

D E C I Z I E nr. 1153/89 din 25.04.2008

I. Prin contestatia formulata societatea solicita anulara obligatiilor suplimentare stabilite prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. (...) in suma de (...) lei reprezentand TVA stabilita suplimentar de organele fiscale.

In fapt prin Raportul de inspectie fiscala nr. (...) organele fiscale au considerat in mod eronat ca nedeductibila TVA in suma de (...) lei aferenta facturilor de avans nr. (...), (...) si nr. (...) emise de SC (...) SRL in baza contractului nr. (...).

Organele fiscale au considerat ca s-au incalcat prevederile urmatoarelor articole din Legea nr. 571/2003 (actualizata pana la data de 1 ianuarie 2008):

- art. 128 alin. (1) *Este considerata livrare de bunuri transferul dreptului de a dispune de bunuri ca si un proprietar.*"

- art. 134² (1) *Exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator.*

- art. 134² (2) *Prin derogare de la prevederile alin. (1), exigibilitatea taxei intervine:*

a) ...

b) *"la data la care se incaseaza avansul, pentru platile in avans efectuate inainte de data la care intervine faptul generator."*

- art. 145 (1) *Dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei.*

- art. 145 (2) *Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni:*

a) *operatiuni taxabile;*

- art. 146 (1) *Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei, persoana impozabila trebuie sa indeplineasca urmatoarele conditii:*

a) *pentru taxa datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost ori urmeaza sa ii fie livrate sau serviciilor care i-au fost ori urmeaza sa ii fie prestate in beneficiul sau, sa detina o factura care sa cuprinda informatiile prevazute la art. 155 alin. (5);*

Societatea considera ca atat conditiile de fond (prevazute de art. 134, 145 si 146) cat si conditiile de forma prevazute la art. 155 referitoare la deductibilitatea TVA sunt indeplinite de societate avand in vedere urmatoarele:

- SC (...) SRL in calitate de cumparator a incheiat cu SC (...) SRL, in calitate de vanzator, un contract de vanzare - cumparare inregistrat sub nr. (...) avand ca obiect cumpararea - vanzarea unui autoturism marca FIAT DOBLO CARGO 1,9 JTD in care s- a prevazut ca pretul este de 4500 euro + TVA iar plata sa se faca in transe.

- SC (...) SRL a emis in luna noiembrie 2006, in baza contractului incheiat, facturi de avans pe care SC (...) le-a achitat in luna ianuarie 2007.

- partile au hotarat de comun acord incetarea contractului iar SC (...) SRL a emis factura fiscala nr. (...) de storno avans in valoare de (...) lei din care TVA in suma de (...) lei.

- in baza facturii de stornare emisa de SC (...) SRL, SC (...) SRL a stornat TVA dedusa initial in suma de (...) lei, efectul fiscal fiind zero.

In concluzie societatea considera ca in mod eronat organele fiscale au procedat la calcularea obligatiei suplimentare de plata in suma de (...) lei reprezentand TVA neadmisa la deducere.

II. Prin Raportul de inspectie fiscala intocmit in data de (...) si prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. (...)

emisa de D.G.F.P. (...) - Activitatea de Inspectie Fiscala, s-a stabilit in sarcina SC (...) SRL obligatia fiscala in suma de (...) lei reprezentand TVA stabilita suplimentar de organele fiscale. Obiectivul

inspectiei fiscale il reprezinta solutionarea decontului de taxa pe valoarea adaugata depus la A.F.P. (...) sub nr. (...) cu optiune de rambursare la data de 31.03.2007 in suma de (...) lei.

Cu ocazia inspectiei fiscale s-a constatat ca societatea a dedus TVA in suma de (...) lei din facturile de avans nr. (...), (...) si nr. (...) emise de SC (...) SRL in baza contractului nr. (...), facturi care au fost stornate prin factura nr. (...).

Avand in vedere faptul ca pentru trim. IV 2006 societatea a avut TVA de plata, organele fiscale au stabilit taxa pe valoarea adaugata suplimentar de plata in suma de (...) lei si majorari de intarziere pentru perioada 26.01.2007 - 25.02.2007 in suma de (...) lei.

SC (...) SRL a incalcat prevederile Legii nr. 571 din 22 decembrie 2003 privind Codul fiscal (forma aplicabila pana la data de 31 decembrie 2006):

- art. 128 alin. 1

“(1) Prin livrare de bunuri se intelege orice transfer al dreptului de proprietate asupra bunurilor de la proprietar catre o alta persoana, direct sau prin persoane care actioneaza in numele acestuia.”

