

DECIZIE nr. 477 / 121 / 18.07.2007

privind solutionarea contestatiei formulate de SC S... cu sediul in T... inregistrata la DGFP Timis sub nr....

Biroul Solutionarea Contestatiilor al DGFP Timis a fost sesizat de AFPM Timisoara - Structura de Administrare Fiscala prin adresa nr.... inregistrata la DGFP Timis sub nr...., cu privire la contestatia formulata de SC S... cu sediul in T... SC S.. are codul unic de inregistrare ... atribut M RO și numar de inregistrare la ORC Timiș J ..

Contestația s-a depus impotriva Deciziei de impunere nr... privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală.

Contestatia a fost formulata in termenul prevazut de art. 177 al. 1 din OG. 92/2003 republicata titlul IX si este autentificata prin semnatura persoanei autorizate si stampila unitatii.

Din analiza dosarului contestatiei se constata ca au fost intrunite conditiile prevazute de art.176 si art.179 din OG nr.92/2003 republicata titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale; DGFP Timis prin Biroul Solutionarea Contestatiilor este competenta sa solutioneze pe fond contestatia.

I. Obiectul contestatiei il constituie anulara partiala a Deciziei de impunere nr. ... pentru suma totala de ... lei reprezentand TVA respinsa la rambursare, compusa din :

- ... lei TVA aferenta operatiunii de inchiriere spatiu
- ... TVA aferenta prestarilor externe care nu au fost autofacturate de societate.

Contribuabilul sustine ca nelegala si netemeinica respingerea la rambursare a sumei de ...lei reprezentand TVA inscrisa in factura nr.... emisa de SC D ... aferenta operatiunii de inchiriere a unui bun imobil, deoarece nu s-a tinut cont de prevederile pct. 42, alin.(5) si alin. (6) din HG nr. 44/2004 prin care persoanele juridice au optat tacit pentru regimul de taxare.

In acest sens s-a pronuntat si Ministerul Finantelor Publice - Directia Generala Politici si Legislatie prin adresa din data de 05.01.2005 catre DGFP Cluj, care precizeaza ca "Depunerea notificarii ulterior inceperii aplicarii regimului de taxare NU poate anula optiunea de taxare a operatiunilor respective, aceasta fiind numai o conditie formala".

Referitor la suma de ... lei reprezentand TVA aferenta facturilor externe nr...., nr... si nr. ... contestatorul sustine ca a procedat legal la autofacturarea prestarilor de servicii externe evidentiata in factura nr.... iar daca organul de control nu este de acord cu deductibilitatea TVA in suma de ...lei ar fi trebuit sa diminueze si TVA colectata cu aceesi suma.

II. In Raportul de inspectie fiscala inregistrat la AFPM Timisoara sub nr. ... organul de control a constatat ca TVA in suma de ... lei inscrisa in factura nr. ... emisa de SC D ... aferenta operatiunii de inchiriere a unui bun imobil este nedeductibila deoarece nu au fost respectate prevederile punctului 44 din HG nr. 44/2004

date in aplicarea art. 141 alin. (2) lit. k si alin. (3) din Legea nr. 571/ 2003, adica nu a fost prezentata notificarea privind operatiunile de taxare prevazute de legiuitor.

SC S ... SRL a dedus TVA in suma de ... lei din factura emisa de catre SC D ... fara a prezenta notificarea depusa la organul fiscal prin care emitentul facturii nr.... si-a exprimat dreptul de optiune pentru aplicarea regimului de taxare prevazut de pct. 44 din HG nr.44/2004, modificata si completata.

Cu privire la suma de ... lei cu care a fost diminuata TVA de rambursat, organul de control a constatat ca SC S ... a incheiat contractul de prestari servicii (management) fara numar, din data de 27.12.2005 cu o societate finlandeza din grup A ...; in temeiul art. 155(4) din Legea nr. 571/2003 contribuabilul avea obligatia sa autofactureze operatiunile respective, prin emiterea unei facturi fiscale, la data primirii facturii prestatorului sau la data efectuarii platii catre prestator.

