

DECIZIE nr. 427 / 150 / 16.08.2006

I. Obiectul contestatiei il constituie TVA colectata impreuna cu accesoriile aferente stabilite prin Decizia de impunere nr. 278 din data de 01.06.2006.

In sustinerea sa contribuabilul afirma ca punctul 62 din HG nr. 44/2004 prevede ca pentru livrarile de bunuri pentru care locul livrarii nu este considerat a fi in Romania, efectuate de persoane impozabile din Romania inregistrate ca platitori de TVA, catre persoane impozabile stabilite in strainatate nu este obligatorie emiterea de facturi fiscale.

Desi facturile fiscale sunt o cerinta a OMFP nr. 1846/2003, sunt o simpla formalitate, deoarece veniturile au fost inregistrate in contabilitate iar colectarea TVA de catre organul de control nu este justificata.

II. In Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 31.05.2006, organul de control a constatat ca SC ... SRL nu emite facturi fiscale pentru bunurile si serviciile exportate nefiind indeplinite conditiile prevazute de art. 2 al. 2 lit. a) si art. 5 al. 3 lit. c) din OMFP 1846/2003.

Prin neemiterea facturilor fiscale nu este justificat regimul de scutire prevazut de OMFP nr. 1846/2003 emis in baza art. 143 alin. 2 Legii nr. 571/2003 si in consecinta s-a stabilit TVA colectata.

Pentru neachitarea la termen a taxei pe valoarea adaugata stabilita prin raportul de inspectie fiscala si pentru sumele necuvenite de care contribuabilul a beneficiat la rambursarea TVA s-au calculat majorari si penalitati de intarziere.

Perioada verificata privind TVA este 01.06.2005 - 30.11.2005.

III. Avand in vedere constatarile organului de control, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, in baza referatului nr. 42070/16.08.2006 Biroul solutionarea contestatiilor retine ca :

Obiectul contestatiei il constituie TVA neadmisa la rambursare, respectiv TVA colectata stabilita prin Decizia de impunere nr. 278 din data de 01.06.2006 si solicita anulara acesteia deoarece considera ca se incadreaza in prevederile art. 132 lit. b) din Legea nr. 571/2003 modificata si completata si ale punctului 62 alineat 2 din HG nr. 44/2004 in care se precizeaza ca pentru activitatea desfasurata nu este obligatorie emiterea de facturi fiscale.

Organul de control a constatat ca SC ... SRL nu emite facturi fiscale pentru bunurile si serviciile exportate nefiind indeplinite conditiile prevazute de art. 2 al. 2 lit. a) si art. 5 al. 3 lit. c) din OMFP 1846/2003.

Prin neemiterea facturilor fiscale nu este justificat regimul de scutire prevazut de OMFP nr. 1846/2003 emis in baza art. 143 alin. 2 Legii nr. 571/2003 si in consecinta s-a stabilit TVA colectata .

Organul investit cu solutionarea contestatiei retine ca SC ... SRL a interpretat eronat prevederile art. 132 si art. 133 din Legea nr. 571/2003 si punctului 62 (2) din HG nr. 44/2004 prin care legiuitorul defineste locul livrarii de bunuri si a prestarilor de servicii astfel:

“(1) Se considera a fi locul livrarii de bunuri:

.....
b) locul unde se efectueaza instalarea sau montajul, in cazul bunurilor care fac obiectul

unei instalari sau montaj, indiferent daca punerea in functiune este efectuata de catre furnizor sau de alta persoana in contul sau.

Locul prestarii de servicii

ART. 133

(1) Locul prestarii de servicii este considerat a fi locul unde prestatorul asi are stabilit sediul activitatii economice sau un sediu permanent de la care serviciile sunt efectuate sau, an lipsa acestora, domiciliul sau resedinta sa obisnuita.

