



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

**Agenția Națională de
Administrare Fiscală**

**Direcția Generală a Finanțelor
Publice a Județului Bacău
Biroul Soluționare Contestații**



Str. Dumbrava Roșie
Nr. 1-3, Bacău
Tel : +0234 51 00 15
Fax : +0234 51 00 03

Nr. ____/_____

DECIZIA NR. ____/_____

privind soluționarea contestației formulate de SC X, împotriva Deciziei de impunere nr. X, emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala Bacău, înregistrată la Direcția generală a finanțelor publice Bacău sub nr. X

Direcția generală a finanțelor publice Bacău a primit spre soluționare de la Activitatea de Inspectie Fiscala Bacău, cu adresa nr. X, contestația formulată de SC X, înregistrată la instituția noastră sub nr. X.

Contestația a fost formulată împotriva deciziei de impunere nr. X, emisa de Activitatea de Inspectie Fiscala Bacău, iar obiectul contestației îl constituie suma de X lei, reprezentând taxa pe valoarea adăugată respinsă la rambursare.

Contestația a fost depusă în termenul legal, prevăzut de alin. (1) al art. 207 "Termenul de depunere a contestației" din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, (data comunicării actului administrativ fiscal atacat: X, iar data depunerii contestației la sediul AIF Bacău: X).

În îndeplinirea regulilor procedurale, contestația este semnată de doamna X, în calitate de administrator al SC X, și poartă stampila societății, conform art. 206 alin. (1) lit. e) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, cu modificările și completările ulterioare.

Procedura fiind îndeplinită s-a trecut la soluționarea pe fond a contestației.

I. Prin contestația formulată, SC X, susține următoarele:

"În mod eronat inspectorii fiscali au considerat ca nedeductibile la TVA facturile de chirie și electricitate emise de SC X către SC X. Argumentul lor este că liderul asociațiilor SC X trebuia să evedentizeze aceste facturi, deoarece liderul evedentiază cheltuielile asociației. Așa cum este contractul de asociere în participatiune dintre SC X și SC X aceste cheltuieli, chiria/electricitatea sunt în sarcina exclusivă a SC X, nefiind cheltuieli ale asociației, deci facturile sunt deductibile TVA. Mai mult, noi am plătit acest TVA către SC X, care la rândul său l-a plătit statului.

Totodata precizam ca contractul de inchiriere pentru spatiul in care se desfasoara activitatea, este incheiat exclusiv intre SC X si SC X, SC X neavand nici o implicare.

In conditiile in care legea nu prevede explicit daca impartirea veniturilor se face in baza unei facturi sau nu, in baza contractului de asociere in participatiune si a anexei acestuia, SC X a emis catre SC X facturi pentru cota ce ii revine din venituri. Aceste facturi sunt activitate taxabila TVA, deci suntem indreptatiti sa cerem rambursarea TVA-ului de recuperat.

Precizand ca, conform stampilei postei Raportul de inspectie fiscala si Decizia de impunere au fost primite in data de X, va rog sa dispuneti rambursarea TVA asa cum am cerut.”

II. Prin decizia de impunere nr. X, intocmita de organele de inspectie fiscala din cadrul Activitatii de Inspectie Fiscala Bacau, care are la baza constatările cuprinse in raportul de inspectie fiscala nr. X, la subcapitolul 2.2.1 “Rezultatele solutionarii decontului cu sume negative de taxa pe valoarea adaugata cu optiune de rambursare nr. X, aferent lunii martie X, s-a stabilit urmatoarea situatie:

- | | |
|--------------------------------------|----------|
| - TVA solicitata la rambursare | - X lei; |
| - TVA stabilita suplimentar de plata | - X lei; |
| - TVA respinsa la rambursare | - X lei; |
| - TVA aprobata la rambursare | - X lei. |

2.2.2 “Motivul de fapt”:

Taxa pe valoarea adaugata respinsa la rambursare in suma de X lei, are urmatoarea componenta:

