

DECIZIA NR. 102/ .07.2010
privind solutionarea contestatiei formulate de dl XXXXXX
si XXXXX, domiciliati in mun. Medias, str.XXXXXX,nr.10
jud. Sibiu

Direcția Generală a Finantelor Publice Sibiu a fost investita in baza art 209 din OG 92/2003 R cu solutionarea contestatiei formulate de dl Ilies Doru Gelu si Ilies Adriana, impotriva Deciziei de impunere nr.XXXXX/31.05.2010 emisă de Activitatea de Inspectie Fiscala Sibiu.

Contestația a fost formulată în termenul impus de art 207 din OG 92/2003 R privind Codul de procedura fiscala , fiind înregistrată la Activitatea de Inspectie Fiscala sub nr.7995 din data de 30.06.2010 iar la DGFP Sibiu sub nr.22661/01.07.2010.

Decizia de impunere nr. 6725/31.05.2010 si Raportul de Inspectie Fiscala au fost comunicate petentei prin posta in data de 07.06.2010.

Suma total contestata este de XXXXX lei si reprezinta ;

- XXXXXX lei TVA stabilit suplimentar
- XXXXXX lei majorari de intarziere TVA

I Prin contestația depusa , petenta solicita:

- anularea deciziei de impunere XXXXX/ 31.05.2010 si implicit inlaturarea din Raportul de Inspectie Fiscala a obligatiei de a plati suma de XXXXXX lei cu titlu de TVA si a sumei de XXXXX lei cu titlu de majorari intarziere.

- efectuarea platilor catre bugetul de stat sa fie suspendata

Petenta invoca in sustinerea contestatiei urmatoarele:

- “Decizia de impunere si Raportul de Inspectie Fiscala exprima un punct de vedere unilateral , ignorand cadrul legal general legislativ din Romania a carui aplicare este obligatorie.”

- cabinetele asociate nu sunt platitoare de taxa pe valoarea adaugata , platitori de taxa pe valoarea adaugata sunt persoanele, avocatii care s-au asociat, in momentul in care fiecare depasesc suma de 35.000 euro.

- nu s-a tinut cont de legislatia speciala a avocaturii, cu referire la asocierea Cabinetelor individuale si anume:

a) art.5 al.3 “ Cabinetele individuale se pot asocia....Drepturile si obligatiile avocatilor titulari ai unor Cabinete individuale asociate isi pastreaza **caracterul personal** si nu pot fi **cedate**

b)”scopul asocierii nu este de a lucra impreuna, caci nu ne da voie art.5 al 3 (noi nu fabricam produse, nu vindem bunuri) si nici **nu putem** face o munca comuna, fiecare avocat prestand **individual** cu **capul** sau munca , asocierea vizand doar simplificarea legitimarii, identitatii **in instanta.**”

II. In decizia de impunere ce face obiectul contestatiei, organul de control mentioneaza la cap. “ Motivul de fapt “ urmatoarele :

Contribuabilul si-a exercitat profesia de avocat avand forma de exercitare a profesiei Cabinete Asociate indeplinind obligatiile legale in ceea ce priveste organizarea si conducerea evidentelor contabile,determinarea rezultatului financiar in cadrul asociatiei, precum si distribuirea venitului net/pierderii pe asociati, depunerea declaratiei privind veniturile si cheltuielile estimate la organul fiscal la care asociatia este inregistrata in evidenta fiscala, inregistrarea contractului de asociere la organul fiscal teritorial.

In perioada 01.01.2005-31.12.2007 contribuabilul este neplatitor de taxa pe valoarea adaugata. La data de 28.11.2007 contribuabilul inregistreaza o cifra de afaceri de XXXXX lei, respectiv XXXXX euro la cursul de 3,3817 lei/euro de la data aderarii, depasind astfel plafonul de taxa pe valoarea adaugata de 35.000 euro, insa omite sa solicite inregistrarea in scopuri de tva pana la data de 10.12.2007.

