

## **DECIZIA NR. 8** **DIN 20.02.2008**

Privind : solutionarea contestatiei formulate de SC X SRL Focsani, depusa si inregistrata la D.G.F.P. Vrancea sub nr. ...., completata cu adresa nr.....

Directia Generala a Finantelor Publice Vrancea a fost sesizata de SC X SRL, prin contestatia depusa si inregistrata la D.G.F.P. Vrancea sub nr. ..., completata cu adresa nr. .... - asupra masurii de neadmitere in vederea deducerii a TVA in suma de .... lei de catre reprezentantii Administratiei Finantelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii - Activitatea de Inspecție Fiscala, prin raportul de inspectie fiscala si decizia de impunere intocmite in data de .....

Avind in vedere faptul ca decizia de impunere si raportul de inspectie fiscala au fost comunicate in data de ... (conform confirmare de primire aflata la dosarul cauzei) - contestatia inregistrata la DGFP Vrancea sub nr ..., completata cu adresa nr .... a fost formulata in termenul prevazut de art. 207(1) din OG nr. 92/2003 R privind Codul de procedura fiscala.

De asemenea, au fost indeplinite conditiile prevazute de art. 206 din O.G. nr. 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala .

In vederea clarificarii unor aspecte legate de solutionarea contestatiei , Biroul Solutionarea Contestatiilor a purtat corespondenta cu Ministerului Economiei si Finantelor (prin adresa nr. ....se solicita punctul de vedere asupra spetei ; adresa de raspuns este inregistrata la DGFP Vrancea sub nr. ... din data ....) .

I.Prin contestatia formulata, petenta invoca urmatoarele argumente:

Urmare inspectiei fiscale partiale efectuate ...in scopul rambursarii de TVA pentru perioada iulie-octombrie 2007, finalizata prin raportul de inspectie nr. ... s-au stabilit urmatoarele : ...TVA in valoare de .... lei aferenta achizitiei imobilelor si terenului situate in comuna Cotesti , judetul Vrancea , conform facturii nr. ...., nu a avut drept de deducere ; nedeductibilitatea ...TVA in valoare de .... lei aferenta facturii nr..... reprezentind TVA pentru cheltuieli procesuale “

“...In urma discutiei purtate cu reprezentantii SC Y SA in data de ..., acestia sustin ca facturile nr. ....sunt corect intocmite , drept pentru care au fost cuprinse in decontul TVA al lunii octombrie , deus la DGFP Cluj Napoca in data de..., TVA ce va fi achitata in.... Ca urmare a acestui fapt, SC Y SA refuza sa storneze TVA aferenta facturii nr. ... pentru imobile si teren , respectiv .... lei si a facturii nr. .... , respectiv ..... lei.”

“...Solicitam efectuarea unei verificari incrucisate la luna octombrie 2007 cu SC Y SA , in vederea rambursarii sumei de .... lei in cazul in care facturile sunt corect intocmite si TVA-ul este platit de SC Y SA sau sa dispuneti stornarea acestor facturi daca au fost eronat intocmite.”

Urmare solicitarii Biroului Solutionarea Contestatiilor catre petenta de a preciza suma contestata (adresa nr ...) - in adresa de completare a contestatiei inregistrata la DGFP Vrancea sub nr ..... petenta mentioneaza :

-”contestam prin prezenta decizia de impunere privind obligatia fiscala suplimentara stabilita de inspectia fiscala efectuata in data de... *asupra sumei de ... lei reprezentind TVA aferent cheltuielilor procesuale conform facturii nr ....;*

-”atasam prezentei adresa de acceptare a acestor cheltuieli de catre societatea noastra” ;

-precizam ca in urma controlului solicitat de SC Y SRL - DGFP Cluj Napoca pentru exprimarea unui punct de vedere asupra deductibilitatii acestei sume, acestia au stabilit ca suma in discutie nu se incadreaza in prevederile art 137 alin 3 lit b din Legea 571/2003 R (atasam raspunsul DGFP Cluj)".

