

DECIZIA NR 126/29.07.2009

privind solutionarea contestatiei formulate de SC XXXX SRL
cu sediul in comXXXX ,str. XXXX , jud. Sibiu

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Sibiu a fost investita in baza art.209 din O.G 92/2003 R, cu solutionarea contestatiei formulate de S.C XXXX SRL impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr.XXXX/02.06.2009, intocmita de Activitatea de Inspectie Fiscala Sibiu si comunicata petentei in data de 05.06.2009.

Contestatia a fost depusa prin posta in data de 03.07.2009, in termenul legal impus de art.207 din O.G nr.92/2003 R, fiind inregistrata la Administratia Finantelor Publice Medias sub nr.XXXX/06.07.2009, iar la Directia Generala a Finantelor Publice Sibiu sub nr.XXXX/08.07.2009.

Obiectul contestatiei il reprezinta anulara Deciziei de impunere nrXXX/02.06.2009, privind plata la bugetul statului a sumei totale de XXXXX lei , din care:

- taxa pe valoarea adaugata XXXXX lei;
- majorari de intirziere aferente taxei pe valoarea adaugata XXXX lei;

I. In sustinerea contestatiei, petenta invoca urmatoarele :

- petenta considera eronat calculul efectuat de organul de control in sensul ca , numai 20% din spatiul imobilului inscris in CF XXXX nr. cadastral XXXX/1 revine societatii, iar restul fundatiei careia i-a inchiriat imobilul
- in acest sens, petenta sustine faptul ca foloseste mai mult de 20% din intreg imobilul, eventual 20% dintr-un corp de cladire
- din aceasta cauza, solicita "a se verifica la fata locului calculul suprafetei, cu o noua masuratoare a spatiului folosit de societate, precum si a celui folosit de si, in urma acestei masuratori refacerea calculului privind rambursarea TVA care ni se cuvine, nefiind incidente in cauza art. 149 din Codul fiscal."

II. Organul de control fiscal prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr.XXX/02.06.2009,retine urmatoarele:

Controlul fiscal s-a efectuat ca urmare a solicitarii de rambursare a TVA in suma de XXXXX lei din decontul lunii martie 2009, depus la AFP Medias sub nr. XXXX/23.04.2009.

Perioada supusa controlului 01.04.2008-31.03.2009.

Organul de control fiscal a constatat urmatoarele deficiente:

1. Cu privire la mijlocul fix reprezentand imobil inregistrat in CF XXXX, achizitionat cu FF seria SBVFC nrXXXX/ 05.04.2006 in valoare de XXXXXX lei si TVA aferenta de XXXXXX lei.

In urma verificarii s-a constatat ca societatea desfasoara activitate de productie (activitate ce consta in fabricarea de placi BCU pentru constructii si tamplarie).

De asemenea, societatea efectueaza lucrari de reparatii, modernizare si consolidare la spatiile situate la sediul social al societatii.Imobilul situat la sediul social al societatii a fost achizitionat cu FF seria SBVFC nr. XXXX/05.04.2006 de la SC XXXXX SRL la valoarea de XXXXXX lei si TVA in suma de XXXXX lei.

In baza contractului de inchiriere incheiat la data de 15.09.2008, intre SC XXXXX SRL Mosna si XXXXXX din Mosna , societatea verificata inchiriaza dreptul de folosinta a imobilului situat in sat Mosna , str. XXXXX , jud. Sibiu, fundatiei mentionate.

Organul de control fiscal , in urma cercetarii la fata locului a stabilit ca 20% din intregul imobil este utilizat ca birou pentru societate si spatiu de productie, iar partea de 80% este utilizata in scopul fundatiei.De asemenea, s-a constatat ca societatea verificata avea obligatia emiterii de facturi reprezentand contravaloarea chiriei, iar in evidenta contabila incasarea contravalorii chiriei s-a efectuat doar pe baza de chitante fiscale si a fost inregistrata in contul 758.2 Alte venituri din exploatare “, incalcand astfel prevederile art. 6(1)-(2) din Legea 82/1991.

Operatiunea de inchiriere, este scutita de TVA in conformitate cu art. 141(2) lit. e) din Legea 571/2003.Intrucat societatea nu a depus la organul fiscal notificare pentru taxarea acestei operatiuni nu avea obligatia colectarii TVA aferenta veniturilor din inchiriere.

Referitor la FF seria SBVFC nr. XXXXX/05.04.2006 de achizitie a imobilului in cauza, s-a constatat ca are inregistrata mentiunea “TVA- taxare inversa”. Organul de control in urma verificarii evidentei contabile constata ca TVA inregistrata pe factura nu a fost inregistrata in evidenta contabila, nici la TVA deductibila, nici la TVA colectata (4426=4427), asa cum rezulta din NC XXX/31.10.2006 si din jurnalele de vanzari- cumparari si nu a declarat in decontul de TVA aceasta operatiune in conformitate cu art. 160(1) din Legea 571/2003 si pct. 82 (7)-(8) din HG 44/2004.

