

DECIZIA NR.83/4 /22.08.2008
privind solutionarea contestatiei formulata de
xx din Localitatea xx ,
nr.xx , Judetul Sibiu

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Sibiu a fost investita in baza art. 209 din OG 92/2003 R cu solutionarea contestatiei formulata de xx din Localitatea xxx , nr. xx , Judetul Sibiu impotriva masurilor dispuse prin Decizia de impunere nr. xx/xx.xx.2008 privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala pentru persoane fizice care desfasoara activitati independente in mod individual si/ sau intr-o forma de asociere si a Raportului de inspectie nr.xx/xx.xx.2008 , intocmite de Activitatea de Inspecție fiscala Sibiu .

Contestatia a fost depusa in termenul legal impus de art. 207 din OG 92/2003 R, fiind inregistrata la organul constatator cu nr. xx/ din data de xx.xx.2008 si completata cu nr. xx/xx.xx.2008 , iar la DGFP a Judetului Sibiu cu nr.xx/xx.07.2008.

Decizia de impunere nr. xx/xx.05.2008 si Raportul de inspectie nr.xxx/xx.xx.2008 i-au fost comunicate contestatoarei in data de xx.xx.2008 prin posta.

Obiectul contestatiei il reprezinta masura dispusa prin Decizia de impunere nr. xx/xx.xx.2008 si Raportul de inspectie nr.xx/xx.xx.2008 prin care i s-au stabilit obligatii suplimentare in suma totala de xx lei reprezentand :

- xx lei impozit pe venitul net anual stabilit suplimentar ;
- xx lei majorari de intarziere aferente impozitului pe venitul net anual stabilit suplimentar.

I. In sustinerea contestatiei formulata petentul invoca :

- Asociatia Familiala "x " avind CUI xx, s-a infiintat in baza AUTORIZATIEI nr.xx/xx.xx.2006 , eliberata Primaria Comunei x in baza Legii 300 /2004 privind autorizarea persoanelor fizice si a asociatiilor familiale care desfasoara activitati economice in mod independent , autorizatie valabila de la data eliberarii , respectiv xx.xx.2006 .

- Asociatia este formata din doi membrii avand urmatoarele cote de participare :
 - 50% pentru xx , CNP xxxx, cu domiciliul in localitatea xx ,nr. xx , Jud. Sibiu ;
 - 50% pentru xx , CNP xxx cu domiciliul in localitatea xx , nr.xx , Jud. Sibiu ;

In urma verificarii documentelor puse la dispozitie , organul de inspectie fiscala a recalculat impozitul pe venit datorat de Asociatia Familiala "xx " avind CUI xxx, stabilind eronat un impozit suplimentar repartizat pe asociata xx in suma de xx lei , precum si majorari de intarziere de xx lei .

Asociatia Familiala "xx " avind CUI xxx, la stabilirea venitului brut impozabil si a cheltuielilor aferente a inclus si tva cuprins in pretul de vnzare , stabilind un venit brut de xx lei .

Prin insumarea incasarilor si platilor din Registrul de incasari si plati , calculul corect al venitului net este :

VENIT BRUTxxxx LEI ;
CHELTUIELI DEDUCTIBILExxxx LEI ;
VENIT NET RECALCULATxx LEI ;

revenind fiecarui asociat in functie de participarea fiecaruia cite 50% ,respectiv :

x.....xxx lei ;
xaxxx lei ;

II. Prin Decizia de impunere nr.xx/xx.xx.2008 intocmita de de Activitatea de Inspectie fiscala Sibiu s-au retinut urmatoarele:

Perioada verificata 01.01.2003-31.12.2006.

Controlul s-a efectuat in baza avizului de inspectie fiscala nr.xxx/xx.xx.2008, avand ca obiective :

- verificarea ansamblului declaratiilor fiscale si /sau operatiunilor relevante pentru inspectia fiscala pentru toate impozitele si taxele datorate bugetului de stat de la ultimul control pana la zi ;
- verificarea modului de organizare si conducere a evidentei fiscale si contabile .

