



ROMANIA - Ministerul Finantelor Publice
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE CONSTANTA
Serviciul Soluționare Contestații

DECIZIA nr.58/07.07.2006
privind soluționarea contestației formulate de
S.C. CONSTANTA S.R.L. din Constanța,
înregistrată la D.G.F.P. Constanța sub nr.....

Serviciul Soluționare Contestații din cadrul D.G.F.P. Constanța a fost sesizat de către S.A.F. Activitatea de Control Fiscal Constanța prin adresa nr...../26.05.2006 înregistrată la D.G.F.P. Constanța sub nr...../29.05.2006, cu privire la contestația formulată prin împuternicit - Cabinet avocatură IONESCU IOANA, de S.C. CONSTANTA S.R.L., unitate cu sediul în Constanța, Piața, nr....., CUI

Obiectul contestației îl reprezintă măsurile dispuse prin Decizia de impunere nr...../05.05.2006 și a Raportului de inspecție fiscală din data de 03.05.2006, documente emise de S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal Constanța.

Cuantumul sumei contestate este în valoare totală de lei, cu următoarea componență:

- lei - taxă pe valoarea adăugată;
- lei - majorări de întârziere TVA;
- lei - penalități întârziere TVA.

Verificând respectarea condițiilor de procedură, organul de soluționare reține că acțiunea în cauză a fost introdusă cu respectarea prevederile art.176 lit.e) din O.G. nr.92/2003 republicată în M.O. nr.86/26.09.2005 privind Codul de procedură fiscală.

Dosarul cauzei conține Împuternicirea avocațială nr..... seria /22.05.2006 (în original), prin care S.C. CONSTANTA S.R.L. a împuternicit pe av. IONESCU IOANA să redacteze, să semneze și să susțină contestația împotriva Deciziei de impunere nr...../05.05.2006 și a Raportului de inspecție fiscală din 03.05.2006.

Referitor la termen, se constată că aceasta a fost depusă în termenul prevăzut la art.177(1) din același act normativ.

Astfel, Decizia nr...../05.05.2006, a fost transmisă către S.C. CONSTANTA SRL, cu adresa nr...../08.05.2006, iar contestația formulată în acest sens a fost înregistrată la S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal sub nr...../22.05.2006.

În speță, sunt întrunite și celelalte condiții de procedură prevăzute la art.176 și 179(1)lit.a) din O.G. nr.92/2003 republicată în 2005, privind Codul de procedură fiscală, astfel încât Serviciul Soluționare Contestații din cadrul Direcției Generale a Finanțelor Pulice Constanța are competența să soluționeze pe fond cauza și să pronunțe soluția legală.

I.Prin adresa înregistrată la S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal Constanța sub nr...../22.05.2006, iar la D.G.F.P. Constanța sub nr...../29.05.2006, S.C. CONSTANTA S.R.L. prin împuternicit avocațial, a formulat contestație împotriva Deciziei de impunere nr...../05.05.2006 și a Raportului de inspecție fiscală din data de 03.05.2006, prin care organul fiscal din cadrul S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal Constanța a respins la rambursare taxa pe valoarea adăugată în sumă de lei și a stabilit suplimentar un debit total de lei (..... lei TVA respinsă la rambursare fără drept de preluare și lei TVA de plată stabilită suplimentar), precum și accesorii aferente constând în majorări în sumă de lei și penalități în sumă de lei.

În susținerea contestației sale, petenta invocă următoarele motive:

-înființată în baza Legii nr.31/1990, a Legii nr.69/1991 privind administrația publică locală, având ca asociat unic Consiliul Local Constanța, S.C. CONSTANTA S.R.L. este societate înregistrată ca plătitoare de taxă pe valoarea adăugată din data de 01.07.2003;

-prin H.C.L.M. Constanța nr.351/2001 s-a aprobat delegarea gestiunii străzilor, trotuarelor, aleilor și parcajelor aflate în patrimoniul Municipiului Constanța, precum și a sistemului de iluminat public, către S.C. CONSTANTA S.R.L. și totodată s-a stabilit ca bunurile de mai sus să fie înregistrate în patrimoniul societății, separat, ca bunuri aparținând domeniului public;

