

121/IL/2010

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice a fost sesizat de Directia generala de solutionare a contestatiilor prin adresa nr. ,in vederea solutionarii contestatiei depuse de SC I.SRL, in conformitate cu art.I pct.26 si art.II din OUG nr.39/2010.

Activitatea de Inspectie Fiscala prin adresa nr..... a sesizat DGSC asupra reluarii procedurii administrative de solutionare a contestatiei formulata de S.C. I.S.R.L., solutionare suspendata prin Decizia nr. emisa de Directia Generala de solutionare a contestatiilor.

Cu adresa nr., Directia Generala a Finantelor Publice Activitatea de inspectie fiscala, a inaintat Ministerului Finantelor Publice, Directia generala de solutionare a contestatiilor o copie a Ordonantei de scoatere de sub urmarire penala privitor la Doamna A., reprezentant al contestatoarei, pronuntata in data de de Parchetul de pe langa Tribunalulin dosarul nr.

Contestatia a fost formulata impotriva procesului verbal incheiat in data de catre organele de control ale Directiei controlului fiscal privind suma de lei reprezentand TVA neadmisa la deducere si TVA de plata in suma de lei.

Prin Decizia nr..... s-a dispus suspendarea solutionarii cauzei pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, procedura de solutionare urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea.

Cu adresa nr. inregistrata la Agentia Nationala de Administrare Fiscala-Directia generala de solutionare a contestatiilor sub nr., Directia Generala a Finantelor Publice a transmis Ordonanta din data de a Parchetului de pe langa Tribunalul pronuntata in dosarul nr., prin care s-a dispus scoaterea de sub urmarire penala a invinuitei A....sub aspectul savarsirii de bancruta frauduloasa prevazuta de art. 276 lit.a dinLegea nr. 31/1990.

Prin Sentinta Comerciala nr. pronuntata in dosarul nr. Tribunalul a dispus inchiderea procedurii de insolventa fata de SC I.SRL si a dispus dizolvarea si radierea acesteia.

Totodata , precizam ca Sentinta comerciala nr. a ramas definitiva si irevocabila prin respingerea recursului AVAS de catre Curtea de Apel Bucuresti, pronuntata de Tribunalul in dosarul comercial nr.

Societatea a fost radiata de la Oficiul Registrului Comertului asa cum rezulta din Sentinta Comerciala nr..... si din adresa nr. a DGFP, comunicata Directiei generale de solutionare a contestatiilor.

I. S.C. I...S.R.L contesta partial procesul verbal incheiat in data de de catre organele de control ale Directiei controlului fiscal....., precizand urmatoarele:

In ceea ce priveste masura de anulare a dreptului de deducere a taxei pe valoarea adaugata aferenta facturilor de achizitie a schimbatoarelor de caldura, societatea sustine ca aceasta este ilegala deoarece contravine tuturor prevederilor legale in vigoare in materie de TVA.

Societatea sustine ca prin actul de control "se redau foarte lapidar constatarile privind aspectele in discutie si nu se prezinta clar elementele de fond ale problemei, esentiale pentru clarificarea exercitarii dreptului de deducere pentru cumpararile destinate investitiei de la fabrica de alcool a societatii [...]".

Astfel, societatea sustine ca investitia era necesara pentru obtinerea alcoolului absolut folosit drept carburant pentru avioanele cu reactie sau in amestec cu benzina pentru motoarele cu explozie.

Societatea sustine ca desi investitia concretizata prin achizitionarea schimbatoarelor de caldura a implicat costuri ridicate, obtinerea alcoolului absolut la scara industriala da posibilitatea de realizare a unor venituri taxabile intr-o perioada scurta, neexistand o piata concurentiala puternica.

Astfel, societatea sustine ca a respectat prevederile art. 22 din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata, investitia fiind realizata pentru obtinerea unor venituri taxabile, conform prevederilor art. 1 pct. 2 din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata si deci avea dreptul sa-si deduca integral TVA aferenta bunurilor si serviciilor destinate investitiei de la fabrica de alcool.

