

MINISTERUL ECONOMIEI SI FINANTELOR
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
Directia Generala a Finantelor Publice Harghita

DECIZIA nr. 11 din 2007
privind solutionarea contestatiei formulata de
Societatea comerciala X SRL
inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice Harghita
sub nr.../2006

Directia Generala a Finantelor Publice Harghita a fost sesizata de Activitatea de Control Fiscal Harghita, prin adresa nr.../2006, asupra contestatiei formulata de **S.C. X S.R.L.** cu sediul in judetul Harghita.

Prin Decizia nr.64/2006 emisa in solutionarea contestatiei formulata de **S.C. X S.R.L.** impotriva masurilor dispuse prin decizia de impunere nr. ... din 2006, emisa de Activitatea de Control Fiscal Harghita, Directia Generala a Finantelor Publice Harghita a respins contestatia ca nedepusa in termen.

Prin Sentinta civila nr.297 pronuntata in sedinta publica din 01 martie 2007 de Tribunalul Harghita, se admite contestatia formulata de societate impotriva Deciziei nr.64/2006, dispunand judecarea pe fond a contestatiei in cauza.

Contestatia a fost formulata impotriva deciziei de impunere nr. ... din 2006, emisa de Activitatea de Control Fiscal Harghita, prin care s-a stabilit obligatii fiscale suplimentare in suma totala de ... RON, reprezentand:

- ... lei impozit pe profit;
- ... lei majorari de intarziere aferente impozitului pe profit;
- ... lei taxa pe valoarea adaugata;
- ... lei majorari de intarziere aferente TVA;
- ... lei taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc;
- ... lei majorari de intarziere aferente taxei de timbru social.

Avand in vedere hotararea instantei susmentinate si constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.175 si art. 179 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice Harghita este investita sa se pronunte pe fond asupra contestatiei formulata de SC X SRL.

I. Prin contestatia inregistrata la Activitatea de Control Fiscal Harghita, sub nr.../2006, impotriva deciziei de impunere nr.../2006, societatea contestatoara invoca in sustinere urmatoarele motive:

Cu privire la impozitul pe profit s-a apreciat ca au fost incalcate dispozitiile art.21 alin.4 lit.c si f din Legea 571/2003, constand in stornarea sumei de ... RON, dupa cum urmeaza: ... RON frauda produsa de un angajat; ... RON venituri fara justificare; ... RON eroare data de contorul aparatului.

Referitor la suma de ... ROL, societatea precizeaza ca, aceasta sanctiune a fost aplicata de Garda Financiara Covasna, insa acest act de constatare a fost anulat prin hotarare judecatoreasca definitiva si irevocabila prin Decizia nr.27/R a Tribunalului Covasna. In aceste conditii considera ca suma a fost nelegal retinuta de catre organul fiscal.

Astfel nu se poate sustine faptul ca aceasta suma este sub incidenta prevederilor art.21 lin.4 lit.d din Legea 571/2003, deoarece aceste dispozitii legale se refera exclusiv la acele amenzi datorate autoritatilor romane in baza prevederilor legale.

In ceea ce priveste stornarea sumei de ... RON - frauda produsa de un angajat, asa cum reiese din rechizitoriul intocmit la data de 04.2006 de Parchetul de pe langa Judecatoria Targu Mures in dosar nr.../P/2005, la data de 02.2005 inculpatul XY in calitate de fost angajat la SC Q SRL, a introdus un numar de ... puncte pe care nu le-a platit. Aceasta a fost trimis in judecata pentru infractiunea prevazuta de art.214 alin.1 si 2 Cod Penal, cauza aflandu-se pe rolul Judecatoriei Targu Mures sub nr./dosar ../2006. Rezulta ca inregistrarea incasarilor in registrul cu situatia incasarilor lunare obtinute din activitatea de exploatare a masinilor electronice cu castiguri a fost eronata, iar la rubrica incasari suma ce trebuia inscrisa era 0 lei, intrucat nu a avut loc o incasare efectiva ci numai o modificare a indexului contorului. Pentru acest motiv factura fiscala seria HR VDT nr.... intocmita in data de 03.2005 de catre societate pentru suma de ... ROL nu a fost inregistrata in contabilitate, operatiunea comerciala neavand loc, motiv pentru care toate cele trei exemplare ale facturii se afla in posesia societatii.

