

DECIZIA nr. 3 din 01.02. 2008

Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea, investită cu soluționarea contestațiilor conform titlului IX , cap.2, art.209 din O.G. nr.92/ 2003 R privind Codul de procedură fiscală, a fost sesizată de ADMINISTRAȚIA FINANTELOR PUBLICE TULCEA PENTRU CONTRIBUABILI MIJLOCII - SERVICIUL INSPECȚIE FISCALĂ CONTRIBUABILI MIJLOCII asupra contestației formulată de S.C. X S.R.L.

Contestația a fost formulată împotriva Deciziei de impunere nr.. privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală pentru suma totală de ... lei RON reprezentând : taxă pe valoarea adăugată aferentă perioadei februarie 2006-septembrie 2007 în cuantum de ... lei, majorări aferente TVA în cuantum de ... lei aferente perioadei februarie 2006-septembrie 2007, impozit profit în cuantum de ... lei aferent trim. I-IV 2006 și I-IV 2007, majorări aferente impozitului pe profit în sumă de ... lei aferent trim. I-IV 2006 și I-IV 2007, accize în cuantum total de ... lei, majorări accize în cuantum de ... lei, obligații fiscale calculate de organul de inspecție fiscală în baza procesului verbal nr... încheiat de reprezentanții Gărzii Financiare Secția Tulcea.

S.C. X S.R.L. contestă majorări de întârziere aferente taxei pe valoarea adăugată în sumă de ... lei, față de ... lei cât au fost stabilite prin Deciziei de impunere nr... privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală. Organul de soluționare constată că diferența de ... lei nu a fost stabilită prin actul administrativ fiscal atacat. În consecință urmează a fi respinsă ca fiind fără obiect contestația societății petente privind majorări de întârziere în sumă de ... lei, în conformitate cu prevederile pct.12.1 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, aprobate prin Ordinul președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală:

"Contestația poate fi respinsă ca:

c) fiind fără obiect, în situația în care sumele măsurile contestate nu au fost stabilite prin actul administrativ fiscal atacat sau dacă prin reluarea procedurii administrative, luându-se act de soluția pronunțată de instanța penală, se constată că cererea rămâne lipsită de obiect..."

Contestația este semnată de titularul dreptului procesual și a fost depusă în termenul legal, conform prevederilor art.206 și 207 pct. (1) din O.G. nr. 92/24.12.2003 R privind Codul de procedură fiscală.

Din documentele existente la dosarul cauzei rezultă următoarele:

I. Petenta, S.C. X S.R.L., contestă Decizia de impunere privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr..., motivând următoarele :

1. Prin procesul verbal nr... încheiat de reprezentanții Gărzii Financiare Secția Tulcea în baza unui "caiet 145 de file", de a cărei existență

administratorul a menționat în nota explicativă nr... din 23.09.2007 că nu are cunoștință, s-a stabilit că este o diferență de index al instalației privind carburantul livrat prin stația de distribuție carburant auto GPL din B..., "prezumând fără nici un mijloc de probă stabilit de lege că indexul a fost modificat de la 345... la 20...". Societatea petentă consideră că acel caiet nu reprezintă o probă atâta timp cât nu există o corelație cu o probă rezultată dintr-o verificare metrologică a indexului instalației privind carburantul livrat prin stația de distribuție carburant auto GPL din B..., care să consfințească că cele specificate în acel caiet sunt adevărate sau false.

2. Având în vedere că dispozițiile Codului de procedură fiscală se completează acolo unde nu dispune cu dispozițiile Codului de procedură civilă, S.C. X S.R.L. consideră că organele de inspecție fiscală, înainte de a stabili baza impozabilă, trebuiau să analizeze procesul verbal nr... încheiat de reprezentanții Gărzii Financiare Secția Tulcea sub aspectul forței sale probante, afirmația privind neînregistrarea în evidențele contabile a cantității de 296.057 litri carburant fiind, după părerea contestatoarei, gratuită și în contradicție cu evidența contabilă prezentată cu ocazia desfășurării inspecției fiscale generale.

