

DECIZIA NR 1/08 .01.2010

privind solutionarea contestatiei depusa de catre
Societatea XXXXXX
Sibiu, XXXXXXXX, nr 10,et.5

Directia Generală a Finantelor Publice Sibiu a fost investita in baza art 209 din OG 92/2003 R cu solutionarea contestatiei formulate de Societatea Civila de Avocati "XXXXX" impotriva Deciziei de impunere nr XXXXX/30.11.2009, emisă de Activitatea de Inspectie Fiscala Sibiu. Aceasta a fost comunicata contribuabilului in data de 03.12.2009

Contestatia a fost formulata in termenul impus de art 207 din OG 92/2003 R privind Codul de procedura fiscala , fiind inregistrata la organul fiscal cu nr 13276/24.12.2009, iar la Directia Generala a Finantelor Publice a jud. Sibiu sub nr. 86/04.01.2010

I Prin contestatia depusa , petenta solicita anulara partiala a Deciziei de impunere nr.XXXX/30.11.2009 pentru urmatoarele sume:

- XXXXX lei reprezentand baza impozabila stabilita suplimentar
- XXXX lei reprezentand TVA suplimentar
- XXXX lei reprezentand majorari de intarziere TVA

si implicit anulara partiala a Raportului de inspectie fiscala incheiat la data de 30.11.2009 in ceea ce priveste stabilirea in sarcina subscrisei a sumelor mai sus mentionate. Potrivit art.209 din OG 92/2003, contestatiile se formuleaza impotriva impozitelor, taxelor, accesoriilor aferente stabilite prin deciziile de impunere.Ca urmare se va analiza TVA suplimentara de XXXX lei si majorarile de intarziere aferente de XXXX lei.

Baza impozabila stabilita suplimentar de XXXX lei are ca efect stabilirea TVA suplimentara de XXXXX lei.

Organul de inspectie fiscala a stabilit un TVA de plata si majorari de intarziere aferente unor venituri totale in suma de XXXXX lei realizate si evidentiata in jurnalul pentru vanzari intocmit pentru luna mai 2007.S-a retinut de organul de control ca subscrisea a depasit plafonul de scutire in vederea inregistrarii in scopuri de TVA la data de 31.03.2007 si in consecinta obligativitatea inregistrarii societatii ca platitor de TVA era pana la data de 10 .04.2007.

Organul de inspectie fiscala a evidentiat faptul ca pentru determinarea plafonului de scutire in vederea inregistrarii in scopuri de TVA , nu s-a inclus in calculul cifrei de afaceri operatiunile desfasurate in afara Romaniei, prestate pentru beneficiarul XXXXX, cu sediul in Germania si cele prestate persoanelor neimpozabile stabilite in Comunitate in lunile ianuarie, februarie si martie 2007.Luand in calcul si veniturile aferente serviciilor prestate de contribuabil catre beneficiarul XXXXX in valoare de XXXXX lei , organul de inspectie fiscala a constatat ca s-a depasit plafonul de scutire de TVA de 35.000 EUR , cifra de afaceri realizata de contribuabil fiind de XXXXXXX lei (curs EUR comunicat de BNR la data aderarii 3.3817lei/eur)

Petenta isi motiveaza contestatia astfel :

Includerea de catre organul de inspectie fiscala la calculul cifrei de afaceri a contribuabilului care serveste drept referinta pentru calculul plafonului de scutire de 35.000 euro, a veniturilor aferente serviciilor prestate de subscrisea in afara Romaniei catre beneficiarul Dornier Consulting GmbH, in valoare de XXXXX lei, este nelegala din urmatoarele motive:

1. Aliniatul 2 al art.152 din Codul fiscal arata in mod clar si expres faptul ca la calcularea plafonului de venituri de 35.000 euro se vor lua in considerare numai "veni-turile taxabile "adica cele pentru care , conform legii, un contribuabil inregistrat ca platitor de TVA ar trebui sa sa emita facturi cu TVA. Textual art.152 alin (2) din Codul fiscal prevede: " (2) Cifra de afaceri care serveste drept referinta pentru aplicarea alin. (1) este constituita din valoarea

totala a livrarilor de bunuri si a prestarilor de servicii care ar fi taxabile daca nu ar fi desfasurate de o mica intreprindere, efectuate de persoana impozabila in cursul unui an calendaristic, incluzand si operatiunile scutite cu drept de deducere si pe cele scutite fara drept de deducere, prevazute la art 141 alin. (2) lit a),b),e) si f), daca acestea nu sunt accesorii activitatii principale,(....) “

