

D103/2011

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice xxxxxx a fost sesizat, de Activitatea de Inspectie Fiscala Personane Juridice nr x – prin adresa nr. xxxxxxxx inregistrata la DGFP xxxxx sub nr. xxxxxxxxxx, cu privire la contestatia formulata de xxxxxxxxxx cu domiciliul in loc xxxxx, jud xxxxxx, str.xxxxxx ,nr x, CIF RO xxxxxxx.

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziei de impunere nr. xxxxxxx,cu privire la suma totala de xxxxx lei dupa cum urmeaza :

- impozit pe profit in suma de xxxx lei,
- majorari impozit pe profit in suma de xxxx lei,
- TVA in suma de xxxxx lei,
- majorari TVA in suma de xxxxx lei

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din O.G. nr. 92/2003(R) privind Codul de procedura fiscala, republicata , cu modificarile si completarile ulterioare, in raport de data comunicarii deciziei de impunere , respectiv xxxxxxx, data inscrisa de posta pe plicul de primire privind comunicarea deciziei de impunere aflat in copie la dosarul cauzei, si data inregistrarii contestatiei la D.G.F.P Ialomita respectiv xxxxxxx, asa cum reiese din amprenta stampilei registraturii aplicata pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice Ialomita prin Biroul de Solutionarea Contestatiilor, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, este competent sa solutioneze prezenta contestatie.

I) S.C. xxxxxxx S.R.L inainteaza contestatia nr. xxxxxx din data de xxxxxx impotriva Deciziei de impunere nr. xxx din data de xxxxxxx privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala in baza Raportului de inspectie fiscala nr xxxxxxxxxx.

Prin contestatia inregistrata sub nr.xxxxxxxx S.C. xxxxxxx S.R.L. solicita anulara in parte a actului administrativ-fiscal intocmit la data de xxxxxx, si anume impozit pe profit in suma de xxxxxx lei, majorari impozit pe profit in suma de xxxxx lei, TVA in suma de xxxxxx lei, majorari TVA in suma de xxxxx lei, stabilite in sarcina societatii prin Raportul de inspectie fiscala nr. xxxxxx si Decizia de impunere nr. xxxxxxx.

In sustinerea contestatiei petentul aduce urmatoarele argumente :

La sediul societatii a fost efectuat un control ce a avut ca obiectiv verificarea de impozite, taxe si contributii (inspectie **fiscala** generala) pentru perioada xxxxxx-xxxxxxx. Conform Deciziei de impunere au fost stabilite obligatii suplimentare de plata:

1) Taxa pe valoarea adaugata

- pentru perioada xxxxxx-xxxxxxx, baza impozabila stabilita suplimentar este reprezentata de suma de xxxxxx lei, iar TVA suplimentara de xxxxxx lei;

Majorari calculate pentru intarzierea la plata TVA, in cuantum de xxxxxx lei pentru perioada xxxxxx - xxxxxx. la baza impozabila de xxxxxx lei, Societatea contesta calculul suplimentar al sumei de xxxxxx lei reprezentand TVA si solicita totodata anulara cuantumului majorarilor calculate pentru intarzierea la plata a acestei sume, in valoare de xxxxxx lei.

a) Contestatorul arata ca suma de xxxxx lei, reprezentand TVA colectata stabilita la control la luna septembrie xxxx aferenta situatiilor de lucrari emise si acceptate de beneficiar in luna septembrie xxxxx si pe care organele de control au considerate-o ca fiind facturata cu intarziere in luna octombrie xxxx, conform facturii nr.xxxxxxxx, motivand ca temei legal dispozitiile art.134.1 alin, 4)din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare conform caruia: "faptul generator ia nastere la data emiterii situatiilor de lucrari sau, dupa caz, la data la care aceste situatii sunt acceptate de beneficiar" si de asemenea, potrivit art.134.2, alin. 1) din Legea nr.571/2003: "exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator".

Precizeaza in continuare ca faptul generator al TVA intervine la data la care situatiile de lucrari au fost emise pentru serviciile prestate de SC xxxxxxxx SRL si acceptate de beneficiarul lucrarilor, Consiliul xxxxxxxx.

Contestatorul considera ca organele de control nu au interpretat dispozitiile art. 134.1 alin.4) in integralitatea lui si prin omisiune, au raportat situatia existenta doar la dispozitiile legale mai sus mentionate, fara sa coroboreze si dispozitiile alin.4), conform carora "pentru prestarile de **servicii decontate** pe baza de situatii de lucrari, cum sunt serviciile de constructii montaj, consultanta, cercetare, expertiza si alte servicii similare, faptul generator ia nastere la data emiterii situatiilor de lucrari sau, dupa caz, la data la care aceste situatii sunt acceptate de beneficiar".

S.C xxxxxxx S.R.L. arata ca, in modificarea pe care Guvernul a efectuat-o conform OUG nr.109/07.10.2009 republicata in Monitorul Oficial nr.689/13.10.2009, cu aplicare de la 01.01.2010, a tinut cont ca aceasta formulare nu era relevanta in legatura cu faptul generator si exigibilitatea TVA, si a inlocuit-o astfel:

"Art. 134.1

(7) Prestarile de servicii care determina decontari sau plati succesive cum sunt serviciile de constructii-montaj, consultanta, cercetare, expertiza si alte servicii similare, sunt considerate efectuate la data la care sunt emise situatii de lucrari, rapoarte de lucru, alte documente similare pe baza carora se stabilesc serviciile efectuate sau, dupa caz, in functie de prevederile contractuale, la data acceptarii acestora de catre beneficiari."