Avand in vedere cele constatate si faptul ca din imobilul inchiriat XXXXX 80%este utilizat de aceasta si 20%de catre societate, operatiunea a fost supusa ajustarii in conformitate cu art.149(2) lit. a) din Legea 571/2003, astfel:
 $XXXXXX \text{ lei} \times 80\% = XXXXXX \text{ lei}$ reprezinta valoarea TVA aferenta partii de 80% din imobilul inchiriat in regim de scutire TVA.

Luand in considerare perioada de la data achizitiei imobilului pana la data contractului de inchiriere (05.04.2006-15.09.2008), organul de control a calculat ca societatea avea dreptul de deducere a TVA pentru suma de XXXXX lei , iar pentru suma de XXXXX lei reprezentand TVA societatea nu avea drept de deducere.

2. Cu privire la cheltuielile privind lucrarile de transformare si modernizare efectuate de societate la imobilul achizitionat cu FF seria XXXXX nr. XXXXX 05.04.2006

In urma cercetarii la fata locului si a notei explicative data de administrartorul societatii, s-a stabilit de catre organul de control ca din intreaga cladire inchiriata XXXXXX din Mosna 20% este utilizata pentru societate, restul de 80% in scopul XXXX

Astfel, cu privire la imobilul in cauza au fost identificate urmtoarele cheltuieli inregistrate in evidenta societatii :

- valoarea modernizarilor a fost inregistrata eronat in ct.212.1 "Constructii", care conform balantei de verificare prezinta sold debitor in suma de XXXXXXXX lei la data de 31.12.2007.Fata de valoarea de achizitie a mijlocului fix in suma de XXXXXXXX lei, rezulta ca valoarea modernizarii inregistrata in acest cont este in suma de XXXXX lei (XXXX-XXXX), iar TVA deductibila aferenta acestei sume este de XXXXXXXX lei
- conform balantei de verificare la 31.12.2008, societatea a inregistrat in ct. 471"Cheltuieli inregistrate uin avans", cheltuieli perivind modernizarile in suma de XXXXXXXX lei cu TVA deductibila aferenta de XXXX lei.
- in perioada 2007-martie 2009, au fost inregistrate cheltuieli cu modernizarea si in contul 604"Cheltuieli privind materialele nestocate" in suma de XXXXXXXX lei cu TVA deductibila aferenta de XXXXXXXX lei
- in perioada 2007-martie 2009 au fost achizitionate de societate obiecte de inventar inregistrate in contul 303"Obiecte de inventar" necesare desfasurarii activitatii in suma de XXXX lei cu TVA deductibila aferenta de XXXlei pentru care societatea are drept de deducere.

Rezulta , TVA deductibila aferenta modernizarilor efectuate de societate in perioda 2007-2009 pentru care organul de inspectie fiscala aplica ajustarea este in suma de XXXX lei (XXXX+XXXX+XXXXX-XXX).Ca urmare, organul de inspectie fiscala a procedat si in aceasta situatie la ajustarea TVA deductibila aferenta modernizarilor efectuate de societate la imobilul inchiriat, proportional cu partea utilizata ptr. operatiuni scutite fara drept de deducere in cota de 80%, respectiv XXXXX lei x 80% = XXXXX lei.

Deci, suma de XXXX lei reprezinta TVA aferenta modernizarilor pentru care se aplica ajustarea in conformitate cu art. 149(2) lit. d) , art. 149(5) coroborat cu art. 161(5) din Legea 571/2003, conform carora daca valoarea modernizarii depaseste 20% din valoarea bunului imobil, perioada de ajustare este de 20 ani, ajustarea se face o singura data incluzand anul in care apare modificarea destinatiei de utilizare.

In consecinta , suma de XXXX lei reprezinta TVA nedeductibila aferenta modernizarilor efectuate de societate.

3. Cu privire la livrarile de bunuri la intern efectuate de societate

In perioda verificata 01. 04.2008- 31.03.2009, societatea a efectuat livrari de bunuri la intern si a intocmit FF seria XXX nr. XXXX/ 11.02.2009 catre SC XXXX SRL, reprezentand contravaloarea suport card in valoare de XXX lei cu TVA in suma

de XXX lei, fara ca aceasta factura sa fie inregistrata in evidenta contabila si sa se regaseasca in decontul lunii martie 2009.

Prin urmare, societatea nu a colectat TVA in suma de XXX lei , incalcard astfel prevederile art. 134 alin (1) si (3) si art. 140 alin (1) din Legea 571/2003.

