

DECIZIE nr. 161/98/25.04.2005

I. Contestatia a fost formulata impotriva Raportului de inspectie fiscala incheiat la data de 07.02.2005 precum si impotriva Procesului verbal din data de 03.02.2005 prin care s-au retinut in sarcina societatii urmatoarele:

- s-au incalcat prevederile art.266, alin.3 din Legea nr.31/1990, republicata, potrivit careia administratorul societatii "se imprumuta, sub orice forma, direct sau printr-o persoana interpusa, de la societatea pe care o administreaza, de la o societate controlata de aceasta ori de la o societate care controleaza societatea pe care el o administreaza sau face ca una dintre aceste societati sa ai acorde vreo garantie pentru datorii proprii;"

- s-au incalcat prevederile Legii nr.12/1990, art.1, lit.a, datorita faptului ca la data semnarii contractului de vanzare-cumparare nr.5466/15.10.2003 si a incasarii sumei de lei, (...) nu avea in scris in obiectul de activitate declarat la ORC ..., codul CAEN 5187- Comert cu masini si utilaje din domeniul industriei, comertului si transportului iar completarea obiectului de activitate s-a efectuat abia in data de 29.04.2004 prin act aditional. Contractul de vanzare-cumparare nr.5466/15.10.2003 a fost incheiat cu pentru vanzarea unei linii de fabricatie biscuiti, in valoare totala de lei pentru care s-a emis factura nr.... incasata cu OP nr.2/28.01.2004.

Prin contractul de vanzare-cumparare nr.5466/15.10.2003 partile semnatare, respectiv reprezentata prin domnii si respectiv reprezentata prin si, au convenit asupra vanzarii-cumpararii de utilaje de productie alimentara, respectiv parti componente ale unei linii de fabricatie biscuiti, in valoare de 1.350.000 EURO.

La data semnarii contractului de vanzare-cumparare dl. nu avea nici o calitate la

In data de 09.08.2004 se livreaza o parte din utilaj pentru care se intocmeste factura nr..... in suma de lei valoare cu care se diminueaza avansul.

Partile contractante au convenit prin actul aditional din data de 19.11.2004 casa transfere din contul sau suma de lei catre in considerarea relatiilor de colaborare, urmind ca la livrarea integrala a utilajelor sa restituie suma. In baza actului aditional emite factura storno nr..... in valoare totala de lei.

Datorita faptului ca livrarea utilajului nu a fost posibila din lipsa spatiului de depozitare, restituie suma delei din avansul incasat, urmind ca ulterior cind se va produce livrarea integrala a utilajelor sa achite aceasta suma. Pentru suma restituita s-a intocmit factura storno avans nr.7197551/21.03.2005.

Petenta considera ca incadrarea facuta de organul de control nu se justifica, nefiind sustinuta, in speta fiind aplicabile Normele Metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, pct.1.

In legatura cu incalcarea prevederilor art.1 lit.a din Legea nr.12/1990, petenta precizeaza ca aceasta lege este inaplicabila in cazul deoarece textul de lege invocat de organul de control se refera la persoane fizice si asociatii familiale.

II. Raportul privind rezultatele inspectiei fiscale din data de 18.02.2005 si Procesul verbal incheiat la data de 03.02.2005 s-au incheiat ca urmare a adresei nr. 871/P/25.11.2004 emisa de Inspectoratul-serv.de investigare a fraudelor si care este inregistrata la DGFP sub nr.8299/03.12.2004.

Prin contractul de vanzare-cumparare nr..... se obliga sa livreze utilaje de productie alimentara catre reprezentind echivalentul in lei a Euro, la data efectuarii platii nespecificindu-se daca aceasta cifra include sau nu TVA. Din verificarea statutului si a contractului de societate, s-a constatat ca la data incheierii contractului mai sus amintit si

respectiv la decontarea lui, nu avea in obiectul de activitate mentionat faptul ca poate sa comercializeze masini si utilaje din domeniul industriei, comerțului si transportului.

Ulterior prin actul aditional din data de 29.04.2004 s-a completat obiectul de activitate cu codul CAEN 5187.

Prin aceasta au fost incalcate prevederile Legii nr.12/1990, art.1,lit.a privind combaterea actelor de comerț ilicite.

Urmare a contractului nr.5466/2003 emite factura fiscala nr.354452/22.01.2004 catre in suma de lei reprezentind c/v linie de fabricatie biscuiti pe care aceasta din urma o achita sub forma de avans cu OP nr.2/28.01.2004. La aceasta data dl. este presedintele Consiliului de Administratie la cu drept de semnatura a tuturor documentelor ce angajeaza societatea in relatiile cu tertii.

