

DE C I Z I A NR 61 /XXXX . 2008
privind solutionarea contestatiei formulate
de SC.XXXXXX str. XX
, SIBIU

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Sibiu , a fost investita in baza art.209 din O.G. nr. 92/2003 (R) cu solutionarea contestatiei formulata de SC. XXXXXX str. XX , SIBIU impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. XXX/25.04.2008 si a Raportului de inspectie nr. XXXX/XX.2008 , emise de Administratia Finantelor Publice a Municipiului Sibiu - Activitatea de Inspectie Fiscala Sibiu .

Documentele contestate au fost comunicate petentei in data de 08.05.2008 , fiindu-i remise sub semnatura d-lui XXXX administratorul societatii .

Contestatia a fost depusa in data de XXX08 , incadrandu-se in termenul impus de art.207(1) din OG 92/2003 ® , fiind inregistrata la organul de inspectie fiscala cu nr. XXX din data de XXX.2008 iar la Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Sibiu cu nr.XXX/XX.2008 .

Contestatia a fost formulata prin Cabinetul de avocatura –Av.XXXXXX , avind anexata imputernicirea avocatuala in original

Obiectul contestatiei il constituie :

1. Masurile stabilite de organul de inspectie fiscala prin care i s-au stabilit obligatii suplimentare in suma totala de XXXXX lei lei reprezentand :

- XXXXX lei tva stabilita suplimentar ;
- XXXXlei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar.

2. Rambursarea sumei de XXXXX lei reprezentand tva aferenta livrarilor intracomunitare scutite de tva , din perioada martie – decembrie 2007 (din care XXXX lei colectata eronat in baza decontului de tva din ianuarie 2008 la care se adauga suma de XXXX lei stabilita prin decizia de impune contestata) .

I . Petenta isi intemeiaza contestatia pe prevederile art. 143 , alin.2 lit.a) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal in sensul ca livrarea intracomunitara se incadreaza la operatiuni scutite de tva , cu drept de deducere , daca livrarea are loc catre o persoana care ii comunica furnizorului un cod valabil de inregistrare in scopuri de tva , atribuit de autoritatile fiscale din alt stat membru .

Din punct de vedere juridic , persoana care comunica codul nu este

identificata cu cumparatorul bunurilor sau cu destinatarul acestora , fiind necesara si suficienta existenta unui cod indiferent daca acesta apartine cumparatorului din Elvetia respectiv Bosnia sau destinatarului din Slovenia .

In perioada martie –decembrie 2007 , societatea a efectuat livrari intracomunitare de marfa in valoare totala de XXXXX lei din care :

- livrari catre SC. XXXXX SA Elvetia in valoare de XXXXXX lei ;
- livrari catre SC.XXXX din Bosnia Hertegovina in valoare de XXXXXXlei

Tote bunurile contractate de partenerii externi sus mentionati , au avut ca destinatar o firma din Slovenia (XXXXXX. denumita anterior XXXXXX.) , inregistrata cu cod valid de tva (XXXX) , facturile aferente acestor operatiuni au fost intocmite fara tva.

Scutirea de tva in momentul emiterii facturii de catre societate a fost pe deplin justificata pe urmatoarele considerente :

- firma din Slovenia este mentionata ca fiind destinatarul marfurilor pe toate facturile externe intocmite in conditiile art.155 , alin.5 din Codul Fiscal;

- firma din Slovenia are cod valabil de inregistrare in scopuri de tva transmis societatii noastre , in conditiile legii (XXXX) ;

- conform traseului dovedit de documentele de transport , pentru a ajunge la destinatie (locul de plecare –Romania , destinatia finala Slovenia) marfa livrata nu a parasit teritoriul UE;

- legalitatea modului de intocmire a facturilor fara tva rezulta si din faptul ca firma destinatarul din Slovenia a confirmat primirea marfurilor prin semnarea tuturor documentelor de transport (CMR) si au fost efectuate raportarile statistice de comert INTRASTAT pentru toate operatiunile intracomunitare;

