

Decizia nr.8/2008
privind solutionarea contestatiei formulata de **S.C. X S.R.L.**
inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr. ...

Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti-Serviciul de Solutionare a Contestatiilor a fost sesizata de Directia Regionala pentru Accize si Operatiuni Vamale .. prin adresa nr., inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr., completata cu adresa inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr...., asupra contestatiei formulata de S.C. X S.R.L., cu sediul in Bucuresti, str. ... Bucuresti si **sediul ales pentru comunicarea actelor de procedura in Bucuresti, str.**

Obiectul contestatiei inregistrata la Directia Regionala pentru Accize si Operatiuni Vamale ... sub nr. ... il constituie Decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr...., comunicata prin posta in data de **01.11.2007**, prin care organul vamal a stabilit in sarcina societatii obligatii de plata in suma de ... lei, reprezentand:

- . lei - accize;
- . lei - TVA;
- . lei - majorari de intarziere aferente accizelor;
- . lei -majorari de intarziere aferente TVA.

Constatand ca, in speta, sunt intrunite conditiile prevazute de art.205 alin. (1), art.206, art. 207 alin. (1) si art. 209 alin. (1) lit. (a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti este investita sa solutioneze contestatia formulata de S.C. X S.R.L.

Procedura fiind indeplinita s-a trecut la solutionarea pe fond a contestatiei.

I. Prin contestatia formulata petenta apreciaza ca Decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. ... si procesul verbal de control nr. ... sunt nelegale, impunandu-se pe cale de consecinta anulara lor.

In sustinerea contestatiei petenta aduce urmatoarele argumente:

1. Organul vamal nu a solicitat punctul de vedere al societatii, cu privire la cele constatate, la intocmirea Deciziei de regularizare nr...., conform prevederilor art.69 din Ordinul ANAF nr.7521/2006 si ale art.43 al.2 lit.j din O.G. nr.92/2003.

2. Temeiul legal invocat de organul vamal respectiv OUG 104/2004 era abrogat la momentul efectuarii controlului prin art.23 din OUG nr.48/2006.

3. Nu este responsabilitatea si nici culpa societatii faptul ca cele 18 persoane care nu calatoreau spre o destinatie internationala au intrat in magazinele societatii pentru a cumpara diverse produse, intrucat responsabilitatea supravegherii accesului in zona apartine exclusiv politiei de frontiera. Petenta precizeaza ca magazinul a obtinut autorizatia de functionare, depunand planurile si schitele de amplasare ale constructiei si a considerat intotdeauna ca persoanele care au prezentat pasapoartele au trecut legal frontiera si se aflau pe sensul de iesire din tara.

De asemenea, societatea sustine ca nu intra in atributiile sale interogarea calatorilor si verificarea destinatiei acestora, intrucat in conformitate cu art.18 al.1 din OUG 105/2001, controlul pasapoartelor si al celorlalte documente pentru trecerea frontierei se face de catre politistul de frontiera.

In concluzie, petenta sustine ca nu datoreaza TVA si accizele calculate, invocand in sustinere prevederile art.164 si art.165 din Codul fiscal, precum si Ordinul 1397/2002.

II. Directia Regionala pentru Accize si Operatiuni Vamale ...- Serviciul Antifrauda Vamala a incheiat procesul-verbal de control nr. .. prin care a procedat la o verificare privind respectarea legislatiei vamale, conform dispozitiilor prevazute in adresa ANV nr....., perioada controlata fiind ..., la magazinul duty-free apartinand SC X SRL, amplasat in ..., judetul

In baza procesului-verbal, organele vamale au emis Decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. ..., prin care au stabilit in sarcina SC X SRL drepturi vamale in suma de ... lei si majorari de intarziere aferente in suma de... lei, calculate pentru perioada

III. Avand in vedere documentele existente la dosarul cauzei, constatările organelor vamale, sustinerile societatii si prevederile legale in vigoare pe perioada supusa controlului se retin urmatoarele:

S.C. X S.R.L. este inregistrata la Registrul Comertului sub nr. ... si are codul unic de inregistrare nr.....