S.C xxxxxx S.R.L. mentioneaza ca situatiile de lucrari in discutie au fost intocmite in lunile xxxxx, xxxxxx si xxxxx ale anului xxxx, ele fiind acceptate de catre beneficiari la o data ulterioara intocmirii, iar facturile s-au emis avand in vedere prevederile Legii nr.571/2003 valabile in acea perioada.

Petentul arata ca situatiile de lucrari sunt documente incheiate intre parti care atesta stadiul de executie al lucrarii (a se vedea pct.7.2 din Ordinul 3055/2009, se intocmeste periodic in vederea inregistrarii veniturilor aferente costurilor serviciilor (lucrarilor) in curs de executie.

S.C xxxxxxxx S.R.L. precizeaza ca in conformitate cu dispozitiile art.21 alin.1) din Legea nr.571/2003 act., "pentru determinarea profitului impozabil, sunt considerate cheltuieli deductibile numai cheltuielile efectuate in scopul realizarii de venituri impozabile, inclusiv cele reglementate prin acte normative in vigoare".

In considerarea respectarii dispozitiilor legale mai sus mentionate, S.C xxxxx S.R.L. a inregistrat situatiile de lucrari in contul de venituri impozabil, acestea fiind intocmite si comunicate beneficiarului, pentru a avea confirmarea ca acele cheltuieli efectuate pentru realizarea lucrarilor in curs (materiale, manopera, utilaj, transport) sunt reale, cu respectarea listelor de cantitati si preturi negociate prin contract.

Petentul mentioneaza ca facturarea intermediara (partiala) a lucrarilor in curs de executie a fost impusa de momentul la care beneficiarul avea posibilitatea financiara de decontare (plata) a facturilor. In concret, de existenta platii.

S.C xxxxxxxx S.R.L. considera ca organul fiscal a interpretat limitativ dispozitiile legale referitoare la T.V.A. precum si insusi esenta perceperii acestui impozit indirect, care se face venit la bugetul consolidat al statului. Taxa pe valoarea adaugata este un impozit care se plateste de catre consumatorul final, neputand fi solicitat la plata in diferite stadii (etape) ale prestarii de servicii sau producerii de bunuri. Chiar si legiuitorul a instiuit notiunea de fapt generator si obligatia la plata (exigibilitatea), definind clar cand exhibibilitatea este anticipata faptului generator sau cand se suprapun.

Petentul arata ca situatiile de lucrari au fost emise pentru diferite stadii ale executarii contractului de prestari servicii, pentru a evidentia executarea contractului, nicidecum pentru a preda clientului serviciul prestat. Dreptul de proprietate asupra lucrului facut se produce la finalizarea contractului, respectiv la data incheierii Procesului Verbal de Receptie la Terminarea Lucrarilor (sau Procesului verbal de Receptie Finala a Lucrarilor in situatia cand exista o perioada de garantie de buna executie) si la data pretului.

S.C xxxxxxxx S.R.L considera ca in esenta societatea nu era obligata sa emita factura fiscala si sa colecteze taxa pe valoarea adaugata atata timp cat faptul generator nu intervenise, cu atat mai mult exigibilitatea.

Obligatia platii taxei pe valoarea adaugata era atunci cand serviciul prestat clientului era definitiv incheiat, aceasta fiind in sarcina acestuia.

Petentul considera ca trebuie luata in considerare conjunctura economica actuala care a creat blocaje financiare la nivelul Unitatilor Administrative Teritoriale, care au demarat lucrari de executie si au efectuat platile pentru

efectuarea acestora catre prestatori (executanti) la momentul existentei sursei de plata.

Legea finantelor publice nr.273/29.06.2006, actualizata, prevede ca atunci cand nu exista sursa incasarilor, nu se poate angaja cheltuieli din bugetul local, chiar daca in buget au fost prevazute capitole bugetare (neavand venituri nu se pot angaja cheltuieli).

A se vedea in acest sens dispozitiile art. 49 alin.12) din Legea nr.273/2006.

Unitatile administrative teritoriale care au datorii la sfarsitul anului mai mari decat la inceputul aceluiasi an, in anul urmator nu pot beneficia de fonduri suplimentare din Fondul de Rezerva la Dispozitia Guvernului.

Pentru aceste considerente, S.C xxxxxxx S.R.L a emis facturi catre Primaria xxxxxxx in functie de alocatiile bugetare, evidentiind intotdeauna obligatia de plata a TVA pentru situatiile de lucrari acceptate de beneficiar si decontate de catre acesta.

S.C xxxxxxx S.R.L, contesta stabilirea ca obligatie suplimentara de plata la luna septembrie xxxxx a sumei de xxxxx lei precum si accesoriile stabilite .

b) Contestatorul arata ca suma de xxxxxx lei, reprezentand TVA colectata stabilita de control la luna octombrie xxxx aferenta situatiilor de lucrari emise si acceptate de beneficiar in luna octombrie xxxx si pe care organul de control a considerat-o ca fiind nefacturata in luna octombrie xxxx, motivand temei legal dispozitiile art.134.1 alin. 4) din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare conform caruia: : "faptul generator ia nastere la data emiterii situatiilor de lucrari sau, dupa caz, la data la care aceste situatii sunt acceptate de beneficiar" si de asemenea, potrivit art.134.2, alin. 1) din Legea nr.571/2003: "exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator".

Precizeaza in continuare ca faptul generator al T.V.A. intervine la data la care situatiile de lucrari au fost emise pentru serviciile prestate de S.C. xxxxxxx S.R.L. si acceptate de beneficiarul lucrarilor. Consiliul xxxxxxx.

