



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

**Agenția Națională de
Administrare Fiscală
Direcția Generală de Soluționare a
Contestațiilor**



Str. Apolodor nr. 17
Sector 5, București
Tel : +021 3199759
Fax : +021 3199735
e-mail: Contestații.ANAF @ mfinante.ro

DECIZIA NR. 90 /2013

privind soluționarea contestației formulate de
S.C. .X. S.A. înregistrată la Agenția Națională de Administrare
Fiscală, Direcția generală de soluționare a contestațiilor cu nr. **906.004**
din 03.01.2013

Direcția generală de soluționare a contestațiilor din cadrul Agenției Naționale de Administrare Fiscală a fost sesizată de Direcția județeană pentru accize și operațiuni vamale .X. prin adresa nr. .X./12.12.2012, înregistrată la Direcția generală de soluționare a contestațiilor sub nr. X/03.01.2013 cu privire la contestația formulată de S.C .X. S.A, cu sediul social în X, Str. X nr.X, județul .X., având cod de înregistrare fiscală ROX.

Societatea contestă suma totală de .X. lei reprezentând accize și accesorii aferente, stabilită prin Decizia de impunere nr. .X./J-GJ .X./31.10.2012 emisă în baza Raportului de inspecție fiscală nr. .X./J-GJ .X./31.10.2012 încheiate de Direcția județeană pentru accize și operațiuni vamale .X..

În raport de data primirii de societate a deciziei de impunere nr. .X./J-GJ .X./31.10.2012, sub semnătură și stampila, respectiv 08.11.2012, contestația a fost depusă în termenul prevăzut de art.207, alin.(1) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, fiind înregistrată la Direcția județeană pentru accize și operațiuni vamale .X. în data de 06.12.2012, conform ștampilei aplicate de Serviciul registratură al Biroului vamal .X., pe originalul contestației aflată la dosarul cauzei.

Constatând că în speță sunt îndeplinite dispozițiile art.205, art.206, art.207 alin (1) și art.209, alin.(1) litera c) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, la data depunerii contestației societatea figurând la poziția nr. X din anexa nr.1 la O.P.A.N.A.F. nr.3565/2011 pentru modificarea și completarea **Ordinului** președintelui

Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr. 2.730/2010 privind organizarea activității de administrare a marilor contribuabili, Direcția generală de soluționare a contestațiilor din cadrul Agenției Naționale de Administrare Fiscală este legal investită să soluționeze contestația formulată de S.C .X. S.A.

I. Prin contestația formulată împotriva Deciziei de impunere nr. .X./J-GJ .X./31.10.2012 emisă în baza Raportului de inspecție fiscală nr. .X./J-GJ .X./31.10.2012 încheiate de Direcția Județeană pentru Accize și Operațiuni Vamale .X., societatea consideră că organele vamale au interpretat în mod greșit legislația specifică întrucât printr-un alt act de control întocmit de aceleași organe vamale, pentru o altă perioadă, respectiv 2007-2009 și care a avut același obiect, respectiv modul de calcul al accizei aferente energiei electrice produse și consumată pentru nevoi proprii s-a constatat doar faptul că s-a utilizat un curs valutar eronat.

Societatea arată că la calculul accizei aferente energiei electrice produse și consumată pentru nevoi proprii a utilizat atât în perioada 2007-2009 cât și în perioada 2010-2012 același coeficient de acciza, respectiv X euro/Mwh pt energia electrică utilizată în scop comercial.

Societatea consideră că energia electrică produsă și consumată pentru nevoi proprii are ca destinație realizarea obiectului de activitate și prin urmare aceasta nu este energie necomercială.

Societatea solicită admiterea contestației și anularea Deciziei de impunere nr. .X./J-GJ .X./31.10.2012.

II. Prin Decizia de restituire a accizelor nr. .X./1/28.05.2012 emisă în baza Procesului – verbal nr. .X./27.04.2012 încheiate de Direcția Regională pentru Accize și Operațiuni Vamale .X., se reține că societatea contestatoare are în obiectul de activitate producția, transportul și comercializarea energiei electrice.

Organele vamale au constatat că în perioada verificată, respectiv 01.10.2010-31.08.2012, societatea a produs cantitatea de .X. Mwh energie electrică din care cantitatea de .X. Mwh a fost livrată în sistemul energetic național prin intermediul distribuitorului .X. SA, pe baza de contract de vânzare cumpărare și cantitatea de .X. Mwh a fost utilizată pentru nevoile proprii.

Organele vamale arată că în conformitate cu prevederile art. 206², art. 206¹⁹ alin 2 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările ulterioare și pct 71 din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 44/2004, cu modificările ulterioare, societatea datorează accize, iar acestea devin exigibile la momentul furnizării energiei electrice către consumatorii finali.

Referitor la modul de calcul al accizei aferente energiei electrice produse și consumată pentru nevoi proprii, organele vamale au constatat

ca societatea a procedat în mod greșit în sensul că nu a utilizat coeficientul de acciza corect.

Organele vamale arată că pe perioada verificată acciza unitară este de X euro/Mwh pentru energia electrică utilizată în scop necomercial și X euro/Mwh pentru energia electrică utilizată în scop comercial.