- in luna decembrie 2007din eroare societatea a inregistrat tva in suma de XXXX lei aferenta livrarilor intracomunitare pentru care facturile externe au fost intocmite in mod corect fara tva , eroare corectata in decontul de tva aferent lunii ianuarie 2008;

- in mod nejustificat organul de inspectie fiscala a apreciat ca aceste livrari nu beneficiaza de scutire de tva intrucat firmele cumparatoare nu sunt inregistrate in scopuri de tva intr-un stat membru al Uniunii Europene ;

- interpretarea restrictiva a art.143. alin 2.lit.a) din Codul fiscal , potrivit careia scutirea se aplica doar in cazul in care persoana cumparatoare detine un cod valid de tva intr-un stat membru , este eronata si reprezinta o “ nepermisa adaugare la lege ”

- interpretarea organului de control fiscal se dovedeste cu atit mai nerationala si contrara vointei legiuitorului cu cat in baza codului fiscal , toate livrarile de bunuri in afara Romaniei in anul 2007 catre state terte si livrari intracomunitare catre state comunitare sunt operatiuni scutite cu drept de deducere a tva.

Ca urmare din perspectiva prevederilor Codului fiscal , operatiunile derulate de societatea noastra ar fi fost scutite de tva , chiar si in situatia in care marfa ar fi fost expediata si transportata catre cele doua firme din afara Uniunii Europene

(art.143,alin.a din Codul fiscal) iar Decizia de impunere nr.XXX/XXX.2008 privind obligatiile suplimentare de plata a tva in suma deXXXX lei apare ca netemeinica si nelegala .

Sumele stabilite suplimentar reprezentand tva a fost achitata partial cu OP nr.XX/24.04.2008 in suma de XXX lei , iar diferenta de XXXX lei (XX- XX=XX) a fost compensata prin decontul de tva aferent lunii martie 2008.

Majorarile de intarziere in suma de XXX lei aferente tva stabilita suplimentar au fost achitate cu OP. nrXXX/ 25.04.2008.

II Organul fiscal prin , Decizia de impunere nr. XXX/XX.08 si Raportul de inspectie fiscala nr. XXX/XX.2008 emise de Administratia Finantelor Publice a Municipiului Sibiu – Activitatea de inspectie fiscala , retine urmatoarele aspecte:

1 Cu privire la tva stabilita suplimentar in suma de XXX lei si accesorii aferente in suma de XXXlei .

In perioada verificata societatea achizitioneaza de la furnizori interni piei de bovine in stare cruda , le tabaceste la SC.XXXSA in baza contractului de prestari de servicii incheiat .

O parte din aceste piei tabacite (wet blue) este vinduta direct catre parteneri externi , iar o parte este trimisa spre finisare la SC.XXXX SRL Sibiu , dupa care este expediata la parteneri externi in baza contractelor de vinzare incheiate cu acestia .

Deasemenea achizitioneaza piei de calitate inferioare de la SC. XXXX SRL Sibiu , pe care le vinde partenerilor externi.

In perioada 01.01.2007-29.02.2008 desfasoara livrari intracomunitare de piei prelucrate catre Slovenia .

Beneficiarii acestor livrari sunt :- SC. XXXX SA Elvetia si SCXXXXX din Bosnia Hertegovina , societati din afara Comunitatii Europene .

Pentru livrarile catre cele doua societati , societatea este obligata sa colecteze tva .

In urma verificarii documentelor puse la dispozitie , organul de control a constatat urmatoarele :

In luna martie 2007 realizeaza in baza contractului de vinzare –cumparare incheiat in data de 17.03.2007 , livrari de bunuri (piei vitel si spalt procesat) catre clientul SC. XXXX SA Elvetia in suma totala de XXXX lei din care tva zero.

Bunurile livrate catre clientul extern au ca destinatie Slovenia , stat membru al Uniunii Europene , motiv pentru care aceasta operatiune este considerata o livrare intracomunitara de bunuri (loc de plecare –Romania , destinatia finala –Slovenia)

Pentru a beneficia de scutire de tva , in cazul livrarilor intracomunitare , beneficiarul livrării intracomunitare trebuie sa fie inregistrat in scopuri de tva , intr-un stat membru al Uniunii Europene , si sa comunice codul de tva furnizorului .