Pentru facturile externe nr...., nr. Si nr... emise de catre societatea mentionata mai sus, contribuabilul a procedat conform prevederilor pct. 60 alin.(3) din HG nr. 44/2004 la autofacturare, prin emiterea cu intarziere a facturii nr. 8332421/28.10.2006 .

Pentru justificarea efectiva a prestarii acestor servicii nu s-au prezentat documentele prevazute la punctul 48 din HG nr.44/2004, adica nu au fost prezentate rapoarte de lucru, studii de fezabilitate, de piata sau orice alte documente corespunzatoare si nu s-a facut dovada necesitatii acestor cheltuieli.

Perioada verificată privind TVA este

III.Având în vedere constatarile organului de control, susținerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei și prevederile legale în vigoare în perioada verificata, in baza referatului nr.... Biroul soluționarea contestațiilor reține ca in urma solicitarii la rambursare a TVA s-a stabilit ca suma ... lei (RON) reprezinta taxa pe valoarea adaugata nedeductibila, compusa din ... lei TVA aferenta operatiunii de inchiriere spatiu si ... lei TVA aferenta prestarilor externe care nu au fost autofacturate de societate.

Cu privire la taxa pe valoarea adaugata in suma de ...lei aferenta operatiunii de inchiriere spatiu contestatorul sustine ca este nelegala diminuarea TVA de rambursat deoarece in temeiul art.145 alin. (8) din Legea nr. 571/2003 a dedus TVA de pe documente legale, iar conform adresei din data de 05.01.2005 a Ministerul Finantelor Publice - Directia Generala Politici si Legislatie catre DGFP Cluj, depunerea notificarii ulterior inceperii aplicarii regimului de taxare NU poate anula optiunea de taxare a operatiunilor respective, aceasta fiind numai o conditie formala.

Organul de control a constatat ca TVA inscrisa in factura nr.... emisa de SC D... SRL aferenta operatiunii de inchiriere a unui bun imobil este nedeductibila deoarece nu au fost respectate prevederile punctului 44 din HG nr. 44/2004 date in aplicarea art. 141 alin. (2) lit. k si alin. (3) din Legea nr. 571/ 2003, adica nu a fost prezentata notificarea privind optiunea de taxare a operatiunii de inchiriere.

Organul investit cu solutionarea contestatiilor retine ca SC S ... a dedus TVA din factura emisa de catre SC D ... fara a prezenta notificarea depusa la organul fiscal prin care emitentul facturii nr.... si-a exprimat *dreptul de optiune pentru aplicarea regimului de taxare* prevazut de pct. 44 din HG nr.44/2004, modificata si completata.

Speta este reglementata de art.141 alin.(2) lit.k) din Legea nr. 571/2003 in care se prevede ca sunt scutite de TVA "arendarea, concesiunea si inchirierea de bunuri imobile".

Pentru a fi supuse regimului de taxare operatiunile prevazute in textul de lege mai sus invocat, este obligatoriu a se respecta conditia prevazuta la art. 141 alin. (3) din Legea nr. 571/2003 care prevede ca :

“(3) Orice persoana impozabila poate opta pentru taxarea operatiunilor prevazute la alin. (2) lit. k), in conditiile stabilite prin norme”.

Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 aprobate prin HG nr.44/2004 la pct. 44 precizeaza ca:

‘Scutirile de taxa pe valoarea adaugata prevazute de art. 141 din Codul fiscal sunt obligatorii, cu exceptia operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal pentru care art. 141 alin. (3) din Codul fiscal prevede dreptul de optiune pentru aplicarea regimului de taxare. Scutirile de taxa pe valoarea adaugata se aplica livrarilor de bunuri si/sau prestarilor de servicii realizate de orice persoana impozabila. Daca o persoana impozabila inregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata a facturat in mod eronat cu taxa pe valoarea adaugata livrari de bunuri si/sau prestari de servicii scutite de taxa pe valoarea adaugata catre beneficiari care au sediul activitatii economice sau un sediu permanent ori, in lipsa acestuia, domiciliul sau resedinta obisnuita in Romania, este obligata sa storneze facturile emise. Beneficiarii unor astfel de operatiuni nu au dreptul de deducere a taxei pe valoarea adaugata, aplicata in mod eronat pentru o operatiune scutita; acestia trebuie sa solicite furnizorului/prestatorului stornarea facturii cu taxa pe valoarea adaugata si emiterea unei noi facturi fara taxa pe valoarea adaugata’.

Contribuabilul a interpretat trunchiat prevederile normelor metodologice deoarece operatiunea de inchiriere este scutita de TVA, iar prin exceptie operatiunile prevazute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal, legiuitorul prevede dreptul de optiune pentru aplicarea regimului de taxare.

Deoarece SC D..nu a prezentat notificarea privind optiunea pentru taxarea operatiunilor prevazute la alin. (2) lit. k), in conditiile stabilite prin norme rezulta ca TVA inscrisa in factura nr.... nu poate fi dedusa de catre SC S ...

Sustinerea contribuabilului ca organul de control nu a tinut cont de prevederile pct. 42, alin. (5) si (6) din HG nr.44/2004 prin care SC D ... a optat tacit pentru taxarea acestor operatiuni nu prezinta relevanta deoarece textul actului normativ se refera la persoanele juridice care au optat pentru regimul de taxare, ori in speta supusa solutionarii furnizorul de servicii de inchiriere nu a prezentat notificarea optiunea de taxare inregistrata la organul fiscal.

“(5) Persoanele care au optat pentru regimul de taxare pentru orice operatiune prevazuta la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal nu mai pot aplica regimul de scutire pentru operatiunile respective timp de 5 ani. Dupa aceasta perioada persoanele impozabile pot anula optiunea. Formularul pentru notificarea anularii optiunii, prevazut in anexa nr. 2, se depune la organul fiscal la care persoanele impozabile sunt inregistrate ca platitori de impozite si taxe.

(6) Prin derogare de la prevederile alin. (5), persoanele care la data de 1 martie 2003 au optat tacit asupra taxarii operatiunilor prevazute la art. 9 alin. (2) lit. o) din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adaugata, republicata, pot renunta oricand la aceasta optiune in vederea aplicarii regimului de scutire. Formularul pentru notificarea anularii optiunii, prevazut in anexa nr. 2, se depune la organul fiscal la care persoanele impozabile sunt inregistrate ca platitori de impozite si taxe. Daca ulterior opteaza pentru taxare, trebuie sa aplice prevederile alin. (5)”

In concluzie, SC D ... trebuia sa storneze factura emisa, iar beneficiarul operatiunii - SC S ... nu are dreptul de deducere a taxei pe valoarea adaugata, aplicata in mod eronat pentru o operatiune scutita; contestatorul trebuia sa solicite furnizorului/prestatorului

stornarea facturii cu taxa pe valoarea adaugata si emiterea unei noi facturi fara taxa pe valoarea adaugata.

2. Cu privire la suma de 4.459 lei cu care a fost diminuată TVA de rambursat, organul de control a constatat ca SC S ...a încheiat contractul de prestari servicii (management) fara numar, din data de 27.12.2005 cu o societate finlandeza din grup Amer Sports Corporation; in temeiul art. 155(4) din Legea nr. 571/2003 contribuabilul avea obligatia sa autofactureze operatiunile respective, prin emiterea unei facturi fiscale, la data primirii facturii prestatorului sau la data efectuării plății către prestator.

