

I. In cursul anului 2009 societatea a fost supusa unui control fiscal, efectuat de catre Serviciul Insectie Fiscala 1 din cadrul Directiei Generate a Finantelor Publice Timis, Activitatea de Insectie Fiscala. In urma acestui control, finalizat la data de 27.03.2009 s-a incheiat Raportul de Insectie Fiscala inregistrat sub nr. ... precum si Decizia de Impunere inregistrata sub nr.... prin care s-a stabilit obligatia de a plati la bugetul de stat consolidat urmatoarele sume:

- lei reprezentand impozit pe profit suplimentar
- ... lei reprezentand majorari de intarziere

Prin contestatia formulata societatea solicita:

1) anulara obligatiilor suplimentare stabilite prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. .../27.03.2009, in suma totala de ... lei ce reprezinta:

- | | |
|--------------------------|-----|
| - impozit pe profit | lei |
| - majorari de intarziere | lei |

2) suspendarea executarii actului administrativ fiscal, in temeiul art. 148 din OG nr. 92/2003 republicata cu modificarile si completarile ulterioare

In sustinerea contestatiei societatea aduce urmatoarele argumente:

1) Cu privire la impozitul pe profit, pentru care organul fiscal a retinut in sarcina societatii obligatia de a achita suma de ... lei cu titlu de impozit pe profit suplimentar la care se adauga majorari de intarziere in cuantum de ... lei.

Organul fiscal a procedat la reconsiderarea veniturilor societatii intrucat s-a constatat ca beneficiarul serviciilor prestate de societate este asociatul ... ITALIA - persoana afiliata in intelesul dispozitiilor art. 7 pct. 21 lit. c) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare si pentru considerentul ca dosarul preturilor de transfer este incomplet.

In Raportul de inspectie fiscala nu s-au indicat lipsurile si nu s-au motivat in vreun fel in ce mod este dosarul incomplet, incalcandu-se astfel dispozitiile art. 107 din OG nr. 92/2003 republicata.

Dispozitiile Codului fiscal prevad ca la estimarea pretului de piata al tranzactiilor se poate utiliza si metoda compararii preturilor. Aceasta metoda consta in determinarea pretului de piata care are la baza comparatia pretului tranzactiei analizate cu preturile practicate de alte entitati independente de aceasta, atunci cand sunt vandute produse sau servicii comparabile.

Pentru transferul de bunuri, marfuri sau servicii intre persoane afiliate pretul de piata este acel pret pe care l-ar fi convenit persoane independente, in conditiile existente pe piata, comparabile din punct de vedere comercial pentru transferul de bunuri sau de marfuri identice ori similare, in cantitati comparabile, in acelasi punct din lantul de productie si de distributie si in conditii comparabile de livrare si de piata.

In acest sens, pentru stabilirea valorii de piata se poate recurge la:

a) compararea preturilor convenite intre persoane afiliate cu preturile convenite in relatii cu persoane independente, pentru tranzactii comparabile (compararea interna a preturilor);

b) compararea preturilor convenite intre persoane independente (ceea ce presupune analiza a cel puțin 2 agenti economici independenti), pentru tranzactii comparabile (compararea externa a preturilor).

Pentru aplicarea metodei compararii preturilor, pretul de piata al tranzactiei este determinat prin compararea pretului de vanzare al marfurilor si serviciilor identice sau similare, vandute in cantitati comparabile, cu pretul de vanzare al marfurilor si al serviciilor supuse evaluarii. In cazul in care cantitatile nu sunt comparabile se utilizeaza pretul de vanzare pentru marfurile si serviciile identice sau similare, vandute in cantitati diferite. Pentru aceasta, pretul de vanzare se corecteaza cu diferentele in plus sau in minus care ar putea fi determinate de diferenta de cantitate.

Din Raportul de inspectie fiscala nu reiese care preturi au fost considerate de piata si nici societatile care le practica.

De asemenea nu se poate stabili daca produsele fabricate de societate sunt identice cu produsele a caror preturi ar fi fost luate in considerare de catre organele de inspectie fiscala ca fiind valoarea de piata a acestora sau daca transferul de marfuri realizate de acest agent economic este in cantitati comparabile de livrare si de piata, fara a sustine afirmatiile cu dovezi concrete din care sa rezulte materialele din care sunt confectionate aceste produse, volumul tranzactiilor, tara beneficiara etc.