(+) X lei – TVA colectata suplimentar in luna octombrie X, aferenta rapoartelor zilnice emise de casa de marcat (X) neinregistrate in evidenta contabila a societatii;

(-) X lei– TVA colectata diminuata la inspectia fiscala pentru perioada X, avand in vedere ca societatea a emis in mod eronat facturi fiscale pentru prestarile de servicii de punerea la dispozitie a spatiului din SC X, ce reprezinta aport la asocierea in participatiune a SC X Bacau, valoarea totala a facturilor reprezentand sumele alocate prin deconturile de asociere in participatiune. Precizam ca potrivit prevederilor legale in materie, prestarea de servicii reprezentand punerea la dispozitie al spatiului din incinta SC X, ca aport la asociere si alocarea de venituri prin deconturi de asociere in participatiune nu constituie prestari de servicii cu plata, respectiv operatiuni taxabile din punct de vedere a TVA;

(+) X lei– TVA fara drept de deducere stabilita la inspectia fiscala, reprezentand TVA dedusa de societate in perioada X pentru achizitii de materiale, servicii de inchiriere si utilitati aferente spatiului din SC X si alte prestari servicii, care nu sunt destinate realizarii de operatiuni impozabile din punct de vedere a TVA.

2.2.3 „Temeiul de drept”:

- art. 28 alin. (1) alin. (3), art. 126 alin. (1) lit. a), art. 127 alin. (10), art. 137, art. 140 alin. (1), art. 145 alin. (1), art. 156 alin. (5) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare;

- pct. 79¹ alin. (1) alin. (2) alin. (7) din HG nr. 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003;

- art. 6 alin. (1) alin. (2) din Legea contabilitatii nr. 82/1991, republicata.

III. Luand in considerare sustinerile petentei, constatările organului de inspectie fiscala, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative aplicabile speței in cauza, retinem:

SC X, are sediul social declarat in Bacau, str. X, nr. X, sc. X, ap.X, a fost inregistrata la ORC sub nr. J04/X, are codul unic de inregistrare nr. X, si are ca principal obiect de activitate, conform actului constitutiv al societatii: Denumire CAEN: Alte activitati recreative si distractive n.c.a/An 2008/ – Cod 9329.

Raportul de inspectie fiscala nr. X, incheiat la SC SC X Bacau, de organele de inspectie fiscala din cadrul Activitatii de Inspectie Fiscala Bacau, a avut ca obiective:

-verificarea realitatii datelor inscrise in decontul de TVA cu optiune de rambursare depus la A.F.P Bacau sub nr.X, prin care SC X, solicita rambursarea soldului sumei negative TVA aferenta lunii X, in suma de X lei, notificat sub nr. X, inregistrat la A.I.F. Bacau sub nr.X;

-verificarea intocmirii deconturilor de TVA si a depunerii acestora in termen, conform reglementarilor legale in vigoare;

-verificarea respectarii prevederilor Legii nr. 82/1991, cu modificarile si completarile ulterioare, Legii nr. 571/2003, cu modificarile si completarile ulterioare si HG nr. 44/2004, cu modificarile si completarile ulterioare;

-verificarea existentei contractelor incheiate cu furnizorii/clientii societatii si a modului de derulare a acestora;

-verificarea deducerii corecte si in conformitate cu prevederile legale a taxei pe valoarea adaugata, inscrise in documentele emise de furnizorii de bunuri si servicii, inregistrate in contabilitatea societatii in perioada verificata;

-verificarea incadrării in obiectul de activitate cuprins in actul constitutiv al societatii a operatiunilor efectuate de societate;

-verificarea prin sondaj a modului de decontare a furnizorilor si de incasare a clientilor;

-verificarea modului de inregistrare a veniturilor, a facturilor emise si a TVA colectata la momentul exigibilitatii.

