

Tax & Legal Weekly Alert

20 – 24 iulie 2015

În acest număr:

Modificarea Legii nr. 344/2006 privind detașarea în cadrul prestării de servicii transnaționale

Prin OUG nr. 28/2015 a fost modificată și completată Legea nr. 344/2006 privind detașarea salariaților în cadrul prestării de servicii transnaționale, în scopul de a reglementa **(i)** ipoteza în care întreprinderi stabilite pe teritoriul României detașează pe teritoriul unui stat membru al Uniunii Europene, al Spațiului Economic European sau pe teritoriul Confederației Elvețiene salariați cu care au stabilite raporturi de muncă; **(ii)** situația personalului angajatorilor stabiliți pe teritoriul României, care efectuează operațiuni de transport internațional și care nu se încadrează în domeniul de aplicare al Legii nr. 344/2006.

Noi modificări aduse Codului fiscal și altor acte normative

A fost modificat Codul fiscal în legătură cu reclassificarea unei activități economice și aplicarea cotei reduse de TVA de 9% și asupra livrării berii la halbă. De asemenea, Curtea Europeană de Justiție a emis două decizii despre calificarea persoanelor fizice drept persoane impozabile în scopuri de TVA și despre scutirea de TVA pentru serviciile medicale veterinare. Nu în ultimul rând, s-au adus clarificări în legătură cu taxarea bacșului

Informații statistice despre controalele fiscale derulate în domeniul prețurilor de transfer în primul semestru al anului 2015

Agenția Națională de Administrare Fiscală (ANAF) a emis un comunicat de presă cu privire la inspecțiile fiscale ce au vizat prețurile de transfer derulate în primul semestru din anul 2015. Comunicatul subliniază că sumele suplimentare aferente primului semestru al anului 2015 sunt cu 130% mai mari decât cele înregistrate în anul 2012 și furnizează și alte informații relevante referitoare la activitatea inspectorilor fiscali.



Modificarea Legii nr. 344/2006 privind detașarea în cadrul prestării de servicii transnaționale

Absența unor dispoziții care să reglementeze detașarea realizată de angajatorii din România pe teritoriul altor state membre ale Uniunii Europene a condus la aplicarea neunitară în practică a dispozițiilor privind detașarea transfrontalieră. În scopul remedierii acestei situații, OUG nr. 28/2015 a adus o serie de modificări, dintre care le menționăm pe următoarele:

- A stabilit că prevederile Legii nr. 344/2006 **se aplică și întreprinderilor stabilite pe teritoriul României** care, în cadrul prestării de servicii transnaționale, iau una dintre următoarele măsuri:
 - Detașarea unui salariat de pe teritoriul României, în numele întreprinderii și sub coordonarea acesteia, în cadrul unui contract încheiat între întreprinderea care face detașarea și beneficiarul prestării de servicii care își desfășoară activitatea pe teritoriul unui stat membru al Uniunii Europene, al Spațiului Economic European sau pe teritoriul Confederației Elvețiene, dacă există un raport de muncă, pe perioada detașării, între salariat și întreprinderea care face detașarea;
 - **Detașarea** unui salariat de pe teritoriul României la o unitate sau la o întreprindere care aparține grupului de întreprinderi, situată pe teritoriul unui stat membru al Uniunii Europene, al Spațiului Economic European sau pe teritoriul Confederației Elvețiene, dacă există un raport de muncă, pe perioada detașării, între salariat și întreprinderea care face detașarea;
 - Punerea la dispoziție a unui salariat, de către un agent de muncă temporară, la o întreprindere utilizatoare stabilită sau care își desfășoară activitatea pe teritoriul unui stat membru al Uniunii Europene, al Spațiului Economic European sau pe teritoriul Confederației Elvețiene, dacă există un raport de muncă, pe perioada detașării, între salariat și agentul de muncă temporară.
- Salariații detașați de pe teritoriul României vor beneficia, indiferent de legea aplicabilă raportului de muncă, de condițiile de muncă stabilite prin acte cu putere de lege, acte administrative prin convenții colective sau sentințe arbitrale de generală aplicare valabile în statul membru al Uniunii Europene, al Spațiului Economic European sau în Confederația Elvețiană, pe al cărui teritoriu prestează activitatea, cu privire la: **(i)** durata maximă a timpului de muncă și durata minimă a repausului periodic; **(ii)** durata minimă a concediilor anuale plătite; **(iii)** salariul minim, inclusiv compensarea sau plata muncii suplimentare; **(iv)** condițiile de punere la dispoziție a salariaților, în special de către agenții de muncă temporară; **(v)** sănătatea și securitatea în muncă; **(vi)** măsurile de protecție aplicabile condițiilor de muncă pentru femeile însărcinate, care au născut recent, copii și tineri; **(vii)** principiul egalității de tratament.
- A stabilit că **personalului angajatorilor stabiliți pe teritoriul României care efectuează operațiuni de transport internațional și nu se încadrează în domeniul de aplicare al Legii nr. 344/2006**, i se vor aplica dispozițiile Codului muncii român care reglementează delegarea.

