

MINISTERUL ECONOMIEI SI FINANTELOR
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
Direcția Generală a Finantelor Publice
a județului „V”

DECIZIA Nr. 38/2007/04.01.2008
privind soluționarea contestației depusa de
S.C. „X”S.R.L.
înregistrata la D. G. F. P. a jud. „V” sub nr..../30.11.2007

Direcția generală a Finantelor publice a județului „V” a fost sesizată de către Administrația finanțelor publice pentru contribuabili mijlocii „V” - serviciul de inspecție fiscală prin adresa nr. „...” din 22.11.2007 asupra contestației formulată de S.C. „X” S.R.L., cod de identificare fiscală RO 147....., cu sediul in „V”, str. „C” ... nr...., jud. „V”.

Contestația a fost formulată împotriva măsurilor dispuse prin decizia de impunere nr. „...”/22.10.2007 privind obligațiile suplimentare stabilite de inspectia fiscală emisă in baza raportului de inspecție fiscală nr. „...”/22.10.2007, întocmite de organele de inspectie fiscală din cadrul Administrației finanțelor publice pentru contribuabili mijlocii „V” - serviciul de inspecție fiscală.

Obiectul contestației îl constituie suma de „S” lei reprezentând dobânzi in suma de „S1” lei si penalități de întârziere in sumă de „S2” lei aferente T.V.A

Contestația a fost depusă în termenul prevăzut de art. 207(1) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, in raport de data întocmirii actului administrativ fiscal atacat, la Administratia finanțelor publice pentru contribuabili mijlocii „V” sub nr. „...”/22.11.2007 care a înaintat-o la D.G.F.P „V” împreună cu referatul cu propuneri de soluționare întocmit in data de 29.11.2007 prin adresa nr. „...”/22.11.2007, înregistrată la DGFP „V” sub nr./30.11.2007.

Constatând că sunt întrunite condițiile prevăzute de art. 205 (1) si 209 (1) lit. a) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, Direcția generală a Finanțelor publice a județului „V” prin compartimentul soluționare contestații este legal investită să soluționeze contestația în cauză.

I. S.C. „X” S.R.L., nu este de acord cu obligația fiscală stabilită suplimentar de plată prin Decizia de impunere nr. „...”/22.10.2007 privind obligațiile fiscale suplimentare de plată reprezentand accesorii aferente TVA, emisă in baza raportului de inspecție fiscală nr. „...”/22.10.2007, invocând următoarele:

- organul de control, fara a tine seama de prevederile art. 126 alin 1 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, stabileste o diferenta de TVA de plata in suma de „T.”lei pentru factura nr. 719...../31.08.2004 emisa catre SC „H” SA „V”, pe motiv ca reprezinta o livrare de bunuri, la care s-au calculat dobanzi de intarziere in suma de „S1” lei si penalitati de intarziere in suma de „S2” lei, pana in luna iunie 2007 cand factura a fost stornata;

- factura in cauza a fost emisa cu discount 100% si reprezinta aductiunea de gaze efectuata in spatiul inchiriat de la SC „H”SA „V”, lucrare efectuata fara pretentia compensarii cu chiria datorata, fara plata si fara nici un beneficiu din partea

beneficiarului, fapt prevazut si la art. 5 alin. 1 din contractul nr. 1 incheiat intre SC „X” SRL si SC „H”SA;

- operatiunea prevazuta in factura nr. 719.../31.08.2004 nu intra in sfera de aplicare a TVA si nu reprezinta o operatiune impozabila deoarece nu s-a efectuat cu plata, valoarea discountul fiind specificat clar in aceasta si ca atare respecta prevederile art. 137 alin. 3 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal;

- respectiva operatiune nu este purtatoare de TVA, deoarece nu se include in baza de impozitare. Conditiiile ca aceasta operatiune sa nu intre in baza de impozitare, prevazute la CAP. VII punctul 19 din Normele de aplicare a Codului fiscal sunt ca sconturile si alte reduceri de pret sa fie acordate direct beneficiarului fara sa constituie remunerarea unui serviciu sau livrari, conditii pe care operatiunea din factura mai sus mentionata le indeplineste;

- in factura este inscrisa clar valoarea lucrarilor efectuate precun si suma cu care este redusa aceasta, adica 100%, motiv pentru care taxa pe valoarea adaugata este zero, si nicaieri nu este prevazut ca scontul nu trebuie sa fie 100%.

