

D E C I Z I E nr. 47/09.03.2006

privind solutionarea contestatiei formulate de SC (...) inregistrata la DGFP sub nr.61729/14.12.2005.

junBiroul Solutionarea contestatiilor a fost sesizat de ANAF - Directia Generala de Solutionare Contestatii prin adresa nr. 27971/13.12.2005 inregistrata la DGFP sub nr. 61729/14.12.2005 cu privire la contestatia formulata de SC (...).

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor dispuse prin Procesul -verbal de control nr. 291684/10.11.2005 intocmit de organele de control din cadrul Directiei Regionale Vamale si a fost depusa in termenul prevazut de art. 177, alin.1 din OG 92/2003, republicata, titlul IX, fiind autentificata prin semnatura reprezentantului legal si stampila unitatii .

Din analiza dosarului contestatiei se constata ca au fost intrunite conditiile prevazute de art. 175, art.176 si art. 179 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX, privind solutionarea contestatiilor impotriva actelor administrative fiscale; DGFP prin Biroul solutionarea contestatiilor este competenta sa se pronunte asupra contestatiei.

I. Prin Contestatia formulata petenta solicita:

1. anularea actului de control si exonerarea de la plata sumei de (...) lei, reprezentand:

- diferente taxe vamale
- diferente comision vamal
- diferente TVA
- accesorii

2. suspendarea executarii procesului verbal de control considerand ca sumele retinute in sarcina sa nu sunt datorate , iar executarea acestora ar aduce grave prejudicii societatii.

Petenta a formulat aceasta intrucat atat debitele cat si penalitatile , dobanzile si comisioanele au fost calculate eronat.

Potrivit prevederilor art.144 lit.b din Legea nr. 141/1997, a prevederilor Legii nr. 345/2002, respectiv a Codului fiscal obligatiile cu privire la plata TVA se stabilesc lunar ca diferenta intre totalul operatiunilor taxabile si cele care dau drept de deducere. In acest context daca societatea ar fi achitat diferenta de TVA in vama la data efectuarii importului acesta ar fi avut drept de deduce in luna urmatoare in corelatie cu totalul cumulat al cumpararilor si vanzarilor .

II. Procesul verbal de control nr. 291684/10.1.2005 a fost intocmit de inspectorii din cadrul Serviciului S.C.V - DRV ca urmare a controlului ulterior privind derularea operatiunilor de import -export.

Din verificarile efectuate s-a constatat ca societatea a efectuat operatiuni in regim vamal de admitere temporara cu exonerarea totala de taxe vamale si alte drepturi de import , care au avut la baza contractele de leasing financiar nr. ALIVETC/729/2000 si AFIVETC 467/2000 incheiat intre AFIN LEASING AG din Austria in calitate de finantator si SC (...) in calitate de utilizator.

In calitate de utilizator societatea a facut uz de prevederile art.1, pct.(1) din OG nr. 51/1997 in sensul ca a optat pentru cumpararea bunului inainte de sfarsitul perioadei de leasing si a utilizat ca baza de calcul a drepturilor vamale valoarea reziduala care reprezinta 20% din valoarea de intrare a bunului.

Potrivit prevederilor art.2, lit.(c) din OG nr.51/1997 privind operatiunile de leasing valoarea reziduala reprezinta valoarea la care la expirarea contractului de leasing se face transferul dreptului de proprietate asupra bunului. Deoarece societatea in calitate de utilizator nu a achitat o parte din ratele de leasing prevazute in contract , valoarea reziduala corecta la momentul incheierii operatiunilor de leasing este valoarea ramasa de plata in acel moment.

Pentru a beneficia de regimul vamal acordat de catre autoritatea vamala in cazul operatiunilor vamale utilizatorul trebuia sa respecte prevederile art.1, pct.(1) , coroborate cu prevederile art.2, lit.(c) din OG nr. 51/1997 .

Avand in vedere ca societatea nu a respectat prevederile art.1, pct.(1) si art.2, lit.c din OG nr. 51/1997, in sensul ca nu a inclus in valoarea reziduala si ratele de leasing nefacturate la data importului organul vamal a recalculat drepturile vamale potrivit prevederilor art. 61, 141 si 148 din Legea nr. 141/1997 privind Codul Vamal al Romaniei.

