

DECIZIA NR.4/.....2010.

cu privire la solutionarea contestatiei formulata

de SC X SRL sat judetul Buzau, CUI impotriva Deciziei de impunere nr./2009, respectiv a Raportului de inspectie fiscala nr...../2009 , emise de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P. Buzau, inregistrata la DGFP Buzau sub nr./.2010

Directorul Coordonator al Directiei Generale a Finantelor Publice Buzau;

Avand in vedere:

- Contestatia formulata de SC X SRL judetul Buzau;
- Decizia de impunere nr...../2009 emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul DGFP Buzau.
- Decizia de nemodificare a bazei de impunere nr...../2009;
- Raportul de inspectie fiscala nr./2009 ,intocmit de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P. Buzau,
- Termenul legal de depunere a contestatiei ;
- Art.209 pct.1 lit ”a” din OG nr.92/2003, privind Codul de procedura fiscala ,actualizata , prin care D.G.F.P. Buzau este investita sa solutioneze contestatia formulata de SC X SRL judetul Buzau .

Procedura fiind indeplinita se da curs contestatiei .

Organele de inspectie fiscala din cadrul DGFP Buzau , au efectuat o inspectie fiscala generala la SC X SRLcu sediul social in localitatea , judetul Buzau , ocazie cu care , au stabilit obligatii fiscale suplimentare contestate de petenta in suma de lei .

Agentul economic a formulat contestatie in termen legal .

Procedura fiind indeplinita se da curs contestatiei .

Obiectul contestatiei :obligatii fiscale suplimentare in suma de lei reprezentand : impozit pe profit (..... lei) majorari de intarziere aferente impozitului pe profit (.... lei) , TVA (..... lei) respectiv majorari de intarziere aferente TVA (.....lei) .

I.Contestatoarea invoca in sustinere urmatoarele:

-Cheltuielile efectuate cu constructia si imbunatatirile imobilului din Snagov , declarat ca punct de lucru sunt deductibile deoarece acest imobil era inchiriat legal cu contract de inchiriere valabil inregistrat la ANAF , contract pentru care au fost platite impozitele catre stat .

-Inchirierea imobilului a fost facuta in vederea imbunatatirii activitatii firmei prin punerea la dispozitia clientilor a spatiului pentru training , informare , protocol si negociere contracte dar si a spatiului de dormit in cazul in care livrarile durau de pe o zi pe alta iar curtea imobilului era folosita ca spatiu de expozitie sau parcare pentru semiremorcile livrate .

-In perioada de pana la care imobilul **a fost finalizat** si utilat , el a fost folosit ca spatiu de depozitare pentru piese si materiale promotionale .

-Faptul ca autorizatia de constructie nu a fost pe numele firmei ci pe cel al proprietarului nu constituie motiv deoarece este in **totala contradictie** cu prevederile Legii nr.50/1991.

Constructia era deja **inceputa de catre proprietar** si in conditiile in care era foarte dificil sa gasesti un spatiu de birouri si de prezentare a afacerilor potrivit si la un pret rezonabil , efortul financiar de finalizare a constructiei si imbunatatire poate fi recuperat in timp .

Majorarea nivelului de impozitare de la 3% impozit pe microintreprindere la 16% impozit pe profit este netemeinica deoarece , desii si angajatul existent la inceperea activitatii a parasit firma in decembrie 2006 iar pana in aprilie 2007 , nu a existat nici un alt angajat , **pierzand dreptul de a mai functiona ca B** si s-a depus declaratia 010 prin care se faceau mentiunile necesare inclusiv cererea de functionare cu impozit 3% , cerere acceptata de catre ANAF fara a se comunica ca nu mai exista dreptul de functionare in vechile conditii .

Pana la data inspectiei s-a platit impozitul corespunzator acestei declaratii fara sa fi fost attentionat ca gresesc , iar sumele virate au fost primite fara a semnala ca acestea sunt insuficiente , aspect care ar fi putut preintampina curgerea acestor penalitati .