4. Cu privire la achizitiile de bunuri si servicii efectuate de societate

In perioada verificata soldul sumei negative de TVA solicitat la rambursare provine in principal din achizitii de bunuri si servicii din tara , in suma de XXXX lei cu TVA in suma de XXXX lei. Achizitiile reprezinta materiale de constructii necesare amenajarii si modernizarii spatiului pentru care societatea isi exercita dreptul de deducere a TVA in conformitate cu art. 145 alin (2) lit. a) din Legea 571/2003.

Organul de control fiscal a constatat ca societatea nu si-a exercitat in totalitate in mod legal dreptul de deducere a TVA pentru bunurile si serviciile achizitionate, intrucat acest drept nu este justificat prin documente legal aprobate (facturi, bonuri fiscale pentru achizitia de carburanti auto) prevazute la art. 146 alin (1) din Legea 571/2003 si pct. 46 din HG 1861/2006.

Prin urmare, societatea in perioada 01.04.2008- 31.03.2009 a dedus in mod eronat TVA in suma de XXXXlei , astfel:

- XXX lei TVA aferenta unor bonuri fiscale, fara a avea facturi fiscale
- XXX lei TVA aferenta achizitiilor de bunuri care nu sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor taxabile, asa cum rezulta din Nota explicativa data de administratorul societatii

In concluzie , organul de inspectie fiscala a stabilit TVA suplimentara in suma totala de XXXXX lei (XXXX+XXXX+XXX+XXXX).

Prin Decizia de impunere nr. XXX/02.06.2009 intocmita in urma controlului efectuat, s-a stabilit ca societatea avand in vedere faptul ca a solicitat rambursarea TVA in suma de XXXXX lei ,obligatia de plata suplimentara datorata bugetului de stat privind TVA este de XXXXX lei (XXXX-XXXX) si majorari de intarziere aferente de XXXX lei.

III.Avand in vedere constatarile organului de control fiscal, motivatiile contestatoarei, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele:

- A. Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca societatea verificata avea in totalitate drept de deducere, respectiv de rambursare a TVA aferenta unui imobil aflat in proprietatea sa, in conditiile in care acesta este inchiriat in cea mai mare parte unei fundatii ce realizeaza operatiuni scutite fara drept de deducere a taxei si asupra caruia au fost efectuate de catre societate lucrari de transformare si modernizare.

In fapt, in baza contractului de inchiriere incheiat in data de 15.09.2008, societatea verificata –SC XXXX SRL Mosna inchiriaza imobilul situat la sediul social din com. Mosna, str. XXXXX, XXXXX din Mosna.

De retinut in solutionarea cauzei, este faptul ca organul de control precizeaza ca in urma cercetarii la fata locului a rezultat ca din intregul imobil in speta, 20% din acesta este utilizat ca birou si spatiu de productie pentru societate, iar partea de 80% este utilizata pentru activitatea fundatiei.

Din aceasta cauza, s-a procedat la determinarea TVA dedusa de societate in perioada verificata 01.04. 2008-31.03.2009 aferenta acestui imobil, atat privind cedarea dreptului de folosinta prin inchiriere, cat si in ce priveste TVA dedusa pentru lucrarile de modernizare efectuate, in vederea calcularii cat din TVA dedusa de societate corespunde partii de 20% si cat partii de 80% .

Intrucat imobilul in speta a fost utilizat atat pentru operatiuni ce dau drept de deducere a taxei, cat si pentru operatiuni care nu dau drept de deducere a taxei, in mod intemeiat organul de control a procedat la ajustarea operatiunii, rezultand asa cum s-a aratat detaliat in decizia de impunere in cauza ca, societatea nu avea dreptul sa deduca TVA in suma de XXXX lei pentru imobilul inchiriat in regim de scutire TVA si respectiv suma de XXXXX lei TVA nedeductibila aferenta modernizarilor efectuate.

In drept, privind ajustarea taxei deductibile in cazul bunurilor de capital sunt aplicabile prevederile :

