



Nr. /

DECIZIA NR. 79 / 2005

privind solutionarea contestatiei nr. ...
formulata de SC ...
impotriva Deciziei de impunere nr. ...
emisa de Activitatea de Control Fiscal Bacau

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Bacau a inregistrat sub nr. ... adresa nr. ...transmisa de Activitatea de Control Fiscal Bacau, cu privire la contestatia formulata de SC

Societatea are sediul in ..., este inregistrata la Oficiul Registrului Comertului sub nr. ..., are codul fiscal ..., are ca principal obiect de activitate «cresterea animalelor pentru blana si alte specii» cod CAEN 0125 si este reprezentata de director general ... si manager

Contestatia este formulata impotriva Deciziei de impunere nr. ...emisa de Activitatea de Control Fiscal Bacau si are ca obiect suma de ...lei, reprezentind TVA si accesorii stabilite prin raportul de inspectie fiscala nr. ..., astfel :

- ...lei TVA ;
- ...lei dobinzi TVA ;
- ...lei penalitati de intirziere TVA ;

Contestatia a fost depusa in termenul legal de 30 de zile de la comunicare prevazut de art. 176, al. (1) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, poarta semnatura reprezentantului legal al SC ..., este stampilata si cuprinde toate elementele cerute de art. 175, alin. (1) din acelasi act normativ.

Constatind ca sunt indeplinite conditiile de procedura se trece la analiza pe fond a cauzei.

I. Prin contestatia inregistrata la Activitatea de Control Fiscal Bacau sub nr. ..., petenta declara ca nu este de acord cu obligatiile fiscale stabilite suplimentar in suma totala de ...lei, din care ...lei TVA, ...lei dobinzi TVA si ...lei penalitati de intirziere TVA, motivind ca facturile nr. ... si ...emise de SC ..., sunt inregistrate in evidenta contabila in luna martie 2002, respectind

cerintele cu privire la delimitarea perioadei si reflectarea in conturile prevazute de Legea contabilitatii, precum si ca si-a indeplinit integral obligatiile fiscale conform dispozitiilor art. 22, art. 23 si art. 25 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Totodata mentioneaza ca obligatia de plata a prejudiciului fiscal provocat de SC ...care a intrat in procedura de faliment, revine acesteia, iar Directia Generala a Finantelor Publice ... trebuia sa se inscrie la masa credala (ceea ce e posibil sa se fi intimplat).

In continuare apreciaza ca actul de control nu este motivat nici in fapt si nici in drept in ceea ce priveste imputarea TVA pe care a dedus-o, si solicita introducerea in cauza a falitei SC ..., prin lichidatorul judiciar

II. In Decizia de impunere nr. ..., emisa ca urmare a Raportului de inspectie fiscala nr. ..., organele de specialitate ale Activitatii de Control Fiscal Bacau nu au acordat dreptul de deducere a TVA in suma totala de ...lei aferenta facturilor nr. ...in valoare de ...lei, din care ...lei TVA si ...in valoare de ...lei, din care ...lei TVA, emise de SC ..., facturi care, conform adresei Activitatii de Control Fiscal ... nr. ...inregistrata la Activitatea de Control Fiscal Bacau sub nr. ..., nu au fost inregistrate in evidenta contabila a acestei societati.

Prin respingerea dreptului de deducere, societatea inregistreaza TVA de plata pentru a carei neachitare la termenul scadent s-au calculat ...lei dobinzi TVA si ...lei penalitati de intirziere TVA.

III. Avind in vedere sustinerile petentei, constatările organului de control, prevederile legale invocate de cele doua parti, precum si documentele existente la dosarul cauzei, s-a retinut ca:

Verificarea fiscala a fost efectuata ca urmare a solicitarii SC ... de a i se rambursa soldul sumei negative a TVA corespunzator deconturilor privind taxa pe valoarea adaugata aferenta lunilor ..., inregistrate la Activitatea de Control Fiscal Bacau sub nr. ...si

Cauza supusa solutionarii Directiei Generale a Finantelor Publice Bacau este daca SC ... datoreaza bugetului de stat TVA in suma totala de ...lei, stabilita suplimentar prin Decizia de impunere nr.

