

## DECIZIA nr.44/2009

Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea, investită cu soluționarea contestațiilor conform titlului IX , cap.2, art.209 din O.G. nr.92/ 2003 R privind Codul de procedură fiscală, a fost sesizată de ACTIVITATEA DE INSPECȚIE FISCALĂ asupra contestației formulată de S.C. I S.R.L. împotriva Deciziei de impunere nr.../2009 privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală în sumă de ... lei reprezentând : taxă pe valoarea adăugată rămasă de plată (... lei) și accesorii aferente taxei pe valoarea adăugată (... lei), întocmită în baza raportului de inspecție fiscală parțială nr.../2009.

Contestația este semnată de titularul dreptului procesual, confirmată cu ștampila societății și a fost depusă în termenul legal, conform prevederilor art.206 și 207 pct. (1) din O.G. nr. 92/24.12.2003 R privind Codul de procedură fiscală.

Din documentele existente la dosarul cauzei rezultă următoarele:

**I.** Petenta, S.C. I S.R.L., în susținerea contestației motivează că în mod eronat organele de inspecție fiscală au calculat TVA colectată la soldul de marfă în sumă de ... lei și nu la contul datoriei pe care societatea o are față de asociați în sumă de ... lei conform NC .../31.11.2007 și a balanței de verificare din luna noiembrie 2007. În finalul contestației petenta solicită desființarea actelor administrative fiscale atacate și emiterea unei noi decizii de impunere cu o bază de impunere corespunzătoare.

**II** Prin decontul de TVA nr.../2009 cu opțiune de rambursare a soldului sumei negative, S.C. I S.R.L. a solicitat rambursarea sumei de ... lei. Ca urmare a inspecției fiscale parțiale efectuată de ACTIVITATEA DE INSPECȚIE FISCALĂ la S.C. I S.R.L. s-a întocmit Raportul de inspecție fiscală parțială nr.../2009 în baza căruia s-a emis Decizia de impunere nr.../2009 prin care s-a stabilit că societatea nu are dreptul la rambursarea sumei solicitate, are de plată TVA în sumă de ... lei și majorări de întârziere în sumă de ... lei.

Organele de inspecție fiscală au majorat baza de impozitare a taxei pe valoarea adăugată cu suma de ... lei, pentru perioada verificată (01.01.2004 - 30.06.2009), considerând că societatea a încălcat prevederile art.82 alin.(3) din O.G. nr.92/2003, art.128 alin. (5) și alin.3 lit.e), art.145 alin.8 lit.a), art.155 alin.(8) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, precum și prevederile art.79 alin.(3) din O.G. nr.92/ 2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, respectiv:

- a completat eronat deconturile de TVA cu sumele aferente ultimei luni din trimestru, precum și prin preluarea eronată a sumelor din jurnalul de cumpărări și cel de vânzări;

- la sfârșitul anului 2004 nu a colectat TVA pentru marfa constatată lipsă în gestiune;

- a dedus TVA de pe documente care nu aparțin societății;  
- în luna noiembrie 2007 petenta a scăzut soldul de marfă cu suma de ... lei, în contul datoriei pe care a avea societatea față de asociați, fără să calculeze TVA colectată în sumă de ... lei nerespectând prevederile art.128 alin.(5) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare: “orice distribuire de bunuri din activele unei persoane impozabile către asociații sau acționarii săi, inclusiv o distribuire de bunuri legată de lichidarea sau de dizolvarea fără lichidare a persoanei impozabile, cu excepția transferului prevăzut la alin.(7), constituie livrare de bunuri efectuată cu plată, dacă taxa aferentă bunurilor respective sau părților lor componente a fost dedusă total sau parțial.” Societatea a dedus integral TVA la achiziționarea mărfii.

Majorările de întârziere în sumă de ... lei, aferente taxei pe valoarea adăugată, au fost calculate în conformitate cu prevederile O.G. nr.92/ 2003, republicată.

