

D E C I Z I A NR. 19 / 25.01.2012  
privind soluționarea contestației formulate de  
S.C. L S.R.L. din Tg Jiu, înregistrată la  
D.G.F.P. Gorj sub nr..../05.01.2012

Biroul soluționare contestații din cadrul D.G.F.P. Gorj a fost sesizat de Activitatea de Inspecție Fiscală , prin adresa nr..../13.01.2012 , înregistrată la D.G.F.P. Gorj sub nr..../16.01.2012, asupra contestației formulate de S.C. L. S.R.L. , cu sediul social în mun. Tg Jiu, str. ..., jud. Gorj.

Obiectul contestației îl constituie o parte din măsurile dispuse de organele de inspecție fiscală din cadrul Activității de Inspecție Fiscală prin Decizia de impunere nr.F-GJ .../30.11.2011 emisă pe baza constatărilor din Raportul de inspecție fiscală nr.F-GJ .../30.11.2011.

Societatea contestă suma de ... lei reprezentând taxă pe valoarea adăugată neacceptată la deducere.

Totodată, reprezentantul legal al S.C. L. S.R.L. solicită și suspendarea executării actului administrativ contestat, respectiv Decizia de impunere nr.F-GJ .../30.11.2011.

În raport de data comunicării Deciziei de impunere nr.F-GJ .../30.11.2011 , respectiv data de 06.12.2011, așa cum rezultă din adresa de înaintare aflată în xerocopie la dosarul cauzei , contestația a fost depusă în termenul prevăzut de art.207 alin.(1) din O.G. nr.92 /2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată , cu modificările și completările ulterioare, fiind înregistrată la D.G.F.P. Gorj în data de 05.01.2012 , așa cum rezultă din ștampila aplicată de serviciul registratură pe originalul contestației .

Constatând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute de art.206 alin.(1) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată , D.G.F.P. Gorj este investită să se pronunțe în soluționarea pe fond a contestației formulate de S.C. L. S.R.L. din Tg Jiu .

I.Prin contestația formulată împotriva Deciziei de impunere nr. F-GJ .../30.11.2011 emisă pe baza Raportului de inspecție fiscală nr.F-GJ .../30.11.2011 , reprezentantul legal al S.C. L. S.R.L. nu este de acord cu obligațiile fiscale suplimentare în sumă de ... lei reprezentând taxă pe valoarea adăugată neacceptată la deducere, întrucât consideră că ,,

eronat, echipa de control, a stabilit taxă pe valoarea adăugată suplimentară, în sumă de ... lei, ca urmare a neaplicării măsurilor de simplificare ( taxare inversă) la achiziționarea de bunuri în scopul dezmembrării și valorificarea acestora ca deșeuri, deoarece S.C. L. S.R.L. nu a majorat nejustificat taxa pe valoarea adăugată deductibilă, ci a înregistrat corect în evidența contabilă factura fiscală FPAR ./27.10...2009 reprezentând avans contravaloare bunuri materiale ce fac obiectul contractului de vânzare-cumpărare nr.../26.10.2009, cu o valoare de ... lei și TVA -... lei. Pe măsura livrării bunurilor au fost emise facturi care au reglat factura de avans, respectând în totalitate prevederile Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare (...).

S.C. L. S.R.L. a încheiat cu Societatea Comercială de Producere a Energiei Electrice și Termice „Termoelectrica” SA Sucursala Electrocentrale Paroșeni, contractul de vânzare-cumpărare nr.../26.10.2009 **având ca obiect mijloace fixe**, care nu au utilizare în cadrul sucursalei, prețul bunurilor vândute fiind stabilit prin licitație, la valoarea de ... lei, exclusiv TVA, ci nu vânzarea /cumpărarea de deșeuri.(...) .”