II.Organele de control fiscal au constatat urmatoarele :

In anul fiscal 2007 , agentul economic a realizat un profit impozabil in suma de lei cu o diferenta fata de evidenta contabila de lei , diferenta rezultata prin stabilirea unor cheltuieli nedeductibile din punct de vedere fiscal si anume :

-cheltuielile cu impozitul pe veniturile microintreprinderilor constituit si inregistrat eronat in evidenta contabila in anul 2007 (..... lei) ;

-cheltuieli nedeductibile din punct de vedere fiscal reprezentand depasirea cotei de 2% a cheltuielilor de protocol (..... lei) ;

-inregistrarea eronata in evidenta contabila pe cheltuieli deductibile , a facturii nr...../2007 emisa de SC V SRL reprezentand prestari servicii , factura inregistrata in contul 628 .

Suma de lei reprezinta cheltuieli nedeductibile fiscal , intrucat lucrarile efectuate nu au fost in interesul societatii ci in folosul propriu al administratorului si al familiei sale .Contractul incheiat cu aceasta societate nu a fost prezentat iar din nota explicativa luata administratorului societatii, domnul A , acesta recunoaste ca s-au executat prestari de servicii in constructii respectiv tencuieli si amenajari pentru

care nu poate prezenta contracte si situatii de lucrari , intrucat au fost ratacite .

Pentru profitul impozabil constatat in suma de lei , contribuabilul datoreaza impozit pe profit in suma de lei .

In anul 2008 s-a constatat un profit impozabil in suma de lei , cu o diferenta fata de cel inregistrat de lei .

Diferenta provine din inregistrarea eronata in evidenta contabila in contul 628 pe cheltuieli deductibile , a facturii nr...../2008 emisa de E SRL reprezentand prestari servicii tencuieli efectuate pentru societate fara a prezenta un contract si utilitatea acestuia in folosul societatii , motiv pentru care cheltuiala este nedeductibila fiscal .

Deasemenea cheltuielile cu impozitul pe veniturile microintreprinderilor a fost constituit si inregistrat eronat in evidenta contabila in anul 2008 .

Pentru profitul impozabil in suma de lei , contribuabilul datoreaza un impozit pe profit in suma de lei .

In perioada 01.01.2009-30.09.2009 societatea a realizat un profit impozabil in suma de lei pentru care datoreaza un impozit pe profit in suma de lei .

In aceasta perioada , chetuielile nedeductibile din punct de vedere fiscal sunt in suma de lei si se compun din :

-cheltuieli cu impozitul pe veniturile microintreprinderilor constituit eronat pana la data inspectiei fiscale (..... lei) ;

-cheltuieli in suma de lei , ce provin din vanzarea unui mijloc fix (autoturism) si reprezinta diferenta intre veniturile din vanzarile de active si valoarea ramasa neamortizata . Conform art.24 alin.15 din Legea nr.571/2003 , cu modificarile si completarile ulterioare ,aceasta diferenta este nedeductibila fiscal .

In concluzie impozitul pe profit suplimentar stabilit in suma de lei la care s-a calculat majorari de intarziere pana la data incheierii inspectiei fiscale in suma de lei .

Organele de control fiscal au constatat ca societatea are deschis un punct de lucru in localitatea , judetul cu destinatia birouri , conform actului constitutiv al societatii si al actului aditional intocmite la Registrul Comertului in baza contractului de inchiriere nr...../2007 incheiat cu domna B pe o perioada pe o perioada de 1 an si prelungit pe o perioada este 5 ani prin contractul de inchiriere nr...../2008 pentru o chirie lunara de lei .

In contractul de inchiriere nu se precizeaza concret suprafata pe care o inchiriaza societatii ci doar obligatia de a se pune la dispozitie in folosinta temporara si partiala in schimbul chiriei .

Incepand cu trim.III 2007 , societatea a efectuat investitii la imobilul inchiriat . Toate achizitiile de materiale de constructii (caramida , ciment , gresie , faianta , mobilier – mobila de bucatarie , dormitor , dotare bucatarie , baie , fosa septica , plita electrica , perdele etc.) au fost inregistrate in evidenta contabila la data achizitionarii pe baza de facturi fiscale emise pe numele societatii in contul 231 "Imobilizari in

curs “ .

