

D E C I Z I A NR. 29 / _____ 2008
privind solutionarea contestatiei formulate de
S C E S R L T g J i u , inregistrata la
D G F P G o r j sub nr..../05.03.2008

Biroul solutionare contestatii din cadrul DGFP Gorj a fost sesizat de Administratia Finantelor Publice a municipiului Tg Jiu - Activitatea de Inspecție Fiscala , prin adresa nr..../20.03.2008 , asupra contestatiei formulate de S C E S R L cu sediul in

Obiectul contestatiei il constituie masurile dispuse de organele de inspectie fiscala din cadrul AFP Tg Jiu - Activitatea de Inspecție Fiscala prin Decizia de impunere nr..../31.01.2008 emisa pe baza Raportului de inspectie fiscala nr..../31.01.2008.

Societatea contesta suma de ... lei , reprezentand :

- ... lei - impozit pe profit
- ... lei -majorari de intarziere aferente impozit pe profit
- ... lei - TVA
- lei - majorari de intarziere aferente TVA

Totodata, administratorul societatii solicita suspendarea executarii actului administrativ fiscal atacat pana la solutionarea contestatiei.

In raport de data comunicarii Deciziei de impunere nr..../ 31.01.2008, respectiv data de 07.02.2008, inscrisa pe adresa de inaintare aflata la dosarul cauzei , contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art.207 alin.(1) din OG nr.92 /2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata , fiind inregistrata la DGFP Gorj in data de 05.03.2008, asa cum rezulta din stampila aplicata de serviciul registratura pe originalul contestatiei .

Constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.206 alin.(1) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, DGFP Gorj este investita sa se pronunte in solutionarea pe fond a contestatiei .

I. Prin contestatia formulata, reprezentantul legal al S C E S R L T g J i u solicita desfiintarea Deciziei de impunere nr..../31.01.2008 emisa de organele de inspectie fiscala din cadrul AFP Tg Jiu pentru obligatiile fiscale suplimentare in

suma de ... lei reprezentand impozit pe profit , taxa pe valoarea adaugata si majorari de intarziere aferente, din urmatoarele motive :

SC E SRL a depasit plafonul de scutire la data de 31.05.2007 si avea obligatia ca pana la data de 10.06.2007 sa se declare platitoare de TVA, urmand sa fie inregistrata in scopuri de TVA incepand cu data de 01.07.2007, data pana la care beneficia de regimul special de scutire .

La capitolul „Impozit pe profit”, in mod eronat , organele de inspectie fiscala au stabilit la data de 30.09.2007 un profit impozabil in suma de ... lei cu un impozit pe profit aferent in suma de ... lei , intrucat SC E SRL nu a stornat nejustificat veniturile societatii cu TVA colectat, ci a stabilit corect baza impozabila pentru calculul impozitului pe profit prin stornarea din venituri a TVA colectat , inregistrat eronat pe venituri in lunile iulie -august 2007.

La capitolul „Taxa pe valoarea adaugata” , organele de inspectie fiscala au stabilit o taxa pe valoarea adaugata de plata in suma de ... lei fara sa tina cont de prevederile pct.62 lit.b) din HG nr.1861/2006 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal prin care se mentioneaza ca, in situatia in care agentul economic se inregistreaza ca platitor de TVA ulterior depasirii plafonului de scutire , organele fiscale competente vor solicita plata taxei pe care persoana impozabila ar fi datorat-o daca ar fi fost inregistrata normal in scopuri de taxa (diferenta intre TVA colectat si TVA deductibil).

Agentul economic precizeaza ca a dedus in mod corect taxa pe valoarea adaugata aferenta stocului de marfa aflat in gestiune la data de 01.07.2007 , conform listelor de inventar intocmite, dar ca nu a dedus TVA aferenta achizitiilor de bunuri si prestarilor de servicii taxabile aferente perioadei 01.07.2007 -31.08.2007 , desi conform pct.62 lit.b) din HG nr.1861/2006 avea acest drept .