Societatea functioneaza in sistem lohn, respectiv singurul beneficiar al produselor realizate este societatea ... ITALIA, prin urmare SC ... SRL nu vinde propriu-zis produsele pe piata libera, ci fabrica anumite produse in anumite cantitati in functie de comenzile primite de la beneficiar, utilizand totodata pentru fabricarea acestora doar materialele si materia prima pusa la dispozitie de aceasta.

Societatea sustine ca pierderea realizata in anul 2005 nu provine din vanzarea echipamentelor de lucru sub cost, ci din imbunatatirile si reparatiile efectuate in acea perioada la mijloacele fixe.

Petenta arata ca nici in "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr.... si nici in Raportul de inspectie fiscala incheiat in data de 26.03.2009 si inregistrat sub nr. ... nu se indica modalitatea de calcul a accesoriilor si data de la care acestea au fost calculate.

Societatea solicita exonerarea de la plata sumei de ... lei reprezentand impozit pe profit suplimentar si a sumei de ... lei reprezentand majorari de intarziere si recalcularea impozitului pe profit avand in vedere preturile practicate de alte societati ce produc aceleasi produse pentru SC ... si preturile practicate de alti agenti comerciali independenti romani, pentru produse identice sau similare, la cantitati comparabile.

2) Societatea solicita suspendarea executarii actului administrativ fiscal, in temeiul art. 148 din OG nr. 92/2003 republicata cu modificarile si completarile ulterioare, intrucat prin punerea in executare a actului administrativ fiscal inainte de solutionarea contestatiei ar putea genera falimentul societatii, mai ales in conditiile economice actuale.

Fata de imprejurarea ca isi desfasoara activitatea in sistem lohn, produsele fiind vandute numai pe piata internationala, prin retinerea acestor sume societatea va fi in imposibilitatea de a derula normal activitatile comerciale, avand conturile

blocate, de a achita salariile muncitorilor, utilitatile si nu in ultimul rand de a efectua transporturile catre piata externa, fapt care atrage imposibilitatea onorarii obligatiilor contractuale cu consecinta atragerii raspunderii civile si a platii de despagubiri.

II. Din verificarea documentelor prezentate, organele de inspectie fiscala au constatat deficiente care au fost consemnate in Raportul de inspectie fiscala incheiat in data de 26.03.2009 si inregistrat sub nr. ... in baza caruia s-a emis "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr.....

Referitor la impozitul pe profit

In anul 2005, mai putin trimestrul IV 2005, organele de inspectie fiscala au constatat ca S.C. ... SRL ... a inregistrat pierdere ce provine din activitatea de exploatare.

In perioada 01.01.2005 - 31.12.2005 societatea nu a condus contabilitatea de gestiune iar din verificarea modului de inregistrare a cheltuielilor in evidenta contabila s-a constatat faptul ca societatea a inregistrat cheltuieli efectuate in scopul realizarii de venituri dar nu la valoarea veniturilor, in vederea recuperarii lor prin pretul de livrare practicat catre ... ITALIA.

Din analiza costurilor si implicit a veniturilor inregistrate de societate in evidenta contabila, organele de inspectie fiscala au constatat faptul ca pierderea realizata de societate in anul 2005 provine din vanzarea echipamentelor de lucru sub cost (mai precis sub nivelul cheltuielilor de exploatare) catre ... SPA ITALIA.

In Raportul de inspectie fiscala sunt redati detaliat atat cheltuielile de exploatare cumulate inregistrate in evidenta contabila aferenta anului 2005 cat si veniturile inregistrate de societate in contul 701 si 704 provenite din prestarea serviciilor catre clientul extern (intracomunitar)SPA ITALIA.

... SPA ITALIA detine 100 % din capitalul social al SC ...SRL .. si intre cele doua societati, intre care exista relatii de afiliere se deruleaza relatii comerciale, mai precis ... SPA ITALIA este client exten al SC Societatea precizeaza ca peste 98 % din cifra de afaceri realizata provine de la clientul extern ... SPA ITALIA.

