

## D E C I Z I E nr. 49/23 din 27.01.2011

I. Prin contestatia formulata societatea solicita anulara masurii stabilite prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr.     prin care a fost respinsa la rambursare taxa pe valoarea adaugata in suma de     lei.

In sustinerea contestatiei, petenta arata ca urmare a inregistrarii la A.F.P.     a decontului de TVA cu suma negativa cu optiune de rambursare pe luna iunie 2010, prin care se solicita rambursarea taxei pe valoarea adaugata in suma de     lei, in perioada 15 - 23 septembrie 2010, a facut obiectul unei inspectii fiscale efectuata de organele de inspectie fiscala din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice     , Activitatea de Inspectie Fiscala, Serviciul de Inspectie Fiscala Persoane Juridice 1.

In urma inspectiei fiscale, in data de 23.09.2010 a fost incheiat de catre organul de inspectie fiscala Raportul de inspectie fiscala nr.     Din     , in baza caruia a fost emisa "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr.     prin care organul de inspectie fiscala a stabilit in sarcina petentei o obligatie fiscala suplimentara reprezentand baza impozabila in cuantum de     lei si TVA in cuantum de     lei, fiind formata din urmatoarele sume:

- baza impozabila stabilita suplimentar in suma de     lei cu taxa pe valoarea adaugata in suma de     lei aferenta facturii nr.     emisa de SC SRL in baza contractului nr.     ;

- baza impozabila stabilita suplimentar in suma de     lei cu taxa pe valoarea adaugata in suma de     lei aferenta facturii nr.     emisa catre SC SRL.

a) Cu privire la la suma de     lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata aferenta facturii nr.     emisa de SC     SRL in baza contractului nr.

Societatea desfasoara activitati de cumparare si vanzare de bunuri imobiliare proprii. In data de 20.05.2008 a fost incheiat la BNP Asociati

antecontractul de vanzare - cumparare si promisiunea bilaterala de vanzare - cumparare nr.     prin care petenta s-a obligat ca pana in data de 31.10.2008 sa unifice imobilele aflate in proprietatea sa inscrise in CF nr.     G     , cu nr. Cadastral     constand in teren arabil extravilan in suprafata de     mp si in CF nr.     G     a, cu nr. Cadastral     constand in teren arabil extravilan in suprafata de     mp si sa obtina PUZ- 1 si toate avizele necesare si aferente acestuia, cu zonele de interdictie, parcele si destinatii/functii asa cum este precizat in schita PUZ anexata antecontractului (POT 45%, regim P+2+M pentru intreaga suprafata, mai putin zonele de restrictie) si, dupa unificare, sa

vandă întregul drept de proprietate privind parcela rezultată numai către SC SRL, din la preț de euro + TVA aferentă.

La data semnării antecontractului societatea a încasat de la promitentă cumpărătoare un avans de euro + TVA aferentă. Această tranzacție a fost intermediată de SC SRL în baza contractului de servicii și consultanță nr. având ca obiect *„cercetarea, evaluarea, planificarea unor investiții pe termen mediu și lung, în cea ce privește bunuri imobiliare și activitatea legată de acestea, indiferent de natura acestei activități, asistarea în contractualistică”* prin care acesta, în calitate de consultant imobiliar, se obligă *„să propună beneficiarului investiția în bunuri imobiliare individuale și/sau activități comerciale, calibrate în raport cu cerințele sale, documentele și toate informațiile conexe. [...] Furnizorul va pune la dispoziția beneficiarului propria capacitate profesională și propriul know-how și organizare, în situațiile necesare atingerii obiectivului final”* în schimbul unui comision de 2% din valoarea investiției, plata acestuia urmand a fi efectuată integral în momentul semnării *precontractului sau a actului notarial de vânzare - cumpărare, în absența primului.*

În baza acestui contract a fost emisă factura nr. în valoare de lei, din care lei reprezentând baza și lei reprezentând TVA, achitată integral la data semnării antecontractului de vânzare - cumpărare și promisiunii bilaterale de vânzare - cumpărare.