II. Prin Raportul de inspectie fiscala nr.../31.01.2008 , care a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr.../31.01.2008 , organele de inspectie fiscala din cadrul AFP Tg Jiu - Activitatea de Inspectie Fiscala au stabilit in sarcina SC E SRL , obligatii fiscale suplimentare de plata in suma de ... lei , reprezentand :

- ... lei - impozit pe profit
- ... lei -majorari de intarziere aferente impozit pe profit
- ... lei - TVA
- ... lei - majorari de intarziere aferente TVA

Obligatiile fiscale suplimentare stabilite la cap. „**Impozit pe profit**” provin ca urmare a neacceptarii stornarii veniturilor in luna septembrie 2007.

La cap. „Taxa pe valoarea adaugata ” , obligatiile fiscale suplimentare au rezultat ca urmare a faptului ca societatea verificata nu a calculat corect taxa pe

valoarea adaugata colectata pe perioada iulie 2007 - septembrie 2007 si a dedus taxa pe valoarea adaugata aferenta stocului de marfa inregistrat le 30.09.2007.

III.Luand in considerare constatările organelor de inspectie fiscala, motivele prezentate de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare pe perioada verificata , se retin urmatoarele :

SC E SRL are sediul social in Tg Jiu , functioneaza in baza certificatului de inmatriculare nr. ... eliberat de Oficiul Registrului Comertului Gorj si are codul unic de inregistrare

Obiectul principal de activitate al societatii , conform certificatului de inmatriculare eliberat de Oficiul Registrului Comertului Gorj il reprezinta -Comertul cu amanuntul , in magazine specializate, al altor produse-cod CAEN 5248. Perioada supusa verificarii este 03.06.2005 - 30.09.2007 pentru impozitul pe profit si 01.09.2007 - 31.12.2007 pentru taxa pe valoarea adaugata.

In fapt, la data de 31.05.2007, SC E SRL a depasit plafonul de scutire de la plata taxei pe valoarea adaugata in suma de 35.000 euro prevazut de art.152 alin.(1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal , modificata si completata prin Legea nr.343/2006 .

Intrucat SC E SRL a depasit plafonul de scutire de la plata taxei pe valoarea adaugata de la data de 31.05.2007 , conform prevederilor legislatiei in vigoare **era obligata sa se inregistreze ca platitor de taxa pe valoarea adaugata in regim normal incepand cu data de 01.07.2007.**

Organele de inspectie fiscala au constatat ca SC E SRL **s-a inregistrat la organul fiscal, ca platitor de taxa pe valoarea adaugata , incepand cu data de 01.09.2007.**

Constatand ca nu s-a inregistrat ca platitor de taxa pe valoarea adaugata conform legislatiei in vigoare incepand cu data de 01.07.2007, in luna septembrie 2007, SC E SRL a procedat la regularizarea situatiei intocmind in acest sens nota contabila procedand la calcularea taxei pe valoarea adaugata colectata prin stornarea din veniturile obtinute anterior datei de 01.09.2007 a sumei de 20.005 lei, conform urmatoarei inregistrari contabile :

=	%	
	704	-
	4427	
	7071	-
	4427	
	7071	-

Considerand ca, agentul economic a calculat in mod eronat taxa pe valoarea adaugata pentru perioada de cand avea obligatia sa se inregistreze ca platitor de taxa si data de la care s-a inregistrat ca platitor, organele de inspectie fiscala , prin raportul de inspectie fiscala nr.../ 31.01.2008, au procedat , pentru perioada iulie - august 2007 , la **calcularea taxei pe valoarea adaugata datorata ca fiind egala cu taxa pe valoarea adaugata colectata aferenta perioadei** prin aplicarea cotei de 19% asupra sumei incasate in lunile iulie si august , stabilind o taxa pe valoarea adaugata de plata suplimentara in suma de ... lei si majorari de intarziere in suma de ... lei , iar din punct de vedere al impozitului pe profit au considerat ca stornarea din venituri a taxei pe valoarea adaugata colectata aferenta celor doua luni nu este conforma cu realitatea pentru ca agentul economic datoreaza taxa pe valoarea adaugata colectata in cota de 19% aplicata la veniturile realizate si nu de $19 \times 100 / 119$ asa cum a calculat agentul economic .Astfel, organele de inspectie fiscala au stabilit un impozit pe profit suplimentar in suma de ... lei si majorari de intarziere aferente in suma de ... lei .