“ XXXXXCabinete Asociate “ este persoana impozabila din punct de vedere al taxei pe valoarea adaugata desfasurand activitati economice de o maniera independenta.

“ XXXXX Cabinete Asociate “ isi desfasoara activitatea in forma de organizare : **CABINETE ASOCIATE calitatea de persoana impozabila din perspectiva taxei pe valoarea adaugata o detine asocierea**, iar afirmatia petentei cu privire la faptul ca fiecare cabinet individual de avocatura trebuie tratat distinct ca persoana impozabila nu poate fi luata in considerare intrucat **intreaga activitate de avocatura** se realizeaza in numele asocierii.

Cabinetele individuale se pot asocia in scopul exercitarii in comun a profesiei, iar un avocat nu isi poate exercita profesia in mai multe forme de organizare.

Cei doi avocati au solicitat Baroului Sibiu infiintarea cabinetelor asociate in vederea desfasurarii activitatii in comun in forma de organizare aprobata de Barou.

Organizarea evidentei contabile s-a efectuat la nivelul asocierii, dupa cum urmeaza :

- emiterea facturilor catre terti se efectueaza in numele asocierii , la rubrica furnizor inscriindu-se “ XXXXXXX “ si codul de inregistrare fiscala al acestuia 8063446;
- facturile primite de la furnizori au in scris la numele beneficiarului de asemenea denumirea XXXX Cabinete Asociate “ si codul de inregistrare fiscala al acestuia 8063446;
- asociatia , prin asociatul desemnat, depune pana la data de 15 martie a anului urmator, la organul fiscal la care asociatia este inregistrata in evidenta fiscala , o declaratie anuala care cuprinde venitul net/pierderea realizata pe asociatie , precum si distributia venitului net/pierderii pe fiecare asociat.

Cabinetelor asociate de avocatura XXXXX i-a fost atribuit un singur cod fiscal, respectiv XXXXXX, reprezentand asocierea intre cabinetele individuale de avocatura care nu-si pot exercita profesiunea de avocat decat in comun,avand in vedere forma de exercitare a profesiei aleasa.

Contribuabilul devine platitor de taxa pe valoarea adaugata incepand cu data de 01.01.2008.

Intrucat contribuabilul nu s-a inregistrat la termen ca platitor de taxa pe valoarea adaugata, organele de inspectie fiscala au procedat la determinarea taxei pe valoarea adaugata colectata aferenta perioadei 01.01.2008 – 31.01.2010.

Taxa pe valoarea adaugata stabilita suplimentar este in suma de XXXXX lei, iar pentru aceasta contribuabilul datoreaza majorari de intarziere in suma de XXXXX lei.

III. Luand in considerare constatările organului de inspectie fiscala, motivele prezentate de petenta, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative invocate de contestatoare si organele de inspectie fiscala, se retin urmatoarele :

- inspectia fiscala s-a efectuat in baza avizului de inspectie nr.3754/30.03.2010
- perioada supusa inspectiei fiscale este 01.01.2008 – 31.01.2010 pentru TVA
- “XXXXX Cabinete Asociate “ s-a infiintat in baza Hotararii nr.214/1997 emisa de Baroul Sibiu urmare a incheierii CONVENTIEI DE CONSTI-TUIRE A CABINETELOR ASOCIATE.
- mentionam ca decizia de impunere nr XXXXX/ 31.05.2010 ce face obiectul contestatiei a fost emisa pe numele contribuabilului “XXXXX Cabinete Asociate” , cod fiscal XXXX

In fapt

Contribuabilul verificat si-a exercitat profesia de avocat avand forma de exercitare a profesiei “ **Cabinete asociate** “ indeplinind obligatiile legale in ceea ce priveste organiza - rea si conducerea evidentelor contabile ,determinarea rezultatului financiar in cadrul asociatiei, precum si distribuirea venitului net/pierderii pe asociati.