Contestatorul considera ca organul de control nu a interpretat dispozitiile art.134.1 alin.4) in integralitatea lui si prin omisiune, a raportat situatia existenta doar la dispozitiile legale mai sus mentionate, fara sa coroboreze si dispozitiile alin.4), conform carora "pentru prestarile de servicii decontate pe baza de situatii de lucrari, cum sunt serviciile de constructii montaj, consultanta, cercetare, expertiza si alte servicii similare, faptul generator ia nastere la data emiterii situatiilor de lucrari sau, dupa caz, la data la care aceste situatii sunt acceptate de beneficiar".

S.C xxxxxxx S.R.L arata ca prin modificarea pe care Guvernul a efectuat-o conform OUG nr.109/07.10.2009 publicata in Monitorul Oficial nr.689/13.10.2009, cu aplicare de la 01.01.2010, a tinut cont ca aceasta formulare nu era relevanta in legatura cu faptul generator si exigibilitatea TVA, si a inlocuit-o astfel:

"Art. 134.1

(7) Prestarile de servicii care determina decontarile sau platile succesive cum sunt serviciile de constructii-montaj, consultanta, cercetare, expertiza si alte servicii similare, sunt considerate efectuate la data la care sunt emise situatii de lucrari,

rapoarte de lucru, alte documente similare pe baza carora se stabilesc serviciile efectuate sau, dupa caz, in functie de prevederile contractuale, la data acceptarii acestora de catre beneficiari."

Contestatorul mentioneaza ca situatiile de lucrari in discutie au fost intocmite in lunile xxxxxx, xxxxxx si xxxxxx ale anului xxxx, ele fiind acceptate de catre beneficiari la o data ulterioara intocmirii, iar facturile s-au emis avand in vedere prevederile Legii nr.571/2003 valabile in acea perioada.

S.C xxxxxxxx S.R.L arata ca situatiile de lucrari sunt documente incheiate intre parti care atesta stadiul de executie al lucrarii (a se vedea pct.7.2 din Ordinul 3055/20090, se intocmeste periodic in vederea inregistrarii veniturilor aferente costurilor serviciilor (lucrarilor) in curs de executie.

Conform dispozitiilor art.21 alin.1) din Legea nr.571/2003 act., "pentru determinarea profitului impozabil, sunt considerate cheltuieli deductibile numai cheltuielile efectuate in scopul realizarii de venituri impozabile, inclusive cele reglementate prin acte normative in vigoare".

In considerarea respectarii dispozitiilor legale mai sus mentionate, S.C xxxxxxxxxxxxS.R.L a inregistrat situatiile de lucrari in contul de venituri impozabil, acestea fiind intocmite si comunicate beneficiarului, pentru a avea confirmarea ca acele cheltuieli efectuate pentru realizarea lucrarilor in curs (materiale, manopera, utilaj, transport) sunt reale, cu respectarea listelor de cantitati si preturi negociate prin contract.

Contestatorul mentioneaza ca facturarea intermediara (partiala) a lucrarilor in curs de executie a fost impusa de momentul la care beneficiarul avea posibilitatea financiara de decontare (**plata**) a facturilor. In concret, de existenta platii.

S.C xxxxxx S.R.L considera ca organul fiscal a interpretat limitativ dispozitiile legale referitoare la T.V.A. precum si insusi esenta perceperii acestui impozit indirect, care se face venit la bugetul consolidat al statului. Taxa pe valoarea adaugata este un impozit care se plateste de catre consumatorul final, neputand fiind solicitat la plata in diferite stadii (etape) ale prestarii de servicii sau producerii de bunuri. Chiar si legiuitorul a instituit notiunea de fapt generator si obligatia la plata (exigibilitatea), definind clar cand exibilitatea este anticipate faptului generator sau cand se suprapun.

S.C xxxxxxxxxxxx S.R.L arata ca situatiile de lucrari au fost emise pentru diferite stadii ale executarii contractului de prestari servicii, pentru a evidentia executarea contractului, nicidecum pentru a preda clientului serviciul prestat.

Dreptul de proprietate asupra lucrului facut **se produce** la finalizarea contractului, respectiv **la data incheierii Procesului Verbal de Receptie la Terminarea Lucrarilor** (sau Procesului verbal de Receptie Finala a Lucrarilor in situatia cand exista o perioada de garantie de buna executie) si la data pretului.

Contestatorul sustine ca societatea nu era obligata sa emita factura fiscala si sa colecteze taxa pe valoarea adaugata atata timp cat faptul generator nu intervenise, cu atat mai mult exigibilitatea.

S.C xxxxxxxx S.R.L. considera ca obligatia platii taxei pe valoarea adaugata era atunci cand serviciul prestat clientului era definitiv incheiat, aceasta fiind in sarcina acestuia.

Contestatorul specifica ca trebuie luata in considerare conjunctura economica actuala care a creat blocaje financiare la nivelul Unitatilor Administrative Teritoriale, care au demarat lucrari de executie si au efectuat platile pentru efectuarea acestora catre prestatori (executant) la momentul existentei sursei de plata.

Legea finantelor publice nr.273/29.06.2006, actualizata, prevede ca atunci cand nu exista sursa incasarilor, nu se poate angaja cheltuieli din bugetului local, chiar daca in buget au fost prevazute capitole bugetare (neavand venituri nu se pot angaja cheltuieli).A se vedea in acest sens dispozitiile art. 49 alin.12 din Legea nr.273/2006.

Unitatile administrative teritoriale care au datorii la sfarsitul anului mai mari decat la inceputul aceluiasi an, in anul urmator nu pot beneficia de fonduri suplimentare din Fondul de Rezerva la Dispozitia Guvernului.