**III.** Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, a susținerilor societății petentei cât și a actelor normative în vigoare, se rețin următoarele:

**Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea este investită să se pronunțe dacă ACTIVITATEA DE INSPECȚIE FISCALĂ a stabilit în conformitate cu prevederile legale în sarcina S.C. I S.R.L. suma de ... lei reprezentând : taxă pe valoarea adăugată (... lei) și accesorii aferente taxei pe valoarea adăugată (... lei)**

**În fapt**, prin decontul de TVA nr.../2009 cu opțiune de rambursare a soldului sumei negative, S.C. I S.R.L. a solicitat rambursarea sumei de ... lei. Ca urmare a inspecției fiscale parțiale efectuată de ACTIVITATEA DE INSPECȚIE FISCALĂ la S.C. I S.R.L. s-a întocmit Raportul de inspecție fiscală parțială nr.../2009 în baza căruia s-a emis Decizia de impunere nr.../2009 prin care s-a stabilit că societatea nu are dreptul la rambursarea sumei solicitate, are de plată TVA în sumă de ... lei și majorări de întârziere în sumă de ... lei. Organele de inspecție fiscală au majorat baza de impozitare a taxei pe valoarea adăugată cu suma de ... lei, pentru perioada verificată (01.01.2004 - 30.06.2009), considerând că societatea a încălcat prevederile art.82 alin.(3) din O.G. nr.92/2003, art.128 alin. (5) și alin.3 lit.e), art.145 alin.8 lit.a), art.155 alin.(8) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, conform punctului II al prezentei decizii.

Din totalul diferențelor, SC I SRL motivează TVA în sumă de ... lei colectată suplimentar de organele de inspecție fiscală pentru anul 2007 și care provine din faptul că în luna noiembrie petenta a scăzut soldul de marfă cu suma de ... lei, în contul datoriei pe care a avea societatea față de asociați, fără să calculeze TVA colectată, nefiind astfel respectate prevederile art.128 alin.(5) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare. Petenta a descărcat gestiunea cu următoarea operațiune:

% 371 mărfuri ...

... adaos comercial	378
... TVA neexigibil	4428
... asociați	4551

S.C. I S.R.L. susține în contestație că în mod eronat organele de inspecție fiscală au calculat TVA colectată la soldul de marfă în sumă de ... lei și nu la contul datoriei pe care societatea o are față de asociați în sumă de ... lei conform NC .../31.11.2007 și a bilanței de verificare din luna noiembrie 2007.

**În drept**, cauza își găsește soluționarea în prevederile Legii nr.571/ 2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare:

“(...) Art.137 - (1) Baza de impozitare a taxei pe valoarea adăugată este constituită din:

(...) c) pentru operațiunile prevăzute la art.128 alin.(4) și (5), pentru transferul prevăzut la art.128 alin.(10) și pentru achizițiile intracomunitare considerate ca fiind cu plată și prevăzute la art.130.1 alin.(2) și (3), prețul de cumpărare al bunurilor respective sau al unor bunuri similare ori, în absența unor astfel de prețuri de cumpărare, prețul de cost, stabilit la data livrării.

(...) Art.140 - (1) Cota standard este de 19% și se aplică asupra bazei de impozitare pentru operațiunile impozabile care nu sunt scutite de taxă sau care nu sunt supuse cotei reduse.”

Cfm. Raportului de inspecție fiscală nr.../2009, pag.7, ultimul aliniat:

“În perioada supusă inspecției fiscale parțiale, agentul economic a obținut venituri din operațiuni impozabile supuse cotei standard de 19% (vânzări de marfă) conform prevederilor art.140 alin.(1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare.”

Incidente sunt prevederile art.140 pct.23 din H.G. nr.44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare:

“23. (1) Taxa se determină prin aplicarea cotei standard sau a cotei reduse asupra bazei de impozitare determinate potrivit legii.

(2) Se aplică procedeul sutei mărite pentru determinarea sumei taxei, respectiv  $19 \times 100 / 119$  în cazul cotei standard și  $9 \times 100 / 109$  în cazul cotei reduse, atunci când prețul de vânzare include și taxa. De regulă prețul include taxa în cazul livrărilor de bunuri și/sau prestărilor de servicii direct către populație pentru care nu este necesară emiterea unei facturi conform art.155 alin.(7) din Codul fiscal, precum și în orice situație în care prin natura operațiunii sau conform prevederilor contractuale prețul include și taxa.”