(In adresa nr .... a DGFP Cluj - Activitatea de Control Fiscal catre SC X SRL , anexata de petenta la adresa nr. ...se mentioneaza : "Cu privire la factura... reprezentind <cheltuieli procesuale> in valoare totala de ... RON , din care TVA =... RON , aratam : din analiza documentelor prezentate, am constatat ca acestea acopera doar partial suma solicitata prin factura nr... , in concret pina la concurenta sumei de... RON , TVA aferenta... RON . Apreciem ca aceste cheltuieli nu se incadreaza in prevederile art 137 alin 3 lit b) din Legea 571/2003 R".)

II. Prin raportul de inspectie si decizia de impunere /15.11.2007 se stabileste obligatia fiscala in suma... lei reprezentind TVA, din care se contesta suma de ... lei.

Prin referatul inaintat de reprezentantii AFP Focsani - Activitatea de Inspectie Fiscala cu adresa nr. ...se propune respingerea contestatiei ca fiind neintemeiata.

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei si avand in vedere motivatiile emise de petenta, au rezultat urmatoarele aspecte:

**Cauza supusa solutionarii o constituie corectitudinea masurii de neadmitere in vederea deducerii a TVA in suma de .... lei .**

***In fapt,*** prin raportul de inspectie fiscala/... (care a cuprins perioada 01.07.2007 - 31.10.2007) se consemneaza urmatoarele aspecte la capitolul TVA :

a) " Ca deficienta s-a constatat ca in luna octombrie 2007 unitatea a dedus TVA in suma de... lei aferenta facturii nr. ...emisa de SC Y SA Cluj , din care ... lei reprezinta TVA aferenta achizitiei imobilului si a terenului (contract de vnzare - cumparare nr. ...) situate in comuna... judetul Vrancea , suma care intra sub incidenta art. 141 alin 2 lit f din Legea 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare si... lei TVA deductibila aferenta achizitiei utilajelor situate tot in comuna... , judetul Vrancea .

SC Y SA pentru operatiunea de vnzare a imobilului si a terenului situate in comuna... judetul Vrancea a depus la organul fiscal teritorial Cluj Notificarea privind operatiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 alin 2 lit f din Legea 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare, in conformitatea cu art 141 alin 3.

In aceste conditii, operatiunea de vnzare a imobilului si a terenului se incadreaza la masuri simplificate in conformitate cu prevederile art. 160 alin 2 lit b din Legea 571 /2003 cu modificarile si completarile ulterioare : < Art. 160 . Masuri de simplificare (1) Furnizorii si beneficiarii bunurilor / serviciilor prevazute la alin 2 au obligatia sa aplice masurile de simplificare prevazute de prezentul articol. Conditia obligatorie pentru aplicarea masurilor de simplificare este ca atat furnizorul , cit si beneficiarul sa fie inregistrati in scopuri de TVA , conform art. 153 ; (2) Bunurile si serviciile pentru livrarea sau prestarea carora se aplica masurile de simplificare sunt : b )- cladirile , partile de cladire si terenurile de orice fel, pentru a caror livrare se aplica regimul de taxare .>

Conform pct 82 alin 5 din HG 44/2004 , cu modificarile si completarile ulterioare beneficiarul avea obligatia sa inregistreze : 4426 = 4427 cu suma de... lei.

Intrucit la control s-a constatat ca nu au fost aplicate masurile de simplificare prevazute de lege in conformitate cu pct 82 alin 10 din HG 44/2004 cu modificarile si completarile ulterioare, s-a procedat la repunerea corecta a operatiunii , fapt care a condus la majorarea TVA colectata de societate cu suma de .... lei."

(Aceasta speta nu este contestata ; desi este mentionata in contestatia inregistrata la DGFP Vrancea sub nr ..., ulterior, urmare solicitarii Biroului Solutionarea Contestatiilor (adresa nr.... ) , in adresa nr. ...din data... petenta renunta la contestarea acestui aspect precizind expres : "contestam ...decizia de impunere privind obligatia fiscala suplimentara stabilita de inspectia fiscala efectuata in data de .... asupra sumei de... lei reprezentind TVA aferent cheltuielilor procesuale conform facturii nr...).

b) "In urma controlului s-a mai constatat ca societatea a dedus eronat TVA in suma de... lei aferenta facturii nr. ...emisa de SC Y SA , reprezentind TVA aferenta unor cheltuieli procesuale si pentru care societatea verificata a prezentat la control o declaratie notariala de renuntare la reclamatii formulate impotriva SC Y SA Cluj . Mentionam ca in contractul de inchiriere fara numar incheiat in data de .... nu a fost negociata plata cheltuielilor de judecata in caz de litigiu.

