

DECIZIA NR.xxx /21.11.2007
privind solutionarea contestatiei formulata de
xxxx AF DIN LOCALITATEA JINA ,
Str. xxx , 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 xxxx AF DIN LOCALITATEA JINA ,Str.xxxxx, Judetul Sibiu impotriva masurilor dispuse prin Decizia de impunere nr. xxx/31.07.2007 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. xxx/31.07.2007, intocmite de Activitatea de Inspectie 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. xxxx/ din data de 16.10.2007, iar la DGFP a Judetului Sibiu cu nrxxxx/10.10.2007.

Decizia de impunere nrxxx/31.07.2007si Raportul de inspectie nr.xxxx/31.07.2007 au fost comunicate contestatoarei in data de 10.09.2007

Obiectul contestatiei il reprezinta masura dispusa prin Decizia de impunere nrxxx/31.07.2007si Raportul de inspectie nr.xxxx/31.07.2007 prin care i s-au stabilit obligatii suplimentare in suma totala de xxxlei reprezentand :

- xxxx lei tva stabilita suplimentar ;
- xxxlei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar.

I . In sustinerea contestatiei formulate petenta invoca :

- Asociatia Familiala xxxxx s-a infiintat in baza AUTORIZATIEI nxxxx/20.03.1997, eliberata de Consiliul Judetean Sibiu in temeiul Decretului –Lege nr. 54/1990 iar la 23.03.2000 s-a inregistrat in Registrul comerciantilor persoane fizice, obtinand nr. de ordine xxx/2000 , si Certificatul de inmatriculare nr. xxxx/ 23.03.2000 ;

- In perioada 1997-2005 inclusiv a obtinut vize anuale de functionare de la Primaria comunei Jina Judetul Sibiu , in a carei raza teritoriala avea domiciliul. Viza pentru anul 2005 este data in 28.01.2005;

- La aparitia Legii 507/2002 s-a preschimbato Certificatul de inmatriculare nr. xxxx/23.03.2000 in Certificat de inregistrare avand seria x si nr. xxxx/03.06.2002 , emis de Camera de Comert si Industrie Sibiu , avand sediul social in

localitatea Jina , str. xxxx, Judetul Sibiu ,atribuind un cod unic de inregistrare nrxxxx, si atributul fiscal "R";

- Asociatia Familiala s-a comportat ca si o persoana autorizata in sensul ca s-a tinut evidenta primara si contabila in conditiile impuse de legislatia in materie , depunand la organul fiscal teritorial decontul de tva, si declaratiile de impozite si taxe .

Organul fiscal a primit deconturile de tva si a emis pentru anul 2005 Decizia de impunere sub nr.xxxx/15.09.2006 , prin aceasta s-a confirmat ca activitatea desfasurata dupa 01.01.2005 a fost justificata.

Prin cererea " xxxx AF" inregistrata la Primaria Comunei Jina s-a solicitat preschimbarea autorizatiei emise in baza Deretului –Lege 54/1990 , iar aceasta a eliberat o noua autorizatie avand nr.xxx/09.03.2005.

Fata de cele prezentate solicita anularea Decizia de impunere nr. xxxx/31.07.2007.

II. Prin Decizia de impunere nr.xxx/31.07.2007 intocmita de de Activitatea de Inspectie fiscala Sibiu s-au retinut urmatoarele:

Perioada verificata 01.01.2002-31.12.2004.

Controlul s-a efectuat in baza avizului de inspectie fiscala nr.xxx/25.06.2007, avand ca obiective : verificarea bazei de impunere , a legalitatii si conformitatii declaratiilor fiscale si a respectarii de catre contribuabilii a prevederilor legislatiei fiscale cu privire la calcularea , declararea si plata obligatiilor bugetare datorate.

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

- s-a autorizat in baza Decretului Lege 54/1990 din data de 20.03.1997;
- contribuabilul este platitor de tva incepand cu data de 01.07.2000;
- in baza facturii fiscale nr.xxxxx/13.12 2004 , emisa de SC.xxxxxx SRL Sibiu , deduce TVA in suma de xx lei , aferenta achizitionarii unui televizor , achizitie care nu se justifica ca fiind pentru nevoile contribuabilului xxx AF, televizorul fiind in proprietatea persoanei fizice xxxx , titularul autorizatiei.