Prin contestatia inregistrata la Activitatea de Control Fiscal Bacau sub nr. ..., petenta declara ca nu este de acord cu obligatiile fiscale stabilite suplimentar in suma totala de ...lei, din care ...lei TVA, ...lei dobinzi TVA si ...lei penalitati de intirziere TVA, motivind ca facturile nr. ...in valoare totala de ...lei, din care ...lei TVA si ...in valoare totala de ...lei, din care ...lei TVA, sunt inregistrate in evidenta contabila in luna martie 2002, respectind cerintele cu privire la delimitarea perioadei si reflectarea in conturile prevazute de Legea contabilitatii.

Faptul ca aceste facturi fiscale apartin SC ..., conform adresei nr. ...a Activitatea de Control Fiscal din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice ..., constituie pentru contestatoare probe concludente care atesta regimul legal, oficial si procesual al acestora in evidentele contabile si fiscale, garanteaza

dreptul de deducere a TVA si o exonereaza de orice implicare si raspundere fiscala.

De asemeni considera ca avea dreptul de deducere a TVA deoarece conform dispozitiilor art. 22 si art. 23 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata si-a indeplinit integral obligatiile fiscale, inclusiv cele prevazute de art. 25 din OUG nr. 17/2000, in sensul ca s-a anexat la facturi o copie dupa documentul legal care atesta calitatea de platitor de TVA a furnizorului SC

Totodata mentioneaza ca singua exceptie privind subrogarea unei obligatii fiscale, cine raspunde solidar cu debitorul si cine se poate substitui acestuia este prevazuta de art. 27 din OG nr. 92/2003 republicata, deci petenta nu poate fi implicata, obligatia de plata a prejudiciului fiscal provocat de SC ...care a intrat in procedura de faliment, revine acesteia, iar Directia Generala a Finantelor Publice ... trebuia sa se inscrie la masa credala (ceea ce e posibil sa se fi intimplat). Totusi Directia Generala a Finantelor Publice Bacau a subrogat creditorul in locul debitorului.

In continuare contestatoarea apreciaza ca actul de control nu este motivat nici in fapt si nici in drept in ceea ce priveste imputarea TVA pe care a dedus-o, si solicita introducerea in cauza a falitei SC ..., prin lichidatorul judiciar

Decizia de impunere nr. ...este emisa ca urmare a Raportului de inspectie fiscala nr.

La capitolul III, pct. 1.3 "Taxa pe valoarea adaugata de plata/de recuperat" din raport, organele de specialitate ale Activitatii de Control Fiscal Bacau din cadrul Directia Generala a Finantelor Publice Bacau nu au acordat dreptul de deducere a TVA in suma totala de ...lei aferenta facturilor nr. ...in valoare de ...lei, din care ...lei TVA si ...in valoare de ...lei, din care ...lei TVA.

Aceste facturi sunt emise de SC ... si, conform adresei Activitatii de Control Fiscal ... nr. ...inregistrata la Activitatea de Control Fiscal Bacau sub nr. ..., nu au fost inregistrate in evidenta contabila a acestei societati.

Prin respingerea dreptului de deducere, societatea inregistreaza TVA de plata iar pentru neachitarea acesteia la termenul scadent s-au calculat ...lei dobinzi si ...lei penalitati de intirziere.

In fapt,

Prin procesul verbal nr. ...al Activitatii de Control Fiscal Bacau, s-a acordat dreptul de deducere pentru TVA in suma de ...lei sub rezerva verificarii incrucisate, solicitata cu adresa nr. ...Activitatii de Control Fiscal ..., la SC ... care a emis facturile fiscalereprezentind teren in valoare de ...lei, din care ...lei TVA sireprezentind camere frigorifice in valoare de ...lei, din care ...lei TVA.

