

DECIZIA NR. 237

Directia Generala a Finantelor Publice Brasov, Biroul de solutionare a contestatiilor a fost sesizata de catre Administratia Finantelor Publice Brasov-Activitatea de Inspecție Fiscala-Serviciul de Inspecție Fiscala 3, privind solutionarea contestatiei formulata de catre **SC X**.

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor stabilite de organele de inspectie fiscala din cadrul Directiei Controlului Fiscal Brasov in Decizia de impunere nr./19.05.008 si in Raportul de inspectie fiscala nr./16.05.2008 privind suma de ... lei reprezentand TVA respinsa la rambursare.

Contestatia este depusa in termenul legal prevazut de art.207 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala .

Constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.205, 206 si 207 din OG nr.92/2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala, DGFP Brasov este investita sa solutioneze contestatia formulata de catre petenta.

I. SC. X, contesta Decizia de impunere nr./19.05.2008 si in Raportul de inspectie fiscala nr. /16.05.2008, motivand astfel:

Petenta precizeaza ca din totalul valorii contestate suma de ...lei reprezinta TVA pentru achizitionarea unui imobil situat in Brasov, aferenta facturii nr.../15.01.2008 emisa de SC Y Brasov, pentru care la data emiterii acesteia nu a facut notificare privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art.141, alin.2, lit.f) din Codul Fiscal, notificare prevazuta de art.141, alin.(3), din acelasi act normativ.

Totodata, petenta sustine ca ulterior controlului SC Y Brasov face notificare la Administratia Finantelor Publice Brasov in data de 23.05.2008 inregistrata cu nr...

In sustinere petenta invoca prevederile Normelor Metodologice de aplicare a Legii 571/2003 privind Codul Fiscal pct.39, alin.4) care precizeaza:"....Depunerea cu intarziere a notificarii nu va conduce la anularea optiunii de taxare depusa de vanzator.Notificarea trebuie transmisa in copie si cumparatorului."

Petenta sustine ca la data de 06.06.2008 a primit o copie dupa notificarea depusa de SC Y Brasov la Administratia Finantelor Publice Brasov si a solicitat aprobarea rambursarii sumei de ... lei reprezentand TVA.

In ce priveste suma delei reprezentand TVA calculata pentru urmatoarele facturi:

- factura/20.12.2007 in valoare de lei
- factura /16.01.2008 in valoare de ... lei
- factura /16.01.2008 in valoare de ... lei

petenta precizeaza ca la data contestatiei dispune de documente justificative care atesta ca bunurile au fost transportate din Romania in Republica Ceha si solicita rambursarea acesteia.

In sustinere petenta ataseaza urmatoarele documente:

- CMR nr....
- CMR nr...
- CMR nr...

II. Prin Raportul de inspectie fiscala /16.05.2008, organul de inspectie fiscala a constatat urmatoarele:

SC X a dedus TVA in suma delei aferenta facturii nr./15.01.2008 in valoare de lei reprezentand: "*vanzare imobil situat in Brasov...* de catre SC Y Brasov in baza contractului de vanzare-cumparare autentificat sub nr./15.01.2008 in cadrul caruia SC Y are calitatea de vanzator si SC X are calitatea de cumparator.

Organul de inspectie fiscala a constatat ca ca SC Y emite in mod eronat factura cu TVA in conditiile in care -livrarea unei constructii este operatiune scutita in temeiul art.141 alin.(2) lit.f) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare.

Totodata organul de inspectie fiscala a constatat ca SC Y nu a optat pentru taxarea operatiunii reprezentand vanzare imobil desi avea aceasta posibilitate in temeiul art.141 alin.(3) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare.

In baza celor specificate mai sus organul de inspectie fiscala a constatat ca taxa pe valoarea adaugata aferenta livrarii imobilului in suma de lei nu este deductibila, intrucat nu este exigibila.