La analizarea situatiei de fapt, organele de inspectie fiscala au avut in vedere urmatoarele prevederi legale:

- art. 7, pct. 21, lit. c) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile ulterioare prevede: » o persoana juridica este afiliata cu alta persoana juridica, daca cel putin :..(i) prima persoana juridica detine in mod direct sau indirect, inclusiv detinerile persoanelor afiliate, minimum 25 % din valoarea/numarul titlurilor de participare sau al drepturilor de vot la cealalta persoana juridica ori daca controleaza persoana juridica ».

- art. 11 alin. (2) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare prevede ca :... »In cadrul unei tranzactii intre persoane afiliate autoritatile fiscale pot ajusta suma venitului sau a cheltuielii oricareia dintre persoane, dupa cum este necesar pentru a reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cadrul tranzactiei... ».

Avand in vedere faptul ca ... SPA ITALIA este asociat unic in S.C. ...S.R.L ... si ca cele 2 societati deruleaza relatii comerciale, se constata ca valoarea tranzactiilor dintre acestea care va fi recunoscuta de autoritatea fiscala este valoarea de piata. Valoarea de piata a unor asemenea tranzactii poate fi estimata, conform prevederilor art. 11 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 571/2003 privind Codul

Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare, prin metoda cost plus, prin care « pretul de piata se stabileste pe... » *baza costurilor bunului sau serviciului asigurat prin tranzactie majorat cu marja de profit corespunzatoare* ».

Organele de inspectie fiscala mentioneaza ca societatea a planificat realizarea unui venit din exploatare care sa cuprinda cheltuielile de exploatare plus o marja de profit de 8 %, fapt ce reiese din declaratia administratorului societatii.

Prin urmare, pretul de piata a fost calculat in asa fel incat sa acopere cheltuielile de exploatare ale societatii plus un beneficiu de 8 %. In acest scop organele de inspectie fiscala au procedat la majorarea cheltuielilor de exploatare inregistrate in evidenta contabila cu procentul de 8% deoarece veniturile obtinute de societate sunt sub nivelul costurilor.

Cu diferentele de venituri cumulate recalculate la pretul pietei pentru fiecare trimestru in parte a fost reintregit profitul impozabil aferent anului 2005 rezultand o diferenta suplimentara de impozit pe profit la finele anului 2005 in suma de ... lei.

Pentru diferenta suplimentara de impozit pe profit in suma de ... lei au fost calculate majorari de intarziere in suma totala de .. lei, prin aplicarea prevederilor art. 119 alin. (I) coroborate cu prevederile art. 120 alin. (7) din O.G. 92/2003 rep. cu modificarile si completarile ulterioare.

Pentru obligatiile neplatite in termenul legal de plata, mai precis pentru obligatiile stabilite pentru perioada 25.01.2005 - 31.12.2005 au fost calculate penalitati de intarziere de 0,50%, respectiv 0,60% in suma de ... lei, in conformitate cu prevederile art. 116 in vigoare pentru perioada verificata din O.G nr. 92/2003 rep. cu modificarile si completarile ulterioare.

Organele de inspectie fiscala au constatat aceleasi aspecte si pe perioada anilor 2006 si 2007.

La nivelul anului 2006

- au procedat la majorarea cheltuielilor de exploatare inregistrate in evidenta contabila cu procentul de 8% deoarece veniturile obtinute de societate sunt sub nivelul costurilor.

- cu diferentele de venituri cumulate recalculate la pretul pietei pentru fiecare trimestru in parte a fost reintregit profitul impozabil aferent anului 2006 rezultand o diferenta suplimentara de impozit pe profit la finele anului 2006 in suma de ... lei.

- pentru diferenta suplimentara de impozit pe profit in suma de ... lei au fost calculate majorari de intarziere in suma de ... lei, prin aplicarea prevederilor art. 119 alin.(I) coroborate cu prevederile art. 120 alin.(7) din O.G. nr. 92/2003 rep. cu modificarile si completarile ulterioare.

La nivelul anului 2007

- au procedat la majorarea cheltuielilor de exploatare inregistrate in evidenta contabila cu procentul de 8% deoarece veniturile obtinute de societate sunt sub nivelul costurilor.