Cauza supusa solutionarii Directiei generale a finantelor publice Bacau, este de a stabili daca in mod legal si corect, prin decizia de impunere nr. X,

emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. X, a fost respinsa la rambursare taxa pe valoarea adaugata in suma de X lei.

Analizand documentele care formeaza dosarul cauzei, vis-à-vis de sustinerile petentei si constatarile organului de control, am retinut urmatoarele:

Prin contestatia formulata, petenta sustine ca: „...in conditiile in care legea nu prevede explicit daca impartirea veniturilor se face in baza unei facturi sau nu, in baza contractului de asociere in participatiune si a anexei acestuia, SC X a emis catre SC X facturi pentru cota ce ii revine din venituri. Aceste facturi sunt activitate taxabila TVA, deci suntem indreptatiti sa cerem rambursarea TVA-ului de recuperat.”

In fapt,

Inspectia fiscala a fost initiata la SC X, in vederea verificarii realitatii datelor inscrise in decontul de taxa pe valoarea adaugata, cu optiune de rambursare depus la A.F.P. Bacau sub nr.X, prin care SC X, solicita rambursarea soldului sumei negative TVA aferente lunii martie X, in suma de X lei, notificat sub nr.X, inregistrat la A.I.F Bacau, sub nr.X.

In urma solutionarii decontului de taxa pe valoarea adaugata nr. X, a rezultat urmatoarea situatie:

- Sold suma negativa TVA solicitata la rambursare X lei;
- Sold suma negativa TVA stabilita la inspectia fiscala X lei;
- Sold suma negativa TVA respinsa la rambursare X lei.

1. Referitor la taxa pe valoarea adaugata colectata, mentionam urmatoarele:

Taxa pe valoarea adaugata colectata stabilita la prezenta inspectie fiscala este in suma de X lei, *mai putin cu suma de X lei*, fata de taxa pe valoarea adaugata colectata inregistrata de SC X in suma de X lei, diferenta ce se compune si se explica dupa cum urmeaza:

a) (+) X lei - taxa pe valoarea adaugata colectata suplimentar la control, din desfasurarea activitatii la punctul de lucru din or. X, aferenta rapoartelor zilnice emise de casele de marcat electronice fiscale (nr.X), neinregistrate in evidenta contabila, contrar prevederilor art. 6 alin. (1), art. 11 din Legea contabilitatii nr. 82/1991, republicata, coroborate cu prevederile pct. 1 din Ordinul nr. 3512/2008 privind documentele financiar-contabile, calculata in cota prevazuta de art. 140 alin. (1) din Codul fiscal, asupra bazei de impozitare privind taxa pe valoarea adaugata in suma de X lei.

In drept,

Conform art. 6 alin. (1) alin. (2) din Legea contabilitatii nr. 82/1991, cu modificarile si completarile ulterioare, republicata:

“(1)Orice operatiune economico financiara efectuata se consemneaza in momentul efectuarii ei intr-un document care sta la baza inregistrarilor in contabilitate, dobandind astfel calitatea de document justificativ.

(2) Documentele justificative care stau la baza înregistrărilor în contabilitate angajează răspunderea persoanelor care le-au întocmit, vizat și aprobat, precum și a celor care le-au înregistrat în contabilitate, după caz.”

Potrivit art. 11 din Legea contabilității:

„Deținerea, cu orice titlu, de elemente de natura activelor și datoriilor, precum și efectuarea de operațiuni economico-financiare, fără să fie înregistrate în contabilitate, sunt interzise.”

