



**MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE**  
**DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE A JUD. CLUJ**

**DECIZIA nr.120**  
**din data de \_\_\_\_\_ 2005**

privind solutionarea contestatiei depuse de Fundatia X la D.G.F.P a jud Cluj la data de 05.11.2004

Serviciul de Solutionare a contestatiilor din cadrul DGFP a jud Cluj a fost sesizat de Activitatea de Inspecție Fiscala prin adresa nr./02.08.2005, asupra contestatiei formulate de Fundatia X impotriva procesului verbal de verificare si restituire a tva inregistrat la petenta sub nr./04.11.2004 si la DGFP a jud Cluj nr./29.10.2004 .

Agentul economic contesta TVA neacceptat la rambursare .

Analizand incadrarea in termen a contestatiei s-a constatat ca aceasta a fost depusa in termenul legal prevazut de art.176 alin 1 al OG nr.92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala .

Analizand modul de respectare de catre petent a prevederilor art.175 alin 2 din OG nr.92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile aduse de Legea nr.174/2004, care precizeaza ca :**”Obiectul contestației îl constituie numai sumele și măsurile stabilite și înscrise de organul fiscal în titlul de creanță sau în actul administrativ fiscal atacat, cu excepția contestației împotriva refuzului nejustificat de emitere a actului administrativ fiscal.”** s-a constatat ca aceste prevederi au fost respectate .

Contestatia poarta semnatura titularului de drept procesual, avand aplicata stampila unitatii .

Procedura fiind indeplinita s-a trecut la solutionarea pe fond a contestatiei retinandu-se urmatoarele: **I.** Urmare cererii de restituire a TVA depusa de Fundatia X, pentru subunitatea sa, la Administratia Finantelor Publice a municipiului Cluj-Napoca sub nr./30.07.2004 si remisa spre solutionare Directiei Generale a Finantelor Publice, prin procesul verbal de verificare si restituire a tva din data de 06.10.2004 organele de control au refuzat rambursarea sumei de \_\_ lei.

S-a constatat ca petenta nu se incadreaza in prevederile OMFP nr.141/2004, pe motivul ca cererea de restituire a tva a fost depusa de Fundatia X pentru subunitatea Fundatia X -Universitatea X, fara sa existe documente justificative care sa dovedeasca infiintarea acestei structuri in cadrul Fundatiei X, iar facturile fiscale cuprinzand tva solicitata la rambursare care au in scris ca beneficiar “Fundatia X - Universitatea X” cu cod fiscal distinct de cel al Fundatiei X nu reprezinta documente justificative in conditiile in care “Universitatea X “ reprezinta un obiectiv de realizat de catre Fundatia X prevazut in statutul fundatiei .

Fondurile fiind contractate de Fundatia X, nefiind justificata existenta unei subunitati a Fundatiei X o cerere de restituire a TVA depusa in numele Fundatiei X-Universitatea X nu poate fi luata in considerare.

**II.** In solutionarea favorabila a contestatiei petenta sustine ca procesul verbal atacat a fost intocmit fara a se efectua orice fel de verificare, nici macar prin sondaj, constatandu-se pe final ca cererea sa nu este inemeiata, fiind respinsa ca atare .

Se mai arata de asemenea ca :“ *‘Fundatia X -Universitatea X ’ este o institutie de invatamant superior si a fost infiintata si autorizata sa functioneze provizoriu de Guvernul Romaniei in baza Hotararii Guvernului nr.410/25.04.2002 si in baza Hotararii Guvernului nr.944/2002 ”.*

Potrivit dispozitiilor legale, aceasta universitate trebuie sa functioneze in cadrul Fundatiei, fiind o subunitate fara personalitate juridica a acesteia, prin care se delimiteaza activitatile si structurile legate de invatamant de cele ale Fundatiei, personalitatea juridica fiindu-i oferita de lege dupa expirarea perioadei de acreditare .

Datorita necesitatilor de a angaja personal si de a avea o activitate proprie, la solicitarea Fundatiei X, D.G.F.P a jud.Cluj a emis un certificat de inregistrare fiscala pe numele Fundatiei X - Universitatea X cu cod fiscal diferit de cel al Fundatiei X, aceasta delimitare interioara pe plan economic, contabil fiind impusa de lege prin Consiliul National de Evaluare Academica si Acreditate.

In cursul organizarii si desfasurarii activitatii de invatamant, Fundatia X -Universitatea X a primit facturi de la furnizorii sai, facturi pe care a fost inscris codul fiscal propriu al Fundatiei X - Universitatea X asa cum de fapt i-a fost solicitat de catre DGFP a jud. Cluj prin adresa nr./ 03.06.2003.