2. Operatiunile desfasurate in afara Romaniei prestate de subscrisa pentru beneficiarul XXXXXX nu sunt prestari de servicii care ar fi taxabile daca nu ar fi desfasurate de o mica intreprindere.

Operatiunile taxabile din punct de vedere al TVA sunt exclusiv cele care indeplinesc conditiile prevazute la art 126 din Codul fiscal. O conditie esentiala si obligatorie pentru ca o operatiune sa fie considerata “ taxabila “ din punct de vedere al TVA este cea expres prevazuta la articolul 126 “ Operatiuni impozabile “ lit b) : “ locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi in Romania , in conformitate cu prevederile art. 132 si 133.

Pentru serviciile avocatale, locul prestarii serviciilor este stabilit de L 571/2003 art.133 la locul unde clientul beneficiar al serviciilor are un sediu fix. Societatea XXXX are sediul in Germania , sens in care operatiunile dintre subscrisa si societatea XXXXXX nu sunt operatiuni taxabile sub aspectul TVA

Textual art.133 din Codul fiscal prevede : 1) *Locul prestarii de servicii este considerat a fi locul unde prestatorul este stabilit sau are un sediu fix de la care serviciile sunt efectuate.*

2) *Prin derogare de la prevederile alin. (1) , pentru urmatoarele prestari de servicii , locul prestarii este considerat a fi :*

(....) g) locul unde clientul caruia ii sunt prestate serviciile este stabilit sau are un sediu fix, cu conditia ca respectivul client sa fie stabilit sau sa aiba un sediu fix in afara Comunitatii ori sa fie o persoana impozabila actionand ca atare , stabilita sau care are un sediu fix in Comunitate , dar nu in acelasi stat cu prestatorul , in cazul urmatoarelor servicii:

(....) 5. serviciile consultantilor, inginerilor, juristilor si avocatilor, contabililor si expertilor contabili, ale birourilor de studii si alte servicii similare; (.....)

3. Organul de control retine ca temei al suplimentarii bazei de impunere, prevederile articolului 153 alin. 1 din Codul fiscal , insa ignora , fara nici un temei , faptul ca insusi acest articol face trimitere la indeplinirea conditiilor prevazute la art. 152 alin 1 din Codul fiscal . Or, potrivit art. 152 din Codul fiscal operatiunile netaxabile nu intra la calculul plafonului de 35.000 euro.

4. Modificarile aduse Codului fiscal prin Ordonanta 109/2009 cu aplicare din anul 2010 “ vin in sprijinul sustinerii noastre prin noua reglementare a cifrei de afaceri care serveste drept referinta pentru determinarea plafonului de 35.000 euro. Astfel , potrivit prevederilor art. 152 alin (2) din Codul fiscal aplicabil de la 01 ianuarie 2010 : (2) *Cifra de afaceri care serveste drept referinta pentru aplicarea alin. (1) este constituita din valoarea totala a livrarilor de bunuri si a prestarilor de servicii efectuate de persoana impozabila in cursul unui an calendaristic , care ar fi taxabile daca nu ar fi desfasurate de o mica intreprindere,operatiunile rezultate din activitati economice pentru care locul livrarii/prestarii se considera ca fiind in strainatate , daca taxa ar fi deductibila, in cazul in care aceste operatiuni ar fi fost realizate in Romania conform art. 145 alin.(2) lit. b), operatiunile scutite cu drept de deducere si cele scutite fara drept de deducere , prevazute la art.141 ali (2) lit a),b),e),si f), daca acestea nu sunt accesorii activitatii principale”*

5. In concluzie conform Codului fiscal aplicabil in 2007, veniturile aferente serviciilor prestate de contribuabil in afara Romaniei catre beneficiarul XXXXX in valoare de XXXX lei nu se includ in calculul cifrei de afaceri care serveste drept referinta pentru determinarea plafonului de 35.000 euro si in consecinta cifra de afaceri a societatii civile de avocati XXXXXX” la 31.03.2007 este de XXXXX lei, inferioara plafonului de scutire prevazut de lege.

