

DECIZIE nr. 2607/861 din 15.10.2014

I. Prin contestatia formulata contribuabilul contesta suma de lei ce reprezinta :

- diferenteTVA lei;
- majorari de intarziere lei;
- penalitati de intarziere lei;

Persoana fizica solicita revocarea actului administrativ fiscal, respectiv Decizia de impunere nr. si efectuarea unui control fiscal pentru stabilirea TVA deductibila aferenta cheltuielilor efectuate pentru edificarea constructiilor noi precum si pentru reparatiile efectuate la constructiile vechi, vândute in conformitate cu prevederile art. 147 alin. 3 din Codul fiscal, intrucat este in măsura sa prezinte documente justificative care nu au fost luate in calcul la stabilirea TVA.

II. Prin Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de si inregistrat sub nr. in baza caruia a fost emisa Decizia de impunere privind taxa pe valoarea adaugata si alte obligatii fiscale stabilite de inspectia fiscala la persoane fizice, care realizeaza venituri impozabile din activitati economice nedeclarate organelor fiscale nr. 1, organele fiscale au constatat ca in perioada supusa inspectiei fiscale, respectiv persoana fizica si sotia, , au desfășurat de o maniera independenta activități economice constând în livrări de bunuri imobile din patrimoniul personal constând in vanzari de constructii vechi (apartamente si uscatorii) si constructii noi (apartamente realizate la mansarda) care nu au fost utilizate în scopuri personale, ci pentru obtinerea de venituri cu caracter de continuitate, dobândind astfel calitatea de persoană impozabila conform prevederilor legale.

In speta, organele de inspectie fiscala au constatat ca persoana fizica impreuna cu sotia, începând cu data de a obtinut venituri din efectuarea de tranzactii imobiliare având ca obiect vânzarea de constructii noi - 14 apartamente construite la mansarde blocuri - care se încadrează la operatiuni taxabile din punct de vedere al taxei pe valoare adăugata, având obligatia înregistrării in scopuri de TVA.

Potrivit prevederilor art. 153 , alin. (1), lit. (a), pct.1 din Legea nr. 571 /2003 privind Codul fiscal : "*Persoana impozabilă care este stabilita in România, conform art. 125*1 alin. (2) lit. b), si realizeaza sau intentionează*

să realizeze o activitate economică ce implică operații taxabile și/sau scutite de taxa pe valoarea adăugată cu drept de deducere trebuie să solicite înregistrarea în scopuri de TVA la organul fiscal competent, după cum urmează:

a) înainte de realizarea unor astfel de operațiuni, în următoarele cazuri:

1. dacă declară că urmează să realizeze o cifră de afaceri care atinge sau depășește plafonul de scutire prevăzut la art. 152 alin. (1), cu privire la regimul special de scutire pentru întreprinderile mici; "Potrivit prevederilor titlului VI, pct. 66, alin. (2) din H.G. nr. 44/2004, pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal: "În aplicarea art. 153 alin. (1) din Codul fiscal, activitatea economică se consideră ca fiind începută din momentul în care o persoană intenționează să efectueze o astfel de activitate. Intenția persoanei trebuie apreciată în baza elementelor obiective, de exemplu, faptul că aceasta începe să angajeze costuri și/sau să facă investiții pregătitoare necesare inițierii unei activități economice."

Având în vedere cifra de afaceri realizată de către persoana fizică în anul 2008, respectiv peste plafonul de scutire TVA prevăzut la art. 152, alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, s-a constatat încălcarea de către aceasta a prevederilor art. 153, alin. (1), lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, coroborat cu prevederile pct. 66, alin. (2) din H.G. Nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, respectiv d-nul nu a solicitat înregistrarea ca plătitor de TVA în regim normal, potrivit art. 153, alin. (1), lit. a) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal până la data 09.06.2008, când înregistrează prima operațiune taxabilă din punct de vedere al TVA, constând în vânzarea unei construcții noi, respectiv apartament (intenția realizării activității economice se identifică odată cu angajarea primelor costuri, când persoana fizică a făcut investiții pregătitoare inițierii activității economice).

Ca urmare a vânzării apartamentului care face obiectul contractului de vânzare-cumpărare nr. , și soția sa, au realizat un venit în suma

lei, peste plafonul de scutire prevăzut la art. 152, alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare.

În urma analizării conținutului contractelor de vânzare-cumpărare încheiate de persoana fizică și soția în perioada , în contextul încadrării și stabilirii taxei pe valoarea adăugată colectată în conformitate cu prevederile Deciziei nr. 2/2011 a Comisiei Centrale Fiscale,

organele de inspectie fiscala au constatat aplicabilitatea prevederilor litera a) din Decizia nr. 2/2011 a Comisiei Centrale Fiscale privind aplicarea unitară a art. 137 alin. (1) lit. a) si art. 140 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările si completările ulterioare, si a pct. 23 alin. (1) si (2) din titlul VI al Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal, aprobate de HG nr. 44/2004. cu modificările si completările ulterioare.

Conform prevederilor titlului VI, pct. 62 , alin. (2) din H.G. nr. 44/2004, pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, in sensul art. 152 alin. (6) din Codul fiscal, in cazul in care persoana impozabila a atins sau a depășit plafonul scutire si nu a solicitat înregistrarea conform art. 153 din Codul fiscal, in termenul prevăzut de lege, organele fiscale competente vor proceda după cum urmează:

a) in cazul in care nerespectarea prevederilor legale este identificata de organele fiscale competente înainte de înregistrarea persoanei impozabile in scopuri de TVA conform art. 153 din Codul fiscal, acestea vor solicita plata taxei pe care persoana impozabila ar fi trebuit sa o colecteze daca ar fi fost înregistrata normal in scopuri de taxa conform art. 153 din Codul fiscal, pe perioada cuprinsa intre data la care persoana respectiva ar fi fost înregistrata in scopuri de taxa daca ar fi solicitat in termenul prevăzut de lege înregistrarea si data identificării nerespectarii prevederilor legale. Totodata, organele de control vor înregistra din oficiu acele persoane in scopul de taxa conform art. 153, alin.(7) din Codul fiscal.