-societatea obține venituri din activitatea derulată în baza Contractului de închiriere nr..../31.05.2002, înregistrat la Primăria Municipiului Constanța sub nr...../31.05.2002, care are ca obiect acordarea unui drept de folosință Consiliului Local Constanța asupra componentelor sistemului public de iluminat reabilitat, iar potrivit Convenției încheiate cu Primăria Municipiului Constanța, au fost efectuate prestări servicii legate de gestiunea delegată a străzilor, aleilor și parcajelor, sistemul de semaforizare și sistemul de indicatoare rutiere aflate în patrimoniul municipiului Constanța;

- în vederea obținerii acestor venituri, societatea înregistrează cheltuieli acoperite prin alocarea unor sume din bugetul Municipiului Constanța prin majorarea capitalului social;

- prin Decontul TVA aferent lunii iunie 2005, înregistrat la A.F.P. Constanța sub nr...../22.07.2005, a fost solicitată rambursarea sumei negative reprezentând taxă pe valoarea adăugată în valoare de lei;

- urmare solicitării de rambursare a TVA aferentă lunii iunie 2005, a fost efectuată o inspecție fiscală de către D.G.F.P. Constanța S.A.F. - A.C.F., finalizată prin încheierea Raportului de inspecție fiscală din data de 25.08.2005 și emiterea Deciziei de impunere nr...../26.08.2005 și a Deciziei de rambursare din data de 30.08.2005;

- împotriva acestor acte administrative societatea a formulat contestație, iar prin Decizia nr.141/22.11.2005 D.G.F.P. Constanța - Serviciul Soluționare Contestații a dispus desființarea Raportului de inspecție fiscală și a actelor administrative fiscale emise în baza acestuia, urmând a se efectua o noua verificare;

- în acest sens organele fiscale au efectuat o noua inspecție fiscală finalizată prin încheierea Raportului de inspecție fiscală din 03.05.2006, în baza căruia a fost emisă Decizia de impunere nr...../05.05.2006;

În raportul de inspecție s-au stabilit următoarele:

- se respinge dreptul de deducere al TVA în sumă de lei;
- TVA de plată suplimentar în cuantum de lei
- majorări în cuantum de lei;
- penalități în sumă de lei.

În susținerea contestației sale, petenta invocă nulitatea deciziei de impunere nr...../05.05.2006 motivat de faptul că, pentru perioada iunie 2005 procedura de soluționare a deconturilor cu opțiune de rambursare este reglementată prin O.M.F.P. nr.338/2004 și Codul de procedură fiscală, iar modul de întocmire al deciziei de impunere pentru perioada iunie 2005 este reglementat de O.M.F.P. nr.1109/2004.

În speța de față Decizia de impunere nr...../05.05.2006 deși este aferentă lunii iunie 2005, este emisă în conformitate cu O.M.F.P. nr.1378/2005, care a intrat în vigoare abia în luna septembrie 2005.

Petenta menționează faptul că deciziei de impunere contestată îi lipsesc mențiuni obligatorii privind denumirea corectă a organului fiscal emitent și privind denumirea organului fiscal la care se poate depune contestația.

Față de cele prezentate, petenta solicită constatarea nulității absolute a Deciziei de impunere emisă de S.A.F. - A.C.F. Constanța.

În ceea ce privește respingerea dreptului de deducere pentru taxa pe valoarea adăugată în sumă de lei, cu consecința respingerii dreptului de rambursare a TVA în sumă de lei, petenta invocă dispozițiile art.145 alin.(3) coroborat cu cele ale art.145 alin.(13) din Codul fiscal.

Petenta susține că prin luarea acestei măsuri organul fiscal a dovedit incoerență și acordarea unui tratament diferit în situații identice deoarece, în aceleași condiții de fapt și de drept, organele fiscale au acordat societății până în aprilie 2004 dreptul de rambursare a taxei pe valoarea adăugată aferentă cheltuielilor efectuate pentru reabilitarea instalațiilor sistemului de iluminat stradal, construcției de fântâni arteziene, reparațiilor efectuate la instalațiile de iluminat ornamental, pentru ca ulterior, fără să intervină nici o modificare de ordin legislativ, acest drept să-i fie refuzat.

