

DECIZIA NR.2815

Directia Generala Regionala a Finantelor Publice-Serviciul Solutionare Contestatii a fost sesizata de catre PF in calitate de fost administrator al societatii X, prin adresa inregistrata la A.J.F.P., cu privire la reluarea procedurii administrative de solutionare a contestatiei formulata de Societatea X.

Obiectul contestatiei, inregistrate la Administratia Judeteana a Finantelor Publice si la D.G.R.F.P. il constituie obligatiile fiscale stabilite de organele de inspectie fiscala din cadrul A.J.F.P. prin Decizia de impunere emisa in baza Raportului de inspectie fiscala si anume suma totala contestata se compune din:

- taxa pe valoarea adaugata;
- dobanzi/majorari de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata;
- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata;
- impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice;
- dobanzi/majorari de intarziere aferente impozitului pe dividende;
- penalitati de intarziere aferente impozitului pe dividende;

Totodata, din adresa inregistrata la D.G.R.F.P., rezulta ca Societatea X contesta partial si masurile dispuse prin Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala si anume societatea contesta masura diminuarii pierderii fiscale pe anul 2012, cu suma reprezentand cheltuieli nedeductibile fiscal, stabilite urmare inspectiei fiscale.

Contestatia a fost depusa in termenul legal prevazut de art. 207 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, avand in vedere ca Decizia de impunere si Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala au fost comunicate societatii conform confirmarii de primire existenta in copie la dosarul cauzei iar contestatia a fost inregistrata la A.J.F.P., conform stampilei registraturii acestei institutii aplicata pe contestatie, aflata in original la dosarul contestatiei.

Constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.205, art.206, art.207 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, in vigoare la data depunerii contestatiei, precum si prevederile art. 268, art.270 si art.272 alin.(2) lit.a) din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala,cu modificarile si completarile ulterioare,la data solicitarii reluarii procedurii administrative de solutionare a contestatiei, D.G.R.F.P. -Serviciul Solutionare Contestatii este investita legal sa reia procedura administrativa de solutionare a contestatiei formulata de Societatea X -in faliment, solicitata de catre PF in calitate de fost administrator.

Cauza supusa solutionarii este daca Directia Generala Regionala a Finantelor Publice-Serviciul Solutionare Contestatii 2 se poate investi cu solutionarea pe fond a contestatiei formulata de Societatea X-in faliment, impotriva Deciziei de impunere prin care s-au stabilit obligatii fiscale reprezentand TVA , impozit pe venituri din dividende si accesorii aferente precum si a Dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala prin care s-a dispus diminuarea pierderii fiscale, in

conditiile in care reluarea procedurii administrative de solutionare a contestatiei a fost solicitata de PF, in nume propriu, iar lichidatorul judiciar nu a mentinut contestatia formulata de societate.

In fapt, din documentele existente la dosarul contestatiei se retine ca prin Decizia, D.G.R.F.P.-Serviciul Solutionare Contestatii a dispus suspendarea solutionarii cauzei, cu privire la suma totala reprezentand TVA si accesorii aferente, impozit pe veniturile din dividende si accesorii aferente, stabilite prin Decizia de impunere precum si masura diminuarii pierderii fiscale, reprezentand cheltuieli nedeductibile din punct de vedere fiscal, dispusa prin Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala, acte administrativ fiscale emise de A.J.F.P., pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea cu caracter definitiv, a motivului care a determinat suspendarea, in conditiile legii, conform celor retinute prin prezenta decizie.

Prin adresa inregistrata la A.J.F.P. , PF, in calitate de fost administrator al SC X, solicita reluarea procedurii de solutionare pe fond a contestatiilor depuse la A.J.F.P.

Anexeaza in sustinere:

- Ordonanta de clasare a cauzei penale ;
- copia dispozitivului incheierii emisa de Tribunalul Specializat -falimente ;
- proces verbal de desemnare a administratorului special;

Cu adresa inregistrata la D.G.R.F.P., A.J.F.P.-Inspectie fiscala a transmis adresa , spre competenta solutionare.

Avand in vedere prevederile art.277 alin.(3) din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala coroborat cu prevederile pct.10.2 din Instructiunile pentru aplicarea titlului VIII din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala, aprobate prin Ordinul presedintelui Agentiei de Administrare Fiscala nr.3741/205, potrivit carora organele de solutionare competente vor relua procedura administrativa de solutionare a contestatiei numai dupa incetarea definitiva si executorie a motivului care a determinat suspendarea , organul de solutionare a contestatiei prin adresa a solicitat A.J.F.P.-Serviciul Juridic sa comunica daca Ordonanta de clasare emisa in Dosarul Parchetului de pe langa Tribunalul , este definitiva in sistemul cailor de atac.

