

**DECIZIA NR CC / 19 .06 . 2007**  
**privind solutionarea contestatiei formulate de**  
**SC. CCCCC SRL SIBIU**  
**str. C CCCCC , nr. 102 , Jud. Sibiu**

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Sibiu , a fost investita in baza art.179 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala , ® cu solutionarea contestatiei formulata de XXXXXXSRL Sibiu , str. XX nr.102 , Judetul Sibiu impotriva masurilor dispuse prin Decizia nr.XX /26.04.2007 , referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale , emisa de Activitatea de Inspecție Fiscala Sibiu .

Contestatia a fost depusa in termenul impus la art.177(1) din OG 92/2003 ® fiind inregistrata la organul de control sub nr.XX/24.05.2007 iar la Directia Generala A Finantelor Publice a Judetului Sibiu cu nr.XX/22.05.2007.

Contestatia a fost formulata de Cabinetul de avocat Bogdan Fratila , avand anexat la dosarul cauzei imputernicirea avocatiala in original.

Obiectul contestatiei il reprezinta :

- masurile stabilite de organul de control prin Decizia nr.XX/26.04.2007. prin care i-au fost stabilite obligatii la bugetul general consolidat al statului in suma totala de XX lei reprezentand :

- XX lei tva stabilita suplimentar;
  
- X lei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar.

**I . Prin contestatia formulata , SC.XXX SRL SIBIU , solicita anularea deciziei nr.XX/26.04.2007 si exonerarea societatii de la plata tva stabilita suplimentar in suma de XX lei si XX lei majorari de intarziere aferente .**

In sustinerea contestatiei invoca prevederile art.126 alin.(1) din Legea 571/2003 unde se precizeaza sfera de alicare a taxei pe valoarea adaugata aratand ca fondul de comert ce face obiectul contractului de vnzare cumparare XX/06.06.2006 nu intra in sfera de aplicare a tva .

Vnzarea fondului comercial nu este prevazuta in mod expres nici printre prestarile de servicii la care se aplica tva , motiv pentru care aplicarea tva nu are o baza legala .

De asemeni invoca art.268 alin.1 din Legea 571/2003 unde eliberarea unei autorizatii pentru desfasurarea unei activitati economice nu este mentionata in mod expres printre prestarile de servicii carora li se aplica tva .

**II. Organul de control prin Decizia nr.XXX/26.04.2007 referitoare la obligatia de plata stabilita suplimentar privind tva si accesorii aferente , retine urmatoarele:**

**1.Cu privire la tva stabilita suplimentar in suma de XXX lei.**

Controlul s-a efectuat ca urmare a solicitarii societatii de restituire a soldului sumei negative din decontul de tva aferent lunii ianuarie 2007 inregistrat la AFP Sibiu sub nr.XXX/26.02.2007.

Perioada supusa controlului 01.06.2006-30.04.2007.

Din verificarea documentelor puse la dispozitia organului de control s-a constatat ca societatea in data de 06.06.2006 a vindut in baza contractului de vnzare cumparare XX / 06.06.2006 catre SC XXX SA din Bucuresti "fondul de comert" definit la capitolul II din contractul de vnzare cumparare in care sunt incluse si "Autorizatia de functionare in original "si "Autorizatia de Stupefiante in original " pentru desfasurarea activitatii de comert cu produse farmaceutice si parafarmaceutice la pretul de XXX euro, la cursul BNR din data de 06.06.2006 , fara a intocmi factura fiscala si fara a colecta tva aferenta ,

Contravaloarea acestei operatiuni in suma de XXX lei a fost incasata in data de 06.06.2006 in contul curent deschis la BRD SIBIU.

Prin neemiterea facturii fiacale si necolectarea tva aferent sumei incasate , societatea a incalcat prevederile art.155 alin. 1 si 2 coroborat cu art.126 alin (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare.