II Organul de inspectie fiscala prin Decizia de impunere nr.XXXX/30.11.2009 privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala si Raportul de inspectie fiscala nr. XXXXX30.11.2009 a retinut urmatoarele aspecte:

Pentru determinarea plafonului de scutire in vederea inregistrarii in scopuri de TVA contribuabilul nu a inclus in calculul cifrei de afaceri operatiunile desfasurate in afara

Romaniei prestate pentru beneficiarul XXXX si cele prestate persoanelor neimpozabile stabilite in Comunitate. Astfel, avand in vedere veniturile totale aferente serviciilor prestate de contribuabil, evidentiata in jurnalul pentru vanzari intocmit pentru lunile ianuarie, februarie si martie 2007, s-a constatat depasirea plafonului de scutire de TVA de 35.000 euro (la cursul comunicat de BNR la data aderarii 3.3817lei/euro). Cifra de afaceri realizata de contribuabil la data de 31.03.2007 este in suma de XXXX lei. Ca urmare a depasirii plafonului de scutire la 31.12.2007, contribuabilul avea obligatia inregistrarii in scopuri de TVA in termen de 10 zile de la sfarsitul lunii in care a atins sau depasit plafonul , respectiv 10 aprilie 2007, iar ca platitor de TVA devenea cu data de intai a lunii urmatoare.

Urmare a faptului ca XXXX – Societate Civila de Avocati nu a solicitat inregistrarea in scopuri de TVA in conformitate cu prevederile art. 152 alin(6) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal ,pentru perioada 01.05.2007-31.05.2007 nu beneficiaza de acordarea dreptului de deducere a taxei aferenta achizitiilor si serviciilor efectuate de diversi furnizori respectiv prestatori.

Societate Civila de Avocati- XXXXX datoreaza pentru perioada 01.05.2007-31.05.2007, TVA de plata suplimentar in suma de XXXXX lei prin aplicarea cotei standard de 19% asupra operatiunilor impozabile facturate in luna mai 2007 in suma totala de XXXXX lei

Pentru nevirarea taxei pe valoarea adaugata stabilita suplimentar, contribuabilul datoreaza majorari de intarziere.

III Avand in vedere constatarile 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:

Pentru determinarea plafonului de scutire in vederea inregistrarii in scopuri de TVA contribuabilul nu a inclus in calculul cifrei de afaceri operatiunile desfasurate in afara Romaniei, prestate pentru beneficiarul XXXXXX si cele prestate persoanelor neimpozabile stabilite in Comunitate.

Cifra de afaceri anuala in baza careia se stabileste plafonul de 35.000 euro privind regimul special de scutire in sensul art. 152 alin (2) din Codul fiscal *“reprezinta valoarea totala , fara TVA , a tuturor operatiunilor , livrari de bunuri si prestari de servicii , efectuate in cursul unui an calendaristic, care ar fi taxabile , inclusiv operatiunile care ar fi scutite , daca s-ar aplica regimul normal de taxare.”*

Desi la art.152 alin. (2) din Codul fiscal nu se prevede in mod expres ca la calculul cifrei de afaceri de 35.000 euro intra si operatiunile care nu au locul impozitarii in Romania, coroborand acest articol cu prevederile art. 153 alin.(1) lit b) din Codul fiscal si cu cele ale art.153 alin.(2) lit. a) din Codul fiscal, rezulta ca la calculul cifrei de afaceri se cumuleaza si operatiunile desfasurate in afara Romaniei

- art.153 alin (2) lit a)

(2) prevederile alin (1) ale art.153 din Codul fiscal se aplica si pentru persoana impozabila care :

“ efectueaza operatiuni in afara Romaniei care dau drept de deducere a taxei conform art.145 alin (2) lit b) “

- art.145 alin (2) lit b)

“ operatiuni rezultate din activitati economice pentru care locul livrarii/prestarii se considera ca fiind in strainatate, daca taxa ar fi deductibila , in cazul in care aceste operatiuni ar fi fost realizate in Romania. “

Acest aspect este prezentat si pe site-ul Ministerului de Finante www.mfinante.ro referinte – clarificari privind metodologia de calcul a cifrei de afaceri din perspectiva TVA.