A.J.F.P.-Serviciul Juridic, prin adresa, inregistrata la D.G.R.F.P , comunica faptul ca Ordonanta de clasare, dispusa in dosar, este definitiva in sistemul cailor de atac, impotriva acesteia neformandu-se nicio plangere, astfel cum reiese din adresa Parchetului de pe langa Tribunal; anexeaza copia adresei emisa de Parchetul de pe Langa Tribunal.

Totodata, la dosarul contestatiei, PF, a prezentat copia dispozitivului incheierii emisa de Tribunalul Specializat -falimente in Sedinta camerei de consiliu, in dosarul.. , prin care instanta a dispus:

-”Admite cererea promovata de debitoarea societatea X, cerere avand ca obiect deschiderea procedurii insolventei fata de debitoare.

-In temeiul dispozitiilor art.71 alin.(1) din Legea nr.85/2014 dispune deschiderea procedurii insolventei fata de debitoarea societatea X.

-Constata ca debitoarea si-a declarat intentia de reorganizare in conditiile dispozitiilor art.67 alin.1 din Legea 85/2014.[...]

-In temeiul dispozitiilor art.45 alin.1 lit.d din lege desemneaza in calitate de administrator judiciar provizoriu Cabinele Asociate de practicieni in insolventa.

La dosarul contestatiei se afla si Procesul verbal de desemnare a administratorului special, prin care a fost desemnat administrator special in procedura de insolventa,.

Avand in vedere ca , solicitarea de reluare a contestatiei a fost efectuat de catre PF in calitate de administrator al Societatii X iar din documentele existente la dosarul cauzei rezulta ca Societatea X la acea data se afla in insolventa, administrator judiciar fiind desemnat de instanta, Cabinete Asociate de practicieni in insolventa iar administrator special PF, organul de solutionare a contestatiei, pe cale electronica prin e-mai, a solicitat Serviciului Juridic din cadrul A.J.F.P. sa precizeze daca Tribunalul Specializat, printr-o incheiere de sedinta a ridicat dreptul de administrare al administratorului statutar.

Compartimentul Procedura Insolventa si Lichidari-Serviciul Juridic din cadrul A.J.F.P., prin e-mail, comunica faptul ca Societatea X a intrat in procedura falimentului conform Sentintei pronuntata de Tribunalul Specializat in dosar, conform informatiilor de pe portalul instantelor de judecata, potrivit carora:

“Admite cererea formulata de administratorul judiciar Cabinete Asociate de practicieni in insolventa(cu sediul) . Constata ca debitoarea nu a propus un plan de reorganizare judiciara.In temeiul dispozitiilor art.145 alin.(1) lit.A, c din Legea nr.85/2014 dispune intrarea in faliment in procedura generala a debitoarei X.Dispune divolvarea debitoarei X.In temeiul art.145 alin.1 lit.a) raportat la art.85 alin.4 din Legea nr.85/2014 dispune ridicarea dreptului de administrare a reprezentantilor legali statutari ai debitoarei, constand in dreptul de a-si conduce activitatea, de a-si administra bunurile din avere si de a dispune de acestea.In temeiul dispozitiilor art.45 alin.1 lit.d din lege desemneaza in calitate de lichidator judiciar provizoriu Cabinete Asociate de practicieni in insolventa, prin asociat coordonator”.

Se retine astfel ca, Societatea X a intrat in faliment, ridicandu-se dreptul de administrare a reprezentantilor legali statutari ai debitoarei , respectiv a PF, fiind desemnat lichidator judiciar Cabinete Asociate de practicieni in insolventa .

Cu privire la reluarea procedurii administrative de solutionare a contestatiei la pct.10.8 din Ordinul nr.3741/2015 pentru aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea Titlului VIII din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala , se prevede:

“Dacă reluarea procedurii administrative de soluționare a contestației este solicitată de contestatar, acesta are obligația să formuleze în solicitare și mențiuni cu privire la starea juridică la data reluării procedurii.”

Iar la pct.10.9 din acelasi act administrativ fiscal, se prevede:

“În situația în care, la data reluării procedurii administrative, contestatara se află în procedură de insolvență/reorganizare/faliment/lichidare și i-a fost ridicat dreptul la propria administrare, organul de soluționare competent va solicita administratorului judiciar sau lichidatorului, după caz, să precizeze dacă menține contestația formulată de societate, direct sau prin împuternicit.”

Avand in vedere prevederile legale mai sus enuntate si faptul ca societatea contestatoare a intrat in faliment, iar in calitate de lichidator judiciar a fost desemnata societatea- Cabinete Asociate de practicieni in insolventa, organul de solutionare a contestatiei , prin adresa, a solicitat lichidatorului judiciar, ca in termen de 5 zile de la primirea adresei, sa comunice daca mentine contestatia formulata de Societatea X prin administrator, impotriva Deciziei de impunere emisa de A.J.F.P..Am anexat copia contestatiei.

