

**DE C I Z I A NR 42/17.04.2009**  
privind solutionarea contestatiei formulate  
de SC.XXXXXX SRL CISNADIE ,str. XXX

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 formata de SC.XXXXXX SRL CISNADIE , XXXXX , Judetul SIBIU , impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr.XXX/24.02.2009 , a Raportului de inspectie nr. XXXX/ 24.02.2009 , emise de Administratia Finantelor Publice Pentru Contribuabili Mijlocii Sibiu .

Contestatia a fost depusa in termenul legal impus de art. 207 din OG 92/2003 R, fiind inregistrata la Administratia Finantelor Publice Pentru Contribuabili Mijlocii Sibiu, cu nr. XXXX din data de 23.03.2009 iar la DGFP a Judetului Sibiu cu nr.XXXX/24.03.2009 .

Contestatia a fost formulata prin Cabinetul individual –avocat XXXXX , avind anexata imputernicirea avocatiala in original .

Prin decizia de impunere contestata s-au stabilit urmatoarele sume :

- XXXX lei tva stabilita suplimentar ;
- XXXX lei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar;
- XXX lei impozit pe alte venituri ale persoanelor fizice stabilit suplimentar ;
- XXX lei majorari de intarziere aferente impozitului pe alte venituri ale persoanelor fizice stabilit suplimentar;

**I Prin contestatia formulata de petenta , s-au retinut urmatoarele aspecte:**

**1 . Cu privire la tva**

In perioada 01.10.2004-31.12.2008 s-au achizitionat 120 lazi frigorifice , care au fost inregistrate in contabilitate in baza documentelor justificative de cumparare , pentru care si-a exercitat dreptul de deducere a tva , si pe care in perioada iunie 2005 – octombrie 2007 , le- au distribuit altor persoane juridice in baza contractelor de comodat

Organul de inspectie fiscala a considerat operatiunea de punere la dispozitia altor persoane juridice in baza contractelor de comodat ca si livrare de bunuri ,

in sensul art. 128 alin.(4) lit.b) din Codul fiscal , pentru care se datoreaza tva in momentul punerii la dispozitie .

Petenta considera costatarile organului de inspectie fiscala ca netemeinice si nelegale bazandu-se pe interpretarea gresita a prevederilor art.128 alin.(4) ,lit.a) din Codul fiscal .

Interpretarea acestui articol nu poate fi facuta decit in coroborare cu alin.(1) al aceluiasi articol si cu art.480 din Codul Civil unde se defineste : operatiunea de livrare de bunuri care presupune : “ **transferul dreptului de a dispune de bunuri ca si un proprietar** “ **in mod exclusiv si absolut( art.480 Cod Civil) .**

In speta societatea a cedat tertilor doar posesia asupra agregatelor frigorifice , acestea fiind amplasate in magazine de desfacere a produselor “ XXXX” pastrindu-si : - **atat folosinta** - exercitata prin utilizarea acestora in exclusivitate pentru expunerea si pastrarea produselor “ XXXX”la temperatura optima ;  
- **clt si dispozitia** – asupra lazilor frigorifice in sensul ca acestea au fost si au ramas in proprietatea contestatoarei , aceasta fiind singura care poate dispune instrainarea ,schimbarea posesorului ori a utilizatorului .

## **2 . Cu privire la impozitul pe venituri din alte surse :**

Organul de inspectie fiscala a retinut in mod gresit ca pentru tichetele cadou distribuite persoanelor fizice in campania de promovare a societatii si a produselor comercializate de aceasta , numita “ Clienti fericiti cu XXXX“ societatea datora impozit pe veniturile din alte surse stabilite suplimentar in suma de de XXXX lei precum si majorari de intirziere aferente in suma de XXXX lei , invocind prevederile art.78 din Codul fiscal coroborat cu pct.152 din Normele Metodologice de aplicarea codului fiscal .