Cu privire la TVA contestatoarea precizeaza ca, potrivit art.147 din Legea 571/2003 persoanele impozabile trebuie sa comunice organului fiscal teritorial nivelul pro ratei provizorii aplicate care poate fi pro rata definitiva determinata pentru anul precedent sau pro rata estimata pentru anul curent, in cazul societatii de 100%. Mai mult acelasi text legal permite deducerea integrala a TVA in cursul anului, urmand ca la finele anului sa se efectueze regularizari potrivit alin.9 lit.a si b al aceluiasi articol. Nu se poate sustine faptul ca societatea nu a comunicat AFP M-Ciuc pro rata provizorie pe anii 2005,

respectiv 2006, de vreme ce aceste comunicari s-au facut prin deconturile de TVA comunicate.

In consecinta societatea contestatoare cere recalcularea obligatiilor fiscale stabilite suplimentar prin decizia de impunere nr... din 2006, in ce priveste impozitul pe profit, taxa pe valoarea adaugata, taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc, precum si majorarile de intarziere aferente acestor obligatii de plata.

II. Organele de inspectie fiscala ale Directiei generale a finantelor publice Harghita - Activitatea de control fiscal prin raportul de inspectie fiscala nr... incheiat in data de 09.2006 in urma unei inspectie fiscala generala, efectuata la solicitarea AFP Miercurea Ciuc, care a stat la baza emiterii deciziei de impunere contestate, au constatat urmatoarele:

Cu privire la **impozitul pe profit** perioada verificata este 01.12.2003 - 31.12.2005.

In anul 2004 societatea nu a luat in calcul, ca nedeductibila, suma de ... RON amenda contraventionala, majorand pierderea fiscala declarat cu aceasta suma.

In anul 2005 din exploatarea masinilor electronice cu castiguri si din comercializarea masinilor electronice cu castiguri societatea comerciala a realizat venituri din exploatare in suma de ... RON, fata de ... RON, cat a fost inregistrat de societate. Diferenta, in suma de ... RON provine din stornarea acestei sume din venituri, astfel:

- ... RON frauda produsa de un angajat;
- ... RON stornat venituri fara justificare;
- ... RON eroare data de contorul aparatului.

Organul fiscal a retinut ca, stornarea sumei nu poate fi luata in considerare la determinarea impozitului pe profit, intrucat lipsa din gestiune neimputabila constituie cheltuiala nedeductibila fiscal.

Pentru erorile date de aparat nu s-a putut pune la dispozitie nici o constatare a unei societati de metrologie, care sa certifice acest lucru.

In ceea ce priveste cheltuielile inregistrate de societate, in luna mai 2005 a fost inregistrata pe contul 658 - Alte cheltuieli de exploatare, suma de ... RON, pentru care nu exista document justificativ.

Organul fiscal a recalculat impozitul pe profit pe anul 2005, rezultand un impozit pe profit in suma de ... RON si a calculat majorari de intarziere in suma de ... RON.

Ceea ce priveste **taxa pe valoarea adaugata** perioada supusa verificarii a fost 01.04.2004 - 30.06.2006.

Societatea verificata se incadreaza in categoria platitorilor de TVA cu taxare mixta, realizand atat venituri scutite de TVA fara drept de deducere, din activitatea de jocuri de noroc, cat si venituri taxabile cu

cota standard a TVA de 19%, din vanzarea de masini electronice cu castiguri.