In raspunsul primit, inregistrat la Activitatea de Control Fiscal Bacau sub nr. 1781/05.07.2002, se comunica ca SC ... nu desfasoara activitate la sediul declarat, nu a putut fi gasit nici administratorul societatii, iar societatea a intrat in procedura de lichidare judiciara, conform Legii nr. 64/1995, prin adresa nr. ...emisa de SC ...

In aceasta situatie s-a revenit la solicitarea initiala cu adresa nr. In raspunsul transmis cu adresa nr. ...inregistrata la Activitatea de Control Fiscal

Bacau sub nr. ..., se comunica ca facturile fiscale seria ...nr. ... si ... au fost achizitionate de catre SC ..., verificarea s-a efectuat la sediul lichidatorului judiciar ... care este in posesia documentelor primare ale societatii, intocmite pina la data de 31.12.2001, precum si ca facturile in cauza nu au fost gasite la sediul lichidatorului si nici documentele financiar – contabile in legatura cu acestea.

Avind in vedere aceste informatii, in Raportul de inspectie fiscala nr. ... Activitatea de Control Fiscal Bacau stabileste ca "Deoarece din adresa nr. ...emisa de Activitatea de Control Fiscal ... rezulta ca SC ... nu a inregistrat in evidenta contabila facturile mentionate si nu a colectat TVA aferenta acestor facturi, se respinge dreptul de deducere a TVA pentru suma de ...lei.", fara a se prezenta nici un temei legal.

In Decizia de impunere nr. ...se reia aceasta constatare la punctul 2.1.2. "Motivul de fapt", dar la punctul 2.1.3. "Temeiul de drept" organele de inspectie fiscala au precizat: OG nr. 17/2000 privind taxa pe valoarea adaugata, Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata si Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, adica doar numarul actelor normative care reglementeaza TVA. Nu este precizata baza legala pentru calcularea TVA si nici dispozitiile legale incalcate, cu mentionarea articolului, paragrafului, punctului, literei sau aliniatului conform formularului "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala" aprobat prin OMF nr. 1109/2004.

In OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se prevad urmatoarele: la art. 106, alin (1) "*Rezultatul inspectiei fiscale va fi consemnat intr-un raport scris, in care se vor prezenta constatările inspectiei, din punct de vedere faptic si legal.*", iar la alin. (2) "*Daca, ca urmare a inspectiei, se modifica baza de impunere, raportul intocmit va sta la baza emiterii deciziei de impunere.*" In acest sens la pct. 3, lit. A din anexa nr. 2 la Ordinul Presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala nr. 551/2004 privind modelul si continutul Raportului de inspectie fiscala "*In cazul in care se constata aspecte care modifica baza de impunere se vor mentiona: ... consecintele fiscale ale abaterilor constatate, motivele de drept si temeiul legal pentru modificarea bazei de impunere;*"

Revenind la Codul de procedura fiscala, potrivit art. 82, alin. (1) "*Impozitele, taxele, contributiile si alte sume datorate bugetului consolidat se stabilesc astfel:* a) prin declaratie fiscala ...

b) prin decizie emisa de organul fiscal, in celelalte cazuri."

si art. 84 "*Decizia de impunere trebuie sa indeplineasca conditiile prevazute la art. 42. ...*". Art. 42 intitulat "Continutul si motivarea actului administrativ fiscal" prevede:

(1) *Actul administrativ fiscal se emite numai in forma scrisa.*

(2) *Actul administrativ fiscal cuprinde urmatoarele elemente:*

f) temeiul de drept;"

La art. 63, alin. (2) se precizeaza ca "*Organul fiscal are sarcina de a motiva decizia de impunere pe baza de probe sau constatari proprii.*"

Totodata pct. 5, lit. d) din anexa nr. 2 la OMF nr. 1109/2004 privind aprobarea formularului "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale

suplimentare stabilite de inspectia fiscala" prevede ca "Informatiile din continutul "Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala" se vor completa dupa cum urmeaza: rubrica "Temeiul de drept": se va prezenta detaliat si clar incadrarea faptei constatate, cu precizarea actului normativ, a articolului sau a altor elemente prevazute de lege.