În conformitate cu pct. 1 din Ordinul nr. 3512/2008 privind documentele financiar-contabile:

“1. Persoanele prevăzute la art. 1 din Legea contabilității nr. 82/1991, republicată, consemnează operațiunile economico-financiare, în momentul efectuării lor, în documente justificative, pe baza cărora se fac înregistrări în contabilitate (jurnale, fișe și alte documente contabile, după caz).

b) (-) X lei- TVA colectată în mod eronat de petenta reprezentând taxa pe valoarea adăugată aferentă facturilor emise către SC X în perioada X, ce au ca obiect „prestări servicii conform contract în participatiune” ce reprezintă operațiuni neimpozabile din punct de vedere TVA, având în vedere că acestea sunt servicii de punere la dispoziție a spațiului din incinta SC X, ca aport la asociere de asociatul SC X, care a facturat în mod eronat sumele alocate lunar de SC X prin deconturile de asociere în participatiune la nivelul a 20% din încasarile lunare generate de asociere, contrar prevederilor pct. 79¹ alin. (2) și alin. (7) din HG nr. 44/2004 privind normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare.

Din documentele puse la dispoziția organelor de inspecție fiscală, de către împuternicitul societății, reiese că SC X, a încheiat în data de X un contract de asociere în participatiune cu SC X Bacău, ce are ca obiect „desfășurarea activității de loc de joacă și petreceri pentru copii de către SC X, în cadrul locației deținute de SC X în SC X, str. X, nr. X, jud. X, în baza contractului de închiriere dintre SC X și SC X din data de X și Acord de Novatie și Act Adicional dintre SC X, SC X și SC X din X.”

Conform actului aditional din data de X, la contractul de asociere în participatiune din data de X, aportul la asociere a SC X, îl constituie punerea la dispoziție a spațiului aflat în incinta SC X, complet dotat cu echipamente necesare desfășurării activității.

Intrucât prin contractul de asociere în participatiune, nu este menționat asociatul administrator care ține evidența veniturilor și a cheltuielilor, organele de inspecție fiscală au solicitat, în timpul efectuării inspecției fiscale, explicații scrise, împuternicitului administratorului SC X, domnului X, care menționează că:

„Aceste date sunt înscrise în contractul de asociere în participatiune completat și modificat cu actul aditional, documente ce exprimă voința partilor. Acestea sunt puse la dispoziția organului de control.”

Din explicatiile date nu rezulta insa informatiile solicitate.

Organele de inspectie fiscala au efectuat un control incrucisat la SC X Bacau, in conformitate cu prevederile art. 94 alin. (3) lit. a) lit. d) si art. 97 alin. (1) lit. b) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, in urma caruia s-a intocmit procesul nr. X, anexat la dosarul contestatiei, din care a rezultat ca SC X Bacau are calitatea de asociat administrator, intrucat acesta inregistreaza veniturile si cheltuielile din desfasurarea activitatii de joaca si petreceri pentru copii, (la punctul de lucru declarat in or. X) a intocmit si a transmis pe baza de decont pentru operatiuni de participatie venituri catre asociatul SC X, in procent de 20%, din incasarile lunare generate de activitatea asocierii in valoare de X lei.

Din verificarea de catre organele de inspectie fiscala a bazei de date a ANAF, s-a constatat ca SC X Bacau, nu este persoana impozabila inregistrata in scopuri de TVA, ce aplica regimul de scutire prevazut la art. 152 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, pentru care nu se datoreaza taxa si nu este permisa deducere taxei datorate sau achitate pentru achizitii.

De asemenea, in conformitate cu prevederile art. 156 alin. (5) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare: *„In cazul asociatiilor in participatiune care nu constituie o persoana impozabila, drepturile si obligatiile legale privind taxa revin asociatului care contabilizeaza veniturile si cheltuielile potrivit contractului incheiat intre parti.”*

Astfel, intrucat SC X Bacau nu este platitoare de TVA, in calitatea sa de asociat administrator care evidentiaza veniturile si cheltuielile asocierii in participatiune, (cu SC X) nu are posibilitatea indeplinirii drepturilor si obligatiilor privind taxa, respectiv dreptul de a exercita deducerea taxei pentru achizitii conform prevederilor art. 145-147¹ din Codul fiscal, obligatia de a emite facturi catre beneficiari si de a colecta taxa in cazul operatiunilor taxabile dreptul/obligatia de ajustare a taxei conform art. 148, art. 149 sau art. 161, conform pct. 79¹ alin. (1) din HG nr. 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

In drept,

In conformitate cu art. 28 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal:

„(1) În cazul unei asocieri fără personalitate juridică, veniturile și cheltuielile înregistrate se atribuie fiecărui asociat, corespunzător cotei de participare în asociere.”