In luna decembrie 2004 a fost calculata pro rata definitiva pe anul 2004, de 34.27%, care s-a aplicat asupra TVA deductibila inregistrata pe anul 2004. Societatea nu a procedat la ajustarea TVA dedusa pe luna decembrie 2003.

Ca urmare, suma de ... RON reprezentand TVA dedusa pa luna decembrie 2003, trebuia ajustata cu pro rata definitiva determinata pe anul 2004, rezultand TVA nedeductibila in suma de ... RON.

Pe parcursul anilor 2005 si 2006 societatea utilizeaza pro rata de 100%, efectuand regularizarile pentru anul 2005 in luna ianuarie 2006, pentru anul 2006 urmand sa se efectueze in luna decembrie 2006. In conformitate cu Legea 571/2003/R, art.147, alin.8 "pro rata aplicabila provizoriu pentru un an este ori pro-rata definitiva determinata pe anul precedent, ori pro-rata estimata in functie de operatiunile prevazute a fi realizate in anul curent. Persoanele impozabile trebuie sa comunice organului fiscal teritorial, la inceputul fiecarui an fiscal, cel mai tarziu pana la data de 25 ianuarie, nivelul pro-ratei provizorii aplicata, precum si modul de determinare a acesteia."

Societatea nu a comunicat la AFP M-Ciuc nici pe anul 2005, nici pe anul 2006 pro-rata provizorie, invocand alin.9, art.147 din Legea 571/2003/R, conform caruia "persoanele impozabile care nu au determinat pro-rate provizorie la inceputul anului, deoarece nu realizau si nici nu prevedeau realizarea de operatiuni fara drept de deducere in cursul anului..."

Organul de control a stabilit ca societatea nu se poate incadra la acest articol, deoarece chiar obiectul de activitate al societatii este de "jocuri de noroc si pariuri", iar veniturile realizate din astfel de activitati sunt scutite de TVA fara drept de deducere.

S-a recalculat TVA de plata la fiecare termen scadent (anexa 2.), utilizand ca pro-rata provizorie pe anul in curs, pro-rata definitiva din anul precedent; a rezultat TVA de plata la 30.06.2006 in suma de ... RON, fata de TVA de recuperat declarat de societate in suma de ... RON; TVA stabilit suplimentar este in suma de ... RON. Au fost calculate accesorii in suma de ... RON dobanzi si ... RON penalitati.

In ceea ce priveste **taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc** perioada verificata este 01.04.2004 - 30.06.2006.

Societatea verificata declara si vireaza taxa de timbru social incepand numai cu luna noiembrie 2005, pentru perioada 01.04.2004 - 31.10.2005 nefiind declarata si virata aceasta obligatie de plata.

Organul fiscal a calculat taxa de timbru social in conformitate cu prevederile OUG 118/1999, Legea 366/2001 si HG 743/2000, rezultand diferenta nedeclarata si nevirata de societate in suma de ...

RON. S-au calculat accesorii pentru intarzieri in suma de ... RON, din care ... RON dobanzi si ... RON penalitati.

III. Organul de solutionare a contestatiilor potrivit prevederilor pct.9.9 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat a solicitat incheierea unui proces verbal pentru lamurirea unor aspecte, ca:

- existenta jurnalelor de cumparari separate;
- aplicarea principiului alocarii directe;
- modul de calcul a pro-ratei, gruparea veniturilor;
- daca a fost regularizat/ajustat TVA de catre societate;
- daca cheltuielile cu bunurile si serviciile achizitionate au fost inregistrate in conturile de cheltuieli la cost de achizitie cu TVA inclus sau fara TVA, influenta acestora asupra profitului impozabil/pierderii fiscale;

- administrarea si aprecierea probelor, ca: situatia incasarilor lunare, deconturile TVA, balante de verificare, extras din statutul societatii cu privire la obiectul de activitate si alte documente justificative pentru determinarea starii de fapt fiscale.