De asemenea, organele vamale au constatat că aferent livrarilor de energie electrică (.X. Mwh) către alți beneficiari utilizatori finali societatea a calculat și declarat accize în suma de .X. lei.

Referitor la energia electrică livrată către alți beneficiari utilizatori finali organele vamale arată că aceasta provine din cantitatea de energie electrică livrată către contestatoarele de distribuitorul autorizat .X. SA, facturată la preț cu accize, drept pentru care se constată accizarea de două ori a cantității de .X. Mwh, respectiv o dată la facturarea de către .X. SA către Sc .X. SA și a doua oară la facturarea de către aceasta din urmă către beneficiarii contractanți, astfel că suma de .X. lei reprezentând accize nu se mai datorează.

Astfel, organele vamale au stabilit, suplimentar față de acciza calculată și declarată de societate în suma de .X. lei (.X. lei reprezentând accize aferente energiei electrice consumată pentru nevoi proprii + .X. lei reprezentând accize aferente energiei electrice livrată către alți beneficiari), o diferență de accize în suma de .X. lei.

De asemenea, organele vamale au calculat aferent accizei stabilită suplimentar dobânzi în sumă de .X. lei și penalități de întârziere în sumă de .X. lei.

III. Având în vedere susținerile contestatoarei și documentele invocate de aceasta, constatările organelor de control vamal, actele normative incidente pe perioada verificată, invocate de contestatoare și de organele de control vamal, se rețin următoarele:

Referitor la suma totală de .X. lei reprezentând accize și accesorii aferente, **cauza supusa solutionarii este dacă scopul în care este utilizată energia electrică este comercial sau necomercial.**

În fapt, societatea contestatoare ce are în obiectul de activitate producția, transportul și comercializarea energiei electrice, a produs în perioada verificată, respectiv 01.10.2010-31.08.2012, cantitatea de .X. Mwh energie electrică din care cantitatea de .X. Mwh a fost livrată în sistemul energetic național prin intermediul distribuitorului .X. SA, pe baza de contract de vânzare cumpărare și cantitatea de .X. Mwh a fost utilizată pentru nevoile proprii.

Referitor la modul de calcul al accizei aferentă cantității de .X. Mwh energie electrică produsă și consumată pentru nevoi proprii, organele vamale au constatat că societatea a procedat în mod greșit în

sensul că nu a utilizat coeficientul de acciza corect, respectiv de 1 euro/Mwh pentru energia electrică utilizată în scop necomercial, drept pentru care au stabilit, în sarcina societății, suplimentar față de acciza calculată și declarată de societate în suma de .X. lei, o diferență de accize în suma de .X. lei, dobânzi aferente în sumă de .X. lei și penalități de întârziere în sumă de .X. lei .

În drept, art. 162, art. 175³ și art. 176 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, în vigoare până la data de 31.03.2010, prevede:

ART. 162*)

Sfera de aplicare

Accizele armonizate sunt taxe speciale de consum care se datorează bugetului de stat pentru următoarele produse provenite din producția internă sau din import:

h) energie electrică.

ART. 175³

Energie electrică

(1) În înțelesul prezentului titlu, energia electrică este produsul cu codul NC 2716.

(2) Energia electrică va fi supusă accizelor, iar acciza va deveni exigibilă la momentul facturării energiei electrice furnizate către consumatorii finali.

ART. 176

(1) Nivelul accizelor armonizate în perioada 2007 - 2010 este cel prevăzut în anexa nr. 1 care face parte integrantă din prezentul titlu.

Aceste prevederi se regăsesc și la art. 206², respectiv 206¹⁹ din Legea nr. 571/2003 cu modificările și completările ulterioare, în vigoare de la data de 01.04.2010.

De asemenea, pct. 5^{1.4} din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 44/2004, cu modificările și completările ulterioare, prevăd:

5^{1.4}. (1) În cazul produselor energetice și al electricității, utilizare în scop comercial reprezintă utilizarea de către un operator economic - consumator final, care, în mod independent, realizează, în orice loc, furnizarea de bunuri și servicii, oricare ar fi scopul sau rezultatele unor astfel de activități economice.

(2) Activitățile economice cuprind toate activitățile producătorilor, comercianților și persoanelor care furnizează servicii, inclusiv activitățile agricole și de minerit și activitățile profesiilor libere sau asimilate.

(3) Autoritățile guvernamentale și locale și alte instituții publice nu vor fi considerate ca efectuând activități economice, în cazul activităților sau tranzacțiilor în care se angajează în calitate de autorități publice.

(4) În înțelesul prezentelor norme, nu se consideră a fi operator economic o parte a unei societăți sau a unui organism juridic care din punct de vedere organizațional constituie o organizație independentă, capabilă să funcționeze prin mijloacele sale proprii.

(5) Utilizarea energiei electrice pentru iluminatul public se consideră utilizare în scop comercial.

(6) Când are loc o utilizare combinată între utilizarea în scop comercial și utilizarea în scop necomercial, accizarea se va aplica proporțional cu fiecare tip de utilizare corespunzător.