In cazul operatiunii de livrare catre SC. XXXX SA Elvetia , aceasta nu este inregistrata in scopuri de tva in nici un stat membru , motiv pentru care SC. XXXX nu beneficiaza de scutire de tva , operatiunea efectuata fiind o livrare intracomunitara taxabila cu cota de 19%.

Pentru operatiunea de livrare catre SC. XXXX SA Elvetia , societatea era obligata sa colecteze tva in suma de XXXX lei ($XX \times 19\% = XX$).

In perioada iunie –decembrie 2007 societatea realizeaza in baza contractului de vinzare –cumparare incheiat in data de 04.06.2007 , livrari de bunuri (piei vitel si spalt procesat) catre clientul SC.XXXXXX din Bosnia Hertegovina in suma totala de XXXXX lei din care tva zero.

Bunurile livrate catre clientul extern au ca destinatie Slovenia , stat membru al Uniunii Europene , motiv pentru care aceasta operatiune este considerata o livrare intracomunitara de bunuri (loc de plecare –Romania ,destinatia finala –Slovenia) .

Pentru a beneficia de scutire de tva , in cazul livrarilor intracomunitare , beneficiarul livrării intracomunitare trebuie sa fie inregistrat in scopuri de tva , intr-un stat membru al Uniunii Europene , si sa comunice codul de tva furnizorului .

In cazul operatiunii de livrare catre SC.XXXXXX din Bosnia Hertegovina , aceasta nu este inregistrata in scopuri de tva in nici un stat membru , motiv pentru care SC. XXXX nu beneficiaza de scutire de tva , operatiunea efectuata fiind o livrare intracomunitara taxabila cu cota de 19%.

Pentru operatiunea de livrare catre SCXXXXXXX din Bosnia Hertegovina in suma totala de XXXXXX lei , societatea era obligata sa colecteze tva in suma de XXXXXX lei ($XXX \times 19\% = XXX$).

In luna decembrie societatea a colectat tva aferent acestor livrari in suma de XXXX lei ($XXXXX \times 19/119 = XXXXXX$) tva pe care o declara prin decontul lunii ianuarie 2008 .

Ca urmare a celor descrise mai sus , organul de control a stabilit tva suplimentar in suma totala de XXXXX lei

Pentru neachitarea in termen a tva stabilita suplimentar s-au calculat majorari de intarziere aferente in suma de XXXXX lei lei .

Accesoriile pentru neachitarea in termen a tva stabilita suplimentar au fost calculate pentru perioada 26.01.2008-24.04.2008.

III . Avand in vedere motivatiile petentei , constatarile organului de inspectie fiscala , documentele existente la dosarul cauzei , in raport cu prevederile actelor normative in vigoare se retine:

1. Referitor la contestarea sumei de XXXX lei tva stabilita suplimentar si XXXXXX lei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar;

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca societatea putea beneficia de scutire de tva cu drept de deducere pentru livrarile intracomunitare de bunuri efectuate in perioada martie –decembrie 2007 , societatilor XXXX SA Elvetia si XXXXXXXXXX din Bosnia Hertegovina cu destinatia Slovenia , stat membru al Uniunii Europene , in conditiile in care societatile beneficiare nu sunt state membre ale Uniunii Europene si nici nu sunt inregistrate in scopuri de tva intr-un stat membru

In fapt : societatea in perioada martie –decembrie 2007 livreaza piei bovine societatilor XXXX SA Elvetia si XXXXXXXXXX din Bosnia Hertegovina state care nu sunt membre ale Uiuunii Europene si nu sunt inregistrate in scopuri de tva intr-un stat membru .

Destinatia bunurilor livrate catre clientii externi in suma de XXXXXXXXXX lei este Slovenia , stat membru al Uiuunii Europene si care a comunicat un cod valid de tva XXXXXXXX

Proprietarii bunurilor livrate sunt societatile XXXXX SA Elvetia si XXXXXXXXXX din Bosnia Hertegovina chiar daca destinatia acestor bunuri este Slovenia , stat membru al Uiuunii Europene .

