

DECIZIE nr. 467 / 111 / 18.07.2007

I. Obiectul contestatiei il constituie anularea partiala a Deciziei de impunere nr. 132/18.05.2007 pentru suma delei reprezentand TVA respinsa la rambursare.

Contribuabilul sustine ca nelegala si netemeinica respingerea la rambursare a sumei de ... lei reprezentand TVA inscrisa in factura nr. 8351982/02.06.2006 emisa de SC ... 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..., 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".

II. In Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 14.05.2007 inregistrat la AFPM sub nr. 606/18.05.2007 organul de control a constatat ca TVA inscrisa in factura nr. 8351982/02.06.2006 emisa de SC ... 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.

Contribuabilul a dedus TVA din factura emisa de catre SC ... fara a prezenta notificarea depusa la organul fiscal prin care emitentul facturii nr. 8351982/02.06.2006 si-a exprimat *dreptul de optiune pentru aplicarea regimului de taxare* prevazut de pct. 44 din HG nr.44/2004, modificata si completata.

Perioada verificată privind TVA este 01.06.2006 - 30.06.2006.

III. Având în vedere constatările organului de control, susținerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei și prevederile legale în vigoare în perioada verificata, în baza referatului nr. 34099/18.07.2007 Biroul soluționarea contestațiilor reține ca in urma solicitarii la rambursare a TVA s-a stabilit ca sumalei (RON) reprezinta taxa pe valoarea adaugata nedeductibila si neadmisa la rambursare.

Contestatorul sustine ca este nelegala diminuarea TVA de rambursat cu suma de ... lei 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 ..., 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 in suma de ... lei inscrisa in factura nr. 8351982/02.06.2006 emisa de SC ...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... a dedus TVA din factura emisa de catre SC ... fara a prezenta notificarea depusa la organul fiscal prin care emitentul facturii nr. 8351982/02.06.2006 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 ...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. 8351982/02.06.2006 nu poate fi dedusa de catre SC ...

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 ... 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 pentru 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 trebuia sa storneze factura emisa, iar beneficiarul operatiunii 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.

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 ... pentru suma de ...lei reprezentand TVA nedeductibila.

Prezenta decizie se comunica :

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