În data de 20 noiembrie 2008 a fost reziliat antecontractul de vânzare - cumpărare și promisiunea bilaterală de vânzare - cumpărare prin semnarea actului de rezoluție nr. autentificat de BNP Asociați . Partile, de comun acord au semnat rezoluțiunea, întrucât societatea nu și-a îndeplinit obligațiile asumate prin antecontractul de vânzare - cumpărare și promisiunea bilaterală de vânzare - cumpărare, respectiv, nu a obținut PUZ în regim P+2+M pentru întreaga suprafață, mai puțin zonele de restricție.

Conform antecontractului amintit, petenta a restituit promitentei cumpărătoare avansul reprezentând contravaloarea a euro + TVA. Organul de inspecție fiscală nu a admis la rambursare și a considerat nedeductibilă suma de lei reprezentând TVA aferentă facturii nr. , emisă de SC SRL în baza contractului nr. , pe motiv că, comisionul facturat *„nu este în scopul realizării de venituri”*.

În raportul de inspecție fiscală, organul de control a argumentat neacordarea dreptului de deducere a acestei sume în felul următor: *„considerăm că acest comision nu este în scopul realizării de venituri taxabile, societatea încalcând prevederile art. 145 din. (2) lit. a)<sup>1</sup> din Legea nr. 571 /2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare”*.

Având în vedere cele prezentate, contrar argumentelor aduse de organul fiscal, comisionul facturat de SC SRL este o achiziție efectuată în scopul realizării de venituri taxabile, întrucât:

- societatea a optat pentru taxarea din punct de vedere al TVA a vanzarii celor doua imobile, depunand la organul fiscal competent notificariile privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. f) din Codul fiscal pentru ambele parcele, inregistrate sub nr. Si ;

- serviciile prestate de consultantul imobiliar au fost in scopul identificarii de oportunitati de afaceri, respectiv de identificare de potentiali clienti pentru vanzarea terenurilor aflate in proprietatea societatii. In acest sens, uzand de capacitatile sale profesionale, propriul know-how si organizare, acesta a indentificat un client interesat sa achizitioneze in anumite conditii imobilele descrise mai sus, fiind semnat antecontractul de vanzare - cumparare si promisiunea bilaterala de vanzare - cumparare nr. , pentru care a fost facturat si incasat un avans in valoare de euro + TVA;

- exista o legatura evidenta intre contractul de servicii si consultanta imobiliara si antecontractul de vanzare — cumparare si promisiunea bilaterala de vanzare - cumparare nr. , fiind specificat in cuprinsul acestuia faptul ca *“prezentul act s-a incheiat cu consultanta imobiliara acordata de S.C. SRL ”*.

- scopul contractului de servicii si consultanta imobiliara este acela de a identifica un cumparator, respectiv de dezvoltare a activitatii societatii, scop care duce implicit la obtinerea de venituri impozabile. Scopul acestui contract nu este acela de a obtine PUZ-ul. Consultantul imobiliar si-a indeplinit obligatiile contractuale, intermedierea fiind efectuata in momentul semnarii antecontractului, conform clauzelor contractuale;

Conform art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal: *„Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni: a) operatiuni taxabile”*.

In contextul celor prezentate, conditiile art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal sunt indeplinite, deductibilitatea taxei pe valoarea adaugata nu este conditionata de legiuitor de obtinerea de venituri, ci achizitiile pentru care se deduce taxa trebuie sa fie destinate utilizarii in folosul operatiunilor taxabile.

b) Cu privire la reintegrarea TVA colectata cu suma de lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata aferenta facturii nr. emisa de societate in baza actului de rezolutiune a antecontractului de vanzare - cumparare si a promisiunii de vanzare - cumparare nr. .

In baza antecontractului de vanzare - cumparare si promisiunii bilaterale de vanzare - cumparare autentificat de BNP Asociati sub nr. , a fost emisa

catre SC SRL factura de avans nr. , reprezentand contravaloarea a euro + TVA la cursul de lei/1 euro, in total de lei, din care baza in valoare de lei si TVA in valoare de lei.

