



Nr. /

DECIZIA NR. 30 / 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. ... sesizarea facuta de Activitatea de Control Fiscal Bacau cu privire la contestatia nr. ... , formulata de SC ... cu sediul in ..., inregistrata la Oficiul Registrului Comertului sub nr. ... si avind codul unic de inregistrare

Contestatia este formulata impotriva deciziei de impunere nr. ... emisa de Activitatea de Control Fiscal Bacau si are ca obiect suma de ... lei, reprezentind obligatii fiscale suplimentare referitoare la impozit pe profit, TVA de plata si accsorii aferente acestora, stabilite prin raportul de inspectie fiscala nr. ... astfel:

- ... lei impozit profit ;
- ... lei dobinzi intirziere impozit pe profit ;
- ... lei penalitati impozit profit ;
- ... lei TVA ;
- ... lei dobinzi intirziere TVA ;
- ... lei penalitati TVA.

Contestatia a fost depusa in termenul legal de 30 de zile de la data comunicarii, prevazut de alin.(1) al art. 176 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Contestatia a fost semnata si stampilata de administratorul ..., iar adresa de inaintare de administratorul Pentru a clarifica aceasta contradictie Activitatea de Control Fiscal Bacau a inaintat agentului economic adresa nr. ... prin care s-a solicitat sa se precizeze reprezentantul legal al SC ..., potrivit art. 175, lit. e) din HG nr. 1050/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala. Desi confirmarea de primire a fost semnata la data de 15.11.2004, nu s-a primit nici un raspuns, dar, conform listei administratorilor si asociatilor furnizata de biroul registrul

contribuabilului din cadrul DGFP Bacau, reprezentantul legal este ..., care, in urma demersurilor efectuate, a contrasemnat contestatia la data de 18.01.2005.

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

Ca urmare a verificarii modului de utilizare a documentelor tipizate cu regim special, organul de inspectie fiscala a constatat ca facturile fiscale seria ... nr. ... nu se regasesc la cotorul facturierului cu plaja de numere

Din declaratia data de ..., persoana care nu detinea nici o calitate in cadrul SC ... nefiind nici asociat nici angajat, reiese ca facturile fiscale au fost in posesia sa in perioada 20.10.2003 – 08.01.2004, iar cele enumerate mai sus au fost intocmite eronat de catre dinsul, motiv pentru care le-a rupt si le-a aruncat fara a pastra nici un exemplar.

In decizia de impunere nr. ... care are la baza raportul de inspectie fiscala nr. ..., organele de specialitate ale Activitatii de Control Fiscal Bacau, neputind determina veniturile aferente facturilor distruse de societate, le-au estimat la nivelul facturilor existente in evidenta contabila (emise de societate in perioada 20.10.2003 – 10.12.2003) si au calculat impozit pe profit, TVA si accsorii aferente acestora.

De asemenea au calculat impozit pe profit, TVA si accesorii aferente profitului brut inregistrat de societate precum si unor cheltuieli nedeductibile si TVA fara drept de deducere determinate in timpul inspectiei.

Totodata, prin procesul verbal de constatare a contraveniilor nr. ..., au sanctionat societatea cu amenda de ... lei pentru nedeclarare punct de lucru si cu amenda de ... lei pentru nereconstituirea facturilor distruse.

Prin contestatia formulata petenta contesta suma reprezentind obligatii fiscale suplimentare stabilite prin decizia de impunere nr. ... in baza raportului de inspectie fiscala nr.

Petenta declara ca nu este de acord cu baza de impozitare stabilita pentru facturile de vnzare anulate si distruse, estimata de organul de inspectie fiscala la nivelul veniturilor din facturile existente in evidenta contabila, motivind ca lipsa facturilor fiscale a fost constatata de administrator in timpul controlului, iar estimarea bazelor de impunere are loc conform art. 65.1, lit. d) din HG nr. 1050/2004 "cind au disparut ... actele justificative privind operatiunile producatoare de venituri si contribuabilul nu si-a indeplinit obligatia de refacere a acestora", si ca, in cazul sau, refacerea facturilor distruse nu avea nici un rost, valoarea lor fiind zero, deoarece conform declaratiilor date de cel care le-a intocmit si de administrator, ele au fost gresit intocmite si de aceea anulate si distruse.