Prin deducerea tva pentru bunuri ce nu sunt destinate operatiunilor taxabile ale contribuabilului ,s-a incalcat prevederile art. 145, alin (3) si (4) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal .

- contribuabilul nu a preschimbat autorizatia de functionare nr.xxx/20.03.1997 eliberata in baza Decretului –Lege nr.54/1990 , de catre Consiliului Judetean Sibiu asa cum prevede legislatia in vigoare pana la data de 31.12.2004 , autorizatia se considera nula iar TVA aferenta soldului de marfa la 31.12.2004 se considera TVA colectata , contribuabilul avea obligatia de a evidentia in jurnalul de vinzari si in decontul de TVA aferent TRIM. IV 2004 , aceasta taxa.

Ca urmare organul de control a procedat la recalcularea TVA datorata , stabilind tva suplimentara in suma de xxxxxlei (xxxx x 19% = xxx) .

Tva stabilita suplimentar este in suma totala de xxxlei , precum si majorari de intarziere aferente in suma de xxx lei, calculate pana la 31.07.2007.

III. Avand in vedere constatările 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:

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca petenta avea obligatia de a colecta tva aferenta stocului de marfa de 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.xxxx/20.03.1997 , emisa de Consiliul Judetean Sibiu .

In fapt:

- Asociatia Familiala xxxx s-a infiintat in baza AUTORIZATIEI nr.xxx /20.03.1997, eliberata de Consiliul Judetean Sibiu in temeiul Decretului –Lege nr. 54/1990 iar la 23.03.2000 s-a inregistrat in Registrul comerciantilor persoane fizice, obtinand nr. de ordine xxx/2000 , si Certificatul de inmatriculare nr. xxxxx/ 23.03.2000

- La aparitia Legii 507/2004 privind organizarea si desfasurarea unor activitati economice de catre persoane fizice , AF xxxx 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.xcxx/20.03.1997 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 xxxx la 31.12.2004 a fost de xxxx lei ;

- Organul de control a calculat tva la stocul de marfa ,stabilind o diferenta suplimentara privind TVA in suma de xxxx lei.

- De asemenea petenta in baza facturii xxx /13.12.2004 emisa de SC.xxxx SRL Sibiu deduce tva in suma de xxxx lei aferent achizitiei de bunuri (televizor) care nu sunt destinate nevoilor contribuabilului , bunuri care sunt in proprietatea exclusiva a titularului autorizatiei , incalcand astfel prevederile art.145, alin 3 si 4 din Legea nr.571/2003 privind Codul Fiscal.

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 până 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. (1) alin. (1) și (2) și art. (2) alin. (1) și (2) din OUG. nr. 51/2004 privind prelungirea termenelor de preschimbare a certificatului de înmatriculare și a celui de înregistrare fiscală de către comercianți, precum și a autorizației de funcționare de către persoanele fizice autorizate și asociațiile familiale unde se menționează :

” (1) Termenul de 30 iunie 2004, prevăzut la art. 17 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 76/2001 privind simplificarea unor formalități administrative pentru înregistrarea și autorizarea funcționării comercianților, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se prelungește până la data de 31 decembrie 2004.

(2) La expirarea termenului prevăzut la alin. (1), comercianții care nu și-au preschimbato vechile certificate de înmatriculare și certificatele de înregistrare fiscală cu noile certificate de înregistrare conținând codul unic de înregistrare se dizolvă de drept, se lichidează și se radiază din registrul comerțului, în condițiile legii privind simplificarea formalităților la înregistrarea în registrul comerțului a persoanelor fizice, asociațiilor familiale și persoanelor juridice, înregistrarea fiscală a acestora, precum și la autorizarea funcționării persoanelor juridice.”

- art. (2) alin. (1) și alin. (2) din OUG. nr. 51/2004 privind prelungirea termenelor de preschimbare a certificatului de înmatriculare și a celui de înregistrare fiscală de către comercianți, precum și a autorizației de funcționare de către persoanele fizice autorizate și asociațiile familiale unde se menționează :

“(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.”