Inainte de data semnarii actului de rezolutiune a antecontractului de vanzare - cumparare si promisiunii bilaterale de vanzare - cumparare autentificat sub nr. de BNP Asociati a fost emisa factura pentru restituirea avansului in valoare de euro + TVA. Cursul de la data stornarii a fost de lei/1 euro, rezultand o valoare totala a facturii de lei, din care baza in valoare de lei si TVA in valoare de + lei.

Pentru diferenta in valoare de lei reprezentand TVA aferenta diferentei de curs dintre TVA colectata prin factura de avans nr. si TVA colectata stornata prin factura nr. , organele de inspectie fiscala au procedat la reintegrarea taxei pe valoarea adaugata colectata, invocand pct. 22 alin (3) din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal aferente art. 139 indice 1<sup>2</sup>:

*„(1) In contractele incheiate intre parti trebuie mentionat daca pentru decontari va fi utilizat cursul de schimb comunicat de Banca Nationala a Romaniei sau cursul de schimb al unei banci comerciale. In cazul incasarii de avansuri inainte de livrarea de bunuri sau prestarea de servicii, cursul de schimb valutar utilizat pentru determinarea bazei de impozitare a taxei pe valoarea adaugata la data incasarii avansurilor va ramane neschimbat la data definitivarii operatiunii. [...]*

*(2) Pentru livrari de bunuri sau prestari de servicii in interiorul tarii, contractate in valuta cu decontare in lei la cursul de schimb din data platii, diferentele de curs dintre cursul de schimb mentionat in factura intocmita conform alin. (1) si cursul de schimb utilizat la data incasarii, nu este considerat diferenta de pret. "*

Petenta mentioneaza ca prevederile pct. 22 din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal pentru aplicarea art. 139<sup>1</sup> invocate de organul de inspectie fiscala nu sunt aplicabile in acesta situatie, astfel:

- aliniatul 1 nu este aplicabil intrucat operatiunea nu a fost definitivata, stornarea avansului fiind efectuata datorita rezilierii actului initial si nu pentru facturarea definitiva a imobilelor, motiv pentru care nu exista obligatia ca cursul de schimb sa ramana neschimbat la data stornarii;

- aliniatul 2 nu este aplicabil intrucat diferenta de curs facturata nu reprezinta diferenta de curs dintre cursul de schimb mentionat in factura intocmita pentru avans si cursul de schimb utilizat la data incasarii ci reprezinta diferenta de curs dintre cursul de schimb utilizat la data incasarii avansului si cursul de schimb utilizat la data restituirii avansului. Cele doua tranzactii sunt operatiuni distincte din punct de vedere al TVA.

Acestor operatiuni le sunt aplicabile prevederile art. 138<sup>3</sup> lit. a) si b) din Codul fiscal privitoare la ajustarea bazei de impozitare, iar societatea a procedat

conform pct. 20 alin. (1) din Normele de aplicare a Codului fiscal aferente art. 138:

*„In situatiile prevazute la art. 138 din Codul fiscal, furnizorii de bunuri si/ sau prestatorii de servicii isi ajusteaza baza impozabila a taxei dupa efectuarea livrarii si prestarii, sau dupa facturarea livrarii si prestarii chiar daca livrarea si prestarea nu au fost efectuate dar evenimentele prevazute la art. 138 din Codul fiscal intervin ulterior facturarii si inregistrarii taxei in evidentele persoanei impozabile. In acest scop furnizorii si prestatorii trebuie sa emita facturi cu valorile inscise cu semnul minus cand baza de impozitare se reduce sau, dupa caz fara semnul minus, daca baza de impozitare se majoreaza, care vor fi transmise si beneficiarului. Prevederile acestui alineat se aplica si pentru livrari intracomunitare.*

Conform antecontractului de vanzare - cumparare si promisiunii bilaterale de vanzare - cumparare autentificat de BNP Asociati sub nr. *„in cazul in care contractul de vanzare - cumparare nu se va incheia din vina promitentei - vanzatoare, intrucat se razgandeste, acesta va restitui beneficiarei -cumparatoare suma primita de 81.000 euro + TVA, la care se adauga toate cheltuielile si comisioanele bancare si cheltuielile privind contul si diferenta de curs valutar”.*

Prin urmare, societatea a ajustat baza impozabila ca urmare a rezilierii antecontractului de vanzare - cumparare si promisiunii bilaterale de vanzare - cumparare conform clauzelor contractuale care stabilesc modul de calcul al sumei ce trebuia restituita si a prevederilor art. 138 din Codul fiscal si a Normelor metodologice de aplicare care se refera la acest articol.