Contestatorul arata ca pentru aceste considerente, societatea a emis facturi catre Primaria xxxxxxxx in functie de alocatiile bugetare, evidentiind intotdeauna obligatia de plata a TVA pentru situatiile de lucrari **acceptate de beneficiar si decontate** de catre acesta.

Drept urmare, S.C xxxxxxxx S.R.L contesta stabilirea ca obligatie suplimentara de plata la luna septembrie 2009 a sumei de 57.429 lei precum si accesoriile stabilite.

c) Contestatorul precizeaza ca suma de xxxxxx lei reprezentand TVA stabilita suplimentar la plata de catre control, provine din diferenta intre sumele contestate la punctele a) si b) si suma de xxxxxx lei, valoare care a fost facturata in luna martie xxxx cu factura nr.xxxxxxxx. Deasemeni S.C xxxxxxxx S.R.L. contesta si accesoriile aferente. Motivatia contestarii acestor sume este aceeasi ca la punctele a) si b).

d) S.C xxxxxxxx S.R.L contesta accesoriile T.V.A. aferente sumei de xxxxxx lei stabilita ca nedeductibila de Organul de control pe perioada xxxxxxxx 2009 - xxxxxxxx 2010, ca urmare a achizitiei unui imobil in municipiul xxxxxx conform facturilor nr.xxxxxxxx si xxxxxx Organul de control nu accepta deducerea TVA motivand ca baza legala art. 145, alin.1 si art.145, alin.2, lit.a) din Legea nr. 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare, mentionand ca Certificatul Constatator emis in data de xxxxxxxx, de catre Oficiul Registrului Comertului de pe langa Tribunalul Ialomita pentru infiintarea Punctului de lucru la xxxxxx continea mentiunea ca "nu desfasoara activitati conform actului constitutiv al societatii in spatiul imobilului."

Societatea arata ca in Raportul de Inspectie Fiscala nr. xxxxxxxx se mentioneaza:

"Ulterior, in luna xxxxxxxx, societatea efectueaza operatiuni taxabile si venituri impozabile din inchirierea spatiului mentionat mai sus, in baza facturii nr.xxxxxxx si a Contractului de inchiriere nr.xxxxxxx care stipuleaza ca termenul de inchiriere este incepand cu xxxxxx, iar termenul de plata a chiriei este de xxxxxxxxx. Conform art.145, alin.1 din legea nr.571/2003 act., dreptul de deducere la nastere la momentul exigibilitatii taxei, respective in luna septembrie xxxx cand societatea realizeaza operatiuni taxabile conform art.145 alin.2 lit a) din legea nr.571/2003 actualizata..."

S.C xxxxxxxx S.R.L. in sprijinul solicitarii , in ceea ce priveste exercitarea dreptului de deducere, precizeaza: in conformitate cu prevederile art.145 alin (1) din Codul fiscal, dreptul de deducere ia nastere in momentul exigibilitatii taxei.

Potrivit art.145 alin.(2) lit.a) din Codul fiscal, orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor sale taxabile. Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost ori urmeaza sa ii fie livrate sau serviciilor care i-au fost ori urmeaza sa ii fie prestate in beneficiul sau, in conformitate cu prevederile art. 146 alin.(1) lit.a) din Codul fiscal, persoana impozabila trebuie sa detina o factura care sa cuprinda informatiile prevazute la art.155 alin. (5) din Codul fiscal.

In conformitate cu prevederile pct.46 alin(1) din normele metodologice, justificarea taxei se face numai pe baza exemplarului original al documentelor prevazute la art. 146 alin.(1) din Codul fiscal sau cu alte documente care sa contina cel putin informatiile prevazute la art.155 alin.(5) din Codul fiscal, cu exceptia facturilor simplificate prevazute la pct.78 din normale metodologice.

Contestatorul arata ca la art.146 alin. (1) din Codul fiscal se stipuleaza ca pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei, persoana impozabila trebuie ca, pentru taxa datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost ori urmeaza sa ii fie livrate sau serviciilor care i-au fost ori urmeaza sa ii fie prestate in beneficiul sau, sa detina o factura care sa cuprinda informatiile prevazute la art.155 alin (5).

Potrivit pct.45 alin (1) din norme, in sensul art.145 alin (4) din Codul fiscal, orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa din momentul in care aceasta persoana intentioneaza sa desfasoare o activitate economica. cu conditia sa nu se depaseasca perioada prevazuta la art.147 alin. (2) din Codul fiscal. Intentia persoanei trebuie evaluata in baza elementelor obiective, cum ar fi faptul ca aceasta incepe sa angajeze costuri si/sau sa faca investitii premergatoare necesare initierii acestei activitati economice. Deducerea se exercita prin inscrierea taxei deductibile in decontul de taxa prevazut la art.156.2 din Codul fiscal, dupa inregistrarea persoanei impozabile in scopuri de TVA conform art.153 din Codul fiscal.

S.C xxxxxxxx S.R.L arata ca pentru solutionarea spetei, considera relevante concluziile Cazului Curtii Europene de Justitie C-110/94 (INZO), conform carora:

Chiar si prima cheltuiala de investitie efectuata in scopul desfasurarii unei activitati poate fi considerate activitate economica in sensul art.4 din Directiva a VI-a (in prezent art.9 din Directiva 112/2006/CE) si, in acest context, autoritatile

fiscale trebuie sa tina cont de intentia declarata a persoanei de a desfasura activitati care vor face subiectul taxei pe valoarea adaugata;

La paragraful 15 se face trimitere la paragraful 22 din Cazul Curtii Europene de Justitie C-268/83 (ROMPELMAN) Curtea sustine ca activitatile prevazute la art.4(1) din Directiva a VI-a pot consta in cateva tranzactii consecutive si aceste activitati preparatorii, cum ar fi Achizitia de bunuri, de proprietati imobiliare, trebuie tratate ca reprezentand activitate economica.

