

DECIZIA NR.83/ 1 /18.08.2008
privind solutionarea contestatiei formulata de
AF “ x “ CUI xxxxx
din Localitatea x ,
nr.x , Judetul Sibiu

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Sibiu a fost investita in baza art. 209 din OG 92/2003 R cu solutionarea contestatiei formulata de AF “ x “ din Localitatea x , nr.x , Judetul Sibiu , impotriva masurilor dispuse prin Decizia de impunere nr. x/xx.xx.2008 privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala pentru persoane fizice care desfasoara activitati independente in mod individual si/ sau intr-o forma de asociere si a Raportului de inspectie nr. xx/xx.xx.2007, intocmite de Activitatea de Inspectie Fiscala Sibiu .

Contestatia a fost depusa in termenul legal impus de art. 207 din OG 92/2003 R, fiind inregistrata la organul constatator cu nr. x/ din data de xx.xx.2008, si completata cu nr.xx/sx.0x.2008 iar la DGFP a Judetului Sibiu cu nr.xx/xx.xx.2008.

Decizia de impunere nr. xxx/30xx.2008 si Raportul de inspectie nr.xx/xx.xx.2008 i-au fost comunicate contestatoarei in data de xx.xx.2008 prin posta.

Obiectul contestatiei il reprezinta masura dispusa prin Decizia de impunere nr.xx/xx.xx.2008 si Raportul de inspectie nr.xx/xx.xx.2008 prin care i s-au stabilit obligatii suplimentare in suma totala de xxx lei reprezentand :

- x lei tva stabilita suplimentar ;
- x lei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar.

I. In sustinerea contestatiei formulate petenta invoca :

1. Cu privire la modul de stabilire a tva :

▪ Asociatia Familiala x CUI .xx s-a infiintat in baza **AUTORIZATIEI nr.x/xx.xx.2006**, eliberata de Primaria Comunei x in baza Legii 300 /2004 privind autorizarea persoanelor fizice si a asociatiilor familiale care desfasoara activitati economice in mod independent , autorizatie valabila de la data eliberarii , respectiv xx.xx.2006 .

▪ prin recalcularea deconturilor de tva pe perioada 15.03-31.12.2006 rezulta ca tva de plata stabilita de organul de inspectie fiscala nu este corecta intrucit provine din livrari de bunuri care sunt mai mari decit cele achizitionate , ele fiind livrate din stocul existent la 31.12.2004 si pentru care s-a calculat o data tva cind s-a cuprins soldul la venituri .

Ca urmare nu este deacord cu tva stabilita suplimentar in suma de xxx lei si majorari de intarziere in suma de xx.lei.

II. Prin Decizia de impunere nr.xx/xx.xx.2008 intocmita de de Activitatea de Inspectie fiscala Sibiu s-au retinut urmatoarele:

Perioada verificata 15.03.2006-31.03.2008.

Controlul s-a efectuat in baza avizului de inspectie fiscala nr.xx/ 0x.0x.2008, avand ca obiective :- verificarea ansamblului declaratiilor fiscale si /sau operatiunilor relevante pentru inspectia fiscala pentru toate impozitele si taxele datorate bugetului de stat de la ultimul control pana la zi ;

- verificarea modului de organizare si conducere a evidentei fiscale si contabile .

Din verificarea datelor puse la dispozitia organului de inspectie fiscala rezulta urmatoarele aspecte:

-Conform contractului de asociere inregistrat la AFP SALISTE sub nr.xx /xx.0x.2007 pentru perioada 01.01.-31.03.2008 asociatii sunt :

- x % de participare 50% ;

- x % de participare 50% ;

- s-a autorizat in baza in baza Legii 300 /2004 privind autorizarea persoanelor fizice si a asociatiilor familiale care desfasoara activitati economice in mod independent , avind autorizatia nr.x , valabila de la data eliberarii , respectiv xx.0x.2006 ;

- AF x s-a comportat ca si platitoare de tva de la 01.01.2006 desi este inregistrata in scopuri de tva prin optiune numai din data de 15.03.2006;

- avea obligatia depunerii decontului de tva numai la data de 31.03.2006

- la intocmirea decontului de tva pe luna martie 2006 a inclus si tva aferenta perioadei 01.01.-14.03.2006 .