- in luna iunie 2007 s-a facut proces verbal de receptie pentru intreaga lucrare din care face parte si cea din factura mentionata, motiv pentru care aceasta a fost stornata in aceasta luna pentru a emite factura finala cu discount-ul aferent si care reprezinta 21% din valoarea totala a lucrarii.

In sustinerea argumentelor sale SC „X” SRL anexeaza, in copie, la dosarul cauzei factura nr. 719.../31.08.2004 si contractul nr. ... incheiat cu SC „H”SA.

Față de cele de mai sus contestatoarea solicită admiterea contestatiei si anulara obligatiilor suplimentare de plată in sumă de „S” lei reprezentând accesorii la TVA stabilite prin Decizia nr.”/22.10.2007.

II. Prin decizia de impunere nr.”/22.10.2007 emisă în baza Raportului de inspectie fiscală nr.”/22.10.207, în sarcina contestatoarei s-au stabilit obligatii suplimentare de plată către bugetul de stat în sumă de „S” lei cu titlul de majorari de intarziere aferente TVA, contestate în totalitate de societate.

Organul de inspectie fiscală a constatat ca între cele două societăți s-a încheiat un contract prin care SC „X” SRL in calitate de chiriaș se obligă să execute cu titlu gratuit în favoarea SC „H”SA lucrarea de aducțiune gaze naturale.

Totodată a constatat ca în luna august 2004 societatea a emis factura nr. 7193054/31.08.2004 către SC „H” SA „V” cu discount de 100% , reprezentând instalații gaze naturale si concomitent a înregistrat în contabilitate nota contabilă 411.01=4427 - ”T.” lei ron, factura stornată in luna iunie 2007, deși a dedus TVA aferent cheltuielilor pentru această lucrare.

Prin referatul cu propuneri de soluționare a contestației Activitatea de inspectie fiscală consideră ca neîntemeiată contestația și propune respingerea acesteia.

De asemenea in referat se arata ca impotriva SC „X” SRL s-a depus plangerea penala nr. 400.../13.03.2007, de catre Garda Financiara „V”.

III. Luând în considerare constatările organului de inspectie fiscală, motivele prezentate de societatea contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei, precum și actele normative în vigoare în perioada verificată, se reține:

Referitor la suma de „S” lei reprezentând obligatii fiscale suplimentare de plată cu titlu de majorari si penalitati de intarziere aferente TVA, stabilite prin decizia de impunere nr.”/22.10.2007.

cauza supusă soluționării Direcției generale a finanțelor publice a județului „V” prin compartimentul soluționare contestații este să se pronunțe dacă este

legal și corect stabilită în condițiile în care, prin contractul de închiriere nr. 1/2004, S.C. „X” S.R.L. în calitate de chiriaș, se obligă să presteze anumite servicii cu titlu gratuit în favoarea SC „H” SA „V”.

În fapt, S.C. „X” S.R.L. „V” contestă din decizia de impunere nr. „...”/22.10.2007 capitolul referitor la taxa pe valoarea adăugată prin care organul de inspecție fiscală a stabilit ca societatea datorează la bugetul de stat majorări și penalități de întârziere în sumă totală de „S” lei considerând aceasta măsură ca fiind neîntemeiată pentru faptul că factura nr. 719...din 31.08.2004 emisă cu un discount 100%, respectă prevederile art. 5 alin. alin.1 lit.a) din contractul de închiriere nr. 1/2004 precum și art. 137 alin. (3) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal care prevede că rabaturile, remizele, risturnurile, sconturile și alte reduceri de preț acordate de furnizori clienților nu se cuprind în baza de impozitare.

În baza deciziei nr. „...”/22.10.2007, emisă de Administrația financiară pentru contribuabili mijlocii „V”, organul de inspecție fiscală aplicând prevederile art. 128 alin 4 lit. b) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, a stabilit o diferență de TVA de plată în sumă de „T.”lei (ron) deoarece „ în luna august 2004, SC „X” SRL „V”, emite factura nr. 719.../31.08.2004, prin care pune la dispoziția SC „H” SA „V” instalația de aducțiune gaze naturale așa cum s-a obligat prin art. 5, alin 1 lit. a din Contractul de închiriere nr... încheiat între cele două societăți.

Totodată organul de inspecție fiscală constată că în luna iunie 2007 SC „X” SRL stornează factura de mai sus motiv pentru care a procedat la calcularea dobânzilor în sumă de „S1” lei și penalităților de întârziere în suma de „S2” lei, în conformitate cu prevederile art. 119 alin. (1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, până la data stornării facturii în cauză.