“XXXX Cabinete Asociate “ isi desfasoara activitatea in forma de organizare CABINETE ASOCIATE - calitatea de persoana impozabila din perspectiva taxei pe valoarea o detine asocierea, iar afirmatia ca fiecare cabinet individual de avoca- tura trebuie tratat distinct ca persoana impozabila nu poate fi luata in considerare intrucat intreaga activitate de avocatura se realizeaza in numele asocierii.

Intrucat cei doi avocati au solicitat Baroului Sibiu infiintarea CABINETELOR ASOCIATE **in scopul exercitarii in comun a profesiei**, in aceste conditii un avocat nu isi poate exercita profesia in mai multe forme de organizare, asa cum prevede si art. 5 alin.(1) si (8) din Legea 51/1995 R pentru organizarea si exercitarea profesiei de avocat.

Mai mult decat atat, scopul exercitarii in comun a profesiei rezulta si din organizarea evidentei contabile care s-a efectuat la nivelul asocierii, dupa cum urmeaza :

- emiterea facturilor catre terti se efectueaza in numele asocierii, la rubrica furnizor inscriindu-se XXXXX Cabinete Asociate “ si codul de identificare XXXXXXX
- facturile primite de la furnizori au inscris la numele beneficiarului “XXXX XXXX Cabinete Asociate “si codul de identificare al acestuia XXXXXXX
- asociatia , depune pana in data de 15 martie a anului urmator, la organul fiscal la care asociatia este inregistrata in evidenta fiscala, o declaratie anuala care cuprinde venitul net/pierdere realizata pe societate, precum si distributia venitului net/pierdere pe fiecare asociat.
- CABINETELOR ASOCIATE de avocatura XXXXX i-a fost atribuit un singur cod fiscal, respectiv XXXXXXX, reprezentand asocierea intre cabinetele individu- ale de avocatura care nu-si pot exercita profesiunea de avocat decat in comun, avand in vedere forma de exercitare a profesiei aleasa.

- Urmare a afirmatiei petentului din contestatie :“nu corespunde adevarului ca s-a dat un singur cod fiscal pentru cabinetul asociat. Acest fapt rezulta din contabilitatile noastre si ale organului fiscal. Daca exista o contradictie intre documentele noastre contabile si ale dumneavoastra, sigur ca una din parti a falsificat aceste documente si va raspunde pentru fals si uz de fals ”, organul de solutionare a contestatiei din cadrul DGFP Sibiu a solicitat Administratiei Finantelor Publice Medias, prin adresa nr 22661/ 16.07.2010, sa furnizeze o copie dupa certificatul de inregistrare fiscala prin care a fost atribuit codul XXXX pentru a verifica cand a fost eliberat ,cine este beneficiarul, data comunicarii.

Organul fiscal a inaintat in data de 16.07.2010 copia dupa certificatul de inregistrare fiscala in care este inscris:

“CABINETE ASOCIATE DE AVOCATURA XXXXXXX”

Medias, Sibiu, cod postal 3125, XXXXXXX nr 10

Cod de Inregistrare Fiscala – XXXXXXX

Data emiterii documentului 25/10/1999

Petenta a primit originalul sub semnatura in data de 07.12.1999

Precizam deasemenea ca pe site-ul MFP- ANAF la accesarea codului fiscal XXXX apare la rubrica DENUMIRE PLATITOR : - CABINETE ASOCIATE DE XXXXX

Din documentele prezentate rezulta ca afirmatia petentului: "nu corespunde adevarului ca s-a dat un singur cod fiscal pentru cabinetul asociat", nu este reala.

Din punct de vedere fiscal stabilirea plafonului tva la nivelul cabinetului asociat este intemeiata.

- La data de 28.11.2007 contribuabilul (cabinetul asociat) realizeaza o cifra de afaceri de 118.470 lei, respectiv 35.033 euro, la cursul de 3.3817 lei/euro de la data aderarii , depasind astfel plafonul de taxa pe valoarea adaugata de 35.000 euro, insa omite sa solicite inregistrarea in scopuri de tva pana in data de 10.12.2007, pentru a deveni platitor de tva incepand cu data de intai a lunii urmatoare.