Organul de control a depus un proces verbal unilateral cu nr.../2007, prin care a precizat urmatoarele:

Referitor la suma de ... ROL se precizeaza ca, suma rezulta din Situatiile incasarilor lunare obtinute din activitatea de exploatare a masinilor electronice cu castiguri pe luna februarie 2005, la punctul de lucru din Tg. Mures, apartinand SC Q SRL Tg. Mures cu care SC X SRL are incheiat Contractul de asociere in participatiune nr.../2004.

Organul de control mai precizeaza ca, desi incidentul invocat de societate privind introducerea de puncte de catre un salariat s-a petrecut in data de 02.2005, asa cum rezulta din procesul verbal, documentele susmentionate au fost intocmite ulterior acestei date. In procesul verbal si plangerea penala apare ca, au fost introduse, fara a fi platite, un numar de 735.782 puncte, iar din situatia incasarilor pe luna februarie 2005 rezulta numai un numar de 727.600 puncte pe toata luna.

Referitor la determinarea, inregistrarea si declararea trimestriala a TVA organul de control precizeaza urmatoarele:

Principalul obiect de activitate inscris in Statutul societatii si Incheierea nr.../2003 emisa de Tribunalul Harghita este "jocuri de noroc - cod CAEN 9271".

SC X SRL nu tine evidente separate pentru realizarea de operatiuni scutite de TVA fara drept de deducere. Societatea a determinat corect pro-rata definitiva pe anul 2004 de 34.27%. In urma ajustarii TVA deductibila pe perioada 01.12.2003 - 31.12.2004, pe baza de pro-rata definitiva, s-a stabilit TVA de plata suplimentara in suma de ... RON.

Pentru anul 2005 societatea trebuia sa comunice la organele fiscale teritoriale, pana la 25.01.2005, nivelul pro-ratei provizorii ce urmeaza a fi aplicata, precum si modul de determinare a acesteia sau sa utilizeze pro-rata definitiva din anul precedent. Cum nu s-a facut nici o comunicare la organele fiscale teritoriale, la recalcularea de catre echipa de control a TVA datorata pe trim.I, II si III 2005, s-a utilizat pro-rata provizorie de 34.27%, iar la sfarsitul anului 2005 s-a determinat pro-rata definitiva de 4%, in baza datelor inscrise in deconturile trimestriale de TVA pe anul 2005, depuse la AFP M-Ciuc, rezultand TVA suplimentara de plata in suma de ... RON.

Urmare celor inscrise mai sus rezulta TVA suplimentara de plata, pana la 31.12.2005 in suma de ... RON.

Pe anul 2006, pentru determinarea TVA de plata pe trim.I si II a fost utilizat de echipa de control pro-rata provizorie de 4%. Prin decontul TVA pe luna decembrie 2006 societatea a determinat pro-rata definitiva pe anul 2006, efectuand si regularizarea in functie de pro-rata definitiva, astfel ca TVA stabilita suplimentar pe perioada 01.01-30.06.2006, in suma de ... RON, a fost regularizata, ramanand valabile numai majorarile pentru intarziere la plata.

Referitor la taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc precizeaza ca, a fost determinata in baza situatiilor lunare privind veniturile obtinute din activitatea de exploatare a masinilor electronice cu castiguri, intocmite de administratorul societatii.

IV. Luând în considerare constatarile organului de control, motivele aduse in sustinerea cauzei de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei precum si actele normative invocate de organul de control si de contestatoare , se retin urmatoarele :

1. In ce priveste impozitul pe profit in suma de ... RON si majorari de intarziere aferente in suma de ... RON, stabilite suplimentar pe anul 2005, Directia Generala a Finantelor Publice Harghita este investita sa se pronunte asupra legalitatii si temeinicieii acestor obligatii suplimentare, in conditiile in care organele de control prin decizia de impunere au invocat ca motiv nedeductibilitatea cheltuielilor privind suma constatata ca lipsa in gestiune, iar prin raportul de inspectie fiscala au constatat o alta situatie de fapt, neinregistrarea unor venituri din exploatarea masinilor electronice cu castiguri.

