

## **DECIZIA NR.43/12.07.2005**

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Sibiu, a fost investita in temeiul art.178 (1) din O.G.92(2003 R, cu solutionarea contestatiei formulata de **S.C."X** , impotriva Deciziei de impunere nr.XXXX privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala intocmita de Activitatea de Control Fiscal Sibiu in data de 27.04.2005.

Petenta confirma primirea Deciziei de impunere nr./27.04.2005, in data de 11.05.2005.

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut la art.176 (4) din O.G.92/2003 republicata, fiind inregistrata la Activitatea de Control Fiscal Sibiu cu nr.2978/10.06.2005 iar la Directia Generala a Finantelor Publice Sibiu cu nr.10.120/23.06.2005.

Prin contestatia depusa, petenta solicita anularea obligatiilor fiscale suplimentare stabilite prin Decizia de impunere nr./27.04.2004 in suma totala de XXXX lei (RON) reprezentand :

- XXXXXlei (RON) TVA ;
- XXX lei (RON) dobanzi aferente ;
- XXXlei (RON) penalitati de intarziere aferente TVA.

I. In sustinerea contestatiei petenta invoca urmatoarele :

- exporturile de marfuri sunt scutite de TVA conform prevederilor Codului Fiscal iar normele de aplicare a acestuia nu pot incalca legile comerciale prin impunerea de termene de livrare, cantitati livrate, respectiv marfurile pot fi produse pe stoc si vandute la gasirea clientilor ;
- organul vamal care apartine aceluia minister la acordarea liberului de vama nu solicita liste anexe la declaratiile vamale de export ;
- in timpul controlului societatea a solicitat organului vamal vizarea listelor anexe la declaratiile de export cerute de organul de inspectie fiscala, solicitare respinsa de acesta, motivand ca organul de control trebuie sa solicite vizarea anexelor ;
- nu s-au respectat prevederile art.2 lit.g) din Legea 554/2004 privind solutionarea in termen a cererilor de restituire a TVA.

II. Organul de control prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala constata urmatoarele :

Inspectia fiscala s-a desfasurat in zilele de 7 si 8 martie, 11 si 25 aprilie 2005 avand ca obiectiv verificarea modului de fundamentare a optiunii privind rambursarea soldului sumei negative a TVA din Decontul privind TVA aferent TR 4 2004 inregistrat la Administratia Finantelor Publice Medias cu nr./24.01.2005.

Perioada verificata este 01.04.-31.12.2004.

In urma verificarii modului de constituire si evidentiere a obligatiilor fiscale privind TVA in baza documentelor puse la dispozitie de societate au rezultat deficiente cu influente asupra cuantumului obligatiilor fiscale datorate bugetului de stat.

**1. Cu privire la TVA stabilita suplimentar in suma de XXXX lei RON.**

Deficientele constatate sunt de natura :

**a).** – deduceri TVA in suma de XXX lei RON din trei facturi emise de catre S.C.XXXX.Medias, avand ca obiect chirii pentru bunuri inchiriate, operatiune care potrivit art.141 (2) lit.k) din Legea 571/2003 – privind Codul Fiscal – este scutita de TVA.

In timpul controlului la solicitarea societatii, furnizorul XXXXX. Medias – corecteaza facturile emise in perioada 02.07. – 30.09.2004 pentru chirii facturate cu TVA prin emiterea facturii fiscale de stornare a TVA in valoare de XXXX lei RON , Anexa 8).

**b).** – aplicarii scutirii de TVA in suma de XXXX lei RON pentru operatiuni de export in comision fara a putea justifica prin documnete scutirea.

Prin deducerea TVA aferenta operatiunilor scutite de TVA (chirii) si pentru aplicarea scutirii de TVA fara a o putea justifica cu documente, societatea a incalcat prevederile art.141 (2) lit.k) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal coroborat cu art.2 (3) lit.(b) din O.M.F.P. 1846/2004.

Ca urmare organul de control a recalculat TVA datorata bugetului de stat stabilind o obligatie suplimentara in suma totala de XXX lei RON .

**2. Cu privire la calculul dobanzilor si penalitatilor de intarziere aferente TVA stabilita suplimentar in suma totala de XXXX lei RON.**

Pentru TVA stabilita suplimentar, ca o masura accesorie in raport cu debitul, potrivit art.108 si respectiv 114 din O.G.92/2003 republicata, petenta datoreaza dobanzi in suma de XXXX,0 lei RON precum si penalitati de intarziere in suma de XXXX lei RON calculate pana la data de 21.04.2005.