Au fost incalcate prevederile art. 137 alin 3 din Legea 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare : <baza de impozitare nu cuprinde urmatoarele : b) - sumele reprezentind daune - interese , stabilite prin hotarire judecatoreasca definitiva si irevocabila, penalizarile si orice alte sume solicitate pentru neindeplinirea totala sau partiala a obligatiilor contractuale, daca sunt percepute peste preturile si/sau tarifele negociate. > "(Speta contestata).

**In drept,** se aplica prevederile urmatorului cadrul legal :

**Legea nr. 571/ 2003** privind Codul fiscal, cu modificarile ulterioare

ART. 137(3)

"Baza de impozitare nu cuprinde urmatoarele:... b) sumele reprezentând daune-interese, stabilite prin hotărâre judecătorească definitivă și irevocabilă, penalizările și orice alte sume solicitate pentru neîndeplinirea totală sau parțială a obligațiilor contractuale, dacă sunt percepute peste prețurile și/sau tarifele negociate. Nu se exclud din baza de impozitare orice sume care, în fapt, reprezintă contravaloarea bunurilor livrate sau a serviciilor prestate;"

**Codul de procedura civila**

ART. 246

"Reclamantul poate să renunțe oricând la judecată, fie verbal în ședință, fie prin cerere scrisă.

Renunțarea la judecată se constată prin încheiere dată fără drept de apel.

Dacă renunțarea s-a făcut după comunicarea cererii de chemare în judecată, instanța, la cererea părâtului, va obliga pe reclamant la cheltuieli.

Când părțile au intrat în dezbaterile fondului, renunțarea nu se poate face decât cu învoirea celeilalte părți."

ART. 247

"În caz de renunțare la însuși dreptul pretins, instanța dă o hotărâre prin care va respinge cererea în fond și va hotărî asupra cheltuielilor.

Renunțarea la drept se poate face și fără învoirea celeilalte părți, atât în prima instanță cât și în apel.

Renunțarea se poate face în ședință sau prin înscris autentic.

Hotărârea se dă fără drept de apel.

Când renunțarea este făcută în instanță de apel, hotărârea primei instanțe va fi anulată în totul sau în parte, în măsura renunțării."

ART. 274

"Partea care cade în pretențiuni va fi obligată, la cerere, să plătească cheltuielile de judecată.

Judecătorii nu pot micșora cheltuielile de timbru, taxe de procedură și impozit proporțional, plata expertilor, despăgubirea martorilor, precum și orice alte cheltuieli pe care partea care a câștigat va dovedi că le-a făcut.

Judecătorii au însă dreptul să mărească sau să micșoreze onorariile avocaților, potrivit cu cele prevăzute în tabloul onorariilor minimale, ori de câte ori vor constata motivat că sunt nepotrivite de mici sau de mari, față de valoarea pricinii sau munca îndeplinită de avocat."

**In speta**, urmare analizării documentelor aflate la dosarul cauzei - se retin următoarele :

**In adresa Ministerului Economiei si Finantelor - Directia de Legislatie in Domeniul TVA nr. ...., inregistrata la DGFP Vrancea sub nr.... se precizeaza :**

" Urmare adresei dvs nr ....., inregistrata la Ministerul Economiei si Finantelor sub nr ....., va facem cunoscut următoarele :

**" I. Cadrul legislativ aplicabil**

Pentru operatiunile în cauza din punct de vedere al taxei pe valoarea adaugata sunt aplicabile prevederile din : Legea nr 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, aplicabile de la data de 01 ianuarie 2007 pina la data de 31 decembrie 2007 inclusiv; Normele metodologice de aplicare a Legii nr 571/2003 privind Codul fiscal , aprobate prin Hotarirea Guvernului nr 44/2004 , cu modificarile si completarile ulterioare , aplicabile de la data de 1 ianuarie pina la data de 31 decembrie 2007 , inclusiv; Codul de procedura civila . "

**" Situatia de fapt**

Din adresa mentionata rezulta ca prin decontul de taxa pe valoarea adaugata cu optiune de rambursare nr. ....SC X SRL Focsani a solicitat rambursarea taxei pe valoarea adaugata in suma de ... lei, din care .... lei taxa pe valoarea adaugata aferenta unor cheltuieli procesuale.