In aceste conditii contribuabilul "CABINETE XXXXX devine platitor de taxa pe valoarea adaugata incepand cu data de 01.01.2008

In concluzie organele de inspectie fiscala stabilesc in mod corect o taxa pe valoarea adaugata suplimentara de XXXXX lei, iar pentru neachitarea la termen a acesteea au fost calculate majorari de intarziere in suma de XXXXX lei.

In drept, deficientei constatate ii sunt aplicabile urmatoarele prevederi legale :

art.86 alin (2)-(4)din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal

(2) În cadrul fiecărei asocieri fără personalitate juridică, constituită potrivit legii, asociații au obligația să încheie contracte de asociere în formă scrisă, la începerea activității, care să cuprindă inclusiv date referitoare la:

a) părțile contractante;

b) obiectul de activitate și sediul asociației;

c) contribuția asociaților în bunuri și drepturi;

d) cota procentuală de participare a fiecărui asociat la veniturile sau pierderile din cadrul asocierii corespunzătoare contribuției fiecăruia;

e) desemnarea asociatului care să răspundă pentru îndeplinirea obligațiilor asociației față de autoritățile publice;

f) condițiile de încetare a asocierii. Contribuțiile asociaților conform contractului de asociere nu sunt considerate venituri pentru asociație. Contractul de asociere se înregistrează la organul fiscal competent, în termen de 15 zile de la data încheierii acestuia. Organul fiscal are dreptul să refuze înregistrarea contractelor, în cazul în care acestea nu cuprind datele solicitate conform prezentului alineat.

(3) În cazul în care între membrii asociați există legături de rudenie până la gradul al patrulea inclusiv, părțile sunt obligate să facă dovada că participă la realizarea venitului cu bunuri sau drepturi asupra cărora au drept de proprietate. Pot fi membri asociați și persoanele fizice care au dobândit capacitate de exercițiu restrânsă.

(4) Asocierile au obligația să depună la organul fiscal competent, până la data de 15 martie a anului următor, declarații anuale de venit, conform modelului stabilit de Ministerul Finanțelor Publice, care vor cuprinde și distribuția venitului net/pierderii pe asociați.

H.G nr. 44/2004 de aprobare a Normelor metodologice de aplicare a Legii 571/2003 privind Codul Fiscal:

184. Sunt supuse obligatiei de incheiere si inregistrare a unui contract de asociere atat asociatiile fara personalitate juridica, ale caror constituire si functionare sunt reglementate prin acte normative speciale, respectiv asociatii familiale, cabinete medicale grupate, cabinete medicale asociate, societate civila medicala, **cabinete asociate de avocati**, societate civila profesionala de avocati, notari publici asociati, asociatii in participatiune constituite potrivit legii, cat si orice asociere fara personalitate juridica constituita in baza Codului civil.

185. Asociatul desemnat conform prevederilor art. 86 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare are si urmatoarele obligatii:

- sa asigure organizarea si conducerea evidentelor contabile;

- sa determine venitul net/pierderea obtinut/obtinuta in cadrul asociatiei, precum si distribuirea venitului net/pierderii pe asociati;
- sa depuna o declaratie privind veniturile si cheltuielile estimate, la termenele stabilite, la organul fiscal la care asociatia este inregistrata in evidenta fiscala;
- sa inregistreze contractul de asociere, precum si orice modificare a acestuia la organul fiscal la care asociatia este inregistrata in evidenta fiscala, in termen de 15 zile de la data incheierii acestuia.....

186. Asociația, prin asociatul desemnat, depune până la data de 15 martie a anului următor, la organul fiscal la care asociația este înregistrată în evidența fiscală, o declarație anuală care cuprinde venitul net/pierderea realizat/realizată pe asociație, precum și distribuția venitului net/pierderii pe fiecare asociat.