In drept sunt aplicabile prevederile :

- *art.128 alin.(1) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se specifica ce reprezinta o livrare de bunuri :*

“ (1) Este considerată livrare de bunuri transferul dreptului de a dispune de bunuri ca și un proprietar.”

- *art 128 alin. (9) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se specifica ce reprezinta o livrare intracomunitara :*

“ (9) Livrarea intracomunitară reprezintă o livrare de bunuri, în înțelesul alin. (1), care sunt expediate sau transportate dintr-un stat membru în alt stat membru de către furnizor sau de persoana către care se efectuează livrarea ori de altă persoană în contul acestora.”

- *art. 140 alin (1) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se mentioneaza :*

“ (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 reduce”

- *art. 143 alin (2) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se mentioneaza :*

“ 2) Sunt, de asemenea, scutite de taxă următoarele:

a) livrările intracomunitare de bunuri către o persoană care îi comunică furnizorului un cod valabil de înregistrare în scopuri de TVA , atribuit de autoritățile fiscale din alt stat membru, cu excepția:”

• art 155 alin. (5) , lit.i) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se mentioneaza :

“ (5) Factura cuprinde în mod obligatoriu următoarele informații:

.....
i) codul de înregistrare în scopuri de TVA cu care se identifică cumpărătorul în celălalt stat membru, în cazul operațiunii prevăzute la art. 143 alin. (2) lit. a);”

Ca urmare a prevederilor sus mentionate , proprietarii bunurilor expediate de petenta in valoare se XXXXXX lei sunt societatile XXXX SA Elvetia si XXXXXXXX din Bosnia Hertegovina , fapt ce reiese si din contractele de vinzare –cumparare incheiate intre petenta si societatile beneficiare.

Pentru a beneficia de scutirea de tva cu drept de deducere , in cazul livrarilor intracomunitare , in baza art.143. alin(2) , lit.a) beneficiarii livrarilor intracomunitare societatile XXXXXX SA Elvetia si XXXXXXXX din Bosnia Hertegovina trebuie sa fie inregistrati in scopuri de tva intr-un stat membru al Uniunii Europene , si sa comunice codul de tva furnizorului .

In facturile externe (invoice) emise de petenta au ca destinatar : SCXXXXSA Elvetia si SC.XXXXXXXXXXXXXX din Bosnia Hertegovina , beneficiarii ai livrarilor intracomunitare de bunuri expediate iar ca destinatar al marfurilor intracomunitare este inscrisa societatea XXXXXX din Slovenia (fosta XXXXXXXX.) care este inregistrata in scopuri de tva in Slovenia , avind codul de inregistrare in scopuri de tva XXXXX .

Intrucat societatile beneficiare ale marfurilor nu au putut prezenta furnizorului codul de inregistrare in scopuri de tva dintr-un stat membru al Uniunii Europene , in mod justificat organul de inspectie fiscala a considerat ca petenta nu poate beneficia de scutire de tva cu drept de deducere pentru livrarile catre beneficiarii externi XXXXXSA Elvetia si XXXXX din Bosnia Hertegovina , si in consecinta datoreaza tva in cota de 19% la valoarea facturilor emise catre aceste societati, respectiv XXX x 19% = XXX lei .

In luna decembrie 2007 societatea inregistreaza in evidenta contabila tva colectata aferenta livrarilor catre SC. XXXXX SA Elvetia si. SC XXXXXXXXXXXXXXXX din Bosnia Hertegovina , in perioada martie –decembrie 2007 , in suma de XXXXXlei (XXXXX x 19/119 = XXXX lei).

TVA colectata in luna decembrie 2007 in suma XXXXlei a fost cuprinsa in decontul de tva aferent lunii Ianuarie 2008 pe rd.7 , decont inregistrat la AFP Sibiu cu nr. XXXX/XXX.2008.

In concluzie tva stabilita suplimentar este de XXX lei , calculata ca diferenta intre tva de 19% datorata la livrarile totale de XXXX lei si tva colectat de petenta si inregistrata in luna decembrie 2007(XXXX- XXX=XXX) .