**2. Cu privire la contestarea sumei de XXX lei reprezentand majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar.**

Pentru nevirarea la termenul legal a tva stabilita suplimentar , contribuabilul datoreaza majorari de intarziere , in conformitate cu prevederile art.115 si 116 din OG 92/2003, republicata , cu modificarile si completarile ulterioare , si calculate in suma totala de XXX lei in cotele prevazute de HG nr.67/2004 si HG.784/2005 .

Majorarile de intarziere au fost actualizate pana la data de 25.04.2007.

**III . Avand in vedere, motivatiile societatii , constatarile organului de control , documentele existente la dosarul cauzei in raport cu prevederile actelor normative in vigoare se retine :**

**1. Referitor la contestarea sumei de XXX lei lei reprezentand tva stabilita suplimentar .**

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca societatea avea obligatia de a colecta TVA aferenta vnzarii din 06.06.2006 in baza contractului de vnzare –cumparare a fondului de comert inclusiv autorizatii de functionare si autorizatii speciale in conditiile in care societatea nu a emis factura fiscala si nu a colectat tva , iar in prevederile legale privind TVA aceasta operatiune nu este cuprinsa in mod expres in sfera de aplicare a acesteia.

In fapt :

Societatea in data de 06.06.2006 a vindut in baza contractului de vnzare cumparare din 06.06.2006 catre SC XXX. SA din Bucuresti “fondul de comert” definit la capitolul II din contractul de vnzare cumparare in care sunt incluse si “Autorizatia de functionare in original “si “Autorizatia de Stupefiante in original “ pentru desfasurarea activitatii de comert cu produse farmaceutice si parafarmaceutice la pretul de XXXX euro, la cursul BNR din data de 06.06.2006 .

Pentru vnzarea fondului de comert inclusiv a celor doua autorizatii sus mentionate societatea era obligata sa emita facturi fiscale si sa colecteze tva , operatiunea de vnzare fiind operatiune efectuata cu plata , este impozabila din punct de vedere al sferei de aplicare a tva .

Prin incasarea contravalorii fondului comercial si necolectarea tva aferenta sumei incasate societatea si - a diminuat obligatiile fiscale la bugetul general consolidat privind tva .

In speta sunt aplicabile prevederile :

**1. - art. 126 alin. (1) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , cu modificarile si completarile ulterioare unde sunt definite operatiunile impozabile :**

“(1) În sfera de aplicare a taxei pe valoarea adăugată se cuprind operațiunile care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

-a) constituie o livrare de bunuri sau o prestare de servicii , efectuate cu plata;

-b) locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi în România ;

-c) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor este realizată de o persoana impozabilă, astfel cum este definită la art. 127 alin. (1) ;

-d) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor sa rezulte din una dintre activitățile economice prevăzute la art. 127 alin. (2);

**2. –art.127alin.(2)din Legea 571/2003 privind Codul fiscal unde sunt definite persoanele impozabile:**

“ În sensul prezentului titlu, activitățile economice cuprind activitățile producătorilor, comercianților sau prestatorilor de servicii, inclusiv activitățile extractive, agricole și activitățile profesiilor libere sau asimilate acestora. De asemenea, constituie activitate economică exploatarea bunurilor corporale sau necorporale, în scopul obținerii de venituri cu caracter de continuitate.”

3. - art.128 alin.(1) si art.129 alin.2 lit. b) si c) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , cu modificarile si completarile ulterioare unde sunt definite livrarile de bunuri si prestarile de servicii astfel:

- “art.128(1) este considerată livrare de bunuri transferul dreptului de a dispune de bunuri ca și un proprietar.”  
- “art. 129(2) lit. “b) transferul și/sau transmiterea folosinței drepturilor de autor, brevetelor, licențelor, marcilor comerciale și a altor drepturi similare “ ;

- “ art.129(2) lit. c) angajamentul de a nu desfasura o activitate economică, de a nu concura cu alta persoana sau de a tolera o acțiune ori o situație”

4 . - art.134 alin.(2) si (3) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , cu modificarile si completarile ulterioare unde sunt definite exigibilitatea si faptul generator privind TVA :

“(2) Taxa pe valoarea adăugată devine exigibilă atunci când autoritatea fiscală devine îndreptățită, în baza legii, la un moment dat, sa solicite taxa pe valoarea adăugată de la plătitorii taxei, chiar dacă plata acesteia este stabilită prin lege la o alta data.”

