

D 135.2011 IL

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice xxxxxxxx a fost sesizat, de Activitatea de inspectie fiscala xxxxxxx – serviciul inspectie fiscala nr.x prin adresa nr. xxxxxx/xx.xx.xxxx inregistrata la DGFP xxxxxx sub nr. xxxxxx/ xx.xx.xxxx, cu privire la contestatia formulata de **S.C. xxxxx xxxxx S.R.L., cu domiciliul in loc xxxxxxx str. xxxxxx, nr. xx, jud. xxxxxxx, CUI RO xxxxxxxx .**

Contestatia a fost formulata partial impotriva masurilor dispuse prin Deciziei de impunere nr. xxxxxxx / xx.xx.xxxx pentru suma de xxxxxxx lei reprezentand:

- TVA de plata in suma de xxxxxx lei,**
- dobanzi si penalitati in suma de xxxxx lei**

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din O.G. nr. 92/2003(R) privind Codul de procedura fiscala, republicata , cu modificarile si completarile ulterioare, in raport de data comunicarii deciziei de impunere , respectiv xx.xx.xxxx, potrivit semnaturii de primire de pe recomandata aflata in copie la dosarul cauzei, si de data inregistrarii contestatiei la A.I.F. xxxxxxx , respectiv xx.xx.xxxx, asa cum reiese din amprenta stampilei registraturii aplicata pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice Ialomita prin Biroul de Solutionarea Contestatiilor, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr.92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, este competent sa solutioneze prezenta contestatie.

I. S.C. xxxxx xxxxx S.R.L depune contestatie impotriva deciziei de impunere nr. xxxxxx/ xx.xx.xxxx, privind T.V.A. trimestrial stabilit si majorarile de intarziere aferente, pe care le consideram ca fiind nelegale si totodata solicita ca aceste sume sa fie anulate in totalitate.

S.C. xxxxx xxxxx S.R.L arata ca in perioada xx.xx.xxxx - xx.xx.xxxx, documentele contabile apartinand societatii privind modul de constituire si declarare a obligatiilor datorate bugetului consolidat al statului, au fost supuse controlului efectuat de catre inspectori din cadrul D.G.F.P. xxxxxxxxx.

Perioada supusa verificarii a fost xx.xx.xxxx - xx.xx.xxxx.

In urma efectuării acestui control, s-a constatat ca societatea a realizat la finele anului xxxx o cifra de afaceri de xxxxxxxx lei, declarata la xx.xx.xxxx conform Bilantului contabil aferent anului xxxx.

1. Organul de control a stabilit ca s-a depasit plafonul de 119.000 lei prevazut la art. 152 alin.(1) din Codul fiscal, la data de xx.xx.xxxx si societatea era obligata sa se inscrie ca platitoare de TVA conform art. 153 alin (1) lit (b) incepand cu data de xx.xx.xxxx.

Petentul considera ca organul de control a aplicat prevederile art. 152 alin(1) din Codul fiscal, in mod eronat, netinand cont de prevederile art. 152 alin(2), in care se arata modalitatea de constituire a cifrei de afaceri:

“Cifra de afaceri care serveste drept referinta pentru aplicarea alin.(1) este constituita din valoarea totala a livrarilor de bunuri si a prestarilor de servicii care ar fi taxabile daca nu ar fi desfasurate de o mica intreprindere, efectuare de persoana impozabila in cursul unui an calendaristic.....”

S.C. xxxxx xxxx S.R.L considera ca organul de control nu a calculat valoarea T.V.A. continuta in cifra de afaceri a societatii in suma de xxxxxxxx lei, in valoare de xxxxxxx lei, rezultand in opinia contestatorului o cifra de afaceri de xxxxxxx lei, care, este inferioara cifrei de 119.000 lei.

In sustinerea celor aratate mai sus, S.C. xxxxx xxxx S.R.L anexeaza si precizarile facute de Directia de legislatie in domeniul T.V.A. din cadrul Ministerului Finantelor Publice, publicate pe site-ul www.mfinante.ro intitulate » Clarificari privind metodologia de calcul a cifrei de afaceri din perspectiva T.V.A. », anexa nr. 1.