II. Prin procesul verbal incheiat in data de organele de control ale Directiei controlului fiscal lalomita au constatat urmatoarele:

In perioada verificata, societatea a achizitionat schimbatoare de caldura, conform facturilor nr.si nr. din emise de S.C. N.. S.R.L, facturi ce nu au fost achitate pana la data incheierii controlului.

In urma verificarilor efectuate, organele de control au constatat ca nu exista certitudinea realizarii de operatiuni taxabile, fiind incalcate prevederile art. 22 din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata.

Ca urmare, organele de control au stabilit ca taxa pe valoarea adaugata aferenta acestor facturi nu este deductibila.

Acest fapt, a avut drept consecinta respingerea cererii de compensare nr. depusa de societate in data de prin care s-a solicitat compensarea sumei de lei reprezentand TVA.de rambursat rezultata din decontul lunii aprilie, la verificare organele de control stabilind ca societatea are TVA de plata in suma delei, rezultata ca urmare a anularii dreptului de deducere a TVA inscrisa in facturile de aprovizionare.

III. Avand in vedere actele si documentele dosarului , sustinerile contestatoarei in raport cu prevederile actelor normative invocate de contestatoare si de organul fiscal, se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca DGFP prin Biroul de solutionare al contestatiilor se mai poate investi cu privire la legalitatea stabilirii obligatiilor suplimentare in conditiile in care SC SA a fost radiata de la Oficiul Registrului Comertului, nemaifiind persoana impozabila, subiect de drepturi si obligatii, organul fiscal avand obligatia de a scadea din evidenta creantele fiscale datorate de debitor dupa radiere, indiferent daca a fost atrasa sau nu raspunderea altor persoane.

In fapt, prin Decizia Directiei generale de solutionare a contestatiilor nr., s-a suspendat solutionarea contestatiei formulata de SC . SRL .impotriva procesului verbal incheiat in data de catre organele de control ale Directiei de control fiscal, pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala.

Prin Ordonanta Parchetului de pe langa Tribunalul , din data de ramasa definitiva, s-a dispus scoaterea de sub urmarire penala a invinuitilor din dosarul nr. intrucat nu sunt intrunite elementele constitutive ale infractiunilor pentru care au fost cercetati.

In consecinta, potrivit art.214(3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 incetand motivul de suspendare Agentia Nationala de Administrare fiscala a reluat procedura de solutionare a contestatiei.

La data reluarii procedurii de solutionare, din actele dosarului rezulta faptul ca prin Sentinta comerciala nr....., pronuntata in dosarul nr....., instanta judecatoreasca a dispus "*aproba raportul final si inchide procedura de insolventa pornita de creditorii [...]in contradictoriu cu debitoarea SC ... SRL ...[...]*pe care o dizolva si o radiaza. ", societatea fiind radiata de la Oficiul Registrului Comertului, asa cum se precizeaza in adresa nr..... a DGFP

Sentinta comerciala nr. a ramas definitiva si irevocabila prin respingerea recursului AVAS de catre Curtea de Apel

In drept, art.32 din Decretul nr..... privitor la persoanele fizice si juridice prevede :

"Persoanele juridice sunt supuse inregistrarii sau inscrierii, daca legile care le sunt aplicabile reglementeaza aceasta inregistrare sau inscriere."

iar la art.40 din acelasi act normativ se stipuleaza ca :

"Persoana juridica inceteaza de a avea fiinta prin comasare, divizare sau dizolvare."

Totodata art.5 alin.(1)si alin (2) precum si art.7 din acelasi act normativ stipuleaza:

"Inmatricularea si mentiunile sunt opozabile tertilor de la data efectuării lor in registrul comertului ori de la publicarea lor in Monitorul Oficial al Romaniei, Partea a IV-a, sau in alta publicatie, acolo unde legea dispune astfel.

