

DECIZIA NR.....

privind solutionarea contestatiei formulata de X Buzau , impotriva Deciziei de impunere nr...../2009, respectiv a Raportului de inspectie fiscala nr...../2009 , intocmite de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a municipiului Buzau , inregistrata la A.F.P.M. sub nr. /2009 respectiv la D.G.F.P. Buzau sub nr. /2009

Directorul Coordonator al Directiei Generale a Finantelor Publice Buzau;

Avand in vedere:

- Contestatia formulata de X Buzau ;
- Decizia de impunere nr...../2009;
- Raportul de inspectie fiscala –Cap.III –TVA intocmit la data de2009 ;
- 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 X Buzau ;
- Procedura fiind indeplinita , se da curs contestatiei .

Organele de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a Municipiului Buzau , au efectuat verificarea fiscala la X Buzau ., datorita depunerii decontului de TVA prin care solicita rambursarea sumei de lei aferenta trim.IV 2008 .

Cu ocazia controlului s-a stabilit ca suma de lei solicitata la rambursare nu are drept de rambursare .

Operatorul economic a formulat contestatie in termenul legal .

Obiectul contestatiei :obligatii fiscale in suma de lei reprezentand, tva (..... lei), majorari de intarziere aferente tva (.... lei) respectiv tva respins la rambursare (.....8lei).

I.Contestatoarea invoca in sustinere urmatoarele :

-Calculul TVA deductibila trebuia efectuat cu respectarea alineatelor 3 si 4 ale art.147 din Legea nr.571/2003 republicata .

-Datele din evidenta X permiteau organelor de inspectie fiscala aplicarea acestor prevederi fiind prevazute si in HG nr.44/2004 rep. punctul 47 alin.1 care precizeaza ca “(1) In aplicarea art. 147 alin. (3) si alin. (4) din Codul fiscal, daca bunurile sau serviciile achizitionate pot fi alocate partial activitatii care nu da drept de deducere si

partial activitatii care da drept de deducere, nu se aplica prevederile art. 147 alin. (5) din Codul fiscal, respectiv deducerea taxei pe baza de pro-rata.”

Organele fiscale aveau dreptul si obligatia in conformitate cu Codul de procedura fiscala art,105 alin.9 , sa transmita aceasta obligatie contribuabilului printr-o dispozitie de masuri .

Organele de control, prin modul de calcul al pro- ratei , nu a respectat art.147 alin.8 iar la aplicarea pro-ratei definitive pe anul 2008 s-a incalcat prevederile art.147 alin.9,10,11 si 12 din Codul Fiscal .

Pentru trim.I , II, si III 2008 , pro-rata provizorie este pro-rata definitiva a anului 2007 (100%) urmand sa se ajusteze taxa dedusa provizoriu , astfel ca majorarile calculate in suma de 621 lei sunt nereale .

Aplicarea pro – ratei la TVA aferent proiectului PHARE din fonduri europene nerambursabile pentru formare profesionala este eronata intrucat TVA aferenta acestui proiect are drept de deducere integrala .

Conform art. 109 alin.2 din Codul de procedura fiscala , raportul intocmit sta la baza emiterii deciziei de impunere , ori acesta este inregistrat la data de 27.02.2009 iar decizia de impunere in data de 16.02.2009 ceea ce pune la indoiala realitatea si corectitudinea datelor din actul administrativ fiscal – respectiv decizia de impunere .

-Actul administrativ fiscal este atins de nulitate intrucat lipseste unul din elementele obligatorii cuprinse la alin.2 ale art.43 din Codul de Procedura fiscala lit.h – stampila organului fiscal emitent (decizia de impunere nu intra sub incidenta art.43 alin.3 si 4) .

II.Organele de control ale Activitatii de Inspectie fiscala din cadrul A.F.P.M. Buzau , au constatat urmatoarele:

-X a inregistrat venituri din operatiuni la care a colectat TVA (vanzari marfuri , inchirieri spatii) cat si venituri pentru care nu a colectat TVA (inchirieri spatii) , pentru care avea obligatia calcularii pro-ratei si aplicarii acesteia asupra TVA deductibil inregistrat in perioada verificata conform art.147 alin.6 din Legea nr.571/2003 republicata .