In fapt, organele de inspectie fiscala prin raportul de inspectie fiscala nr.../2006, care a stat la baza emiterii deciziei de impunere contestate, au constatat ca societatea contestatoare pe anul

2005 in baza situatiilor lunare din exploatarea masinilor electronice cu castiguri a realizat incasari in suma de ... RON, iar din evidentele societatii se rezulta ca s-au inregistrat numai ... RON venituri din aceasta activitate. Diferenta de ... RON provine din:

- ... RON frauda produsa de un angajat;
- ... RON stornat venituri fara justificare;
- ... RON eroare data de contorul aparatului.

Societatea contestatoara, prin contestatie, face referire numai la neinregistrarea sumei de ... RON frauda produsa de un angajat, precizand ca la data de 25.02.2005 numitul XY in calitate de fost angajat la SC Q SRL, a introdus un numar de 735.782 puncte pe care nu le-a platit, aceasta fiind trimis in judecata pentru infractiunea prevazuta de art.214 alin.1 si 2 Cod Penal, cauza aflandu-se pe rolul Judecatoriei Targu Mures sub nr./dosar .../2006. Societatea contestatoara precizand ca acesta era motivul neinregistrarii a facturii fiscale seria HR VDT nr... intocmita in data de 03.2005 de catre societate pentru suma de ... ROL, operatiunea comerciala neavand loc, motiv pentru care toate cele trei exemplare ale facturii se afla in posesia societatii.

Prin procesul verbal depus sub nr... din 2007, solicitat de organul de solutionare a contestatiilor potrivit prevederilor pct.9.9 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, pentru lamurirea unor aspecte, organul de control precizeaza ca suma de ... ROL rezulta din Situatia incasarilor lunare obtinute din activitatea de exploatare a masinilor electronice cu castiguri pe luna februarie 2005, la punctul de lucru din Tg. Mures, apartinand SC Q SRL Tg. Mures cu care SC X SRL are incheiat Contractul de asociere in participatiune nr.../2004, depus in copie la dosar.

Se precizeaza, ca organele de control fiscal in cadrul inspectiei fiscale nu au analizat conditiile contractului de asociere in participatiune si indeplinirea acestora de catre partile contractante (SC X SRL - organizator, SC Q SRL - partener), dar nici societatea contestatoara nu face referire, prin contestatie, la acest contract.

Din lecturarea contractului de asociere in participatiune, se rezulta ca impartirea veniturilor se face in proportie de 60% pentru organizator, iar 40 % pentru partener (art.13). Partenerul are obligatia tinerii unui registru cu evidentele zilnice, continand citirile efectuate pe monitorul fiecarui aparat in parte, aceste citiri vor fi confruntate cu cele facute pe contoarele electromecanice la sfarsitul fiecărei zile. Registrul de evidenta zilnica a contoarelor mecanice reprezinta documentul primar de inregistrare a incasarilor (art.15).

Din raportul de inspectie fiscala si din procesul verbal depus de organul de control, se rezulta ca evidentele susmentionate nu au fost

analizate in cadrul inspectiei fiscale, nu s-a facut control incrucisat conform art. 95 din Codul de procedura fiscala, republicat, nici societatea contestatoara nu aduce mijloace de proba relevante pentru clarificarea situatiei, astfel nici organul de solutionare a contestatiei nu poate sa se pronunte asupra cauzei supuse solutionarii.

Se mai precizeaza ca decizia de impunere este motivata printr-o alta situatie de fapt decat cea constatata prin raportul de inspectie fiscala.

In drept, se va face aplicarea prevederilor art.186 "Soluții asupra contestației" alin.3 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, conform caruia:

"(3) Pînă 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."