In conformitate cu prevederile art.144, lit.b din Legea nr. 141/1997 coroborate cu prevederile art.373 din Regulamentul de aplicare a Codului Vamal in sarcina societatii au fost stabilite obligatii in suma de 303.632 lei, reprezentand:

- diferente taxe vamale 22.659 lei;
- diferente comision vamal 378 lei;
- diferente TVA 236.230 lei ;
- accesorii 44.365 lei,

Calculul drepturilor vamale de import s-a efectua pe baza elementelor de taxare aflate in vigoare la momentul nasterii datoriei vamale, respectiv data inregistrarii declaratiilor vamale.

Potrivit prevederilor art. 115 din Codul de procedura fiscala au fost calculate accesorii in suma de 44.365 lei.

III. Avand in vedere constatarile organului de control, sustinerile petentei documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata invocate de catre contestator si de catre organele de control, organul de solutionare a contestatiei retine:

- in baza contractului de leasing financiar nr. ALIVETC/729/2000 incheiat intre SC (...) in calitate de utilizator si firma AFIN LEASING AG -Austria in calitate de locator s-au efectuat operatiuni in regim de admitere temporara cu exonerarea totala de la obligatia de plata a taxelor vamale si alte drepturi de import in conformitate cu prevederile alin.(1), art.27 din OG nr. 51/1997, avand ca termen de incheiere data de 06.01.2004. Prin actul additional incheiat in data de 28.07.2003 se modifica programul platilor la ratele de leasing iar incheierea opatiunii este fixata pentru data de 24.06.2007. In data de 12.05.2005 se intocmeste un nou act additional prin care se stabileste graficul de plata al ratelor cu termen de incheiere al contractului data de 02.10.2007 .

In cursul lunilor februarie, mai si iunie 2005 societatea procedeaza la incheierea operatiunilor de import, in sensul ca opteaza pentru achizitionarea bunului inainte de sfarsitul perioadei de leasing, dar utilizeaza ca baza de calcul a drepturilor vamale valoarea reziduala de 20% din valoarea de intrare a bunului.

Prin optiunea de achizitionare a bunurilor inainte de expirarea contractului, operatiunea de leasing s-a considerat incheiata , dar ulterior incheierii acesteia societatea achita in continuare restul de rate asa cum sunt prevazute in contract.

In mod similar s-a procedat si in cazul operatiunilor de leasing derulate in baza contractului ALIVETC/467/2001.

Cauza supusa solutionarii este aceea de a se stabili daca societatea datoreaza diferente de drepturi vamale calculate la valoarea in vama ramasa la data efectuarii operatiunilor vamale de import definitiv.

Din continutului dosarului contestatiei se retine ca societatea nu a achitat toate obligatiile asumate prin contractul de leasing pana la momentul efectuarii operatiunilor vamale de import definitiv . Valoarea ramasa de plata la aceasta data nu include si valoarea ratelor achitate ulterior incheierii operatiunii de leasing .

Actele normative in vigoare aplicabile in speta sunt:

- art.1 , pct. (1) coroborate cu cele ale art.2, lit.c din OG nr.51/1997 (*republicata*) - (*actualizata**) :

“(1) (...) Utilizatorul poate opta pentru cumpararea bunului inainte de sfarsitul perioadei de leasing, daca partile convin astfel si daca utilizatorul achita toate obligatiile asumate prin contract.(...)”

(2) c) valoare reziduala reprezinta valoarea la care, la expirarea contractului de leasing, se face transferul dreptului de proprietate asupra bunului catre utilizator; “

- art.27 din OG nr. nr. 51/ 1997 (*republicata*) - (*actualizata**) :

" (1) Bunurile mobile care sunt introduse in tara de catre utilizatori, persoane fizice sau juridice romane, in baza unor contracte de leasing incheiate cu societati de leasing, persoane juridice straine, se incadreaza in regimul vamal de admitere temporara, pe toata durata contractului de leasing, cu exonerarea totala de la obligatia de plata a sumelor aferente drepturilor de import, inclusiv a garantiilor vamale.

