



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

**Agentia Nationala de
Administrare Fiscala**

**Directia Generala a Finantelor
Publice a judetului Timis
Biroul Solutionare contestatii**



Str. Gheorghe Lazar, Nr. 9B
Timiooara
Tel: 0256 499334
Fax: 0256 499332
E-mail: info.adm@dgfptm.ro
nr. inreg. ANSPDCP: 759

DECIZIA nr.1090/195/19.05.2011

privind solutionarea contestatiei formulate de catre SC
SRL inregistrata la DGFP Timis sub nr.

Biroul solutionare contestatii din cadrul DGFP Timis a fost sesizat prin adresa nr..... de catre Activitatea de inspectie fiscala cu privire la contestatia formulata de catre SC SRL inregistrata la DGFP Timis sub nr. SC
E - SRL are sediul in Timisoara, Str. prelungire nr. 183, etaj....., cod unic de inregistrare si este inregistrata la ORC Timis sub nr.

Contestatia s-a formulat impotriva masurilor inscise in Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala din, este autentificata cu semnatura asociatului si stampila societatii contestatoare.

Contestatia a fost formulata in termenul legal prevazut la art. 207 alin. 1 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX.

Din analiza dosarului contestatiei se constata ca au fost intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 206 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau impunere intocmite de organele Ministerului Finantelor Publice; DGFP Timis prin Biroul solutionare contestatii este competenta sa solutioneze contestatia.

I.CONTESTATIA este formulata impotriva Deciziei de impunere din data de emisa de catre Activitatea de Inspectie

Fiscala in temeiul Raportului de inspectie fiscala nr. din data de prin care a fost verificata solutionarea deconturilor cu sume negative de taxa pe valoarea adaugata cu optiune de rambursare pentru perioada 30.05.2007 -31.12.2010 si se solicita sa se dispuna in parte anularea actului administrativ fiscal ca nelegal si netemeinic si aprobarea rambursarii sumei de 85.220,24 lei.

Referitor la Taxa pe valoarea adaugata

In anul 2009 SC..... SRL a achizitionat 2 apartamente in complexul rezidential si anume : mansarda 1 din blocul 2, corp B, str....., Timisoara in valoare totala de **370.683,91 lei** din care TVA in suma de 59.184,83 lei si apartamentul situat la etajul 5, din blocul 2, corp B, str....., Timisoara in valoare totala de **163.063,89 lei** din care TVA in suma de 26.035,41 lei in baza contractului de vanzare cumparare autentificat sub nr. , notar

Organele de inspectie fiscala in mod eronat nu au acordat drept de deducere a TVA in suma de 85.220,24 lei aferenta achizitionarii acestor imobile motivand in principal ca la data inspectiei fiscale societatea nu justifica cu elemente obiective intentia de a desfasura activitate economica nefiind indeplinite conditiile de deducere a TVA conform art 145 alin. 2 lit. a) din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare.

Avand in vedere cele mentionate de organul de inspectie fiscala se invedereaza organului de solutionare a contestatiei ca societatea are drept de deducere, in conformitate cu prevederile legale. Referitor la sfera de aplicare a dreptului de deducere petenta face urmatoarele precizari:

In conformitate cu prevederile art. 145 alin. 1) din Codul fiscal dreptul de deducere ia nastere in momentul exigibilitatii taxei.

Potrivit art. 145 alin. 2 lit. a) din Codul fiscal orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate in folosul operatiunilor sale taxabile.

Conditii de exercitare a dreptului de deducere:

ART. 146(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 de catre o persoana impozabila, sa detina o factura emisa in conformitate cu prevederile art. 155;

Fata de prevederile legale de mai sus se arata ca, asa cum a constatat organul de inspectie fiscala, societatea a prezentat facturi intocmite cu respectarea prevederilor art. 155 din Legea nr. 571/2003 modificata si

completata si a achitat sumele inscise in facturi conform art. 134^A2 alin. 2) lit.b).

Argumentele prezentate de organul de inspectie fiscala nu au relevanta in contextul legii in ce priveste dreptul de deducere, astfel ca societatea si-a dovedit intentia sa de a efectua operatiuni taxabile, prin documente puse la dispozitia organelor de inspectie fiscala ca si cu ocazia prezentei contestatii.

In contextul celor mentionate sunt relevante numeroase Decizii ale Curtii Europene de justitie Inzo-C110/1994 art. 4 al Directivei 6 echivalentul art. 127 din Codul fiscal care, trebuie interpretat in sensul ca din momentul in care Administratia fiscala a admis calitatea de persoana impozabila din punct de vedere al TVA a unei societati care si-a declarat intentia sa inceapa o activitate economica ce da nastere la operatiuni impozabile dreptul de deducere ramane dobandit chiar daca inca nu au avut loc operatiuni taxabile.