III. Avand in vedere constatările organului de control, motivele invocate de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei precum și actele normative in vigoare la data controlului se retin urmatoarele :

1. Referitor la contestarea sumei de XXXX lei RON reprezentand TVA stabilita suplimentar :

Din verificarea documentelor puse la dispozitia organului de control au rezultat deficiente de natura :

a).– deduceri TVA in suma de XXX lei RON din trei facturi emise de S.C.XXXXX Medias, avand ca obiect chirie pentru bunuri inchiriate, operatiune scutita de TVA.

In drept sunt aplicabile prevederile :

- art.141 (2) lit.k) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal care mentioneaza ca sunt scutite de TVA “arendarea, concesiunea si inchirierea de bunuri imobile.....”;
- pct.44 al TITLULUI VI din Normele Metodologice de aplicare a Legii 571/2003 aprobate prin H.G.44/22.01.2004 care expliciteaza art.141(2) lit.k) din Legea 571/2003 unde se mentioneaza : *“Daca o persoana impozabila, inregistrata ca platitor de TVA, a facturat in mod eronat TVA pentru....., prestarile de servicii scutite de TVA catre beneficiari..... este obligata sa storneze facturile emise. Beneficiarii unor astfel de operatiuni nu au dreptul de deducere a taxei pe valoarea adaugata, aplicata in mod eronat pentru o operatiune scutita, acestia trebuie sa solicite furnizorului, prestatorului stornarea facturii cu TVA si emiterea unei noi facturi fara TVA”*.

In timpul controlului la solicitarea petentei furnizorul a emis factura fiscala avand seriaXXXXX/07.03.2005, de corectare a TVA aferenta chiriei facturata cu TVA in perioada 02.07. – 30.09.2004 pentru suma deXXXX lei RON.

In concluzie organul de control in mod justificat a considerat ca petenta nu-si putea exercita dreptul de deducere a TVA din facturile emise cu TVA pentru chirie stabilind TVA suplimentara in suma de XXX lei RON.

b). – aplicarii regimului de scutire de TVA pentru exportul realizat prin comisionar.

In fapt in baza contractului de comision nr./01.06.2004 societatea exporta bunuri pentru care emite facturi fiscale catre comisionar pentru care-si aplica scutirea de TVA, facturi avand seria si nr. :

Comisionarul intocmeste documentele de export in nume propriu fara a inscrie in Declaratia vamala de export in rubrica 31 denumirea producatorului, sau mentiunea “conform anexei” in situatia in care bunurile exportate provin de la mai multi producatori si nu

intocmeste lista anexa la Declaratia vamala de export cuprinzand producatorii si localitatea acestora.

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca societatea contestatoare beneficiaza de scutire de TVA pentru cantitatile exportate prin comisionar in conditiile in care acesta nu a in scris in Declaratia vamala de export in rubrica 31 denumirea societatii proprietare a bunurilor exportate.

In drept sunt aplicabile prevederile :

- art.143 (1) lit.a) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal care mentioneaza *“sunt scutite de taxa pe valoarea adaugata : a). livrarile de bunuri expediate sau transportate in afara tarii de catre furnizor sau o alta persoana in contul sau...”*
- art.143 (2) din Legea 571/2003 care mentioneaza : *“Prin norme se stabilesc acolo unde este cazul, documentele necesare pentru a justifica scutirea de taxa pe valoarea adaugata pentru operatiunile prevazute la alin.(1) si dupa caz, procedura si conditiile care trebuie indeplinite pentru aplicarea scutirii de TVA”.*
- art.(2) alin.(1) si (4) din Instructiunile de aplicare a scutirilor de TVA pentru exporturi si alte operatiuni similare, pentru transportul international si pentru operatiunile legate de traficul international de bunuri prevazute la art.143 alin.(1) si la art.144 (1) din legea 571/2003 privind Codul Fiscal, aprobate prin O.M.F.P. 1846/22.12.2004, care mentioneaza :
  - at.2(1) - *“Sunt scutite de TVA, in conformitate cu prevederile art.143 alin.(1) lit.a) din Legea 571/2003, livrarile de bunuri expediate sau transportate in afara tarii de catre furnizor sau alta persoana in contul sau” ;*
  - art.2(4) – *“Pentru exportul realizat prin comisionar care actioneaza in nume propriu, dar in contul unui comitent din tara, scutirea de TVA se aplica atat de catre comisionar, cat si de catre comitent....”*

Comitentul justifica scutirea cu urmatoarele documente :

- a). - contractul incheiat cu comisionarul din care sa rezulte cantitatile de bunuri precum si data la care trebuie efectuat exportul ;
- b). - copia de pe declaratia vamala de export pentru care autoritatea vamala a acordat liberul de vama si copia de pe lista anexa la declaratia vamala in care comisionarul a in scris denumirea comitentului... ;
- c). - factura fiscala emisa de comitent catre comisionar.