**II.** Prin Decizia de impunere nr.F-GJ .../30.11.2011 emisă pe baza constatărilor din Raportul de inspecție fiscală nr.F-GJ .../30.11.2011, organele de inspecție fiscală din cadrul Activității de Inspecție Fiscală au stabilit în sarcina S.C. L. S.R.L. din Tg Jiu, pentru perioada verificată, obligații fiscale suplimentare de plată în sumă de ... lei reprezentând :

- ... lei - impozit pe profit
- ...lei - majorări de întârziere aferente impozitului pe profit
- ... lei - taxă pe valoarea adăugată

S.C. L. S.R.L. **contestă o parte** din obligațiile fiscale suplimentare , respectiv suma de .... lei **reprezentând taxă pe valoarea adăugată neacceptată la deducere** , întrucât **agentul economic a efectuat operațiuni pentru care se aplică taxarea inversă** , organele de inspecție fiscală considerând că au fost încălcate prevederile art.160 alin.(2) lit. a) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare.

**III.** Luând în considerare constatările organelor de inspecție fiscală, motivele prezentate de agentul economic , documentele existente la dosarul cauzei , precum și actele normative în vigoare pe perioada verificată , se rețin următoarele:

S.C. L. S.R.L. are domiciliul fiscal în mun. Tg Jiu, jud. Gorj, este înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr.J1..., are codul unic de identificare fiscală RO ....

Activitatea principală desfășurată de societate este „**Recuperarea materialelor reciclabile sortate**” - cod CAEN - 3832.

Organele de inspecție fiscală din cadrul D.G.F.P. Gorj - Activitatea de Inspecție Fiscală au efectuat în perioada **22.10.2010-28.11.2011** ( inspecția

fiscală a fost suspendată cu referatul de suspendare nr.9043/27.10.2010, de la data de 27.10.2010 la data de 22.11.2011), inspecția fiscală privind modul de evidențiere, calcul și virare în cuantum și la termenele legale a obligațiilor fiscale datorate bugetului general consolidat .

Inspecția fiscală a cuprins perioada 01.07.2009 -31.08.2010 pentru taxa pe valoarea adăugată .

Cauza supusă soluționării este dacă S.C. L. S.R.L. avea dreptul să deducă taxa pe valoarea adăugată în sumă de ... lei aferentă facturii fiscale nr..../27.10.2009 emise de S.C. .... SA București -Sucursala Electrocentrale ..., în condițiile în care agentul economic a efectuat operațiuni pentru care se aplică taxarea inversă .

În fapt, S.C. L. S.R.L. a încheiat cu S.C. T. SA București -Sucursala Electrocentrale ... contractul de vânzare -cumpărare nr....26.10.2009 având ca obiect „vânzarea/cumpărarea de **bunuri materiale (disponibile), altele decât mijloace fixe, care nu au utilizare în cadrul sucursalei**” .Prețul de livrare al produselor vândute de furnizor a fost stabilit prin licitație la valoarea totală de 235.175 lei, din care taxa pe valoarea adăugată în sumă de 37.549 lei.

În baza acestui contract, S.C. T. SA București -Sucursala Electrocentrale Paroșeni a emis către S.C. L. S.R.L. factura fiscală nr... /27.10.2009 , constând în „avans contravaloare bunuri materiale ce fac obiectul contractului de vânzare-cumpărare nr..../26.10.2009” cu o valoare de .... lei și taxa pe valoarea adăugată în sumă de .... lei.Ulterior, pe măsura livrării bunurilor materiale contractate, respectiv în cursul lunii noiembrie 2009, furnizorul a emis facturi care au reglat factura de avans.

Factura emisă nu avea înscrisă mențiunea „taxare inversă”, iar S.C. L. S.R.L. și-a exercitat dreptul de deducere a taxei pe valoarea adăugată în sumă de .... lei .

