

DECIZIA nr. 572/27.08.2013
privind solutionarea contestatiei formulata de **SC XSRL**
inregistrata la D.G.F.P.M.B. sub nr. x

Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii a fost sesizata de Administratia Finantelor Publice sector 5 cu adresa nr. x, inregistrata la D.G.F.P.M.B. sub nr. x si cu adresa nr. x, inregistrata la D.G.R.F.P.B. sub nr. x, cu privire la contestatia formulata de **SC XSRL**, cu domiciliul in Bucuresti, str. x, sector 5.

Obiectul contestatiei, inregistrata la organul fiscal teritorial sub nr. x, il reprezinta Deciziile de impunere din oficiu pentru impozitele, taxele si contributiile cu regim de stabilire prin autoimpunere sau retinerea la sursa nr. x, comunicate prin publicitate la data de 28.12.2012, prin care s-au stabilit diferente de taxa pe valoare adaugata in suma de **x lei**.

Constatand ca, in speta, sunt indeplinite dispozitiile art. 205 alin. (1), art. 207 alin. (1) si art.209 alin. (1) lit. (a) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, coroborat cu prevederile pct. 3.9 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 450/2013, Directia Generala Regionala a Finantelor Publice Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii este investita sa solutioneze contestatia formulata de **SC XSRL**.

Procedura fiind indeplinita s-a trecut la solutionarea pe fond a contestatiei.

I. Prin adresa inregistrata la Administratia Finantelor Publice sector 5 sub nr. x, **SC XSRL** a formulat contestatie impotriva Deciziilor de impunere din oficiu pentru impozitele, taxele si contributiile cu regim de stabilire prin autoimpunere sau retinerea la sursa nr. x din 13.12.2012, prin care solicita admiterea contestatiei si desfiintarea tuturor actelor administrative fiscale atacate, pentru urmatoarele motive:

Urmare instiintarii prin nota de constatare nr. x si prin adresa scrisa la data de 17.05.2013 s-a prezentat la Administratia Finantelor Publice sector 5 - Serviciul colectare si executare silita – persoane juridice unde i s-a comunicat faptul ca urmeaza sa inceapa procedura de executare silita impotriva subscrisei, in baza deciziilor de impunere emise la data de 28.12.2012.

Cu aceasta ocazie a adus la cunostinta reprezentantilor acestui serviciu ca nu are stiinta de existenta unei datorii care AFP sector 5, la sediul societatii nefiind primita o decizie, o invitatie, o somatie sau orice alt act din care sa rezulte debitul, raspunsul pe care l-a primit verbal fiind acela ca deciziile de impunere au fost publicate pe site-ul Ministerului Finantelor Publice in data de 28.12.2013.

Urmare demersurilor efectuate prin adresa inregistrata sub nr. x/22.05.2013 a primit deciziile pe care le contesta in data de 17.06.2013.

Conform art. 44 din Codul de procedura fiscala, **(1) Actul administrativ fiscal trebuie comunicat contribuabilului căruia îi este destinat. In situația contribuabililor fără domiciliu fiscal în România, care și-au desemnat împuternicit potrivit art. 18 alin. (4), precum și în situația numirii unui curator fiscal, în condițiile art. 19, actul administrativ fiscal se comunică împuternicitului sau curatorului, după caz. (2) Actul administrativ fiscal se comunică prin remiterea acestuia contribuabilului/împuternicitului, dacă se asigură primirea sub semnătură a actului administrativ fiscal sau prin poștă, cu scrisoare recomandată cu confirmare de primire. (2¹) Actul administrativ fiscal poate fi comunicat și prin alte mijloace cum sunt fax, e-mail sau alte mijloace electronice de transmitere la distanță, dacă se asigură transmiterea textului actului administrativ fiscal și confirmarea primirii acestuia și dacă contribuabilul a solicitat expres acest lucru. (2²) În cazul în care comunicarea potrivit alin. (2) sau ((2¹)), după caz, nu a fost posibilă, aceasta se realizează prin publicitate.**

Prin prisma dispozitiilor legale sus-indicate intervine conditiia impusa de dispozitiile alin. 2² ale art. 44, potrivit carora numai in cazul in care comunicarea nu a fost posibila potrivit alin. (2) sau 2¹ aceasta se realizeaza prin publicitate.

Oricare ar fi procedura de comunicare scopul urmarit este de natura sa asigure confirmarea primirii actelor administrative fiscale. Prin alin. 4 al art. 44 Cod procedura fiscala se prevede ca dispozitiile Codului de procedura civila privitor la comunicarea actelor de procedura sunt aplicate in mod corespunzator. Potrivit art. 162 alin 1 Cod procedura civila, citarea prin publicitate se dispune atunci cand reclamantul invedereaza ca, desi a facut tot ce i-a stat in putinta, nu a izbutit sa afle domiciliul paratului.

