

DECIZIA nr. 30 din 19 aprilie 2005

Cu adresa nr.../28.03.2005, inregistrata la D.G.F.P.Prahova sub nr.../29.03.2005, **Activitatea de Control Fiscal Prahova** a inaintat dosarul **contestatiei** formulata de **S.C...SRL ...**, Jud.Prahova, impotriva **Raportului de inspectie fiscala inregistrat sub nr.../15.02.2005**, intocmit de reprezentanti din cadrul D.G.F.P.Prahova - Activitatea de Control Fiscal.

S.C.....SRL Bucov **are sediul social** in com...,judetul Prahova, este inregistrata la Registrul Comertului Prahova sub nr..... si are codul unic de inregistrare.....

Obiectul contestatiei il reprezinta obligatia de plata a sumei de...lei reprezentand **TVA dedusa de societatea comerciala, dar stabilita ca nedeductibila fiscal de organele de control.**

Contestatia a fost depusa in termenul legal de 30 zile prevazut de art. 176 alin(1) din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata - *Titlul IX" Solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale"* (actul atacat a fost comunicat societatii contestatoare in data de 15.02.2005, iar contestatia a fost depusa si inregistrata la D.G.F.P.Prahova sub nr.../15.03.2005).

Procedura fiind indeplinita, s-a trecut la analiza pe fond a contestatiei.

I. - Societatea contestatoare sustine urmatoarele:

"[...] Societatea a achizitionat un imobil printr-o finantare la S.C.....(societate de leasing) si in contabilitatea societatii s-a introdus factura fiscala.../08.11.2004 in valoare de...lei eliberata de S.C...SRL reprezentand avans pentru acest imobil si factura fiscala nr... din 30.11.2004 in valoare de...lei eliberata de S.C...SRL reprezentand cheltuieli notariale.

Motivatia pentru care ni se interzice deducerea acestor facturi este ca ele nu sunt achizitionate in folosul operatiunilor sale taxabile, dar conform contractului de leasing incheiat intre societatea noastra si S.C...SRL se mentioneaza in mod expres ca va fi achizitionat ca SEDIU FIRMA ceea ce s-a si intamplat. Mai mult decat atat leasingul este operational si conform legii leasingului atat cheltuiala cat si TVA-ul aferent este integral deductibil fiscal.[...]"

Mai mult decat atat in MEMORIU anexat la contestatie se precizeaza:

"[...] In anul 2004 - luna noiembrie, societatea, prin administratorul sau, decide cumpararea in sistem leasing a imobilului de la adresa sus mentionata, prin contract de leasing imobile L400727 intre finantator S.C...SRL si S.C.....SRL in calitate de utilizator.

Mentionam ca imobilul nu este supraevaluat si in acest sens anexam evaluarea efectuata de evaluator autorizat.....

Prin cererea de finantare pe care am facut-o catre S.C.....SRL mentionam ca am specificat in mod expres ca imobilul va fi achizitionat in leasing si va fi utilizat ca sediu de firma.

Totodata mentionam ca contractul de leasing prevede ca ratele de leasing sunt deductibile integral dupa cum rezulta din adresa pe care a emis-o S.C.....SRL, aceasta presupunand ca contravaloarea ratei fara TVA se inregistreaza ca si cheltuiala si este deductibila fiscal integral iar TVA-ul la aceasta rata este T.V.A. deductibil, de asemenea, adica S.C...SRL -finantator, prin factura pe care o emite lunar se inregistreaza cu venituri

din redeventa, urmand ca S.C...SRL sa se inregistreze cu cheltuieli si de asemenea S.C...SRL colecteaza TVA pe care il varsa la bugetul de stat iar S.C....SRL deduce TVA si il recupereaza de la bugetul de stat.[...]

Ca imobilul respectiv este sediu de firma se dovedeste prin certificatul unic de inregistrare la Registrul Comertului pe care il atasam in copie.[...]

II. - Prin Raportul de inspectie fiscala la data de 14.02.2005 incheiat de reprezentanti ai Activitatii de Control Fiscal Prahova la punctul de lucru din Ploiesti al S.C.....SRL, str.....**s-au consemnat urmatoarele:**

"[...], in baza prevederilor O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata,[...] am efectuat la S.C....Bucov controlul asupra modului de calcul si evidentiere a taxei pe valoare adaugata aferenta perioadei 01.10.-31.12.2004."