Pentru nevirarea la termenul legal a tva stabilita suplimentar , petenta datoreaza accesorii in raport cu debitul stabilit ,potrivit principiului “ accesorium sequitur principale “ in conformitate cu prevederile art.119(1) si 120(1) si (7) din OG 92/2003 ,

republicata , cu modificarile si completarile ulterioare si calculate in suma totala de XXXX lei , in cotele prevazute de HG.67/2004 , HG 784/2005 SI ART 120(7) din OG nr.92/2003 (R)

Accesoriile pentru neachitarea in termen a tva stabilita suplimentar au fost calculate pentru perioada 26.01.2008-24.04.2008.

Sustinerea petentei potrivit careia in anul 2007 sunt scutite de tva cu drept de deducere ” toate livrarile de bunuri inafara Romaniei (sistematizate din anul 2007n exporturi) - catre state terte - si livrari intracomunitare - catre state comunitare- “ nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat :

- sunt scutite de tva cu drept de deducere toate livrarile intracomunitare de bunuri catre o persoana care ii comunica furnizorului un cod valabil de inregistrare in scopuri de tva , atribuit de autoritatile fiscale din alt stat membru.
- beneficiarii livrarilor conform contractului de vanzare –cumparare sunt societatile XXXX SA Elvetia si XXXXXXXX din Bosnia Hertegovina care nu sunt din state membre , si nu au prezentat un cod valabil de tva intr-un stat membru conform art.143 alin.(2) lit.a);
- livrarile efectuate inafara Comunitatii europene in anul 2007 sunt scutite de tva daca marfurile sunt transportate inafara comunitatii , in speta marfurile nu au parasit Uniunea Europeana, destinatia marfirilor fiind Slovenia.

2. Referitor la solicitarea petentei de rambursare a sumei de XXXXXX lei reprezentand tva aferenta livrarilor intracomunitare scutite de tva cu drept de deducere , in suma de XXXXX lei , catre societatile . XXXX SA Elvetia si XXXXXXXXXX din Bosnia Hertegovina in perioada martie –decembrie 2007 se retin urmatoarele aspecte:

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Sibiu se poate pronunta asupra sumei contestate de petenta si care nu este cuprinsa in actul contestat .

Potrivit modificarilor aduse art.182 din OG nr.92/2003 (R) prin pct.9.3 Ordinului 519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din OG. nr. 92/2003 organul de solutionare a contestatiei din cadrul Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Sibiu, nu se poate pronunta asupra sumelor contestate care nu sunt cuprinse in actul de control contestat .

“9.3. În soluționarea contestațiilor, excepțiile de procedură pot fi următoarele: nerespectarea termenului de depunere a contestației, lipsa calității procesuale, lipsa capacității, lipsa unui interes legitim, contestarea altor sume și măsuri decât cele care au făcut obiectul actului atacat. “

Deasemenea la art. 206 alin. (2) din OG. nr.92/2003 republicata cu modificarile si completarile ulterioare , referitor la forma si continutul contestatiei ,se mentioneaza ca : obiectul contestatiei il constituie numai sumele si masurile stabilite si inscrise de organul fiscal in actul administrativ atacat:

“(2) Obiectul contestatiei il constituie numai sumele si masurile stabilite si inscrise de organul fiscal in titlul de creanta sau in actul administrativ fiscal atacat , cu exceptia contestatiei impotriva refuzului nejustificat de emitere a actului administrativ fiscal. “

Intrucit suma de XXXXX lei nu este cuprinsa in decizia de impunere nr.XXX/XX.2008, DGFP Sibiu nu se poate pronunta asupra acestui capat de cerere iar contestatia urmeaza a se respinge ca fara obiect .

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

DE C I D E :

1. Respinge contestatia ca neintemeiata pentru suma totala de XXXXX lei , reprezentand :

- XXXXXX lei tva stabilita suplimentar ;**
- XXXXXlei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar;**

2. Respinge contestatia ca fiind fara obiect pentru suma de XXXXXX lei reprezentind tva contestata si care nu este cuprinsa in actul de control contestat .

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit legii in termen de 6 luni de la comunicare la Tribunalul Sibiu.

DIRECTOR EXECUTIV ,

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

Red. Cons. Sup.

Serviciul Solutionare Contestatii

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