Astfel la paragraful 15 din Cazul INZO se face trimitere la paragraful 22 din Cazul Curtii Europene de justitie C-268/83(ROMPELMAN). Curtea sustine ca activitatile economice prevazute la art. (4)1 din Directiva a VI-a pot consta in cateva tranzactii consecutive si alte activitatii preparatorii, autoritatile fiscale trebuind sa tina cont de intentia declarata a persoanei de a desfasura activitati care vor face subiectul TVA.

In numeroase cazuri Curtea europeana de justitie a stabilit ca dreptul de deducere se acorda pe baza intentiei unei persoane impozabile de a realiza operatiuni taxabile, chiar daca acestea nu au fost realizate. La data aderarii legislatia romana a fost armonizata cu Directiva a 6-a a CEE iar prin tratatul de aderare tara noastra s-a obligat printre altele sa respecte aquis-ul comunitar inclusiv Deciziile Curtii Europene de Justitie.

Fata de cele de mai sus se mentioneaza ca societatea si-a manifestat intentia de a realiza operatiuni impozabile, dovedita prin urmatoarele documente, anexate in copie la dosarul contestatiei, astfel:

- prin Notificarea depusa la organul fiscal de societate, se dovedeste intentia privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. e) din Codul fiscal;

- la data de 25.02.2011 SC SRL a emis FF 00012 in valoare de 1.330,88 lei, reprezentand contravaloarea chiriei aferenta ap. 45 B, unde se evidentiaza TVA in suma de 257,59 lei.

Societatea s-a infiintat in data de 30.05.2007 in scopul desfasurarii de activitati imobiliare respectiv activitate de inchiriere, de vanzari imobiliare, activitati de dezvoltare si promovare imobiliara, este inregistrata in scopuri de TVA conform art. 153 din Codul Fiscal.

In temeiul art. 213 alin. 4 Cod de procedura fiscala care prevede:
“ Contestatorul, intervenientii sau imputernicitii acestora pot sa depuna probe noi

in sustinerea cauzei ", societate isi rezerva dreptul de a prezenta dovezi in sensul celor mentionate pe parcursul contestatiei pana la pronuntarea unei decizii de catre organul de solutionare a contestatiei.

Avand in vedere argumentele de fapt si de drept invocate se solicita admiterea contestatiei impotriva Deciziei de impunere nr..... din data de si sa se dispuna anulara in parte a acestui act administrativ fiscal ca nelegal si netemeinic pentru motivele invederate si rambursarea sumei de **85.220,24 lei** la care societatea are dreptul.

II. Prin Raportul de inspectie fiscala s-a stabilit ca societatea contestatoare nu are drept de deducere pentru TVA in suma de lei aferenta achizitiei apartamentului din complexul imobiliar denumit " " situat la mansarda 1 din blocul 2 corp B din Timisoara, str. precum si pentru TVA in suma de 26.035,41 lei aferenta achizitiei apartamentului nr. la etajul 5 din blocul 2 corp B din Timisoara, str., intrucit agentul economic verificat nu a facut dovada ca bunurile achizitionate sunt destinate utilizarii in folosul realizarii de operatiuni taxabile. De la

achizitia acestor imobile, respectiv in luna decembrie 2009 pina la data de 25.08.2010 societatea nu a obtinut venituri.

Pentru apartamentul nr din locatia sus-amintita a incheiat la data de 25.08.2010 contractul de inchiriere imobil nr. 2 cu o persoana fizica, obtinand venituri din inchirieri scutite de TVA fara drept de deducere.

Pentru aceste apartamente SC SRL nu a exprimat optiunea de taxare si astfel nu poate demonstra utilizarea acestora in scopul realizarii de venituri taxabile. Pentru perioada 25.08.2010-31.12.2010 a obtinut venituri din inchiriere fara TVA si nici nu a depus notificare pentru taxarea operatiunii.

Astfel pina la dat 31.12.2010, data la care agentul economic a solicitat ramburarea de TVA, acesta nu poate demonstra intentia de a efectua operatiuni taxabile, mai ales ca in perioada 25.08.2010-31.12.2010 a obtinut venituri din inchiriere fara TVA.