Daca avem in vedere ca deciziile Curtii Europene de Justitie fac corp comun cu prevederile Directivei Europene de TVA care sunt obligatorii pentru toate instantele si autoritatile din statele membre, consideram ca in situatia noastra se poate exercita dreptul de deducere a TVA.

Fata de cele de mai sus S.C. xxxxxxx S.R.L considera ca:

1.Intentia societatii de a desfasura activitate in imobilul achizitionat este de netagaduit avand in vedere Decizia nr.xxxxxx emisa de S.C. xxxxx S.A. {actionar majoritar la S.C. xxxxxxx S.R.L.-91,82%) si a Hotararii AGA a S.C. xxxxxx xxxxxxx S.R.L. nr.xxxxxxxx a carei publicitatea a fost facuta conform Cererii nr.xxxxxxxx si a Certificatului de inregistrare mentiuni din data de xxxxxxx, respective a incheierii Judecatorului delegate nr.xxxxxxxx. In Decizia nr.xxxxxx se mentiona la art.1: "In vederea extinderii relatiilor contractuale specifice domeniului de activitate al firmei si a largirii ariei rezervata dezvoltarii parteneriatului de afaceri, se hotaraste infiintarea unui punct de lucru in mun. Bucuresti, pentru perioada nedeterminata de timp."

2. Contestatorul mentioneaza ca datorita faptului ca administratorul complexului imobiliar in care se afla si imobilul achizitionat si-a dat acordul doar pentru: "sa se deschida un punct de lucru fara activitate cu publicul si fara a avea salariati in imobilul susmentionat..." (a se vedea adresa din xxxxx), SC xxxxx xxxxxx SRL pentru a efectua operatiuni taxabile, a hotarat inchirierea spatiului.

In acest sens s-a incheiat contractul de inchiriere nr. xxxxxxxx, care stipuleaza ca termenul de inchiriere sa inceapa cu xxxxxxxx, iar termenul de plata a chiriei este de xxxxxxxx, cu mentiunea ca tariful de chirie este taxabil cu TVA iar emiterea facturii se va face la data platii (operatiune legala avand in vedere art.134.1 alin.9 din Legea nr.571/2003 act.)

S.C xxxxxxx S.R.L. arata ca la data de xxxxxxx se incheie actul aditional nr. x prin care contractul de inchiriere inceteaza la data de xxxxxx In data de xxxxx se emite factura nr.xxxxx, care contine T.V.A.. Mentionam ca S.C. xxxxxxxx S.R.L. a depus la A.F.P.C.M. xxxxxx adresa nr.xxxxxxxx prin care s-a notificat operatiunea de taxare pentru spatiul inchiriat in baza art. 141 alin.2, lit.a.

De altfel conform pct.46 alin.(1)-(4) din Reglementarea contabila conform cu Directiva a IV-a a Comunitatilor Economice Europene, aprobata prin Ordinul ministrului finantelor publice nr.3055/2009, S.C xxxxxxxx S.R.L arata ca in cazul in care exista diferente intre fondul sau natura economica a unei operatiuni sau tranzactii si forma sa juridica, entitatea va inregistra in contabilitate aceste operatiuni, cu respectarea fondului economic al acestora.

Avand in vedere cele mai sus mentionate,contestatatorul considera ca atat intentia cat si desfasurarea unei operatiuni taxabile sunt demonstrate si conform legii, si in concluzie societatea este indreptatita sa deduca taxa pe valoarea adaugata.

In data de xxxxxx cu adresa nr xxxxxxxx inregistrata la D.G.F.P. Ialomita sub nr xxxxxxxx.. xxxxxxxx S.R.L. inaintea o completare la contestatia inregistrata sub nr xxxxxxxxxxxx impotriva deciziei de impunere nr xxxxxxxxxxxx.din care se retine:

Organul de control stabileste, conform Deciziei de impunere nr xxxxxxxx, ca suma de xxxxxx lei (xxxxx lei - xxxxxx lei) reprezinta T.V.A. colectata la luna xxxxxxxx xxxxx aferenta situatiilor de lucrari emise si acceptate de catre beneficiar (xxxxxxx) pentru obiectivul "Reabilitare strada xxxxxxxx" ,care au fost partial facturate in luna xxxxx xxxxx, conform facturii nr xxxxxx si partial cu intarziere,in luna martie xxxx conform facturii nr. xxxxxxxx.Deasemeni se mentioneaza ca au fost incalcate prevederile 134.1, alin.4 si art 134.2 alin 1 din legea nr 571/2003 actualizata.

SC xxxxxxxx SRL mentioneaza ca pentru perioada xxxxxxxx xxxx-xxxx xxxx s-au calculat accesorii.

Contestatatorul mentioneaza ca prin Contestatia inregistrata sub nr xxxxxx/ xxxxxxxx s-au contestat stabilirea la plata a TVA suplimentar si a accesoriilor calculate in integralitatea lor.

Fata de cele mai susmentionate S.C. xxxxxxxx S.R.L. ataseaza centralizatorul situatiilor de plata din luna xxxxxxxx xxxx pentru lucrarea "Reabilitare strada xxxxxxxx", beneficiar Primaria xxxxx in suma de xxxxxx lei plus TVA xxxxxx lei, adica total xxxxxxxx lei, a fost intocmit in vederea stabilirii obligatiilor de plata totale, la terminarea lucrarilor, conform contractului.