2. Contestatarul considera ca aplicarea cotei de T.V.A. aferenta perioadelor fiscale xx.xx.xxxx - xx.xx.xxxx, s-a facut eronat, suma datorata de plata fiind obtinuta prin inmultirea cifrei de afaceri trimestriale cu cota de 19%, rezultand suma de plata de xxxxxxx lei.

S.C. xxxxx xxxx S.R.L considera ca nu s-a aplicat prevederile art.62 alin.(2) din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, care prevede: ".....acestea vor solicita plata taxei pe care persoana impozabila ar fi datorat-o **daca ar fi fost inregistrata normal in scopuri de taxa** conform art. 153 din Codul fiscal.....”

In cazul in care organul de control ar fi calculat corect T.V.A. -ul colectat, suma ar fi fost de xxxxxxx lei, conform anexei 2.

Avand in vedere aceasta situatie, S.C. xxxxx xxxx S.R.L solicita ca decizia mai sus contestata, urmeaza sa fie modificata, inlaturand astfel obligatiile de plata, privind T.V.A. colectat si majorarile aferente, rezultate in urma verificarilor efectuate.

S.C. xxxxx xxxx S.R.L, isi intemeiaza cererea pe dispozitiile Codului fiscal si Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal.

II. Activitatea de inspectie fiscala - Serviciul Inspectie Fiscala nr.x in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei nr.xxxxxx/ xx.xx.xxxx precizeaza:

1) Cu privire la aplicarea prevederilor art. 152(2) din Legea 571/2003 care au determinat tratarea ca platitor de T.V.A. a agentului economic incepand cu xx.xx.xxxx:

In luna decembrie xxxx, agentul economic depaseste plafonul de scutire, realizand la sfarsitul anului o cifra de afaceri de xxxxxxx lei. Conform prevederilor art. 152, alin.(2) din Legea 571/2003, aceasta cifra de afaceri este constituita din valoarea totala a livrarilor de bunuri si prestarilor de servicii care ar fi taxabile daca nu ar fi desfasurate de o mica intreprindere..."

Partea introductiva a alin. (2) al art. 152 a fost modificata de pct. 59 al art. I din Ordonanta de Urgenta nr. 106 din 4 octombrie 2007, eliminand din context precizarea "exclusiv taxa".

Faptul ca agentul economic a accentuat in cuprinsul contestatiei la definirea cifrei de afaceri precizarea..." care ar fi taxabile"..., in vederea argumentarii faptului ca ar fi trebuit extrasa din valoarea livrarilor, taxa pe valoare adaugata si in consecinta, cifra de afaceri de referinta ar fi fost sub pragul de scutire.

Astfel sintagma "care ar fi taxabile" in sensul prevederilor Legii 571/2003 face trimitere la art. 126, alin.(9), litera a, ce defineste operatiunile impozabile din punct de vedere al taxei pe valoare adaugata, ca fiind cele pentru care se aplica cotele prevazute la art. 140 din acelasi act normativ (nu sunt operatiuni scutite din punct de vedere a taxei pe valoare adaugata).

In situatia de fata cifra de afaceri este constituita din venituri realizate din livrari de bunuri, operatiuni taxabile in baza art. 128(1) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal.

Conform art. 137 alin.(1) litera a, baza de impozitare a T.V.A. este constituita din ceea ce constituie contrapartida obtinuta din partea cumparatorului.

Conform prevederilor art. 140 alin.(1) din Legea 571/2003 si pct. 23 alin. 1 din H.G. 44/2004, cota standard se aplica asupra bazei de impozitare pentru operatiuni care sunt taxabile (adica sunt impozabile si nu sunt scutite de taxa).

Aplicarea sutei marite pentru determinarea taxei se aplica doar cand pretul de vanzare include si taxa pe valoare adaugata. Insa, nefiind platitor de T.V.A., agentul economic a inregistrat marfa la intrarea in gestiune, prin aplicarea unui adaos comercial asupra costului marfii, astfel incat acesta incaseaza de la consumatorul final contravaloarea marfii si adaosul ce reprezinta marja de profit practicata.