Intrucat AF. xxxx nu si-a preschimbato Autorizatia nr. xxx/20.03.1997, eliberata de Consiliul Judetean Sibiu in temeiul Decretului –Lege nr. 54/1990 , in termenul prevazut la art.17 .alin. (1)si (2) din Legea nr. 507/2002 si art. (1) si (2) din OUG. nr. 51/2004 , respectiv 31.12.2004 , Autorizatia sus mentionata este nula la expirarea termenului de preschimbare iar AF.xxxx a fost radiata de la Registrul Comertului .

La data radierii din Registrul Comertului a AF. xxxx stocul de marfa existent se transfera din patrimoniul afacerii in proprietatea persoanei fizice iar venitul brut stabilit la data lichidarii cuprinde si castigurile din transferul bunurilor ramase dupa incetarea definitiva a activitatii .

Stocul de marfa existent in evidenta AFxxxx la 31.12.2004 a fost dexxxx lei ;

In speta sunt aplicabile prevederile :

-art. 49 alin.(2) lit. c) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal ,cu modificarile si completarile ulterioare , unde se mentioneaza :

“ Venitul net din activitati independente se determina ca diferenta intre venitul brut si cheltuielile aferente realizarii venitului , deductibile , pe baza datelor din contabilitatea in partida simpla

Venitul brut cuprinde :

-a)...

-b)...

-c)castigurile din transferul activelor din patrimoniul afacerii utilizate intr-o activitate independenta , inclusiv contravaloarea bunurilor ramase dupa incetarea definitiva a activitatii “

-art.128 alin (1) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal unde se mentioneaza :

“(1) Prin livrare de bunuri se intelege orice transfer al dreptului de proprietate asupra bunurilor de la proprietar catre o alta persoana, direct sau prin persoane care actioneaza in numele acestuia.”

-art.137 alin. (1) lit.a) din din Legea 571/2003 privind Codul fiscal unde se mentioneaza :

“ (1) Baza de impozitare a taxei pe valoarea adaugata este constituita din:

a) pentru livrari de bunuri si prestari de servicii, altele decat cele prevazute la lit. b) si c), din tot ceea ce constituie contrapartida obtinuta sau care urmeaza a fi obtinuta de furnizor ori prestator din partea cumparatorului, beneficiarului sau a unui tert, inclusiv subventiile direct legate de pretul acestor operatiuni;”

-art.156 alin.1 lit.(a) si alin.(2) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal unde se mentioneaza :

“(1) Persoanele impozabile, înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată, au următoarele obligații din punct de vedere al evidenței operațiunilor impozabile:

a) să țină evidența contabilă potrivit legii, astfel încât să poată determina baza de impozitare și taxa pe valoarea adăugată colectată pentru livrările de bunuri și/sau prestările de servicii efectuate, precum și cea deductibilă aferentă achizițiilor;

(2) Persoanele înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată trebuie să întocmească și să depună la organul fiscal competent, pentru fiecare perioadă fiscală, până la data de 25 a lunii următoare perioadei fiscale inclusiv, decontul de taxă pe valoarea adăugată,...”

Ca urmare in mod justificat organul de control a calculat TVA la stocul de marfa existent la data la care trebuia sa-si preschimbe autorizatia, stabilind tva suplimentara in suma de xxxlei (xxxx x 19 /119 = xxx) .

Sustinerea petentei potrivit careia la aparitia Legii nr.507/2002 demersurile

facute pentru a preschimba Certificatului de inmatriculare , avand seria xxx / 23.03.2000 emis de Oficiul Registrului Comertului cu Certificatul de inregistrare avand seria xxx si nr. xxxx/ 03.06.2002 , obtinand CUI xxxx si "ATRIBUT FISCAL R" , si vize anuale de la Primaria Comunei Jina sunt suficiente pentru a considera activitatea autorizata pentru anul 2005 , nu poate fi retnuta retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat :

- la data aparitiei Legii 507/2002 avea obligatia sa-si preschimbe autorizatia emisa in baza Decretului Lege 54/1990 , pana la data limita de 31.12.2004;
- autorizatia nr. xxxx/30.03.1997 putea fi anulata la cerere de catre institutia care a emis-o , respectiv de Consiliul Judetean Sibiu ;
- la data de 31.12.2004 , data limita de preschimbare Autorizatia nr.xxxx/30.03.1997 este nula ;
- pentru continuarea activitatii AF. xxxx era obligata sa-si preschimbe aceasta autorizatie pana la 31.12.2004 , prin solicitarea Consiliul Judetean Sibiu sa anuleze Autorizatia veche si sa solicite Primariei Comunei Jina eliberarea unei noi autorizatii pana la 31.12.2004.