Valoarea totala a acestora , conform evidentei contabile si a balantei de verificare intocmite la data de 30.09.2009 au fost de lei .

-Nu au fost prezentate contracte s-au alte documente incheiate cu constructorii din care sa rezulte cu cine au fost efectuate lucrarile de constructii , reparatii etc.

La lucrarile efectuate nu au fost intocmite devize , situatii de lucrari si nu exista receptii . Furnizorii au fost achitati in numerar sau prin transfer bancar .

Potrivit notei explicative data de administratorul societatii , autorizatia de construire este emisa pe numele sotiei sale sub nr. .../2007 si se refera la executarea lucrarilor de construire pentru constructia locuintei P+E si utilitati iar materialele de constructii achizitionate au fost folosite conform autorizatiei de construire a proprietarului .

Deasemenea , conform Notei explicative , administratorul societatii mentioneaza ca in momentul incheierii contractului de inchiriere imobilul inchiriat era « **aproape gata** » fiind folosita parcare pana la receptia finala.

Totodata , prin contractul de inchiriere societatea se obliga sa intretina si sa repare bunurile inchiriate , in cazul folosirii necorespunzatoare (art. 13 alin.7) .

Din punct de vedere fiscal , investitiile efectuate pe numele societatii nu au formalitatile legale impuse de art.1 din Legea nr.50/1991 , actualizata , respectiv autorizatie de constructie emisa pe numele societatii pentru a putea executa lucrarile de constructii , amenajari , modernizari . La data achizitionarii materialelor de constructie , trebuia sa se faca dovada , ca bunurile erau destinate in beneficiul sau , pentru realizarea de venituri impozabile . Lipsa autorizatiei de constructie pe numele societatii , a contractelor , a devizelor si situatiilor de lucrari dovedesc ca achizitiile si lucrarile prestate nu au fost in beneficiul societatii , pentru realizarea de venituri impozabile .

Dispozitii legale incalcate : art.19 alin.1 , art.21 alin.4 lit.e ; art.21 alin.3 lit.a ; art.34 alin.1 lit.b , art.35 alin.1 .

Referitor la TVA deductibila , organele de control au constatat diferenta de TVA suplimentar in suma de lei fata de taxa pe valoarea adaugata declarata de plata la organul fiscal teritorial motivat de faptul ca:

-Societatea a inregistrat in evidenta contabila TVA deductibila din facturi fiscale cu care s-au achizitionat materiale de constructii , mobilier , bunuri mobile , materiale care au fost utilizate in favoarea asociatului , operatiunile nefiind destinate realizarii de operatiuni taxabile conform art. 145 alin.3 din legea nr.571/2003 , actualizata , in suma de lei .

-Spatiul a fost inchiriat pentru folosirea temporara si partiala in schimbul unei chirii in valoare de lei achitatat lunar .

-Pentru investitiile in curs , agentul economic nu detine documente impuse de lege si nu sunt destinate realizarii de venituri impozabile ;

-Inregistrarea eronata pe TVA deductibila a facturii nr...../2007 (TVA =.... lei) si respectiv a facturii nr...../2008(TVA =.... lei) reprezentand prestari servicii pentru care societatea nu a facut dovada necesitatii acestora , contracte incheiate situatie de lucrari , utilitatea acestora in folosul societatii .

-Inregistrarea pe TVA deductibila a sumei delei aferenta depasirii plafonului limitat al cheltuielilor deductibile de protocol cu suma de lei .

-declararea de catre societate pe perioada verificata a unei taxe pe valoarea adaugata de plata cu lei mai mica decat aceea din evidenta contabila .

Pentru neplata la termenele legale a taxei pe valoarea adaugata respectiv a soldului de plata constatat in timpul inspectiei fiscale au fost calculate majorari de intarziere in suma de lei .