Fata de aceste prevederi legale, precum si in raport de ratiunea si efectele comunicarii actului administrative fiscal, este indiscutabil faptul ca se poate recurge la modalitatea de comunicare a acestuia prin publicitate numai atunci domiciliul contribuabilului nu este cunoscut, ori comunicarea nu s-a realizat prin celelalte modalitati.

Avand in vedere prevederile legale anterior redate, contestatara solicita sa se constate ca data la care i s-au comunicat deciziile de impunere contestate este 17.06.2013.

Cotribuabila sustine ca potrivit art. 91 alin. 1 si 2 din Codul de procedura fiscala: **“(1) Dreptul organului fiscal de a stabili obligații fiscale se prescrie în termen de 5 ani, cu excepția cazului în care legea dispune altfel. (2) Termenul de prescripție a dreptului prevăzut la alin. (1) începe să curgă de la data de 1 ianuarie a anului următor celui în care s-a născut creanța fiscală potrivit art. 23, dacă legea nu dispune altfel”**.

iar in conformitate cu art. 83 alin. (4) din Codul de procedura fiscala:

“(...) Stabilirea din oficiu a obligațiilor fiscale nu se poate face înainte de împlinirea unui termen de 15 zile de la înștiințarea contribuabilului privind depășirea termenului legal de depunere a declarației fiscale”.

In raport de aceste prevederi legale, organul fiscal poate sa procedeze la emiterea deciziei de impunere din oficiu incepand cu data de 01.06.2013, iar in speta in cauza termenul de prescriptie a inceput sa curga de la data de 01.08.2008 si s-a implinit la data de 31.12.2012.

In conformitate cu prevederile art. 45 alin. (1) Cod procedura fiscala actul administrativ fiscal produce efecte numai din momentul in care este comunicat contribuabilului obligativitatea comunicarii acestuia in conditiile legii fiind instituita prin art. 44 alin. 1 Cod procedura fiscala, iar prin alin. 2 al art. 45 din acelasi act normativ se dispune: **“Actul administrativ fiscal ce nu a fost comunicat potrivit art. 44 nu este opozabil contribuabilului și nu produce niciun efect juridic”**, si pe cale de consecinta, solicita sa se constate ca, creantele fiscale evidentiata in deciziile de impunere emise din oficiu la data de 13/28.12.2012 si contestate, sunt stinse prin prescriptie, potrivit art. 24 Cod procedura fiscala”.

Contestatara considera ca nu are nicio datorie catre bugetul general consolidat al statului, a achitat la timp obligatiile fiscale, situatia evidentiata in deciziile de impunere aparand ca fiind necorespunzatoare situatiei de fapt fiscale a societatii. Conform art. 83 alin. (4¹) Cod procedura fiscala: **„Contribuabilul poate depune declarația fiscală pentru obligațiile fiscale ce au format obiectul deciziei de impunere prin care au fost stabilite din oficiu obligațiile fiscale, în termen de 60 de zile de la data comunicării deciziei. Decizia de impunere se desființează de organul fiscal la data depunerii declarației fiscale”**.

In concluzie, contestatara sustine ca in situatia in care AFP sector 5 ar fi emis si comunicat aceste decizii la inceputul anilor 2008, 2009, 2010 2011, 2012 ar fi beneficiat in mod real de posibilitatea prevazuta de art. 83 alin. (4¹) Cod procedura fiscala, insa acestea au fost emise la sfarsitul anului 2012 si comunicate conform legii, la data de 17.06.2013, exercitarea acestei posibilitati este tardiva.

II. Prin Deciziile de impunere din oficiu pentru impozitele, taxele si contributiile cu regim de stabilire prin autoimpunere sau retinerea la sursa nr. x din 13.12.2012, organele fiscale au stabilit in sarcina contestatarei diferente de taxa pe valoare adaugata in suma de x lei.

III. Luand in considerare motivele invocate de contestatara, documentele existente la dosarul contestatiei, sustinerile organului de administrare fiscala, precum si actele normative in vigoare, se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca organele fiscale puteau stabili din oficiu obligatii fiscale in sarcina contribuabilei, in conditiile in care nu au instiintat-o cu privire la depasirea termenului legal de depunere a declaratiei fiscale, iar dispozitiile procedurale prevad ca stabilirea nu se face inainte de implinirea unui termen de 15 zile de la aceasta instiintare.