S.C. xxxxxxxx S.R.L. mentioneaza ca centralizatorul cuprinde si Nota de comanda suplimentara -DEVIZ DE OFERTA TRC1 Terasamente racorduri in valoare de xxxxxxxx lei ,lucrare care a fost receptionata si confirmata abia la data de xxxxxx, conform Procesului verbal la Terminare Lucrarilor nr xxxx Aceasta lucrare a fost stabilita a se executa suplimentar fata de contract, conform Actului aditional nr x din data de xxxxxxxx.

Drept urmare contestatatorul considera ca organul de control in mod eronat a stabilit exigibilitatea T.V.A. doar pe baza unui document care continea si un deviz de oferta (un antecalcul ce estimeaza costul lucrarilor) pentru o lucrare ce urma sa fie executata,si nu de atunci cand aceasta este confirmata ca executata.

Totodata, S.C. xxxxxxxx S.R.L. mentioneaza ca in luna xxxxxxxx xxxx , conform procesului verbal de receptie partiala a lucrarilor nr xxxxxx, a fost acceptata la plata suma de xxxxxxxx lei, plus TVA in suma de xxxxx lei ,total xxxxxxxx lei care a cuprins devize de lucrari in suma de xxxxxxxx lei:
deviz ARD0x- Reabilitare str xxxxxxxx, in suma de- xxxxxxxx lei
deviz ARD x- Nota de renuntare cantitati ,in suma de -xxxxxxx lei
deviz ARD x- Nota de comanda suplimentara, in suma de -xxxxxxx lei
si proiectare partial in suma de xxxxxxxx lei.

Suma de xxxxxx lei, din care T.V.A. xxxxxx lei, a fost facturata in termen legal cu factura nr xxxxxx, iar diferenta de xxxxxx lei, reprezentand Terasamente racorduri (xxxxxx) si proiectare (rest xxxxx= xxxx - xxxxx) la care se adauga TVA de xxxxx lei deasemeni in termen legal cu factura nr xxxxxxxx

In sprijinul celor sustinute SC xxxxxxxx SRL ataseaza adresa nr xxxxxx a Primariei Municipiului Fetesti, precum si solicitarea de clarificari nr xxxxxxxx

SC xxxxxxxx SRL considera indreptatita solicitarea, prin care contesta stabilirea ca TVA colectata a sumei de xxxxx lei (xxxxxx lei-xxxxxx lei) la luna xxxxxx xxxxx si accesoriile aferente acestei sume pe perioada xxxxxxxx xxxxx-xxxxxxx.

In completarea contestatiei S.C. xxxxxxxS.R.L., depune probe noi rezultate in urma solicitarii catre Primaria xxxxxxxx, prin care au cerut precizari in legatura cu modul in care au fost acceptate situatiile de plata emise de catre S.C. xxxxxxx S.R.L.

Contestatorul arata ca prin adresa nr xxxxxxx (atasata) a Primariei xxxxxxx, ne instiinteaza ca in conformitate "cu prevederile legii 273/2006 ca institutia nu poate angaja cheltuieli decat in limita surselor de finantare existente."

In aceasta situatie, desi Primaria xxxxxxxx a primit Centralizatoarele situatiilor de plata pe lunile xxxxxxx si xxxxxxx xxxxx, acceptarea la plata s-a facut ulterior cand a existat sursa de plata, dupa cum urmeaza:

- situatia de plata la luna xxxxxxx xxxxx in suma de xxxxxxx lei, din care TVA in valoare de xxxxxx lei, a fost acceptata integral la plata la data de xxxxxxx;
- situatia de plata la luna xxxxxxx xxxxx in suma de xxxxxx lei, din care TVA in valoare de xxxxxx lei, a fost acceptata la plata astfel:
 - partial, suma de xxxxxx lei, din care TVA in suma de xxxxxx lei, a fost acceptata la plata la data de xxxxxxx;
 - partial, suma de xxxxx lei, din care TVA in suma de xxxxx lei la data de xxxxxxx;

S.C. xxxxxxx S.R.L. mentioneaza ca si-a indeplinit obligatiile legale, stipulate de prevederile 134.1, alin.4) si art 134.2 alin 1) din legea nr 571/2003 actualizata, in sensul ca pentru situatiile de plata emise si a caror valoare acceptata la plata :

- la data de xxxxxx a fost emisa factura nr xxxxx in suma de xxxxx lei din care T.V.A. in suma de xxxxxxx lei;
- la data de xxxxxx a fost emisa factura nr xxxxx in suma de xxxxx lei din care T.V.A. in suma de xxxxxxx lei.

Contestatorul, precizeaza ca din totalul situatiilor de plata emise, nu a fost acceptata la plata suma de xxxxxxx lei, din care TVA in suma de xxxxxxx lei.

In aceste conditii S.C. Cargo Terra S.R.L. precizeaza ca suma de xxxxxx lei (xxxxx lei-xxxxxx lei) si suma de xxxxx lei (xxxxx lei-xxxxxx lei) reprezentand TVA, a fost eronat colectata de catre organul de control. S.C. xxxxxxxx S.R.L. considera ca nu datoreaza accesorii aferente acestor sume, pentru perioadele cand acestea au fost impuse ca obligatii de plata.