Din verificarea datelor puse la dispozitia organului de inspectie fiscala rezulta urmatoarele aspecte:

- inregistreaza in registrul de incasari si plati atat la venituri cit si la cheltuieli , inclusiv tva ;
- la determinarea venitului brut , a cheltuielilor deductibile si a venitului net a inclus si taxa pe valoarea adaugata.
- s-a autorizat in baza Decretului Lege 54/1990 din data de xx.xx.2001 ,avind Autorizatia nr. xxx/xx.xx. 2001 eliberata de Consiliul Judetean Sibiu ;
- asociatii si structura asocierii in AF"xxx " avind CUI xx este urmatoarea:

- xx , CNP xxx , cu domiciliul in localitatea xxx , nr.xx , Jud. Sibiu , procent de participare 50%;
- xx , CNP xxx, cu domiciliul in localitatea xx , nr.xx , Jud. Sibiu , procent de participare 25%;
- xx , CNP xxxx cu

domiciliul in localitatea xxx , nr. xx , Jud. Sibiu , procent de participare 25%;

- AF "xx" este platitoare de tva incepand cu data de 01.08.2001;

- La data aparitiei Legii 507/2004 , modificata si completata prin OUG . nr. 51/2004 petenta avea obligatia de a-si preschimba Autorizatia nr. xxx/xx.xx.2001 pana la 31.12.2004 .

- preschimbarea autorizatiei nu a fost realizata pina la 31.12.2004 , data la care Autorizatia nr. 20766/23.07.2001 , a fost anulata iar AF."xx" radiata de la Oficiul Registrului Comertului la expirarea termenul limita de preschimbare , respectiv 31.12.2004.

Intrucit Autorizatia nr. ccc/xx.xx.2001 emisa in baza Decretului Lege 54/1990 nu a fost preschimbata pana la data de 31.12.2004 , AF."xxx" fiind radiata de la Oficiul Registrului Comertului , organul de inspectie fiscala a considerat ca AF." xx " avind CUI xxx si-a incetat activitatea la 31.12.2004 .

AF."xxx" CUI xx, si- a continuat activitatea desi Autorizatia nr. xx/xx.x.2001, a fost anulata si asociatia radiata de la Oficiul Registrului Comertului pana in data de 06.02.2006 ,data la care reprezentantul legal xx a solicitat anularea autorizatiei xx/2001 si eliberarea unei noi autorizatii .

Primaria Comunei xx prin Dispozitia nr.xx/xx.xx.2006 anuleaza Autorizatia nr.xx/xx.xx.2001 si emite Autorizatia nr.xx/xx.xx.2006 pentru AF "xx" ,

Prin emiterea de catre Primaria Comunei xx in baza Legii 300 /2004 privind autorizarea persoanelor fizice si a asociatiilor familiale care desfasoara activitati economice in mod independent , a Autorizatiei nr.xx/xx.xx.2006, valabila de la data eliberarii , respectiv xx.xx.2006 s-a constituit o noua Asociatie AF."cc " avind CUI xxx , modificandu-se si structura asociatiilor asa cum rezulta din contractul de asociere inregistrat al AFP Saliste sub nr.xxx/xx.0x.2007 respectiv:

- xx , CNP xx, cu domiciliul in localitatea xxx , nr. xx , Jud. Sibiu , procent de participare 50%;

- xx , CNP xxx cu domiciliul in localitatea xxx , nr. xx , Jud. Sibiu , procent de participare 50%;

Desi contribuabilul inregistreaza in registrul jurnal de incasari si plati toate incasarile si platile , acesta prin" Declaratia anuala de venit pentru asociatiile fara personalitate juridica constituite intre persoane fizice pe anul 2005 , cod 204 " , declara la venituri doar adaosul comercial care a fost determinat de catre contribuabil prin aplicarea cotei de adaos comercial mediu anual la veniturile incasate , iar la cheltuieli deductibile declara doar cheltuielile materiale fara a include si costul marfii .

Ca urmare organul de inspectie fiscala a procedat la recalcularea venitului brut , a cheltuielilor aferente si a venitului net , potrivit evidentei contabile in partida simpla condusa de contribuabil pentru anii 2003 si 2004 , intregind veniturile brute realizate in anul 2004 cu valoarea stocului de marfa existent la data de 31.12.2004 , data anularii Autorizatiei nr.xx/xx.xx.2001 . rezultind :

Pentru anul 2003 :

- Venit brut recalculatxxx lei ;
- Cheltuieli deductibilexxxx lei ;
- Pierdere fiscala xxxx lei ;

Pierderea fiscala in suma totala de xxx lei a fost repartizata pe fiecare membru asociat astfel:

- xxx.....xxx lei ;
- xxx.....xxx lei ;
- xxx xxx lei ;

Pentru anul 2004 :

- Venit brut recalculat xxx lei ;
- Stoc marfuri la 31.12.2004 xxx lei ;
- Venit brut recalculat.....xxx lei ;
- Cheltuieli declarate de contribuabilxxx lei ;
- Cheltuieli inregistrate deductibilexxx lei ;
- Venit net recalculatxxx lei ;

ce va fi distribuit pe fiecare asociat potrivit contractului de asociere dupa cum urmeaza :

- xxx.....xxxx lei ;
- xxx.....xxxx lei ;
- xxxxxx lei .