(2)(...) Capacitatea de folosinta este capacitatea de a avea drepturi și obligații.

Capacitatea de exercițiu este capacitatea persoanei de a-și exercita drepturile și de a-și asuma obligații, savirsind acte juridice.

Art.7 Capacitatea de folosinta începe de la nașterea persoanei și încetează cu moartea acesteia.(...)"

De asemenea, la art,1 din Legea nr.26/1990 republicata privind registrul comertului se precizeaza :

"Comerciantii, inainte de inceperea comertului, precum si alte persoane fizice sau juridice, prevazute in mod expres de lege, inainte de inceperea activitatii acestora, au obligatia sa ceara inmatricularea in registrul comertului, iar in cursul exercitarii si la incetarea comertului sau, dupa caz, a activitatii respective, sa ceara inscrierea in acelasi registru a mentiunilor privind actele si faptele a caror inregistrare este prevazuta de lege",

In speta sunt incidente si prevederile art.176 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare potrivit carora :

"1) Subiecte ale raportului juridic fiscal sunt statul, unitatile administrativ-teritoriale, contribuabilul, precum si alte persoane care dobandesc drepturi si obligatii in cadrul acestui raport.

2) Contribuabilul este orice persoana fizica ori juridica sau orice alta entitate fara personalitate juridica ce datoreaza impozite, taxe, contributi si alte sume bugetului general consolidat, in conditiile legii".

In temeiul acestor prevederi legale se retine ca o societate comerciala ia nastere in momentul inmatricularii in Registrul Comertului, iar in cazul incetării activitatii este radiata de la Oficiul Registrului Comertului, ceea ce inseamna incetarea in fapt a existentei agentului economic respectiv.

Avand in vedere cele prezentate se retine ca odata cu inchiderea procedurii reorganizarii/insolventei societatea comerciala supusa unei astfel de proceduri isi inceteaza existenta din punct de vedere juridic nemaiputand fi subiect de drepturi si obligatii, pe cale de consecinta nici subiect al raporturilor de drept fiscal.

Din documentele aflate la dosarul cauzei se retine ca prin adresa nr....., inregistrata la Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala sub nr....., Directia Generala a Finantelor Publice a precizat ca in cazul SC . SRL .i instanta de fond a dispus prin Sentinta comerciala nr. , inchiderea procedurii insolventei si radierea acesteia de la Registrul Comertului.

In aceasta situatie, in conformitate cu dispozitiile art.176 alin.(6) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala cu modificarile si completarile ulterioare ***“creantele fiscale datorate de debitor, persoane juridice, radiati din registrul comertului, se scad din evidenta analitica pe platitor dupa radiere, indiferent daca s-a atras sau nu raspunderea altor persoane pentru plata obligatiilor fiscale, in conditiile legii.”***

Avand in vedere ca din actele existente la dosar rezulta ca persoana juridica SC . SRL . a fost radiata, iar organul fiscal a procedat la scaderea din fisa de platitor a obligatiilor suplimentare stabilite prin procesul verbal incheiat in data de, contestatia formulata a ramas fara obiect, luandu-se act de faptul ca titularul dreptului material la actiune a incetat sa mai existe.

Pentru considerentele retinute si in temeiul art.1 si art.5(1) din Legea nr.26/1990, art.32 si art.40 art. 5 (1)(2) si art.7 din Decretul nr.31/1954 , coroborate cu art.17. art.176 alin.6) si art.216 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala, se

DECIDE :

Art.1-Respingerea contestatiei formulata de S.C. I.S.R.L. ...impotriva procesului verbal incheiat in data de de organele de control din cadrul Directiei controlului fiscal..... ca ramasa fara obiect luandu-se act de faptul ca titularul dreptului procesual a incetat sa mai existe , fiind radiat de la Oficiul Registrul Comertului.

Director Coordonator,

.....