In baza celor prezentate si avind in vedere art. 182, alin.(1) din Codul de procedura fiscala "In solutionarea contestatiei organul competent va verifica motivele de fapt si de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ fiscal. Analiza contestatiei se face in raport de sustinerile partilor, de dispozitiile legale invocate de acestea si de documentele existente la dosarul cauzei. Solutionarea contestatiei se face in limitele sesizarii" se constata ca din Raportul de inspectie fiscala nr. ... si Decizia de impunere nr. ...nu reiese cu exactitate baza legala pentru stabilirea taxei pe valoarea adaugata, si nici nu au fost aratate dispozitiile legale incalcate cu mentionarea articolului, paragrafului, punctului, literei sau aliniatului.

In acest sens Codul de procedura fiscala prevede: la art. 46 "Actul administrativ fiscal poate fi modificat sau desfiintat in conditiile prezentului cod." iar in normele metodologice de aplicare a Codului fiscal aprobate prin HG nr. 1050/2004, la pct. 46.1. *Actele administrative fiscale se modifica sau se desfiinteaza in situatii cum sunt:*

f) *desfiintarea, potrivit art. 185 alin. (3) din Codul de procedura fiscala, totala sau partiala, a actului administrativ atacat, ca urmare a solutionarii de catre organul fiscal competent a contestatiei formulate.*

Conform art. 185, alin.(3) din Codul de procedura fiscala "Prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie in care urmeaza sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare", iar in normele metodologice, la pct. 102.5. "In cazul in care, ca urmare a desfiintarii actului administrativ conform art. 185 alin. (3) din Codul de procedura fiscala, este necesara reverificarea unei perioade impozabile, aceasta se va efectua de catre o alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat actul contestat."

Fata de cele de mai sus si avand in vedere ca nu au fost respectate prevederile legale in vigoare in sensul ca nu este precizata baza legala pentru calcularea TVA si nici dispozitiile legale incalcate, cu mentionarea articolului, paragrafului, punctului, literei sau aliniatului, Directia Generala a Finantelor Publice Bacau prin Biroul de solutionare a contestatiilor nu se poate pronunta asupra corectitudinii si realitatii TVA de plata stabilita suplimentar si in consecinta se va desfiinta pct. 1.3. "Taxa pe valoarea adaugata de plata/de recuperat" al cap.III din Raportul de inspectie fiscala nr. ... si Decizia de impunere nr. ..., urmand ca refacerea verificarii sa se efectueze pentru aceeasi perioada si acelasi tip de taxa de catre o alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat actul contestat, conform celor retinute in prezenta decizie.

Pentru considerentele aratate si in baza prevederilor art. 42, 46, 63, 82, 106, 178, 179, 180, 182 si 185 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura

fiscala republicata, pct. 46.1 si 102.5 Normele metodologice de aplicare a OG nr. 92/2003 privind Codului fiscal aprobate prin HG nr. 1050/2004, anexa nr. 1 si pct. 5, lit. A din anexa nr. 2 la OMF nr. 1109/2004, se

DECIDE :

Desfiintarea pct. 1.3. "Taxa pe valoarea adaugata de plata/de recuperat" al cap.III din Raportul de inspectie fiscala nr. ... si a Deciziei de impunere nr. ...privind obligatiile de plata suplimentare stabilite de inspectia fiscala, reprezentand:

- ...lei TVA ;
- ...lei dobinzi TVA ;
- ...lei penalitati de intirziere TVA ;

urmand ca refacerea verificarii sa se efectueze pentru aceeasi perioada si acelasi tip de taxa de catre o alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat actul contestat, conform celor retinute in prezenta decizie.

Prezenta decizie poate fi contestata la Tribunalul Bacau, conform procedurii legale, in termen de sase luni de la comunicare.

Director Executiv,
Petre Haineala

Avizat,
Biroul Juridic si Contencios
Nicolae Sicoe