- organul de inspectie fiscala a procedat la determinarea corecta a tva de plata sau de rambursat pentru perioada 27.02.2008 -31.03.2008,rezultand la data de 31.03.2008 tva suplimentara de xxx lei ;

Pentru neachitarea in termen a tva stabilita suplimentar in suma totala de xxx lei s-au calculat majorari de intarziere aferente in suma de xxx lei ,

Accesoriile pentru neachitarea in termen a tva stabilita suplimentar au fost calculate pentru perioada xx.0x.2006-xx.0x.2008.

III. Avand in vedere constatările organului de inspectie fiscala , motivatiile contestatoarei, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare in perioada verificata ,organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca petenta avea obligatia de a colecta tva aferenta perioadei xx.xx.2006 -xx.xx.2006 in care s-a comportat ca si platitor de tva desi nu era inregistrat in scopuri pentru tva.

In fapt:

- Asociatia Familiala "x " s-a infiintat in baza AUTORIZATIEI nr.x /xx.0x. 2006, eliberata de Prmaria Comunei x in baza Legii 300 /2004 privind autorizarea persoanelor fizice si a asociatiilor familiale care desfasoara activitati economice in mod independent ;
- AF x s-a comportat ca si platitoare de tva de la data de xx.0x.2008 desi este inregistrata in scopuri de tva prin optiune numai din data de xx.xx.2006;

In drept sunt aplicabile prevederile:

- art.17 alin .(1) si (2) din LEGE nr. 507 din 12 iulie 2002 privind organizarea si desfasurarea unor activitati economice de catre persoane fizice unde se mentioneaza :

“(1) Persoanele fizice care desfășoară activități economice în mod independent și asociațiile familiale care au obținut autorizații eliberate în baza Decretului-lege nr. 54/1990 privind organizarea și desfășurarea unor activități economice pe baza liberei inițiative, cu modificările și completările ulterioare, își pot desfasura activitatea în baza acestora pana la data de 30 iunie 2004.

(2) Pana la expirarea termenului prevăzut la alin. (1) , în vederea continuării activității este necesară obținerea unei autorizații în condițiile prezentei legi.”

- art. (1) alin. (1) si (2) din OUG. nr. 51/2004 privind prelungirea termenelor de preschimbare a certificatului de inmatriculare si a celui de inregistrare fiscala de catre comercianti, precum si a autorizatiei de functionare de catre persoanele fizice autorizate si asociatiile familiale unde se mentioneaza :

” (1) Termenul de 30 iunie 2004, prevăzut la art. 17 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 76/2001 privind simplificarea unor formalități administrative pentru înregistrarea și autorizarea funcționării comercianților, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se prelungește până la data de 31 decembrie 2004.

(2) La expirarea termenului prevăzut la alin. (1), comercianții care nu și-au preschimbato vechile certificate de înmatriculare și certificatele de înregistrare fiscală cu noile certificate de înregistrare conținând codul unic de înregistrare se dizolvă de drept, se lichidează și se radiază din registrul comerțului, în condițiile legii privind simplificarea formalităților la înregistrarea în registrul comerțului a persoanelor fizice, asociațiilor familiale și persoanelor juridice, înregistrarea fiscală a acestora, precum și la autorizarea funcționării persoanelor juridice.”

- art. (2)alin. (1) si alin. (2) din OUG. nr. 51/2004 privind prelungirea termenelor de preschimbare a certificatului de inmatriculare si a celui de inregistrare fiscala de catre comercianti, precum si a autorizatiei de functionare de catre persoanele fizice autorizate si asociatiile familiale unde se mentioneaza :

“(1) Termenul prevăzut la art. 17 alin. (1) din Legea nr. 507/2002 privind organizarea și desfășurarea unor activități economice de către persoane fizice, cu modificările ulterioare, se prelungește până la data de 31 decembrie 2004.

