

D E C I Z I E nr. 4135/580 din 12.12.2013

I. Prin contestatia formulata, persoana fizica solicita anulara obligatiilor suplimentare stabilite prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. in suma de lei, ce reprezinta:

- TVA lei
- majorari de intarziere lei
- penalitati de intarziere lei

Prin contestatia formulata, petenta arata ca organele de inspectie fiscala trebuiau sa-i comunice avizul de inspectie fiscala prin posta sau alte mijloace de comunicare directe si doar apoi prin afisare pe site-ul ANAF, in conformitate cu prevederile art. 44 din Codul de procedura fiscala. Mentioneaza ca in luna decembrie a fost plecata la tratament si nu putea sa-si organizeze apararea.

In sustinerea contestatiei petenta aduce urmatoarele argumente:

- aspectele legate de tranzactiile efective au fost interpretate in mod eronat de catre organele de inspectie fiscala intrucat toate tranzactiile din anul 2009, adica contractele de vinzare-curnparare nr au fost incheiate de catre un coproprietar din cei 8 care erau inscrisi in CF-ul din acea perioada si care si-a oprit toti banii incasati. Numai in anul 2013 a intervenit un act de partaj voluntar prin care a fost despagubita pentru cota care i-a revenit din suprafata de teren vanduta inscrisa in CF

- art. 128 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal nu foloseste termenul de vinzare pentru a descrie o activitate impozabila si foloseste sintagma transferul dreptului de a dispune ca si proprietar. In acest sens pentru a se preciza daca operatiunea respectiva este impozabila a fost sesizata CJUE.

- prin modul eronat in care calculează TVA, autoritatea fiscala nu acorda dreptul de deducere a TVA pentru achizitiile efectuate in aceasta perioada, incalcand principiul neutralitatii masurilor fiscale. Ca un efect al acestui principiu, accesoriile au fost calculate asupra unei baze impozabile marite artificial, incalcand un alt principiu si anume cel al certitudinii impunerii.

- art. 127 a fost introdus in anul 2009 "*Situatiile in care o persoana fizica care efectuează livrari de bunuri imobile devin persoane impozabile este explicitat prin norme*" iar normele au fost publicate in anul 2009 prin HG nr. 1620/2009.

- in anul 2008 a intrat in vigoare OUG nr. 44/2008 prin care se creeaza un cadru cert in care se pot desfasura activitati economice in Romania. La art. 5 sunt expuse in mod limitativ aceste cadre, persoana fizica nu este mentionata. Prin

urmare o persoana care nu este subiect de drept fiscal cu privire la TVA, nu mai poate fi impusa ca platitor al acestei taxe dupa aparitia acestui cadru legal.

II. Prin Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de si inregistrat sub nr. care a stat la baza emiterii "Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. , organele de inspectie fiscala au constatat ca pe perioada verificata persoana fizica a realizat de o maniera independenta activitati economice constând în livrari de bunuri imobile din patrimoniul personal care nu au fost utilizate în scopuri personale, pentru obtinerea de venituri cu caracter de continuitate dobândind astfel calitatea de persoană impozabila conform prevederilor legale.

Organele de inspectie fiscala au constatat faptul ca in anul 2007 d-na impreuna cu sotul , cu sotii au încheiat 8 (opt) contracte de vânzare/cumparare in valoare totala de lei, contribuabilul verificat depasind plafonul de scutire TVA, realizând o cifra de afaceri superioara sumei de 35.000 euro (119.000 lei) si nu a solicitat înregistrarea ca platitor de TVA, in conformitate cu prevederile art. 153, alin. (1) lit. a) si art. 152, alin. (6) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal.

Prima tranzactie efectuata in anul 2007 de catre d-na a fost in data de 15.01.2007 in suma de lei, aceasta fiind considerata si data de incepere a activitatii.

Dupa a treia tranzactie efectuata, respectiv in data de 02.08.2007, contribuabilul verificat a realizat o cifra de afaceri de lei, superioara plafonului de scutire stabilit de Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, art. 152 alin. (1) si anume 35.000 euro, al carui echivalent in lei se stabileste la cursul de schimb comunicat de Banca Nationala a României la data aderarii, respectiv 119.000 lei.