În concluzie S.C. X S.R.L. solicită admiterea contestației și anularea parțială a Deciziei de impunere privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr... pentru suma totală de ... lei, reprezentând : taxă pe valoarea adăugată aferentă perioadei februarie 2006-septembrie 2007 în cuantum de ... lei, majorări aferente TVA în cuantum de ... lei aferente perioadei februarie 2006-septembrie 2007, impozit profit în cuantum de ... lei aferent trim. I-IV 2006 și I-IV 2007, majorări aferente impozitului pe profit în sumă de ... lei aferent trim. I-IV 2006 și I-IV 2007, accize în cuantum total de ... lei, majorări accize în cuantum de ... lei.

II Ca urmare a inspecției fiscale generale prin care s-a verificat modul de stabilire, declarare și virare a impozitelor , taxelor și contribuțiilor datorate bugetului de stat de către S.C. X S.R.L. , finalizată prin raportul de inspecție fiscală nr..., în baza căruia s-a emis decizia de impunere nr..., organele de inspecție fiscală au stabilit următoarele:

Pentru anul 2006 s-a stabilit o diferență de impozit pe profit în sumă de ... lei. Veniturile suplimentar stabilite în cuantum de ... lei sunt compuse din:

- ... lei venit suplimentar aferent livrărilor GPL neevidențiat în contabilitate, conform procesului verbal nr...;

- ... lei- venituri- cu avizul de însoțire a mărfii nr.../ 09.06.2006 s-a livrat 4000 litri GPL auto - cantitate nefacturată

- ... lei - diferență inventar la 31.12.2005.

Pentru perioada 01.01.2007-30.09.2007, organele de inspecție fiscală au stabilit o diferență de impozit pe profit în sumă de ... lei. Venitul suplimentar calculat în sumă de ... lei este aferent cantității de ... litri carburant auto GPL

neînregistrat în contabilitate, conform procesului verbal nr... al Gărzii Financiare Secția Tulcea.

În conformitate cu prevederile H.G.67/2004, HG 784/2005, Legea nr.210/2005, O.G.92/2003, republicată, pentru diferența de impozit pe profit în sumă de ... lei (stabilită pentru întreaga perioadă verificată : 2004-30.09.2007) s-au calculat dobânzi în sumă de ... lei și penalități în sumă de ... lei, conform anexei 7 la raportul de inspecție fiscală nr...

În urma controlului efectuat la S.C. X S.R.L., comisarii Gărzii Financiare Secția Tulcea au constatat că agentul economic nu a înregistrat în evidența contabilă cantitatea de ... litri carburant auto GPL corespunzătoare unui venit neînregistrat în sumă de ... lei. Luând în calcul elementele transmise de Grda Financiară organele de inspecție au calculat o taxă pe valoarea adăugată suplimentară în sumă de ... lei pentru anul 2006 și respectiv ... lei pentru perioada 01.01.2007-07.08.2007.

În conformitate cu prevederile H.G.67/2004, HG 784/2005, Legea nr.210/2005, O.G.92/2003, republicată, pentru diferența de taxă pe valoarea adăugată în sumă de ... lei (stabilită pentru întreaga perioadă verificată : 2004-30.09.2007) s-au calculat dobânzi în sumă de ... lei și penalități în sumă de ... lei.

Întrucât conform procesului verbal nr... al Gărzii Financiare Secția Tulcea, administratorul societății petente nu a putut justifica cu documente legale cantitatea de ... litri carburant auto GPL livrată în plus prin stația de distribuție a carburantului auto GPL din B... și nu a putut face dovada că acciza aferentă cantității livrate în plus a fost achitată, organele de inspecție fiscală au stabilit suplimentar acciza datorată pentru perioada 01.02.2006 - 07.08.2007, respectiv suma de ... lei, precum și accesorii aferente în sumă de ... lei.

