

DECIZIE nr. 7 / 2 / 08.01.2008

I. Obiectul contestației îl constituie anularea deciziei de impunere nr. pentru suma de ... lei, reprezentând TVA respinsă la rambursare.

Cu privire la deducerea TVA înscrise în facturile referitoare la activitatea de cenzoriat contestatoarea susține că această activitate este reglementată de Legea nr. 31/1990 republicată și actualizată, care nu necesită încheierea unui contract, fiind menționată în contractul de societate înregistrat la ORC, iar dovada efectuării acestor prestații rezultă din registrul de activitate al cenzorilor.

Pentru facturile emise de SC ... reprezentând chirie spații s-a procedat la taxarea operațiunilor de închiriere din anul 1998 și în consecință a fost acceptat în mod tacit această taxare începând cu data de 01.03.2003.

Faptul că organul de inspecție fiscală a dispus anularea deducerii, pentru aplicarea eronată a taxării după data de 01.01.2007 nu are susținere deoarece în speta acest regim a fost aplicat anterior acestei date.

Prevederile cuprinse la punctul 40 din normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 modificată și completată, sunt aplicabile doar pentru contractele încheiate după data aderării, iar pentru contractele încheiate înainte de data aderării sunt aplicabile prevederile punctului 38, alin. 6 din același act normativ.

II. Prin decizia de impunere nr. ... organul de inspecție fiscală a stabilit TVA nedeductibilă în suma totală de ... lei, aferentă lunii februarie 2007 cu care s-a diminuat TVA de rambursat, ca urmare a neîndeplinirii condițiilor legale de deductibilitate.

În luna februarie 2007 contribuabilul a dedus TVA în suma de ... de pe factura nr. 6035540/28.02.2007 emisă de SC ... reprezentând "cenzorat conform prevederilor legale". Pe factura în cauză nu este menționat numărul de contract sau comandă aferentă, așa cum se precizează la art. 146(1) coroborat cu prevederile art. 155 alin.(5) din Legea nr. 571/2003, modificată și completată, corelate cu prevederile art. 3 alin.(4) din OMF nr. 29/2003.

SC ... în luna februarie 2007 a dedus TVA de pe facturile emise de SC ... reprezentând chirie spații în baza contractelor de închiriere nr. 1998/01.09.2003, nr. 4422/12.04.2006 și nr. 5/1998. Operațiunea de închiriere de bunuri imobile de la SC ... este taxabilă începând cu data de 03.04.2007, data la care SC ... a depus notificare la organul fiscal teritorial și în consecință TVA în suma de ... lei este nedeductibilă.

Factura nr. 2422020/01.02.2007 emisă de SC ... la rubrica *denumirea produselor sau a serviciilor* se menționează "chirie conform contract nr. 2/22.12.2004"; în copia xerox certificată "conform cu originalul" la art. 1 se precizează că obiectul contractului îl constituie prestarea de servicii și activități de către prestator în folosul beneficiarului, iar la art. 2 se menționează serviciile și activitățile respective, fără ca în cadrul acestora să existe operațiunea de chirie menționată pe factura care face referire la contractul respectiv. TVA în suma de ... lei aferentă facturii în speta este nedeductibilă deoarece au fost încălcate prevederile art. 146(1) coroborat cu prevederile art. 155 alin.(5) din Legea nr. 571/2003, modificată și completată, corelate cu prevederile art. 3 alin.(4) din OMF nr. 29/2003.

Perioada verificată privind TVA este 01.02.2007 - 28.02.2007.

III. Având în vedere constatările organului de control, susținerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei și prevederile legale în vigoare în perioada verificată, în baza referatului nr. 374/07.01.2008 Biroul soluționarea contestațiilor reține că în urma solicitării la rambursare a TVA s-a stabilit că suma de ... lei reprezintă taxa pe valoarea adăugată nedeductibilă, cu următoarea componentă :

- TVA in suma de ...lei dedusa de pe factura nr. 6035540/28.02.2007 emisa de SC... care nu a respectat prevederile art.146 alin.(1) din Legea nr. 571/2003, cu modificarile si completarile ulterioare si art. 155 alin.(5) din acelasi act normativ, coroborate cu prevederile art.3 alin.(4) din OMF nr.29/2003.