Potrivit prevederilor legale mai sus invocate, energia electrică va fi supusă accizelor, iar acciza va deveni exigibilă la momentul facturării energiei electrice furnizate către consumatorii finali, nivelul accizei fiind prevăzut în anexa nr. 1 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare.

Astfel, potrivit Anexei nr. 1 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare pe perioada verificată acciza unitară este de X euro/Mwh pentru energia electrică utilizată în scop necomercial și X euro/Mwh pentru energia electrică utilizată în scop comercial.

În conformitate cu prevederile de la pct. 5^{1.4} din Normele metodologice, utilizarea în scop comercial reprezintă utilizarea energiei electrice de către un operator economic - consumator final, care, în mod independent, realizează, în orice loc, furnizarea de bunuri și servicii, oricare ar fi scopul sau rezultatele unor astfel de activități economice, ce cuprind toate activitățile producătorilor, comercianților și persoanelor care furnizează servicii.

De asemenea legiuitorul a precizat la alin 4 al aceluiași articol și excepțiile, respectiv entitățile care nu vor fi considerate ca efectuând activități economice, în speta autoritățile guvernamentale și locale și alte instituții publice, în cazul activităților sau tranzacțiilor în care se angajează în calitate de autorități publice ori o parte a unei societăți sau a unui organism juridic care din punct de vedere organizațional constituie o organizație independentă, capabilă să funcționeze prin mijloacele sale proprii.

Având în vedere că societatea contestatoare este un operator economic care potrivit obiectului de activitate desfășoară activitate de producție de armament și muniție, respectiv producție de energie electrică și servicii conexe, energia electrică utilizată pentru nevoile proprii este energie electrică utilizată în scop comercial și pentru care nivelul accizei este de X euro/Mwh, calculul accize efectuându-se după formula prevăzută la pct. 1 din Normele metodologice de aplicare a

Codului fiscal, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 44/2004, cu modificările și completările ulterioare în vigoare până la data de 31.03.2010, respectiv pct. 71 din același act normativ în vigoare de la data de 01.04.2010 :

$$A = Q \times K \times R$$

unde:

A = quantumul accizei

Q = cantitatea de energie electrică activă exprimată în MWh

K = acciza unitară prevăzută la nr. crt. 18 din **anexa nr. 1** la titlul VII - Accize din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare

R = cursul de schimb leu/euro.

Astfel, se reține că utilizarea energiei electrice pentru funcționarea utilajelor și iluminarea spațiilor interioare și exterioare ale petentei îmbracă specificul unei activități economice, astfel cum o definește legiuitorul la pct. 5¹.4, mai sus enunțat.

Având în vedere că prin actul de control organele vamale au calculat acciza aferentă energiei electrice produsă și utilizată pentru nevoi proprii folosind coeficientul de acciză aferent utilizării pentru scop necomercial, respectiv X euro/Mwh, din care au scăzut accizele declarate de societate, rezultând astfel o diferență suplimentară de accize, fără însă a rezulta din actul de control dacă acciza declarată de societate, aferentă cantității de .X. Mwh energie electrică produsă și consumată pentru nevoi proprii, a fost calculată conform prevederilor legale în vigoare în perioada verificată, Direcția generală de soluționare a contestațiilor nu se poate pronunța dacă societatea datorează diferențe suplimentare de accize.

În consecință, având în vedere cele menționate anterior se va face aplicarea prevederilor art.216 alin.(3) și alin.(3¹) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora :

“Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de

soluționare”

coroborat cu prevederile pct.11.6 din Ordinul Președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr.2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, care prevede:

“11.6. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.”, motiv pentru care urmează să se desființeze Decizia de impunere nr. .X./J-GJ/.X./31.10.2012 emisă în baza Raportului de inspecție fiscală nr. .X./J-GJ .X./31.10.2012 încheiate de Direcția Regionala pentru Accize si Operatiuni Vamale .X. pentru suma totală de .X. lei din care suma de .X. lei reprezintă accize, suma de .X. lei dobânzi si suma de .X. lei reprezintă penalități de întârziere cu consecința reverificării operațiunilor.

Pentru considerentele reținute și în temeiul prevederilor legale invocate în conținutul deciziei, precum și ale art.216 alin. 3 si alin 3¹ din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu pct. 11.6 din Ordinul Președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr. 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, se:

D E C I D E

Desfiintarea Deciziei de impunere nr. .X./J-GJ/.X./31.10.2012 emisă în baza Raportului de inspecție fiscală nr. .X./J-GJ .X./31.10.2012 încheiate de Direcția Regionala pentru Accize si Operatiuni Vamale .X. pentru suma totală de .X. lei din care suma de .X. lei reprezintă accize, suma de .X. lei dobânzi si suma de .X. lei reprezintă penalități de întârziere, urmând ca organelle vamale, prin alte personae decât cele care au întocmit decizia de impunere contestată sa încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele prezentei decizii.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul X sau la Tribunalul .X., în termen de 6 luni de la data comunicării.

DIRECTOR GENERAL,
X