In dovedirea celor prezentate S.C xxxxxxxx S.R.L. anexeaza urmatoarele documente justificative:

- Decizia de impunere nr. xxxxxxxx, privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala si Raportul de inspectie fiscala nr. xxxxxxxxxx, impreuna cu anexele de la nr.x pana la nr.xxx.
- factura nr.xxxx;
- factura nr.xxxx;
- Centralizator situatii de plata luna xxxxx
- Situatie de plata in luna xxxxxx;
- Centralizator situatii de plata luna xxxxxx;
- Situatie de plata in luna xxxxxx; deviz suprastructura;
- Situatie de plata luna xxxxx; deviz podete;
- factura nr.xxxxxxx;
- factura nr.xxxxxxx;
- Centralizator situatii de plata luna xxxxx;
- Situatie de plata in luna xxxxx; reabilitare strada xxxxxxx;
- Situatie de plata in luna xxxxx; Nota renuntare cantitati;
- Situatie de plata in luna xxxxxx; Nota comanda suplimentara;
- Situatie de plata in luna xxxxxxx; terasamente racorduri;
- Certificat constatator emis la data de xxxxxx;
- Certificat de inregistrare mentiuni din data de xxxxxx;
- Incheiere judecator delegat ONRC xxxxxxx nr.xxxxxx;
- Cerere inregistrare in registrul comertului nr.xxxxxxx;
- Hotarare AGA nr.x din data de xxxx;
- Decizia CA al SC xxxxx SA nr.xxxxxxx;
- Acord al SC xxxxxxx din data de xxxxxx;
- factura nr.xxxxx;
- factura nr.xxxx;
- factura nr.xxxxx;
- factura nr.xxxxx;
- contract inchiriere nr.xxxxx;
- Act additional nr.1 din zzzzzz, la Contract inchiriere nr.xxxxxxx;
- Adresa nr.xxxxxxx;
- Anexa nr.1 atasata la adresa nr.xxxxxxx;
- Copie fata si spate de pe plicul cu care s-a trimis prin posta Decizia de impunere nr. xxxxxx si Raportu! de inspectie fiscala nr.xxxxxxx;
- Contract de lucrari nr xxxxx
- Act additional nr xxxxxxx
- Proces-verbal de receptie la terminarea partiala a lucrarilor nr xxxxxxxxx -Proces-verbal de receptie la terminarea lucrarilor nr xxxxxxx,factura nr xxxxxxx, Centralizator siruatii de plata luna xxxxxx ,deviz ARD01- Reabilitare str xxxxx, in suma xxxxxxx lei, deviz ARD 1 - Nota de renuntare cantitati ,in suma de -xxxxxx lei , deviz ARD 2- Nota de comanda suplimentara, in suma de xxxxx , deviz

oferta TRC1 Terasamente racorduri, in suma de xxxxxx lei, factura nr xxxxxx , Adresa nr 17xxxxx
Adresa nr4xxxxxx, Adresa nr xxxxx , Adresa nr xxxxxxxx
,Centralizator situatii de plata luna xxxxxx,acceptat la plata xxxxxx ,deviz VM1 Suprastructura , deviz VM2 Podete xxxxx , Centralizator situatii de plata luna xxxxxx ,acceptat la plata xxxxxxxx , deviz VM1 Suprastructura , Centralizator situatii de plata luna xxxxxx ,acceptat la plata xxxxxxxx , deviz VM1 Suprastructura.

II. Activitatea de inspectie fiscala –Serviciul Inspectie Fiscala Persoane Juridice x in referatul nr xxxxxxxx considera ca sumele stabilite suplimentar cu privire la impozit pe profit in suma de xxxx lei, majorari impozit pe profit in suma de xxxx lei, TVA in suma de xxxxx lei, majorari TVA in suma de xxxxx lei sunt stabilite legal deoarece:

Verificarea a cuprins perioada xxxxxx

Diferenta de TVA de plata stabilita la control in suma de xxxxx lei rezulta din urmatoarele:

- suma de xxxx lei reprezinta diferenta TVA colectata stabilita la control ca urmare a declararii eronate de catre societate fata de evidenta contabila (jurnal de vanzari, note contabile, balanta de verificare) a TVA in luna xxxxx. Au fost inculcate prevederile

art.156.2, alin.2 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare coroborat cu art.82, alin.3 din O.G. Nr.92/2003 actualizata.

- suma de xxx lei reprezinta diferenta TVA deductibila stabilita la control ca urmare a declararii eronate de catre societate fata de evidenta contabila (jurnal de cumparari, note contabile, balanta de verificare) a TVA in lunile xxxxxxxx, xxxxxxxxxx si xxxxx Au fost incalcate prevederile art.156.2, alin.2 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare coroborat cu art.82, alin.3 din O.G. Nr.92/2003 actualizata.

- **suma de xxxxx lei reprezinta TVA colectata stabilita la control in luna xxxxxxxx aferenta situatiilor de lucrari emise si acceptate de catre beneficiar (Consiliul Local xxxxxxxxx) pentru obiectivului "Reparatii capitale - Modernizare drum comunal xxxxx - xxxxxx", in luna xxxxx xxxxxsi care au fost facturate cu intarziere in luna xxxxxx xxxxxconform facturii nr. xxxxxxxxxxxx**

Potrivit art. 134.1, alin.4 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare: "faptul generator ia nastere la data emiterii situatiilor de lucrari sau, dupa caz, la data la care aceste situatii sunt acceptate de beneficiar". Deasemenea, potrivit art. 134.2, alin.1 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare: "exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator."

Urmare a celor mentionate mai sus, faptul generator al TVA intervine la data la care situatiile de lucrari au fost emise pentru serviciile prestate de SC xxxxx xxxxxx SRL si acceptate de beneficiarul lucrarilor Consiliul Local xxxxx xxxxxxxx

Au fost incalcate prevederile 134.1, alin.4 si art.134.2, alin.1 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare.