Avand in vedere cele retinute mai sus, se va desfiinta capitolul referitor la impozitul pe profit in suma de ... RON si majorari de intarziere aferente in suma de ... RON din decizia de impunere nr. ../2006 urmand ca o alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat Decizia de impunere contestata sa procedeze la o noua verificare tinand cont si de cele precizate prin prezenta decizie.

Totodata, la reverificare, organele de inspectie fiscala vor avea in vedere si celelalte aspecte, cum ar fi pierderea fiscala, cheltuielile inregistrate cu TVA sau fara TVA.

2. Referitor la taxa pe valoarea adaugata in suma de ... RON si majorari de intarziere in suma de ... RON, stabilite suplimentar pe anii 2003 - 2006 **Directia Generala a Finantelor Publice Harghita este investita sa se pronunte asupra legalitatii si temeiniciei acestor obligatii suplimentare, in conditiile in care organele de control, la stabilirea pro-ratei, respectiv la ajustarea/regularizarea taxei pe valoarea adaugata, nu au luat in considerare toate elementele si situatia de fapt constatata care influenteaza calculul acestora.**

Perioada verificata 01.04.2004 - 30.06.2006.

In fapt, organele de inspectie fiscala au stabilit ca SC XSRL se incadreaza in categoria platitorilor de taxa pe valoarea adaugata cu taxare mixta, realizand atat venituri scutite de TVA fara drept de deducere din activitatea de jocuri de noroc, cat si venituri taxabile din vanzarea masinilor electronice cu castiguri.

Organele de control, prin raportul de inspectie fiscala, au stabilit ca societatea pe anul 2004 a calculat corect pro-rata definitiva,

regularizand taxa pe valoarea adaugata dedusa pe acest an, dar nu s-a procedat la ajustarea taxei pe valoarea adaugata dedusa pe luna decembrie 2003 in suma de ...N. Organul de control facand referire la prevedrile art.147(5) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, a ajustat taxa pe valoarea adaugata dedusa pe luna decembrie 2003 cu pro-rata definitiva stabilita pe anul 2004, rezultand pe perioada 01.12.2003 - 31.12.2004 TVA stabilit suplimentar in suma de ... RON.

Pe parcursul anilor 2005 si 2006 societatea utilizeaza pro rata de 100%, necomunicand la AFP M-Ciuc nici pe anul 2005, nici pe anul 2006 pro-rata provizorie, invocand prevederile alin.9, art.147 din Legea 571/2003, conform careia "persoanele impozabile care nu au determinat pro-rate provizorie la inceputul anului, deoarece nu realizau si nici nu prevedeau realizarea de operatiuni fara drept de deducere in cursul anului...", efectuand regularizarile pentru anul 2005 in luna ianuarie 2006, pentru anul 2006 in luna decembrie 2006.

Organul de control a stabilit ca societatea nu se poate incadra la acest articol, deoarece chiar obiectul de activitate al societatii este de "jocuri de noroc si pariuri", iar veniturile realizate din astfel de activitati sunt scutite de TVA fara drept de deducere, facand referire la prevedrile art.147, alin.8 din Codul fiscal, potrivit carora "pro rata aplicabila provizoriu pentru un an este ori pro-rata definitiva determinata pe anul precedent, ori pro-rata estimata in functie de operatiunile prevazute a fi realizate in anul curent. Persoanele impozabile trebuie sa comunice organului fiscal teritorial, la inceputul fiecarui an fiscal, cel mai tarziu pana la data de 25 ianuarie, nivelul pro-ratei provizorii aplicata, precum si modul de determinare a acesteia.", s-a recalculat TVA de plata la fiecare termen scadent (anexa 2.), utilizand ca pro-rata provizorie pe anul in curs, pro-rata definitiva din anul precedent.