In realitate campania de promovare a societatii si a produselor comercializate de aceasta , numita “ Clienti fericiti cu XXX “ a fost organizata in scopul stimularii vinzarilor , in scop publicitar , neincadrindu-se in categoria veniturilor impozabile potrivit art.78 si 79 din Codul Fiscal

Fata de cele prezentate solicita admiterea contestatiei asa cum a fost formulata.

**II . Organul fiscal prin , Deciziei de impunere nr. XXX24.02.2009 si Raportul de inspectie nr. XXXX/ 24.02.2009 , retine urmatoarele aspecte:**

### **1 . Cu privire la tva**

Perioada verificata :01.10.2004-31.12.2008 .

Controlul s-a efectuat in baza avizului de inspectie fiscala nr.XXXXX/ 12.12.2008 , avind ca obiect :

**- verificarea ansamblului declaratiilor fiscale si /sau operatiunilor relevante pentru inspectia fiscala pentru :**

- a) pentru toate impozitele si taxele datorate bugetului general consolidat pe perioada de la ultimul control la zi ;

- b) taxa datorata bugetului consolidat pe perioada de la ultimul control la zi ;

- c) contributiile sociale datorate bugetului general consolidat pe perioada de la ultimul control la zi ;

- d) alte venituri ale bugetului general consolidat datorate pe perioada de la ultimul control la zi ;

**- verificarea modului de organizare si conducere a evidentei fiscale si contabile .**

Din verificarea efectuata s-a constatat faptul ca societatea a achizitionat vitrine frigorifice dupa cum urmeaza :

- in luna iunie 2005 un numar de 3 (trei ) vitrine frigorifice “Artic VP 29 29A”;
- in luna iunie 2007 un numar de 120 vitrine frigorifice

pentru care societatea si-a exercitat dreptul de deducere a TVA conform art.145 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , din facturile emise de furnizori , in suma totala de XXX lei cu defalcare pe ani fiscali dupa cum urmeaza:

- XXX lei in luna iunie 2005;
  - XXXX lei in luna mai 2007 ;
  - XXXX lei in luna iunie 2007;
- total XXXX lei

In perioada iunie 2005- octombrie 2007 in baza unor contracte de comodat , societatea distribuie gratuit un numar de 121 vitrine frigorifice , unor persoane juridice , din care o parte sunt clienti directi ai societatii iar o alta parte din aceste persoane juridice nu sunt clientii directi , acestia comercializeaza produse “ XXXXX “ achizitionate de la distribuitorii societatii .

Doua din aceste vitrine frigorifice sunt la sediul societatii.

Contravaloarea acestor vitrine sunt inregistrate la capitolul “ cheltuieli de publicitate “ asa cum rezulta din fisa in contul 623 ” publicitate “

Punerea la dispozitie in mod gratuit in baza contractelor de comodat in care se specifica ca utilizatorul “ are folosinta exclusiva a bunului dat in folosinta pentru racirea sucurilor racoritoare “ XXX”este asimilata cu o livrare de bunuri , conform art.128 (4) lit.b) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, pentru care societatea datoreaza tva in momentul incheierii contractului de comodat , intrucit la achizitionarea acestor vitrine frigorifice societatea si-a exercitat integral dreptul de deducere .

TVA aferenta contractelor de comodat stabilita suplimentar este in suma de XXXX lei .

Pentru tva stabilita suplimentar in suma de XXXXX lei s-au calculat majorari de intarziere in raport cu suma datorata de XXXX lei , precum si XXX lei penalitati de intarziere , calculate pentru perioada : 25.07.2005 - 24.02.2009 .

## **2 . Cu privire la impozitul pe venituri din alte surse :**

Societatea achizitioneaza de la SC. XXXXX SRL Bucuresti si de la SC.XXXXX SRL Bucuresti tichete cadou in suma totala de XXXXXXXX lei.