In fapt, conform documentelor existente la dosarul cauzei organele fiscale au emis Deciziile de impunere din oficiu pentru impozitele, taxele si contributiile cu regim de stabilire prin autoimpunere sau retinerea la sursa nr. xdin 13.12.2012 prin care au stabilit in sarcina contribuabilei obligatii fiscale reprezentand diferente de TVA pentru lunile lunilor ianuarie, februarie, aprilie, mai, iulie, august, octombrie si noiembrie 2007 pe motiv ca nu au fost depuse declaratiile fiscale pentru aceste perioade, in conditiile in care contribuabila figureaza in vectorul fiscal cu perioada de declarare "lunara" pentru aceste obligatii fiscale.

La solicitarea organului de solutionare, cu adresa inregistrata sub nr. x/23.07.2013 Administratia Finantelor Publice sector 5 a comunicat ca in completare transmite "**duplicate notificari emise in temeiul art. 83 alin. (4) Cod procedura fiscala pentru lunile mai, iunie, iulie, august, octombrie si noiembrie 2007 si copii borderouri posta aferente lunilor iulie si august 2007**", fara sa prezinte dovada confirmărilor de primire remise de către poștă, a dovezilor de primire prin alte mijloace legale sau pe baza proceselor-verbale de comunicare prin publicitate.

In drept, potrivit art. 84 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare:

"Art. 83. – (4) **Nedepunerea declarației fiscale dă dreptul organului fiscal să procedeze la stabilirea din oficiu a impozitelor, taxelor, contribuțiilor și a altor sume datorate bugetului general consolidat. Stabilirea din oficiu a obligațiilor fiscale nu se poate face înainte de împlinirea unui termen de 15 zile de la înștiințarea contribuabilului privind depășirea termenului legal de depunere a declarației fiscale.** În cazul contribuabililor care au obligația declarării bunurilor sau veniturilor impozabile, stabilirea din oficiu a obligației fiscale se face prin estimarea bazei de impunere, potrivit art. 67. Pentru impozitele, taxele și contribuțiile administrate de Agenția Națională de Administrare Fiscală, înștiințarea pentru nedepunerea declarațiilor și stabilirea din oficiu a obligațiilor fiscale nu se face în cazul contribuabililor inactivi, atât timp cât se găsesc în această situație.

(4¹) Contribuabilul poate depune declarația fiscală pentru obligațiile fiscale ce au format obiectul deciziei de impunere prin care au fost stabilite din oficiu obligațiile fiscale, în termen de 60 de zile de la data comunicării deciziei. Decizia de impunere se desființează de organul fiscal la data depunerii declarației fiscale".

Totodata, potrivit art. 7 din acelasi act normativ:

"Art. 7. – (1) Organul fiscal înștiințează contribuabilul asupra drepturilor și obligațiilor ce îi revin în desfășurarea procedurii potrivit legii fiscale.

(2) **Organul fiscal este îndreptățit să examineze, din oficiu, starea de fapt, să obțină și să utilizeze toate informațiile și documentele necesare pentru determinarea corectă a situației fiscale a contribuabilului.** În analiza efectuată organul fiscal va identifica și va avea în vedere toate circumstanțele edificatoare ale fiecărui caz.

(3) Organul fiscal are obligația să examineze în mod obiectiv starea de fapt, precum și **să îndrume contribuabilii pentru depunerea declarațiilor și a altor documente, pentru corectarea declarațiilor sau a documentelor, ori de câte ori este cazul**".

Procedura privind stabilirea din oficiu a impozitelor, taxelor și contribuțiilor cu regim de stabilire prin autoimpunere sau reținere la sursă, aprobată prin Ordinul președintelui A.N.A.F. nr. 3.392/2011 stabilește următoarele:

“Capitolul II - Stabilirea din oficiu a obligațiilor de plată

În aplicarea prezentei proceduri, compartimentul de specialitate efectuează următoarele operațiuni:

[...]

1.2. Emiterea și comunicarea înștiințărilor privind nedepunerea în termen a declarațiilor fiscale

1.2.1. **Compartimentul de specialitate are obligația să înștiințeze contribuabilii în legătură cu depășirea termenului legal de depunere a declarației fiscale, prin comunicarea unei înștiințări.**

Înștiințările privind nedepunerea în termen a declarațiilor fiscale se emit conform procedurilor de administrare fiscală în vigoare și **se comunică contribuabililor în termen de 15 zile de la expirarea termenului legal de depunere a declarațiilor fiscale.**

1.2.2. Procedura de comunicare a înștiințărilor este cea prevăzută pentru comunicarea actelor administrative fiscale.

1.3. Înregistrarea datei comunicării către contribuabili a înștiințărilor privind nedepunerea în termen a declarațiilor fiscale.