De asemeni contestatoarea sustine ca modul de calcul al bazei de impunere a fost tendentios si exemplifica cu o factura a carei valoare fara TVA este mai mica decit cea luata in calcul de organul de control si cu o factura la a carei estimare nu s-a tinut cont de costurile de achizitie.

In concluzie afirma ca nu se pot face estimari pentru operatiuni care nu au avut loc si ca documentele inregistrate in evidenta contabila sunt reale iar suma pretinsa este nelegal imputata.

Petenta contesta partial si procesul verbal de constatare a contraveniilor pentru suma reprezentind amenda pentru nereconstituirea facturilor distruse, motivind ca nu are obiect si este incorect aplicata deoarece reconstituirea nu ar fi dus la constituirea unor obligatii de plata suplimentare caci veniturile din acestea ar fi fost zero.

Sunt supuse solutionarii Directiei Generale a Finantelor Publice Bacau doua cauze.

Prima cauza este daca Societatea « X » Bacau datoreaza bugetului de stat impozit pe profit, TVA si accesorii ale acestora stabilite suplimentar prin decizia de impunere nr.

In drept,

Raspunderea pentru distrugerea celor patru facturi fiscale revine lui ... care a detinut functia de administrator in perioada iunie 2003 – decembrie 2003."... salariatii care primesc spre folosinta aceste formulare raspund de utilizarea lor pentru consemnarea operatiunilor legale si au obligatia sa justifice in orice moment existenta lor." potrivit art. 6 din Anexa 1B la HG nr. 831/1997 pentru aprobarea formularelor modelelor comune privind activitatea financiara si contabila si a normelor metodologice privind intocmirea si utilizarea acestora.

Intocmirea eronata a facturilor fiscale presupune anulara celor gresite si intocmirea altora corecte. "*Formularele neutilizabile ... se anuleaza prin barare pe diagonala, facindu-se mentiunea « ANULAT » pe toate exemplarele ...*" dupa care "*...se pastreaza la compartimentul care le-a folosit, in ordinea numerelor, pentru a permite controlul in orice moment al utilizarii acestora*" potrivit art. 10 si 11 din acelasi act normativ.

In contestatia formulata petenta sustine ca a constatat lipsa facturilor fiscale doar in timpul controlului, dar este contrazisa de administratorul ... care, in nota explicativa data, afirma ca a constatat cu mult timp inainte ca cel care detinea facturile nu i-a predat si facturile distruse.

In aceasta situatie societatea avea obligatia legala de a reconstitui documentele distruse in termen de 30 de zile"... *in caz de pierdere, sustragere sau distrugere a unor documente contabile se vor lua masuri de reconstituire a acestora in termen de 30 de zile de la constatare...*" potrivit art. 25 din Legea contabilitatii nr. 82/1991 republicata. Explicatia petentei ca "refacerea acestora ar fi fost fara obiect, veniturile ce trebuiau inscise in facturi sunt zero" nu exonereaza societatea de obligatia refacerii lor, fapt pentru care societatea a fost sanctionata cu amenda contravenionala de .. lei, potrivit art. 35, al. (2), lit b) si art. 36, al. (1) din acelasi act normativ.

"In cazul in care facturile fiscale, evidentele contabile sau datele necesare pentru calcularea bazei de impozitare lipsesc ...organele de control

fiscal vor proceda la impozitare prin estimare.” potrivit art. 32, alin. (3) din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata.

”In vederea determinarii obligatiilor fiscale, potrivit prevederilor prezentei legi, organele fiscale au dreptul de a controla si de a recalcula adecvat profitul impozabil si impozitul de plata pentru: operatiunile care au ca scop evitarea sau diminuarea platii impozitelor; ... ” potrivit art. 27, alin. (1), lit. a) din Legea nr. 414/2002 privind impozitul pe profit.

”Daca organul fiscal nu poate determina marimea bazei de impunere, acesta trebuie sa o estimeze...” , potrivit art. 65, al.(1) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, iar estimarea bazelor de impunere are loc *”cind au disparut ... actele justificative privind operatiunile producatoare de venituri si contribuabilul nu si-a indeplinit obligatia de refacere a acestora”* conform art. 65.1, lit. d) din HG nr. 1050/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aprobare a OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

”Organul fiscal va identifica acele elemente care sunt cele mai apropiate situatiei de fapt fiscale, luind in considerare pretul de piata al bunului sau imobilului impozabil, precum si informatii si documente existente in dosarul fiscal al contribuabilului care sunt relevante pentru impunere ... ” conform art. 65.2 din ultimul act normativ citat.