Pentru facturile externe nr...., nr... si nr. emise de catre societatea mentionata mai sus, contribuabilul a procedat la autofacturare prin emiterea cu intarziere a facturii nr... incalacandu-se prevederile pct. 60 alin.(3) din HG nr. 44/2004 :

“ In cursul perioadei fiscale persoanele inregistrate ca platitori de taxa pe valoarea adaugata, care sunt beneficiari ai operatiunilor prevazute la art. 150 alin. (1) lit. b) si art. 151 alin. (1) lit. b) din Codul fiscal, reflecta taxa pe valoarea adaugata aferenta acestor operatiuni pe baza facturilor emise prin autofacturare prin inregistrarea contabila:

4426 = 4427
"Taxa pe valoarea "Taxa pe valoarea
adaugata deductibila" adaugata colectata".

Pentru justificarea efectiva a prestării acestor servicii nu s-au prezentat documentele prevazute la punctul 48 din HG nr.44/2004, adica nu au fost prezentate rapoarte de lucru, studii de fezabilitate, de piata sau orice alte documente corespunzatoare si nu s-a facut dovada necesitatii acestor cheltuieli.

Referitor la cheltuielile cu serviciile de management la punctul 48 din HG nr.44/2004, legiuitorul precizeza ca :

“ Pentru a deduce cheltuielile cu serviciile de management, consultanta, asistenta sau alte prestari de servicii trebuie sa se indeplineasca cumulativ urmatoarele conditii:

- serviciile trebuie sa fie efectiv prestate, sa fie executate in baza unui contract care sa cuprinda date referitoare la prestatori, termene de executie, precizarea serviciilor prestate, precum si tarifele percepute, respectiv valoarea totala a contractului, iar defalcarea cheltuielilor de aceasta natura sa se faca pe intreaga durata de desfasurare a contractului sau pe durata realizarii obiectului contractului; prestarea efectiva a serviciilor se justifica prin: situatii de lucrari, procese-verbale de receptie, rapoarte de lucru, studii de fezabilitate, de piata sau orice alte materiale corespunzatoare;

- contribuabilul trebuie sa dovedeasca necesitatea efectuării cheltuielilor prin specificul activitatilor “.

Deoarece contribuabilul nu a facut dovada ca serviciile de management au fost destinate utilizării in folosul operatiunilor sale taxabile, taxa pe valoarea adaugata aferenta acestor servicii nu poate fi dedusa, speta fiind reglementata de art. 145 (1) si (3) din Legea nr. 571/2003 astfel :

“(1) Dreptul de deducere ia nastere in momentul in care taxa pe valoarea adaugata deductibila devine exigibila.

(3) Daca bunurile si serviciile achizitionate sunt destinate utilizării in folosul operatiunilor sale taxabile, orice persoana impozabila inregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata are dreptul sa deduca:

a) taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost livrate sau urmeaza sa ii fie livrate, si pentru prestarile de servicii care i-au fost prestate ori

urmeaza sa ii fie prestate de o alta persoana impozabila”.

Sustinerea contestatorului ca daca organul de control nu este de acord cu deductibilitatea TVA in suma de .. lei ar fi trebuit sa diminueze si TVA colectata cu aceesi suma nu prezinta relevanta deoarece pentru a beneficia de deductibilitatea TVA trebuia respectata conditia prevazuta de art. 145(3) din Legea nr.571/2003, adica sa faca dovada ca serviciile sunt destinate operatiunilor sale taxabile.

Avand in vedere cele prezentate, rezulta ca organul de control a procedat in mod legal la stabilirea sumei de ... lei reprezentand TVA nedeductibila, motiv pentru care urmeaza respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru acest capat de cerere.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul Legii nr. 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare, HG nr. 44/2004, OMFP nr. 519/2005, coroborat cu art. 186 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale se

DECIDE :

1.Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulate de SC S ... pentru suma de ... lei reprezentand TVA nedeductibila.

Prezenta decizie se comunica :

- SC S ...
- AFPM - Inspectie Fiscala Timisoara

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunalul Timis.

DIRECTOR EXECUTIV