

DECIZIA NR. 222

Directia Generala a Finantelor Publice , Biroul Solutionare Contestatii, a fost sesizata de catre DGFP-Activitatea de Inspecție Fiscală, privind contestatia formulata de catre **SC XXX SRL**.

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor stabilite de organele fiscale din cadrul DGFP- Activitatea de Inspecție Fiscală , in Raportul de inspectie fiscala si in Decizia de impunere , privind virarea la bugetul statului a sumei de lei reprezentand TVA stabilita suplimentar.

Contestatia a fost 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 , in data de 18.03.2011 si de data depunerii contestatiei la DGFP in 31.03.2011, conform stampilei acestei institutii.

Procedura fiind indeplinita, DGFP prin Biroul de solutionare contestatii este investita sa se pronunte asupra contestatiei.

I. SC XXX SRL contesta suma de... lei reprezentand TVA suplimentar, stabilita prin Raportul de inspectie fiscala si in Decizia de impunere, motivand urmatoarele:

Petenta precizeaza ca in perioada 01.01.2006-30.09.2010 societatea comerciala XXXX COM SRL si-a exercitat dreptul de deducere aferent facturilor emise de SC N SRL in cuantum de lei, reprezentand chirii, suma pentru care societatea a depus notificarea organelor de control cu intarziere.

Petenta sustine ca a depus notificarea cu intarziere pe motiv ca SC N SRL , la randul ei, a depus-o cu intarziere la finante.

Totodata se precizeaza in contestatie ca SC XXXX SRL nu putea sa depuna notificarea pana cand SC N SRL nu depunea la finante notificarea respectiva.

In sustinere petenta invoca prevederile art.141 alin.(3) din Codul fiscal si pct.38 (3) din H.G. Nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

In concluzie, petenta solicita sa se admita contestatia .

In sustinere petenta anexeaza la contestatie copie dupa notificarea societatii comerciale N SRL inregistrata la AFP Brasov sub nr...../2011.

II. In Raportul de inspectie fiscala si in Decizia de impunere organele de inspectie fiscala din cadrul DGFP-A.I.F. au determinat TVA de plata stabilita suplimentar in suma de ... lei, accesorii aferente TVA de plata stabilita suplimentar in suma de lei, motivand urmatoarele:

In perioada verificata societatea si-a exercitata dreptul de deducere aferent facturilor emise de SC N SRL, cod fiscal RO reprezentand chirie conform contract nr.48/31.03.1998 prelungit cu contractul din data de 2011.

Organele de inspectie fiscala au constatat ca obiectul contractelor mentionate mai sus il constituie inchirierea standurilor de prezentare si desfacere (33 si 36) aflate in Centrul Comercial din, str....., nr....., bl.... " contravaloarea prestatiei este de ron +TVA , pentru standurile de prezentare si desfacere".

SC XXX SRL a achitat cu numerar in fiecare luna contravaloarea spatiilor inchiriate. Taxa pe valoarea adaugata dedusa in perioada 01.01.2006-30.09.2010 aferenta achizitiilor de la SC N SRL este in suma de ... lei.

SC XXXX SRL nu a prezentat echipei de inspectie fiscala notificarea privind opriunea de taxare a operatiunilor prevazute la art.141 alin.(2) lit.k/e din Codul Fiscal de catre furnizorul SC N SRL.

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

SC XXX SRL, are sediul in, cod CAEN 4643 "Comert cu ridicata al aparatelor electrice de uz gospodaresc, al aparatelor de radio si televizor".

Cauza supusa solutionarii este ca DGFP - prin Biroul de Solutionare Contestatii sa se pronunte daca agentul economic are dreptul la deducerea si implicit la rambursarea taxei pe valoarea adaugata inscrise in 82 (optzeci si doua) facturi fiscale aferente operatiunii de inchiriere a unor spatii comerciale pentru perioada anilor 2006-2010, in conditiile in care petenta nu a prezentat organelor fiscale in timpul controlului notificarea depusa de locator la organul fiscal privind taxarea operatiunii de inchiriere a spatiilor comerciale.