Exercitarea dreptului de deducere a taxei pe valoarea adaugata aferenta cheltuielilor procesuale a fost justificata de catre societate cu : factura nr ... ; contractul de inchiriere din ... si declaratia SC Y SRL Focsani, autentificata prin incheierea de autentificare nr .... .

Prin declaratia autentificata SC X SRL Focsani, reprezentata prin asociatul..., in baza hotaririi adunarii generale a asociatilor, adoptata in data de ... renunta la insusi dreptul pretins in dosarele aflate pe rol la Tribunalul Vrancea , Judecatoria Focsani si Curtea de Apel Galati .

In urma controlului efectuat, organele de inspectie fiscala nu au aprobat rambursarea sumei de ... lei inscrisa in factura nr ....., intrucit din declaratia autentificata si contractul de inchiriere nu rezulta obligativitatea suportarii cheltuielilor de judecata ale piritei SC Y SRL Cluj , fapt pentru care SC X SRL Focsani a contestat masura dispusa de nerambursare a TVA respectiv.

Cu adresa nr... DGFP Vrancea solicita opinia referitoare la incadrarea din punct de vedere legal a cazului, respectiv : art. 137 alin (3) lit b) si art. 145 alin 2 lit a) din Codul fiscal, precum si art 264 alin 2 si 3 , art. 247 alin 1 , art 274 din Codul de procedura civila . "

**"Tratamentul fiscal**

Potrivit prevederilor art. 274 Cod procedura civila, cheltuielile de judecata cuprind : <cheltuieli de timbru, taxa de procedura si impozit proportional, plata expertilor, despăgubirea martorilor, precum si orice cheltuieli pe care partea care a cistigat va dovedi ca le-a facut, onorariile avocatiilor>, nu si daunele interese, care, de regula, sunt mentionate distinct in hotarirea judecatoreasca.

In situatia in care instanta stabileste prin hotarire judecatoreasca in mod distinct daunele interese si cheltuieli de judecata , in opinia noastra , dispozitiile art 137 alin 3 lit b) din Codul fiscal , cu modificarile si completarile ulterioare, care fac referire numai la daune interese,

penalizari, si orice sume solicitate pentru neindeplinirea totala sau partiala a obligatiilor contractuale, daca sunt percepute peste preturile si/sau tarifele negociate , nu sunt aplicabile cheltuielilor de judecata.

Conform prevederilor art 247 alin 1 Cod de procedura civila <In caz de renuntare la insusi dreptul pretins, instanta da o hotarire prin care respinge cererea in fond si va hotari asupra cheltuielilor>.

Potrivit art 247 alin 3, 4, si 5 din Codul de procedura civila <Renuntarea se poate face prin sedinta sau prin in scris autentic. Hotarirea se da fara drept de apel.Cind renuntarea este facuta in instanta de apel , hotarirea primei instante va fi anulata in totul sau in parte, in masura renuntarii>"

#### IV Concluzii

"In contextul celor mentionate , in opinia noastra , SC Y SA Cluj putea sa solicite plata cheltuielilor de judecata (procesuale) de catre SC X SRL Focsani, numai dupa ce instanta pronunta hotarirea judecatoreasca , prin care respingea cererea in fond si stabilea cheltuielile procesuale, iar aceasta hotarire judecatoreasca raminea irevocabila, prin declararea recursului sau prin recurare. Pe cale de consecinta, SC X SRL Focsani nu poate beneficia de deducerea taxei pe valoarea adaugata aferenta cheltuielilor procesuale facturata de catre SC Y SA Cluj".

**In referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei inaintat cu adresa nr ....**, intocmit de reprezentantii organului de inspectie se face urmatoarea propunere de solutionare .