Organele de inspecție fiscală din cadrul D.G.F.P. Gorj , cu adresa nr..../27.10.2010, au solicitat Direcției Generale de Administrare a Marilor Contribuabili, un control încrucișat pentru S.C. T. SA București -Sucursala Electrocentrale ... , ca urmare a unor rezerve privind realitatea și legalitatea operațiunii derulate între S.C. T.SA București -Sucursala Electrocentrale . și S.C. L. S.R.L.( în Declarația informativă 394 aferentă Sem. II 2009 S.C. T. SA București -Sucursala Electrocentrale ... nu a declarat taxa pe valoarea adăugată în sumă de ... lei) , respectiv verificarea încadrării ca operațiune supusă taxei pe valoarea adăugată în cotă de 19% și nu ca operațiune supusă măsurilor de simplificare (pentru deșeuri și materiile prime secundare, rezultate din valorificarea acestora, astfel cum sunt definite de O.U.G. nr.16/2001 privind gestionarea deșeurilor industriale reciclabile, republicată, cu modificările ulterioare) aferentă facturii fiscale nr..../27.10.2009 emisă de S.C. T. SA București -Sucursala Electrocentrale ... .

Urmare a celor solicitate , Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili , cu adresa nr..../01.02.2011, înregistrată la D.G.F.P. Gorj sub nr..../10.02.2011, a transmis rezultatele controlului , respectiv , procesul

verbal nr.../25.01.2011, prin care nu se face referire la aspectul privind încadrarea din punct de vedere al taxei pe valoarea adăugată a respectivei livrări de bunuri .

În drept, art.160 alin. (1), alin.(2) lit.a), alin.(3) și alin.(5) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, aplicabil în perioada verificată, precizează:

*Măsuri de simplificare*

„(1) Furnizorii și beneficiarii bunurilor/serviciilor prevăzute la alin. (2) au obligația să aplice măsurile de simplificare prevăzute de prezentul articol. Condiția obligatorie pentru aplicarea măsurilor de simplificare este ca atât furnizorul, cât și beneficiarul să fie înregistrați în scopuri de TVA, conform art. 153.

**(2) Bunurile și serviciile pentru livrarea sau prestarea cărora se aplică măsurile de simplificare sunt:**

**a) deșeurile și materiile prime secundare, rezultate din valorificarea acestora, astfel cum sunt definite de Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 16/2001 privind gestionarea deșeurilor industriale reciclabile, republicată, cu modificările ulterioare;(...).**

(3) Pe facturile emise pentru livrările de bunuri prevăzute la alin. (2) furnizorii sunt obligați să înscrie mențiunea "taxare inversă", fără să înscrie taxa aferentă. Pe facturile primite de la furnizori, beneficiarii vor înscrie taxa aferentă, pe care o evidențiază atât ca taxă colectată, cât și ca taxă deductibilă în decontul de taxă. Pentru operațiunile supuse măsurilor de simplificare nu se face plata taxei între furnizor și beneficiar.(...).

(5) De aplicarea prevederilor prezentului articol sunt responsabili atât furnizorii/prestatorii, cât și beneficiarii. În situația în care furnizorul/prestatorul nu a menționat "taxare inversă" în facturile emise pentru bunurile/serviciile care se încadrează la alin. (2), **beneficiarul este obligat să aplice taxare inversă**, să nu facă plata taxei către furnizor/prestator, să înscrie din proprie inițiativă mențiunea "taxare inversă" în factură și să îndeplinească obligațiile prevăzute la alin. (3).

coroborat cu prevederile pct.82 alin.(1), alin.(3), alin.(4), alin. (7)-alin.(9) din H.G. nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr.571/ 2003 privind Codul fiscal, conform căruia:

*Norme metodologice:*

82. (1) Condiția obligatorie prevăzută la art. 160 alin. (1) din Codul fiscal, pentru aplicarea măsurilor de simplificare, respectiv a taxării inverse, este că atât furnizorul/prestatorul, cât și beneficiarul să fie persoane înregistrate în scopuri de TVA conform art. 153 din Codul fiscal, și operațiunea în cauză să fie taxabilă. Măsurile de simplificare se aplică numai pentru operațiuni realizate în interiorul țării astfel cum este definit la art. 125<sup>2</sup> din Codul fiscal.(...)

(3) **În cazul livrărilor/prestărilor, prevăzute la art. 160 alin. (2) din Codul fiscal, inclusiv pentru avansurile încasate, furnizorii/prestatorii emit facturi fără taxă și înscriu în factură mențiunea "taxare inversă".** Taxa se calculează de către beneficiar și se înscrie în facturi și în jurnalul pentru cumpărări, fiind preluată atât ca taxă colectată, cât și ca taxă deductibilă în decontul de taxă. Contabil, beneficiarul va înregistra în cursul perioadei fiscale 4426 = 4427 cu suma taxei aferente.