(2) La expirarea termenului prevăzut la alin. (1),comercianții persoane fizice care nu și-au preschimbat autorizațiile de funcționare emise în baza dispozițiilor Decretului-Lege nr. 54/1990 privind organizarea și desfășurarea unor activități economice pe baza liberei inițiative se radiază din registrul comerțului, în condițiile legii.”

Intrucat AF. “x “ nu si-a preschimbat Autorizatia nr. nrxxx/xx.xx.2001, eliberata de Consiliul Judetean Sibiu in temeiul Decretului –Lege nr. 54/1990 , in termenul prevazut la art.17 .alin. (1)si (2) din Legea nr. 507/2002 si art. (1) si (2) din OUG. nr. 51/2004 , respectiv 31.12.2004 , Autorizatia sus mentionata este nula la expirarea termenului de preschimbare iar AF. “xx “ a fost radiata de la Registrul Comertului .

La data radierii din Registrul Comertului a AF. “x “ stocul de marfa existent se transfera din patrimoniul afacerii in proprietatea persoanei fizice iar venitul brut stabilit la data lichidarii cuprinde si castigurile din transferul bunurilor ramase dupa incetarea definitiva a activitatii .

Stocul de marfa existent in evidenta AF “x “ la 31.12.2004 a fost de xxx lei ;

In speta sunt aplicabile prevederile :

-art. 49 alin.(2) lit. c) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal ,cu modificarile si completarile ulterioare , unde se mentioneaza :

“ Venitul net din activitati independente se determina ca diferenta între venitul brut si cheltuielile aferente realizarii venitului , deductibile , pe baza datelor din contabilitatea in partida simpla

Venitul brut cuprinde :

-a)...

-b)...

-c)castigurile din transferul activelor din patrimoniul afacerii utilizate intr-o activitate independenta , inclusiv contravaloarea bunurilor ramase dupa incetarea definitiva a activitatii “

- pct. 52 din Normele Metodologice de aplicare a Legii 571/2003 privind Codul Fiscal aprobate prin HG. nr. 44/2003 unde se explicitheaza prevederile art.49 (2) din Legea 571/2003 :

“ (2) Venitul brut cuprinde:

a)....

b)....

c) câștigurile din transferul activelor din patrimoniul afacerii utilizate într-o activitate independenta, inclusiv contravaloarea bunurilor rămase după încetarea definitiva a activității;”

Ca urmare petenta avea obligatia sa cuprinda in venitul brut aferent anului 2004 suma de xx lei (x -x = xx) si sa adauge in decontul de tva aferent lunii decembrie 2004 suma de x lei tva colectata aferenta stocului de marfa existent la 31.12.2004.

Intrucat stocul de marfa existent la 31.12.2004 la data anularii Autorizatiei de functionare nr.x /xx.xx.2001este inclus in venitul brut al activitatii , operatiunea din punct de vedere al tva este impozabila si asimilata unei livrari de bunuri .

In speta sunt aplicabile prevederile :

-art.128 alin (1) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal unde se mentioneaza :

”(1) Prin livrare de bunuri se intelege orice transfer al dreptului de proprietate asupra bunurilor de la proprietar catre o alta persoana, direct sau prin persoane care actioneaza in numele acestuia.”

-art.137 alin. (1) lit.a) din din Legea 571/2003 privind Codul fiscal unde se mentioneaza :

*“ (1) Baza de impozitare a taxei pe valoarea adaugata este constituita din:
a) pentru livrari de bunuri si prestari de servicii, altele decat cele prevazute la lit. b) si c), din tot ceea ce constituie contrapartida obtinuta sau care urmeaza a fi obtinuta de furnizor ori prestator din partea cumparatorului, beneficiarului sau a unui tert, inclusiv subventiile direct legate de pretul acestor operatiuni;”*

-art.156 alin.1 lit.(a) si alin.(2) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal unde se mentioneaza :

“(1) Persoanele impozabile, înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată, au următoarele obligații din punct de vedere al evidenței operațiunilor impozabile:

a) să țină evidența contabilă potrivit legii, astfel încât să poată determina baza de impozitare și taxa pe valoarea adăugată colectată pentru livrările de bunuri și/sau prestările de servicii efectuate, precum și cea deductibilă aferentă achizițiilor;

(2) Persoanele înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată trebuie să întocmească și să depună la organul fiscal competent, pentru fiecare perioadă fiscală, până la data de 25 a lunii următoare perioadei fiscale inclusiv, decontul de taxă pe valoarea adăugată,...”