(2) Bunurile mobile care sunt introduse in tara de societatile de leasing, persoane juridice romane, in baza unor contracte de leasing incheiate cu utilizatori, persoane fizice sau juridice romane, se incadreaza in regimul vamal de import, cu exceptarea de la plata a sumelor aferente tuturor drepturilor de import.(...)

(4) In cazul achizitionarii bunurilor introduse in tara in conditiile alin. (1) si (2), utilizatorul este obligat sa achite taxa vamala calculata la valoarea reziduala a bunului din momentul incheierii contractului de vanzare-cumparare, care nu poate fi mai mica de 20% din valoarea de intrare a bunului."

- art.. 136 din Legea nr. 571/2003, republicata :

“ In cazul unui import de bunuri, taxa pe valoarea adaugata devine exigibila la data cand se genereaza drepturi de import pentru bunurile respective, conform legislatiei vamale in vigoare.”

Potrivit dispozitiilor legale mai sus citate in cazul in care utilizatorul opteaza pentru cumpararea bunului inainte de sfarsitul perioade de leasing asa cum a fost stabilit initial prin contract , valoarea reziduala asupra careia se calculeaza drepturile vamale este valoarea ramasa neachitata la data incheierii operatiunii . Societatea petenta a incheiat regimul vamal suspensiv anterior expirarii contractului de leasing si a achitat drepturi vamale calculate la valoarea reziduala din contract , respectiv 20% , desi obligatiile fata de finantator la acea data erau mai mari decat 20% din valoare.

Prin acest fapt societatea petenta nu a respectat prevederile legale , in sensul ca a achitat drepturi vamale de import numai la valoarea reziduala de 20% si nu la valoarea totala ramasa existenta la data incheierii operatiunii de leasing , respectiv 20% valoare reziduala conform graficului plus valoarea ratelor achitate ulterior incheierii operatiunii.

Potrivit prevederilor art. 141, alin.(1) din Legea nr. 141/1997:

“ (1) In cazul marfurilor importate pentru care legea prevede drepturi de import, precum si in cazul plasarii marfurilor intr-un regim de admitere temporara cu exonerarea partiala de drepturi de import, datoria vamala ia nastere in momentul inregistrarii declaratiei vamale.”

- art. 148 alin. (1) din Legea nr. 141/1997:

(1) Cuantumul drepturilor de import se stabileste pe baza elementelor de taxare din momentul nasterii datoriei vamale.

- art.. 136 din Legea nr. 571/2003, republicata :

“ In cazul unui import de bunuri, taxa pe valoarea adaugata devine exigibila la data cand se genereaza drepturi de import pentru bunurile respective, conform legislatiei vamale in vigoare.”

Din actele normative citate se retine ca societatea datoreaza drepturi vamale calculate pentru valoarea la care s-a facut transferul dreptului de proprietate asupra bunurilor si nu pentru valoarea reprezentand 20% , iar TVA aferenta trebuie achitata la organele vamale , la data incheierii operatiunilor de leasing.

Avand in vedere cele precizate se retine ca organul vamal a stabilit legal ca societatea datoreaza la data incheierii operatiunilor de import drepturi vamale reprezentand :

- diferente taxe vamale 22.659 lei;
- diferente comision vamal 378 lei;
- diferente TVA 236.230 lei drept pentru care se va respinge

contestatia ca neintemeiata pentru acest capat de cerere.

Referitor la accesoriile calculate pentru diferenta de drepturi vamale ;

Pentru neplata in termen a drepturilor vamale datorata organelor de control vamal au calculat dobanzi si penalitati de intarziere potrivit dispozitiilor legale, respectiv:

- art. 115 din OG nr.92/2003, republicata":

"(1) Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere. "

- art 116:

" (1) Dobanzile se calculeaza pentru fiecare zi, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate inclusiv.