Prin referatul cu propuneri de soluționare a contestației, organul de inspecție fiscală menționează faptul că Garda financiară Secția Județeană „V” prin adresa nr. 400.... din 13.03.2007 a formulat plângere penală împotriva administratorului de la S.C. „X” SRL „V” în vederea constatării existenței sau inexistenței elementelor constitutive ale infracțiunii de evaziune fiscală prevăzute de art. (9) lit. b) din Legea 241/2005 pentru prevenirea și combaterea evaziunii fiscale în legătură cu modul de reflectare în contabilitate a operațiunilor de achiziționare a bunurilor respective și punerea lor la dispoziția altei persoane, cu titlu gratuit.

Concomitent, în baza art. 7, lit. f) și j) din OUG nr. 91/2003 aprobată prin Legea nr.132/2004 modificată prin OG 8/2005 aprobată prin Legea 154/2005 Garda financiară a transmis Nota de constatare nr. 10026/05.03.2007, încheiată la S.C. „X” SRL „V” la D.G.F.P. „V” în vederea stabilirii obligațiilor fiscale în întregime datorate.

Deoarece organul de inspecție fiscală nu a depus la dosarul cauzei o copie după plângerea penală, organul de soluționare a contestației, prin adresa nr. 1.... din 16.12.2007, a solicitat Garzii Financiare Secția „V” o copie după aceasta.

Prin adresa de răspuns nr. 401../27.12.2007 Garda Financiară menționează că nu a primit o soluție la sesizarea penală.

În drept, sunt aplicabile prevederile:

O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2007 cu modificările și completările ulterioare, astfel:

- ART. 213

Soluționarea contestației

(1) În soluționarea contestației organul competent va verifica motivele de fapt și de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ fiscal. Analiza contestației se face în raport de susținerile părților, de dispozițiile legale invocate de acestea și de documentele existente la dosarul cauzei. Soluționarea contestației se face în limitele sesizării.

.....
(5) Organul de soluționare competent se va pronunța mai întâi asupra excepțiilor de procedură și asupra celor de fond, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu se va mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

- ART. 214

Suspendarea procedurii de soluționare a contestației pe cale administrativă

(1) Organul de soluționare competent poate suspenda, prin decizie motivată, soluționarea cauzei atunci când:

b) soluționarea cauzei depinde, în tot sau în parte, de existența sau inexistența unui drept care face obiectul unei alte judecăți.

Față de cele de mai sus constatând că soluționarea pe latură penală nu are înrăurire hotărâtoare asupra soluției ce urmează a fi dată în procedura administrativă, organul de soluționare a contestației se va pronunța pe fond asupra cauzei în conformitate cu prevederile Legii 571/2003 privind Codului fiscal, cu modificările și completările ulterioare prevăzute la:

- ART. 126

Operațiuni impozabile

(1) Din punct de vedere al taxei sunt operațiuni impozabile în România cele care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

a) operațiunile care, în sensul art. 128 - 130, constituie sau sunt asimilate cu o livrare de bunuri sau o prestare de servicii, în sfera taxei, efectuate cu plată;

.....
- ART. 129 alin. 4

(4) Sunt asimilate prestării de servicii efectuate cu plată următoarele:

a) utilizarea temporară a bunurilor care fac parte din activele unei persoane impozabile, în scopuri care nu au legătură cu activitatea sa economică sau pentru a fi puse la dispoziție, în vederea utilizării în mod gratuit, altor persoane, dacă taxa pentru bunurile respective a fost dedusă total sau parțial;

ART. 134

Faptul generator și exigibilitatea - definiții

(1) Faptul generator reprezintă faptul prin care sunt realizate condițiile legale necesare pentru exigibilitatea taxei.

(2) Exigibilitatea taxei reprezintă data la care autoritatea fiscală devine îndreptățită, în baza legii, să solicite plata de către persoanele obligate la plata taxei, chiar dacă plata acestei taxe poate fi amânată.

(3) Exigibilitatea plății taxei reprezintă data la care o persoană are obligația de a plăti taxa la bugetul statului, conform prevederilor [art. 157](#) alin. (1). Această dată determină și momentul de la care se datorează majorări de întârziere pentru neplata taxei.

ART. 134¹

Faptul generator pentru livrări de bunuri și prestări de servicii

(1) Faptul generator intervine la data livrării bunurilor sau la data prestării serviciilor, cu excepțiile prevăzute în prezentul capitol.

(4) Pentru prestările de servicii decontate pe bază de situații de lucrări, cum sunt serviciile de construcții-montaj, consultanță, cercetare, expertiză și alte servicii similare, faptul generator ia naștere la data emiterii situațiilor de lucrări sau, după caz, la data la care aceste situații sunt acceptate de beneficiar.