Adresa a fost transmisa catre Cabinete Asociate de practicieni in insolventa, cu scrisoare recomandata si confirmare de primire.Din confirmarea de primire existenta la dosarul cauzei rezulta ca lichidatorul judiciar a confirmat primirea recomandatei in data de

...

Mentionam ca pana la data emiterii prezentei decizii , lichidatorul judiciar nu a raspuns adresei noastre.

In conditiile in care lichidatorul judiciar, nu a raspuns la adresa noastra pana la emiterea prezentei decizii, se retine ca acesta nu-si mentine contestatia formulata de Societatea X prin administrator, impotriva Deciziei de impunere emisa de A.J.F.P..

Potrivit art.178 din Legea nr.134/2010 privind Codului de procedura civila, republicata,:

*“(4) **Partea interesată poate renunța, expres sau tacit, la dreptul de a invoca nulitatea relativă.**”*

Avand in vedere ca reluarea procedurii administrative de solutionare a contestatiei a fost solicitata de fostul administrator, in speta sunt aplicabile prevederile art.268, art.269 si art.280 din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala,cu modificarile si completarile ulterioare, potrivit carora:

-art.268

*“(1) **Împotriva titlului de creanță, precum și împotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestație potrivit prezentului titlu. Contestația este o cale administrativă de atac și nu înlătură dreptul la acțiune al celui care se consideră lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal.***

*(2) **Este îndreptățit la contestație numai cel care consideră că a fost lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal.[...]***

-art.269

*(1) **Contestația se formulează în scris și va cuprinde:***

*a) **datele de identificare a contestatorului;***

*b) **obiectul contestației;***

*c) **motivele de fapt și de drept;***

*d) **dovezile pe care se întemeiază;***

*e) **semnătura contestatorului sau a împuternicitului acestuia. Dovada calității de împuternicit al contestatorului, persoană fizică sau juridică, se face potrivit legii.[...]***

-art.280

*“(1) **Dacă organul de soluționare competent constată neîndeplinirea unei condiții procedurale, contestația se respinge fără a se proceda la analiza pe fond a cauzei.**”*

Potrivit Ordinului Presedintelui ANAF 3741/2015 Ordinul nr.3741/2015 pentru aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea Titlului VIII din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala, in vigoare la data depunerii solicitarii de reluare a procedurii administrative de solutionare a contestatiei:

“2.2. În cazul în care contestatorul se află în procedură de insolvență/reorganizare/faliment/lichidare și i-a fost ridicat dreptul la propria administrare, contestația va purta semnătura administratorului special/administratorului judiciar sau a lichidatorului, după caz, și va fi însoțită de actul prin care a fost numit.

2.3. *În situația în care contestația nu îndeplinește cerințele care privesc depunerea în original/copie legalizată a împuternicirii/mandatului/procurii, precum și semnătura, organele de soluționare competente vor solicita contestatorului, printr-o scrisoare recomandată cu confirmare de primire, ca în termen de 5 zile de la comunicare să îndeplinească aceste cerințe. În caz contrar, contestația va fi respinsă, fără a se mai antama fondul cauzei.”*

Totodata, in speta sunt aplicabile prevederile Legii nr.85/2014 privind procedurile de prevenire a insolventei si de insolventa, care prevede:

-art.56

“(2) După ridicarea dreptului de administrare, debitorul este reprezentat de administratorul judiciar/lichidatorul judiciar, care îi conduce și activitatea de afaceri, iar mandatul administratorului special va fi redus la a reprezenta interesele acționarilor/asociaților/membrilor.”

-art.58

“(1) Principalele atribuții ale administratorului judiciar, în cadrul prezentului titlu, sunt:[...]

k) verificarea creanțelor și, atunci când este cazul, formularea de obiecțiuni la acestea, notificarea creditorilor în cazul neînscrierii sau înscrierii parțiale a creanțelor, precum și întocmirea tabelelor de creanțe;”

-art.85

“(1) Deschiderea procedurii ridică debitorului dreptul de administrare, constând în dreptul de a-și conduce activitatea, de a-și administra bunurile din avere și de a dispune de acestea dacă nu și-a declarat intenția de reorganizare, în condițiile art. 67 alin. (1) lit. g). Ridicarea dreptului de administrare se dispune și în cazul în care debitorul nu și-a declarat intenția de reorganizare în termenul prevăzut la art. 74.[...]

(4) Dreptul de administrare al debitorului încetează de drept la data la care se dispune deschiderea falimentului.[...]

(7) De la data intrării în faliment, debitorul va putea desfășura doar activitățile ce sunt necesare derulării operațiunilor lichidării.”