Pe baza confirmărilor de primire remise de către poștă, a dovezilor de primire prin alte mijloace legale sau pe baza proceselor-verbale de comunicare prin publicitate, după caz, compartimentul de specialitate înregistrează data comunicării către contribuabili a înștiințărilor privind nedepunerea în termen a declarațiilor fiscale”.

Astfel, se reține ca procedura de impunere din oficiu impune organelor fiscale obligația instiințării prealabile a contribuabililor în legătura cu nedepunerea declarațiilor fiscale, astfel încât aceștia să ia măsuri pentru remedierea situației, inclusiv prin clarificarea neconcordanțelor în evidențele fiscale și în vectorul fiscal al contribuabililor. Potrivit art. 83 alin. (4) teza a doua din Codul de procedură fiscală emiterea deciziilor de impunere din oficiu este condiționată (**sintagma folosită de legiuitor este “nu se poate face”**) de împlinirea unei termen de 15 zile de la instiințarea contribuabililor privind depășirea termenului legal de depunere a declarațiilor fiscale, respectiv a unui termen de 15 zile de la data comunicării notificării în acest sens.

Deși prin adresele nr. x/23.07.2013 și nr. x/14.08.2013 s-a solicitat organului fiscal ca prin referatul cauzei să răspundă la **argumentele contestatarii cu privire la respectarea procedurilor legale privind emiterea deciziilor de impunere din oficiu**, la respectarea condițiilor de procedură privind comunicarea actelor administrative fiscale și la prevederile legale privind prescripția invocată de contribuabilii în contestație, acesta nu a răspuns la cele solicitate

În speta, organele fiscale nu au făcut dovada instiințării contestatarii **SC XSRL** cu privire la nedepunerea declarațiilor fiscale pentru lunile ianuarie, februarie, aprilie, mai, iulie, august, octombrie și noiembrie 2007, astfel ca acestea nu puteau trece la stabilirea din oficiu a obligațiilor fiscale în lipsa acestei instiințări. Se reține că prin lipsa instiințării organelor fiscale au privit contestatarii de posibilitatea de a prezenta declarațiile pentru perioadele fiscale respective sau de a-și clarifica perioada fiscală la care datorează obligațiile fiscale, inclusiv prin depunerea unei declarații de mențiuni în vederea modificării datelor declarate inițial în vectorul fiscal.

În consecință, urmează a se desființa deciziile de impunere din oficiu nr. xdin 13.12.2012 prin aplicarea prevederilor art. aplicarea prevederilor art. 216 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare potrivit cărora:

“Art. 216. – (3) Prin decizie se poate desființa total sau partial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare.

(3¹) Soluția de desființare este pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării deciziei, iar noul act administrativ fiscal emis vizează strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a pronunțat soluția de desființare”.

În urma desființării organelor fiscale de administrare vor respecta întocmai procedura de impunere din oficiu și vor înștiința contribuabilii cu privire la situația existentă în evidențele fiscale, iar în virtutea rolului activ consacrat de art. 7 din Codul de procedură fiscală vor proceda la examinarea, din oficiu, a stării de fapt în vederea determinării corecte a situației fiscale a contribuabilului, inclusiv prin îndrumarea acestuia, dacă este cazul, cu privire la corectarea declarațiilor depuse privind informațiile cuprinse în vectorul fiscal, precum și cu privire la celelalte motive ale contestației.

Pentru considerentele arătate mai sus și în temeiul art. 7, art. 83 alin. (4) și art. 216 alin. (3) și alin. (3¹) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare și cap. II din Procedura privind stabilirea din oficiu a impozitelor, taxelor și contribuțiilor cu regim de stabilire prin autoimpunere sau reținere la sursă, aprobată prin Ordinul președintelui A.N.A.F. nr. 3.392/2011.

DECIDE

Desființează Deciziile de impunere din oficiu pentru impozitele, taxele și contribuțiile cu regim de stabilire prin autoimpunere sau reținerea la sursă nr. x din 13.12.2012, pentru suma de x lei reprezentând diferențe de TVA contestate, stabilite de Administrația Finanelor Publice sector 5, în sarcina **SC XSRL**, urmând ca organul fiscal să procedeze la reanalizarea situației fiscale a contribuabilului ținând cont de prevederile legale precum și de cele reținute prin prezenta decizie.

Prezenta decizie este definitivă în sistemul căilor administrative de atac și poate fi contestată potrivit legii în termen de 6 luni de la comunicare la Tribunalul București.