Pentru operatiunile purtatoare de TVA (venituri din inchirieri) X are notificare inregistrata la AFPM Buzau .

S-a calculat prorata la 31.12.2008 in procent de ..% care s-a aplicat la TVA deductibila inregistrata in anul 2008 rezultand pe cumulat un drept de deducere pentru TVA in suma de lei .

-Suma de lei stabilita suplimentar diminueaza TVA deductibila inregistrata (..... lei) .

Prin urmare , taxa pe valoarea adaugata colectata in suma de lei a fost influentata cu TVA deductibila in suma de lei rezultand un tva de plata in suma de lei la care au fost calculate majorari de intarziere in suma de lei .

Acte normative incalcate :art.147 alin 5-6 din Legea nr.571/2003R , OG

nr.92/2003 R.

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

- In perioada verificata , X Buzau a realizat venituri din inchirieri spatii , intocmind facturi cu TVA si facturi fara TVA pentru persoane juridice .

Potrivit art.147 alin.1 din Legea nr.571/2003 privind Codul Fiscal , actualizata

„(1) Persoana impozabila care realizeaza sau urmeaza sa realizeze atat operatiuni care dau drept de deducere, cat si operatiuni care nu dau drept de deducere este denumita in continuare persoana impozabila cu regim mixt. Persoana care realizeaza atat operatiuni pentru care nu are calitatea de persoana impozabila, in conformitate cu prevederile art. 127, cat si operatiuni pentru care are calitatea de persoana impozabila este denumita persoana partial impozabila. „

Conform art. 147 alin.2 din Legea nr.571/2003 „

(2) Dreptul de deducere a taxei deductibile aferente achizitiilor efectuate de catre o persoana impozabila cu regim mixt se determina conform prezentului articol. Persoana partial impozabila nu are drept de deducere pentru achizitiile destinate activitatii pentru care nu are calitatea de persoana impozabila. Daca persoana partial impozabila desfasoara activitati in calitate de persoana impozabila, din care rezulta atat operatiuni cu drept de deducere, cat si operatiuni fara drept de deducere, este considerata persoana impozabila mixta pentru respectivele activitati si aplica prevederile prezentului articol. In conditiile stabilite prin norme, persoana partial impozabila poate solicita aplicarea unei pro-rata speciale in situatia in care nu poate tine evidente separate pentru activitatea desfasurata in calitate de persoana impozabila si pentru activitatea pentru care nu are calitatea de persoana impozabila.”

La data controlului in evidenta TVA deductibila aferenta operatiunilor cu drept de deducere cat si a celor fara drept de deducere nu a fost inscrisa distinct in jurnalul de cumparari , solicitandu-se rambursare pentru suma totala a TVA deductibila la 31.12.2008 .

Potrivit art.147 alin.5 din Legea nr. 571/2003 , privind Codul Fiscal actualizata

„5) Achizitiile pentru care nu se cunoaste destinatia, respectiv daca vor fi utilizate pentru realizarea de operatiuni care dau drept de deducere sau pentru operatiuni care nu dau drept de deducere, ori pentru care nu se poate determina proportia in care sunt sau vor fi utilizate pentru operatiuni care dau drept de deducere si operatiuni care nu dau drept de deducere se evidentiaza intr-o coloana distincta din jurnalul pentru cumparari, iar taxa deductibila aferenta acestor achizitii se deduce pe baza de pro-rata .”