(3) Într-o asociere fără personalitate juridică între două sau mai multe persoane juridice române, veniturile și cheltuielile înregistrate se atribuie fiecărui asociat, corespunzător cotei de participare din asociere.”

Potrivit prevederilor art. 127 din legea mai sus mentionata:

„(10) Asocierile în participațiune nu dau naștere unei persoane impozabile separate. Asocierile de tip joint venture, consortium sau alte forme de asociere în

scopuri comerciale, care nu au personalitate juridică și sunt constituite în temeiul legii, sunt tratate drept asocieri în participațiune.”

In conformitate cu prevederile art. 156 din Codul fiscal:

“(5) În cazul asociațiilor în participațiune care nu constituie o persoană impozabilă, drepturile și obligațiile legale privind taxa revin asociatului care contabilizează veniturile și cheltuielile, potrivit contractului încheiat între părți.”

Potrivit prevederilor pct. 79¹ din HG nr. 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003:

„(1) În cazul asocierilor în participațiune sau al altor asocieri tratate drept asocieri în participațiune conform art. 127 alin. (10) din Codul fiscal, denumite în continuare asocieri, drepturile și obligațiile legale privind taxa pe valoarea adăugată prevăzute de titlul VI al Codului fiscal revin asociatului desemnat în acest scop potrivit contractului încheiat între părți, care contabilizează veniturile și cheltuielile, denumit în continuare asociatul administrator. Prin drepturi și obligații legale se înțelege, printre altele, dreptul de a exercita deducerea taxei pentru achiziții conform prevederilor art. 145-147¹ din Codul fiscal, obligația de a emite facturi către beneficiar și de a colecta taxa în cazul operațiunilor taxabile, dreptul/obligația de ajustare a taxei conform art 148, 149 sau 161 din Codul fiscal.

(2) Bunurile/serviciile care sunt puse la dispoziția asocierii de către membrii săi fără plată, ca aport la asociere în limita cotei de participare stabilite prin contract, nu constituie prestare de servicii/livrare de bunuri cu plată în sensul art. 129, respectiv 128 din Codul fiscal. Asociații care au pus la dispoziția asocierii bunurile și serviciile menționate în teza anterioară, ca aport la asociere, își păstrează dreptul de deducere și nu vor efectua ajustări pe perioada funcționării asocierii, cu condiția ca asociatul administrator să ajusteze taxa aferentă în conformitate cu prevederile alin. (5). În cazul bunurilor de capital se va face o mențiune referitoare la perioada în care bunurile au fost puse la dispoziția asocierii, perioadă în care membrii asociați nu fac ajustări.

(7) Alocarea cheltuielilor și veniturilor asocierii de către asociatul administrator către membrii asociați nu constituie operațiune impozabilă în sensul art. 126 alin. (1) din Codul fiscal, dacă alocarea se face proporțional cu cota de participare a fiecărui membru al asocierii, astfel cum este stabilită în contractul de asociere.”

Prin urmare veniturile alocate de catre asociatul administrator SC X Bacau, in cuantum de 20% din incasarile efectuate contractului de asociere incheiat, nu reprezinta operatiuni impozabile definite de art. 126 alin. (1) din Codul fiscal si nici baza de impozitare privind TVA in sensul art. 137 alin. (1) din acelasi act normativ: art. 126:

„(1) Din punct de vedere al taxei sunt operațiuni impozabile în România cele care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

a) operațiunile care, în sensul art. 128-130, constituie sau sunt asimilate cu o livrare de bunuri sau o prestare de servicii, în sfera taxei, efectuate cu plată.”

art. 137:

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

a) pentru livrări de bunuri și prestări de servicii, altele decât cele prevăzute la lit. b) și c), din tot ceea ce constituie contrapartida obținută sau care urmează a fi obținută de furnizor ori prestator din partea cumpărătorului, beneficiarului sau a unui terț, inclusiv subvențiile direct legate de prețul acestor operațiuni.”