In drept, potrivit art.140 alin.(1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal , cu modificarile si completarile ulterioare si pct.23 (1) si (2) din HG nr.1861/2006 pentru modificarea si completarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin HG nr.44/2004:

Art.140

„(1)Cota standard este de 19% si se aplica asupra bazei de impozitare pentru operatiunile impozabile care nu sunt scutite de taxa sau care nu sunt supuse cotei reduce.”

Pct.23

„(1)Taxa se determina prin aplicarea cotei standard sau a cotei reduce asupra bazei de impozitare determinate potrivit legii .

(2)Se aplica procedeul sutei marite pentru determinarea sumei taxei, respectiv $19 \times 100 / 119$ in cazul cotei standard si $9 \times 100 / 119$ in cazul cotei reduce, atunci cand pretul de vanzare include si taxa .De regula pretul include taxa in cazul livrarilor de bunuri si /sau prestarilor de servicii direct catre populatie pentru care nu este necesara emiterea facturii conform art.155 alin.(7) din Codul fiscal, precum si in orice situatie in care prin natura operatiunii sau conform prevederilor contractuale pretul include si taxa .”

Art.152 alin.(6) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, modificata si completata prin Legea nr.343/2006 , precizeaza ca :

„(6)Persoana impozabila care aplica regimul special de scutire si a carei cifra de afaceri, prevazuta la alin.(2), este mai mare sau egala cu plafonul de scutire in decursul unui an calendaristic, trebuie sa solicite inregistrarea in

scopuri de TVA , conform art.153, in termen de 10 zile de la data atingerii sau depasirii plafonului .Data atingerii sau depasirii plafonului se considera a fi prima zi a lunii calendaristice urmatoare celei in care plafonul a fost atins sau depasit. Regimul special de scutire se aplica pana la data inregistrarii in scopuri de TVA , conform art.153. Daca persoana impozabila respectiva nu solicita sau solicita inregistrarea cu intarziere, organele fiscale competente au dreptul sa stabileasca obligatii privind taxa de plata si accesoriile aferente, de la data la care ar fi trebuit sa fie inregistrat in scopuri de taxa , conform art.153."

Pct. 62 alin.(2) lit.b) din Normele metodologice de aplicare a art.152 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal , aprobate prin HG nr.1861 /2006 , precizeaza :

„(2)In sensul art.152 alin.(6) din Codul fiscal, in cazul in care persoana impozabila a atins sau a depasit plafonul de scutire si nu a solicitat inregistrarea conform art.153 din Codul fiscal, in termenul prevazut de lege, organele fiscale competente vor proceda dupa cum urmeaza :

b)In cazul in care nerespectarea prevederilor legale este identificata dupa inregistrarea persoanei impozabile in scopuri de TVA conform art.153 din Codul fiscal, organele fiscale competente vor solicita plata taxei pe care persoana impozabila ar fi datorat-o daca ar fi fost inregistrata normal in scopuri de taxa conform art.153 din Codul fiscal, pe perioada cuprinsa intre data la care persoana respectiva ar fi fost inregistrata in scopuri de taxa daca ar fi solicitat in termenul prevazut de lege inregistrarea si data la care a fost inregistrata ."