In perioada persoana fizica realizează operatiuni taxabile din punct de vedere al TVA in suma totala de lei, pentru care, potrivit prevederilor anterior prezentate, avea obligatia de a colecta TVA aferenta in suma totala de lei, după cum urmează:

- prin aplicarea cotei standard de TVA de 19% asupra bazei impozabile in suma de lei, conform prevederilor art. 140, alin. (1) Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările si completările ulterioare, TVA in suma de lei;

- prin aplicarea cotei reduse de TVA de 5% asupra bazei impozabile in suma de lei, conform prevederilor art. 140, alin. (2¹) Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările si completările ulterioare, TVA in suma de lei.

Intrucât persoana fizica nu au solicitat organului fiscal competent înregistrarea in scopuri de TVA pana la data realizarii acestei operatiuni taxabile, iar bunurile imobiliare tranzactionale au fost detinute de in coproprietate cu sotia sa, , prin urmare acestia fiind considerati persoana impozabila unica, organul fiscal competent din cadrul D.G.F.P. a

emis certificatul de înregistrare fiscală în scopuri de TVA RO pentru persoana fizică , ținându-se cont și de prevederile pct. 3, alin. (6) din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/ din H.G. nr.44/2004, aprobate prin H.G. nr.44/2004, în care precizează ca ; *„În cazul în care bunurile imobile sunt deținute în coproprietate de o familie, dacă există obligația înregistrării în scopuri de TVA pentru vânzarea acestor bunuri imobile, unul dintre soți va fi desemnat să îndeplinească această obligație”;*

Pentru diferența de TVA în suma de lei, organele de inspecție fiscală au procedat la calcularea de dobânzi de întârziere în suma de lei și penalități de întârziere în suma de lei în conformitate cu art. 119, 120 și 120¹ din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală. Având în vedere constatările organului fiscal susținerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei și prevederile legale în vigoare în perioada verificată, în baza referatului nr. , Serviciul Soluționare contestații reține că organele de inspecție fiscală au încheiat la data d e Raportul de inspecție fiscală în baza căruia a fost emisă Decizia de impunere privind taxa pe valoarea adăugată și alte obligații fiscale stabilite de inspecția fiscală la persoane fizice, care realizează venituri impozabile din activități economice nedeclarate organelor fiscale nr. , prin care au stabilit în sarcina persoanei fizice obligații fiscale în suma totală de lei.

Actele administrative fiscale s-au transmis Poștei Române în vederea comunicării, cu scrisoare recomandată cu confirmarea de primire nr. , aceasta fiind returnată în data de cu mențiunea: Expirat termen de păstrare; se aprobă înapoierea.

Organele de inspecție fiscală au procedat în data de la comunicarea actului administrativ fiscal potrivit prevederilor art. 44, alin. (22) din O.G. nr. 92 /2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, în care se precizează : *„În cazul în care comunicarea potrivit alin. (2) sau (21), după caz, nu a fost posibilă, aceasta se realizează prin publicitate.* Ca urmare s-a procedat potrivit prevederilor art. 44, alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, care prevede:

“(3) Comunicarea prin publicitate se face prin afișarea, concomitent, la sediul organului fiscal emitent și pe pagina de internet a Agenției Naționale de Administrare Fiscală, a unui anunț în care se menționează că a fost emis actul administrativ fiscal pe numele contribuabilului. În cazul actelor administrative emise de organele fiscale prevăzute la art. 35, afișarea se face, concomitent, la sediul acestora și pe pagina de internet a autorității administrației publice locale respective. În lipsa paginii de

internet proprii, publicitatea se face pe pagina de internet a consiliului judetean. In toate cazurile, actul administrativ fiscal se considera comunicat in termen de 15 zile de la data afisarii anuntului.”

Organele de inspectie fiscala au procedat la comunicarea actului administrativ fiscal prin publicitate prin intocmirea Procesul Verbal privind îndeplinirea procedurii de comunicare prin publicitate nr. si Anuntul individual nr. si afisarea acestora in data de concomitent la sediul DGFP

si pe pagina de internet www.mfinante.ro.

Intrucat termenul legal de depunere a contestatiei a fost iar aceasta a fost depusa la A.J.F.P. in data de , contribuabilul nu a respectat termenul prevazut de art. 207 alin. 1 din O.G. nr. 92 /2003 privind Codul de procedura fiscala: *”(1) Contestatia se va depune in termen de 30 de zile de la data comunicarii actului administrativ fiscal, sub sanctiunea decaderii.”*.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul art. 207, alin. 1 si art. 217 alin. 1 din OG nr. 92/2003, republicata, titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele administrative fiscale, se

D E C I D E :

1) respingerea ca nedepusa in termen a contestatiei formulate de pentru suma de lei ce reprezinta :

- diferenteTVA lei;
- majorari de intarziere lei;
- penalitati de intarziere lei;

2) Prezenta decizie se comunica la:

- - AJFP - Activitatea de Inspectie Fiscala, cu aplicarea prevederilor pct. 7.6 din Ordinul ANAF- nr.. 2906/2014.

Decizia este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la instanta de judecata competenta in termen de 6 luni de la primirea prezentei.

DIRECTOR GENERAL