Referitor la cel de-al doilea motiv al respingerii cererii de rambursare se arata ca finantarea universitatii este asigurata din surse externe, ajutoare nerambursabile puse la dispozitie de Guvernul Ungariei printr-un contract de finantare incheiat intre Fundatia X Oficiul Maghiarilor de peste Hotare, care a fost creat in scopul administrarii transferului finantarii .

Fundatia X -Universitatea X avand structuri organizatorice bine delimitate de cele ale Fundatiei X , **transferul de finantare s-a realizat printr-un contract intern de finantare care stipuleaza aceleasi obligatii ca si contractul dintre Fundatia X si Y .**

Avand in vedere ca Fundatia X - Universitatea X din punct de vedere al personalitatii juridice este identica cu Fundatia X toate actele intocmite de Fundatia X - Universitatea X din punct de vedere juridic sunt intocmite in numele Fundatiei .

In sustinerea contestatiei se aduce si adresa nr./05.02.2004 emisa de Ministerul Finantelor Publice in care se arata ca acesta considera ca : “ in cazul Universitatii X subunitate organizatorica a fundatiei, consideram ca aceasta poate beneficia de restituirea taxei pe valoare adaugata . “

Se depune apoi in sustinerea contestatiei copii dupa Decizia nr./2004 a Curtii de Apel Cluj in dosar nr./2004 si dupa Decizia nr./2004 in dosarul nr./2004 prin care instanta de judecata a respins recursurile formulate de DGFP a jud.Cluj impotriva Sentintelor civile pronuntate de Tribunalul Cluj in dosarul nr./2004 si respectiv /2004 prin care s-au admis actiunile petentei pentru solicitarea restituirii TVA.

**III.** Din analiza pieselor existente la dosarul cauzei si a legislatiei in vigoare s-a constatat ca :

Prin cererea inregistrata cu nr./30.07.2004 la Administratia Finantelor Publice a municipiului Cluj Napoca, Fundatia X a solicitat restituirea sumei reprezentand tva aferent perioadei aprilie 2004-30.06.2004, tva aferent obiectivului “Infiintarea si functionarea Universitatii X “ prevazut in cererea de restituire a tva mentionata .

Speta supusa solutionarii este de a stabili daca petentei ii sunt sau nu aplicabile prevederile art.143 alin 1 lit.l ) din Legea nr.571/2003 privind Codul Fiscal coroborate cu cele ale OMF nr.141/2004 .

**Din continutul cererii** depuse de Fundatia X **rezulta ca finantarea** obiectivului “Infiintarea si functionarea Universitatii X “ **este asigurata din surse externe si anume ajutoare nerambursabile ale Guvernului Ungariei**, printr-un contract de finantare semnat de petenta cu Oficiul Y, care administreaza aceste ajutoare .

Potrivit art.143 alin 1 lit l) din Legea nr.5671/2003 privind Codul fiscal referitor la scutirile pentru exporturi sau alte operatiuni similare și pentru transportul internațional se arata ca : “ (1) *Sunt scutite de taxa pe valoarea adăugată: [...] l) livrările de bunuri și prestările de servicii finanțate din ajutoare sau împrumuturi nerambursabile acordate de către guverne străine, de organisme internaționale și de organizații nonprofit și de caritate din străinătate și din țară, inclusiv din donații ale persoanelor fizice; “*

Intrucat finantarea se face din imprumuturi nerambursabile acordate de guvernul ungar prin Oficiul Y in cauza trebuie sa se faca aplicarea prevederilor art.1 al anexeii la OMFP nr. 141/2004 potrivit caruia : “**Pentru livrările de bunuri și prestările de servicii finanțate din ajutoare bănești sau din împrumuturi nerambursabile acordate de guverne străine sau de organisme internaționale, scutirea de taxa pe valoarea adăugată, prevăzută la art. 143 alin. (1) lit. l) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, se aplică dacă sunt îndeplinite cumulativ următoarele condiții:**

*a) să se realizeze obiectivele sau proiectele nominalizate în hotărâri ale Guvernului ori prevăzute în acorduri, protocoale și înțelegeri încheiate cu guverne străine sau cu organisme internaționale;*