"SC X SRL Focsani contesta ..TVA aferenta cheltuielilor procesuale – ... lei . In luna octombrie 2007, SC X SRL deduce TVA aferenta unor cheltuieli procesuale in suma de ... lei din factura nr. .... emisa de SC Y SA Cluj pentru care societatea prezinta la control o declaratie notariala de renuntare la reclamatiiile formulate impotriva SC Y SA.

Intrucat din cuprinsul declaratiei si din contractul de inchiriere incheiat cu SC Y SA nu rezulta obligativitatea platii cheltuielilor de judecata de catre SC X SRL, in timpul controlului, s-a procedat la diminuarea TVA deductibil cu suma de .... lei.

Conform art. 137, alin. (3), lit. b din Legea nr. 571/2003, cu modificarile si completarile ulterioare: " Baza de impozitare nu cuprinde urmatoarele: ..... b) sumele reprezentând daune-interese, stabilite prin hotarâre judecatoreasc definitiva si irevocabila, penalizarile si orice alte sume solicitate pentru neîndeplinirea totala sau partiala a obligatiilor contractuale, daca sunt percepute peste preturile si/sau tarifele negociate. ....".

In conformitate cu art. 246, alin (2) si (3) si ale art. 247 alin (1) din Codul de procedura civila , in vigoare de la 01.01.2007:

- art. 246 " Renuntarea la judecata se constata prin încheiere data fara drept de apel. Daca renuntarea s-a facut dupa comunicarea cererii de chemare în judecata, instanta, la cererea pârâtului, va obliga pe reclamant la cheltuieli.

- art. 247: " În caz de renuntare la însusi dreptul pretins, instana da o hotarâre prin care va respinge cererea în fond si va hotarî asupra cheltuielilor.

De asemeni, la art. 274 din acelasi act normativ: " Partea care cade în pretentiuni va fi obligata, la cerere, sa plateasca cheltuielile de judecata."

Deoarece petenta nu a prezentat la control nici un act juridic emis de instanta de judecata din care sa rezulte ca SC X SRL Focsani este obligata sa suporte cheltuielile de judecata platite de catre SC Y, iar aceasta din urma nici nu a cerut acest lucru in instanta, reiese ca acestea nu apartin societatii.

In acest context societatea nu beneficiaza de dreptul de deducere si potrivit art. 145, alin. (2), lit. a: „Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii în folosul urmatoarelor operatiuni: a) operatiuni taxabile..”

Concluzionind cele mentionate mai sus, consideram ca organele de inspectie fiscala au procedat corect in conditiile create de societatea verificata si propunem respingerea contestatiei ca neintemeiata, nefondata si nelegala."

In concluzie, "SC X SRL Focsani nu poate beneficia de deducerea TVA aferenta cheltuielilor procesuale facturate de catre SC Y SA Cluj", intrucit "SC Y Cluj putea sa solicite plata cheltuielilor de judecata (procesuale) de catre SC X SRL Focsani, numai dupa ce instanta pronunta hotarirea judecatoreasca, prin care respingea cererea in fond si stabilea cheltuielile procesuale, iar aceasta hotarire judecatoreasca raminea irevocabila, prin declararea recursului sau prin recurare" (conform punct de vedere exprimat in adresa adresa Ministerului Economiei si Finantelor - Directia de Legislatie in Domeniul TVA nr. ..., inregistrata la DGFP Vrancea sub nr .....) ; atit in timpul inspectiei fiscale , cit si pe parcursul solutionarii contestatiei, petenta nu a prezentat dovada indeplinirii acestor conditii.

Avind in vedere aspectele prezentate mai sus , in temeiul actelor normative precizate in decizie , precum si art. 216 din OG 92/2003 R privind Codul de procedura fiscala ,se

DECIDE :

**Respingerea contestatiei ca fiind neintemeiata pentru suma de... lei** reprezentind TVA neadmisa in vederea deducerii de catre reprezentantii Administratiei Finantelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii - Activitatea de Inspecție Fiscală , prin raportul de inspectie fiscala si decizia de impunere / .....

Prezenta decizie poate fi atacata de contribuabil la Tribunalul Judetean Vrancea in termen de 6 luni de la comunicare , conform art. 218(2) din Codul de procedura fiscala aprobat prin OG nr. 92/2003 R, coroborat cu art. 11(1) din Legea contenciosului administrativ nr. 554/2004.