3.1. Referitor la drepturile vamale in suma totala de ... lei stabilite prin Decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. ..., **cauza supusa solutionarii este daca societatea contestatoare are obligatia achitarii acestora, in conditiile in care nu a respectat conditiile stabilite in Autorizatia de Duty-free nr.... emisa de Ministerul Finantelor Publice.**

In fapt, in baza Autorizatiei de utilizare a unui regim vamal cu impact economic/destinatie finala nr.... emisa de Directia Regionala Pentru Accize si Operatiuni Vamale ... si a Autorizatiei de Duty-free nr.... emisa de Ministerul Finantelor Publice, S.C. X S.R.L. este autorizata sa comercializeze marfuri in valuta, in regim duty-free, potrivit prevederilor O.U.G. nr.104/2002 privind regimul vamal al marfurilor comercializate in regim duty-free si Normelor de organizare, functionare si control vamal al activitatii de comercializare a marfurilor in regim duty-free, aprobate prin O.M.F. nr.1397/2002.

Urmare verificarii bonurilor fiscale emise de magazinul duty-free in perioada ..., organele vamale au constatat ca societatea a emis un numar de ... bonuri.

Prin adresa nr.... Biroul Vamal ... a solicitat I.J.P.F. ... situatia nominala a persoanelor fizice care au iesit/intrat din/in tara prin P.T.F. ... in perioada

Prin adresa nr....., inregistrata la Biroul Vamal ... sub nr....., Inspectoratul Judetean al Politiei de Frontiera ... a transmis in format electronic situatia solicitata.

Urmare a compararii datelor privind vanzarile catre persoanele mentionate pe bonurile fiscale cu persoanele aflate in evidenta I.J.P.F. ..., pe sensul de iesire/intrare in tara la data din bonul fiscal, Serviciul Tehnologia Informatiei, Comunicatii si Statistica Vamala, prin nota interna nr.... a identificat un numar de 18 persoane care apar in evidentele I.J.P.F. ... numai pe sensul de intrare, figurand in aceeasi data si pe bonul fiscal emis de S.C. X S.R.L. ca si

cumparator. Persoanele impreuna cu numarul bonurilor fiscale se regasesc in Anexa nr.1 la procesul verbal nr.....

Ca urmare, prin Decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. ..., organele vamale au stabilit in sarcina SC X SRL drepturi vamale in suma de ... lei si majorari de intarziere aferente in suma de ... lei, calculate pentru perioada

In drept, art.122 si art.226 din Legea nr.86/2006 privind Codul Vamal, precizeaza urmatoarele:

"Art. 122. Detinatorul antrepozitului vamal are, fata de autoritatea vamala, urmatoarele raspunderi:

a) sa asigure supravegherea marfurilor, astfel încât sa nu fie posibila sustragerea acestora de sub controlul vamal;

b) sa îndeplineasca obligatiile ce decurg din depozitarea marfurilor aflate în regim de antrepozitare vamala;

c) sa respecte conditiile stabilite în autorizatie.

Art. 226. - (1) Datoria vamala la import ia nastere si prin:

*a) **neîndeplinirea uneia dintre obligatiile care rezulta, în privinta marfurilor supuse drepturilor de import, din depozitarea lor temporara sau din utilizarea regimului vamal sub care sunt plasate;***

b) nerespectarea unei conditii care reglementeaza plasarea marfurilor sub regimul respectiv sau acordarea unor drepturi de import reduse sau zero, în functie de destinatia lor finala.

(2) Dispozitiile alin. (1) se aplica numai când se stabileste ca iregularitatile prevazute la lit. a) si b) nu au efecte semnificative asupra utilizarii corecte a depozitarii temporare sau a regimului vamal avut în vedere.