- cu diferentele de venituri cumulate recalculate la pretul pietei pentru fiecare trimestru in parte a fost reintregit profitul impozabil aferent anului 2007 rezultand o diferenta suplimentara de impozit pe profit la finele anului 2007 in suma de ... lei.

- pentru diferenta suplimentara de impozit pe profit in suma de ... lei au fost calculate majorari de intarziere in suma de ... lei, prin aplicarea prevederilor art.119 alin.(I) coroborate cu prevederile art. 120 alin.(7) din O.G. nr. 92/2003 rep. cu modificarile si completarile ulterioare.

III. Avand in vedere constatarile organului de inspectie fiscala, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestatoare si de catre organele de inspectie fiscala, precum si referatul nr..../18.06.2009, biroul investit cu solutionarea contestatiei constata ca in perioada 01.01.2005 - 31.12.2007 SC „, SRL .. a inregistrat pierdere.

Din analiza costurilor si implicit a veniturilor inregistrate de societate in evidenta contabila in contul 701 si 704, organele de inspectie fiscala au constatat faptul ca pierderea realizata de societate in anii 2005, 2006 si 2007 provine din activitatea de exploatare (din prestarea serviciilor si din vanzarea echipamentelor de lucru sub cost mai precis sub nivelul cheltuielilor de exploatare) catre ... SPA ITALIA.

Din actul constitutiv al societatii reiese ca asociatul unic al SC ... SRL ... este persoana juridica italiana ... SPA.

Intre cele 2 societati, intre care exista relatii de afiliere, se deruleaza relatii comerciale, intrucat ... SPA ITALIA este client exten al SC ... SRL ... si peste 98 % din cifra de afaceri realizata provine de la acest client.

Organele de *inspectie fiscala au stabilit ca relatiile de afiliere se incadreaza in prevederile art.7, pct.21, lit.c) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile ulterioare: » c) o persoana juridica este afiliata cu alta persoana juridica, daca cel putin :...(i) prima persoana juridica detine in mod direct sau indirect, inclusiv detinerile persoanelor afiliate, minimum 25 % din valoarea/numarul titlurilor de participare sau al drepturilor de vot la cealalta persoana juridica ori daca controleaza persoana juridica ».*

Intrucat ... SPA ITALIA este asociat unic in SC ... SRL ... si ca cele 2 societati afiliate deruleaza relatii comerciale, societatii verificate ii sunt aplicabile prevederile art. 11 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare:»*In cadrul unei tranzactii intre persoane afiliate autoritatile fiscale pot ajusta suma venitului sau a cheltuielii oricareia dintre persoane, dupa cum este necesar pentru a reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cadrul tranzactiei...* » si ca atare valoarea tranzactiilor dintre acestea recunoscuta de autoritatea fiscala este valoarea de piata care poate fi estimata prin metoda cost plus pe »baza costurilor bunului sau serviciului asigurat prin tranzactie majorat cu marja de profit corespunzatoare ».

Organul competent de solutionare a contestatiei constata ca "*societatea a planificat realizarea unui venit de exploatare care sa cuprinda cheltuieli de exploatare plus o marja de profit de 8%.*" Acest fapt reiese din Declaratia d-lui ... care are calitatea de administrator imputernicit al SC ... SRL in baza procurii inregistrata la organul fiscal sub nr. ...

Organele de inspectie fiscala au avut in vedere declaratia administratorului imputernicit al societatii si au recalculat diferentele de venit functie de cheltuielile de exploatare si marja de profit de 8% si au reintregit profitul impozabil cu diferentele de venituri cumulate recalculate pentru fiecare trimestru in parte din perioada verificata.

In urma recalcularii profitului impozabil a rezultat diferenta suplimentara de impozit pe profit la finele anului 2005 in suma de ... lei, la finele anului 2006 in suma de ... lei si la finele anului 2007 in suma de ... lei.

In baza prevederilor art. 116, art. 119 alin. (I) coroborate cu prevederile art. 120 alin. (7) din O.G. nr. 92/2003 rep. cu modificarile si completarile ulterioare, pentru diferentele suplimentare de impozit pe profit au fost calculate accesorii in

suma ... lei aferente anului 2005, in suma de ...lei aferente anului 2006 si in suma de ... lei aferente anului 2007.