Prin procesul verbal depus sub nr... din 2007, solicitat de organul de solutionare a contestatiilor potrivit prevederilor pct.9.9 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, pentru lamurirea unor aspecte, organul de control precizeaza:

Cu privire la principiul alocarii directe, daca exista jurnale de cumparari separate pentru activitatile de bunuri si servicii destinate exclusiv realizarii de operatiuni care dau drept de deducere, inclusiv de investitii destinate realizarii de astfel de operatiuni, respectiv care nu dau drept de deducere, societatea nu tine evidente separate.

Taxa pe valoarea adaugata stabilita suplimentar in suma de ... RON, se compune din:

- ... RON pe perioada 01.12.2003-31.12.2004;
- ... RON pe anul 2005, rezultata prin determinarea pro-ratei definitive pe anul 2005 de catre organele de control, in baza datelor inscrise in deconturile trimestriale depuse pe anul 2005;

- ... RON pe perioada 01.01. - 30.06.2006, stabilita prin aplicarea pro-ratei definitive pe anul 2005, determinate de organele de control. Organul de control, prin procesul verbal susmentionat, precizeaza ca aceasta suma a fost regularizata de societatea contestatoara pe baza pro-ratei definitive prin decontul lunii decembrie 2006 si ramanand valabile numai majorarile de intarziere de plata stabilite prin decizie de impunere.

Din raportul de inspectie fiscala se rezulta ca societatea contestatoara a mai fost verificata cu privire la taxa pe valoarea adaugata, pe perioada 01.12.2003 - 31.03.2004, prin procesul verbal nr.../2004 incheiat de organele D.C.F. Harghita, in urma caruia s-a rambursat suma de ... lei taxa pe valoarea adaugata.

Organul de solutionare a contestatiilor potrivit prevederilor pct.9.9 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat a solicitat de la organele de inspectie fiscala incheierea unui proces verbal pentru lamurirea unor aspecte, printre care era si posibilitatea aplicarii principiului alocarii directe si anume daca la momentul achizitiei bunurilor si serviciilor s-a cunoscut destinatia acestora, daca s-a putut determina sau nu proportia in care sunt sau vor fi utilizate pentru operatiuni care dau drept de deducere si operatiuni care nu dau drept de deducere, avand in vedere ca principalul obiect de activitate inregistrat in statutul societatii este jocuri de noroc - cod CAEN 9271, iar veniturile realizate din aceasta activitate sunt scutite de TVA fara drept de deducere. Prin procesul verbal depus sub nr... din 2007 organul de inspectie fiscala la acest aspect nu a facut referire, mentinand constatarea ca societatea se incadreaza in categoria platitorilor de TVA cu regim mixt pe baza de pro rata.

Astfel, organul de solutionare a contestatiei a analizat in acest sens cele invocate de contestatoara si de organele de inspectie fiscala, retinand urmatoarele:

La ajustarea/regularizarea taxei pe valoarea adaugata pe perioada 01.12.2003 - 31.12.2004, organul de inspectie fiscala a aplicat pro-rata stabilita pe anul 2004, neluand in considerare ca pe anul 2003 taxa pe valoarea adaugata a fost reglementata de Legea nr.345/2002 si in al doilea rand pentru perioada 01.12.2003 - 31.03.2004 societatea a mai fost verificata pe linia TVA.

Determinarea pro-ratei pe anul 2005 de catre organul de inspectie fiscala s-a facut in baza datelor inregistrate in deconturile trimestriale depuse pe anul 2005, neluand in considerare constatările cu privire la veniturile neînregistrate de societate în suma de ... RON la capitolul impozitului pe profit, astfel denaturand pro-rata definitiva aplicata pe anul 2005, respectiv pro-rata provizorie pe perioada 01.01.2006 - 30.06.2006.

Se precizeaza ca prin prezenta decizie s-a desfiintat capitolul cu privire la impozitul pe profit pe motiv de clarificare a veniturilor realizate de societate in anul 2005, care influenteaza si determinarea pro-ratei definitive pe anul 2005, respectiv pro-rata provizorie pe anul 2006.