(3) Datoria vamala se naste fie în momentul în care obligatia a carei neexecutare genereaza datoria vamala înceteaza a mai fi îndeplinita, fie în momentul în care marfurile au fost plasate sub regimul vamal în cauza, când se stabileste ulterior ca o conditie stabilita pentru plasarea marfurilor sub regimul respectiv sau pentru acordarea drepturilor de import reduse sau zero, în functie de destinatia finala a marfurilor, nu a fost îndeplinita. "

Potrivit pct.1 lit.a) si e), pct.2, pct.13 si pct.22 din Normele de organizare, functionare si control vamal al activitatii de comercializare a marfurilor în regim duty-free, aprobate prin O.M.F.P. nr. 1397/2002:

"I. În întelesul prezentelor norme, notiunile de mai jos se definesc astfel:

*a) **magazine duty-free** - depozite autorizate de Ministerul Finantelor Publice, **amplasate numai pe partea dreapta a sensului de iesire din tara**, în punctele de control pentru trecerea frontierei de stat terestre si navale, **în care se vând marfuri cu amanuntul**, în valuta, provenite din import si/sau din productia interna, **persoanelor care calatoresc înspre o destinatie internationala;***

(...)

*e) **cumparatori** - persoanele care calatoresc înspre o destinatie internationala, precum si pasagerii si membrii echipajelor aeronavelor care efectueaza curse în trafic extern de pasageri.(...)*

2. *Amplasarea si amenajarea exterioara a magazinelor duty-free nu trebuie sa permita accesul în incinta al persoanelor care nu calatoresc înspre o destinatie internationala.*
(...)

13. *Justificarea vânzarilor de marfuri prin magazinele duty-free se face prin bonuri fiscale sau prin facturi.*

Bonurile fiscale vor contine urmatoarele date:

- *denumirea persoanei juridice autorizate, sediul acesteia si codul fiscal;*
- *numarul bonului fiscal (numerele se dau în ordine crescatoare);*
- *identitatea cumparatorului: numele si prenumele, felul si numarul documentului de trecere a frontierei de stat;*

(...)

22. *Controlul activitatii de comercializare a marfurilor în regim duty-free se face de catre organele Directiei Generale a Vamilor, de Garda financiara si de celelalte organe de control abilitate prin lege si poate consta în verificari inopinate ale tranzactiilor, în examinarea marfurilor care sunt comercializate si în verificari ale evidentelor operative, contabile si fiscale.*

Biroul vamal în a carui raza de competenta se afla magazinul duty-free are obligatia sa efectueze controale trimestriale."

Potrivit acestor prevederi angajatii societatii de duty-free au competenta si calitatea de a verifica daca pe pasapoartele clientilor este aplicata sau au viza politiei de frontiera, deoarece tinand cont de prevederile inscrite la pct.13 din Normele de organizare, functionare si control vamal al activitatii de comercializare a marfurilor în regim duty-free, aprobate prin O.M.F.P. nr. 1397/2002, vanzatorii magazinelor duty-free la inregistrarea acestora pe bonurile fiscale trebuie sa fie in posesia documentului de trecere a frontierei de stat pentru a putea inscrie identitatea cumparatorului.

La art.4 si art.10 din O.U.G. nr. 104/2002 privind regimul vamal al marfurilor comercializate în regim duty-free, se prevede:

"art. 4. - Comercializarea marfurilor cu amanuntul, în valuta, în regim duty-free, se face numai în baza autorizatiei eliberate de Ministerul Finantelor Publice, la propunerea Directiei Generale a Vamilor.

art. 10. - Controlul activitatii de comercializare a marfurilor în regim duty-free se face de organele Directiei Generale a Vamilor, ale Garzii financiare si de celelalte organe de control abilitate prin lege si poate consta în verificari inopinate ale tranzactiilor, în examinarea marfurilor care sunt comercializate si în verificari ale evidentelor operative, contabile si fiscale".