O copie de pe declarație se transmite de către asociatul desemnat fiecărui asociat. Pe baza acestei copii asociații vor cuprinde în declarația de impunere venitul net/pierderea ce le revine din activitatea asociației.

Ordinul nr.2224/12.12.2006 pentru aprobarea unor proceduri privind inregistrarea si gestiunea persoanelor impozabile inregistrate in scopuri de TVA

ART. 2

Începând cu data de 1 ianuarie 2007, codul de înregistrare în scopuri de TVA, conform art. 153 din Codul fiscal, al persoanelor impozabile se atribuie de organele fiscale competente și este:

- a) pentru persoanele juridice, cu excepția comercianților, precum și pentru asocieri și alte entități fără personalitate juridică, codul de înregistrare fiscală atribuit de organul fiscal competent, precedat de prefixul "RO";
- b) pentru persoanele fizice, codul de înregistrare fiscală atribuit de organul fiscal competent, precedat de prefixul "RO";
- c) pentru comercianți, inclusiv pentru sucursalele comercianților care au sediul principal al comerțului în străinătate, codul unic de înregistrare atribuit potrivit legii speciale, precedat de prefixul "RO";
- d) pentru asocierile fără personalitate juridică, codul de identificare fiscală, precedat de prefixul "RO".

Legea 571/2003 privind Codul Fiscal :

Art.127 alin(1) si (2))

(1) Este considerată persoană impozabilă orice persoană care desfășoară, de o manieră independentă și indiferent de loc, activități economice de natura celor prevăzute la alin. (2), oricare ar fi scopul sau rezultatul acestei activități.

(2) În sensul prezentului titlu, activitățile economice cuprind activitățile producătorilor comercianților sau prestatorilor de servicii, inclusiv activitățile extractive, agricole și activitățile profesiilor libere sau asimilate acestora. De asemenea, constituie activitate economică exploatarea bunurilor corporale sau necorporale în scopul obținerii de venituri cu caracter de continuitate.

Art.127 alin(9)

*(9) Orice asociat sau partener al unei asocieri sau organizații fără personalitate juridică este considerat persoană impozabilă separată **pentru acele activități economice care nu sunt desfășurate în numele asocierii sau organizației respective.***

Art153

(1) Persoana impozabilă care este stabilită în România, conform art. 125¹ alin. (2) lit. b), 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, după cum urmează:

- a) înainte de realizarea unor astfel de operațiuni, în următoarele cazuri:

1. dacă declară că urmează să realizeze o cifră de afaceri care atinge sau depășește plafonul de scutire prevăzut la art. 152 alin. (1), cu privire la regimul special de scutire pentru întreprinderile mici;

2. dacă declară că urmează să realizeze o cifră de afaceri inferioară plafonului de scutire prevăzut la art. 152 alin. (1), dar optează pentru aplicarea regimului normal de taxă;

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 depășit acest plafon;

c) dacă cifra de afaceri realizată în cursul unui an calendaristic este inferioară plafonului de scutire prevăzut la art. 152 alin. (1), dar optează pentru aplicarea regimului normal de taxă.

2. Referitor la **suspendarea executării actului administrativ** fiscal

În ce privește acest capat de cerere precizăm faptul că potrivit art.215 din OG 92/2003 R suspendarea executării actului administrativ fiscal se poate face doar de instanța de judecată competentă în temeiul Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificările ulterioare.

Pentru considerentele reținute în baza art.211(5) din OG 92/2003

DECIDE

- respinge contestația ca neantemeiată pentru suma de XXXXX lei ce reprezintă :
 - XXXXXXXX lei TVA stabilit suplimentar
 - XXXXX lei majorări de întârziere TVA

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Sibiu în termen de 6 luni de la comunicare.

Ec. XXXXXX
DIRECTOR EXECUTIV

VIZAT
Cons.jr. XXXXXX
SEF SERVICIU JURIDIC