Se apreciază că prin tratamentul fiscal aplicat, organele fiscale au încălcat principiul privind aplicarea aceluiași regim juridic pentru situații identice sau similare, prevăzute la art.3 lit.c) din Legea nr.7/2004 privind Codul de conduită etică al funcționarilor publici, precum și dispozițiile art.12 alin.3 din același act normativ, privind promovarea unor soluții identice sau similare raportate la aceeași categorie de situații de fapt.

Pe fond contestatoarea susține că are dreptul să beneficieze de deducerea T.V.A. în sumă de lei cu consecința rambursării T.V.A. în cuantum de lei, din următoarele motive:

a) societatea este persoană juridică plătitoare de T.V.A. înregistrată la organele fiscale;

b) societatea realizează, alături de alte operațiuni și operațiuni impozabile constând în prestări de servicii către Consiliul Local Constanța și Primăria Constanța, din care obține venituri supuse T.V.A., respectiv:

-închirierea sistemului de iluminat public, conform contractului de închiriere nr...../31.05.2002;

-prestări de servicii generate de gestiunea delegată a străzilor, trotuarelor, aleilor și parcajelor.

c) în vederea obținerii veniturilor sus menționate, și în baza gestiunii delegate, societatea efectuează anumite cheltuieli, pe baza unor facturi emise de către firmele contractante, fiind facturat inclusiv T.V.A. aferent. Toate cheltuielile aferente gestiunii delegate sunt făcute cu respectarea dispozițiilor art.8 alin.2 din Lg. nr.326/2001 potrivit cărora finanțarea tuturor

cheltuielilor pentru gestiunea sistemelor publice de gospodărie comunală se asigură din bugetele proprii ale operatorilor, prin:

-încasarea de la utilizatori a sumelor reprezentând contravaloarea serviciilor furnizate (în cazul de față prin încasarea de la Consiliul Local și de la Primăria Constanța a sumelor datorate conform contractelor încheiate cu aceste instituții);

-în completare, din alocații bugetare din bugetele locale (în cazul de față, prin majorarea capitalului social al societății de către Consiliul Local, potrivit art.12 alin.3 lit.e) din Lg. nr.326/2001).

Față de cele prezentate, petenta susține că societatea îndeplinește toate condițiile impuse prin dispozițiile art.145 alin.3 din Codul fiscal, pentru a beneficia de dreptul de deducere a TVA în cuantum de lei și implicit de dreptul de rambursare a sumei de lei, respectiv:

- este persoană impozabilă înregistrată ca plătitor de TVA;
- societatea realizează operațiuni taxabile;
- pentru realizarea acestor operațiuni taxabile, societatea înregistrează cheltuieli, iar în aceste condiții societatea poate deduce TVA-ul aferent cheltuielilor efectuate pentru realizarea operațiunilor taxabile.

În ceea ce privește constatările organului de inspecție, petenta solicită constatarea nelegalității acestora având în vedere următoarele considerente:

- soluțiile oferite de organul de control se bazează pe o înțelegere greșită a situației de fapt și de drept și anume în opinia organului de control gestiunea străzilor, trotuarelor, aleilor și parcajelor, precum și a sistemului de iluminat public este acordată către SC CONSTANTA SRL pe baza Convenției nr...../25.03.2004 încheiată cu Primăria Constanța sau pe baza unor contracte de cesiune de creanțe cu nerespectarea dispozițiilor O.G. nr.71/2002, însă acestea au fost acordate în baza H.C.L.M. nr.351/02.10.2001 și nu prin actele reținute de către organele de inspecție;

Petenta susține că aceste acte nu sunt contracte de acordare a gestiunii delegate ci contracte pe baza cărora societatea obține venituri impozabile ca urmare a gestiunii delegate, concluzionând că toate constatările organului fiscal ce derivă din considerarea acestor acte juridice, ca acte de delegare a gestiunii, sunt lovite de nulitate, deoarece se bazează pe aprecieri eronate ale situației de fapt și de drept.

- organul de control înlătură aplicabilitatea dispozițiilor art.145 alin.3 din Codul fiscal și aplică nelegal dispozițiile art.11 din același act normativ. Conform dispozițiilor art.11 "La stabilirea sumei unui impozit sau a unei taxe în înțelesul

prezentului cod, autoritățile fiscale pot să nu ia în considerare o tranzacție care nu are scop economic sau pot reîncadra forma unei tranzacții pentru a reflecta conținutul economic al tranzacției...". Petenta susține că relația comercială desfășurată între ea și Consiliul Local și Primăria Municipiului Constanța are un caracter comercial și un scop economic, întrucât, prin cheltuieli asigurate și recuperate în integralitate din bugetul local, societatea obține venituri pentru activitatea de administrare a domeniului public în baza contractelor încheiate cu aceste instituții.

Pentru motivele expuse, contestatoarea solicită admiterea contestației cu consecința desființării în totalitate ca nelegale a actelor atacate și acordarea dreptului societății la rambursarea sumei de lei.

II. Raportul de inspecție fiscală din data de 03.05.2006 a fost întocmit în vederea aducerii la îndeplinire a măsurilor dispuse prin Decizia nr.141/22.11.2005 emisă de D.G.F.P. Constanța - Serviciul Soluționare Contestații, prin care s-a desființat Decizia de rambursare fără număr din data de 30.08.2005 și Raportul de inspecție fiscală din data de 25.08.2005, întocmite în vederea soluționării Decontului de taxa pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare a soldului sumei negative în sumă de lei, înregistrat la A.F.P. Constanța sub nr...../22.07.2005, organele de inspecție fiscală din cadrul S.A.F. - A.C.F. Constanța au procedat la reverificarea soldului sumei negative a T.V.A solicitat la rambursare.

Urmare reverificării s-a constatat că societatea nu are drept de deducere a T.V.A. în sumă de lei aferentă plăților efectuate în numele C.L.M. Constanța pentru reabilitarea sistemului de drumuri publice, sistemului de iluminat public, sistemului de indicatoare rutiere și sistemului de semaforizare etc., stabilindu-se următoarele:

- soldul sumei negative a TVA solicitată la rambursare - lei;
- soldul sumei negative a TVA respinsă la rambursare - lei;
- taxa pe valoarea adăugată de plată stabilită suplimentar - lei;
- majorări de întârziere aferente TVA de plată - lei;
- penalități de întârziere aferente TVA de plată - lei.

Organul de inspecție fiscală a concluzionat faptul că tranzacțiile între SC CONSTANTA SRL și C.L.M. Constanța sunt tranzacții între persoane afiliate și că SC CONSTANTA SRL și-a subdimensionat prețul/tarifalul tranzacțiilor efectuate cu asociatul unic C.L.M. Constanța, înregistrându-se astfel pierdere contabilă.

Invocând dispozițiile art.19 alin.5 din Lg. nr.571/2003 privind Codul fiscal, conform cărora tranzacțiile între persoane afiliate se realizează conform principiului prețului pieței libere, precum și cele ale art.11 alin.(2) din același act normativ potrivit cărora autoritățile fiscale pot ajusta suma veniturilor sau cheltuielilor oricărui dintre persoanele afiliate pentru a reflecta prețul de piață al bunurilor/serviciilor furnizate în cazul tranzacțiilor, organele de inspecție fiscală au procedat la aplicarea prevederilor art.11 din Codul fiscal, respectiv au considerat că situației de fapt îi sunt aplicabile prevederile art.137 alin.(3) lit.e) din Codul fiscal, potrivit cărora nu se cuprind în baza de impozitare a TVA, sumele achitate de furnizor sau prestator în contul clientului și care apoi se decontează acestuia și au stabilit că societatea nu are dreptul de deducere a TVA în sumă de lei, aferentă plăților efectuate în numele C.L.M. Constanța pentru reabilitarea sistemului de drumuri publice, sistemului de iluminat public, sistemului de indicatoare rutiere și sistemului de semaforizare etc..

În baza Raportului de inspecție fiscală din 03.05.2006, S.A.F. - A.C.F. Constanța a emis, conform O.M.F.P. nr.1378/2005, Decizia de impunere nr...../05.05.2006 privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite la inspecția fiscală, care cuprinde atât sumele suplimentar stabilite, respectiv:

- TVA fără drept de deducere în sumă de lei;
- TVA de plată stabilită suplimentar în sumă de lei;
- majorări de întârziere TVA în sumă de lei;
- penalități de întârziere în sumă de lei;

cât și modul de soluționare a decontului cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, respectiv:

- suma solicitată la rambursare de lei;
- suma aprobată la rambursare lei;
- suma respinsă la rambursare de lei.

Raportul de inspecție fiscală din data de 03.05.2006 și Decizia de impunere nr...../05.05.2006, au fost transmise petentei de către S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal Constanța cu adresa nr...../08.05.2006 (existentă la dosarul contestației).

III. Având în vedere actele și documentele existente la dosarul cauzei, motivațiile petentei în raport de constatările organelor de control fiscal, ținând cont de dispozițiile legale aplicabile în speță, se rețin următoarele:

Cauza supusă soluționării este dacă, Decizia de impunere nr...../05.05.2006 privind obligațiile fiscale suplimentare

stabilite de inspectia fiscală, atacată, a fost emisă cu respectarea prevederilor legale în vigoare la acea dată.

În fapt, prin decontul de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, înregistrat la Administrația Finanțelor Publice Constanța sub nr...../22.07.2005, societatea a solicitat rambursarea soldului sumei negative a taxei pe valoarea adăugată aferente lunii iunie 2005 în sumă de lei, rezultat din evidența contabilă ca diferență între taxa pe valoarea adăugată deductibilă în sumă de lei și taxa pe valoarea adăugată colectată în cuantum de lei.

În baza acestei solicitări, organele de inspecție fiscală din cadrul S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal Constanța au efectuat o verificare finalizată prin întocmirea Raportului de inspecție din data de 25.08.2005 și a Deciziei de rambursare fără număr din data de 30.08.2005, prin care a fost respinsă la rambursare suma de lei și a fost stabilită TVA de plată suplimentar în sumă de lei.

Actele administrative fiscale, menționate mai sus au fost contestate de societate, iar contestația a fost soluționată prin Decizia nr.141/22.11.2005 emisă de D.G.F.P. Constanța - Serviciul Soluționare Contestații.

În vederea aducerii la îndeplinire a măsurilor dispuse prin Decizia nr.141/22.11.2005 emisă de D.G.F.P. Constanța - Serviciul Soluționare Contestații, prin care s-a desființat Decizia de rambursare fără număr din data de 30.08.2005, și Raportul de inspecție fiscală din data de 25.08.2005, organele de inspecție fiscală din cadrul S.A.F. - A.C.F. Constanța au procedat la reverificarea soldului sumei negative a T.V.A solicitat la rambursare conform decontului de T.V.A. nr...../22.07.2005.

Urmare reverificării s-a constatat că societatea nu are drept de deducere a T.V.A. în sumă de lei aferentă plăților efectuate în numele C.L.M. Constanța pentru reabilitarea sistemului de drumuri publice, sistemului de iluminat public, sistemului de indicatoare rutiere și sistemului de semaforizare etc..

În baza Raportului de inspecție fiscală din 03.05.2006, S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal Constanța a emis Decizia de impunere nr...../05.05.2006 pe care S.C. CONSTANTA S.R.L. a atacat-o solicitând admiterea contestației și desființarea în totalitate ca nelegale a actelor atacate și a acordării dreptului societății la rambursarea sumei de lei.

Referitor la legalitatea respingerii dreptului de deducere a taxei pe valoarea adăugată în sumă de 779.478 lei, petenta contestă măsura organelor de inspecție fiscală, care au stabilit în temeiul art.11 alin.(1) și art.145 alin.(3) din Lg.nr.571/2003 privind

Codul fiscal, că societatea nu îndeplinește condițiile de deducere pentru taxa pe valoarea adăugată pentru activitatea "drumuri publice" în sumă de lei și pentru activitatea de reabilitare a sistemului de iluminat public în sumă de lei, acestea fiind considerate plăți efectuate în numele Consiliului Local Municipal Constanța, iar cheltuielile în cauză nu sunt recuperate la valoarea efectuată de către S.C. CONSTANTA S.R.L.

În drept, referitor la modul de soluționare a deconturilor cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, **OMFP nr.967/2005** privind aprobarea Metodologiei de soluționare a deconturilor cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, precizează la art.3 că Deconturile cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, aferente **anului 2004 și semestrului I 2005**, deci inclusiv luna iunie 2005, se soluționează potrivit metodologiei aprobate prin Ordinul ministrului finanțelor publice nr.338/2004.

OMFP nr.338/2004 privind aprobarea Metodologiei de soluționare a deconturilor cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată, precizează:

ANEXA 1

"CAP. 3

Fluxul operațiunilor în cazul deconturilor cu sume negative cu opțiune de rambursare soluționate cu control fiscal anticipat

(1) Deconturile cu sume negative de TVA cu opțiune de rambursare, care au fost încadrate în categoria de risc mare, se transmit, zilnic, împreună cu documentația aferentă, compartimentului cu atribuții de control fiscal în vederea efectuării controlului.

(2) După efectuarea controlului, compartimentul cu atribuții în domeniul controlului fiscal va întocmi Raportul de inspecție fiscală.

(3) În maxim 35 de zile calendaristice de la data depunerii decontului, compartimentul cu atribuții de control fiscal va transmite compartimentului de specialitate dosarul solicitării, împreună cu Raportul de inspecție fiscală.

(4) În aceeași zi, compartimentul de specialitate va întocmi Decizia de rambursare a TVA în trei exemplare. Decizia va fi semnată de șeful compartimentului și aprobată de conducătorul unității fiscale/directorul coordonator."

Conform prevederilor art.107 alin.(2) din **O.G. nr.92/2003** privind Codul de procedură fiscală, republicată:

"Dacă, ca urmare a inspecției, se modifică baza de impunere, raportul întocmit va sta la baza emiterii deciziei de impunere. (...)"

Conform prevederilor art.2 din **O.M.F.P. nr.1109/2004** privind aprobarea formularului "Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală":

"ART.2

În baza art.83 alin.(2) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, competența de a emite "Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală" **revine organelor de inspecție fiscală care au efectuat inspecția fiscală.**"

Conform pct.2 al **ANEXEI 2 - INSTRUCȚIUNILE de completare a formularului "Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală"**, din ordinul sus menționat:

"2. Se va completa ca urmare a finalizării unei **inspecții fiscale generale sau parțiale** cu "Raport de inspecție fiscală" și ca urmare a constatării de obligații fiscale suplimentare și accesorii la acestea."

Având în vedere prevederile legale menționate, se reține că pentru luna iunie 2005, perioada care face obiectul prezentei contestații, soluționarea deconturilor cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare se efectuează în baza prevederilor O.M.F.P. nr.338/2004 conform cărora Decizia de rambursare se emite de către compartimentul de specialitate.

În ceea ce privește sumele suplimentare stabilite de plată, organele de inspecție fiscală au obligația emiterii Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală, conform prevederilor O.M.F.P. 1109/2004.

În speță, se reține că Decizia de impunere nr...../05.05.2006 privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală, a fost emisă de S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal, în temeiul O.M.F. nr.1378/2005, în urma inspecției fiscale efectuate la SC CONSTANTA SRL în vederea soluționării Decontului de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare a soldului sumei negative, aferent lunii iunie 2005, înregistrat la organul fiscal sub nr...../22.07.2005.

Organul fiscal stabilește în timpul verificării că societatea are evidențiată taxa pe valoarea adăugată colectată în sumă de lei, precum și taxa pe valoarea adăugată deductibilă în cuantum de lei, dar nu sunt îndeplinite condițiile legale de deducere pentru taxa pe valoarea adăugată în sumă totală de

..... lei, situație care a determinat neaprobarea la rambursare a sumei solicitate în cuantum de lei.

Stabilind că doar taxa pe valoarea adăugată în sumă de lei întrunește condițiile de deducere (..... lei - lei), organul fiscal precizează în Raportul de inspecție fiscală că pentru perioada de raportare (luna iunie 2005), S.C. CONSTANTA S.R.L. se află în situația "de plată" pentru taxa pe valoarea adăugată în sumă de lei (..... lei - lei).