- TVA in suma de lei dedusa aferenta chiriilor facturate de SC ... care la data facturarii nu era indreptatita sa exercite operatiunea de taxare

- TVA in suma de ...lei dedusa de pe factura nr. 2422020/01.02.2007 care nu corespunde realitatii referitor la obiectul prestatiei.

Contestatoarea sustine urmatoarele :

* Cu privire la deducerea TVA inregistrata in facturile de desfasurare a activitatii de cenzorat contestatoarea sustine ca aceasta activitate este reglementata de Legea nr. 31/1990 republicata si actualizata, care nu necesita incheierea unui contract, fiind mentionata in contractul de societate inregistrat la ORC, iar dovada efectuarii acestor prestari rezulta din registrul de activitate al cenzorilor.

* Pentru facturile emise de SC ... reprezentand chirie spatii s-a procedat la taxarea operatiunilor de inchiriere din anul 1998 si in consecinta a fost acceptat in mod tacit aceasta taxare incepand cu data de 01.03.2003.

Faptul ca organul de inspectie fiscala a dispus anulara deducerii, pentru aplicarea eronata a taxarii dupa data de 01.01.2007 nu are sustinere deoarece in speta acest regim a fost aplicat anterior acestei date.

Prevederile cuprinse la punctul 40 din normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 modificata si completata, sunt aplicabile doar pentru contractele incheiate dupa data aderarii, iar pentru contractele incheiate inainte de data aderarii sunt aplicabile prevederile punctului 38, alin. 6 din acelasi act normativ.

Cu privire la capetele de cerere inscrise in contestatie organul de inspectie fiscala a constatat ca in luna februarie 2007 contribuabilul a dedus TVA in **suma de ...** de pe factura nr. 6035540/28.02.2007 emisa de SC reprezentand "cenzorat conform prevederilor legale". Pe factura in cauza nu este mentionat numarul de contract sau comanda aferenta, asa cum se precizeaza la art.146(1) coroborat cu prevederile art. 155 alin.(5) din Legea nr. 571/2003, modificata si completata, corelate cu prevederile art.3 alin.(4) din OMF nr. 29/2003.

Art.146 alin.(1) din Legea nr. 571/2003, cu modificarile si completarile ulterioare prevede ca :

"(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)".

adica:

" (5) Factura cuprinde in mod obligatoriu urmatoarele informatii:

a) numarul de ordine, in baza uneia sau mai multor serii, care identifica factura in mod unic;

b) data emiterii facturii;

c) denumirea/numele, adresa si codul de inregistrare prevazut la art. 153, dupa caz, ale persoanei impozabile care emite factura;

d) denumirea/numele, adresa si codul de inregistrare prevazut la art. 153, ale reprezentantului fiscal, in cazul in care furnizorul/prestatorul nu este stabilit in Romania si

si-a desemnat un reprezentant fiscal, daca acesta din urma este persoana obligata la plata taxei.

e) denumirea/numele, adresa si codul de inregistrare prevazut la art. 153, ale cumparatorului de bunuri sau servicii, dupa caz;

.....”
Art. 3 alin. (4) din OMF nr. 29/2003 prevede ca :

“ Pe facturile fiscale care se utilizeaza pentru prestari de servicii se vor mentiona, in mod expres, numarul si data contractului, respectiv ale comenzii, in cazul prestarilor de servicii ocazionale care nu au la baza un contract”.

In concluzie, completarea eronata a facturii de catre furnizor si acceptata de catre beneficiar asa cum a fost intocmita, fara a se preciza numarul contractului in baza caruia se efectueaza lucrarile de audit nu dau dreptul de deducere a TVA.