In contextul celor prezentate, petenta considera ca decizia organului de inspectie fiscala de a reintegra taxa pe valoarea adaugata colectata in valoare de lei este ilegala.

II. Prin Raportul de inspectie fiscala incheiat in data si inregistrat sub nr. care a stat la baza emiterii "Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. s-a constatat ca la data de societatea cumpara cu pretul total euro, de la persoana fizica doua parcele de teren reprezentand teren arabil extravilan, astfel:

- in suprafata de 5.000 mp, avand nr. Cadastral , inscris in CF nr.
- in suprafata de 4.000 mp, avand nr. Cadastral inscris in CF nr.

Societatea a depus Notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. f) din Codul fiscal inregistrata la registratura AFP , astfel:

- sub nr. pentru teren arabil extravilan in suprafata de 5.000 mp, Loc. , jud. , inscris in CF nr. , nr. Cadastral ;
- sub nr. pentru teren arabil extravilan in suprafata de 4.000 mp, Loc. , jud. , inscris in CF nr. , nr. Cadastral .

Din verificarea documentelor primare privind achizițiile de bunuri și servicii, puse la dispoziție de societate, s-a constatat că acestea sunt aprovizionate pentru nevoile societății și sunt destinate realizării de operațiuni impozabile încadrându-se în prevederile Titlului VI, Capitolul X, art. 145 alin.(2) - (4) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, cu următoarea excepție:

- la data de 20.05.2008, conform încheierii de autentificare nr. BNP Asociați, s-a încheiat antecontractul de vânzare - cumpărare și promisiune bilaterală de vânzare - cumpărare între SC SRL (în calitate de vânzător) și SC SRL (în calitate de cumpărător) având ca obiect vânzarea a două parcele de teren arabil extravilan deținute de SC SRL: CF, nr. Cadastral în suprafața de 5.000 mp., CF, cu nr. Cadastral în suprafața de 4.000 mp.

Pretul total al terenurilor menționate mai sus este de eur + TVA aferentă, pret din care cumpărătorul a achitat un avans de Eur + TVA la data semnării antecontractului și s-a întocmit factura la data de 20.05.2008.

La data de 20.11.2008 conform Actului de rezoluție a antecontractului de vânzare - cumpărare și a promisiunii de vânzare - cumpărare, având încheierea de autentificare nr. BNP, părțile contractante SC SRL și SC SRL au convenit rezoluția antecontractului de vânzare - cumpărare și promisiune de vânzare - cumpărare menționat mai sus, fără pretenții întrucât s-au despăgubit reciproc unii pe ceilalți. Societatea a întocmit la data de 17.11.2008 factura de stornare a avansului încasat de eur + tva.

Pentru această tranzacție reziliată, SC SRL a emis către SC SRL factura nr. reprezentând comision, TVA în suma de lei. Comisionul este facturat conform contractului de servicii și consultanță nr.

Conform art. III din contract, beneficiarul va retribui serviciile furnizorului printr-un comision raportat la valoarea investiției în procent de 2%. Conform anexei nr. 2 din contract valoarea investiției este de eur +TVA. Conform art. IV din același contract, punctul 2, furnizorul (respectiv SC SRL) va pune la dispoziția beneficiarului (respectiv SC SRL) propria capacitate profesională și propriul know-how și organizare, în situațiile necesare atingerii obiectivului final.

Întrucât investiția nu s-a realizat, antecontractul de vânzare - cumpărare fiind reziliat la data de 20.11.2008, organele de inspecție fiscală consideră că acest comision nu este plătit în scopul realizării de venituri taxabile, societatea încălcând prevederile art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare:

*"...Orice persoană impozabilă are dreptul să deducă taxa aferentă achizițiilor, dacă acestea sunt destinate utilizării în folosul următoarelor operațiuni: a) operațiuni taxabile."*

Organele de inspectie fiscala au stabilit pentru perioada verificata TVA fara drept de deducere in suma de      lei.