In fapt, organele de inspectie fiscala din cadrul DGFP au efectuat un control fiscal la SC XXX SRL cu sediul in, ce a avut ca obiectiv verificarea ansamblului declaratiilor fiscale pentru taxa pe valoarea adaugata pe perioada 01.01.2006-30.09.2010.

Urmare a verificarii efectuate pe perioada 01.01.2006-30.09.2010 s-a constatat ca taxa pe valoarea adaugata dedusa de SC XXX SRL aferenta achizitiilor de servicii reprezentand chirie nu este deductibila deoarece exigibilitatea taxei intervine la momentul indeplinirii conditiilor prevazute la art.141 alin.(3) din Codul fiscal coroborate cu pct.38 1-3 din Normele Metodologice de aplicare a Codului Fiscal, astfel organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina petentei, TVA suplimentara de plata in suma de 6.018 lei suma contestata de petenta.

In contestatie, petenta SC XXX SRL sustine ca chiar daca a depus cu intarziere notificarea (dupa incheierea Raportului de inspectie fiscala si Deciziei de impunere) nu se poate anula dreptul de deducere aferent TVA-ului din facturile primite de la SC N SRL.

În drept, pentru perioada ianuarie-decembrie 2006 sunt aplicabile prevederile art.141 alin.(2), lit.k și alin.(3) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, privind scutirile pentru operațiuni din interiorul țării, potrivit cărora:

“(2) Alte operațiuni scutite de taxa pe valoarea adăugată: (...)

“e) arendarea, concesiunea și închirierea de bunuri imobile, cu următoarele excepții:

1. operațiunile de cazare care sunt efectuate în cadrul sectorului hotelier sau al sectoarelor cu funcție similară, inclusiv închirierea terenurilor amenajate pentru camping;

2. închirierea de spații sau locații pentru parcare a autovehiculelor;

3. închirierea utilajelor și a mașinilor fixate definitiv în bunuri imobile;

4. închirierea seifurilor;”

(3) Orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea operațiunilor prevăzute la alin. (2) lit. e) și f), în condițiile stabilite prin norme.”

În anul 2007 sunt incidente prevederile art.141 alin.(2) lit.e) și alin.(3) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora:

“(2) Următoarele operațiuni sunt, de asemenea, scutite de taxa:

“e) arendarea, concesiunea, închirierea și leasingul de bunuri imobile, cu următoarele excepții:

1. operațiunile de cazare care sunt efectuate în cadrul sectorului hotelier sau al sectoarelor cu funcție similară, inclusiv închirierea terenurilor amenajate pentru camping;

2. închirierea de spații sau locații pentru parcare a autovehiculelor;

3. închirierea utilajelor și a mașinilor fixate definitiv în bunuri imobile;

4. închirierea seifurilor (...);

(3) Orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea operațiunilor prevăzute la alin. (2) lit. e) și f), în condițiile stabilite prin norme.”

Pct.38 alin.1,3,5 și 6 din H.G. Nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare până la anul 2007, inclusiv, prevede:

“38. (1) În sensul art. 141 alin. (3) din Codul fiscal și fără să contravină prevederilor art. 161 din Codul fiscal, orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea oricăreia dintre operațiunile scutite de taxă prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. e) din Codul fiscal, în ceea ce privește un bun imobil sau o parte a acestuia, construit, achiziționat, transformat sau modernizat la sau după data aderării, în condițiile prevăzute la alin.(2)-(9)(....).

(3) Opțiunea prevăzută la alin. (1) se va notifica organelor fiscale competente pe formularul prezentat în anexa nr. 1 la prezentele norme metodologice și se va exercita de la data înscrisă în notificare (....)

(5) Persoana impozabilă care a optat pentru regimul de taxare în condițiile alin.(1) poate aplica regimul de scutire de taxa prevăzut la art.141 alin.(2) lit.e) din Codul fiscal, de la data înscrisă în notificarea prevăzută la alin.(7).