Totodata , pct.61 alin.(4) lit.a) , alin.(5) si alin.(6) din Normele metodologice de aplicare a art.152 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal , aprobate prin HG nr.1861/2006 , precizeaza :

„(4)In sensul art.152 alin.(3) si (7) coroborat cu conditiile prevazute la art.145, 145¹, 147, 148 si 149 din Codul fiscal, persoana impozabila are dreptul/obligatia la ajustarea taxei deductibile aferente :

a)bunurilor aflate in stoc si serviciilor neutilizate in momentul trecerii la regimul normal de taxare;

(5)Ajustarea prevazuta la alin.(4) trebuie comunicata organelor fiscale competente , in termen de trei luni de la data trecerii la regimul normal de taxa , prin depunerea unei liste de bunuri aflate in stoc si serviciile neutilizate, precum si a bunurilor de capital aflate inca in folosinta in scopul desfasurarii activitatii economice.Aceasta lista se va intocmi in doua exemplare si va cuprinde bunurile si serviciile neutilizate pentru care se efectueaza ajustarea , data la care i-au fost livrate bunurile si prestate serviciile, baza de impozitare la data respectiva si suma de ajustat.

(6) Persoana impozabila va inscrie suma ajustata in primul decont ce se va depune dupa primirea acordului din partea organului fiscal competent asupra ajustarii si sumei acesteia ."

Din probele depuse la dosarul cauzei , rezulta ca incasarile agentului economic din perioada care face obiectul contestatiei, respectiv lunile iulie -august 2007, reprezinta contravaloarea unor bunuri vandute direct catre populatie sau contravaloarea unor servicii prestate in beneficiul persoanelor fizice .

Totodata, conform prevederilor legale enuntate, organele de inspectie fiscala , in situatia in care constata inregistrarea ulterioara ca platitor de taxa pe valoarea adaugata a unei persoane impozabile, ca urmare a depasirii plafonului de scutire, si care nu a solicitat inregistrarea ca platitor in termen de 10 zile de la data constatarii depasirii, au obligatia **sa solicite plata la bugetul statului a taxei pe care persoana impozabila ar fi datorat-o** daca ar fi fost inregistrata normal in scopuri de taxa , pe perioada cuprinsa intre data la care persoana respectiva ar fi fost inregistrata in scopuri de taxa daca ar fi solicitat in termenul prevazut de lege inregistrarea si data la care a fost inregistrata .

Altfel spus, persoanele impozabile care au depasit plafonul de scutire , dar nu au solicitat inregistrarea ca platitori de taxa pe valoarea adaugata , datoreaza plata la buget a diferentei intre taxa pe valoarea adaugata colectata si taxa pe valoarea adaugata deductibila calculata pe perioada scursa intre data la care aveau obligatia sa solicite inregistrarea ca platitor de taxa pe valoarea adaugata in regim normal si data la care inregistrarea a devenit efectiva .

La data trecerii la regimul normal de taxare, agentul economic are dreptul si la ajustarea taxei deductibile aferenta bunurilor aflate in stoc si serviciilor neutilizate in momentul trecerii la regimul normal de taxare , in conditiile in care comunica organelor fiscale competente, a listei de bunuri aflate in stoc si servicii neutilizate, ajustarea fiind inscrisa in primul decont numai dupa primirea acordului din partea organului fiscal.

Pentru perioada , 01.07.2007 - 31.08.2007 , asa cum rezulta din nota contabila aferenta lunii septembrie si decontul privind taxa pe valoarea adaugata pe luna septembrie 2007, SC E SRL **a colectat TVA aferent veniturilor incasate si a dedus TVA aferent bunurilor aflate in stoc la data de 31.07.2007, fara ca in prealabil sa depuna la organul fiscal competent lista bunurilor si sa primeasca acordul din partea organului fiscal.**

Pentru perioada 01.07.2007 -31.08.2007, organele de inspectie fiscala au procedat **la calcularea taxei pe valoarea adaugata colectata** in suma de ... lei prin aplicarea cotei de 19% asupra veniturilor din vanzarea marfurilor inregistrate de agentul economic , situatia fiind prezentata in anexa nr.1 la raportul de inspectie fiscala.