In urma controlului s-au verificat documentele de justificare a scutirii de TVA constatandu-se faptul ca pentru livrarile intracomunitare de bunuri efectuate in baza facturilor emise catre cumparatorulZ din Republica Ceha, respectiv:

- factura seria nr./20.12.2007 in valoare de
- factura seria nr./16.01.2008 in valoare de ...
- factura seria nr./16.01.2008 in valoare de ...

societatea nu detine documente care atesta ca bunurile au fost transportate din Romania in Republica Ceha, fapt reflectat de raspunsul la nota explicativa solicitata d-neiin calitate de director economic al societatii verificate.

Organul de inspectie fiscala a procedat la colectarea TVA in suma de ... lei prin aplicarea cotei de 19% la baza de impozitare constituita din contravaloarea facturilor, mai sus mentionate, pentru care petenta nu a prezentat documente de justificare a scutirii.

III. Avand in vedere constatările organului de inspectie fiscala, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile actelor normative in vigoare in perioada supusa verificarii se retin urmatoarele.

Perioada supusa verificarii: 01.10.2007-31.01.2008.

Inspectia fiscala a avut drept scop verificarea modului de constituire si inregistrare a TVA la SC X, in vederea rambursarii soldului sumei negative a TVA din decontul inregistrat la A.F.P. Brasov sub nr./25.10.2007.

Petenta contesta Raportul de inspectie fiscala /16.05.2008, respectiv suma de .. lei reprezentand TVA respinsa la rambursare.

1) Referitor la TVA dedus in suma delei aferenta facturii nr./5.01.2008 in valoare delei reprezentand: "*vanzare imobil situat in Brasov* emisa de catre SC Y Brasov.

Cauza supusa solutionarii DGFP Brasov, prin Biroul de solutionare contestatii este sa se pronunte daca organul de inspectie fiscala a respins in mod legal de la deducere si inclusiv de la rambursare TVA in suma de lei in conditiile in care petenta nu a prezentat pe perioada desfasurarii inspectiei fiscale notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art.141 alin.(2) lit.f) din Codul fiscal, prevazuta in anexa nr.3 la norme, pentru imobilul specificat mai sus.

In fapt, SC Y a livrat un bun imobil, care nu este o constructie noua, catre SC X , pe factura nr./15.01.2008, aferenta livrării respective, aplicand taxa pe valoarea adaugata.

In urma inspectiei fiscale desfasurate la SC X , organul de inspectie fiscala a constatat ca SC Y a emis in mod eronat factura cu TVA, intrucat nu a optat pentru taxarea operatiunii reprezentand livrarea bunului, desi avea aceasta posibilitate, stipulata la art.141 alin.(3) din Codul fiscal.

Pentru considerentele aratate mai sus, organul de inspectie fiscala nu a admis deductibilitatea taxei pe valoarea adaugata inscrisa in factura in cauza.

Prin contestatia formulata , petenta precizeaza ca SC Y a depus notificarea la Administratia Finantelor Publice Brasov, in data de 23.05.2008.

In vederea solutionarii contestatiei, organul de solutionare, prin adresa /09.07.2008 si adresa nr./14.08.2008, a solicitat Directiei de legislatie in domeniul TVA din cadrul ANAF un punct de vedere in speta, prin prezentarea tuturor documentelor existente la dosarul cauzei.

Prin adresa nr./30.09.2008, inregistrata la DGFP sub nr./06.10.2008, Directia de legislatie in domeniul TVA a transmis punctul de vedere in speta precizand ca "*livrarea imobilului realizata de SC Y catre SC X a fost incadrata corect de catre organele de inspectie fiscala ca fiind o operatiune scutita de TVA in temeiul prevederilor art.141 alin.(2) lit.f) din Codul fiscal, chiar daca a fost facturata cu TVA de furnizor.*"

Tratamentul fiscal:

Art.141 alin.(2) lit.f) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, precizeaza:

"ART. 141

Scutiri pentru operatiuni din interiorul țării

f) livrarea de către orice persoană a unei construcții, a unei părți a acesteia și a terenului pe care este construită, precum și a oricărui alt teren. Prin excepție, scutirea nu se aplică pentru livrarea unei construcții noi, a unei părți a acesteia sau a unui teren construibil. În sensul prezentului articol, se definesc următoarele:

1. teren construibil reprezintă orice teren amenajat sau neamenajat, pe care se pot executa construcții, conform legislației în vigoare;