(4) Înregistrarea contabilă 4426 = 4427 la cumpărător este denumită autolichidarea taxei pe valoarea adăugată, colectarea taxei pe valoarea adăugată la nivelul taxei deductibile este asimilată cu plata taxei către furnizor/prestator. Prevederile acestui alineat sunt valabile pentru orice alte situații în care se aplică taxare inversă.(...)

(7) Neaplicarea măsurilor de simplificare prevăzute de lege va fi sancționată de organele fiscale prin obligarea furnizorilor/prestatorilor și a beneficiarilor la rectificarea operațiunilor și aplicarea taxării inverse conform prevederilor din prezentele norme.

(8) În situația în care organele fiscale competente, cu ocazia verificărilor efectuate, constată că pentru operațiunile prevăzute la art. 160 alin. (2) din Codul fiscal nu au fost aplicate măsurile de simplificare prevăzute de lege, vor obliga beneficiarii la stornarea taxei deductibile prin contul de furnizori, efectuarea înregistrării contabile 4426 = 4427 și înregistrarea în decontul de taxă pe valoarea adăugată întocmit la finele perioadei fiscale în care controlul a fost finalizat, la rândurile de regularizări. În situația în care beneficiarii sunt persoane impozabile mixte, iar achizițiile sunt destinate realizării atât de operațiuni cu drept de deducere, cât și fără drept de deducere, suma taxei deductibile se va determina pe baza pro-rata de la data efectuării achiziției bunurilor supuse taxării inverse și se va înscrie în rândul de regularizări din decont, care nu mai este afectat de aplicarea pro-rata din perioada curentă.

**(9) Orice situații în care aplicarea taxării inverse implică dificultăți de încadrare a bunurilor sau serviciilor respective în prevederile art. 160 din Codul fiscal vor fi soluționate de Comisia Centrală Fiscală."**

În temeiul acestor prevederi legale, se reține că pe facturile de achiziționare a bunurilor care urmau să fie dezmembrate, furnizorul avea obligația să înscrie mențiunea „taxare inversă”, iar beneficiarul să nu facă plata taxei pe valoarea adăugată către furnizor.

Din documentele aflate la dosarul cauzei, reiese că S.C. L. S.R.L. a achiziționat de la S.C. T. SA București -Sucursala Electrocentrale. „**bunuri materiale (disponibile), altele decât mijloace fixe, care nu au utilizare în cadrul sucursalei**” (bunuri materiale altele decât mijloace fixe propuse a fi declasate și valorificate prin procedura de vânzare, conform anexelor la procesul verbal de licitație din 21.10.2009). Conform procesului verbal de licitație din data de 21.10.2009, participanții au fost informați că licitația s-a organizat în conformitate cu prevederile legale în vigoare și „**Procedura Administrativă de organizare și desfășurare a licitațiilor pentru vânzarea**

**deșeurilor refolosibile și a bunurilor disponibile**". Din stocul de materiale evidențiat la data achiziționării în valoare de ... lei, la data de 31.08.2010 , societatea mai deține un stoc de ...lei, diferența fiind valorificată ca deșeuri, pentru care s-a aplicat „taxare inversă”.

Cum în speță , societatea a achiziționat bunuri care se încadrează în categoria deșeurilor, aceasta avea obligația să aplice în relațiile cu furnizorul plătitor de taxa pe valoarea adăugată măsurile de simplificare, respectiv a taxării inverse care, în cazul vânzătorului, deducerea taxei pe valoarea adăugată la nivelul taxei colectate, este similară cu încasarea acesteia, iar la cumpărător, colectarea taxei pe valoarea adăugată la nivelul taxei înscrise în factura de achiziții este echivalentă cu plata acesteia, procedură pe care societatea contestatoare era obligată să o aplice, regimul derogativ fiind determinat de natura mărfurilor achiziționate.