Analizind derularea contractului dintre si se constata livrarea doar a unei componente din linia de fabricatie biscuiti conform facturii fiscale nr.3564454/09.08.2004 in valoare de lei receptionata si conservata la

Urmare a actului aditional la contractul nr.5466/16.10.2003, in data de 19.11.2004 SC emite factura fiscala nr.3564455/19.11.2004 catrein storno cu suma de 9.609.010.170 lei din avansul achitat la 22.01.2004 in vederea obtinerii unei linii de credit pentru..... cit si a achitarii integrale a 4 bucati cuptoare de panificatie. Rezulta ca din suma de lei incasata de de lasub forma de avans linie fabricatie, s-au materializat urmatoarele:

- achizitie utilaje = 11.090.790.000 lei
- garantie la Banca = 9.609.010.170 lei

Intocmirea si acceptarea la plata a facturii nr.3564452/22.01.2004 reprezentind c/v linie de productie biscuiti achitata in avans de catre a fost facuta de dl..... reprezentind ambele societati(administrator) fiind in conflict de interese, incalcindu-se astfel prevederile Legii nr.31/1990, art.266, alin.3.

III. Avind in vedere constatarile organului de control, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestator si de catre organele de control, se retine ca biroul investit cu solutionarea contestatiei a fost investit sa analizeze daca poate fi solutionata pe fond contestatia in conditiile in care face si obiectul unui dosar penal.

Verificarea finalizata prin Raportul privind rezultatele inspectiei fiscale incheiat la data de 07.02.2005 precum si prin Procesul verbal incheiat la data de 03.02.2005 a fost efectuata la sesizarea Inspectoratului de Politie al prin adresa nr. 871/P/25.11.2004, inregistrata la DCF sub nr. 8299/03.12.2004.

Actul de control incheiat a fost transmis IPJ prin adresa nr.1731/04.04.2005 in vederea continuarii cercetarilor, intrucat sustragerea in intregime sau in parte de la plata obligatiilor fiscale in scopul obtinerii de venituri prin nedeclararea veniturilor impozabile, ascunderea obiectului ori a sursei impozabile poate fi considerata infractiune , conform art. 11,lit.b, din Legea nr. 87/1994, republicata, privind combaterea evaziunii fiscale.

In drept, DGFP Timis prin Biroul de solutionare contestatii va aplica prevederile art.183, alin. 1, lit. (a) din OG nr. 92/2003, republicata, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele MFP care precizeaza:

“ (1) Organul de solutionare competent poate suspenda, prin decizie motivata, solutionarea cauzei atunci cand:

a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele in drept cu privire la existenta indiciilor savarsirii unei infractiuni a carei constatare ar avea o inraurire hotaratoare asupra solutiei ce urmeaza sa fie data in procedura administrativa;”

Prin actele de control mai sus mentionate s-a constatat ca societatea in baza contractului de vanzare cumparare nr. 5466/15.10.2003 incheiat cu a incasat cu titlu de avans suma de 65.990.200.500 lei, pentru achizitionarea unei linii de fabricatie biscuiti, neavind in obiectul de activitate cod CAEN 5187 "comercializare masini si utilaje din domeniul industriei, comerului si transportului", incalcandu-se astfel prevederile Legii nr.12/1990, republicata art.1, lit. a.

De asemenea, intocmirea si acceptarea la plata a facturii nr.3564452/22.01.2004, reprezentind c/v linie fabricatie biscuiti, a fost facuta de catre dl..... reprezentantul ambelor societati, fiind in conflict de interese, incalcandu-se astfel prevederile Legii 31/1990, republicata art. 266, alin.3.

Petenta infirma rezultatele controlului in ceea ce priveste incadrarea in prevederile legale dar nu aduce argumente concrete care sa reprezinte date veridice si verificabile, astfel ca organele de cercetare penala urmeaza a stabili prin mijloace specifice daca cele constatate prin actele de control pot fi considerate sau nu fapte cu caracter infractional conform Legii nr.87/1994 republicata.

Organele administrativ -jurisdictionale 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 datorate si constatate in virtutea faptei infractionale.

Avand in vedere cele precizate mai sus se retine ca pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala , DGFP prin Biroul Solutionarea contestatiilor nu se poate investi cu solutionarea pe fond a cauzei inainte de a se finaliza solutionarea laturii penale, motiv pentru care va suspenda solutionarea cauzei civile pentru suma contestata.

In functie de solutia pronuntata pe latura penala si de constituirea statului ca parte civila in procesul penal pentru recuperarea pe aceasta cale a prejudiciului cauzat bugetului de stat , procedura administrativa va fi reluata in conformitate cu prevederile art.183, alin.3 din OG nr.92/2003, republicata, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele MFP care precizeaza:

"procedura administrativa este reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea ."

Avand in vedere cele precizate se va suspenda solutionarea contestatiei pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea, in conditiile legii, conform celor precizate prin prezenta decizie.

Pentru considerentele aratate in cuprinsul prezentei decizii si in temeiul art. 183, alineatul 1, litera a), art. 179, art. 180 si art. 185 din OG nr. 92/2003, republicata, titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale, in baza referatului nr.21417/25.04.2005 se

D E C I D E :

- suspendarea solutionarii contestatiei formulate de impotriva masurilor stabilite prin Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 07.02.2005 si prin Procesul verbal incheiat la data de 03.02.2005.