2. construcție înseamnă orice structură fixată în sau pe pământ;

3. livrarea unei construcții noi sau a unei părți din aceasta înseamnă livrarea efectuată cel târziu până la data de 31 decembrie a anului următor anului primei ocupări ori utilizări a construcției sau a unei părți a acesteia, după caz, în urma transformării;

4. o construcție nouă cuprinde și orice construcție transformată astfel încât structura, natura ori destinația sa au fost modificate sau, în absența acestor modificări, dacă costul transformărilor, exclusiv taxa, se ridică la minimum 50% din valoarea de piață a construcției, exclusiv valoarea terenului, ulterior transformării;"

Art.141 alin.(3) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, precizeaza:

(3) Orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea operatiunilor prevăzute la alin. (2) lit. e) și f), în condițiile stabilite prin norme.

In ceea ce priveste exercitarea dreptului de a opta pentru taxarea operatiunii prevazute la art.141 alin.(2) lit.f) din Codul fiscal, la pct.39 alin.(4) din Normele de aplicare a Codului fiscal, date in aplicarea art.141 alin.(3) din Codul fiscal, se precizeaza ca optiunea se va notifica organelor fiscale locale pe formularul prevazut in norme, respectiv anexa 3 la norme, si se exercita pentru bunurile mentionate in notificare.

Din analiza documentelor anexate la dosarul cauzei, rezulta ca SC X nu a prezentat pe perioada desfasurarii inspectiei fiscale notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art.141 alin.(2) lit.f) din Codul fiscal, prevazuta in anexa nr.3 la norme, pentru livrarea bunului imobil mentionat mai sus.

Acest fapt rezulta si din declaratia scrisa, pe propria raspundere, data, in baza art.105 alin.(8) din Codul de procedura fiscala, de administratorul societatii petente la finele inspectiei fiscale, prin care se consemneaza ca au fost puse la dispozitia organelor de inspectie fiscala toate documentele si informatiile solicitate pentru inspectia fiscala si ca documentele originale puse la dispozitia organelor de inspectie fiscala au fost restituite in totalitate la finalizarea inspectiei fiscale.

Astfel, avand in vedere cele specificate mai sus si punctul de vedere transmis de Directia Legislatie in Domeniul TVA din cadrul MEF, se constata ca operatiunea de livrare a bunului imobil realizata de SC Y catre SC X a fost incadrata corect de catre organele de inspectie fiscala ca fiind o operatiune scutita de TVA, in temeiul art.141 alin.(2) lit.f) din Codul fiscal, astfel taxa pe valoarea adaugata in suma delei aferenta vanzarii imobilului in cauza nu este deductibila, intrucat nu este exigibila la data de 15.01.2008, urmand a se respinge contestatia pentru acest capat de cerere.

2)Referitor la TVA colectata in suma de lei aferenta livrarilor intracomunitare de bunuri efectuate in baza a 3 facturi emise catre cumparatorul Z din Republica Cehia.

In fapt, organul de inspectie fiscala a constat faptul ca pentru livrarile intracomunitare de bunuri efectuate in baza facturilor emise catre cumparatorul .. din Republica Ceha, respectiv:

- factura seria nr./20.12.2007 in valoare de ...
- factura seria nr./16.01.2008 in valoare de ..
- factura seria nr./16.01.2008 in valoare de ...

societatea nu detine documente care atesta ca bunurile au fost transportate din Romania in Republica Ceha, fapt reflectat de raspunsul la nota explicativa solicitata d-nei in calitate de director economic al societatii verificate.

Prin contestatia inregistrata la DGFP Brasov petenta precizeaza ca la aceasta data dispune de documentele justificative care atesta ca bunurile au fost transportate din Romania in Republica Ceha, anexand in copie urmatoarele:

- CMRnr.
- CMR nr.
- CMR nr

Cauza supusa solutionarii este daca, DGFP Brasov prin Biroul de solutionare a contestatiilor se poate pronunta cu privire la suma de ... lei reprezentand TVA colectata suplimentar aferenta livrarilor intracomunitare de bunuri efectuate in baza a 3 facturi emise catre cumparatoruldin Republica Ceha, in conditiile in care, petenta a depus la dosarul cauzei documente de transport care nu au fost analizate de organele de inspectie fiscala.