Asadar, organele de inspectie fiscala au procedat corect la stabilirea cifrei de afaceri de referinta pentru stabilirea perioadei de incadrare ca platitor de taxa pe valoare adaugata a agentului economic.

2) In ceea ce priveste cuantumul obligatiei datorate, aceasta a fost calculata conform prevederilor pct.-ului 62, alin.(2) din HG 44/2004, conform caruia taxa datorata ca fiind de plata pentru perioada in care agentul economic ar fi trebuit sa fie inregistrat ca persoana impozabila este taxa ce trebuia colectata.

Sintagma "datorata" a fost eliminata prin modificarea adusa de pct.-ul 1, litera a din Hotararea 1618 din 4 decembrie 2008,

Organele de inspectie fiscala considera ca determinarea taxei de plata pentru perioada cuprinsa intre data la care agentul economic ar fi fost inregistrata in scopuri de taxa daca ar fi solicitat in termenul prevazut de lege inregistrarea si data la care s-a inregistrat, este corecta.

Avand in vedere argumentele mai sus precizate cu privire la taxa datorata de agentul economic, accesoriile determinate in conformitate cu prevederile art. 120 si 120¹ din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala sunt corecte.

III. Luand in considerare constatarile organului fiscal, documentele existente la dosarul contestatiei precum si actele normative in vigoare in perioada invocata de contestatoare si organul de control se retin urmatoarele:

Organul de solutionare al contestatiei constatind faptul ca S.C. xxxxx xxxx S.R.L nu a semnat contestatia depusa in data de xx.xx.xxxx cu adresa nr xxxxxx a solicitat conform art 206 alin 1 lit (e) din Codul de procedura fiscala sa se prezinte in termen de 5 (cinci) zile pentru semnarea contestatiei.

In termenul legal stipulat de lagislatia in vigoare administratorul societatii , Lepadatu Marin ce s-a legitimat cu C.I. seria xx nr xxxxx cu domiciliul in municipiul xxxxxxxx, Jud xxxxxxxx, str xxxxxxxx, nr.xx, s-a prezentat si a semnat contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

In conformitate cu art.213 alin.(1) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare” in soluționarea contestației organul competent va verifica motivele de fapt și de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ fiscal. Analiza contestației se face în raport de susținerile părților, de dispozițiile legale invocate de acestea și de documentele existente la dosarul cauzei. Soluționarea contestației se face în limitele sesizării.”

Perioada verificata : xx.xx.xxxx - xx.xx.xxxx.

1.Cu privire la depasirea plafonului de inregistrare ca platitor de T.V.A.

In fapt, organele de inspectie fiscala au constatat ca S.C. xxxxx xxxx S.R.L la finele anului xxxx a realizat o cifra de afaceri, conform bilantului contabil din anul xxxx, in valoare de xxxxxxxx lei declarata la xx.xx.xxxx.

Urmare a acestui fapt organele de control au stabilit ca a fost depasit plafonul de 119.000 lei prevazut la art. 152 alin. 1) din Codul fiscal la data de xx.xx.xxxx si S.C. xxxxx xxxx S.R.L avea obligatia de a se inregistra ca platitor de T.V.A. conform art 153 alin. 1) lit. b) incepand cu data de xx.xx.xxxx.

In sustinere petentul arata ca ca organele de control au aplicat prevederile art. 152 alin. 1) in mod eronat netinand cont de prevederile art 152. alin 2) in care se arata modalitatea de constituire a cifrei de afaceri, si considera, ca organul de control nu a calculat valoarea T.V.A. continuta in cifra de afaceri a societatii in suma de xxxxxxxx lei, in suma de xxxxxxxx lei, si din diferenta lor rezultand o cifra de afaceride xxxxxxxx lei care este inferioara cifrei de 119000 lei .

In drept, sunt aplicabile prevederile art. 152 alin. (1),(2),(6),**art. 153** din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare.