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, a susținerilor societății petentei cât și a actelor normative în vigoare, se rețin următoarele:

Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea este investită să se pronunțe dacă Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii Tulcea a stabilit în conformitate cu prevederile legale în sarcina S.C. X S.R.L. obligații fiscale suplimentare de plată în sumă totală de ... lei, reprezentând : taxă pe valoarea adăugată aferentă perioadei februarie 2006-septembrie 2007 în cuantum de ... lei, majorări aferente TVA în cuantum de ... lei aferente perioadei februarie 2006-septembrie 2007, impozit profit în cuantum de ... lei aferent trim. I-IV 2006 și I-IV 2007, majorări aferente impozitului pe profit în sumă de ... lei aferent trim. I-IV 2006 și I-IV 2007, accize în cuantum total de ... lei, majorări accize în cuantum de ... lei

În fapt, în urma unui control operativ și inopinat efectuat de comisarii Gărzii Financiare secția Tulcea la S.C. X S.R.L. în data de 08.08.2007, s-a constatat prin Nota de constatare nr.... existența în spațiul de distribuție a carburanților auto GPL din localitatea B... a unui caiet cu 145 file cuprinzând indexurile instalației de livrare din perioada 01.02.2006 - index 187113 și 08.08.2007 - index 212923. La data de 15.09.2006, conform notelor din caiet, indexul a fost modificat de la 345... la 20.... În data de 27.08.2007 Garda Financiară secția Tulcea a întocmit procesul verbal nr... în care se constată, față de cele de mai sus, următoarele:

- Din situația centralizatoare întocmită de comisarii Gărzii Financiare secția Tulcea pe baza notelor din caiet, rezultă că baza diferențelor de index că în perioada 01.02.2006-07.08.2007 s-a livrat prin stația de distribuție carburant auto GPL din Baia a S.C. X S.R.L. cantitatea totală de ... litri carburant auto GPL.

- Din verificarea documentelor justificative și de evidență contabilă întocmite de societate (facturi fiscale, rapoarte fiscale zilnice, fișe de magazie) a rezultat că pornind de la un stoc scriptic de ... litri GPL auto la 01.02.2006 la care se adaugă intrări în perioada 01.02.2006-07.08.2007 de ... litri GPL auto și scăzând stocul scriptic de GPL auto de 3700 litri (constatat faptic la 08.08.2007 prin Nota de constatare ...) a rezultat că societatea a înregistrat în evidența contabilă livrări de ... litri de GPL auto prin stația de distribuție a carburantului auto GPL din Baia.

- Din compararea livrărilor de GPL auto pe baza inxurilor înscrise pe caiet, în cantitate de ... litri, cu livrările înregistrate în evidența contabilă, în cantitate de ... litri, a rezultat o cantitate de ... litri GPL auto livrată de societate prin stația de distribuție a carburantului auto GPL din Baia ce nu a fost înregistrată în evidența contabilă, corespunzătoare unui venit neînregistrat în sumă de ... lei.

- Rezultatul constatării, împreună cu procesul verbal au fost transmise cu adresa nr... DGPF- AFP pentru contribuabili mijlocii.

În urma inspecției fiscale generale efectuată de AFP pentru contribuabili mijlocii la S.C. X S.R.L. s-a întocmit decizia de impunere nr., având la bază raportul de inspecție fiscală nr... și procesul verbal nr... al Gărzii Financiare secția Tulcea, prin care s-au stabilit următoarele obligații fiscale suplimentare contestate de petentă, aferente cantității de ... litri carburant auto GPL neînregistrat în evidențele contabile : taxă pe valoarea adăugată aferentă perioadei februarie 2006-septembrie 2007 în cuantum de ... lei, majorări aferente TVA în cuantum de ... lei aferente perioadei februarie 2006-septembrie 2007, impozit profit în cuantum de ... lei aferent trim. I-IV 2006 și I-IV 2007, majorări aferente impozitului pe profit în sumă de ... lei aferent trim. I-IV 2006 și I-IV 2007, accize în cuantum total de ... lei, majorări accize în cuantum de ... lei.

În drept, O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, prevede:

"ARTICOLUL 49

Mijloace de probă

(1) Pentru determinarea stării de fapt fiscale, organul fiscal, în condițiile legii, administrează mijloace de probă, putând proceda la :

a) solicitarea informațiilor, de orice fel, din partea contribuabililor și a altor persoane;

b) solicitarea de expertize;

c) folosirea înscrisurilor;

d) efectuarea de cercetări la fața locului.