Referitor la afirmatia petentei potrivit careia *“normele de aplicarea Codului Fiscal nu pot incalca legile comerciale prin impunerea de termene de livrare, cantitati, statul roman nu se poate interpune in relatia comerciala intre clienti, nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat legea speciala privind taxa pe valoarea adaugata (Legea 571/2003) si normele de aplicarea acesteia prevad in mod expres –*

documentele in baza carora se justifica scutirea de TVA atat de producator (comitent) cat si de comisionar (exportator).

Pentru producator scutirea de TVA se justifica cu :

- contractul incheiat cu unitatea exportatoare ;
- factura fiscala emisa de unitatea exportatoare ;
- copia de pe declaratia vamala de export din care sa rezulte ca s-a acordat liberul de vama conform reglementarilor vamale in vigoare, in care la rubrica 31 se inscrie denumirea producatorului si localitatea. In situatia in care exista mai multi producatori care trebuie mentionati in declaratia vamala de export se inscrie “conform anexei” continand producatorii – localitatea.

Deasemeni, afirmatia petentei potrivit careia organul vamal nu solicita la efectuarea exportului liste anexe la declaratia vamala nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat “lista anexa la declaratia vamala cuprinzand denumirea producatorilor si localitatea, face parte integranta din declaratia vamala de export si se intocmeste numai in situatia in care produsele exportate de comisionar in nume propriu provin de la mai multi producatori conform art.(2) alin.(3) lit.(b) din O.M.F.P. 1846/2003.

In situatia in care produsele exportate apartin unui singur producator nu este necesara intocmirea listei anexa la declaratia vamala de export, denumirea producatorului se inscrie in Declaratia vamala de export la rubrica 31.

Intrucat comisionarul in Declaratia de export la rubrica 31, nu a in scris denumirea producatorului, s-au mentiunea “conform anexei” si nu a intocmit lista unitatilor producatoare ca parte integranta a Declaratiei de export, in cazul in care produsele exportate provin de la mai multe unitati producatoare, petenta nu poate justifica scutirea de TVA pentru produsele exportate prin comisionar.

Astfel pentru produsele exportate prin comisionar petenta datoreaza TVA iar organul de control in mod justificat a recalculat TVA datorata de societate stabilind o obligatie datorata suplimentar in suma deXXXXX lei RON.

Referitor la afirmatia petentei potrivit careia nu a fost respectat termenul pentru solutionarea cererilor prevazute la art.2 lit.g) din Legea 554/2004 nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat :

- potrivit Cap.I pct.5 din O.M.F.P. 338/2004 privind metodologia de solutionare a deconturilor cu sume negative a TVA cu optiune de rambursare se solutioneaza in termen de 45 zile de la depunerii decontului ;
- decontul de TVA pentru Trim.IV 2004 a fost inregistrat la Administratia Finantelor Publice a municipiului Medias cu nr/24.01.2004 ;

- legislatia specifica privind metodologia de solutionare a deconturilor cu sume negative a TVA cu operatiunea de rambursare nu prevede si posibilitatea acceptarii tacite ca o modalitate alternativa de solutionare a deconturilor de TVA ;
- aprobarea tacita a fost instituita prin O.U.G.27/2003 aprobata de Legea 486/2003 care reglementeaza procedura aprobarii tacite ca modalitate alternativa numai pentru emiterea sau reinoirea autorizatiilor de catre autoritatile administratiei publice.

**2. Referitor la contestarea sumei de XXX lei RON reprezentand : dobanzi si penalitati de intarziere.**

Pentru plata cu intarziere a TVA stabilita suplimentar prin Decizia de impunere nr. din 27.04.2005 petenta datoreaza dobanzi in cuantum de 0,06% pe zi prevazuta de H.G.67/2004 si calculate potrivit prevederilor art.115 alin.(2) lit.(a) din O.G.92/2003 republicata, in valoare de XXX lei RON ca o masura accesorie in raport cu debitul potrivit principiului de drept "*accessorium sequitur principale*". Deasemeni potrivit art.120 (1) din O.G.92/2003 republicata, petenta datoreaza penalitati de intarziere in cota de 0,5% pentru fiecare luna sau fractiune de luna de intarziere incepand cu data de intai a lunii urmatoare scadentei acestora pana la data stingerii acestora inclusiv.

Astfel, organul de control pentru TVA stabilita suplimentar a calculat dobanzi in suma de XX lei RON si respectiv penalitati de intarziere in suma de XXX lei RON, pana la data de 21.04.2005.

Pentru considerentele retinute in temeiul art.179 alin.1 si art.180 alin.(5) din O.G.92/2003, republicata

**DECIDE :**

**1. – Respinge contestatia ca neintemeiata pentru suma de XXX lei RON reprezentand :**

- XXX - TVA stabilita suplimentar ;
- XXX - dobanzi aferente ;
- XXX - penalitati de intarziere aferente .

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