Din prevederile legale mai sus enuntate se retine ca, in cazul în care contestatorul se afla in procedura de insolventa/ faliment si i-a fost ridicat dreptul la propria administrare, contestatia va purta semnatura administratorului special/administratorului judiciar sau a lichidatorului, dupa caz, si va fi insotita de actul prin care a fost numit.

In speta, dupa cum am aratat si mai sus societatea X a intrat in procedura falimentului, conform Sentintei pronuntata de Tribunalul Specializat, in dosar, instanta a ridicat dreptului de administrare a reprezentantilor legali statutari ai debitoarei, respectiv PF si a desemnat in calitate de lichidator judiciar provizoriu societatea- Cabinele Asociate de practicieni in insolventa.

Din interpretarea textelor de lege mai sus citate se retine ca incepand cu data de 06.10.2016, PF, fost administrator al Societatii X, este lipsita de calitatea procesuala activa, neputand solicita, in nume propriu, reluarea procedurii de solutionare a

contestatiei impotriva Deciziei de impunere prin care s-au stabilit obligatii fiscale reprezentand TVA , impozit pe venituri din dividende si accesorii aferente precum si a Dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala prin care s-a dispus diminuarea pierderii fiscale, fara acordul lichidatorului judiciar provizoriu-societatea-Cabinete Asociate de practicieni in insolventa.

Potrivit jurisprudentei, faptul ca reclamantul invoca un interes in contestarea actului administrativ fiscal prin care s-au stabilit obligatii fiscale in sarcina societatii comerciale nu ii confera si calitatea procesuala activa pentru a cere anularea acelor acte.

Potrivit doctrinei, calitatea procesuala activa consta in identitatea intre persoana reclamantului si cel care este titular al dreptului , identitate neindeplinita in speta.

Lipsa calitatii procesuale poate fi invocata pe cale de exceptie pe tot parcursul judecatii si duce la respingerea actiunii, fiind o exceptie de fond, absoluta si peremptorie.

In concluzie, se retine ca, in conditiile in care lichidatorul judiciar nu a dat curs solicitarilor din adresa emisa de D.G.R.F.P.-Serviciul Solutionare Contestatii , confirmata de primire la data.. Iar PF nu are calitatea procesuala activa de a solicita reluarea procedurii de solutionare a contestatiei impotriva Deciziei de impunere prin care s-au stabilit obligatii fiscale reprezentand TVA , impozit pe venituri din dividende si accesorii aferente precum si a Dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala prin care s-a dispus diminuarea pierderii fiscale, acte emise de A.J.F.P. in sarcina Societatii X, in speta se vor aplica prevederile art.280 din din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala, in vigoare la data solicitarii reluarii procedurii de solutionare a contestatiei, coroborat cu prevederile pct.12.1 din Ordinul nr.3741/2015 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului VIII din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala :

“Contestația poate fi respinsă ca:[...]”

b) fiind depusă de o persoană lipsită de calitatea de a contesta, în situația în care aceasta este formulată de o persoană fizică sau juridică lipsită de calitate procesuală;

si se va respinge contestatia formulata de catre PF impotriva Deciziei de impunere prin care s-au stabilit obligatii fiscale reprezentand TVA , impozit pe venituri din dividende si accesorii aferente precum si a Dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala prin care s-a dispus diminuarea pierderii fiscale, acte emise de Administratia Judeteană a Finantelor Publice in sarcina X, ca fiind depusa de o persoana lipsita de calitatea de a contesta.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul art.280 alin.(1) din Legea nr.207/2015 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, se

DECIDE

1.Respingerea contestatiei formulata de catre PF, in nume propriu, impotriva Deciziei de impunere emisa in baza Raportului de inspectie fiscala, de catre organele de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Judetene a Finantelor Publice in sarcina X, ca fiind depusa de o persoana lipsita de calitatea de a contesta, cu privire la obligatiile fiscale, care se compun din:

- taxa pe valoarea adaugata;
- dobanzi/majorari de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata;

- penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata;
- impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice;
- dobanzi/majorari de intarziere aferente impozitului pe dividende;
- penalitati de intarziere aferente impozitului pe dividende;

2.Respingerea contestatiei formulata de catre PF, in nume propriu, impotriva Dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala prin care s-a dispus diminuarea pierderii fiscale, pe anul 2012 emise de Administratia Judeteana a Finantelor Publice in sarcina X, ca fiind depusa de o persoana lipsita de calitatea de a contesta.

Prezenta decizie este definitiva in randul cailor administrative de atac poate fi contestata la Tribunal, in termen de 6 luni de la data comunicarii, conform prevederilor Legii nr.554/2004 privind Contenciosul administrativ.