- art. 145, alin. 1,

“(1) Dreptul de deducere ia nastere in momentul in care taxa pe valoarea adaugata deductibila devine exigibila.”

- art. 145 alin. 3, lit. a

“(3) Daca bunurile si serviciile achizitionate sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor sale taxabile, orice persoana impozabila inregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata are dreptul sa deduca:

a) taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost livrate sau urmeaza sa ii fie livrate, si pentru prestarile de servicii care i-au fost prestate ori urmeaza sa ii fie prestate de o alta persoana impozabila;”

III. Avand in vedere constatările organului de control, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata invocate de contestator si de catre organele de control precum si referatul nr. (...), biroul investit cu solutionarea contestatiei retine ca SC (...) SRL prin decontul de TVA inregistrat la A.F.P. (...) sub nr. (...) cu optiune de rambursare la data de 31.03.2007, a solicitat rambursarea TVA in suma de (...) lei.

Cu ocazia controlului anticipat efectuat, organele fiscale au constatat ca societatea a incheiat cu SC (...) SRL contractul de vanzare - cumparare nr. (...) avand ca obiect vanzarea autoturismului marca FIAT DOBLO CARGO 1,9 JTD.

Valoarea totala a contractului este de 4.500 Euro +TVA 19%, plata se va face in 4 transe iar valoarea fiecărei transe si termenul de plata va fi mentionat pe factura fiscala.

Vanzatorul se obliga sa predea mobilul si sa transfere cumparatorului proprietatea asupra acestuia dupa momentul incasarii pretului stabilit iar cumparatorul se obliga sa plateasca mobilul la termenul stabilit prin contract.

In baza contractul de vanzare - cumparare nr. (...), SC (...) SRL a emis facturile de avans nr. (...), (...) si nr. (...) in valoare totala de (...) lei din care TVA in suma de (...) lei.

SC (...) SRL a inregistrat in decontul lunii noiembrie 2006 ca TVA deductibila suma de (...) lei.

Intrucat tranzactia nu a avut loc SC (...) SRL a stornat prin factura nr. (...) avansul de (...) lei facturat anterior, iar SC (...) SRL a diminuat TVA deductibila din decontul de TVA aferent lunii ianuarie 2007 cu suma de (...) lei.

Societatea nu a respectat prevederile art. 155 *“Facturile fiscale”* din Legea nr. 571 din 22 decembrie 2003 privind Codul fiscal (forma aplicabila pana la data de 31 decembrie 2006):

“(7) Daca plata pentru operatiuni taxabile este incasata inainte ca bunurile sa fie livrate sau inaintea finalizarii prestarii serviciilor, factura fiscala trebuie sa fie emisa in termen de cel mult 5 zile lucratoare de la fiecare data cand este incasat un avans, fara a depasi finele lunii in care a avut loc incasarea.”

Conform cadrului legal prezentat mai sus, SC (...) SRL avea obligatia emiterii facturii fiscale in termen de 5 zile lucratoare de la data incasarii avansului dar nu mai tarziu de finele lunii in care s-a incasat avansul.

SC A&B TRADE CO SRL nu a efectuat transferul dreptului de proprietate prin emiterea facturii fiscale pentru autoturismul care a facut obiectul contractului de vanzare - cumparare nr. (...).

Prin acest mod de lucru SC (...) SRL a incalcat prevederile art. 128 alin. 1 din Legea nr. 571 din 22 decembrie 2003 privind Codul fiscal (forma aplicabila pana la data de 31 decembrie 2006):

“(1) Prin livrare de bunuri se intelege orice transfer al dreptului de proprietate asupra bunurilor de la proprietar catre o alta persoana, direct sau prin persoane care actioneaza in numele acestuia.” coroborat cu art. 145 alin. 3, lit. a din acelasi act normativ:

“(3) Daca bunurile si serviciile achizitionate sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor sale taxabile, orice persoana impozabila inregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata are dreptul sa deduca:

a) taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost livrate sau urmeaza sa ii fie livrate, si pentru prestarile de servicii care i-au fost prestate ori urmeaza sa ii fie prestate de o alta persoana impozabila;”

In mod legal organele fiscale au stabilit in sarcina societatii taxa pe valoarea adaugata suplimentar in suma de (...) lei.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul actelor normative legale enumerate in prezenta decizie si coroborate cu art. 216 din O.G. nr. 92/24.12.2003 rep. titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale, se

DECIDE

1) respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru suma de (...) lei reprezentand diferenta TVA

2) prezenta decizie se comunica la:

- SC (...) SRL
- A.F.P. (...) - Inspectia fiscala

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunalul (...).

DIRECTOR EXECUTIV