(2) Probele administrate vor fi coroborate și apreciate ținându-se seama de forța lor doveditoare recunoscută de lege [...]

ARTICOLUL 65

Sarcina probei în dovedirea situației de fapt fiscale

(1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele și faptele care au stat la baza declarațiilor sale și a oricăror cereri adresate organului fiscal.

(2) Organul fiscal are sarcina de a motiva decizia de impunere pe bază de probe sau constatări proprii."

S.C. X S.R.L. motivează în contestație că "acel caiet 145 file nu reprezintă o probă atâta timp cât nu există o corelație cu o probă rezultată dintr-o verificare metrologică a indexului instalației privind carburantul livrat prin stația de distribuție carburant auto GPL din Baia, care să consfințească că cele specificate în acel caiet sunt adevărate sau false" și că "organele de inspecție fiscală nu au analizat procesul verbal nr... încheiat de reprezentanții Gărzii Financiare Secția Tulcea sub aspectul forței sale probante" .

Din documentele existente la dosarul cauzei reiese că organele de inspecție fiscală, deși aveau obligația de a motiva decizia de impunere pe bază de probe sau constatări proprii, nu au uzat de alte mijloace de probă (ex. solicitarea/efectuarea unui control încrucișat cu furnizorii, sau/și solicitarea unei expertize tehnice etc.) ci doar au stabilit obligațiile fiscale prin decizia de impunere având în vedere strict constatările din procesul verbal nr... încheiat de reprezentanții Gărzii Financiare Secția Tulcea.

În concluzie, întrucât din documentele aflate la dosarul cauzei reiese că organele de inspecție fiscală nu au verificat realitatea operațiunii de livrare a cantității de ... litri GPL auto prin stația de distribuție carburant auto GPL din B... și având în vedere motivațiile petentei și prevederile art.47 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, se va face aplicațiunea prevederilor art.186 (3) din O.G. nr.92/2003, republicată: "Prin decizie se poate desființa total sau parțial 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." Subcapitolele referitoare la taxă pe

valoarea adăugată în cuantum de ... lei, impozit profit în cuantum de ... lei, accize în cuantum total de ... lei se vor desființa urmând ca organele de inspecție fiscală să reanalizeze situația de fapt prin alte persoane decât cele care au efectuat inspecția fiscală, pentru aceeași perioadă și pentru aceeași operațiune care a făcut obiectul Deciziei de impunere nr...

În ceea ce privește majorările aferente impozitului pe profit în sumă de ... lei, majorările aferente TVA în cuantum de ... lei și majorările accize în cuantum de ... lei, se reține că acestea reprezintă măsură accesorie în raport cu debitul, iar prin contestația formulată S.C. X S.R.L. nu a obiectat asupra modului de calcul a acestor dobânzi, în ceea ce privește numărul zilelor de întârziere și cota aplicată. Având în vedere principiul de drept accesorium sequitur principale, urmează a se desființa subcapitolele referitoare la aceste accesorii.

Pentru considerentele arătate și în temeiul art. 216 din OG 92/24.12.2003 R, privind Codul de procedură fiscală, republicată, se

DECIDE:

Art.1 Respingerea ca fiind fără obiect a contestației S.C. X S.R.L privind majorări de întârziere TVA în sumă de ... lei.

Art.2 Desființarea parțială a Deciziei de impunere nr... privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală pentru suma totală de ... lei RON reprezentând : taxă pe valoarea adăugată în cuantum de ... lei, majorări aferente TVA în cuantum de ... lei, impozit profit în cuantum de ... lei, majorări aferente impozitului pe profit în sumă de ... lei, accize în cuantum total de ... lei, majorări accize în cuantum de ... lei, urmând ca organele de inspecție fiscală să reanalizeze situația de fapt și să încheie o nouă decizie de impunere având în vedere cele reținute în conținutul prezentei decizii.

Art. 3 Prezenta decizie poate fi atacată în termen de 6 luni de la data comunicării, la Tribunalul Tulcea - secția contencios administrativ.

DIRECTOR EXECUTIV