In conformitate cu art. 152 privind regimul special de scutire pentru întreprinderile mici din Codul fiscal se precizeaza:

“(1) Persoana impozabilă stabilită în România, a cărei cifră de afaceri anuală, declarată sau realizată, este inferioară plafonului de 35.000 euro, al cărui echivalent în lei se stabilește la cursul de schimb comunicat de Banca Națională a României la data aderării și se rotunjește la următoarea mie poate solicita scutirea de taxă, numită în continuare regim special de scutire, pentru operațiunile prevăzute la art. 126 alin. (1), cu excepția livrărilor intracomunitare de mijloace de transport noi, scutite conform art. 143 alin. (2) lit. b).

(2) Cifra de afaceri care servește drept referință pentru aplicarea alin. (1) este constituită din valoarea totală a livrărilor de bunuri și a prestațiilor de servicii care ar fi taxabile dacă nu ar fi desfășurate de o mică întreprindere, efectuate de persoana impozabilă în cursul unui an calendaristic, incluzând și operațiunile scutite cu drept de deducere și pe cele scutite fără drept de deducere, prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. a), b), e) și f), dacă acestea nu sunt accesorii activității principale, cu excepția următoarelor:

(...)

(6) Persoana impozabilă care aplică regimul special de scutire și a cărei cifră de afaceri, prevăzută la alin. (2), este mai mare sau egală cu plafonul de scutire în decursul unui an calendaristic, trebuie să solicite înregistrarea în scopuri de TVA, conform [art. 153](#), în termen de 10 zile de la data atingerii sau depășirii plafonului. Data atingerii sau depășirii plafonului se consideră a fi prima zi a lunii calendaristice următoare celei în care plafonul a fost atins sau depășit. Regimul special de scutire se aplică până la data înregistrării în scopuri de TVA, conform [art. 153](#). Dacă persoana impozabilă respectivă nu solicită sau solicită înregistrarea cu întârziere, organele fiscale competente au dreptul să stabilească obligații privind taxa de plată și accesoriile aferente, de la data la care ar fi trebuit să fie înregistrat în scopuri de taxă, conform [art. 153](#).”

Art. 153 Înregistrarea persoanelor impozabile în scopuri de TVA

„(1) Persoana impozabilă care are sediul activității economice în România și realizează sau intenționează să realizeze o activitate economică ce implică operațiuni taxabile și/sau scutite de taxa pe valoarea adăugată cu drept de deducere trebuie să solicite înregistrarea în scopuri de TVA la organul fiscal competent, denumită în continuare înregistrare normală în scopuri de taxă, după cum urmează:

b) dacă în cursul unui an calendaristic atinge sau depășește plafonul de scutire prevăzut la art. 152 alin. (1), în termen de 10 zile de la sfârșitul lunii în care a atins sau a depășit acest plafon;”

Din precizarile legale invocate mai sus se concluzioneaza ca cifra de afaceri care servește drept referinta pentru aplicarea regimului special de scutire este constituita din valoarea totala a livrarilor de bunuri si a prestarilor de servicii care

ar fi taxabile daca nu ar fi desfasurate de o mica întreprindere , efectuate de persoana impozabila in cursul unui an calendaristic .

In consecinta , art.152 alin.2 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal nu mai contine prevederea referitoare la excluderea TVA din totalul livrarilor de bunuri si prestarilor de servicii care constituie cifra de afaceri ce serveste drept referinta pentru stabilirea plafonului de scutire de 35.000 Euro , modificare adusa de pct. 59 din OUG nr.106./2007.Punctul de vedere de pe site-ul ANAF invocat de petent nu are relevanta in sustinerea cauzei intrucat a fost dat inainte de modificarea adusa de pct. 59 din OUG nr.106./2007 articolului 152 alin.2 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal.

Ca urmare, organele de inspectie fiscala in mod corect au stabilit ca societatea a devenit platitoare de T.V.A. de la data de xx.xx.xxxx deoarece a depasit cifra de afaceri de 35.000 Euro echivalentul a 119.000 lei , la data xx.xx.xxxx aceasta fiind de xxxxxxx lei, cu obligatia declararii la trimestru .