(2) Prin exceptie de la alin. (1), pentru urmatoarele prestari de servicii, locul prestarii este considerat a fi:

a) locul unde bunul imobil este situat, pentru prestarile de servicii efectuate an legatura directa cu un bun imobil, inclusiv prestatiile agentiilor imobiliare si de expertiza, ca si prestarile privind pregatirea sau coordonarea executarii lucrarilor imobiliare, cum ar fi, de exemplu, prestatiile furnizate de arhitecti si serviciile de supervizare;

b) locul unde se efectueaza transportul, an functie de distantele parcurse, an cazul transportului de bunuri si de persoane;

c) sediul activitatii economice sau sediul permanent al beneficiarului pentru care sunt prestate serviciile sau, an absenta acestora, domiciliul sau resedinta obisnuita a beneficiarului an cazul urmatoarelor servicii:

1. inchirierea de bunuri mobile corporale;

2. operatiunile de leasing avand ca obiect utilizarea bunurilor mobile corporale;

3. transferul si/sau transmiterea folosintei drepturilor de autor, brevetelor, licentelor, marcilor comerciale si al altor drepturi similare;

4. serviciile de publicitate si marketing;

5. serviciile de consultanta, de inginerie, juridice si de avocatura, serviciile contabililor si expertilor contabili, ale birourilor de studii si alte servicii similare;

6. prelucrarea de date si furnizarea de informatii;

7. operatiunile bancare, financiare si de asigurari, inclusiv reasigurari, cu exceptia anchirierii de seifuri;

8. punerea la dispozitie de personal;

9. telecomunicatiile. Sunt considerate servicii de telecomunicatii serviciile avand ca obiect transmiterea, emiterea si receptia de semnale, anscrisuri, imagini si sunete sau informatii de orice natura prin cablu, radio, mijloace optice sau alte mijloace electromagnetice, inclusiv cedarea dreptului de utilizare a mijloacelor pentru astfel de transmisii, emiteri sau receptii; serviciile de telecomunicatii cuprind, de asemenea, si furnizarea accesului la reseaua mondiala de informatii;

10. serviciile de radiodifuziune si de televiziune;

11. serviciile furnizate pe cale electronica; sunt considerate servicii furnizate pe cale electronica: furnizarea si conceperea de site-uri informatice, mentenanta la distanta a programelor si echipamentelor, furnizarea de programe informatice - software - si actualizarea acestora, furnizarea de imagini, de texte si de informatii si punerea la dispozitie de baze de date, furnizarea de muzica, de filme si de jocuri, inclusiv jocuri de noroc, transmiterea si difuzarea de emisiuni si evenimente politice, culturale, artistice, sportive, stiintifice, de divertisment si furnizarea de servicii de anvatamant la distanta. Atunci cand furnizorul de servicii si clientul sau comunica prin curier electronic, serviciul furnizat nu reprezinta un serviciu electronic;

12. obligatia de a se abtine de la realizarea sau exercitarea, total sau partial, a unei activitati economice sau a unui drept mentionat an prezenta litera;

13. prestarile de servicii efectuate de intermediari care intervin in furnizarea prestarilor prevazute in prezenta litera;

d) locul unde sunt prestate serviciile, in cazul urmatoarelor servicii:

1. culturale, artistice, sportive, stiintifice, educative, de divertisment sau similare, inclusiv serviciile accesorii si cele ale organizatorilor de astfel de activitati;

2. prestarile accesorii transportului, cum sunt: incarcarea, descarcarea, manipularea, paza si/sau depozitarea bunurilor si alte servicii similare;

3. expertize privind bunurile mobile corporale;

4. prestarile efectuate asupra bunurilor mobile corporale.

Norme metodologice:

62. (2) Pentru livrarile de bunuri si prestarile de servicii prevazute la art. 132 si art. 133 alin. (2) lit. a), c) si d) din Codul fiscal, pentru care locul livrarii, respectiv locul prestarii, nu este considerat a fi in Romania, efectuate de persoanele impozabile din Romania inregistrate ca platitori de taxa pe valoarea adaugata catre beneficiari persoane impozabile stabilite in strainatate, nu este obligatorie emiterea de facturi fiscale. Acestea se inregistreaza in jurnalele de livrari pe baza facturilor externe emise”.

In perioada verificata contestatoarea a efectuat exporturi in sistem lohn de bunuri realizate in calitate de titular al Autorizatiei de perfectionare activa nr. 5 J / 2004 catre beneficiarul extern .

Contribuabilul nu se incadreaza in continutul textelor de lege mai sus citate deoarece locul prestarii de servicii este considerat a fi locul unde prestatorul asi are stabilit sediul activitatii economice, adica in Romania, iar activitatea desfasurata nu se regaseste in exceptiile prevazute de legiuitor ; in consecinta nu ii sunt aplicabile prevederile punctului 62 (2) din HG nr. 44/2004, avand obligatia emiterii facturii fiscale.

Asa cum sustine si contestatorul materialele incorporate in produsele destinate exportului au fost importate in regim vamal suspensiv, in Romania se presteaza servicii constand in manopera si apoi se exporta la locul unde se asambleaza in produsul final.