La CAPITOLUL III - Constatari fiscale, pct.1. Taxa pe valoare adaugata aferenta trimestrului IV 2004, pag.4 din Raportul de inspectie fiscala, se precizeaza:

"[...] Fata de **TVA dedusa de societate in suma de...lei**, la control s-a stabilit **TVA deductibila in suma de...lei, cu o diferenta de...lei reprezentand TVA dedusa** pe baza facturilor nr... din 08.11.2004 in valoare totala de ...lei, din care TVA....lei si nr..../30.11.2004 in valoare totala de ...lei, din care TVA....lei, emise de S.C.....

[...] societatea a incheiat cu S.C....SRL Bucuresti " contractul de leasing imobile"nr..../01.11.2004 avand ca obiect punerea la dispozitia utilizatorului(S.C....) a unui imobil cu urmatoarele caracteristici:

- teren suprafata totalamp;
- vila-suprafata construita...mp;
- an constructie 2002.

Valoarea contractului a fost stabilita la...EUR, durata fiind de 36 de luni.

Pentru verificarea existentei imobilului mai sus mentionat organele de inspectie fiscala s-au deplasat in.....,constatandu-se urmatoarele:

- vila este alcatuita din parter si etaj;
- la parter se afla un living, bucatarie, biblioteca si garaj;
- la etaj se afla 3 dormitoare, baie si dressing;
- in vila nu se desfasoara nici un fel de activitate a S.C....SRL, aceasta fiind folosita in totalitate ca locuinta personala a asociatului unic dl....

Din verificarea efectuata s-a constatat ca intreaga activitate a societatii se desfasoara la punctul de lucru din incinta S.C.....,loc unde se afla mijloacele fixe si obiectele de inventar cu care se realizeaza activitatea de fabricare a articolelor de imbracaminte, unde isi desfasoara activitatea salariatii societatii, este organizata evidenta primara si financiar-contabila cu ajutorul de tehnici de calcul, sunt tinute actele si domunetele contabile ale societatii etc.

Avand in vedere aspectele prezentate mai sus si prevederile art.145, alin(3) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal care precizeaza ca orice persoana impozabila inregistrata ca platitor de TVA are dreptul sa deduca taxa pe valoare adaugata **daca bunurile si serviciile achizitionate sunt destinate in folosul operatiunilor sale taxabile**, la control nu a fost acceptata ca TVA deductibila suma de...lei aferenta facturilor mentionate mai sus emise de S.C... privind contractul de leasing.[...].

III. - Din analiza documentelor anexate dosarului cauzei si avand in vedere prevederile legale in vigoare din perioada verificata, au rezultat urmatoarele:

S.C....SRL. este platitoare de T.V.A. incepand cu data de 02.04.2003 si are ca activitate principala desfasurata si declarata fabricarea de articole de imbracaminte (exclusiv lenjeria de corp) - cod CAEN 1822.

In fapt,S.C....SRL a incheiat, in calitate de utilizator, Contractul de leasing imobile nr.../01.11.2004 cuS.R.L. Bucuresti - in calitate de locator, in temeiul O.G. nr. 51/1997 privind operatiunile de leasing si societatile de leasing, republicata.

Obiectul contractului de leasing il reprezinta imobilul situat in.....,judetul Prahova.

Legislatia in vigoare in perioada verificata precizeaza urmatoarele, referitor la obiectul cauzei:

- **La CAPITOLUL X - Regimul deducerilor - Dreptul de deducere - Art. 145 alin. (1) si (3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal** se precizeaza:

"Art. 145 - (1) Dreptul de deducere ia nastere in momentul in care taxa pe valoare adaugata deductibila devine exigibila.[...]"

(3) Daca bunurile si serviciile achizitionate sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor sale taxabile, orice persoana impozabila inregistrata ca platitor de taxa pe valoare adaugata are dreptul sa deduca:"

- **Dispozitiile art. 21 din O.G. nr. 51/1997** privind operatiunile de leasing si societatile de leasing, republicata, **coroborate** cu prevederile **art. 27 si 28 din Legea cadastrului si a publicitatii imobiliare nr. 7/1996**, precizeaza urmatoarele:

"Art. 21. - (1) Contractele de leasing care au ca obiect utilizarea bunurilor imobile vor fi inscrise in Cartea funciara - partea a III-a, din registrul cadastral de publicitate imobiliara de la biroul judecatoriei in a carei raza teritoriala de activitate este situat bunul respectiv.