Venitul net obtinut in anul 2004 si distribuit asociatilor a fost diminuat cu pierderea obtinuta in anul 2003 pe fiecare asociat , rezultind un venit impozibil de xxx-xxx=xxx :

- xx..... xx -xx =xxx lei ;
- xx.....xxx -xx =xxx lei ;
- xxxxx -xx =xxx lei .

-total xxx lei.

Pentru anul 2005 :

Desi AF."xx " in anul 2005 nu are autorizatie de functionare , desfasoara activitate ,se comporta ca si un contribuabil autorizat , depunind declaratia de venit pentru asociatiile fara personalitate juridica constituite intre persoane fizice pe anul 2005 , cod 204 , precum si declaratiile speciale privind veniturile realizate pe anul 2005, cod 200 pentru membri asociati ai AF "xx" .

Din declaratia anuala de venit pentru asociatiile fara personalitate juridica constituite intre persoane fizice ,cod 204 ,depusa la AFP Saliste sub nr.xxx /xx..2006 rezulta :

- Venit brutxxx lei ;
- Cheltuieli deductibilexxx lei ;
- Venit net..... xxx lei ;
-

Desi AF."xxx " nu are autorizatie de functionare in anul 2005 organul de inspectie fiscala pentru anul 2005 a luat in considerare veniturile si cheltuielile inregistrate .

Din compararea venitului net impozabil stabilit in urma controlului pe asociati , cu venitul net impozabil declarat de acestia prin “Declaratia de venit global cod. 200 “ inregistrata la AFP Saliste cu nr.xxx /10.05.2004 pentru anul 2003 si cu nr.xx/xx.xx.2005 pentru anul 2004 , in baza carora s-au emis deciziile de impunere anuala nr.xx/xx.xx.2004 pentru anul 2003 ,comunicata dlui xxxx in data de xx.xx.2005 si respectiv nr. xx/xx.xx.2005 pentru anul 2004 si comunicata in data de 0x.x.2005 , rezulta ca pentru anul 2003 nu s-au stabilit diferente la impozitul pe venitul datorat , iar pentru anul 2004 s-au stabilit diferente la impozitul pe venit datorat in suma de xx lei precum si majorari de intarziere in suma de xx lei.

Prin recalcularea impozitului pe venitul net din activitati independente repartizat asociatului xxx pe anul 2004 , rezulta un impozit pe venit suplimentar fata de Decizia de impunere anuala xx/xx.cc.2005 , in suma de xxx lei , precum si majorari de intarziere in suma de xx lei , dupa cum urmeaza :

- venit net anual conform deciziei de impunere anuala xx lei ;
- venit net anual stabilit de organul de inspectie fiscala xxxx lei ;
- pierdere reportata din anul 2003 determinata de organele fiscalexxxx lei ;
- venit anual global recalculat (xxx-xxx=xxxxxx)..... xxxx lei ;
- deduceri personalexxxx lei ;
- venit net anual global.....xxx lei ;
- impozit datorat pe venitul net (xxx x 18 %= xxx).....xxx lei ;
- impozit stabilit prin decizia de impunere0 lei ;
- diferenta de impozit pe venit de plata stabilita suplimentarxxx lei;

Intrucat impozitul pe venit stabilit prin decizia de impunere stabilit anterior a fost de 0 lei , impozitul pe venitul din activitati independente stabilit suplimentar pe anul 2004 este de xxx lei.

Pentru diferenta de impozit pe venitul stabilit suplimentar s-au calculat majorari de intarziere in raport cu suma datorata in suma de xxx lei , calculate pentru perioada :02.01.2006-27.05.2008(xx lei x xxx zile x 0.1% =xxx)

Prin autorizarea noii asocieri in baza Autorizatiei xx/xx.0x.2006 asociatul xxxx nu mai apare ca si asociat .

III. Avand in vedere constatările organului de inspectie fiscala , motivatiile contestatorului , documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca petenta in declaratia privind venitul realizat pe anul 2004 , avea obligatia de a intregi venitul brut realizat pe anul 2004 cu stocul de marfa existent la 31.12.2004 , la data la care expira termenul prevazut de art.17 , alin. (1) din LEGEA NR.507/2002 modificat prin OUG.nr.51/2004 , art. (2) , alin (1) de a-si preschimba Autorizatia nr.ccc/ cc.cc.2001 , emisa de Consiliul Judetean Sibiu .

In fapt:

- Asociatia Familiala "xxx" s-a infiintat in baza AUTORIZATIEI nr.cccc /xx.xx.2001 , eliberata de Consiliul Judetean Sibiu in temeiul Decretului –Lege nr. 54/1990 , avind CUI xxxx si ca membrii asociati :

- xxx..procent de participare 50% ;
- xxx.. procent de participare 25 %;
- xxx .. procent de participare 25%;

- La aparitia Legii 507/2004 privind organizarea si desfasurarea unor activitati economice de catre persoane fizice , AF "xxx" avea obligatia de a-si preschimba Autorizatia eliberata de Consiliul Judetean Sibiu in baza Decretului – Lege nr.54/1990 pana la data de 30.06.2004.

- Termenul limita pana la care petenta avea obligatia de a-si preschimba Autorizatia s-a prelungit prin OUG nr.51/2004 până la data de 31 decembrie 2004.

- Petenta nu si-a preschimbato Autorizatia nr.cccc/xx.xx.2001 eliberata de Consiliul Judetean Sibiu in temeiul Decretului –Lege nr. 54/1990 , pana la data de 31.12.2004 ,data la care aceasta Autorizatie este nula.

- Stocul de marfa existent in evidenta AF "xxx" la 31.12.2004 , conform Raportului de gestiune intocmit la 31.12.2004 a fost in suma de xxx lei din care tva xxx lei ;

In drept sunt aplicabile prevederile:

- art.17 alin .(1) si (2) din LEGE nr. 507 din 12 iulie 2002 privind organizarea si desfasurarea unor activitati economice de catre persoane fizice unde se mentioneaza :

“(1) Persoanele fizice care desfășoară activități economice în mod independent și asociațiile familiale care au obținut autorizații eliberate în baza Decretului-lege nr. 54/1990 privind organizarea și desfășurarea unor activități economice pe baza liberei inițiative, cu modificările și completările ulterioare, își pot desfășura activitatea în baza acestora pana la data de 30 iunie 2004.

(2) Pana la expirarea termenului prevăzut la alin. (1) , în vederea continuării activității este necesară obținerea unei autorizații în condițiile prezentei legi.”

- art. (2) alin. (1) si (2) din OUG. nr. 51/2004 privind prelungirea termenelor de preschimbare a certificatului de inmatriculare si a celui de inregistrare fiscala de catre comercianti, precum si a autorizatiei de functionare de catre persoanele fizice autorizate si asociatiile familiale unde se mentioneaza :

“(1) Termenul prevăzut la art. 17 alin. (1) din Legea nr. 507/2002 privind organizarea și desfășurarea unor activități economice de către persoane fizice, cu modificările ulterioare, se prelungește până la data de 31 decembrie 2004.

(2) La expirarea termenului prevăzut la alin. (1),comercianții persoane fizice care nu și-au preschimbato autorizațiile de funcționare emise în baza dispozițiilor Decretului-Lege nr. 54/1990 privind organizarea și desfășurarea unor activități economice pe baza liberei inițiative se radiază din registrul comerțului, în condițiile legii.”

Din verificarea documentelor puse la dispozitia organului de inspectie fiscala rezulta urmatoarele aspecte:

- la determinarea venitului brut , a cheltuielilor deductibile si a venitului net a inclus si taxa pe valoarea adaugata.

Ca urmare organul de inspectie fiscala a procedat la recalcularea venitului brut ,a cheltuielilor aferente si a venitului net , potrivit evidentei contabile in partida simpla condusa de contribuabil pentru anul 2004 rezultind :

- Venit brut inregistrat exclusiv tvaxx lei ;
- stoc de marfa la 31.12.2004 exclusiv tvaxx lei ;
- Venit brut recalculatxx lei ;
- Cheltuieli inregistrate exclusiv tva..... xx lei ;
- Cheltuieli deductibilexx lei ;
- Venit net recalculat..... cc lei ;

Venitul net va fi distribuit pe fiecare asociat potrivit contractului de asociere dupa cum urmeaza :

- xx.....xx lei ;
- xx.....xx lei ;
- xxxx lei ;

Conform Declaratiei speciale privind veniturile realizate pe anul 2006 , cod 200 , pentru anul 2004 depusa de asociatul xx la AFP. Saliste ,cu nr. xx/xx.xx.2005 , s-a emis decizia de impunere anuala :xx/xx.xx.2005 care a fost comunicata contribuabilului in data de xx.xx.2005.