Contribuabilul se incadreaza in prevederile art. 2 (1) si 5 (3) din OMFP nr. 1846/2003 in care se precizeaza cu claritate ca din setul de documente cu care se face justificarea scutirii de TVA face parte si factura fiscala si in consecinta avea obligatia sa emita si acest document prevazut in mod expres de legiuitor, la data producerii fenomenului economic, adica a exportului.

“ART. 2

(1) Sunt scutite de taxa pe valoarea adaugata, in conformitate cu prevederile art. 143 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 571/2003, livrarile de bunuri expediate sau transportate in afara tarii de catre furnizor sau de alta persoana in contul sau. Prin persoana care expediază sau transporta bunuri in afara tarii in contul furnizorului se intelege orice persoana care face transportul. (...).

(2) Pentru exportul efectuat in nume propriu de exportator, justificarea regimului de scutire se face cu:

a) factura fiscala si factura externa;

ART. 5

(3) Persoanele impozabile care iu incheiat contracte de prestari de servicii cu beneficiari din strainatate pentru bunurile plasate in regim de perfectionare activa si care realizeaza exportul sau reexportul produselor compensatoare justifica scutirea de taxa pe valoarea adaugata pentru operatiunile efectuate pe baza urmatoarelor documente:

.....
c) factura fiscala pentru prestarea de servicii si factura externa”.

Cu privire la sustinerea contestatorului ca facturile interne aferente exporturilor efectuate in perioada iunie 2005 - noiembrie 2005 au fost intocmite ulterior, in timpul controlului, dar la momentul finalizarii acestuia documentatia prevazuta de OMFP nr. 1846/2004 a fost completa, nu poate fi retinuta in rezolvarea favorabila a contestatiei deoarece operatiunile nu au fost inregistrate cronologic si nu s-au respectat prevederile punctului 3.2 din OMFP nr. 306/2002 in care se precizeaza ca :

*“2.3. - Potrivit prevederilor art. 6 alin. 2 din Legea contabilitatii nr. 82/1991, republicata, modificata si completata prin Ordonanta Guvernului nr. 61/2001, precum si a celorlalte prevederi legale privind intocmirea si utilizarea formularelor comune si a celor cu regim special utilizate in activitatea financiara si contabila*1), orice operatiune economica efectuata se consemneaza intr-un document care sta la baza inregistrarii lor in contabilitate, dobandind astfel calitatea de document justificativ.*

Documentele justificative sunt documentele primare care probeaza legal o operatiune”.

Deoarece petentul nu a justificat scutirea de TVA cu documentatia completa reglementata de legiuitor, rezulta ca organul de control a procedat in mod legal la colectarea taxei pe valoarea adaugata, motiv pentru care urmeaza respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru acest capat de cerere.

Referitor la accesoriile stabilite de organul de control reprezentand majorari si penalitati de intarziere se retine ca acestea sunt aferentei TVA colectata devenita TVA de plata.

Accesoriile s-au stabilit in temeiul art. 115 (1), art. 116 (1) si art. 121 (1) din OG nr. 92/2003 republicata care prevede urmatoarele:

“ Dispozitii generale privind dobanzi si penalitati de intarziere

(1) Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere.

ART. 116

Dobanzi

(1) Dobanzile se calculeaza pentru fiecare zi, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate inclusiv.

ART. 121

Penalitati de intarziere

(1) Plata cu intarziere a obligatiilor fiscale se sanctioneaza cu o penalitate de intarziere de 0,6% pentru fiecare luna si/sau pentru fiecare fractiune de luna de intarziere, incepand cu data de intai a lunii urmatoare scadentei acestora pana la data stingerii acestora inclusiv.

Penalitatea de intarziere nu inlatura obligatia de plata a dobanzilor”.

Avand in vedere cele de mai sus, rezulta ca organul de control a stabilit in mod legal accesoriile aferente TVA colectata, motiv pentru care urmeaza respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru acest capat de cerere.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul Legii nr. 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare, OMF nr. 1846/2003, OMFP nr. 519/2005, coroborat cu art. 186 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale se

DECIDE :

1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulate de catre SC ... SRL impotriva obligatiilor fiscale suplimentare stabilite prin Decizia de impunere nr. 278 din data de 01.06.2006 reprezentand TVA colectata si accesoriile aferente..

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunal.