

DECIZIA Nr.487

din2011

....

Directia generala a finantelor publice ..., Biroul de solutionare a contestatiilor a fost sesizata de catre DGFP ... - Activitatea de Inspectie Fiscala privind solutionarea contestatiei depuse de catre SC.X SRL cu sediul

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata nr...../27.06.2011 si a Raportului de inspectie fiscala nr/27.06.2011 privind calculul de obligatii fiscale suplimentare în suma totala de.... lei reprezentand TVA respinsa la rambursare in suma de lei si TVA stabilita suplimentar de plata in suma de lei .

Contestatia este depusa in termenul legal prevazut de art 207 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata , in raport de comunicarea Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata nr...../27.06.2011 si a Raportului de inspectie fiscala nr/27.06.2011 respectiv 07.07.2011, si de data inregistrarii contestatiei la DGFP - Activitatea de Inspectie Fiscala, respectiv 20.07.2011, conform stampilei acestei institutii.

Constatând ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205, 206 si 207 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata, D.G.F.P.... este competenta sa se pronunte asupra contestatiei .

I Prin adresa nr..../08.09.2011 inregistrata la DGFP sub nr./12.09.2011 petenta isi precizeaza contestatia si cu privire la Decizia de impunere nr.../27.06.2011.

SC.X SRL contesta partial Decizia de impunere de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata nr..../27.06.2011 si Raportul de inspectie fiscala nr/27.06.2011 emise de DGFP Activitatea de Inspectie Fiscala privind respingerea la rambursare a TVA in suma totala de lei, precizand urmatoarele:

Petenta considera ca in mod eronat echipa de inspectie fiscala a stabilit suplimentar TVA in suma de ... lei si precizeaza ca avansurile facturate sunt in baza contractului existent intre cei doi agenti economici.

Contestatarul sustine ca emitentul celor doua facturi a inregistrat si achitat la bugetul de stat TVA aferenta facturilor in cauza astfel incat in conformitate cu Codul fiscal si beneficiarul facturii are drept de deducere.

Societatea mentioneaza ca la primirea contractului organul de control nu a sesizat ca prima pagina nu corespunde din punct de vedere al caracterelor cu pagina a II a si sustine ca din eroare , la scanare , s-au incurcat cele doua contracte intre ele .

II. Prin Decizia de impunere nr...../27.06.2011, organele de inspectie fiscala din cadrul DGFP ...-Activitatea de inspectie fiscala, au stabilit in sarcina petentei TVA

suplimentar de plata in valoare de lei , au respins la rambursare TVA in suma de ... lei si au stabilit accesorii aferente TVA in valoare de.... lei .

Din raportul de inspectie fiscala nr/27.06.2011, care a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr...../27.06.2011, rezulta ca inspectia fiscala partiala s-a efectuat pentru perioada aprilie 2010- aprilie 2011 pentru solutionarea cu control anticipat a cererii de rambursare a soldului sumei negative a TVA , in valoare de lei , inscrisa in decontul lunii aprilie 2011 , inregistrat la AFP ... sub nr. .../20.05.2011 si decontul de corectare a erorilor materiale nr./27.05.2011 . In urma inspectiei fiscale partiale s-au stabilit urmatoarele , referitor la sumele contestate:

Organul de inspectie fiscala a stabilit ca TVA in suma de lei dedusa de societate , aferenta facturilor seria/31.03.2011 si seria/29.04.2011, reprezentand avans conform contract , este nedeductibila fiscal , in baza art.145 alin (2) lit a) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , republicata cu modificarile si completarile ulterioare, din urmatoarele motive:

- din contractul de prestari servicii incheiat cu SC T SRL , prezentat de petenta s-a retinut ca acesta era incheiat in data de 01.01.2010 pe durata unui an astfel incat , la data facturarii contractul este expirat;

- obiectul contractului il constituie consultanta pentru realizarea vanzarii de active , gasirea de clienti in vederea inchirierii spatiilor disponibile iar in contract nu s-a mentionat ca modalitate de plata , plata in avans .

III Avand in vedere constatările organului de control, sustinerile petentei, documentele aflate la dosarul cauzei precum si prevederile actelor normative in vigoare in perioada supusa verificarii se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii D.G.F.P..... prin Biroul de solutionare contestatii este de a stabili daca in mod legal s-a stabilit ca suma de lei reprezentand TVA aferenta avansului facturat de SC T SRL este nedeductibila fiscal in conditiile in care in contractul de prestari servicii incheiat in data de 01.03.2011 nu s-a mentionat ca modalitate de plata , plata in avans iar societatea nu face dovada ca acest avans este destinat realizarii de operatiuni taxabile .

In drept sunt aplicabile prevederile art 145 alin (2) lit a) si art 146 alin (2) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , cu modificarile si completarile ulterioare , coroborate cu

ART. 145

Sfera de aplicare a dreptului de deducere

(2) Orice persoană impozabilă are dreptul să deducă taxa aferentă achizițiilor, dacă acestea sunt destinate utilizării în folosul următoarelor operațiuni:

a) operațiuni taxabile;

ART. 146

(1) Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei, persoana impozabilă trebuie să îndeplinească următoarele condiții:

a) pentru taxa datorată sau achitată, aferentă bunurilor care i-au fost ori urmează să îi fie livrate sau serviciilor care i-au fost ori urmează să îi fie prestate în beneficiul său de către o persoană impozabilă, să dețină o factură emisă în conformitate cu prevederile art. 155;

b) pentru taxa aferentă bunurilor care i-au fost ori urmează să îi fie livrate sau serviciilor care i-au fost ori urmează să îi fie prestate în beneficiul său, dar pentru care persoana impozabilă este obligată la plata taxei, conform art. 150 alin. (2) - (6), să dețină o factură emisă în conformitate cu prevederile art. 155 sau documentele prevăzute la art. 155¹ alin. (1);

În fapt organul de inspectie fiscala a stabilit ca TVA în suma de lei dedusa de societate , aferenta facturilor seria/31.03.2011 si seria/29.04.2011 este nedeductibila fiscal , in baza art.145 alin (2) lit a) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , republicata cu modificarile si completarile ulterioare, din urmatoarele motive:

- din contractul de prestari servicii incheiat cu SC T SRL , prezentat de petenta s-a retinut ca acesta era incheiat in data de 01.01.2010 pe durata unui an astfel incat , la data facturarii contractul este expirat;

- obiectul contractului îl constituie consultanta pentru realizarea vanzarii de active , gasirea de clienti in vederea inchirierii spatiilor disponibile iar in contract nu s-a mentionat ca modalitate de plata , plata in avans .

Petenta sustine ca, la scanare , s-au incurcat cele doua contracte intre ele si anexeaza la contestatie contractul incheiat cu SC T SRL la data de 01.03.2011.

De asemenea societatea considera ca in mod eronat echipa de inspectie fiscala a respins la rambursare suma de lei aferenta facturilor seria...../31.03.2011 si seria/29.04.2011 si precizeaza ca avansurile facturate sunt in baza contractului existent intre cei doi agenti economici.

Analizand documentele prezentate la dosarul cauzei se retin urmatoarele:

Contractul de prestari de servicii incheiat in data de 01.03.2011, prezentat la dosarul contestatiei , are in fapt aceleasi clauze contractuale respectiv :

-Obiectul contractului îl constituie consultanta pentru realizarea vanzarii de active , gasirea de clienti in vederea inchirierii spatiilor disponibile si gasirea de parteneri interni si externi in vederea reluarii activitatii;

- Pretul contractului este de euro si se va plati prin OP sau numerar , **fara sa se mentioneze ca modalitate de plata , plata in avans;**

- La pct 6.1 din contract se mentioneaza conditiile de incetare a contractului respectiv :

“ Prezentul contract inceteaza de drept , fara a mai fi necesara interventia unui /unei tribunal/ arbitru / instanta judecatoreasca in cazul in care **una din parti** :

- **nu isi exercita una din obligatiile esentiale enumerate .**

- este declarata in stare de incapacitate de plata.

- cesionarea drepturilor si obligatiilor sale prevazute de prezentul contract fara acordul celeilalte parti.

- isi incalca vreuna dintre obligatiile sale, dupa ce a fost avertizata printr-o notificare scrisa , de cealalta parte.”

Astfel , afirmatia petentului conform careia “ avansurile facturate sunt in baza contractului existent intre cei doi agenti economici “ nu se justifica avand in vedere faptul ca nici pana la data emiterii contestatiei nu s-a facut dovada realizarii obiectului contractului iar contractul anexat la contestatie nu mentioneaza ca modalitate de plata , plata in avans . Pe cale de consecinta , **emiterea facturilor cu titlu de avans este nejustificata.**

Argumentul contestatarei ca are drept de deducere pe considerentul ca “ emitentul celor doua facturi a inregistrat si achitat la bugetul de stat TVA -ul aferent “ nu poate fi luat in considerare la solutionarea favorabila a contestatiei in conditiile in care contestatara **nu face dovada ca acest avans este destinat realizarii de operatiuni taxabile** , tinand cont de conditiile stabilite prin contract de incetare a acestuia , fiind prevazuta incetarea de drept a contractului cand nu se realizeaza obligatiile partilor .

Astfel , obiectul contractului incheiat intre SC X in calitate de beneficiar , reprezentata de BD si SC T SRL in calitate de prestator , reprezentata de BA, il constituie consultanta pentru realizarea vanzarii de active , gasirea de clienti in vederea inchirierii spatiilor disponibile iar petenta nu a facut dovada realizarii acestor activitati.

De asemenea , ca obiect al contractului este precizata gasirea de parteneri interni si externi in vederea reluarii activitatii , in conditiile in care , din documentele prezentate in timpul verificarii pe perioada 01.08.2009-30.04.2011 rezulta ca societatea si-a desfasurat activitatea de comert cu material lemnos si materiale de constructii , nefiind in stare de inactivitate.

Mai mult la solicitarea organelor de inspectie fiscala de prezentare a tuturor documentelor referitoare la cele doua facturi de avans emise de SC T SRL din 30 . 3.2011 si 29.aprilie 2011 petenta a raspuns doar ca acestea au la baza contractul incheiat cu SCT SRL fara sa faca alte precizari.

In speta sectiunea 6 “ Sarcina probei din OG /2003 privind Codul de procedura fiscala , republicata cu modificarile si completarile ulterioare , precizeaza :

“ART. 64

Forța probantă a documentelor justificative și evidențelor contabile

Documentele justificative și evidențele contabile ale contribuabilului constituie probe la stabilirea bazei de impunere. În cazul în care există și alte acte doveditoare, acestea vor fi luate în considerare la stabilirea bazei de impunere.

ART. 65

Sarcina probei în dovedirea situației de fapt fiscale

(1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele și faptele care au stat la baza declarațiilor sale și a oricăror cereri adresate organului fiscal.”

Conform prevederilor legale enuntate contribuabilul are sarcina de a dovedi faptele care au stat la baza declaratiilor sale , iar documentele justificative prezentate constituie probe la stabilirea bazei de impunere.

Pe cale de consecinta intrucat emiterea facturilor cu titlu de avans este nejustificata, iar contestatoarea nu face dovada ca avansul este destinat realizarii de operatiuni taxabile , urmeaza a se respinge ca neintemeiata contestatia pentru TVA in

suma de lei , respectiv TVA suplimentar de plata in valoare de.... lei si TVA respins la rambursare in suma de.... lei.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei in temeiul art.214 din O.G..92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata se:

DECIDE :

1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru urmatoarele sume :
TVA suplimentar de plata in valoare de lei si TVA respins la rambursare in suma de lei.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul in termen de 6 luni de la comunicare, conform prevederilor Legii 554/2004 privind contenciosul administrativ.

DIRECTOR EXECUTIV