(2) Prin exceptie de la prevederile alin. (1), se datoreaza dobanzi dupa cum urmeaza:

a) pentru diferentele de impozite, taxe, contributii, precum si cele administrate de organele vamale, stabilite de organele competente, dobanzile se datoreaza inceputand cu ziua imediat urmatoare scadentei impozitului, taxei sau contributiei, pentru care s-a stabilit diferenta, pana la data stingerii acesteia inclusiv;"

- art.121:

" (1) Plata cu intarziere a obligatiilor fiscale se sanctioneaza cu o penalitate de intarziere de 0,6% pentru fiecare luna si/sau pentru fiecare fractiune de luna de intarziere, incepand cu data de intai a lunii urmatoare scadentei acestora pana la data stingerii acestora inclusiv. Penalitatea de intarziere nu inlatura obligatia de plata a dobanzilor."

Referitor la motivatia contestatoarei privind faptul ca autoritatea vamala nu a tinut cont de prevederile art.148 din Legea nr.571/2003, republicata si de TVA inscrisa in deconturile de TVA , facem precizarea ca TVA devenita exigibila in vama nu este echivalenta cu TVA ce poate fi dedusa in conditiile in care nu a fost si achitata efectiv.

In conditiile in care contestatoarea nu a facut dovada achitarii in vama a TVA nu avea drept de deducere pentru aceasta taxa .

Organul vamal nu are competenta de a efectua compensarea din oficiu, aceasta operatiune putand fi efectuata de organele fiscale in urma cererii contribuabilului in situatia in care TVA de recuperat era mai mare decat TVA plata , situatie care nu

circumscrie spetei, intrucat din actele depuse nu se retine ca societatea a fost in aceasta situatie.

Avand in vedere cele precizate se retine ca accesoriile calculate pentru debitul datorat au fost legal calculate , in cotele prevazute de legislatia in vigoare pentru fiecare perioada, motiv pentru care se va respinge contestatia ca neintemeiat pentru acest capat de cerere.

Referitor la solicitarea petentei de suspendare a executarii actului administrativ fiscal contestat DGFP prin Biroul de solutionare contestatii va aplica prevederile art.185, alin.2, din OG nr. 92/2003, republicata , privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele MFP care precizeaza:

" Organul de solutionare a contestatiei poate suspenda executarea actului administrativ atacat pana la solutionarea contestatiei, la cererea temeinic justificata a contestatorului."

In acest sens s- a pronuntat si MFP prin adresa nr.342475/19.11.2004 inregistrata la DGFP Timis sub nr. 60782/19.11.2004:

"Organul de solutionare poate acorda suspendarea executarii actului administrativ fiscal atacat pana la solutionarea pe cale adminisrativa a contestatiei.

Motive de acordare a suspendarii executarii actului administrativ fiscal contestat pot fi:

- *existenta unei indoieli puternice asupra legalitatii actului atacat;*
- *iminenta producerii unei vatamari ireparabile a contestatorului ;*
- *bonitatea contribuabilului;*
- *fisa de analiza a gradului de risc.*

Contestatorul poate depune orice inscrisuri pe care le considera relevante in sustinerea cererii de suspendare executarii actului administrativ fiscal atacat".

In vederea solutionarii contestatiei, respectiv suspendarea executarii actului contestat, contribuabilul nu a depus nici un document sau inscris prin care sa sustina cererea, sau din care sa rezulte bonitatea sa.

Din analiza actului de control si a documentelor aflate la dosarul contestatiei nu se retine existenta unei indoieli puternice asupra legalitatii actului de control, intrucat toate masurile inscise in actul de control au fost stabilite in baza prevederilor legale in vigoare, iar ducerea la indeplinire a acestora nu pot avea ca si consecinta intreruperea definitiva a activitatii .

Avand in vedere cele prezentate se impune respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru capatul de cerere referitor la suspendarea executarii actului contestat.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in baza referatului nr. 12015/09.03.2006, in temeiul Legii nr. 571/22.12.2003 privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele MFP, se

D E C I D E :

I. respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru suma de (...) lei, reprezentand:

- diferente taxe vamale
- diferente comision vamal
- diferente TVA
- accesorii

2. respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru capatul de cerere referitor la suspendarea executarii actului fiscal contestat;