Intrucat din datele existente la dosarul contestatiei, rezulta ca agentul economic contestator a livrat bunuri direct catre populatie (vanzarea de telefoane mobile) , asa cum prevede art.140 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal.Fiind vanzari cu amănuntul catre populatie taxa pe valoarea adaugata colectata aferenta lunilor iulie si august 2007 trebuia sa fie calculata prin procedeul sutei marite, respectiv 19x100/119, si nu prin aplicarea cotei de 19% la sumele incasate de la populatie .

Pentru ca legislatia mentionata prevede in mod expres ca pentru perioada cat nu s-a declarat platitor de taxa pe valoarea adaugata , taxa datorata ar fi trebuit calculata ca si cum ar fi fost platitor de taxa pe valoarea adaugata , la calculul taxei pe valoarea adaugata datorata **ar fi trebuit ca organele de inspectie fiscala sa tina cont si de taxa pe valoarea adaugata deductibila aferenta perioadei .**

Totodata , intrucat agentul economic nu a respectat prevederile legislatiei mentionate , respectiv depunerea unei liste de bunuri aflate in stoc si primirea acordului de la organul fiscal , in mod corect organele de inspectie fiscala nu au acordat dreptul de ajustare a taxei pe valoarea adaugata aferenta bunurilor aflate in stoc .

Tinand cont de documentele existente la dosarul cauzei , legislatia in vigoare aferenta spetei si cele retinute prin prezenta decizie referitor la capetele de cerere care fac obiectul prezentei contestatii **se pot formula urmatoarele concluzii :**

1)Referitor la capatul de cerere privind taxa pe valoarea adaugata in suma de ... lei .

Intrucat pentru lunile iulie si august 2007, taxa pe valoarea adaugata de plata trebuia sa-i fie calculata agentului economic **ca si cum ar fi fost inregistrat normal in scopuri de taxa** , iar organele de inspectie fiscala au calculat taxa **ca fiind egala cu taxa pe valoarea adaugata colectata** prin aplicarea cotei de 19% asupra vanzarilor si nu prin aplicarea procedeului sutei marite , respectiv 19x100/119, asa cum impunea situatia de fapt, iar din documentele existente la dosarul cauzei nu poate fi identificata cu certitudine marimea bazei impozabile, respectiv quantumul aprovizionarilor pentru determinarea taxei pe valoarea adaugata deductibila si nici volumul vanzarilor pentru stabilirea taxei pe valoarea adaugata colectata pentru lunile iulie- august 2007, pentru acest capat de cerere constatările organelor de inspectie fiscala cuprinse in capitolul 2.1.1 „ Taxa pe valoarea adaugata ” din Decizia de impunere nr.132/31.01.2008, vor fi desfiintate urmand o alta echipa decat cea care a intocmit actul contestat, sa procedeze la refacerea constatarilor tinand cont de cele prevazute prin prezenta decizie si de legislatia in vigoare aferenta spetei.

2)Referitor la capatul de cerere privind impozitul pe profit in suma de ... lei .

Tinand cont de cele precizate la capitolul „Taxa pe valoarea adaugata ”, intrucat agentul economic trebuia sa calculeze taxa pe valoarea adaugata prin procedeul sutei marite, respectiv 19x100/119 , **rezulta faptul ca sumele incasate de agentul economic de la populatie in perioada iulie- august 2007, nu reprezentau doar venituri si contineau si taxa pe valoarea adaugata colectata .**