Cele trei documente (CMR) anexate in copie la dosarul contestatiei care atesta livrarile intracomunitare efectuate in baza facturilor nr./20.12.2007; nr./16.01.2008 si nr./16.01.2008 nu au fost analizate de catre organele de inspectie fiscala.

Referitor la mentiunile organelor de inspectie fiscala din Referatul transmis, privitoare la neprezentarea documentelor de transport in termen de 90 zile si nesolicitarea verificarii TVA colectata in suma delei precizam ca depunerea contestatiei poate fi asimilata unei cereri de reverificare a documentelor, caz in care sunt aplicabile prevederile art.1 alin.(6) din Ordinul 2421/18.12.2007 pentru modificarea

Instrucțiunilor de aplicare a scutirii de taxă pe valoarea adăugată pentru operațiunile prevăzute la art. 143 alin. (1) lit. a) - i), art. 143 alin. (2) și art. 144¹ din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, care precizează:

ART. 1 alin.(6)

" (6) Dacă inspecția fiscală a fost deja efectuată și, ulterior expirării termenului prevăzut la alin. (2), fără să depășească termenul legal de prescripție, persoana impozabilă intră în posesia documentelor de justificare a scutirii de taxă, poate solicita organelor fiscale competente reverificarea perioadei respective, în conformitate cu prevederile Ordonanței Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările ulterioare."

In cauza sunt aplicabile prevederile art 213 , art.7 alin (2) , coroborate cu prevederile art. 216 alin (3) din O.G. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala care precizeaza:

"ART. 213

Soluționarea contestației

(1) Analiza contestației se face în raport de susținerile părților, de dispozițiile legale invocate de acestea și de documentele existente la dosarul cauzei. Soluționarea contestației se face în limitele sesizării.

4) Contestatorul, intervenienții sau împuterniciții acestora pot să depună probe noi în susținerea cauzei. În această situație, organului fiscal emitent al actului administrativ fiscal atacat sau organului care a efectuat activitatea de control, după caz, i se va oferi posibilitatea să se pronunțe asupra acestora."

Art.7

"(2) Organul fiscal este îndreptățit să examineze, din oficiu, starea de fapt, să obțină și să utilizeze toate informațiile și documentele necesare pentru determinarea corectă a situației fiscale a contribuabilului. În analiza efectuată organul fiscal va identifica și va avea în vedere toate circumstanțele edificatoare ale fiecărui caz."

Avand in vedere prevederile legale aplicabile in speta, prioritate au organele de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Finantelor publice Brasov , care urmeaza sa de pronunte asupra documentelor depuse in sustinere de catre petenta , motiv pentru care urmeaza a se face aplicabilitatea prevederilor art 216 alin 3 din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala ,care precizeaza: "

"3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare."

Astfel se desfiinteaza partial Raportul de inspectie fiscala nr./16.05.2008 si Decizia de impunere nr./19.05.2008 cu privire la TVA colectata in suma de ... lei pentru facturile mentionate mai sus , urmand ca pentru aceeasi perioada verificata, organele de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Brasov printro alta echipa de control, sa intocmeasca o noua verificare avand in vedere prevederile legale aplicabile in speta.

La refacerea verificarii vor fi analizate si celelalte sustineri ale contestatoarei.

Pentru considerentele aratate si in temeiul art.216, alin.1 si 3, din OG 92/2003 republicata, privind Codul de procedura fiscala se :

DECIDE :

1) Desfiintarea partiala a Raportului de inspectie fiscala nr./16.05.2008, si a Deciziei de impunere nr. /19.05.2008 pentru suma de... lei reprezentand TVA colectata pentru cele 3 facturi emise catre cumparatorul ...din Republica Ceha, urmand ca pentru aceeaasi perioada verificata sa se intocmeasca o noua verificare care va avea in vedere prevederile legale aplicabile in speta.

2) Respingerea contestatiei pentru TVA in suma de lei.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Brasov in termenul prevazut de Legea 554/2004 privind Contenciosul administrativ.