La data de 20.05.2010 societatea a emis factura nr      reprezentand avans catre SC      SRL in valoare de      eur+tva, baza fiind      lei cu TVA in suma de lei.

La data de 17.11.2008 societatea s stornat avansul de      eur+tva, (aspect tratat la capitolul tva deductibila), conform actului de rezolutiune a antecontractului de vanzare cumparare si a promisiunii de vanzare -cumparare la un curs de      lei/eur, valoarea in lei mentionata in rezolutiune "*fiind mentionata doar pentru fiscalizarea actului notarial*".

In fapt in factura nr. 2 intocmita la data de 17.11.2008 societatea inscrie la poz. 1 storno avans, baza fiind      lei si TVA colectata -      lei iar pentru diferenta de curs la poz. 2 inscrie TVA colectata in suma de      - lei.

Conform art. 139<sup>1</sup> alin.(2) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare "*daca elementele folosite pentru stabilirea bazei de impozitare a unei operatiuni ...se exprima in valuta, cursul de schimb care se aplica este ultimul curs de schimb comunicat de BNR...*"

Conform Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal aprobate prin H.G. nr. 44/2004, modificate si completate, pentru aplicarea art. 139<sup>1</sup> din Legea nr. 571/2003 pct. 22 alin. (3) "*...pentru livrari de bunuri sau prestari de servicii in interiorul tarii, contractate in valuta cu decontare in lei la cursul de schimb din data platii, diferentele de curs dintre cursul mentionat in factura si cursul de schimb utilizat la data incasarii nu sunt considerate diferente de pret si nu se emite o factura in acest sens.*"

Prin urmare organele de inspectie fiscala au procedat la reintregirea TVA colectata pentru perioada verificata cu suma de      lei (      lei).

III. Avand in vedere constatările organului de inspectie fiscala, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestatoare si de catre organele de inspectie fiscala, precum si referatul nr.      , biroul investit cu solutionarea contestatiei a constatat urmatoarele:

a) Cu privire la la suma de      lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata aferenta facturii nr.      emisa de SC      SRL in baza contractului nr. ....

La data de 20.05.2008, conform incheierii de autentificare nr.      BNP Asociati      , se incheie antecontractul de vanzare - cumparare si promisiune bilaterala de vanzare - cumparare intre SC      SRL (in calitate de vanzatoare) si SC      SRL (in calitate de cumparatoare) avand ca obiect vanzarea a doua parcele de teren arabil extravilan detinute de SC SRL:      CF , nr. Cadastral in suprafata de 5.000 mp.,      CF , cu nr. Cadastral in suprafata de 4.000 mp.

Pretul total al terenurilor mentionate mai sus este de      eur + TVA aferenta, din care cumparatorul a achitat un avans de      Eur + TVA la data semnarii antecontractului in baza facturii din data de 20.05.2008.

Pentru acest avans a fost intocmita factura la data de 20.05.2008.

La data de 20.11.2008 conform Actului de rezolutiune a antecontractului de vanzare - cumparare si a promisiunii de vanzare - cumparare, avand incheierea de autentificare nr.      BNP , partile contractante SC      SRL si SC      SRL au convenit rezolutiunea antecontractului de vanzare - cumparare si promisiune de vanzare - cumparare mentionat mai sus, fara pretentii intrucat s-au despagubit reciproc unii pe ceilalti.

Societatea a intocmit la data de 17.11.2008 factura de stornare a avansului incasat de      eur+tva.

Intre SC      SRL si SC      SRL a fost incheiat contractul de servicii si consultanta nr.      .

Conform art. III din contract, beneficiarul va plati serviciile furnizorului cu un comision raportat la valoarea investitiei, in procent de 2%, valoarea investitiei este de      eur +TVA.