Aceste tichete cadou au fost utilizate in campaniile de promovare ale societatii “Clienti fericiti cu XXX” in perioada verificata .

Conform Regulamentului campaniei de promovare a produselor firmei aceste tichete cadou au fost acordate de agentii de vinzari ai societatii ca premii persoanelor fizice care au achizitionat produsele societatii ( sucuri marca XXXX– CORY , OREY SI XXX ) fiind intocmite RAPOARTE DE LUCRU ce contin :

- numele cistigatorului ;
- seria si numarul actului de identitate ;
- numarul de tichete acordate si valoarea acestora.

Pentru aceste tichete cadou acordate clientilor societatea avea obligatia sa retina la sursa si sa vireze catre bugetul de stat impozitul aferent veniturilor obtinute de persoanele fizice .

Baza impozabila suplimentara aferenta tichetelor cadou acordate clientilor este de XXXXX lei si pentru care ii corespunde un impozit pe venit din alte surse in suma de XXXX lei .

Pentru impozitul pe venit din alte surse stabilit suplimentar in suma de XXXX lei s-au calculat majorari de intarziere in raport cu suma datorata in suma de XXXXX lei , calculate pentru perioada :26.01.2008 - 24.02.2009 .

## **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 XXXXX lei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar :**

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca societate datoreaza tva pentru bunurile puse in mod gratuit la dispozitia a diversilor clienti directi sau indirecti , in baza contractelor de comodat in care se specifica ca utilizatorul “ are folosinta exclusiva a bunului dat in folosinta pentru pastrarea la temperatura optima a sucurilor racoritoare “ XXXX”

**In fapt :-** petenta achizitioneaza in perioada 01.05.2005- 30.06.2007 , 123 vitrine frigorifice ,pentru care in baza facturilor emise de furnizori isi exercita dreptul de deducere a tva in suma totala de XXXXlei .

- in perioada iunie 2005- octombrie 2007 in baza unor contracte de comodat , societatea distribuie gratuit un numar de 121 vitrine frigorifice , unor persoane juridice , din care o parte sunt clienti directi ai societatii iar o alta parte din aceste persoane juridice nu sunt clientii directi , acestia comercializeaza produse “ XXXX “ achizitionate de la distribuitorii societatii .

Petenta arata ca a cedat tertilor doar posesia acestor vitrine frigorifice , care au fost amplasate in magazinele de desfacere , in scopul cresterii vinzarilor, in baza contractelor de comodat , pastrandu-si atit folosinta exercitata prin utilizarea acestora in exclusivitate pentru expunerea si pastrarea produselor XXXXX la temperatura optima , cit si dispozitia asupra lazilor frigorifice .

**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 (4) lit.b) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se mentioneaza :**

*“ (4) Sunt asimilate livrărilor de bunuri efectuate cu plată următoarele operațiuni:*

*b) preluarea de către o persoană impozabilă a bunurilor mobile achiziționate sau produse de către aceasta pentru a fi puse la dispoziție altor persoane în mod gratuit, dacă taxa aferentă bunurilor respective sau părților lor componente a fost dedusă total sau parțial; “*

• **art.145 alin (1) ,(2) lit. a) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se mentioneaza :**

*“ (1) Dreptul de deducere ia naștere la momentul exigibilității taxei.*

*(2) Orice persoană impozabilă are dreptul să deducă taxa aferentă achizițiilor, dacă acestea sunt destinate utilizării în folosul următoarelor operațiuni:*

*a) operațiuni taxabile; “*

• **art. 137 (1) lit.c) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se mentioneaza :**

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

*c) pentru operațiunile prevăzute la art. 128 alin. (4) și (5), pentru transferul prevăzut la art. 128 alin. (10) și pentru achizițiile intracomunitare considerate ca fiind cu plată și prevăzute la art. 130<sup>1</sup> alin. (2) și (3), prețul de cumpărare al bunurilor respective sau al unor bunuri similare ori, în absența unor astfel de prețuri de cumpărare, prețul de cost, stabilit la data livrării. În cazul în care bunurile reprezintă active corporale fixe, baza de impozitare se stabilește conform procedurii stabilite prin norme;”*

Prin punerea in mod gratuit la dispozitia diversilor clienti directi sau indirecti , a vitrinelor frigorifice reiese ca acestea nu au fost folosite de petenta in interesul operatiunilor sale taxabile .