- art.149 alin (1) lit. a) din Legea 571/2003 :”bunurile de capital reprezinta toate activele corporale fixe, definite la art. 125¹ alin (1) pct. 3, precum si operatiunile de constructie, transformare sau modernizare a activelor corporale fixe, exclusiv reparatiile sau lucrarile de intretinere a acestor active, chiar in conditiile in care astfel de operatiuni sunt realizate de beneficiarul unui contract de inchiriere, leasing sau orice alt contract prin care activele fixe corporale se pun la dispozitia unei alte persoane.”
- art. 149 alin (1) lit.d) din Legea 571/2003:”taxa deductibila aferenta bunurilor de capital reprezinta taxa achitata sau datorata, aferenta oricarei operatiuni legate de achizitia, fabricarea, constructia, transformarea sau modernizarea acestor bunuri, (...)”
- art. 149 alin (2) din Legea 571/2003 :”Taxa deductibila aferenta bunurilor de capital, in conditiile in care nu se aplica regulile privind livrarea catre sine sau prestarea catre sine, se ajusteaza, in situatiile prevazute la alin (4) lit. a)-d) :a) pe o perioada de 5 ani , pentru bunurile de capital achizitionate sau fabricate, altele decat cele prevazute la lit. b) ;
b) pe o perioada de 20 de ani, pentru constructia sau achizitia unui bun imobil, precum si pentru transformarea sau modernizarea unui bun imobil, daca valoarea fiecarei transformari sau modernizari este de cel putin 20% din valoarea totala a bunului astfel transformat sau modernizat.”
- art 149 alin (4) lit. a) pct. 2 :”Ajustarea taxei deductibile prevazute la alin (1) lit. d) se efectueaza:in situatia in care bunul de capital este folosit de persoana impozabila : pentru realizarea de operatiuni care nu dau drept de deducere a taxei .”
- art. 149 alin (5) lit. a) din Legea 571/2003 : “ Ajustarea taxei deductibile se efectueaza astfel : pentru cazurile prevazute la alin (4) lit. a) , ajustarea se efectueaza

in cadrul perioadei de ajustare prevazute la alin (2),.....Prin exceptie, daca bunul de capital se utilizeaza integral in alte scopuri decat activitati economice sau pentru realizarea de operatiuni care nu dau dreptul de deducere a taxei, ajustarea se face o singura data pentru intreaga perioada de ajustare ramasa, incluzand anul in care apare modificarea destinatiei de utilizare. “

- B. In fapt, societatea a efectuat livrari la intern avand la baza FF seria XXX nr. XXXX/11.02.2009 emisa catre SC XXXXX SRL, reprezentand contravaloarea suport card in valoare de XXX lei cu TVA in suma de XXX
- C. In urma verificarii fiscale s-a constatat ca aceasta factura nu a fost inregistrata in evidenta contabila si nu a fost inscrisa in decontul de TVA.

In drept, sunt aplicabile prevederile :

-art. 134 alin (1) si (3) din Legea 571/2003 conform caruia : “Faptul generator reprezinta faptul prin care sunt realizate conditiile legale necesare pentru exigibilitatea taxei.” si “Exigibilitatea platii taxei reprezinta data la care o persoana are obligatia de a plati taxa la bugetul statului, conform prevederilor art. 157 alin (1). Aceasta data determina si momentul de la care se datoreaza majorari de intarziere pentru neplata taxei .”

-art. 134¹ alin (1) din Legea 571/2003 : “Faptul generator intervine la data livrarii bunurilor sau la data prestarii serviciilor....” .

In concluzie, societatea a incalcat prevederile de mai sus prin faptul ca nu a colectat TVA in suma de XXX lei aferenta operatiunii de livrare efectuata cu FF seria XXX nr. XXXX/ 11.02.2009, suma datorata suplimentar la bugetul de stat in urma verificarii fiscale in cauza.

C. In fapt, societatea pentru o parte din bunurile si serviciile achizitionate in perioada verificata 01.04.2008- 31.03.2009 si-a exercitat eronat dreptul de deducere a TVA in suma totala de XXXX lei , din care :

- XXX lei TVA dedusa fara facturi fiscale, avand la baza bonuri fiscale
- XXX lei TVA dedusa pentru achizitii care nu sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor taxabile

In drept, sunt aplicabile prevederile :

-art. 145 (2) lit. a) din Legea 571/2003 : “Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni : a) operatiuni taxabile.”

-art. 146 (1) lit. a) din Legea 571/2003 : “ 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 sae 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). “

Ca urmare, in mod intemeiat organul de control fiscal a stabilit suplimentar TVA in suma de XXXX lei datorita executarii nelegale a dreptului de deducere asa cum s-a aratat mai sus.

In sinteza, rezulta ca TVA stabilita suplimentar este in suma de XXXX lei Intrucat controlul fiscal a avut ca obiectiv solicitarea societatii privind rambursarea TVA in suma de XXXX lei, petentei prin decizia de impunere contestata i-a ramas de plata la bugetul de stat suma de XXXX lei TVA (XXXX-XXXX) si majorari de intarziere aferente de XXXX lei calculate in conformitate cu art. 119 -120 din OG 92/2003 R.

Pentru considerentele retinute in baza art.211(5) din O.G nr.92/2003 R

DECIDE :

Respinge contestatia ca neintemeiata si nemotivata pentru suma XXXX lei reprezentand:

- XXXX lei TVA
- XXXX lei majorari de intarziere TVA

Prezenta Decizie poate fi atacata la Tribunalul Sibiu in termen de 6 luni de la comunicare.

Ec. Grigore Popescu
DIRECTOR COORDONATOR

VIZAT
Cons. jr. Ilie Stroia
SEF SERV. JURIDIC