Referitor la interpretarea art.152 alin.(6) din Codul fiscal pct. 62 din HG44/2004 privind aprobarea Normelor Metodologice de aplicare a Legii 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare,se stipuleaza:

62. (2) În cazul în care persoana impozabilă a atins sau a depășit plafonul de scutire și nu a solicitat înregistrarea conform prevederilor art. 152 alin. (6) din Codul fiscal, organele fiscale competente vor proceda după cum urmează:

b) în cazul în care nerespectarea prevederilor legale este identificată după înregistrarea persoanei impozabile în scopuri de TVA conform art. 153 din Codul fiscal, organele de control vor solicita plata taxei pe care persoana impozabilă ar fi trebuit să o colecteze dacă ar fi fost înregistrată normal în scopuri de taxă conform art. 153 din Codul fiscal, pe perioada cuprinsă între data la care persoana respectivă ar fi fost înregistrată în scopuri de taxă dacă ar fi solicitat înregistrarea în termenul prevăzut de lege și data la care a fost înregistrată.

(3) După determinarea taxei de plată conform alin. (2), organele fiscale competente vor stabili obligațiile fiscale accesorii aferente conform prevederilor legale în vigoare.”

Din Raportul de inspectie fiscala nr. xxxxxx. xx.xx.xxxx agentul economic procedeaza la indeplinirea formalitatilor privind inregistrarea ca persoana impozabila in scopuri de T.V.A. abia in luna xxxxxx xxxx,devenind platitor de T.V.A. incepand cu data de xx.xx.xxxx conform prevederilor pct. 66(1) litera c din HG 44/2004.

2.In ceea ce priveste afirmatia din contestatie potrivit careia organul de inspectie fiscala nu a stabilit corect T.V.A. colectata aferenta perioadei fiscale xx.xx.xxxx - xx.xx.xxxx in suma de xxxxx lei , suma corecta fiind xxxxx lei conform anexei 2 atasata la contestatie se retine :

Din analiza anexei nr.2 prezentata de societate in sustinerea cauzei,comparativ cu anexa nr. x la Raportul de inspectie fiscala nr. xxxx xxx. xx.xx.xxxx ce prezinta modul de calcul al T.V.A.-ului colectat stabilit de organele

de control in perioada xx.xx.xxxx - xx.xx.xxxx ,se constata ca petentul in trimestrul III xxx a luat in calcul doar T.V.A. colectat aferent lunii xxxxxx in suma de xxxx lei si nu a luat in calcul si T.V.A.-ul aferent lunilor xxxx in suma de xxxx lei si xxxxxx in suma de xxxx lei.

Astfel ca T.V.A. colectat in trimestrul III xxxx este de xxxx lei si nu de xxxx lei cat a luat in calcul contestatarul.

In concluzie ,avand in vedere cele retinute in continutul prezentei decizii se retine ca organele de inspectie fiscala in mod corect au stabilit T.V.A. de plata in suma de xxxxx lei motiv pentru care contestataia va fi respinsa ca neintemeiata pentru acest capat de cerere **conform prevederilor pct. 12.1 din Ordinul nr. 519/2005, privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003, privind Codul de procedura fiscala:**

a) 1“Contestația poate fi respinsă ca:

a) neintemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;

3.In ceea ce priveste majorarile de intarziere aferente T.V.A. in suma de xxxx lei se retine ca acestea reprezinta masura accesorie in raport cu debitul conform principiului de drept “ accesorium sequitur principale “, motiv pentru care si acest capat de cerere va fi respins ca neantemeiat.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor 205, art. 206, art.207 ,art. 209, art. 213, si art. 216 al.(1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala , republicata, se

D E C I D E :

Art.1-Respingerea contestatiei ca neintemeiata impotriva deciziei nr x-xx xxx/ xx.xx.xxxx cu privire la suma de xx.xxx lei reprezentand:

- T.V.A. de plata in suma de xxxxxx lei,**
- dobanzi si penalitati in suma de xxxx lei**

Art.2. -Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul xxxxxxxx in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV ,

ZGF/4EX