III.Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei , a motivelor de fapt si de drept invocate de contestatoare respectiv organele de control se retin urmatoarele :

SC X SRL juteul Buzau , a incheiat contract de inchiriere nr..... 2007cu Asi B avand ca obiect de folosinta temporara si partiala in schimbul chiriei convenite (.... lei) a locuintei P+E , bun proprietatea exclusiva a doamnei B si A, incepand cu data de2007 .

-Conform art.12 din contract , locatorul respectiv proprietarul locuintei se obliga sa predea in stare de folosinta bunurile ce formeaza obiectul inchirierii , dupa incheierea procesului verbal de predare- primire a acestora si sa asigure utilitatile corespunzatoare folosintei bunurilor inchiriate .

-Conform art.13 din contractul de inchiriere , agentul economic se obliga printre altele sa achite chiria la termenele prevazute in contract , sa foloseasca doar bunurile inchiriate si numai in scopul in care –iau fost inchiriate , sa execute la timp , in bune condituni si pe cheltuiala sa lucrarile de intretinere si reparatie a bunurilor inchiriate , **in cazul in care acestea se datoreaza folosirii si exploatarii necorespunzatoare a locatorului .**

Deasemenea , agentul economic respectiv locatarul se obliga sa nu efectueze modificari constructive , compartimentari , extinderi , amenajari , fara acordul scris si prealabil al locatorului , dar avand posibilitatea de a aduce imbunatariri bunurilor inchiriate conform prevederilor Legii nr.69/2000 ;

Totodata , conform art.16 din contract, locatarul , respectiv agentul economic se obliga ca inainte de plecare sa desemneze , in scris si pe a sa raspundere , un imputernicit in prezenta caruia locatorul sa inlature eventualele defectiuni sau avarii care s-ar produce bunurilor inchiriate , in acest interval .

Potrivit art.27 din Contract , orice modificare sau completare adusa contractului , va face obiectul unui act aditional .

Prin urmare , obiectul contractului de inchiriere il constituie locuinta P+E imobil construit in baza Autorizatiei de construire nr.....2007 eliberata de Primaria la cererea doamnei B din municipiul Bucuresti Str. inregistrata sub nr.2007 .

Conform autorizatiei de construire pct.12 , toate constructiile proprietatea particulara , se declara in vederea impozitarii la organele financiare teritoriale sau la unitatile subordonate acestora .

Prin urmare , din cele doua documente rezulta ca :

1.Autorizatia de construire a locuintei apartine persoanei fizice B fiind eliberata la2007 cu termen de valabilitate 12 luni .

2.La data incheierii contractului de inchiriere , imobilul nu era terminat neexistand nici un document de finalizare a lucrarilor (proces-verbal de receptie) si respectiv de declarare in vederea impunerii aspect rezultat si recunoscut si de contribuabil in contestatie .

In fapt la data inchirierii , locuinta prevazuta in autorizatie nu era finalizata si prin urmare nu putea fi inchiriata ca locuinta ,in conditiile in care , conform contractului de inchiriere art.12 , avea obligatia sa predea in stare de folosinta bunurile ce formeaza obiectul inchirierii si sa asigure utilitatile corespunzatoare folosintei bunurilor inchiriate .

Totodata agentul economic avea obligatia sa foloseasca doar bunurile inchiriate iar in cazul in care acestea , datorita folosirii si exploatarii necorespunzatoare , sa execute pe cheltuiala sa lucrarile de intretinere si reparatie a bunurilor inchiriate .

Rezulta ca agentul economic nu avea obligatia de a efectua investitii la imobilul inchiriat pe cheltuiala sa .In consecinta , cheltuielile inregistrate in evidenta contabila de catre agentul economic nu sunt deductibile fiscal intrucat ele au fost efectuate in folosul propriu al administratorului si al familiei sale incalcandu-se prevederile art.21 alin.4 lit.e din Legea nr.571/2003 R.

In fapt , agentul economic , pe cheltuiala sa ,a definitivat construirea imobilului , modernizarea si utilarea acestuia cu toate ca avea doar obligatia de a achita chirie .

Pentru lucrarile efectuate nu au fost prezentate contracte incheiate cu constructorii , nu exista situatii de lucrari , receptii ale lucrarilor efectuate.