Aceiasi prevederi legale sunt aplicabile si facturii nr. 2422020/01.02.2007 emisa de SC in care la rubrica *denumirea produselor sau a serviciilor* se mentioneaza “ chirie conform contract nr. 2/22.12.2004”.

In copia xerox certificata “conform cu originalul” la art. 1 se precizeaza ca obiectul contractului il constituie prestarea de servicii si activitati de catre prestator in folosul beneficiarului , iar la art.2 se mentioneaza serviciile si activitatile respective, fara ca in cadrul acestora sa fie mentionata si operatiunea de chirie mentionata pe factura care face referire la contractul respectiv.

Ca urmare, TVA in suma de ... lei aferenta facturii in speta este nedeductibila deoarece datele inscrise nu corespund realitatii si au fost incalcate prevederile art.146(1) coroborat cu prevederile art. 155 alin.(5) din Legea nr. 571/2003, modificata si completata, corelate cu prevederile art.3 alin.(4) din OMF nr. 29/2003, asa dupa cum s-a precizat mai sus.

Referitor la taxa pe valoarea adaugata dedusa de pe facturile emise de SC...reprezentand chirie spatiu conform contractelor de inchiriere nr. 1998/01.09.2003, 4422/12.04.2006 si nr. 5/1998 se retine ca notificarea depusa de proprietarul spatiilor la organul fiscal a fost inregistrata sub nr. 83113/03.04.2007.

Organul investit cu solutionarea contestatiilor retine ca operatiunea de inchiriere de bunuri imobile este operatiune scutita de TVA, iar pentru ca SC ... sa-si exercite in continuare optiunea de taxare in mod tacit si in anul 2007, avea obligatia sa respecte pct.38 alin.(6) din HG 44/2004 cu modificarile si completarile ulterioare, in care se precizeaza ca :

“(6) Persoanele impozabile care au optat tacit inainte de data aderarii pentru inchirierea, concesiunea sau arendarea de bunuri imobile, trebuie sa depuna notificarea prevazuta in anexa 1 la prezentele norme in termen de 90 de zile de la data aderarii”.

Ca urmare a acestei prevederi legale contribuabilul avea obligatia depunerii notificarii la organul fiscal teritorial a optiunii de taxare, optiune care se va exercita de la data depunerii notificarii asa cum este reglementata de pct.38 alin. (3) din HG nr. 44/2004 cu modificarile si completarile ulterioare, astfel :

(3) Optiunea prevazuta la alin. (1) se va notifica organelor fiscale competente pe formularul prezentat in anexa 1 la prezentele norme metodologice si se va exercita de la data depunerii notificarii sau de la o alta data ulterioara inscrisa in notificare. (...)”

In concluzie, SC ...a aplicat eronat optiunea de taxare pentru luna februarie 2007 , iar ca si consecinta SC ... nu are dreptul de deducere a TVA in suma de ... lei aferenta contractelor de inchiriere in cauza.

Sustinerea contestatoarei cum ca “prevederile cuprinse la punctul 40 din normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 modificata si completata, sunt aplicabile doar pentru contractele incheiate dupa data aderarii, iar pentru contractele incheiate inainte de data aderarii sunt aplicabile prevederile punctului 38, alin. 6 din acelasi act normativ” nu prezinta

relevanta deoarece contractele in speta au fost incheiate inainte de data aderarii .

Avand in vedere cele de mai sus, rezulta ca organul de control in mod legal a stabilit TVA nedeductibila in suma de ... lei, motiv pentru care urmeaza respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru acest capat de cerere.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul Legii nr. 571/2003, HG nr.44/2004, OMF nr. 1638/2005 coroborate cu art. 216 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale se

DECIDE :

1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulate de SC... pentru suma totala de ... lei reprezentand TVA nedeductibila .

Prezenta decizie se comunica :

- SC ...
- AFP - inspectia Fiscala

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