Conform art.7 alin.(1) pct.21 și pct.26 din Legea nr.571/2003, cu modificările și completările ulterioare:

“În înțelesul prezentului cod, termenii și expresiile de mai jos au următoarea semnificație:

(...) 21. persoane afiliate - o persoană este afiliată cu altă persoană dacă relația dintre ele este definită de cel puțin unul dintre următoarele cazuri:

(...) b) o persoană fizică este afiliată cu o persoană juridică dacă persoana fizică deține, în mod direct sau indirect, inclusiv deținerile persoanelor afiliate, minimum 25% din valoarea/numărul titlurilor de participare sau al drepturilor de vot deținute la persoana juridică ori controlează în mod efectiv persoana juridică;

(...) 26. preț de piață - suma care ar fi plătită de un client independent unui furnizor independent în același moment și în același loc, pentru același bun sau serviciu ori pentru unul similar, în condiții de concurență loială;”

Art.19 alin.(5) din Legea nr.571/2003, cu modificările și completările ulterioare prevede:

“Tranzacțiile între persoane afiliate se realizează conform principiului prețului pieței libere, potrivit căruia tranzacțiile între persoanele afiliate se efectuează în condițiile stabilite sau impuse care nu trebuie să difere de relațiile comerciale sau financiare stabilite între întreprinderi independente. La stabilirea profiturilor persoanelor afiliate se au în vedere principiile privind prețurile de transfer.”

Motivația societății petente că în mod eronat organele de inspecție fiscală au calculat TVA colectată la soldul de marfă în sumă de ... lei și nu la suma înregistrată în contul datoriei pe care societatea o are față de asociați de ... lei, nu poate fi reținută în soluționarea favorabilă a contestației întrucât asociații sunt persoane afiliate cu S.C. I S.R.L. și în acest caz prețul de vânzare al mărfii este “suma care ar fi plătită de un client independent unui furnizor independent”, respectiv suma de ... lei, reprezentând soldul mărfii la preț cu amănuntul înregistrat în evidențele contabile.

Societatea nu a calculat TVA nici la suma de ... lei și nici la ... lei, dar a dedus integral TVA la achiziționarea mărfii.

Art.128 alin.(5) din Legea nr.571/ 2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, prevede:

“ Orice distribuire de bunuri din activele unei persoane impozabile către asociații sau acționarii săi, inclusiv o distribuire de bunuri legată de lichidarea sau de dizolvarea fără lichidare a persoanei impozabile, cu excepția transferului prevăzut la alin.(7), constituie livrare de bunuri efectuată cu plată, dacă taxa aferentă bunurilor respective sau părților lor componente a fost dedusă total sau parțial.”

Având în vedere cele reținute mai sus rezultă că, pentru operațiunea în cauză, S.C. I S.R.L. trebuia să colecteze taxă pe valoarea adăugată colectată în sumă de ... lei, calculată astfel:

... lei x 0,15966 = ... lei

În consecință rezultă că organele de inspecție fiscală au stabilit în conformitate cu prevederile legale taxa pe valoarea adăugată colectată în sumă de ... lei și în mod eronat au calculat în plus TVA colectată în sumă de ... lei .

Față de cele reținute mai sus și având în vedere că din totalul diferențelor stabilite conform pct.II din prezenta decizie, SC I SRL motivează TVA în sumă de ... lei colectată suplimentar de organele de inspecție fiscală pentru anul 2007, rezultă că societatea nu are dreptul la rambursarea TVA în sumă de ... lei și datorează TVA de plată în sumă de ... lei și majorări de întârziere în sumă de ... lei. În consecință urmează a se respinge ca neîntemeiată contestația cu privire la taxa pe valoarea adăugată de plată în sumă de ... lei și a se admite contestația cu privire la taxa pe valoarea adăugată colectată în sumă de ... lei. Pe cale de consecință se vor admite majorările în sumă de ... lei și se vor respinge majorările de întârziere în sumă de ... lei.

Pentru considerentele arătate și în temeiul art. 216 din OG 92/ 24.12.2003 R, privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se

### **DECIDE:**

Art.1 Admiterea parțială a contestației formulată de S.C. I S.R.L. privind suma de ... lei reprezentând : taxă pe valoarea adăugată (... lei) și accesorii aferente TVA (... lei) și anularea Deciziei de impunere privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr... /2009 cu privire la aceste sume.

Art.2 Respingerea ca neîntemeiată și nemotivată a contestației formulată de S.C. I S.R.L. privind suma de ... lei reprezentând : taxă pe valoarea adăugată (... lei) și accesorii aferente TVA (... lei), stabilită de ACTIVITATEA DE INSPECȚIE FISCALĂ prin Decizia de impunere privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr.../2009.

Art.3 Prezenta decizie poate fi atacată în termen de 6 luni de la data comunicării, la Tribunalul Tulcea - secția contencios administrativ.

**DIRECTOR EXECUTIV**