In decizia de impunere nr. ... care are la baza raportul de inspectie fiscala nr. ..., Activitatea de Control Fiscal Bacau, a stabilit si alte obligatii fiscale suplimentare, si anume:

- impozit pe profit aferent profitului impozabil inregistrat de agentul economic la 31.12.2003. Societatea a aplicat reglementarile OG nr. 24/2001 privind impunerea microintreprinderilor. Organele de inspectie fiscala au constatat ca societatea este inregistrata la Registrul comertului la data de 04.07.2003 iar primii doi salariati sunt incadrati cu data de 01.12.2003, depasind 60 de zile, situatie in care nu se incadreaza pentru plata impozitului pe veniturile microintreprinderilor fapt pentru care au incadrat-o ca platitoare de impozit pe profit. *”Pot opta la plata unui impozit aplicat asupra veniturilor obtinute din orice sursa persoanele juridice, denumite in continuare microintreprinderi, care indeplinesc cumulativ, la data de 31 decembrie a anului precedent, urmatoarele conditii: ... au de la 1 pina la 9 salariati inclusiv;...”* potrivit art. 1, al. (1), lit. b) din OG nr. 24/2001 actualizata, privind impunerea microintreprinderilor. *”Persoanele juridice infiintate in cursul unui an fiscal beneficiaza de prevederile prezentei ordonante daca indeplinesc conditiile prevazute la lit. a) si d) ale alin. (1) la data inregistrarii la Registrul comertului, si conditia prevazuta la lit. b) a alin. (1) in termen de 60 de zile inclusiv de la aceasta data.”* potrivit art. 1, al. (2) actul normativ citat mai sus;
- impozit pe profit aferent unor cheltuieli cu mijloace de transport. *”La calculul profitului impozabil cheltuielile sunt deductibile daca sunt*

- aferente veniturilor impozabile.” potrivit art. 9, al. (1) din Legea nr. 414/2002 privind impozitul pe profit. “Cheltuielile efectuate de un contribuabil sunt considerate ca fiind aferente veniturilor impozabile numai daca sunt efectuate in scopul realizarii veniturilor.” potrivit art. 9.1 din HG nr. 859/2002 pentru aprobarea Instructiunilor privind metodologia de calcul a impozitul pe profit;*
- TVA respinsa la deducere ca urmare a nerespectarii prevederilor legale. *“Nu poate fi dedusa taxa pe valoarea adaugata aferenta intrarilor referitoare la: operatiuni care nu au legatura cu activitatea economica a persoanelor impozabile;”* potrivit art. 24, al. (2), lit. a) din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata;
 - TVA pentru chirie nenotificata. *“Alte operatiuni scutite de taxa pe valoarea adaugata:...arendarea, concesiunea si inchirierea de bunuri imobile ...”,* potrivit art. 9, alin. (2), lit. o) din actul normativ de mai sus *“Persoanele impozabile inregistrate ca platitori de taxa pe valoarea adaugata pot opta pentru aplicarea regimului de taxare pentru orice operatiune prevazuta la art. 9, alin. (2), lit. o) din lege. Operatiunea de aplicare a regimului de taxare se notifica organelor fiscale teritoriale ... si se aplica de la data inregistrarii.”* potrivit art. 22¹, pct. (6) din introdus de HG 348/2003.
 - TVA din bonurile de benzina. *“Daca bunurile si serviciile achizitionate sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor sale taxabile, orice persoana impozabila inregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata are dreptul sa deduca: taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care I-au fost livrate, sau urmeaza sa ii fie livrate, si pentru prestarile de servicii care I-au fost prestate ori urmeaza sa ii fie prestate de o alta persoana impozabila;”* potrivit art. 145, alin. (3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, *“...Pentru carburantii auto achizitionati taxa pe valoarea adaugata poate fi justificata cu bonurile fiscale ...daca sunt stampilate si au inscrise denumirea cumparatorului si numarul de inmatriculare a autovehicolului.”* Potrivit pct. 51, alin. (2) din HG nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal;
 - TVA din facturi si bonuri fiscale care nu apartin societatii. *“Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei pe valoarea adaugata, orice persoana impozabila trebuie sa justifice dreptul de deducere, in functie de felul operatiunii, cu unul din urmatoarele documente: pentru taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care I-au fost livrate, sau urmeaza sa ii fie livrate, si pentru prestarile de servicii care I-au fost prestate ori urmeaza sa ii fie prestate de o alta persoana impozabila, cu factura fiscala, ... emisa pe numele persoanei ... “* potrivit art. 145, alin. (8), lit. a) din acelasi act normativ;