Intrucit la achizitia acestora si-a exercitat dreptul de deducere a tva , din facturile furnizorilor , in momentul achizitiei , aceste vitrine frigorifice fiind puse la dispozitia diversilor clienti , in mod gratuit , in baza contractelor de comodat , nu au fost utilizate de petenta in folosul operatiunilor sale taxabile , si ca urmare operatiunea de punerea in mod gratuit la dispozitia diversilor clienti directi sau indirecti este asimilata cu o vnzare de bunuri potrivit art.128(4) lit b) din Legea 571/2003 , pentru care petenta datoreaza tva.

**Tva datorata de petenta pentru vitrinele frigorifice puse la dispozitia clientilor in mod gratuit este in suma de 23.122 lei .**

Pentru nevirarea la termenul legal a tva stabilita suplimentar , petenta datoreaza accesorii in raport cu debitul stabilit ,potrivit principiului “ **accessorium 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 **XXXXX lei** , in cotele prevazute de HG.67/2004 , HG 784/2005 si art . 120(7) din OG nr.92/2003 (R) . unde se mentioneaza :

*“119 (1) Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează după acest termen majorări de întârziere.”*

*“ 120 (1) Majorările de întârziere se calculează pentru fiecare zi de întârziere, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate, inclusiv.”*

*“ 120(7) Nivelul majorării de întârziere este de 0,1% pentru fiecare zi de întârziere, și poate fi modificat prin legile bugetare anuale.”*

Majorarile de intarziere pentru neachitarea in termen a tva stabilita suplimentar in suma de XXXX lei au fost calculate pentru perioada 26.07.2005-24.02.2009.

Deasemenea petenta datoreaza penalitati de intirziere in suma de XXX lei calculate pentru perioada 26.07.2005-25.12.2005 conform art.121(1) din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata unde se mentioneaza :

*“ (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.”

**2. Referitor la contestarea sumei deXXXXX lei impozit pe alte venituri ale persoanelor fizice stabilit suplimentar si XXXXX lei majorari de intarziere aferente impozitului pe alte venituri ale persoanelor fizice stabilit suplimentar:**

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca societate datoreaza **impozit pe alte venituri ale persoanelor fizice pentru tichetele cadou acordate gratuit de catre agentii de vinzari in cadrul campaniei de promovare ale societatii “ clienti fericiti cu XXXX “**

Conform Regulamentului campaniei de promovare a produselor firmei aceste tichete cadou au fost acordate de agentii de vinzari ai societatii ca premii persoanelor fizice care au achizitionat produsele societatii ( sucuri marca XXX – CORY , OREY SI XXXX )

Pentru aceste tichete cadou acordate clientilor petenta avea obligatia sa retina la sursa si sa vireze catre bugetul de stat impozitul pe astfel de venituri obtinute de persoanele fizice .

Baza impozabila suplimentara aferenta tichetelor cadou acordate clientilor este de XXXXX lei si pentru care ii corespunde un impozit pe venit din alte surse in suma de XXXX lei .(XXXX x16%= XXXX)

**In drept sunt aplicabile prevederile:**

- **art.78(2) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se definesc veniturile din alte surse :**

*“(2) Venituri din alte surse sunt orice venituri identificate ca fiind impozabile, care nu se încadrează în categoriile prevăzute la art. 41 lit. a)-h), altele decât veniturile neimpozabile în conformitate cu prezentul titlu, precum și cele enumerate prin normele metodologice elaborate în aplicarea prezentului articol.”*