OUG nr. 28/2015 pentru modificarea și completarea Legii nr. 344/2006 privind detașarea salariaților în cazul prestării de servicii transnaționale a fost publicată în Monitorul Oficial al României nr. 476 din 30.06.2015 și a intrat în vigoare la 30.06.2015.

A fost promulgată legea privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 6/2015 pentru modificarea Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

Modificările aduse Codului fiscal se referă la impozitul pe venit, TVA și accize. Prezentăm în continuare principalele modificări aduse de Lege:

Impozitul pe venit

Se abrogă punctele 2.1 și 2.2 de la art. 7, alin. (1), care conțineau criteriile în baza cărora o activitate putea fi reconsiderată ca fiind de natură dependentă. În schimb, se introduc la art. 7, alin. (1), punctul 4 noi criterii care definesc / caracterizează o activitate independentă.

Astfel, au fost introduse șapte criterii dintre care cel puțin patru trebuie îndeplinite pentru ca o activitate să fie considerată de natură independentă, după cum urmează:

- libertatea de alegere a locului și a modului de desfășurare a activității, precum și a programului de lucru de către persoana fizică;
- libertatea persoanei fizice de a desfășura activitate pentru mai mulți clienți;
- asumarea riscurilor inerente activității de către persoana fizică ce desfășoară activitatea;
- utilizarea patrimoniului persoanei fizice în desfășurarea activității;
- utilizarea capacității intelectuale și/sau a prestației fizice a persoanei fizice în realizarea activității;
- apartenența persoanei fizice la corp/ordin profesional cu rol de reprezentare, reglementare și supraveghere a profesiei desfășurate;
- libertatea persoanei fizice de a desfășura activitatea direct, cu personal angajat sau prin colaborare cu terțe persoane.

De asemenea, se modifică art. 11, alin. (1) privind principiul prevalării substanței asupra formei astfel încât aplicarea acestuia se extinde la orice fel de activitate (nu se mai limitează la „tranzacții”).

A fost introdusă, de asemenea, obligația organului fiscal de a motiva în fapt decizia de impunere emisă, prin justificarea motivelor care au stat la baza reîncadrării/neconsiderării unei tranzacții/activități, cu indicarea elementelor relevante și a tuturor mijloacelor de probă.

Taxa pe valoare adăugată

Începând cu 6 august 2015, cota redusă de TVA de 9% se va aplica și pentru berea care se încadrează la codul NC 22 03 00 10 Bere fabricată din malț prezentată în recipiente cu un conținut de peste 10 l (berea la halbă).

La articolul 127 din Codul fiscal sunt enumerate și organismele internaționale de drept public, alături de instituțiile publice, ca nefiind persoane impozabile pentru activitățile desfășurate în calitate de autorități publice. Se definesc organismele internaționale de drept public ca fiind organizațiile internaționale interguvernamentale, care sunt guvernate de normele dreptului internațional public și nu de dreptul intern al vreunui stat.

Se introduce un tip de activitate pentru care instituțiile publice și organismele internaționale de drept public sunt persoane impozabile, și anume operațiunile agențiilor agricole de intervenție efectuate asupra produselor agricole și în temeiul regulamentelor privind organizarea comună a pieței respectivelor produse.

Accize

Au fost introduse noi prevederi aplicabile începând cu 6 august 2015, în legătură cu berea produsă de mici fabrici de bere independente, a căror producție în anul calendaristic precedent nu a depășit 200.000 hl/an.