În vederea abordării unitare a taxei pe valoarea adăugată în cazul societăților autorizate ca valorificatoare de deșeuri conform O.U.G. nr.16/2001, republicată, privind gestionarea deșeurilor industriale reciclabile, Comisia Fiscală Centrală a emis Decizia nr.1/2005 pentru aprobarea soluțiilor privind aplicarea unitară a unor prevederi referitoare la accize, taxa pe valoarea adăugată și probleme de procedură fiscală, la punctul II.1, referitor la art. 160<sup>1</sup> alin.(2) lit. a) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare ( prin Legea nr.343/2006 conținutul art.160<sup>1</sup> din Legea nr.571/2003, în vigoare până la data de 01.01.2007, data aplicării legii nr.343/2006, se regăsește la art.160) , se menționează:

*„1. Pentru bunurile achiziționate de societățile autorizate ca valorificator în condițiile Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 16/2001 privind gestionarea deșeurilor industriale reciclabile, republicată, cu modificările ulterioare, de la persoane impozabile înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată, în scopul dezmembrării și valorificării deșeurilor de metale feroase și neferoase obținute, se aplică în mod obligatoriu prevederile art. 160<sup>1</sup> alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003, cu modificările și completările ulterioare, și pct. 65<sup>1</sup> din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 44/2004, cu modificările și completările ulterioare.*

*2. Obligația aplicării prevederilor menționate la pct. 1 revine atât furnizorilor, cât și beneficiarilor de astfel de bunuri.”*

Având în vedere documentele aflate la dosarul cauzei, prevederile legale aplicabile în speță și cele reținute în conținutul prezentei decizii, se reține că în mod legal , organele de inspecție fiscală nu au acceptat la deducere taxa pe valoarea adăugată în sumă de ... lei aferentă bunurilor achiziționate , întrucât acestea au reprezentat în realitate deșeuri , motiv pentru care , contestația formulată de S.C. L. S.R.L. din Tg Jiu , ca neîntemeiată .

**2)Referitor la cererea societății contestatoare privind suspendarea**

**executării actului administrativ atacat până la soluționarea contestației .**

În drept, suspendarea executării actului administrativ fiscal este reglementată prin art.215 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată , modificat prin O.G. nr.35/2006 pentru modificarea și completarea O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală , care precizează :

*„(1) Introducerea contestației pe calea administrativă de atac nu suspendă executarea actului administrativ fiscal.*

*(2) Dispozițiile prezentului articol nu aduc atingere dreptului contribuabilului **de a cere suspendarea executării actului administrativ fiscal, în temeiul Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificările ulterioare.** Instanța competentă poate suspenda executarea, dacă se depune o cauțiune de până la 20% din cuantumul sumei contestate, iar în cazul cererilor al căror obiect nu este evaluabil în bani, o cauțiune de până la 2.000 lei.”*

Având în vedere cele precizate anterior, se reține că D.G.F.P. Gorj nu are competența materială de a se investi cu analiza pe fond a contestației formulate de S.C. L. S.R.L. referitor la capătul de cerere privind suspendarea executării actului administrativ fiscal până la soluționarea contestației, întrucât competența de soluționare a acestei contestații aparține instanței judecătorești competente .

Față de cele prezentate anterior , în temeiul actelor normative citate , a art.210 alin.(1) și art.216 alin.(1) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, D.G.F.P. Gorj, prin directorul executiv

**D E C I D E :**

1)Respingerea în totalitate a contestației formulate de S.C. L. .S.R.L. din Tg Jiu , ca neîntemeiată.

2) D.G.F.P. Gorj nu are competența materială de a se investi cu analiza pe fond a contestației formulate de S.C. L. S.R.L. referitor la capătul de cerere privind suspendarea executării actului administrativ fiscal până la soluționarea contestației, întrucât competența de soluționare a acestei contestații aparține instanței judecătorești competente .

3) Prezenta decizie este definitivă în sistemul căilor administrative de atac și poate fi atacată la Tribunalul Gorj-Secția de Contencios Administrativ competentă , în termen de 6 luni de la comunicare .