Ca urmare in mod justificat organul de inspectie fiscala a calculat TVA la stocul de marfa existent la data la care trebuia sa-si preschimbe autorizatia, stabilind tva suplimentara in suma de ccc lei (xxx x 19 /119 = xxx) .

Sustinerea petentei potrivit careia la aparitia Legii nr.300/2004 pentru a intra in legalitate a solicitat eliberarea unei noi autorizatii , iar in 06.02.2006 a , obtinut o autorizatie noua , un nou CUI xxxx, s-a schimbat si structura actionariatului , si reprezentantul legal al AF “xx “ , nu poate fi retnuta retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat :

- la data aparitiei Legii 507/2002 avea obligatia sa-si preschimbe autorizatia emisa in baza Decretului Lege 54/1990 , pana la data limita de 31.12.2004;
- Autorizatia nr. xxx/xx.xx.2001 putea fi anulata la cerere de catre institutia care a emis-o , respectiv de Consiliul Judetean Sibiu ;
- la data de 31.12.2004 , data limita de preschimbare Autorizatia nr. xxx/xx.07.2001 este nula ;

- pentru continuarea activitatii AF. “xxx “ era obligata sa-si preschimbe aceasta autorizatie pana la 31.12.2004 , prin solicitarea Consiliul Judetean Sibiu sa anuleze Autorizatia veche si sa solicite Primariei Comunei x eliberarea unei noi autorizatii pana la 31.12.2004.

-în vederea continuării activității era necesară obținerea unei noi autorizații în condițiile Legii 507/2002 privind organizarea si desfasurarea unor activitati

economice de catre persoane fizice pana la expirarea termenului prevăzut la art. 17 alin. (1)si (2),cu modificarile ulterioare , respectiv pana la 31.12.2004.

-Autorizatia nr. x /xx.xx.2006 a fost eliberata de Primaria Comunei x , dupa ce vechea Autorizatie nr.xx/xx.xx.2001 emisa in baza Decretului Lege 54/1990 , a fost anulata in conditiile Legii 507/2002 iar AF. "xx " a fost radiata de la Oficiul Registrului Comertului .

Potrivit prevederilor art.154(2) din Legea 571/2003, coroborate cu art. 20 din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala (R) reprezentantii legali ai asocierilor fara personalitate juridica sunt obligati sa indeplineasca obligatiile fiscale ale persoanelor reprezentate in numele si din averea acestora.

In conditiile in care din orice motiv ,obligatiile fiscale ale asocierilor fara personalitate juridica nu sunt achitate , asociatii raspund solidar pentru indeplinirea acestora .

Ca urmare pentru diferenta de tva stabilita suplimentar in suma de xxx lei dupa incheerea activitatii AF.xxx dar pentru perioade anterioare incetarii activitatii , asociatii raspund proportional cu participarea fiecarua la asociere .

In concluzie tva stabilita suplimentar este in suma de xx lei precum si majorari de intarziere in suma de xx lei , calculate pentru perioada : 26.01.2005-27.05.2008.

Pentru considerentele aratate in baza art.211(5) din OG.nr. 92/2003 (R):

DECIDE :

1. Respinge contestatia ca neantemeiata pentru suma de lei xxx lei reprezentand :

- xxxx lei tva stabilita suplimentar ;
- xxxx lei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Sibiu in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV ,

VIZAT,

SERV. JURIDIC ,

Serviciul Solutionare Contestatii

Adresa : Sibiu –Calea Dumbravii nr.28-32 , cod 550324
Tel : 0269/218176 , Fax .0269/218315
www. finante sibiu .ro

Red. Munteanu E.

Serviciul Solutionare Contestatii

**Adresa : Sibiu –Calea Dumbravii nr.28-32 , cod 550324
Tel : 0269/218176 , Fax .0269/218315
[www. finante sibiu .ro](http://www.finante.sibiu.ro)**