- **art. 41 din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare unde se definesc categoriile de venituri supuse impozitului pe venit :**

*“Categoriile de venituri supuse impozitului pe venit, potrivit prevederilor prezentului titlu, sunt următoarele:*

- a) venituri din activități independente, definite conform art. 46;*
- b) venituri din salarii, definite conform art. 55;*
- c) venituri din cedarea folosinței bunurilor, definite conform art. 61;*
- d) venituri din investiții, definite conform art. 65;*
- e) venituri din pensii, definite conform art. 68;*

- f) venituri din activități agricole, definite conform art. 71;
- g) venituri din premii și din jocuri de noroc, definite conform art. 75;
- h) venituri din transferul proprietăților imobiliare, definite conform art. 77<sup>1</sup>;
- i) venituri din alte surse, definite conform art. 78.”

• Pct 152 alin (8) din Normele metodologice de aplicarea Legii 571/2003 privind codul fiscal , aprobate prin HG 44/2004 cu modificarile si completarile ulterioare dat in aplicarea art. 78 alin. (2) din Codul fiscal, in aceasta categorie se includ, de exemplu, urmatoarele venituri realizate de persoanele fizice:

.....  
 “ - tichetele cadou acordate persoanelor fizice in afara unei relatii generatoare de venituri din salarii; “

Intrucat aceste tichete cadou au fost acordate cu titlul gratuit diverselor persoane fizice care cumparau produse XXXXX de la diversi distribuitori , valoarea acestor tichete cadou , pentru persoanele fizice beneficiare , reprezinta venituri care se supun impozitarii .

**Obligatia retinerii si virarii a impozitului aferent acestei categorii de venit( *venituri din alte surse* ) revine platitorului de venit respectiv petentei conform art.79 din Legii 571/2003 privind codul fiscal unde se mentioneaza :**

“ (1) Impozitul pe venit se calculează prin reținere la sursă la momentul plății veniturilor de către plătitorii de venituri, prin aplicarea unei cote de 16% asupra venitului brut.  
 (2) Impozitul calculat și reținut reprezintă impozit final.  
 (3) Impozitul astfel reținut se virează la bugetul de stat până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care a fost reținut.”

In baza prevederilor legale de mai sus petenta datoreaza **Impozit pe alte venituri ale persoanelor fizice stabilit suplimentar in suma de XXXX lei .**

Pentru nevirarea la termenul legal a impozitului pe alte venituri ale persoanelor fizice stabilit suplimentar in suma de XXXX lei , petenta datoreaza majorari de intarziere , in raport cu debitul stabilit , potrivit principiului “ accesorium sequitur principale “ in conformitate cu prevederile art.119(1) si 120 alin. (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 art.120(7) din OG. 92/2003(R) .

In drept sunt aplicabile prevederile :

- art.119 (1) si art. 120 (1) si (7) din OG.nr.92/2003 ® , unde se mentioneaza :

”-art. 119 (1) Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează după acest termen majorări de întârziere”.

” -art. 120 (1) “Majorarile de intarziere se calculeaza pentru fiecare zi de intarziere , incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate, inclusiv.”



*“ –art.120(7) Nivelul majorării de întârziere este de 0,1% pentru fiecare zi de întârziere, și poate fi modificat prin legile bugetare anuale.”*

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

**DECIDE :**

Respinge contestatia formulata ca neintemeiata , pentru suma de  
XXXXXXX lei , reprezentand :

- XXXXXX lei tva stabilita suplimentar ;
- XXXXXX lei majorari de intarziere aferente tva stabilita suplimentar;
- XXXXX lei impozit pe alte venituri ale persoanelor fizice stabilit suplimentar ;
- XXXXXlei majorari de intarziere aferente impozitului pe alte venituri ale persoanelor fizice stabilit suplimentar;

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,**

**SEF SERV. JURIDIC ,**