Avand in vedere prevederile legale mai sus invocate se retine faptul ca in prezent activitatea de comercializare a marfurilor in regim duty-free se desfasoara in conformitate cu prevederile Ordonantei de urgenta a Guvernului nr. 104/2002 privind regimul vamal al marfurilor comercializate in regim duty-free, aprobata cu modificari prin Legea nr.132/2003 si a actelor normative date in aplicarea acesteia, in baza autorizatiilor emise de Ministerul Finantelor Publice, iar beneficiarii ai marfurilor comercializate in regim duty free sunt calatorii care parasesc teritoriul Romaniei, avand destinatie internationala.

Astfel, nu poate fi retinuta afirmatia petentei potrivit careia nu este responsabilitatea si nici culpa societatii faptul ca cele 18 persoane care nu calatoreau spre o

*destinatie internationala au intrat in magazinele societatii pentru a cumpara diverse produse, intrucat responsabilitatea supravegherii accesului in zona apartine exclusiv politiei de frontiera, intrucat insasi notiunea de magazin duty-free definita la art.1 din O.M.F. nr.1397/2002 precizeaza ca **magazinele duty-free sunt** depozite autorizate de Ministerul Finantelor Publice, **amplasate numai pe partea dreapta a sensului de iesire din tara, în punctele de control pentru trecerea frontierei de stat terestre si navale**, în care se vând marfuri cu amanuntul, în valuta, provenite din import si/sau din productia interna, **persoanelor care calatoresc înspre o destinatie internationala**. Referitor la sustinerea societatii precum ca *nu intra in atributiile sale interogarea calatorilor si verificarea destinatiei acestora, intrucat in conformitate cu art.18 al.1 din OUG 105/2001, controlul pasapoartelor si al celorlalte documente pentru trecerea frontierei se face de catre politistul de frontiera, aceasta nu poate fi retinuta intrucat **justificarea vânzarilor de marfuri prin magazinele duty-free se face prin bonuri fiscale sau prin facturi, care vor contine** datele de identificare ale cumparatorului, respectiv numele si prenumele, **felul si numarul documentului de trecere a frontierei de stat**.**

Referitor la afirmatia petentei potrivit careia *temeiul legal invocat de organul vamal, respectiv OUG 104, era abrogat la momentul efectuarii controlului prin art.23 din OUG nr.48/2006*, se retine ca Ordonanta de urgenta a Guvernului nr. 48/2006 privind comercializarea marfurilor în regim de duty-free si duty-paid a fost respinsa prin Legea nr.141/2007, publicata în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 348 din 22 mai 2007, organul vamal invocand in mod corect dispozitiile O.U.G. nr.104/2002 privind regimul vamal al marfurilor comercializate in regim duty free.

In ceea ce priveste afirmatia petentei cu privire la faptul ca organul vamal nu a solicitat punctul de vedere al societatii, cu privire la cele constatate, la intocmirea Deciziei de regularizare nr....., conform prevederilor art.69 din Ordinul ANAF nr.7521/2006 si ale art.43 al.2 lit.j din O.G. nr.92/2003, se retin urmatoarele:

Art.1 alin.(2) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata precizeaza ca: "Prezentul cod se aplica si pentru administrarea drepturilor vamale, precum si pentru administrarea creantelor provenind din contributi, amenzi si alte sume ce constituie venituri ale bugetului general consolidat, potrivit legii, în masura în care prin lege nu se prevede altfel".

Ori prin Ordinul vicepresedintelui A.N.A.F. nr.7521/2006 sunt aprobate Normele metodologice privind realizarea supravegherii si controlului vamal ulterior la art.69 se precizeaza: "(...) Persoana controlata sau, când este cazul, reprezentantul sau legal ia la cunostinta despre continutul procesului-verbal de control, prin semnatura si aplicarea stampilei, la sfârșitul procesului-verbal de control. Cu aceasta ocazie organul de control prezinta constatările si consecințele lor, iar persoana controlata are dreptul sa prezinte, în scris, punctul de vedere cu privire la constatari. Procesul-verbal de control se încheie în 3 exemplare originale, dintre care doua sunt luate de echipa de control si unul se preda sub semnatura persoanei controlate. Comunicarea procesului-verbal de control se realizeaza, potrivit regulilor stabilite pentru comunicarea actului administrativ fiscal, prevazute de Codul de procedura fiscala, la data încheierii controlului".