Astfel, conform situației prezentate rezulta ca, SC X a emis în mod eronat facturi, contrar prevederilor art. 155 alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, organele de inspecție fiscală procedând în mod legal la diminuarea taxei pe valoarea adăugată colectată cu suma de X lei.

Referitor la susținerea petentei, potrivit careia: *„In condițiile în care legea nu prevede explicit dacă impartirea veniturilor se face în baza unei facturi sau nu, în baza contractului de asociere în participatiune și a anexei acestuia, SC X a emis către SC X, facturi pentru cota ce îi revine din venituri. Aceste facturi sunt activitate taxabilă TVA, deci îndreptătește societatea să solicite rambursarea TVA-ului”*,

precizăm ca, așa cum s-a menționat detaliat mai sus, există prevederi legale, respectiv pct. 79¹ alin. (2) alin. (7) din HG nr. 44/2004, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora bunurile/serviciile care sunt puse la dispoziția asocierii de către membrii săi fără plată, ca aport la asociere nu constituie prestare de servicii/livrare de bunuri cu plată, în sensul art. 129, respectiv art. 128 din Codul fiscal, iar alocarea cheltuielilor și veniturilor asocierii de către asociatul administrator către membrii asociați, nu constituie operațiune impozabilă în sensul art. 126 alin. (1) din Codul fiscal, pentru care nu există obligația emiterii de facturi în conformitate cu art. 155 din Legea nr. 571/2003, cu modificările și completările ulterioare.

2. Referitor la taxa pe valoarea adăugată deductibilă, menționăm următoarele:

Urmare inspecției fiscale pentru perioada X, s-a stabilit taxa pe valoarea adăugată deductibilă în suma de X lei, *mai puțin cu suma de X lei*, față de taxa pe valoarea adăugată înregistrată în evidența contabilă și declarată de petentă în suma de X lei, diferența ce se explică după cum urmează:

Taxa pe valoarea adăugată fără drept de deducere în suma de X lei, stabilită la inspecția fiscală reprezintă TVA dedusă de societate în perioada X pentru achiziții de materiale, servicii de închiriere și utilități, aferente spațiului din SC X și alte prestări servicii, care nu sunt destinate realizării de operațiuni impozabile din punct de vedere a TVA, conform prevederilor art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare.

Urmare controlului incrucisat finalizat prin procesul verbal nr. X, s-a constatat ca in cadrul asocierii in participatiune, incheiata in baza contractului FN/X si act aditional din X, SC X Bacau, a inregistrat venituri din prestari de servicii - activitati recreative si distractive - locuri de joaca pentru copii la punctul de lucru din or. X si cheltuieli reprezentand contravaloare materiale consumabile, (apa, sucuri, servetele, baloane, bomboane, insigne, tricouri imprimate) cheltuieli cu personalul si alte cheltuieli servicii terti.

In perioada verificata SC X Bacau a intocmit si transmis deconturi pentru operatiuni in participatiune in care a in scris numai partea din incasarile efectuate distribuita catre membrii asocierii in participatiune in procent de 20%, si care reprezinta venituri pentru SC SC X.

Din cele prezentate rezulta ca SC X Bacau are calitatea de asociat administrator intrucat aceasta inregistreaza veniturile din desfasurarea activitatii de joaca si petreceri pentru copii (la punctele de lucru declarate in Bacau) si intocmeste si transmite pe baza de decont pentru operatiuni in participatie veniturile catre asociatul SC X.