“(3) Faptul generator al taxei intervine și taxa devine exigibilă, la data livrării de bunuri sau la data prestării de servicii, cu excepțiile prevăzute în prezentul titlu.”

5.- art.137 alin (1) lit.a din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , cu modificarile si completarile ulterioare unde este definita baza de impozitare a taxei pe valoarea adaugata :

“(1) Baza de impozitare a taxei pe valoarea adăugată este constituită din : - a) pentru livrări de bunuri și prestări de servicii, altele decât cele prevăzute la lit. b) și c), din tot ceea ce constituie contrapartida obținută sau care urmează a fi obținută de furnizor ori prestator din partea cumpărătorului, beneficiarului sau a unui tert, inclusiv subvențiile direct legate de prețul acestor operațiuni ”

Sustinereile petentei potrivit carora vinzarea fondului comercial si cesionarea autorizatiilor de functionare a farmaciei:

- a) - nu rezulta din una din activitatile societatii ;
- b) - nu intra in sfera de aplicare a tva , nefiind prevazuta in mod expres printre vinzarile de bunuri sau prestatile de servicii la care se aplica tva;
- c) - eliberarea de autorizatii pentru desfasurarea unei activitati economice prevazuta la art.268 din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal nu este purtatoare de tva;
- d) - prin vinzarea fondului comercial nu s-a instrainat si spatiul in care a functionat farmacia fiind exclusa ipoteza ca s-a instrainat si clientela sau vadul comercial ;

nu pot fi retinute in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat :

- activitatea de comercializare a produselor farmaceutice cod CAEN 5231 constituie obiectul principal de activitate iar autorizatiile "Autorizatia de functionare in original "si "Autorizatia de Stupefiante in original " sunt conditii obligatorii pentru desfasurarea activitatii si deci de obtinere de venituri cu caracter permanent ;

- din definitia fondului comercial preluata din literatura de specialitate si de petenta in CAP.II din contractul de vanzare –cumparare X/din 06.06.2006 rezulta ca fondul comercial reprezinta un " ansamblu de bunuri mobile si imobile , corporale si incorporale " pe care un comerciant le afecteaza desfasurarii unei activitati comerciale , in scopul atragerii clientelei si implicit , obtinerii de profit ;

- dreptul de desfasurare a activitatii si de obtinere de venituri din activitatea de comercializate a produselor farmaceutice fiind transferat unitatii cumparatoare chiar si in conditiile in care nu i s-a transmis si dreptul de folosinta a spatiului unde isi desfasura activitatea petenta ;

- vadul comercial si clientela sunt elementele fondului comercial care au fost cesionate odata cu vanzarea acestuia;

- operatiunea de vanzare a fondului comercial si cesionarea celor doua autorizatii nu este nominalizata in mod expres ca si operatiune scutita in interiorul tarii , fiind inclusa in prevederile art.129 alin (1) lit b din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal respectiv in prestari de servicii de natura " transferul și/sau transmiterea folosinței drepturilor de autor, brevetelor, licențelor, marcilor comerciale și a altor drepturi similare "

- vanzarea fondului comercial si respectiv transmiterea dreptului de a desfasura activitatea de comercializare a produselor farmaceutice prin cesionarea cumparatorului a autorizatiilor de functionare fara de care nu se poate desfasura activitatea , nu presupune si transmiterea spatiului in care petenta isi desfasura aceasta activitate ;

- pierderea dreptului petentei de a obtine venituri din activitatea de comercializare a produselor farmaceutice s-a produs in momentul vanzarii fondului comercial si a cesionarii celor doua autorizatii precum si a clientelei si a strategiei utilizata in desfasurarea activitatii de comercializare a produselor farmaceutice ;

- vanzarea fondului de comert si cesionarea celor doua autorizatii nu poate fi asimilata cu emiterea de autorizatii de functionare , acivitate specifica institutiilor publice , petenta cel mult poate sa transmita dreptul de folosinta a unei autorizatii emisa de o institutie publica altui agent economic , cazul in speta.