In aceasta situatie, PF Gutu Larisa-Diana avea obligatia sa solicite înregistrarea ca platitor de taxa pe valoarea adaugata, in regim normal in termen de 10 zile de la data constatarii depasirii plafonului de scutire, asa cum prevede art. 152, alin. (3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare, urmând a fi înregistrata in scopuri de TVA incepand cu data de 01.10.2007.

Deoarece contribuabilul nu a solicitat înregistrarea in scopuri de TVA, organele de inspectie fiscala au procedat la stabilirea obligatiei privind TVA de plata si accesorii aferente, conform prevederilor art. 152 alin. (6) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare, coroborat cu pct. 62 alin. (2), lit. a) din HG nr. 44/2004 privind Normele Metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

Având in vedere cele mentionate mai sus, in perioada 01.10.2007 - 31.12.2011 d-na a efectuat un numar de 13 tranzactii reprezentând

vânzari constructii noi (apartamente si curti constructii intravilan extins cu locuinte P+M) si de terenuri construibile (curti constructii intravilan si curti constructii intravilan extins), operatiuni taxabile din punct de vedere al TVA, in valoare de lei, care constituie baza de impozitare pentru taxa pe valoarea adaugata si la care s-a aplicat cota standard de 19%.

Pentru TVA de plata stabilita in suma de 110.463 lei au fost calculate pentru perioada dobânzi/majorari de întârziere in suma de lei, iar pentru perioada au fost calculate penalitati de intarziere in suma de lei.

III. Avand in vedere constatările organului de inspectie fiscala, sustinerile petentului, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestator si de catre organele de inspectie fiscala, precum si referatul nr. , serviciul investit cu solutionarea contestatiei retine ca in anul 2007 d-na impreuna cu sotul , cu sotii au încheiat 8 (opt) contracte de vânzare/cumparare in valoare totala de lei, din care 7 (sapte) sunt operatiuni impozabile, respectiv livrari de constructii noi (apartamente si curti constructii intravilan extins cu locuinte P+M) si terenuri construibile (curti constructii intravilan).

Organul fiscal care solutioneaza contestatia precizeaza ca persoana fizica a realizat de o maniera independenta activitati economice constând în livrari de bunuri imobile din patrimoniul personal care nu au fost utilizate în scopuri personale, pentru obtinerea de venituri cu caracter de continuitate dobândind astfel calitatea de persoana impozabila conform prevederilor legale.

Data inceperii activitatii a fost data de 15.01.2007 cand s-a efectuat prima tranzactie in valoare de lei iar cota din valoarea tranzactiei a fost in suma de lei.

Dupa a treia tranzactie efectuata, respectiv in data de 02.08.2007, contribuabilul verificat a realizat o cifra de afaceri de lei, superioara plafonului de scutire stabilit de Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, art. 152 alin. (1) si anume 35.000 euro, al carui echivalent in lei se stabileste la cursul de schimb comunicat de Banca Nationala a României la data aderarii, respectiv 119.000 lei.

In baza reglementarilor legale de mai sus, persoana fizica avea obligatia sa solicite înregistrarea ca platitor de taxa pe valoarea adaugata, in regim normal in termen de 10 zile de la data constatarii depasirii plafonului de scutire, asa cum prevede art. 152, alin. (3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare, urmând a fi înregistrata in scopuri de TVA incepand cu data de 01.10.2007.

Intrucat contribuabilul nu a solicitat înregistrarea in scopuri de TVA, in mod legal organele de inspectie fiscala au procedat la stabilirea obligatiei privind TVA de plata si accesorii aferente, conform prevederilor art. 152 alin.