- obligatii fiscale accesorii calculate pentru impozitul pe profit si TVA stabilite suplimentar. *“Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen dobinzi si penalitati de intirziere”* potrivit art. 114, al. (1) OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Fata de cele de mai sus, consideram ca organele de control ale Activitatii de Control Fiscal Bacau au procedat corect la estimarea veniturilor aferente facturilor fiscale seria ... nr. ..., la neacordarea dreptului de deducere a unor cheltuieli si TVA ca urmare a nerespectarii prevederilor legale si la stabilirea sumei totale de plata reprezentind impozit pe profit, TVA si accesorii ale acestora.

Cea de-a doua cauza supusa solutionarii este daca Directia Generala a Finantelor Publice Bacau se poate investi cu analiza pe fond pentru suma de .. lei reprezentind amenda contravenționala aplicata prin procesul-verbal de constatare a contravențiilor nr. ../2004, in conditiile in care caile de atac impotriva procesul-verbal de constatare a contravențiilor se supun dispozitiilor dreptului comun.

In drept,

Contestarea procesului verbal de constatare a contravențiilor nu face obiectul Codului de procedura fiscala fiind de competenta Judecatoriei Bacau. Impotriva acestuia SC ... trebuia sa formuleze o plingere in conformitate cu prevederile OG nr. 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor. Caile de atac impotriva acestui proces-verbal sunt cele prevazute de art. 31 si art. 32 din acest act normativ: *“art. 31 (1) Impotriva procesului-verbal de constatare a contravenției si de aplicare a sanctiunii se poate face plingere in termen de 15 zile de la data inmanarii sau comunicarii acestuia [...]art. 32 [...] (2) Plangerea impreuna cu dosarul cauzei se trimite de indata judecatoriei in a carei circumscriptie a fost savarsita infractiunea [...]”*.

Pentru considerentele aratate si in baza prevederilor art. 178, 179, 180, 182 si 185 din titlul IX privind solutionarea contestatiilor din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata, art. 25, 35(2)b) si 36(1) din Legea Contabilitatii nr. 82/1991 republicata, art. 6, 10 si 11 din Anexa 1B la HG nr. 831/1997 pentru aprobarea formularelor modelelor comune privind activitatea financiara si contabila si a normelor metodologice privind intocmirea si utilizarea acestora, art.1(1)b) si (2) din OG nr.24/2001, art. 9(1) si 27(1)a) din Legea nr. 414/2002 privind impozitul pe profit, art. 9.1 din HG nr. 859/2002 pentru aprobarea Instructiunilor privind metodologia de calcul a impozitul pe profit, art. 24(2)a) din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata, art. 65(1) si 114(1) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata si art. 65.1 si 65.2 din HG nr. 1050/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, se

DECIDE:

1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulata de SC ECANOD CONSULT SRL Bacau pentru suma totala de ... lei reprezentand :

- ... lei impozit profit ;
- ... lei dobinzi intirziere impozit pe profit ;
- ... lei penalitati impozit profit ;
- ... lei TVA ;
- ... lei dobinzi intirziere TVA ;
- ... lei penalitati TVA.

2. Pentru suma de ... lei reprezentind amenda contraventionala aplicata prin procesul-verbal de constatare a contraventiilor nr. ..., nu ne investim cu analiza intrucat caile de atac impotriva proceselor-verbale de contraventii se supun dispozitiilor dreptului comun.

Prezenta decizie poate fi contestata la Tribunalul Bacau, conform procedurii legale, in termen de 30 zile de la comunicare.

Director Executiv,
Petre Haineala

Avizat
Biroul Juridic si Contencios
Nicolae Sicoe