(2) In cazul in care intervin schimbari in ceea ce priveste sediul utilizatorului sau al finantatorului ori schimbari cu privire la situatia juridica a bunului, finantatorul si utilizatorul trebuie sa procedeze la rectificarea in Cartea funciara si la oficiul registrului comertului."

Legea nr. 7 din 13 martie 1996 - Legea cadastrului si a publicitatii imobiliare (publicata in Monitorul Oficial al Romaniei, Partea I, NR.61, din 26 martie 1996):

"Art. 27. - Inscrierile in cartea funciara devin opozabile fata de terti de la data inregistrarii cererii.

Ordinea inregistrarii cererii va determina rangul inscrierii.

Art.28. - Dreptul de proprietate si celelalte drepturi reale sunt opozabile fata de terti, fara inscrierea in cartea funciara, cand provin din succesiune, accesiune, vanzare silita si uzucapiune.

Aceste drepturi se vor inscrie, in prealabil, daca titularul intelege sa dispuna de ele.

In aceleasi conditii sunt opozabile fata de terti si dreturile reale dobandite de stat si de orice persoana, prin efectul legii, prin expropriere sau prin hotarari judecatoresti."

- **La art.2 alin.2 si art.22 din Legea cadastrului si a publicitatii imobiliare nr. 7/1996, se precizeaza:**

"Art. 2. - Cadastrul general se organizeaza la nivelul fiecarei unitati administrativ-teritoriale:comuna, oras, municipiu, judet si la nivelul intregii tari.

Prin sistemul de cadastru general se realizeaza:

a) identificarea, inregistrarea si descrierea, in documentele cadastrale, a terenurilor si a celorlalte bunuri imobile prin natura lor, masurarea si reprezentarea acestora pe harti si planuri cadastrale, precum si stocarea datelor pe suporturi informatice;

b) asamblarea si integrarea datelor furnizate de cadastrele de specialitate:

c) identificarea si inregistrarea tuturor proprietarilor si a altor detinatori legali de terenuri si de alte bunuri imobile, in vederea asigurarii publicitatii si opozabilitatii drepturilor acestora fata de terti;

d) furnizarea datelor necesare sistemului de impozite si taxe pentru stabilirea corecta a obligatiilor fiscale ale contribuabililor.

[...]

Art.22. - Dreptul de proprietate si celelalte drepturi reale asupra unui imobil se vor inscrie in cartea funciara pe baza actului prin care s-au constituit ori s-au transmis in mod valabil."

Analizand documentele din dosarul cauzei se retine ca, societatea comerciala contestatoare nu a adus dovezi menite sa modifice concluziile organului de control.

La inspectia fiscala din 14 februarie 2005, s-a stabilit **ca sediul social declarat din....,judetul Prahova are destinatia de locuinta pentru asociat,** care figureaza cu domiciliu la aceeaasi adresa (Certificat de inregistrare nr...) **si ca nu se desfasoara nici o activitate in interesul afacerii la aceasta adresa .**

Astfel:

- **In Raportul de inspectie fiscala** contestat, **la Capitolul III - Constatari fiscale, pct.1 Taxa pe valoare adaugata aferenta trimestrului IV 2004, pag.4,** s-a retinut:

"[...] ca intreaga activitate a societatii se desfasoara la punctul de lucru din incinta S.C....loc unde se afla mijloacele fixe si obiectele de inventar cu care se realizeaza activitatea de fabricare a articolelor de imbracaminte, unde isi desfasoara activitatea salariatii societatii, este organizata evidenta primara si financiar-contabila cu ajutorul de tehnici de calcul, sunt tinute actele si documentele contabile ale societatii etc.[...]"