Având în vedere că, urmare celor constatate în timpul controlului, baza de impunere pentru taxa pe valoarea adăugată deductibilă s-a modificat, organul de control fiscal a emis în temeiul art.84(1) din Codul de procedură fiscală republicat în 2005, Decizia de impunere nr...../05.05.2006 în formatul prevăzut prin O.M.F.P. nr.1378/19.09.2005 pentru aprobarea formularului "Decizie de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală".

Organul de soluționare constată că la emiterea deciziei atacate, nu au fost respectate prevederile O.M.F.P. nr.338/2004, care la CAP.III alin.(2) și (4) stipulează că, compartimentul cu atribuții în domeniul controlului fiscal va întocmi Raportul de inspecție fiscală, iar **Decizia de rambursare a TVA va fi întocmită de compartimentul de specialitate.**

Având în vedere că Decizia de impunere nr...../05.05.2006 privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală, urmează a se desființa pentru faptul că modelul deciziei nu este cel prevăzut de O.M.F.P. nr.1109/2004, în vigoare la acea dată, S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal Constanța va proceda la emiterea unei noi decizii de impunere, care să cuprindă doar TVA stabilită suplimentar de plată și accesoriile aferente.

Măsura are ca temei legal prevederile art.186(3) din O.G. nr.92/24.12.2003 republicată în 2005 privind Codul de procedură fiscală, referitoare la soluțiile pronunțate de organul de soluționare a contestației:

"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".

Respectând prevederile O.M.F.P. nr.519/27.09.2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, organul de soluționare a prezentat în decizia de față doar motivele care au condus la desființare.

Astfel, potrivit pct.12.6 din O.M.F.P. nr.519/27.09.2005 :

"În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numele motivele care au condus la desființare".

Potrivit prevederilor aceluiași act normativ :

"pct.12.7 **Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.**

pct.12.8 Prin **noul act administrativ fiscal**, întocmit conform considerentelor deciziei de soluționare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat, **acesta putând fi contestat potrivit legii**".

Pentru considerentele prezentate, în temeiul prevederilor art.179(1) alin.a), art.180(1) și art.186(3) din Ordonanța Guvernului nr.92/24.12.2003 republicată în 2005 privind Codul de procedură fiscală, se:

DECIDE:

1. Desființarea în totalitate a Deciziei de impunere nr...../05.05.2006 privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală pentru S.C. CONSTANTA S.R.L., pentru suma totală de lei, cu următoarea componență:

- lei taxă pe valoarea adăugată fără drept de deducere;
- lei taxă pe valoarea adăugată de plată stabilită suplimentar;
- lei - majorări de întârziere TVA;
- lei - penalități întârziere TVA.

S.A.F. - Activitatea de Control Fiscal va emite o altă decizie de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală, iar S.A.F.- A.F.P. Constanța - Compartimentul de specialitate va emite Decizia de rambursare, ținând cont de precizările din considerentele prezentei decizii, respectiv motivele de fapt și de drept care au format convingerea în emiterea acestei soluții.

Definitivă în sistemul căilor administrative de atac așa cum prevede art.180(2) din O.G. nr.92/24.12.2003 republicată în 2005 privind Codul de procedură fiscală, în conformitate cu prevederile art.188(2) din același act normativ și ale art.11(1) din Legea

nr.554/02.12.2004 a contenciosului administrativ, prezenta decizie poate fi atacată în termen de 6 luni de la data primirii, la instanța de contencios administrativ competentă din cadrul Tribunalului Constanța.

**DIRECTOR EXECUTIV,
VASILICA MIHAI**

C.I.

adresa: B-dul Tomis nr. 51, Constanța, cod poștal 900725

☐ e-mail: contestatii@mfinante-ct.ro

www.mfinante-ct.ro

Tel./Fax: 0241/70 80 83

adresa: B-dul Tomis nr. 51, Constanța, cod poștal 900725

☐ e-mail: contestatii@mfinante-ct.ro

www.mfinante-ct.ro

Tel./Fax: 0241/70 80 83