(6) Persoanele impozabile care au optat tacit înainte de data aderării pentru închirierea, concesiunea sau arendarea de bunuri imobile, trebuie să depună notificarea prevăzută în anexa 1 la prezentele norme în termen de 90 de zile de la data aderării. Persoanele impozabile care au depus notificări pentru taxarea operațiunilor de închiriere, concesiune sau arendare de bunuri imobile, înainte de data aderării, nu mai au obligația să aplice acest regim de taxare pe o perioadă de 5 ani de la data înscrisă în notificare, dacă depun notificarea pentru renunțarea la regimul de taxare prevăzută la alin.(7) și nu este necesară modificarea notificării în sensul menționării suprafeței bunului imobil, în loc de procent din bunul imobil, conform mențiunilor din anexa 1 la prezentele norme.”

Prin HG nr.1579/19.12.2007, cu aplicabilitate de la 01.01.2008, pentru modificarea și completarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr.44/2004, punctul 38 din norme se modifică și va avea următorul cuprins:

“(3) Opțiunea prevăzută la alin. (1) se va notifica organelor fiscale competente pe formularul prezentat în anexa nr. 1 la prezentele norme metodologice și se va exercita de la data înscrisă în notificare. O copie de pe notificare va fi transmisă clientului. Depunerea cu întârziere a notificării nu va anula dreptul persoanei impozabile de a aplica regimul de taxare (....).”

Având în vedere prevederile aplicabile pe perioada **ianuarie -decembrie 2006** se reține că pe această perioadă persoanele impozabile **puteau opta pentru plata taxei pe valoarea adăugată în cazul operațiunilor de închiriere de la data înscrisă în notificare.**

Astfel, se reține că până la data aderării dreptul persoanelor impozabile de a exercita opțiunea de taxare în cazul închirierii de bunuri imobile nu era condiționat de data depunerii notificării, cu condiția că până la data notificării să nu fi fost efectuat control al organelor fiscale care să constate că societatea nu a depus notificări până la data inspecției fiscale.

Începând cu data de 01.01.2007, în aplicarea prevederilor art.141 alin.(2) lit.e), din Codul fiscal precizat mai sus, pct.38 alin.(1) și alin.(3) din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, aprobate prin H.G. Nr.44/2004, precizează:

“38. (1) În sensul art. 141 alin. (3) din Codul fiscal și fără să contravină prevederilor art. 161 din Codul fiscal, orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea oricăreia dintre operațiunile scutite de taxă prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. e) din Codul fiscal, în ceea ce privește un bun imobil sau o parte a acestuia (....).

(3) Opțiunea prevăzută la alin. (1) se va notifica organelor fiscale competente pe formularul prezentat în anexa nr. 1 la prezentele norme metodologice și se va exercita de la data depunerii notificării sau de la o altă dată ulterioară înscrisă în notificare. În situația în care opțiunea se exercită numai pentru o parte din bunul imobil, această parte din bunul imobil care se intenționează a fi utilizat pentru operațiuni taxabile, exprimată în procente, se va comunica în notificarea transmisă organului fiscal. Pentru bunurile imobile sau

partile din bunurile imobile pentru care au fost incheiate contracte de leasing care sunt in derulare la data de 1 ianuarie 2007, notificarea se va depune in termen de 90 de zile de la data aderarii, in situatia in care proprietarul bunului doreste sa continue regimul de taxare pentru operatiunea de leasing cu bunuri imobile.”

Astfel pentru anul 2007, potrivit prevederilor legale in vigoare pe anul 2007 **optiunea de taxare se va exercita de la data depunerii notificarii sau de la o data ulterioara inscrisa in notificare.**

Incepand cu 01.01.2008 pct.38 alin.930 din Normele Metodologice de aplicare a Codului fiscal, aprobate prin H.G. Nr.44/2004, precizeaza:

“(3) Optiunea prevazuta la alin.(1) se va notifica organelor fiscale competente pe formularul prezentat in anexa nr.1 la prezentele norme metodologice si se va exercita de la data inscrisa in notificare.O copie de pe notificare va fi transmisa clientului.Depunerea cu intarziere a notificarii nu va anula dreptul persoanei impozabile de a aplica regimul de taxare.(....).

Ca urmare, se retine ca **regimul juridic al operatiunii de taxare pe baza de optiune prin depunerea notificarii este dat de norma legala in vigoare la data efectuarii operatiunii si nu norma legala in vigoare la data la care se depune notificarea.**

Din analiza notificarilor nr..../2011 si nr..../2011 invocate de societate in contestatie rezulta ca acestea au fost depuse in anul 2011 dar se refera la exercitarea optiunii incepand cu data de 01.01.2006 si cu data de 01.01.2011, perioada anterioara aderarii, respectiv 01.01.2006-31.12.2006 si ulterioara aderarii 01.01.2007-21.09.2010.

Avand in vedere prevederile legale mai sus mentionate, se retine faptul ca inchirierea, cu exceptiile prevazute de lege, este o operatiune scutita de taxa pe valoarea adaugata fara drept de deducere, iar in cazul in care se doreste taxarea acestei operatiuni prestatorul poate sa opteze prin depunerea unei notificari la organul fiscal teritorial, iar taxarea se aplica de la data inscrisa in notificare. In cazul de fata, societatea contestatoare nu se incadreaza in exceptiile prevazute la art.141 alin.(2), lit.e).

Dreptul persoanelor impozabile de a exercita optiunea de taxare in cazul inchirierii de bunuri nu este conditionat de data depunerii notificarii, **cu conditia ca pana la data notificarii sa nu fi fost efectuat un control al organul fiscale care sa constate ca societatea nu a depus notificarea pana la data inspectiei fiscale.**

Din documentele existente la dosarul cauzei se retine ca furnizorul SC N SRL a depus la Administratia Finantelor Publice in dat ade **11.03.2011**, notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor de inchiriere pentru imobilul Complex..... .

De asemenea, din dosarul cauzei rezulta ca inspectia fiscala a fost efectuata in perioada 22.02.2011-28.02.2011 si a cuprins perioada 01.01.2006-30.09.2010.

Raportul de inspectie fiscala a si Deciziei de impunere.

Avand in vedere cele de mai sus, rezulta ca notificarile optiunii de taxare a operatiunilor de inchiriere de bunuri imobile **au fost depuse ulterior finalizarii actiunii**

de inspectie fiscala si prin urmare , acestea nu mai pot schimba regimul de scutire aplicabil tranzactiei respective, pe perioada verificata.

Fata de prevederile legale specificate mai sus aplicabile in speta si avand in vedere ca petenta nu a prezentat notificarea privind optiunea taxarii acestor operatiuni primita de la locator in perioada supusa verificarii si nici in timpul inspectiei fiscale, se constata ca SC XXX SRL nu avea dreptul la deducerea taxei pe valoarea adaugata inscrisa in cele 82 de facturi emise de catre SC N SRL in perioada 25.01.2006-21.09.2010, asa cum in mod legal a constatat organele de inspectie fiscala in Decizia de impunere, urmand a se respinge contestatia ca neintemeiata.

Sustinerea petentei ca SC XXX SRL a depus cu intarziere notificarea deoarece SC N SRL, la randul ei, a depus-o cu intarziere la finante nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat petenta cunoscand ca operatiunile de inchiriere de bunuri imobile sunt operatiuni scutite, precum si faptul ca beneficiarul nu are drept de deducere a taxei facturate de prestator decat in masura in care acesta si-a exprimat optiunea de taxare a operatiunii prin depunerea unei notificari in acest sens la organele fiscale, **avea obligatia sa solicite prestatorului dovada depunerii notificarii**, in caz contrar inchirierea este considerata o operatiune scutita fara drept de deducere a taxei pe valoarea adaugata asa cum de fapt s-a si constatat.

Pentru considerentele aratate si in temeiul art.216, alin.1, din OG 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala se:

DECIDE :

Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulata de petenta **SC XXX SRL**, pentru TVA suplimentara de plata in suma de ... lei

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