Conform alin.6 al art.147 din Legea nr.571/2003 actualizat ;” Pro-rata prevazuta la alin. (5) se determina ca raport intre:

a) suma totala, fara taxa, dar cuprinzand subventiile legate direct de pret, a operatiunilor constand in livrari de bunuri si prestari de servicii care permit exercitarea dreptului de deducere, la numarator; si

b) suma totala, fara taxa, a operatiunilor prevazute la lit. a) si a operatiunilor constand in livrari de bunuri si prestari de servicii care nu permit exercitarea dreptului de deducere, la numitor. Se includ sumele primite de la bugetul statului sau bugetele locale, acordate in scopul finantarii operatiunilor scutite fara drept de deducere sau operatiunilor care nu se afla in sfera de aplicare a taxei.”

Pro rata calculate la 31.12.2008 de catre organele de control este de% si s-a aplicat la TVA deductibila inregistrata in anul fiscal 2008 astfel :

$$\text{Total venituri impozabile} = \text{.....} \times 100 = \text{.....}\%$$

Total venituri inregistrate

Prin aplicarea pro-ratei de% a rezultat pe cumulat , un drept de deducere a TVA in suma de lei (..... lei x..... %) iar diferenta de tva inregistrata in suma de lei este stabilita suplimentar , rezultand o tva de plata in suma de lei si respectiv tva fara drept de rambursare in suma de lei .

Totodata , pentru TVA de plata au fost calculate majorari de intarziere aferente in suma de lei .

Conform art. 147 alin.9 din Codul Fiscal , pro rata aplicabila provizoriu pentru un an este pro – rata definitiva , prevazuta la alin.8 determinata pentru anul precedent iar taxa de dedus , intr-un an calendaristic , potrivit art. 147 alin.10 , se determina provizoriu prin inmultirea valorii taxei deductibil prevazute la alin.5 pentru fiecare perioada fiscala din acel an calendaristic cu pro rata provizorie prevazuta la alin.9 , determinata pentru anul respectiv .

Potrivit art.147 alin.11 din legea nr.571/2003 privind Codul Fiscal actualizat “11) Taxa de dedus pentru un an calendaristic se calculeaza definitiv prin inmultirea sumei totale a taxei deductibile din anul calendaristic respectiv, prevazuta la alin. (5), cu pro-rata definitiva prevazuta la alin. (8), determinata pentru anul respectiv.”

Organele de control au calculat pro rata pentru fiecare trim. al anului 2008 rezultand pe cumulat o taxa pe valoarea adaugata pentru care fundatia are drept de deducere in suma de (.... lei x.....%) rezultand o taxa pe valoarea adaugata stabilita suplimentar de lei care diminueaza tva deductibila inregistrata (.... lei -..... lei).

Potrivit art. 147 alin.8 din legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal , actualizat : (8) Pro-rata definitiva se determina anual, iar calculul acesteia include toate operatiunile prevazute la alin. (6), pentru care exigibilitatea taxei ia nastere in timpul anului calendaristic respectiv. Pro-rata definitiva se determina procentual si se rotunjeste pana la cifra unitatilor imediat urmatoare. La decontul de taxa prevazut la art. 156², in care s-a efectuat ajustarea prevazuta la alin. (12), se anexeaza un document care prezinta metoda de calcul al pro-rata definitiva.”

Organele de control nu au tinut cont de faptul ca pro-rata definitiva se rotunjeste pana la cifra unitatilor imediat urmatoare ,ceea ce a avut influenta asupra taxei pe

valoare adaugata cu drept de deducere stabilita de organele de control respectiv a TVA de plata si a majorarilor de intarziere calculate .

In consecinta , in baza art.209 pct.1 lit.a art.210 pct.1, respectiv a art.216 alin.3 din O.G. nr.92/2003, cu modificarile si completarile ulterioare, privind Codul de Procedura fiscala,

DECIDE :

Art.1.Desfiintarea partiala – respectiv cap.III –TVA a Raportului de inspectie fiscala incheiat la data de de catre organele de control din cadrul AFPM Buzau , respectiv a Deciziei de impunere nr...../2009 si refacerea controlului tinand cont de considerentele deciziei de solutionare a contestatiei .

Art.2.Biroul Solutionare contestatii , va comunica prezenta decizie contestatoarei respectiv AFPM . Buzau ;

Director Coordonator,