valoarea adăugată ;

Contestația a fost depusă în termenul legal prevăzut de art. 176 din ORDONANȚA GUVERNULUI ROMÂNIEI Nr. 92 din 24 decembrie 2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată.

Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Hunedoara, prin Biroul de Soluționare a Contestațiilor este investită să se pronunțe pe fond asupra contestației depusă de **SC X SRL**.

I. Prin contestația formulată, SC X SRL invocă în susținerea cauzei următoarele argumente :

Petenta contestă măsurile dispuse prin Decizia de Impunere nr. ... / 2005 motivând că decizia de impunere este netemeinică din următoarele motive :

- potrivit dispozițiilor art.138 lit. d din legea nr.571/2003 privind codul fiscal cu modificările ulterioare:

„baza de impozitare a taxei pe valoarea adăugată se ajustează în următoarele situații (.....)

d) contravaloarea bunurilor livrate sau serviciilor prestate nu se pot încasa din cauza falimentului beneficiarului; ajustarea este permisă începând cu data de la care se declară falimentul.”

- faptul că, prin decizia nr.10 / 02.12.2004, Comisia Fiscală Centrală interpretează data declarării falimentului ca fiind data pronunțării hotărârii judecătorești finale de închidere a procedurii prevăzute de Legea nr.64 / 1995, aceasta contravine dispozițiilor Codului Fiscal.

II. Prin Decizia de Impunere nr. ... / 2005 întocmită în baza Raportului de Inspecție Fiscală Parțială înregistrat la D.G.F.P sub nr. ... / 2005 și la A.C.F.F sub nr. ... / 2005 privind obligațiile fiscale stabilite suplimentare în sumă de ... lei reprezentând:

- ... lei taxă pe valoarea adăugată ;
- ... lei dobânzi taxă pe valoarea adăugată ;
- ... lei penalități taxă pe valoarea adăugată ;

organele de inspecție fiscală constată următoarele :

SC X SRL a diminuat baza impozabila a taxei pe valoarea adăugată cu suma de ... lei din care TVA ... lei conform art. 138 lit.d din Codul

fiscal, reprezentând creanța datorată de SC Y SRL, la care s-au calculat dobânzi în sumă de ... lei și penalitățile de întârziere în sumă de ... lei.

SC Y SRL a intrat în procedura deschiderii falimentului conform sentinței TRIBUNALULUI HUNEDOARA nr. ... / CA / 2004 pronunțată în ședința publică din data de 2004 ramasă definitivă prin nerecurare și irevocabilă.

Având în vedere prevederile art. 138 lit.d din Codul fiscal a OMFP nr. 1895 / 2004 - pentru aprobarea Deciziei Comisiei Fiscale Centrale nr.10 / 2004, „ajustarea bazei de impozitare a taxei pe valoarea adăugată la furnizori / prestatori, în baza prevederilor art.138 lit d din legea nr.571 / 2003 privind Codul fiscal, este permisă numai în situația în care data declarării falimentului beneficiarilor intervine după data de 1 ianuarie 2004, inclusiv pentru facturile fiscale emise înainte de aceasta dată, dacă contravaloarea bunurilor livrate / serviciilor prestate și taxa pe valoarea adăugată aferentă consemnate în facturi nu se poate încasa din cauza falimentului beneficiarului”

(...) data declarării falimentului este data pronunțării hotărârii judecătorești finale de închidere a procedurii prevăzute de Legea nr. 64 / 1995, hotărâre rămasă definitivă și irevocabilă”.

III. Din analiza documentelor aflate la dosarul cauzei și având în vedere motivațiile societății contestatoare și constatările organului de control, în raport cu actele normative invocate, se rețin următoarele :

În fapt, prin adresa nr. 267/14.07.2004 a **SC X SRL** către Administrația Finanțelor Publice ..., societatea comunică următoarele :

“ societatea (...) în urma declarării falimentului SC Y SRL, prin sentința nr. ... / CA / 2004 definitivă și irevocabilă cu mențiunea că a rămas definitivă prin nerecurare din data de ...2004 a procedat la diminuarea bazei de impozitare a TVA conform art. 138, lit. d) din Codul Fiscal, cu ... lei, aferent creanței restante de ... lei. Se menționează că stornarea TVA colectată aferentă creanțelor față de SC Y SRL s-a făcut prin factura fiscală ... nr. ... / ...2004 în valoare de ... lei ”

Urmare a adresei menționate anterior Administrația Finanțelor Publice ... – prin adresa nr. ... / 2004 înregistrată la DGFP – ACFF jud. Hunedoara sub nr. ... / ... / 2004, solicită verificarea **SC X SRL** – cu privire la modul de diminuare a bazei de impozitare a TVA cu suma de ... lei, TVA aferent în sumă de ... lei .

SC X SRL a diminuat baza impozabilă a taxei pe valoarea adăugată cu suma de ... lei din care TVA ... lei cuprinsă într-un număr de 135 facturi fiscale emise către SC Y SRL în perioada 1998 – 2002.