III. Avand in vedere sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificat, invocate de catre contestatoare si de catre organele fiscale, biroul solutionare contestatii retine urmatoarele:

Intre SC SRL Timisoara (.....) si SC „.....” SRL Timisoara (.....) este incheiat antecontractul de vanzare-cumparare nr..... pentru vanzarea-cumpararea la finalizarea constructiei a urmatoarelor imobile situate in complexul imobiliar denumit „.....”:

- apartamentul nr..... tip ... la etajul 5, din blocul 2 corp B situat in Timisoara, str.....;

- apartamentul nr..... la mansarda 1, din blocul 2 corp B situat in Timisoara, str.....;

- spatiu comercial identificat cu nr..... (suprafata comerciala cca 90,16 mp) situat la parterul blocului 2 corp B, din Timisoara, str.....;

- doua locuri auto interioare identificate cu nr.99 si nr.100 in garajul comun de la demisolul blocului 2 corp B situat in Timisoara, str.....

In perioada iunie 2007 - iunie 2008, SC..... SRL a emis facturi reprezentand avansuri pentru cele doua apartamente si spatiul comercial descrise mai sus, iar in luna decembrie 2009, la intocmirea contractului de vanzare-cumparare autentificat la notariat sub nr..... a emis facturi definitive. Pentru imobilele situate in complexul..... SC SRL detine extrase de carte funciara pe numele sau, dupa cum urmeaza:

- pentru apartamentul nr..... extras C.F. nr..... Timisoara;
- pentru apartamentul nr.46 extras C.F. nr..... Timisoara;
- pentru spatiul comercial nr.C8 extras C.F. nr..... Timisoara;
- pentru loc de parcare nr.99 extras C.F. nr..... Timisoara;
- pentru loc de parcare nr.100 extras C.F. nr..... Timisoara.

Modul de folosire a imobilelor de catre SC SRL pentru obtinerea de venituri din inchirierea se prezinta astfel:

- in perioada aprilie 2009 - mai 2010 unitatea nu a obtinut nici un fel de venituri;
- in perioada 01.06.2010 - 24.08.2010 societatea a obtinut venituri taxabile din inchirierea spatiului comercial identificat cu nr..... situat la parterul blocului 2 corp B, din Timisoara, str.....
- in perioada 25.08.2010 - 31.12.2010 societatea a inregistrat atat venituri taxabile din inchirierea spatiului comercial identificat cu nr.C8 situat la parterul blocului 2 corp B, din Timisoara, str....., cat si venituri scutite de TVA fara drept de deducere din inchirierea apartamentului nr..... la etajul 5, din blocul 2 corp B din Timisoara, str.....

Organul de inspectie fiscala nu a acordat drept de deducere pentru TVA in suma de **59.184,83 lei** aferenta achizitiei apartamentului nr..... din

complexul imobiliar denumit „.....” situat la mansarda 1 din blocul 2 corp B din Timisoara, str..... precum si pentru TVA in suma de **26.035,41 lei** aferenta achizitiei apartamentului nr..... situat la etajul 5, din blocul 2 corp B din Timisoara, str.Vasile Loichita nr.1-3 intrucat, asa cum s-a prezentat anterior, agentul economic verificat nu a facut dovada ca bunurile imobile achizitionate sunt destinate utilizarii in folosul realizarii de operatiuni taxabile.

De la achizitia acestor imobile, respectiv in luna decembrie 2009, pana la data de 25.08.2010 societatea nu a obtinut nici un fel de venituri.

Pentru apartamentul nr..... din locatia sus-amintita, a incheiat la data de 25.08.2010 contractul de inchiriere imobil nr.2 cu o persoana fizica, obtinand venituri din inchiriere scutite de TVA fara drept de deducere.

Pentru perioada 25.08.2010 - 31.12.2010 a obtinut venituri din inchiriere fara TVA, deoarece nu a depus notificarea pentru taxarea operatiunii.

In ce priveste apartamentul nr..... din complexul imobiliar denumit situat la mansarda 1, din blocul 2 corp B, str....., Timisoara, societatea verificata nu a obtinut nici un fel de venituri ca urmare a achizitionarii acestuia.

Pentru

aceste apartamente SC SRL nu a exprimat optiunea de taxare si astfel nu poate demonstra utilizarea acestora in scopul realizarii de venituri taxabile.

Atat activitatea principala declarata a agentului economic verificat dezvoltare (promovare) imobiliara (cod CAEN 4110), cat si activitatea efectiv desfasurata respectiv, inchirierea bunurilor imobile aflate in proprietate sunt operatiuni scutite de taxa in conformitate cu prevederile art. 141 alin.(2) lit.f) si lit.e) din Legea nr.571/ 2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare.