În data de 9 iulie 2015, Curtea Europeană de Justiție a emis cazul C-183/14 Radu Florin Salomie, Nicolae Vasile Oltean și cazul C-144/14 Cabinet Medical Veterinar Dr. Tomoiagă Andrei

Cazul C-183/14 Radu Florin Salomie, Nicolae Vasile Oltean pune în discuție calitatea unei persoane fizice sau a unui parteneriat de persoane fizice, care construiesc și vând proprietăți imobiliare, de a fi persoane impozabile și posibilitatea acestora de a își deduce taxa aferentă achizițiilor, deși nu erau înregistrate în scopuri de TVA la momentul efectuării operațiunilor în cauză

Cazul discută situația dl. Salomie și Oltean, care au intrat în parteneriat cu alte persoane fizice pentru a construi și vinde proprietăți imobiliare. Parteneriatul nu avea personalitate juridică și nu era înregistrat în scopuri de TVA.

Ca urmare a acestor operațiuni, autoritățile fiscale au perceput inițial impozitul asupra veniturilor din transferul proprietăților aferente patrimoniului personal. După doi ani, autoritățile fiscale au considerat că persoanele fizice în cauză erau persoane impozabile pentru operațiunile desfășurate descrise mai sus, drept urmare au perceput TVA de la momentul la care cifra de afaceri obținută din aceste operațiuni a depășit limita de aplicare a regimului special de scutire pentru întreprinderile mici.

Se solicită Curții următoarele:

- clarificarea posibilității ca aceste persoane fizice să fie considerate persoane impozabile pentru operațiunile desfășurate;
- concordanța cu principiile europene de TVA a practicii autorităților fiscale de a-și reconsidera poziția și reclasifica operațiunile în cauză, fără existența unei modificări legislative de substanță;
- posibilitatea de a refuza dreptul de deducere a TVA ca urmare a faptului că persoana impozabilă nu era înregistrată în scopuri de TVA la momentul efectuării achizițiilor.

Curtea concluzionează că nu se opune principiilor de TVA comunitare practica autorităților fiscale de a supune anumite operațiuni TVA, dacă această decizie se întemeiază pe reguli clare și precise și dacă nu s-a îndus unui operator economic prudent și avizat o încredere rezonabilă în neaplicarea TVA.

De asemenea, Curtea concluzionează că nu poate fi refuzat dreptul de deducere a TVA pe motiv că persoana impozabilă nu era înregistrată în scopuri de TVA la momentul efectuării achizițiilor.

Cazul C-144/14 Cabinet Medical Veterinar Dr. Tomoiagă Andrei pune în discuție calitatea serviciilor medicale veterinare de a fi scutite de TVA

Începând cu 1 ianuarie 2007, a fost eliminată din legislația de TVA românească scutirea de TVA pentru serviciile medicale veterinare. Totuși, autoritățile fiscale române au considerat în continuare aceste servicii ca fiind scutite de TVA.

Odată cu emiterea Hotărârii de Guvern nr. 1620/2009, s-au adus clarificări referitoare la faptul că serviciile medicale veterinare nu sunt incluse în serviciile medicale scutite de TVA. Drept urmare, practica autorităților fiscale române s-a modificat.

Astfel, în mai 2011, autoritățile fiscale române au impus Cabinetului Medical Veterinar Dr. Tomoiagă Andrei plata TVA aferentă serviciilor prestate în perioada octombrie 2007 – decembrie 2010.

În acest context, se adresează Curții următoarele întrebări:

- Trebuie interpretată Directiva Europeană de TVA în sensul că autoritatea fiscală națională este obligată să înregistreze din oficiu în scopuri de TVA o persoană impozabilă la momentul la care a depășit pragul pentru regimul special de scutire pentru întreprinderi mici, informație ce poate fi dedusă din depunerea altor declarații fiscale?
- Se opune principiului securității juridice practica autorităților fiscale de a interpreta legislația de TVA în sensul includerii în sfera operațiunilor scutite de TVA a serviciilor medicale veterinare și ulterior schimbarea acestei abordări, ca urmare a publicării unei Hotărâri de Guvern?

Curtea concluzionează că statele membre sunt obligate să verifice declarațiile persoanelor impozabile, conturile acestora etc., să calculeze și să colecteze taxele datorate. Totuși, aceasta nu presupune că sunt obligate să înregistreze o persoană impozabilă din oficiu în scopuri de TVA la momentul la care se constată depășirea plafonului de scutire, ca urmare a transmiterii altor declarații fiscale (decât cele de TVA).