*b) finanțarea să fie asigurată din ajutoare bănești ori împrumuturi nerambursabile acordate de guverne străine sau de organisme internaționale, din fondul de contrapartidă constituit din contravaloarea în lei a ajutoarelor primite de România sub formă de bunuri și de servicii și/sau din contribuția publică națională prevăzută la art. 1 lit. c) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 63/1999 cu privire la gestionarea fondurilor nerambursabile alocate României de către Comunitatea Europeană, precum și a fondurilor de cofinanțare aferente acestora, aprobată prin Legea nr. 22/2000, cu modificările ulterioare.”*

Cu ocazia solutionarii contestatiei s-a constatat ca argumentele invocate de organul de control pentru justificarea refuzului de rambursare a sumei de\_\_lei nu pot fi retinute din urmatoarele considerente :

- afirmatia potrivit careia Universitatea X nu isi justifica existenta din punct de vedere legal ca

subunitate a Fundatiei X intrucat nu este constituita potrivit OG nr.26/2000 este infirmata de faptul ca potrivit art.6 din statutul Fundatiei X scopul si obiectivul principal al acesteia este infiintarea unei institutii de invatamant superior particular cu denumirea Universitatea X .

Astfel, potrivit art.18 alin 1 din OG nr.26/2000 cu privire la asociații și fundații : “ (1) **Fundația își poate constitui filiale, ca structuri teritoriale, pe baza hotărârii autentificate a consiliului director, prin care le este alocat câte un patrimoniu.** “

Aceasta subunitatea a Fundatiei X, anume Universitatea X a fost **autorizata sa functioneze provizoriu**, infiintarea acesteia urmand a se face ulterior prin Lege dupa expirarea perioadei de acreditare .

Analizandu-se pct.3 din conventia de finantare nr.142/101/2003 depusa de petenta cu ocazia introducerii cererii de restituire, **se retine ca Y**, denumit potrivit conventiei Oficiul, **se obliga sa asigure Universitatii X, prin Fundatia X** , denumita Fundatia “ **in scopul specificat in punctul 2) a prezentei conventii, deci exclusiv in vederea sarcinilor legate de functionarea Universitatii, sa asigure sursele specificate in conventia de fata si enumerate in calculele detaliate din anexa, suma totala de \_\_HUF...**”

Prin urmare, Fundatia X, ca entitate contractanta care beneficiaza de finantare din partea Guvernului Ungar prin Oficiul Y, este singura indreptatita sa depuna in numele ei ( indiferent de cate subunitati are infiintate ) cerere de restituire a tva .

Prin adresa nr./28.05.2003 inregistrata la DGFP a jud Cluj sub nr./28.05.2003, petenta a solicitat organului fiscal teritorial lamuriri asupra faptului daca poate face aprovizionari in nume propriu si asupra corectitudinii inscrierii in facturile de aprovizionare la rubrica beneficiar a codului fiscal al Universitatii X care este \_\_ .

**In urma raspunsului formulat prin adresa nr. \_\_/03.06.2003 emisa de D.G.F.P a jud. Cluj rezulta ca Universitatea X** avand cod fiscal separat de cel al Fundatiei X **are obligatia de a evidentia separat documentele aferente desfasurarii activitatii acesteia si ca pentru aprovizionarile facute de petenta se va mentiona pe facturi ca beneficiar Fundatia X - Universitatea X cu codul fiscal aferent .**

Prin urmare, in mod corect a procedat petenta cand a solicitat furnizorilor sai inscrierea pe facturile de aprovizionare a codului fiscal al Fundatiei X-Universitatii X.

In aceste conditii alaturi de cererea de restituire a tva inregistrata la Administratia Finantelor Publice a municipiului Cluj-Napoca depusa de catre Fundatia X, se regasesc facturile prin care au fost aprovizionate bunurile si serviciile achizitionate si finantate din imprumut nerambursabil acordat de Guvernul Ungariei, care servesc obiectivelor acestei fundatii adica pentru infiintarea si functionarea subunitatii sale organizatorice si anume Universitatea X .

Potrivit art.4 alin (2) din anexa la OMFP nr.141/2004 : “ **Cererile de restituire a taxei pe valoarea adăugată se depun la organul fiscal teritorial la care sunt înregistrați titularii cererii, trimestrial, cel mai târziu până la finele lunii următoare încheierii unui trimestru, și vor fi însoțite numai de documente aferente cumpărărilor efectuate în trimestrul pentru care se solicită restituirea taxei pe valoarea adăugată. Nedepunerea în termen și necuprinderea tuturor documentelor justificative atrag pierderea dreptului de restituire a taxei pe valoarea adăugată.** ”

De asemenea potrivit art.4 alin 4 lit b), c) si e) din OMF nr.141/2004 :” (4) **Documentația necesară pentru restituirea taxei pe valoarea adăugată trebuie să cuprindă:**