SC Y SRL a intrat în procedura deschiderii falimentului de la data de 04.03.2004 – conform Sentinței Tribunalului Hunedoara nr. ... / CA / 2004, sentința pronunțată urmare a Sedinței publice din data de ...2004.

În cauză sunt prezente următoarele părți :

- SC Y SRL în calitate de DEBITOR;
- Un număr de 12 persoane juridice în calitate de CREDITORI, mai puțin **SC X SRL** ;

Ulterior datei Sentinței Tribunalului Hunedoara nr. ... / CA / 2004 din ...2004, **SC X SRL** a emis la data de ...2004 cererea de înscriere la masa creditorilor prin declarația de creanță, și având în vedere faptul că cele 135 facturi fiscale pentru care a fost solicitată diminuarea bazei de impozitare a TVA sunt emise în perioada ...1998 – ...2002, în timpul inspecției fiscale efectuate s-a solicitat punctul de vedere al Ministerului Finanțelor Publice cu privire la situația existentă – conform adreselor DGFP HD – ACFF nr. ... / ...10.2004 și nr. ... / ...12.2004 .

Ministerul Finanțelor Publice – Direcția Generală de Colectare a Creanțelor Bugetare, prin adresa nr. ... / ... / ...02.2005 – înregistrată la DGFP HD – ACFF sub nr. ... / ... / ...02.2005 ne comunică punctul său de vedere cu trimitere directă la prevederile ORDINULUI MINISTERULUI FINANTELOR PUBLICE Nr. 1895 din 21 decembrie 2004 pentru aprobarea Deciziei Comisiei fiscale centrale nr. 10 din 2 decembrie 2004 pentru aprobarea soluțiilor privind aplicarea unitară a unor prevederi referitoare la taxa pe valoarea adăugată și accize, publicat în Monitorul Oficial NR. 1278 din 30 decembrie 2004, care la pct. 1 precizează:

1. Art. 138 lit. d) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal

Soluție:

"Ajustarea bazei de impozitare a taxei pe valoarea adăugată la furnizori/prestatori, în baza prevederilor art. 138 lit. d) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, este permisă numai în situația în care data declarării falimentului beneficiarilor intervine după data de 1 ianuarie 2004, inclusiv pentru facturile fiscale emise înainte de această dată, dacă contravaloarea bunurilor livrate/serviciilor prestate și taxa pe valoarea adăugată aferentă consemnate în aceste facturi nu se poate încasa din cauza falimentului beneficiarului.

În accepțiunea Codului fiscal, data declarării falimentului este data pronunțării hotărârii judecătorești finale de închidere a procedurii prevăzute de Legea nr. 64/1995, hotărâre rămasă definitivă și irevocabilă."

În drept, LEGEA Nr. 571 din 22 decembrie 2003 privind Codul fiscal, publicat în Monitorul Oficial NR. 927 din 23 decembrie 2003, prin art. 138 prevede :

„ ART. 138 Ajustarea bazei de impozitare

Baza de impozitare a taxei pe valoarea adăugată se ajustează în următoarele situații:

d) **contravaloarea bunurilor livrate sau a serviciilor prestate nu se poate încasa din cauza falimentului beneficiarului; ajustarea este permisă începând cu data de la care se declară falimentul;** ”

Or prin Sentința Tribunalului Hunedoara nr. ... / CA / 2004, judecătorul sindic a hotărât :

„...**deschide procedura falimentului prevăzută de Legea nr. 64 / 1995 , modificată , față de debitoarea SC Y SRL.**” ,

SC Y SRL intrând în procedura **deschiderii falimentului** conform Secțiunii a 2-a Deschiderea procedurii, art. 31 din LEGEA Nr. 64 din 22 iunie 1995, republicată, privind procedura reorganizării judiciare și a falimentului, publicată în Monitorul Oficial NR. 608 din 13 decembrie 1999, care prevede:

„ **ART. 31 (1) Dacă cererea debitorului corespunde condițiilor stabilite la art. 25, 26 și 28, judecătorul-sindic va da o încheiere de deschidere a procedurii, pe care o va notifica în condițiile art. 32. În cazul în care creditorii se opun la această cerere în termen de 15 zile de la emiterea notificării, judecătorul-sindic îi va cita, împreună cu debitorul, la o ședință în urma căreia va soluționa, deodată, printr-o sentință, toate opozițiile.** ”

Având în vedere prevederile invocate mai sus, în aplicarea corectă a prevederilor art. 138 lit.d din Legea nr. 571 / 2003 trebuie pornit de la raționamentul care a condus la adoptarea de către legiuitor a măsurii ajustării bazei de impozitare, venind astfel în sprijinul contribuabilului care poate face dovada că nu își va mai putea recupera sumele de bani cuvenite de la debitor falit nici în urma lichidării activului acestuia.