Fata de precizarile art.126 alin (1) din Legea 571/2003 vanzarea fondului comercial efectuata de petenta in baza contractului de vanzare cumparare din 06.06.2006 constituie o operatiune impozabila din punct de vedere al sferei de aplicare a tva indeplinind conditiile sus mentionate ;

- este o operatiune impozabila efectuata cu plata , incasarea contravalorii fondului comercial a fost incasata prin contul curent al societatii cu OP.nr.XX/06.06.2006;

a fi in Romania ;

impozabila ;

- locul operatiunii impozabile este considerat  
- operatiunea este realizata de o persoana  
- operatiunea impozabila rezulta din activitatea economica a societatii in sensul ca vnzarea “ fondului comercial cu cedarea celor doua autorizatii , care sunt conditii obligatorii in exercitarea obiectului principal de activitate al societatii presupune si pierderea dreptului petentei de a efectua activitatea de comercializare a produselor farmaceutice si deci de a obtine venituri din aceasta activitate .

Ca urmare in mod justificat organul de control a procedat la determinarea tva datorata de petenta pentru suma de XXXX lei reprezentand contravaloarea fondului comercial incasat cu OP XX/06.06.2006 in suma totala de XX lei.(XXX lei x 19x100/119 = XXXX)

Din suma datorata se retine tva de rambursat in suma de XXX lei solicitata la rambursare prin decontul de tva aferent lunii ianuarie 2007 ramanand tva de plata suma de XXX lei (XX-CCC=XXX ).

## 2. Referitor la contestarea sumei de XXX. lei reprezentand majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar.

Pentru nevirarea la termenul legal a tva stabilita suplimentar , contribuabilul datoreaza majorari de intarziere , in conformitate cu prevederile art.115 si 116 din OG 92/2003, republicata , cu modificarile si completarile ulterioare , si calculate in suma totala de XXX lei in cotele prevazute de HG nr.67/2004 si HG.784/2005 .

### In drept sunt aplicabile prevederile :

- art.115 (1) , art. 116 (1) si art. 121 (1) din OG.nr.92/2003  
® , unde se mentioneaza :

” -art. 115 (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.”

Potrivit prevederilor legale sus mentionate , petenta datoreaza majorari de intirziere calculate intre acest termen si pana la data platii efective.

Sustinerea petentei potrivit careia nu poate fi obligata la plata majorarilor de intarziere pentru debitul stabilit ,organul de control nestabilindu-i

un termen de scadenta , nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat:

- obligatia petentei pentru plata tva aferenta sumei incasata in data de 06.06.2006 intervine la data de 25.07.2006 respectiv in data de 25 ale lunii urmatoare emiterii facturii de vinzare cumparare sau in cazul in speta data contractului de vinzare cumparare ;

- conform art.134 alin.(3) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare , faptul generator si exigibilitatea tva intervine “ la data livrarii de bunuri sau la data prestarii de servicii ...”

Pentru considerentele aratate in baza art.181(5) din OG.nr. 92/2003 (R).

**DECIDE :**

-Respinge contestatia ca neintemeiata pentru suma totala de XX lei reprezentand :

-XXX lei tva stabilita suplimentar;

-XXX lei majorari de intarziere  
afere tva stabilita  
suplimentar.

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

**DIRECTOR EXECUTIV ,**

**VIZAT ,  
SERV. JURIDIC**