Argumentul societatii contestatoare ca trebuie sa beneficieze de deductibilitatea TVA in suma de 85.220,24 lei deoarece a depus la organul fiscal teritorial notificarea nr..... privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art.141 alin.(2) lit.e) din Codul fiscal pentru imobilele descrise nu poate fi luata in considerare pentru admiterea TVA in suma de 85.220,24 lei ca fiind deductibila, deoarece:

- aceasta notificare nu a fost inregistrata, la organul fiscal teritorial, anterior datei de 31.12.2010, adica in interiorul perioadei verificate

- documentele care sunt intocmite in afara perioadei verificate se pot considera ca fiind legal intocmite perioadei careia ii apartin, in speta supusa analizei aceasta notificare apartine perioadei de dupa data de 31.12.2010

- notificarea produce efecte incepind cu data de 1.02.2011 deoarece insasi societatea a dorit sa realizeze operatiuni taxabile din inchirieri cu aceasta data care excede perioadei verificate.

In conformitate cu pct.38 alin.(1), alin.(3) si alin.(7) din H.G. nr.44 / 2004 pentru aprobarea N M de aplicare a Legii privind Codul fiscal:

alin.(1) *in sensul art.141 alin.(3) din Codul fiscal si fara sa contravina prevederilor art.161 din Codul fiscal, orice persoana impozabila stabilita in Romania poate opta pentru taxarea oricareia dintre operatiunile scutite de taxa prevazute la art.141 alin.(2) lit.e) din Codul fiscal, in ceea ce priveste un bun imobil sau o parte a acestuia."*

alin.(3) *„Optiunea prevazuta la alin.(1) se va notifica organelor fiscale competente pe formularul prezentat in anexa nr.1 la prezentele norme metodologice si se va exercita de la data inscrisa in notificare."*

alin.(7) *„Persoana impozabila va notifica organele fiscale competente cu privire la anulara optiunii, prin formularul prezentat in anexa nr.2 la prezentele norme metodologice. Aplicarea scutirii de taxa este permisa de la data inscrisa in notificare."*

Astfel, pana la 31 decembrie 2010, data la care agentul economic solicita rambursarea de TVA, acesta nu poate demonstra intentia de a efectua operatiuni taxabile, mai ales ca, in perioada 25.08.2010 - 31.12.2010 a obtinut venituri din inchiriere scutite de taxa. Conform prevederilor art. 145 alin.(2) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare, regula de baza a deductiei TVA achitata sau datorata de catre o persoana impozabila este legatura directa dintre achizitiile efectuate sau care urmeaza a fi efectuate de aceasta si operatiunile taxabile in folosul carora au fost efectuate aceste achizitii.

Conform prevederilor art.127 alin.(2) din Legea nr.571/ 2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare *„ ... constituie activitate economica exploatarea bunurilor corporale sau necorporale in scopul obtinerii de venituri cu caracter de continuitate"*. Livrarile de bunuri si prestarile de servicii scutite conform art.141 alin.(1) si (2) din Legea nr. 571/ 2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare, sunt livrari si prestari scutite fara drept de deductie deoarece art. 145 alin.(2) din Codul fiscal nu enumera aceste livrari si prestari ca fiind operatiuni ce dau dreptul persoanelor impozabile ce le desfasoara sa isi deduca taxa aferenta achizitiilor.

Art. 126 alin.(9) lit.c) din Codul fiscal confirma ca pentru livrarile scutite fara drept de deductie, pentru care nu se colecteaza TVA, deductia taxei datorate sau achitate pentru achizitii nu este permisa.

Precizam faptul ca, in conformitate cu pct.38 alin.(1) si alin.(8) din H.G. nr.44 / 2004 pentru aprobarea NM de aplicare a Legii privind Codul fiscal:

alin.(1) in sensul art.141 alin.(3) din Codul fiscal si fara sa contravina prevederilor art. 161 din Codul fiscal, orice persoana impozabila

stabilita in Romania poate opta pentru taxarea oricareia dintre operatiunile scutite de taxa prevazute la art.141 alin.(2) lit.e) din Codul fiscal, in ceea ce priveste un bun imobil sau o parte a acestuia."

alin.(8) in cazul in care optiunea prevazuta la alin.(1) se exercita de catre o persoana impozabila care nu a avut dreptul la deducerea integrala sau partiala a taxei aferente imobilului sau parte din imobil care face obiectul optiunii, persoana impozabila va efectua o ajustare in favoarea sa in conditiile prevazute la art. 149 din Codul fiscal, daca bunul se afla in cadrul perioadei de ajustare."

Avand in vedere cele prezentate se va respinge contestatia ca neintemeiata pentru TVA in suma de 85.220 lei

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in temeiul art. 205, art. 206 si art. 216 din OG nr. 92/2003 republicata Titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele administrativ fiscale si in baza referatului nr..... se

DECIDE

- respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru TVA in suma de 85.220 lei

- prezenta decizie se comunica la :

- SC SRL

- Activ. de inspectie fiscala - Serv.insp.fiscala PJ 3

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

p. DIRECTOR EXECUTIV
Calin Mircea Florin