La data controlului SC Y SRL nu avea încheiată procedura de faliment conform Secțiunii a 7-a Închiderea procedurii, art. 118 – art. 123 din LEGEA Nr. 64 din 22 iunie 1995, republicată, privind procedura reorganizării judiciare și a falimentului, publicată în Monitorul Oficial NR. 608 din 13 decembrie 1999, care prevede:

„ **ART. 118 În orice stadiu al procedurii judecătorul-sindic poate da o încheiere de închidere a procedurii, dacă constată că bunurile existente nu sunt suficiente pentru a acoperi cheltuielile administrative și nici un creditor nu se oferă să avanseze sumele corespunzătoare.**

ART. 119 Judecătorul-sindic va da o încheiere de închidere a procedurii chiar înainte ca bunurile din averea debitorului să fi fost lichidate în întregime, dacă creanțele vor fi fost complet acoperite prin distribuiri făcute.

ART. 120 Dacă la expirarea termenului pentru înregistrarea cererilor privind creanțele judecătorul-sindic constată că nu s-a depus vreo cerere, va da o încheiere de închidere a procedurii.

ART. 121 Închiderea procedurii va fi notificată de judecătorul-sindic debitorului, tuturor creditorilor și camerei de comerț și industrie teritoriale. În termen de 10 zile de la primirea notificării cei interesați vor putea formula obiecțiuni, pe care judecătorul-sindic le va soluționa,

deodată, printr-o sentință, într-o ședință ținută în termen de cel mult 30 de zile de la emiterea notificării.

ART. 122 Prin închiderea procedurii judecătorul – sindic, administratorul / lichidatorul și toate persoanele care i-au asistat sunt descărcați de orice îndatoriri sau responsabilități cu privire la procedură, debitor și averea lui, creditorii, titularii de garanții, acționari sau asociați.

ART. 123

(1) Prin închiderea procedurii debitorul va fi descărcat de obligațiile pe care le avea înainte de deschiderea ei, însă sub rezerva de a nu fi găsit vinovat de bancrută frauduloasă sau de plăți ori transferuri frauduloase; în astfel de situații el va fi descărcat de obligații numai în măsura în care acestea vor fi fost plătite în cadrul procedurii.

(2) Dispozițiile alin. (1) nu se aplică debitorilor care în ultimii 5 ani au fost supuși prezentei procedurii și au beneficiat de dispozițiile acestui alineat. Față de acești debitori fiecare creditor își va păstra dreptul la plata restului creanțelor sale, potrivit dreptului comun.”.

Astfel, **SC X SRL avea încă posibilitatea să-și recupereze total sau parțial** creanța de la debitorul său aflat în procedura deschiderii falimentului.

Față de cele arătate nu este îndeplinită condiția prevăzută la art. 138 lit d din Legea nr. 571 / 2003, cea de imposibilitatea încasării contravalorii bunurilor livrate sau a serviciilor prestate, datorită faptului că și în cadrul falimentului trebuiesc parcurse mai multe etape până la constatarea stării de insolvabilitate a debitorului și a emiterii de către **Judecătorul - sindic a unei încheieri de închidere a procedurii**, conform LEGII Nr. 64 din 22 iunie 1995 republicată, privind procedura reorganizării judiciare și a falimentului.

Astfel, contestația va fi respinsă ca neîntemeiată pentru capătul de cerere reprezentând taxă pe valoarea adăugată în sumă de ... lei .

În ceea ce privește dobânzile în sumă ... lei și penalitățile de întârziere în sumă de ... lei, se reține că societatea contestatoare nu aduce motivații în susținerea contestației.

În drept, Ordonanța Guvernului nr. 92 / 2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, la art. 175 alin.(1) lit.c-d) precizează următoarele:

„ **ART. 175 Forma și conținutul contestației**

(1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

... c) **motivele de fapt și de drept;**

d) dovezile pe care se întemeiază; ”

Având în vedere cele de mai sus, faptul că societatea nu aduce argumente referitoare la baza de calcul a dobânzilor și penalităților de

întârziere, cota de dobânzi și penalități aplicată, data de la care au fost calculate dobânzile și penalitățile, însumarea produselor dintre baza de calcul a dobânzilor și penalităților, numărul de zile de întârziere și cota de dobânzi sau penalități aplicată, precum și de faptul că stabilirea de dobânzi și penalități de întârziere reprezintă măsură accesorie în raport cu debitul, **contestația va fi respinsă ca nemotivată pentru capetele de cerere reprezentând dobânzi taxă pe valoarea adăugată în sumă ... lei și penalitățile de întârziere taxă pe valoarea adăugată în sumă de ... lei.**

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și în temeiul art.174 – 187 din ORDONANȚA GUVERNULUI ROMÂNIEI Nr. 92 din 24 decembrie 2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, se

DECIDE

Art.1 – Respingerea contestației, ca neîntemeiată și nemotivată, împotriva deciziei de impunere nr. ... / 2005 emisă de Activitatea de Control Financiar Fiscal, referitor la suma de ... lei reprezentând :

- ... lei taxă pe valoarea adăugată ;
- ... lei dobânzi taxă pe valoarea adăugată ;
- ... lei penalități taxă pe valoarea adăugată ;

Art.2 - Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Hunedoara, în termen de 6 luni de la comunicarea prezentei, conform prevederilor legale în vigoare .