Cu privire la afirmatiile petentei ca :

“ Modificarile aduse Codului fiscal prin Ordonanta 109/2009 cu aplicare din anul 2010 vin in sprijinul sustinerii noastre prin noua reglementare a cifrei de afaceri care serveste drept referinta pentru determinarea plafonului de 35.000 euro. Astfel , potrivit prevederilor art. 152 alin (2) din Codul fiscal aplicabil de la 01 ianuarie 2010 : (2) Cifra de afaceri care serveste drept referinta pentru aplicarea alin. (1) este constituita din valoarea totala a livrarilor de bunuri si a prestarilor de servicii efectuate de persoana impozabila in cursul unui an

calendaristic , care ar fi taxabile daca nu ar fi desfasurate de o mica intreprindere,operatiunile rezultate din activitati economice pentru care locul livrarii/prestarii se considera ca fiind in strainatate , daca taxa ar fi deductibila, in cazul in care aceste operatiuni ar fi fost realizate in Romania conform art. 145 alin.(2) lit. b), operatiunile scutite cu drept de deducere si cele scutite fara drept de deducere , prevazute la art.141 alin.(2) lit a),b),e),si f), daca acestea nu sunt accesorii activitatii principale”

precizam ca si pe legislatia veche, prin coroborarea art. 152 alin.(2) cu art. 153 alin (2) in calculul cifrei de afaceri de 35.000 euro **intrau si operatiunile efectuate in afara Romaniei** ,(echivalent cu operatiuni pentru care locul livrarii/prestarii se considera ca ar fi in strainatate) pentru care aveau drept de deducere a taxei pe valoarea adaugata, conform prevederilor art.145 alin.2 lit b) .

Aceasta prevedere este preluata de Ordonanta de Urgenta nr. 109 din 07.10.2009 intr-un singur articol respectiv art.152 alin.2

Cifra de afaceri realizata de contribuabil la data de 31.03.2007 este in suma de XXXXX lei. Ca urmare a depasirii plafonului de scutire la 31.03.2007, contribuabilul avea obligatia inregistrarii in scopuri de TVA in termen de 10 zile de la sfarsitul lunii in care a atins sau depasit plafonul , respectiv 10 aprilie 2007, iar ca platitor de TVA devenea cu data de intai a lunii urmatoare.(01.05.2007)

Urmare a faptului ca XXXX – Societate Civila de Avocati nu a solicitat inregistrarea in scopuri de TVA in conformitate cu prevederile art. 152 alin(6) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal ,pentru perioada 01.05.2007-31.05.2007 nu beneficiaza de acordarea dreptului de deducere a taxei aferenta achizitiilor si serviciilor efectuate de diversi furnizori / prestatori. Societate Civila de Avocati- Baier & Gorcea datoreaza pentru perioada 01.05.2007-31.05.2007, **TVA de plata suplimentar in suma de XXXX lei** prin aplicarea cotei standard de 19% asupra operatiunilor impozabile facturate in luna mai 2007 in suma totala de XXXXX lei

Pentru nevirarea taxei pe valoarea adaugata stabilita suplimentar, contribuabilul datoreaza **majorari de intarziere**, ca masura accesorie in raport cu debitul.Ca urmare se va respinge contestatia pentru capatul de cerere reprezentand majorari de intarziere aferente TVA, in suma de XXXXX lei.

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

DECIDE

Respinge contestatia ca neintemeiata pentru suma de XXXXX lei reprezentand:

- XXXXX lei TVA stabilit suplimentar
- XXXXX lei reprezentand majorari de intarziere TVA

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

Ec XXXXXX
DIRECTOR COORDONATOR

VIZAT
Cons jr XXXX
SEF SERVICIU JURIDIC

Redactat; cons. sup. Lalu Sanda