Prin compararea venitului net impozabil stabilit in urma controlului pe asociati cu venitul vet impozabil declarat de acestia prin "Declaratia de venit global cod. 200 " inregistrata la AFP Saliste rezulta ca pentru anul 2006 pentru asociatul xx s-au stabilit diferente de plata la impozitul pe venit dupa cum urmeaza :

- venit net anual conform deciziei de impunere anualaxx lei ;
- venit net anual stabilit de organul de inspectie fiscala xx lei ;
- deduceri personale acordatexx lei ;
- venit net impozabilxx.. lei ;
- impozit datorat pe venitul net (xx x 18%= xx).....xx lei ;
- impozit stabilit prin decizia de impunere0 lei ;
- diferenta de impozit pe venit de plata stabilita suplimentarxx lei ;

In speta sunt aplicabile prevederile :

- 1 pct.1 din OMFP 1040/2004 pentru aprobarea . Norme privind organizarea și conducerea evidenței contabile în partidă simpla pentru contribuabilii persoane fizice : unde se mentioneaza :"

111111 "1 contriabuabilii care obtin venituri din activitati independente sunt obligati, potrivit prevederilor art.49 alin (8) din Legea 571/2003 privind Codul fiacal , denumita in continuare lege, sa organizeze si sa conduca evidenta contabila in partida simpla " .

- pct.41 din OMFP 1040/2004 pentru aprobarea Normelor privind organizarea și conducerea evidenței contabile în partidă simplă pentru contribuabilii persoane fizice : unde se menționează :

“ 41. În cazul contribuabililor plătitori de taxă pe valoarea adăugată, veniturile, exclusiv taxa pe valoarea adăugată, se preiau pentru determinarea impozitului din coloanele corespunzătoare ale Jurnalului pentru vânzări (cod 14-6-12/a), nemaifiind obligatorie întocmirea Fișei pentru operațiuni diverse (cod 14-6-22/b) și, implicit, a Jurnalului privind operațiuni diverse pentru veniturile realizate (cod 14-6-17/c).”

- pct 43 din OMFP 1040/2004 unde se menționează condițiile care trebuie îndeplinite ca cheltuielile să fie deductibile fiscal:

“43. Condițiile generale pe care trebuie să le îndeplinească cheltuielile aferente veniturilor, pentru a putea fi deduse, sunt:

- a) să fie efectuate în cadrul activităților desfășurate în scopul realizării venitului, justificate prin documente;”**

Ca urmare în mod justificat organul de inspecție fiscală a procedat la recalcularea venitului brut, a cheltuielilor aferente și a venitului net, potrivit evidenței contabile în partidă simplă condusă de contribuabil pentru anul 2004 rezultând un impozit pe venit suplimentar datorat de asociatul xxxx în suma de xxx lei .

Pentru nevirarea la termenul legal a impozitului pe venit în suma de xx lei stabilit suplimentar, petenta datorează majorări de întârziere, în raport cu debitul stabilit, potrivit principiului “accesorium sequitur principale” în conformitate cu prevederile art.119(1) și 120 alin. (1) și (7) din OG 92/2003, republicată, cu modificările și completările ulterioare, și calculate în suma totală de xx lei, în cotele prevăzute de HG nr.67/2004 și HG.784/2005, și art.120(7) din OG. 92/2003(R)

In drept sunt aplicabile prevederile :

- art.119 (1) și art. 120 (1) și (7) din OG.nr.92/2003 ®, unde se menționează :

”-art. 119 (1) Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează după acest termen majorări de întârziere”.

” **-art. 120 (1) “Majorările de întârziere se calculează pentru fiecare zi de întârziere, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate, inclusiv.”**

“ **-art.120(7) Nivelul majorării de întârziere este de 0,1% pentru fiecare zi de întârziere, și poate fi modificat prin legile bugetare anuale.”**

Pentru considerentele arătate în baza art.211(5) din OG.nr. 92/2003 (R):

DECIDE :

1. Respinge contestatia ca neantemeiata pentru suma de xx lei lei reprezentand :

- xx lei impozit pe venitul net anual stabilit suplimentar ;
- xx lei majorari de intarziere aferente impozitului pe venitul net anual stabilit suplimentar.

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

DIRECTOR EXECUTIV,

VIZAT,

**SERV. JURIDIC ,
cons. jur.**

Serviciul Solutionare Contestatii

Adresa : Sibiu –Calea Dumbravii nr.28-32 , cod 550324
Tel : 0269/218176 , Fax .0269/218315
www.finante.sibiu.ro