Conform art. IV din acelasi contract, punctul 2, furnizorul (respectiv SC SRL) va pune la dispozitia beneficiarului (respectiv SC      SRL ) propria capacitate profesionala si propriul know-how si organizare, in situatiile necesare atingerii obiectivului final.

Pentru aceasta tranzactie reziliata, SC      SRL a emis catre SC      SRL factura nr.      reprezentand comision, in valoarea totala de      lei, din care TVA in suma de      lei.

In sustinerea contestatiei, petenta aduce urmatoarele argumente:

- a optat pentru taxarea      din punct de vedere al TVA a vanzarii celor doua imobile,

- serviciile prestate de consultantul imobiliar au fost in scopul identificarii de oportunitati de afaceri, respectiv de identificare de potentiali clienti pentru vanzarea terenurilor aflate in proprietatea societatii. Acesta a indentificat un client interesat sa achizitioneze in anumite conditii imobilele descrise mai sus, fiind semnat antecontractul de vanzare - cumparare si promisiunea bilaterala de vanzare - cumparare

- exista o legatura evidenta intre contractul de servicii si consultanta imobiliara si antecontractul de vanzare — cumparare si promisiunea bilaterala de vanzare - cumparare nr.      , fiind specificat in cuprinsul acestuia faptul ca "*prezentul act s-a incheiat cu consultanta imobiliara acordata de S.C. SRL*".



- consultantul imobiliar si-a indeplinit obligatiile contractuale, intermedierea fiind efectuata in momentul semnarii antecontractului, conform clauzelor contractuale;

Organul fiscal care solutioneaza prezenta contestatie precizeaza ca art. III "Valoarea contractului - conditii si termene de plata" din Contractul de servicii si consultanta nr. \_\_\_\_\_ incheiat intre SC \_\_\_\_\_ SRL si SC \_\_\_\_\_ SRL stipuleaza:

*"Beneficiarul va retribui serviciile Furnizorului printr-un comision raportat la valoarea investitiei, in procent de 2%. Comisionul va fi astfel retribuit in procent de 100% in momentul in care Beneficiarul semneaza Precontractul sau Actul Notarial de Vanzare - Cumparare **cu cel ce vinde**, in absenta primului..."* iar la art. IV "Obligatiile partilor" pct. 5 din contractul mentionat mai sus, se prevede:

*"Beneficiarul va trebui sa achite Comisionul Societatii de Consultanta Imobiliara si Comerciala, in orice situatie s-ar afla **vanzarea**, chiar daca o a treia persoana/firma va cumpara una din investitiile prezentate, in numele acestuia".*

Conform prevederilor contractuale de mai sus, SC \_\_\_\_\_ SRL datoreaza comision in baza Contractului de servicii si consultanta nr. \_\_\_\_\_ incheiat intre SC \_\_\_\_\_ SRL, numai daca se realizeaza tranzactia imobiliara cu SC \_\_\_\_\_ SRL.

De mentionat ca la data de 20.11.2008, prin Actul de rezolutiune a antecontractului de vanzare - cumparare si a promisiunii de vanzare - cumparare, partile contractante SC \_\_\_\_\_ SRL si SC \_\_\_\_\_ SRL au convenit rezolutiunea Antecontractului de vanzare - cumparare si promisiune de vanzare - cumparare si promisiune bilaterala de vanzare - cumparare, incheiat la data de 20.05.2008.

Intru-cat intre cele doua societati nu a fost incheiata tranzactia imobiliara si nu s-a atins obiectivul propus, TVA in suma de \_\_\_\_\_ lei dedusa de societate in baza facturii \_\_\_\_\_ emisa de SC \_\_\_\_\_ SRL, nu este destinata operatiunilor impozabile.

Societatea a incalcat prevederile art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare:

*"...Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni: a) operatiuni taxabile",* fapt pentru care in mod legal organele de inspectie fiscala au stabilit ca SC \_\_\_\_\_ SRL nu are drept de deducere pentru TVA in suma de \_\_\_\_\_ lei.

2. Cu privire la reintegrarea TVA colectata cu \_\_\_\_\_ lei, reprezentand TVA aferenta facturii nr. \_\_\_\_\_ emisa de societate in baza actului de rezolutiune a

antecontractului de vanzare-cumparare si a promisiunii de vanzare-cumparare nr.