- a) cererea de restituire a taxei pe valoarea adăugată, potrivit modelului prezentat în anexa nr. 1;
- b) copie de pe certificatul de înregistrare fiscală a solicitantului;
- c) facturi fiscale sau alte documente legal aprobate din care să rezulte cuantumul taxei pe valoarea adăugată aferente achizițiilor de bunuri și/sau servicii pentru care se solicită restituirea taxei pe valoarea adăugată;
- d) dovada plății până la data soluționării cererii pentru bunurile sau serviciile achiziționate pentru care se solicită restituirea taxei pe valoarea adăugată (dispoziții de plată, dispoziții de încasare, ordine de plată, cecuri, extrase de cont, chitanțe, bonuri fiscale emise de aparate de marcat electronice fiscale sau alte documente de plată);
- e) documente din care să rezulte modalitatea de finanțare, însoțite de traducerea autorizată a acestora, după caz;
- f) adresa din partea agenției de implementare prin care sunt definite părțile implicate în derularea operațiunilor, respectiv beneficiari, contractori și subcontractori, în înțelesul prezentelor norme, după caz;
- g) copii de pe documentele care atestă calitatea de plătitor de taxă pe valoarea adăugată a furnizorilor de bunuri sau a prestatorilor de servicii, contractori și/sau subcontractori. “

Din cele de mai sus rezulta ca **solicitantul restituirii respectiv titularul cererii, adica Fundatia X** **trebuia sa depuna o copie dupa certificatul de inregistrare fiscala cu nr.12866184** eliberat pe numele titularului **insa** din analiza documentelor existente la dosarul cauzei rezulta ca **petenta a anexat o copie dupa certificatul de inregistrare fiscala emis pe numele Fundatiei X-Universitatea X cu nr.\_\_\_\_**, acest fapt rezultand si din cuprinsul cererii nr./30.07.2004 in care la rubrica 2 se mentioneaza codul fiscal \_\_\_\_ al Universitatii X si nu cel al Fundatiei X care este \_\_\_\_ .

Intrucat Universitatea X nu are inca personalitate juridica, aceasta fiindu-i conferita de lege numai dupa expirarea perioadei de acreditare, actele emise pe numele acestei subunitati a Fundatiei X trebuie luate in considerare ca fiind acte ale Fundatiei X, prin urmare organul de control al Activitatii de Control Fiscal aflat in solutionarea cererii de de restituire a TVA trebuia sa procedeze la verificarea documentelor puse la dispozitie de catre petent .

Intrucat din continutul procesului verbal de verificare si restituire a TVA nu a rezultat daca organul aflat in verificare a procedat la verificarea documentatiei depusa de petenta, iar in cuprinsul contestatiei petentul afirma ca organul de control a intocmit actul de control “ *fara a efectua orice fel de verificare ... nici macar prin sondaj ...* “ prin adresa nr./VIII/ 09.08.2005 s-a solicitat lamurirea acestui aspect .

Prin adresa nr./11.08.2005, ca raspuns la cele solicitate, organul de control ne-a comunicat ca: “ ***nu am efectuat verificarea documentatiei prevazute la art.4, alin 4 din OMFP nr 141/2004 ( facturi fiscale, ordine de plata, copii certificate inregistrare platitor de TVA) din care sa reiasa cuantumul sumei privind TVA solicitat la restituire*** “

Fata de cele mai sus aratate intrucat organul de control nu a verificat documentatia depusa de petenta pentru restituirea taxei pe valoarea adăugată, acesta rezumandu-se doar la analizarea legalitatii statutului de filiala al Universitatii X si nu la verificarea propriu-zisa a documentatiei necesare pentru restituirea TVA, procesul verbal de verificare si restituire a TVA din data de 06.10.2004 se va desfiinta, reprezentantii Activitatii de Inspectie Fiscala urmand a intocmi un nou act de control, tinand cont de cele mentionate in prezenta, in urma caruia vor intocmi o Decizie privind rambursare de taxa pe valoare adaugata . Avand in vedere cele aratate, in baza prevederilor legale mai sus mentionate, a art. 173-175 si art. 180 din OG nr.92/2003 din Codul de procedura fiscala, se

#### **DECIDE :**

1.Desfiintarea procesului verbal de verificare si restituire a TVA nr./29.10.2004 si intocmirea unui nou act de control cu respectarea celor precizate in continutul prezentei .

2.Comunicarea Deciziei de solutionare a contestatiei catre petent si Activitatii de Inspectie Fiscala .

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Cluj, in termen de 6 luni de la comunicare .