(6) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu pct. 62, alin. (2), lit. a) din HG nr. 44/2004 privind Normele Metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

În perioada persoana impozabilă a efectuat tranzacții reprezentând vânzări construcții noi (apartamente și curți construcții intravilan extins cu locuințe P+M) și de terenuri construibile (curți construcții intravilan și curți construcții intravilan extins), operațiuni taxabile din punct de vedere al TVA, în valoare de lei, care constituie baza de impozitare pentru taxa pe valoarea adăugată și la care s-a aplicat cota standard de 19%.

Persoanei fizice îi sunt aplicabile următoarele prevederi legale:

- art.127 alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare, ca fiind *"orice persoană care desfășoară de o manieră independentă și indiferent de loc, activități economice de natură celor prevăzute la alin. (2), oricare ar fi scopul sau rezultatul acestei activități"*.

- art. 127 alin. (2), Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare: *"activitățile economice cuprind activitățile producătorilor, comercianților sau prestatorilor de servicii, inclusiv activitățile extractive, agricole și activitățile profesiilor liberale sau asimilate acestora. De asemenea, constituie activitate economică exploatarea bunurilor corporale sau necorporale, în scopul obținerii de venituri cu caracter de continuitate"*.

- titlul VI, pct. 3, alin. (1) din H.G.nr. 44/2004, pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal: *"În sensul art. 127 alin. (2) din Codul fiscal, obținerea de venituri de către persoanele fizice din vânzarea locuințelor proprietate personală sau a altor bunuri care sunt folosite de către acestea pentru scopuri personale, nu va fi considerată activitate economică, cu excepția situațiilor în care se constată că activitatea respectivă este desfășurată în scopul obținerii de venituri cu caracter de continuitate în sensul art. 127 alin. (2) din Codul fiscal»*.

- art. 126 alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare:

"Din punct de vedere al taxei sunt operațiuni impozabile în România cele care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

a) *operațiunile care, în sensul art. 128-130, constituie sau sunt asimilate cu o livrare de bunuri sau o prestare de servicii, în sfera taxei, efectuate cu plată;*

b) *locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi în România, în conformitate cu prevederile art. 132 și 133;*

c) *livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor este realizată de o persoană impozabilă, astfel cum este definită la art. 127 alin. (1), acționând ca atare;*

d) *livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor să rezulte din una dintre activitățile economice prevăzute la art. 127 alin. (2)."*

Intrucât pe perioada verificată persoana impozabilă a realizat operațiuni taxabile din punct de vedere al TVA, în mod legal organele de inspecție fiscală au aplicat cota standard de 19% asupra bazei de impozitare de lei și au stabilit în sarcina petentei obligația de plată privind TVA în suma de lei.

În baza art. 119, alin. (1), art. 120, alin. (7) și art. 120¹ din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată, pentru TVA de plată stabilită în suma de lei au fost calculate dobânzi/majorări de întârziere în suma de lei pentru perioada și penalități de întârziere în suma de lei pentru perioada .

Referitor la afirmația petentei că organele de inspecție fiscală trebuiau să-i acorde dreptul de deducere a TVA pentru achizițiile efectuate în perioada verificată, organul fiscal care soluționează contestația arată că persoana impozabilă nu a prezentat în timpul inspecției fiscale și nici la dosarul contestației documente justificative care să-i permită deducerea TVA.

Argumentele aduse de petenta în susținerea cauzei nu sunt de natură a soluționa favorabil contestația, fapt pentru care urmează a se respinge ca neîntemeiată.

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și în temeiul actelor normative legale enumerate în prezenta decizie și coroborate cu art. 216 din O.G. nr. 92/24.12.2003 rep. titlul IX, privind soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale, se

DECIDE:

1) Respingerea ca neîntemeiată a contestației pentru suma de lei, ce reprezintă:

- TVA lei
- majorări de întârziere lei
- penalități de întârziere lei

2) Prezenta decizie se comunică la:

-

- AJFP - Activitatea de Inspectie Fiscala - SIFPF nr. 2 cu aplicarea prevederilor pct. 7.5 din Ordinul ANAF nr. 450/2013.

Decizia este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la instanta de judecata competenta in termen de 6 luni de la primirea prezentei.

DIRECTOR GENERAL