In drept, se va face aplicarea prevederilor art.186 "Soluții asupra contestației" alin.3 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, conform caruia:

"(3) Pînă în 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."

Avand in vedere cele retinute mai sus, se va desfiinta capitolul referitor la taxa pe valoarea adaugata in suma de ... RON si accesoriile calculate in suma de ... RON din decizia de impunere nr. ../2006 urmand ca o alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat Decizia de impunere contestata, sa procedeze la o noua verificare tinand cont si de cele precizate prin prezenta decizie.

La reverificare se va tine cont si de regulile privind inspectia fiscala, prevazute la art.103 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat.

3. Referitor la taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc in suma de ... RON **si** accesorii pentru intarzieri in suma de ... RON **cauza supusa solutionarii este daca Directia generala a finantelor publice Harghita se poate pronunta pe fond asupra acestui capat de cerere, in conditiile in care S.C. X S.R.L. nu aduce nici un argument in sustinerea cauzei.**

In fapt, societatea contestatoara declara si vireaza taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc incepand numai cu luna noiembrie 2005, pentru perioada 01.04.2004 - 31.10.2005 nefiind declarata si virata aceasta obligatie de plata.

Organul fiscal facand referire la prevederile OUG 118/1999, Legea 366/2001 si HG 743/2000, a stabilit pentru perioada de mai sus taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc in suma de ... RON, calculand accesorii pentru intarzieri in suma de ... RON, din care ... RON dobanzi si ... RON penalitati.

In drept, art. 176 alin. (1) lit. c din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, precizeaza:

"Contestatia se formuleaza în scris si va cuprinde:[...]"

c) motivele de fapt si de drept;[...]” coroborat cu pct. 12.1 lit. b din Ordinul Presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala nr. 519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata care prevede:

"b) nemotivata, în situatia în care contestatorul nu prezinta argumente de fapt si de drept în sustinerea contestatiei sau argumentele aduse nu sunt incidente cauzei supuse solutionarii;[...]", organele de solutionare neputandu-se substitui contestatoarei cu privire la motivele pentru care intelege sa conteste aceasta suma.

Analizand documentele anexate la dosarul cauzei, se retine faptul ca, desi contesta taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc cu accesoriile aferente, **S.C. X S.R.L** nu aduce in sustinerea contestatiei nici un argument de fond care sa inlature constatarile organelor de inspectie fiscala.

Avand in vedere cele precizate mai sus, si tinand seama de faptul ca societatea contestatoare nu aduce argumente care sa fie justificate cu documente si motivate pe baza de dispozitii legale prin care sa combata constatarile organelor de inspectie fiscala, se va respinge contestatia formulata de **S.C. X S.R.L** pentru acest capat de cerere ca nemotivata.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art. 176 alin. (1) lit. c, art. 186 alin. (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 republicata, pct. 12.1 lit. b din Ordinul Presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala nr. 519/2005, se:

DECIDE

1. Desfiintarea Deciziei de impunere nr. .. din 2006, emisa de Activitatea de Control Fiscal Harghita pentru suma de **... lei** reprezentand:

- ... lei impozit pe profit;
- ... lei majorari de intarziere aferente impozitului pe profit;
- ... lei taxa pe valoarea adaugata;
- ... lei majorari de intarziere aferente TVA, urmand a se

reface inspectia fiscala de catre o alta echipa, pe aceeasi perioada si pentru acelasi impozit, tinand cont de considerentele prezentei decizii.

2. Respingerea ca nemotivata a contestatiei formulata de **S.C. X S.R.L** pentru suma de ... **lei** reprezentand:

- ... lei taxa de timbru social asupra jocurilor de noroc;
- ... lei majorari de intarziere aferente taxei de timbru social.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Harghita Miercurea-Ciuc, in termen de 6 luni de la comunicare, potrivit procedurii legale.

DIRECTOR EXECUTIV,