Prin contestatia formulata, SC ... SRL solicita recalcularea impozitului pe profit cu luarea in considerare a preturilor de transfer prezentate de societate precum si a preturilor practicate de alte societati ce produc aceleasi produse pentru SC ... SPA, Italia dar din analiza continutului dosarului preturilor de transfer prezentat de societate, organul investit cu solutionarea contestatiei a constatat ca societatea face comparatie intre pretul de livrare a anumitor produse pe piata interna cu anumite preturi cuprinse in anexele unor contracte de colaborare care cuprind pretul euro/buc pentru diferite produse nespecificandu-se daca acestea sunt preturile de livrare a produselor sau doar manopera.

Societatea face confuzie la redactarea dosarului preturilor de transfer intre preturile practicate de SC ...SRL care sunt aferente prestarilor de servicii (lohn) si pretul final al produsului (care in fapt se regaseste la societatea afiliata din Italia, societate care si comercializeaza produsele).

Se constata ca in continutul dosarului preturilor de transfer nu este prezentata o analiza a preturilor practicate de SC ... SRL atat din punct de vedere al costurilor planificate/realizate cat si a marjei de profit planificate / realizate.

Intrucat SC ... SRL a prestat servicii de confectionare produse imbracaminte atat cu personal propriu cat si prin contracte de colaborare cu parteneri interni, analiza preturilor (serviciilor prestate catre persoana afiliata) este oportuna a se realiza pentru intreaga activitate si nu pe fiecare produs in parte.

Avand in vedere cele prezentate se va respinge contestatia ca neintemeiata pentru suma de ... lei ce reprezinta impozit pe profit.

In contestatie petenta afirma ca in actele fiscale intocmite de organele de inspectie fiscala nu se indica modalitatea de calcul a accesoriilor si data de la care acestea au fost calculate.

Organul fiscal investit cu solutionarea contestatiei face precizarea ca la Raportul de inspectie fiscala incheiat in data de 26.03.2009 si inregistrat sub nr. .../27.03.2009 este prezentata anexa "Situatia privind modul de recalculare a impozitului pe profit pentru perioada 2005 - 2007" din care rezulta perioada, numarul de zile de intarziere, procentul de majorari si cuantumul accesoriilor datorate de societate.

Referitor la accesoriile in suma totala de ... lei societatea nu aduce argumente in sustinerea cauzei.

In drept, sunt incidente prevederile art. 206 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, potrivit carora:

"(1) Contestatia se formuleaza in scris si va cuprinde:

c) motivele de fapt si de drept;" coroborate cu prevederile pct. 1 litera b) din Ordinul nr. 519 din 27 septembrie 2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, potrivit caruia:

"12.1. Contestatia poate fi respinsa ca:

b) nemotivata, in situatia in care contestatorul nu prezinta argumente de fapt si de drept in sustinerea contestatiei sau argumentele aduse nu sunt incidente cauzei supuse solutionarii."

Potrivit prevederilor legale de mai sus si avand in vedere ca organul de solutionare nu se poate substitui contestatoarei cu privire la motivele de fapt si de drept pentru care intelege sa conteste majorarile de intarziere in suma de ... lei se va respinge contestatia ca nemotivata pentru aceasta suma.

2. Referitor la solicitarea de suspendare a executarii actului administrativ fiscal, in temeiul art. 148 din OG nr. 92/2003 republicata, facem precizarea ca suspendarea executarii silite se solicita la instanta de judecata.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul actelor normative legale enumerate in prezenta decizie si coroborate cu art. 216 din O.G. nr. 92/24.12.2003 rep. titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale, se

D E C I D E :

1) respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru suma de ... lei ce reprezinta impozit pe profit

2) respingerea ca nemotivata a contestatiei pentru suma de lei ce reprezinta majorari de intarziere

3) prezenta decizie se comunica la:

- SC ... SRL

- D.G.F.P. ... - Activitatea de inspectie fiscala, cu aplicarea prevederilor pct. 7.5 din Ordinul ANAF nr. 519/2005.

Decizia este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunalul ...in termen de 6 luni de la primirea prezentei.

DIRECTOR COORDONATOR