De asemenea, se concluzionează că nu se încalcă principiile de TVA comunitare atunci când o administrație fiscală decide reclasificarea anumitor operațiuni, în condițiile în care această decizie se întemeiază pe norme clare, iar practica respectivei administrații nu creează în percepția unui operator economic prudent și avizat o încredere rezonabilă în neaplicarea TVA.

În data de 6 iulie 2015, a fost admisă Decizia nr. 363 din 7 mai 2015 referitoare la excepția de neconstituționalitate a dispozițiilor art. 6 din Legea nr. 241/2005 pentru prevenirea și combaterea evaziunii fiscale

Excepția de neconstituționalitate a fost ridicată într-o cauză penală având ca obiect săvârșirea infracțiunii de reținere și nevârșare cu intenție a sumelor reprezentând impozit sau contribuții cu reținere la sursă.

Se susține că prevederile art. 6 din Legea nr. 241/2005 pentru prevenirea și combaterea evaziunii fiscale nu sunt previzibile, deoarece din modul de definire a infracțiunii nu poate fi determinată cu exactitate noțiunea de impozit cu reținere la sursă.

Curtea constată că prevederile criticate nu respectă exigențele constituționale referitoare la calitatea legii, respectiv nu întrunesc condițiile de claritate, precizie, previzibilitate și accesibilitate.

Drept urmare, excepția de neconstituționalitate ridicată a fost admisă.

Noi modificări aduse Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 8/2015 privind sumele încasate cu titlu de bacșiș (Legea nr. 186/6.07.2015)

Printre altele, legea aduce modificări cu privire la sumele încasate cu titlu de bacșiș, după cum urmează:

- este eliminată definiția termenului de bacșiș;
- este eliminată obligativitatea evidențierii distincte și înregistrarea în contabilitate a acestor sume;
- este eliminată obligativitatea declarării de către personal a bacșișului și întocmirii registrului de bani personali;
- este eliminată obligativitatea întocmirii regulamentului privind destinația sumelor provenite din bacșiș.

Dacă aveți întrebări cu privire la aspectele menționate în acest buletin informativ, vă rugăm să ne contactați.

Alexandru Reff

Partener, Reff & Asociații
+40 21 2075 248

Andrea Grigoras

Avocat, Reff & Asociații
+40 21 2079 816

Florentina Munteanu

Avocat, Reff & Asociații
+40 21 2075 275

Ana-Maria Vlăsceanu

Consultant, Taxe
+40 21 222 16 61

Informații statistice despre controalele fiscale derulate în domeniul prețurilor de transfer în primul semestru al anului 2015

Conform acestui document, în urma verificării respectării principiului valorii de piață, autoritățile fiscale române au efectuat următoarele ajustări din perspectiva prețurilor de transfer:

- aproximativ 136 mil. RON (31 mil. EUR) reprezintă obligații fiscale de plată stabilite suplimentar;
- aproximativ 207 mil. RON (47 mil. EUR) reprezintă diminuarea pierderii fiscale;
- aproximativ 614 mil. RON (138 mil. EUR) reprezintă baza impozabilă stabilită suplimentar.

Comunicatul subliniază că sumele suplimentare aferente primului semestru al anului 2015 sunt cu 130% mai mari decât cele înregistrate în anul 2012.

Una dintre cele mai mari ajustări de prețuri de transfer efectuată în anul 2015, în cadrul unei singure inspecții, a fost de aproximativ 27 mil. RON (6 mil. EUR) prin stabilirea de sume suplimentare și diminuarea pierderii fiscale cu aproximativ 21 mil. RON (4,7 mil. EUR). Contribuabilul supus acestei ajustări desfășoară activități de producție și vinde majoritatea produselor către părți afiliate.

Regiunile în care inspectorii fiscali au efectuat cele mari ajustări de prețuri de transfer sunt Cluj-Napoca, Timișoara și Prahova. În prima jumătate a anului 2015, pentru marii contribuabili s-au stabilit sume suplimentare în valoare de 59,7 mil RON (13,4 mil. EUR).