Administratorul societatii mentioneaza in Nota explicativa data organului de control fiscal ca materialele achizitionate au fost folosite conform autorizatiei de construire a proprietarului si deci achizitionarea materialelor de constructie si a celorlalte bunuri nu s-a facut in beneficiul agentului economic pentru realizarea de venituri impozabile ci pentru finalizarea proprietatii personale a administratorului si sotiei sale .

Referitor la TVA , societatea a inregistrat in evidenta contabila TVA deductibila aferenta facturilor fiscale cu care s-au achizitionat materiale de constructii , mobilier , materiale care dupa cum am mentionat mai sus au fost utilizate in favoarea asociatului , operatiunile nefiind destinate realizarii de operatiunii taxabile , conform art.145 alin.2 din Legea nr.571/2003 , actualizata .

Prin urmare cheltuielile inregistrate pe societate sunt nedeductibile fiscal rezultand o datorie fiscala pe total reprezentand impozit pe profit in suma de lei .

Totodata , societatea datoreaza , o suma reprezentand TVA de lei ,prin excluderea de la deductibilitate .

Pentru neachitarea la termen a acestor obligatii au fost calculate in baza art.119 alin.1 din Legea nr.571/2003, actualizata majorari de intarziere in suma de lei din carelei aferente impozitului pe profit si lei aferente TVA .

Referitor la faptul ca societatea nu se mai incadreaza ca platitoare de impozit pe veniturile microintreprinderilor incepand cu anul fiscal 2007 retinem urmatoarele :

Potrivit art. 103 din Legea nr. 571/2003 actualizata :” In sensul prezentului titlu, o microintreprindere este o persoana juridica romana care indeplineste cumulativ urmatoarele conditii, la data de 31 decembrie a anului fiscal precedent:

a) realizeaza venituri, altele decat cele de consultanta si management, in proportie de peste 50% din veniturile totale;

b) are de la 1 pana la 9 salariatii inclusiv;

c) a realizat venituri care nu au depasit echivalentul in lei a 100.000 euro;

d) capitalul social al persoanei juridice este detinut de persoane, altele decat statul, autoritatile locale si institutiile publice.”

La data de2006 , contractul de munca , al salariatului angajat pe perioada nedeterminata a incetat , iar societatea a angajat un alt salariat cu contract de munca incepand cu data de2007 .

Prin urmare la data de2006 , contribuabilul nu avea cel putin un salariat pentru a fi indeplinite conditiile prevazute de art. 103 din Legea nr.571/2003, actualizata si in consecinta incepand cu anul fiscal 2007 , societatea devine platitoare de impozit pe profit aplicandu-i-se cota de impozitare de 16% asupra profitului impozabil constatat .

De fapt si contribuabilul recunoaste in contestatie ca angajatul a parasit firma in decembrie 2006 iar pana in aprilie 2007 nu a existat nici un alt angajat , pierzand dreptul de a mai functiona ca microintreprindere . Motivele invocate nu au nici o relevanta in conditiile de legalitate mentionate .

In consecinta, in baza art.209 pct.1 lit.a , art.210 pct.1 , respectiv a art.216 pct.1 din O.G. nr.92/2003, cu modificarile si completarile ulterioare, privind Codul de Procedura fiscala,

DECIDE :

Art.1.Respingerea contestatiei formulata de SC X SRL jutetul Buzau , pentru suma de lei reprezentand, impozit pe profit (.... lei) si majorari de intarziere aferente impozitului pe profit (.... lei) , TVA (.... lei) , respectiv majorari de intarziere aferente TVA (..... lei) ca neintemeiata .

Art.2.Biroul Solutionare contestatii , va comunica prezenta decizie contestatoarei respectiv Activitatii de Inspectie Fiscala Buzau .

Art.3.Prezenta decizie poate fi atacata in termen de 6 luni de la comunicare la Tribunalul Judetean Buzau, conform legislatiei in vigoare .

Director Coordonator,

Vizat ,
Biroul juridic