-în vederea continuării activității era necesară obținerea unei noi autorizații în condițiile Legii 507/2002 privind organizarea si desfasurarea unor activitati economice de catre persoane fizice pana la expirarea termenului prevăzut la art. 17 alin. (1)si (2),cu modificarile ulterioare , respectiv pana la 31.12.2004.

-Autorizatia nr. xxx/09.03.2005 a fost eliberata de Primaria
Comunei

Jina dupa ce vechea Autorizatie nr.xxxx/30.03.1997 emisa in baza Decretului Lege 54/1990 a fost anulata in conditiile Legii 507/2002 iar AF.xxxx a fost radiata de la Oficiul Registrului Comertului .

-Organul fiscal era obligat sa inregistreze orice declaratie pe propria raspundere a contribuabilului avend in vedere ca prin Autorizatia nr. xxx/09.03.2005 Primaria Comunei Jina a autorizat noua Asociatie Familiala " AFxxxx cu incepere din 09.03.2005 avand ca si asociati :xxx si xxx si ca obiect principal de activitate COD CAEN " 5153 Comert cu ridicata al materialului lemnos si de constructii iar ca si obiecte secundare : cod CAEN :5212, 5246, 1822.avand si alte sedii in Localitatea JINA lxxxx;

- Decizia de impunere nrxxxx/15.09.2006 este emisa pentru perioada 09.03.2005- 31.12.2005 , perioada de functionare a noii asociatii familiale " AF. xxxx, autorizata din 09.03.2005 in baza Autorizatiei nr. xxxemisa de Primaria Comunei Jina.

De asemenea petenta in baza facturii xxx /13.12.2004 emisa de SC.xxxx SRL Sibiu deduce tva in suma de xxx lei aferent achizitiei de bunuri (televizor) ce nu sunt destinate nevoilor contribuabilului , bunuri care sunt in proprietatea exclusiva a titularului autorizatiei , incalcand astfel prevederile art.145, alin 3 si 4 din Legea nr.571/2003 privind Codul Fiscal.

In drept sunt aplicabile prevederile :

- art. 128 alin 4 din Legea 571/2003 privibd Codul Fiscal unde se mentioneaza :

" preluarea de catre persoane impozabile a bunurilor achizitionate sau fabricate de catre acestea pentru a fi utilizate in scopuri care nu au legatura cu activitatea economica desfasurata sau pentru a fi puse la dispozitie altor persoane in mod gratuit constituie livrate de bunuri efectuata cu plata , daca taxa pe valoarea adaugata aferenta bunurilor respective sau partilor lor componente a fost dedusa total sau partial"

- art.145.alin. 3 din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal unde se mentioneaza ca dreptul de deducere ia nastere in momentul in care tva deductibila devine exigibila :

“ Daca bunurile si serviciile achizitionate sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor sale taxabile , orice persoana impozabila inregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata are dreptul sa deduca : taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata , aferenta bunurilor care i-au fost livrate sau urmeaza sa ii fie livrate , de o alta persoana impozabila “

Ca urmare organul de inspectie fiscala a considerat ca bunurile achizitionate cu fa.xxxx/13.12.2004 in valoare de xxx lei din care tva in suma de xxxlei ca fiind bunuri(televizor) ce nu au legatura cu activitatea economica a AF.xxxx , fiind achizitionate in interesul persoanei fizice xxx , asimiland aceasta achizitie cu o livrare de bunuri efectuata cu plata ,stabilind un tva suplimentar in suma de xxx lei.

In concluzie tva stabilita suplimentar este in suma de xxxxx lei precum si majorari de intarziere in suma de xxxxxx lei , calculate pana la data de 31.07.2007.

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

DECIDE :

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

- xxxxx lei tva stabilita suplimentar ;
- xxxxx lei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar.

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

DIRECTOR EXECUTIV,

VIZAT,

SERV. JURIDIC ,