Totodată autoritățile au depus eforturi susținute cu scopul de a furniza informații relevante inspectorilor fiscali implicați în inspecțiile fiscale privind prețurile de transfer prin implementarea de metodologii și ghiduri care să asigure abordări unitare și uniforme. De asemenea, sunt utilizate proceduri de evaluare a riscului privind prețurile de transfer și dezvoltarea unei aplicații informatice care permit monitorizarea în timp real a inspecțiilor fiscale în cadrul cărora a fost solicitată întocmirea și prezentarea dosarului prețurilor de transfer.

Comunicatul de presă menționează faptul că 261 de inspectori fiscali au beneficiat de specializări cu scopul de a realiza inspecții fiscale privind prețurile de transfer. Seminariile în materie de prețuri de transfer au fost oferite de către experți ai Băncii Mondiale iar personalul activității inspecție fiscală a participat și la un schimb de experiență cu reprezentanți ai administrației fiscale din Marea Britanie, exclusiv pe problematica prețurilor de transfer.

Comunicatul de presă integral se poate accesa [aici](#).

Dacă aveți întrebări cu privire la aspectele menționate în acest buletin informativ, vă rugăm să ne contactați.

Dan Bădin

Partner, Deloitte Tax
+40 21 2075 392

Ciprian Gavrilu

Director, Transfer Pricing Services, Deloitte Tax
+40 21 2075 348

Alexandra Opreșescu-Bunea

Manager, Transfer Pricing Services, Deloitte Tax
+40 21 2075 696

Bogdan Constantinescu

Senior Consultant, Transfer Pricing Services, Deloitte Tax
+40 21 2075 679

Pentru mai multe informații, vă rugăm să ne contactați la Romania@deloittece.com sau să vizitați pagina web: www.deloitte.com/ro/tax-alerts



Acest Alert este furnizat cu titlu orientativ și nu trebuie considerat drept serviciu de consultanță. Este bine să solicitați consultanță fiscală/juridică de specialitate înainte de a întreprinde acțiuni bazate pe cuprinsul acestui document.

Aceasta publicație conține doar informații generale și Deloitte Touche Tohmatsu Limited și firmele membre sau afiliate (numite împreună Deloitte Network) nu oferă consultanța profesională sau alte servicii în domeniul contabil, fiscal, juridic, al investițiilor prin intermediul acestei publicații. Această publicație nu înlocuiește consultanța sau serviciile profesionale și nici nu ar trebui să fie utilizată ca bază pentru orice decizie sau acțiune care v-ar putea afecta finanțele sau afacerea. Înainte de a lua orice decizie sau de a acționa într-un mod care v-ar putea afecta finanțele sau afacerea, trebuie să discutați cu un consultant profesionist. Nicio entitate a Deloitte Network nu va fi răspunzătoare pentru pierderile de orice natură suferite de către persoanele care se bazează pe această publicație.

Numele Deloitte se referă la organizația Deloitte Touche Tohmatsu Limited, o companie cu răspundere limitată din Marea Britanie, la firmele membre ale acesteia, în cadrul căreia fiecare firmă membră este o persoană juridică independentă. Pentru o descriere amănunțită a structurii legale a Deloitte Touche Tohmatsu Limited și a firmelor membre, vă rugăm să accesați www.deloitte.com/ro/despre.

Deloitte furnizează servicii clienților din sectorul public și privat în următoarele domenii profesionale - audit, taxe, consultanță, consultanță financiară – deservind numeroase industrii. Prin intermediul rețelei sale globale de firme membre, care activează în 150 de țări, Deloitte pune la dispoziția clienților săi resursele internaționale precum și priceperea locală pentru a-i ajuta să exceleze indiferent de locul în care aceștia își desfășoară activitatea. Obiectivul celor 200 000 de profesioniști din Deloitte este acela de a deveni un standard de excelență.

Reff și Asociații SCA este societate de avocați membră a Baroului București, independentă în conformitate cu reglementările aplicabile profesiei de avocat, și reprezintă rețeaua de societăți de avocați Deloitte Legal în România. Deloitte Legal înseamnă practicile juridice ale membrilor Deloitte Touche Tohmatsu Limited și afiliații acestora care oferă servicii de asistență juridică. Pentru o descriere a serviciilor de asistență juridică oferite de entitățile membre ale Deloitte Legal, vă rugăm accesați: <http://www.deloitte.com/deloittelegal>.