Desi agentul economic a procedat la stornarea taxei pe valoarea adaugata colectata prin aplicarea procedurii sutei marite , respectiv 19x100/119, din sumele „ realizate" in perioada iulie- august 2007 (contabilizate initial in contul 707 „Venituri din vanzarea marfurilor"), intrucat din documentele existente la dosarul cauzei nu rezulta in mod expres sumele incasate de la populatie (referirile la aceasta situatie fiind doar ale agentului economic prin nota contabila aferenta lunii septembrie 2007) in perioada iulie- august 2007, si pentru acest capat de cerere se va proceda la desfiintarea constatarilor cuprinse la capitolul 2.1.1 „Impozit pe profit" din Decizia de impunere nr.../31.01.2008, urmand ca organele de inspectie fiscala, printr-o alta echipa decat cea care a intocmit actul contestat, sa procedeze la refacerea constatarilor tinand cont de cele prevazute prin prezenta decizie si de legislatia in vigoare aferenta spetei.

3)Referitor la suma de ... lei reprezentand majorari de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata si la suma de ... lei reprezentand majorari de intarziere aferente impozitului pe profit stabilite prin Decizia de impunere nr.../31.01.2008, se retine ca stabilirea de majorari de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata si impozitului pe profit in sarcina contestatoarei reprezinta masura accesorie in raport cu debitul.

Avand in vedere ca asupra sumei taxei pe valoarea adaugata si a impozitului pe profit contestate urmeaza a fi pronuntata solutia de desfiintare, se impune recalcularea si stabilirea obligatiilor reprezentand accesoriile aferente cu respectarea stricata a perioadei pentru care ele au fost initial determinate .

In vederea corectei determinari a accesoriilor aferente sumelor desfiintate, urmeaza ca masurile privind obligatiile bugetare constand in majorari de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata si impozitului pe profit , sa fie desfiintate in totalitate.

Referitor la cererea societatii contestatoare privind suspendarea executarii silite a actului administrativ fiscal atacat pana la solutionarea contestatiei .

In drept , suspendarea executarii actului administrativ fiscal este

reglementata prin art.215 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata , modificat prin OG nr.35/2006 pentru modificarea si completarea OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala , care precizeaza :

„(1) Introducerea contestatiei pe calea administrativa de atac nu suspenda executarea actului administrativ fiscal.

(2) Dispozitiile prezentului articol nu aduc atingere dreptului contribuabilului de a cere suspendarea actului administrativ fiscal, in temeiul Legii contenciosului administrativ nr.554/2004, cu modificarile ulterioare. Instanta competenta poate suspenda executarea daca se depune o cautiune de pana la 20% din cuantumul sumei contestate , (...).”

Avand in vedere cele precizate anterior, se retine ca DGFP Gorj nu are competenta materiala de a se investi cu analiza pe fond a contestatiei formulate de SC E SRL din Tg Jiu , referitor la capatul de cerere privind suspendarea executarii actului administrativ fiscal pana la solutionarea contestatiei, intrucat competenta de solutionare a acestei contestatii apartine instantei judecatoresti competente .

Pentru considerentele aratate in temeiul prevederilor legale mentionate, a art.216 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata , DGFP Gorj prin directorul executiv

DECIDE :

1.Desfiintarea Deciziei de impunere nr.../31.01.2008 cu privire la :

- ... lei - impozit pe profit
- ... lei -majorari de intarziere aferente impozit pe profit
- ... lei - TVA
- ... lei - majorari de intarziere aferente TVA,

urmand ca organele de inspectie fiscala, printr-o alta echipa decat cea care a intocmit actul contestat, sa reanalizeze situatia de fapt pentru aceleasi obligatii bugetare si aceiasi perioada, avand in vedere cele retinute in cuprinsul prezentei decizii si actele normative in materie in perioada verificata .

2.DGFP Gorj nu are competenta materiala de a se investi cu analiza pe fond a contestatiei formulate de SC E SRL din Tg Jiu , referitor la capatul de cerere privind suspendarea executarii actului administrativ fiscal pana la solutionarea contestatiei, intrucat competenta de solutionare a acestei contestatii apartine instantei judecatoresti competente.

3. Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Gorj - Sectia Comerciala si de Contencios Administrativ, conform prevederilor legale .