Mentiunea petentei referitoare la faptul ca actul administrativ fiscal contestat nu contine mentiuni privind audierea contribuabilului (art.43 lit.j din O.G. nr.92/2003) nu poate fi

retinuta intrucat modelul procesului verbal de control prevazut in anexa nr.6 precum si cel al Deciziei privind regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal prevazut in anexa 8 a Ordinul vicepresedintelui A.N.A.F. nr.7521/2006 nu contine rubrica privind audierea contribuabilul.

In consecinta, in conditiile in care controlul vamal ulterior si continutul deciziei de regularizare emise in urma acestuia sunt reglementate prin norme metodologice specifice domeniului vamal, derogatorii de la dispozitiile comune privind inspectia fiscala, sustinerea societatii privind anularea deciziei pentru lipsa unui element care nu este prevazut in modelul de formular este vadit neintemeiata.

De altfel, in cadrul autoritatii vamale, nu exista o procedura sau norme metodologice care sa reglementeze "audierea" in sensul semantic cuvantului, clarificarile si corespondenta pentru diverse situatii ce se pot ivi in practica fiind facute prin comunicari scrise.

De asemenea, in referatul cu propuneri de solutionare organele vamale precizeaza ca s-a prezentat continutul procesului verbal de control d-lui X, reprezentantul societatii in cadrul punctului de lucru ..., iar dupa o lecturare sumara a refuzat sa faca in scris vreo obiectie si sa semneze actul de control.

In ceea ce priveste sustinerea petentei ca nu datoreaza TVA si accizele calculate, se retin urmatoarele:

Art. 1 si art. 2 din Ordonanta de urgenta nr. 104/2002 privind regimul vamal al marfurilor comercializate în regim duty-free, precizeaza urmatoarele:

"Art. 1. - (1) Marfurile provenite din import, care se vând în valuta, potrivit legii, în regim duty-free, prin magazinele autorizate, situate în punctele de control pentru trecerea frontierei de stat terestre si navale, precum si prin magazinele pentru servirea în exclusivitate a reprezentantelor diplomatice si a personalului acestora, se scutesc de la plata taxelor vamale.

(...)

Art. 2. - Marfurilor din productia interna, care se vând în valuta prin magazinele autorizate, potrivit legii, sa comercializeze marfuri în regim duty-free, li se aplica regimul vamal de export".

Potrivit Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin H.G. nr.44/2004:

"(7) Magazinele autorizate potrivit legii sa comercializeze produse în regim duty-free sunt asimilate antrepozitelor fiscale de depozitare în care pot fi depozitate atât bauturi alcoolice cât si tutunuri prelucrate. Aceste magazine primesc produse accizabile în regim suspensiv în baza autorizatiilor de duty-free si pentru aceste produse nu se datoreaza accize atunci când sunt achizitionate de persoane care se deplaseaza în afara spatiului comunitar".

Potrivit art.192 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal "Momentul exigibilitatii accizelor - (1) Pentru orice produs accizabil, acciza devine exigibila la data când produsul este eliberat pentru consum în România".

Art.166 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, precizeaza urmatoarele:

*"(1) În întelesul prezentului titlu, **eliberarea pentru consum reprezinta:***

a) orice iesire, inclusiv ocazionala, a produselor accizabile din regimul suspensiv;

(...)

c) orice import, inclusiv ocazional, de produse accizabile - cu exceptia energiei electrice, gazului natural, carbunelui si cocsului -, daca produsele accizabile nu sunt plasate în regim suspensiv;

Fata de cele prezentate se retine ca in conditiile in care marfurile au fost vandute unor persoane care intrau in tara si nu unor persoane care calatoreau intr-o destinatie internationala sunt indeplinite toate conditiile pentru plata atat a accizelor cat si a taxei pe valoarea adaugata.

Simpla mentiune a petentei, precum ca marfurile vandute sunt de la intern si ar fi scutite de accize si TVA, este lipsita atat timp cat aceasta nu dovedeste cu documente ca persoanele carora li s-au vandut marfurile au avut o destinatie internationala.

Avand in vedere aspectele prezentate si intrucat petenta nu prezinta documente noi in sustinerea cauzei din care sa rezulte o alta situatie decat cea constatata de organele vamale, rezulta ca in mod corect organele vamale au stabilit in sarcina SC X SRL drepturi vamale in suma de ... lei prin Decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. ..., contestatia acesteia urmeaza a fi respinsa ca neintemeiata.

3.2. Referitor la majorarile de intarziere aferente in suma de ... lei, cauza supusa solutionarii este daca Serviciul de solutionare a contestatiilor se poate pronunta pe fond asupra acestui capat de cerere in conditiile in care contestatia nu este motivata.

In fapt, prin decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. ..., Directia Regionala pentru Accize si Operatiuni Vamale ...- Serviciul Antifrauda Vamala a stabilit in sarcina SC X SRL obligatii vamale principale in cuantum de ... lei.

Majorarile de intarziere au fost calculate pentru perioada ..., astfel:

- ... lei - aferente accizelor si ... lei - aferente TVA.

S.C. X S.R.L. nu si-a motivat acest capat de cerere prin contestatia formulata si inregistrata la Directia Regionala pentru Accize si Operatiuni Vamale ... sub nr.....

In drept, in conformitate cu prevederile art. 206 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata:

"Forma si continutul conestatiei:

(1) Contestatia se formuleaza în scris si va cuprinde:

(...)

c) motivele de fapt si de drept;

d) dovezile pe care se intemeiaza. "

Se retine ca, societatea nu aduce nici un argument referitor la cuantumul majorarilor de intarziere calculate prin decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. ..., data de la care au fost calculate, baza de calcul a acestora, numarul de zile de intarziere si cotele aplicate.

In consecinta, fata de prevederile legale mai sus mentionate si avand in vedere ca stabilirea de majorari de intarziere reprezinta masura accesorie in raport cu debitul, iar in sarcina

contestatoarei au fost retinute ca fiind datorate drepturile vamale in suma de ..., urmeaza sa se respinga ca neintemeiata si nemotivata contestatia si pentru suma totala de ... lei.

Prin urmare, avand in vedere dispozitiile legale sus-citate si in virtutea principiului de drept *accessorium sequitur principalae*, in conditiile in care in baza deciziei de regularizare nr.... in sarcina petentei s-au stabilit obligatii fiscale principale, aceasta datoreaza si accesoriile aferente.

Pentru considerentele aratate mai sus si in temeiul art. 166 si art.192 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal al Romaniei, pct.7 din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin H.G. nr.44/2004, art.4 si art.10 din O.U.G. nr. 104/2002 privind regimul vamal al marfurilor comercializate în regim duty-free, art.122 si art.226 din Legea nr.86/2006 privind Codul Vamal, pct.1 lit.a) si e), pct.2, pct.13 si pct.22 din Normele de organizare, functionare si control vamal al activitatii de comercializare a marfurilor în regim duty-free, aprobate prin O.M.F.P. nr. 1397/2002, art.69 din Normele metodologice privind realizarea supravegherii si controlului vamal ulterior, aprobate prin Ordinul vicepresedintelui A.N.A.F. nr.7521/2006, art.1 alin.(2), art. 206 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata

DECIDE:

1. Respinge ca neintemeiata contestatia formulata de S.C. X S.R.L. pentru suma de ... lei reprezentand drepturi vamale.

2. Respinge ca nemotivata contestatia formulata de S.C. X S.R.L. pentru suma de ... lei reprezentand majorari de intarziere aferente drepturilor vamale.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi contestata in termen de 6 luni de la data comunicarii la Tribunalul Bucuresti.