- De altfel, **in urma deplasarii la sediul declarat....organele de inspectie fiscala au constatat ca:"[...] in vila nu se desfasoara nici un fel de activitate a S.C....SRL, aceasta fiind folosita in totalitate ca locuinta personala a asociatului unic dl... .**

- **In sustinerea contestatiei S.C....S.R.L....precizeaza "Ca imobilul respectiv este sediu de firma se dovedeste prin certificatul unic de inregistrare la Registrul Comertului [...] si in acest sens a prezentat CERTIFICATUL DE INREGISTRARE la Oficiul Registrului Comertului nr... cu mentiunea ca societatea are sediu social-....."**

Analizand acest act, se constata ca, la data emiterii certificatului, nu era incheiat contractul de leasing imobile nr... datat 01.11.2004, care are ca obiect darea in folosinta S.C....S.R.L. a imobilului din...cu destinatia precizata de parti de SEDIU SOCIAL.

De altfel, in contestatie se sustine ca societatea este infiintata in....2003 **si" chiar din acel moment a avut sediul social la adresa din,spatiu la acel moment inchiriat cu contract inregistrat la Consiliul Local..."**, fara insa a se anexa vreun act doveditor.

- In ceea ce priveste sustinerea contestatoarei ca **" leasingul este operational si conform legii leasingului atat cheltuiala cat si TVA-ul aferent este integral deductibil fiscal"**, facem precizarea ca **drepturile si obligatiile contractuale se supun intotdeauna reglementarilor legale privind deductibilitatea TVA din Codul fiscal, respectiv ale art. 145.**

Mai mult decat atat, **contestatoarea nu a prezentat Protocolul de receptie prin care "LOCATORUL SI UTILIZATORUL vor confirma acceptarea obiectului contractului"**, asa cum se precizeaza la punctul D art.3 din Contractul de leasing imobile nr.../01.11.2004.

Avand in vedere si prevederile **art. 2 si 22 din Legea nr. 7/1996 - Legea cadastrului si a publicitatii imobiliare,** suscitata, precum si din documentele anexate in

justificare de contestatoar **nu se poate retine ca lase desfasoara activitati in folosul operatiunilor taxabile ale societatii comerciale contestatoare,** ba chiar mai mult nu se poate retine ca sediul social al contestatoarei este stabilit la aceasta adresa in baza contractului de leasing sau ca vechiul contract de inchiriere mai este valabil, valabilitatea contractului de leasing excluzand valabilitatea contractului de inchiriere si invers.

In spiritul dispozitiilor legale de la Capitolul 6 - Publicitatea operatiunilor de leasing respectiv ale **art. 21 din O.G. nr. 51/1997,** republicata, **S.C.....S.R.L. avea obligatia de a inregistra in Cartea funciara si la Registrul comertului sediul social stabilit in baza contractului de leasing.**

Fata de cele precizate mai sus, **organul de solutionarea contestatiei concluzioneaza ca imobilul din....., jud. Prahova are destinatia de locuinta pentru asociatul unic** si ca nici una din sustinerile contestatoarei nu pot fi luate in considerare pentru solutionarea favorabila a contestatie.

Referitor la capatul de cerere privind amenda contravenționala in suma de ...lei, precizam ca acest aspect nu este in competenta de solutionare a Serviciului Solutionare Contestatii din cadrul D.G.F.P. Prahova, ci potrivit **O.G. nr. 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor,** cu modificarile si completarile ulterioare, **competenta de solutionare apartine instantei de judecata unde va fi inaintat.**

IV. - Concluzionand analiza pe fond a contestatiei formulata de S.C....SRL, Judetul Prahova impotriva Raportului de inspectie fiscala nr.../15.02.2005 incheiat de reprezentanti al Activitatii de Control Fiscal Prahova, in conformitate cu prevederile **art. 185 alin. (2) din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se:**

DECIDE :

1. - Respingerea contestatiei formulata de S.C. ... SRL Bucov, jud. Prahova impotriva Raportului de inspectie fiscala nr.../15.02.2005, intocmit de reprezentanti ai Activitatii de Control Fiscal Prahova, pentru suma de...lei stabilita ca TVA nedeductibila fiscal.

2. - In conformitate cu prevederile art. 187 alin. (2) din O.G. nr. 92/2003, republicata si ale art. 11 alin. (1) din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ, prezenta decizie poate fi atacata in termen de 6 luni de la data primirii, la instanta de contencios administrativ competenta din cadrul Tribunalului Prahova.

DIRECTOR EXECUTIV,