Prin urmare, drepturile si obligatiile legale privind taxa revin asociatului administrator (SC X) care contabilizeaza veniturile si cheltuielile (si nu SC SC X) potrivit contractului incheiat intre parti, conform art. 156 alin. (5) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

Astfel, intrucat SC X Bacau nu este platitoare de TVA, in calitatea sa de asociat administrator care evidentiaza veniturile si cheltuielile asocierii in participatiune, (cu SC X) nu are posibilitatea indeplinirii drepturilor si obligatiilor privind taxa, respectiv dreptul de a exercita deducerea taxei pentru achizitii, conform prevederilor art. 145-147¹ din Codul fiscal, obligatia de a emite facturi catre beneficiari si de a colecta taxa in cazul operatiunilor taxabile dreptul/obligatia de ajustare a taxei conform art. 148, art. 149 sau art. 161, conform pct. 79¹ alin. (1) din HG nr. 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

Din analiza activitatii desfasurate de SC X, precum si a operatiunilor desfasurate in perioada X, a rezultat ca aceasta nu a efectuat operatiuni taxabile din punct de vedere TVA, explicatii redate detaliat la subcapitol TVA colectata.

Prin urmare pentru achizitiile din aceasta perioada, (servicii chirie, utilitati si materiale consumabile) SC X nu poate beneficia de dreptul de deducere a TVA in suma de X lei, conform art. 145 alin. (1) Legea nr. 571/2003 din Codul fiscal, deoarece nu sunt indeplinite conditiile prevazute de art. 145 alin. (2) din aceeaasi lege, respectiv:

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

a) operațiuni taxabile.”

Referitor la sustinerea petentei potrivit careia: „argumentul organului de inspectie fiscala este ca liderul asociatiilor SC Xtremia sa evidentieze aceste facturi deoarece liderul evidentiaza cheltuielile asociatiei” facem precizarea ca, organul de inspectie fiscala a precizat doar prevederile legale in materie de TVA si de asociere in participatiune si nu cine trebuia sa evidentieze facturile de chirie si de utilitati.

Referitor la sustinerea petentei potrivit careia: „asa cum este contractul de asociere in participatiune dintre SC X si C SC X, aceste cheltuieli chiria/electricitatea sunt in sarcina exclusiva a SC X, nefiind cheltuieli ale asociatiei, deci facturile sunt deductibile, mai mult s-a platit acest TVA catre SC X care la randul sau l-a platit statului”, facem precizarea ca organul de inspectie fiscala a analizat dreptul de deducere a TVA prin prisma faptului daca societatea a desfasurat operatiuni taxabile, conform prevederilor art. 145 alin. (1) din Codul fiscal, dreptul de deducere a TVA nefiind legat de plata taxei pe valoarea adaugata ci conditionat de realizarea operatiunilor taxabile.

In concluzie, conform situatiei detaliate si a prevederilor legale citate, rezulta ca in mod corect a fost respinsa la rambursare taxa pe valoarea adaugata in suma de X lei (X lei TVA colectata suplimentar la control – X lei TVA colectata diminuat la control + X lei TVA fara drept de deducere), motiv pentru care urmeaza sa se respinga contestatia formulata de SC X, ca fiind neintemeiata.

In consecinta, avand in vedere prevederile art. 6 alin. (1) alin. (2) si art. 11 din Legea contabilitatii nr. 82/1991, cu modificarile si completarile ulterioare, republicata, art. 11 alin. (1), art. 28 alin. (1) alin. (3), art. 126 alin. (1) lit. a), art. 127 alin. (10), art. 137, art. 145 alin. (2) lit. a), art. 156 alin. (5) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, pct. 79¹ alin. (1) alin. (2) alin. (7) din HG nr. 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003, pct. 1 din Ordinul nr. 3512/2008 privind documentele financiar-contabile, coroborate cu prevederile art. 216 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, se

DECIDE:

Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulata de SC X pentru suma totala suma de X lei, reprezentand taxa pe valoarea adaugata respinsa la rambursare.

Prezenta decizie poate fi contestata la instanta competenta potrivit Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004, in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV,