...

In sustinerea contestatiei petenta aduce urmatoarele argumente:

1) Prevederile pct. 22 din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal pentru aplicarea art. 139<sup>1</sup> invocate de organul de inspectie fiscala nu sunt aplicabile in acesta situatie, astfel:

- aliniatul 1 nu este aplicabil intrucat operatiunea nu a fost definitivata, stornarea avansului fiind efectuata datorita rezilierii actului initial

- aliniatul 2 nu este aplicabil intrucat diferenta de curs facturata nu reprezinta diferenta de curs dintre cursul de schimb mentionat in factura intocmita pentru avans si cursul de schimb utilizat la data incasarii ci reprezinta diferenta de curs dintre cursul de schimb utilizat la data incasarii avansului si cursul de schimb utilizat la data restituirii avansului.

2) Conform antecontractului de vanzare - cumparare si promisiunii bilaterale de vanzare - cumparare autentificat de BNP Asociati sub nr. *„in cazul in care contractul de vanzare - cumparare nu se va incheia din vina promitentei - vanzatoare, intrucat se razgandeste, acesta va restitui beneficiarei -cumparatoare suma primita de euro + TVA, la care se adauga toate cheltuielile si comisioanele bancare si cheltuielile privind contul si diferenta de curs valutar”*.

Organul fiscal care solutioneaza prezenta contestatie precizeaza ca la data de 20.05.2008 contestatoare a emis factura nr. reprezentand avans catre SC SRL in valoare de euro+TVA la cursul de lei/1 eur, baza fiind lei cu TVA lei.

La data de 17.11.2008 societatea a stornat avansul de eur+tva, conform actului de rezolutiune a antecontractului de vanzare cumparare si a promisiunii de vanzare - cumparare la un curs de lei/euro valoarea in lei mentionata in rezolutiune *“fiind mentionata doar pentru fiscalizarea actului notarial”*.

In fapt, in factura nr. 2 intocmita la data de 17.11.2008 societatea inscrie la poz. 1 storno avans, baza fiind lei si TVA colectata lei si la poz. 2 inscrie TVA colectata in suma de lei, pentru diferenta de curs.

Organul fiscal care solutioneaza prezenta contestatie precizeaza ca societatii ii sunt aplicabile prevederile:

- pct. 22 alin (3) din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal aferente art. 139 indice 1<sup>2</sup>:

*„(1) In contractele incheiate intre parti trebuie mentionat daca pentru Odecontari va fi utilizat cursul de schimb comunicat de Banca Nationala a Romaniei sau cursul de schimb al unei banci comerciale. In cazul incasarii de avansuri inainte de livrarea de bunuri sau prestarea de servicii, cursul de schimb valutar utilizat pentru determinarea bazei de impozitare a taxei pe*

valoarea adaugata la data incasarii avansurilor va ramane neschimbat la data definitivarii operatiunii. [...]

(2) Pentru livrari de bunuri sau prestari de servicii in interiorul tarii, contractate in valuta cu decontare in lei la cursul de schimb din data platii, diferentele de curs dintre cursul de schimb mentionat in factura intocmita conform alin. (1) si cursul de schimb utilizat la data incasarii, nu este considerat diferenta de pret. "

- art. 139<sup>1</sup> alin. (2) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare:

*"daca elementele folosite pentru stabilirea bazei de impozitare a unei operatiuni ...se exprima in valuta, cursul de schimb care se aplica este ultimul curs de schimb comunicat de BNR .*

Argumentele aduse de petenta nu pot fi de natura a solutiona favorabil contestatia si in mod legal organele de inspectie fiscala au procedat la reintregirea TVA colectata cu suma de lei ( 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 ce reprezinta taxa pe valoarea adaugata

2) Prezenta decizie se comunica la:

- SC SRL

- D.G.F.P. - Activitatea de inspectie fiscala, cu aplicarea prevederilor pct .7.5 din Ordinul ANAF nr. 519/2005.

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.

p. DIRECTOR EXECUTIV