ART. 137

Baza de impozitare pentru livrări de bunuri și prestări de servicii efectuate în interiorul țării

(1) Baza de impozitare a taxei pe valoarea adăugată este constituită din:

d) pentru operațiunile prevăzute la art. 129 alin. (4), suma cheltuielilor efectuate de persoana impozabilă pentru realizarea prestării de servicii coroborat cu prevederile art. 114 , art. 115 si art.120 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata in 2004 referitor la dobânzi și penalități de întârziere , astfel:

ART. 114

Dispoziții generale privind dobânzi și penalități de întârziere

(1) Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează după acest termen dobânzi și penalități de întârziere.

ART. 115

Dobânzi

(1) Dobânzile se calculează pentru fiecare zi, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate inclusiv.

(5) Nivelul dobânzii se stabilește prin hotărâre a Guvernului, la propunerea Ministerului Finanțelor Publice, corelat cu nivelul dobânzii de referință a Băncii Naționale a României, o dată pe an, în luna decembrie, pentru anul următor, sau în cursul anului, dacă aceasta se modifică cu peste 5 puncte procentuale.

ART. 120

Penalități de întârziere

(1) Plata cu întârziere a obligațiilor fiscale se sancționează cu o penalitate de întârziere de 0,5% pentru fiecare lună și/sau pentru fiecare fracțiune de lună de întârziere, începând cu data de întâi a lunii următoare scadenței acestora până la data stingerii acestora inclusiv. Penalitatea de întârziere nu înlătură obligația de plată a dobânzilor.

(5) Nivelul penalității de întârziere se poate modifica anual prin legea bugetului de stat, articole care au fost modificate și completate prin Legea nr. 210 din 4 iulie 2005 privind aprobarea Ordonanței Guvernului nr. 20/2005 pentru modificarea și completarea Ordonanței Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, Legea nr. 158 din 15 mai 2006 privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 165/2005 pentru modificarea Ordonanței Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală O.G. nr. 35 din 26 iulie 2006 pentru modificarea și completarea Ordonanței Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală si care la republicare au primit o nouă numerotare.

Față de cele de mai sus nu poate fi luată în considerare in soluționarea favorabilă a cauzei susținerea contestatoarei că operațiunea în cauză nu se încadrează în prevederile art. 126 alin. 1 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal nereprezentând o livrare de bunuri sau o prestare de servicii efectuată cu plată și că societatea a respectat la data emiterii facturii nr. 7193054/31.08.2004 prevederile pct.19 din Normele de

aplicare a Codului fiscal si conform prevederilor art. 137 alin. 3 din lege discountul de 100% acordat clientului său nu se cuprinde in baza de impozitare deoarece societatea a dedus taxa pe valoarea adăugată aferentă cheltuielilor efectuate cu achiziționarea bunurilor pe care prin art. 5 alin.1 lit. a) din Contractul de închiriere nr. ...2004 s-a obligat sa le pună la dispoziția SC „H” SA cu titlul gratuit si ca atare societatea datoreaza majorări si penalități de întârziere la plată de la data întocmirii facturii si acordarea discountului si până la stingerea obligației de plată prin stornare.

Având in vedere prevederile legale mai sus menționate, se retine că organele de inspecție fiscală legal si corect au procedat la stabilirea obligațiilor suplimentare de plată in sumă de „S” lei reprezentând majorări si penalități de întârziere la plată până la data stornării facturii (data stingerii obligației de plată a TVA) deoarece societatea a pus la dispoziția altei persoane servicii, *în vederea utilizării în mod gratuit, pentru care taxa pe valoarea adăugată a fost dedusă* total urmând a se respinge contestația formulată de SC „X” SRL ca neîntemeiată.

Pentru considerentele reținute și în temeiul prevederilor actelor normative menționate în conținutul deciziei coroborate cu art. 216(1) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată in anul 2007, se

D E C I D E:

1. Respingerea contestației formulată de S.C. „X” S.R.L. pentru suma de „S” lei reprezentand majorări si penalități de întârziere la plată aferente TVA stabilite prin Decizia nr. „...”/22.10.2007 ca fiind neîntemeiată.

2. Secretariatul DGFP va asigura comunicarea prezentei celor in drept.

3. Prezenta decizie poate fi atacată la instanța judecătorească de contencios administrativ competentă în termen de 6 luni de la data comunicării.

DIRECTOR EXECUTIV,

Red/dact. 4ex.
B.V.