- suma de xxxxxx lei (xxxxx lei - xxxxx lei) reprezinta TVA colectata stabilita la control in luna xxxxxx xxxx aferenta situatiilor de lucrari emise si acceptate de catre beneficiar {Consiliul Local xxxxxxxx) pentru obiectivului "Reparatii capitale -Modernizare drum comunal xxxxxxxx", in luna xxxxxx si care au fost facturate partial in luna xxxxxxxx conform facturii nr.xxxxxx si partial, cu intarziere, in luna xxxxx conform facturii nr.xxxxxx. Au fost incalcate prevederile 134.1, alin.4 si art.134.2, alin.1 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare.

- suma de xxxx lei (xxxx lei - xxxxx lei) reprezinta TVA colectata stabilita la control in luna xxxxxx aferenta situatiilor de lucrari emise si acceptate de catre beneficiar (Primaria xxxxxxx) pentru obiectivului "Reabilitare strada xxxxxxx, xxxxxxi", care au fost facturate partial in luna xxxxx xxxx conform facturii xxxxxxxx si partial, cu intarziere, in luna xxxxx conform facturii nr.xxxxxxx.

Au fost incalcate prevederile 134.1, alin.4 si art.134.2, alin.1 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare.

- suma de (xxxxx) lei reprezinta diferenta TVA colectata stabilita la control ca urmare a declararii eronate de catre societate fata de evidenta contabila (jurnal de vanzari, note contabile, balanta de verificare) a TVA in luna xxxxxxxx xxxxx. Au fost incalcate prevederile art.156.2, alin.2 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare coroborat cu art.82, alin.3 din O.G. Nr.92/2003 actualizata.

- suma de (xxxxxxx) lei reprezinta TVA colectata eronat la luna xxxxx xxxx aferenta situatiilor de lucrari emise in luna xxxxxxxx si luna xxxxxxxx si care a fost repusa in lunile in care au fost emise situatiile de lucrari si acceptate de beneficiar. Au fost incalcate prevederile 134.1, alin.4, art.134.2, alin.1, art.156.2, alin.2 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare coroborat cu art.82, alin.3 din O.G. Nr.92/2003 actualizata.

- in luna xxxxxxxx xxxxx societatea a achizitionat un apartament situat in Complexul rezidential "xxxxxxx" din xxxxxx, plus decoratiunile interioare aferente, in baza facturii nr.xxxxxxxx, iar in baza facturii nr.xxxxxxxx societatea a achizitionat si un loc de parcare situat in aceeasi zona, pentru toate aceste achizitii societatea deducand un TVA in suma totala de xxxxxxx lei.

Conform Certificatului constatator eliberat de Oficiul Registrului Comertului de pe langa Tribunalul xxxxx emis la data de xxxxx, SC xxxxxx SRL declara pe propria raspundere ca nu desfasoara activitati conform actului constitutiv al societatii in spatiul destinat apartamentului. Ulterior, in luna xxxxxxxx xxxxx, societatea efectueaza operatiuni taxabile si venituri impozabile din inchirierea spatiului mentionat mai sus, in baza facturii nr.xxxxxxxx si a Contractului de inchiriere nr.xxxxxxxxcare stipuleaza ca termenul de inchiriere este incepand cu xxxxxxxx, iar termenul de plata a chiriei este de xxxxxxxx. Conform art.145, alin.1 din Legea nr.571/2003 act., dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei, respectiv in luna xxxxx xxxx cand societatea realizeaza operatiuni taxabile conform art.145, alin.2, lit.a din Legea nr.571/2003 actualizata. Astfel, organele de

control au acordat dreptul de deducere a TVA aferenta achizitiei apartamentului in luna xxxxxxxx cand societatea efectueaza operatiuni taxabile din inchiriere si inregistreaza in evidenta contabila venituri din chirii.

Fata de cele mentionate mai sus, au fost calculate majorari de intarziere in perioada xxxxxxxx - xxxxxxxx. Au fost incalcate prevederile art.145, alin.1 si art.145, alin.2, lit.a din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare.

Pentru diferenta de T.V.A. stabilita la control in suma de xxxxx lei cat si pentru diferentele de TVA stabilite in perioada, s-au calculat majorari de intarziere in suma de xxxxxx lei, conform art. 120, alin.(1)din O.G.nr. 92/2003 - republicata.

In data de xxxxxx cu adresa nr xxxxxxxx inregistrata la DGFP xxxxxxxx cu nr xxxxxx SC xxxxxx SRL depune probe noi in sustinerea cauzei.

Cu adresa nr xxxxxxxx biroul solutionare contestatii a solicitat conform art 213 alin 4) din codul de procedura fiscala organelor de control sa se pronunte asupra noilor documente depuse la dosar de catre contestator.

In adresa de raspuns din data de xxxxxx sub nr xxxxxx se face precizarea ca isi mentin punctul de vedere exprimat prin referatul privind propuneri de solutionare a contestatiei depuse de SC xxxxxxxx SRL transmis cu adresa nr xxxxxxxx, si considera ca sumele stabilite suplimentar si majorarile de intarziere in ceea ce priveste impozitul pe profit si TVA sunt stabilite legal.

III. Luand in considerare constatarile organului fiscal, documentele existente la dosarul contestatiei precum si actele normative in vigoare in perioada invocata de contestatoare si organul de control se retin urmatoarele:

In conformitate cu prevederile art.213 alin.(3) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala “ in solutiunea contestatiei organul competent va verifica motivele de fapt si de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ fiscal. Analiza contestatiei se face in raport de sustinerile partilor, de dispozitiile legale invocate de acestea si de documentele existente la dosarul cauzei. Solutiunea contestatiei se face in limitele sesizarii.”

Totodata potrivit pct. 2.4 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul Presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005”Organul de solutionare competent nu se poate substitui contestatorului cu privire la motivele de fapt si de drept pentru care a contestat actul administrativ fiscal respectiv.”

1 Cu privire la impozitul pe profit in suma de xxxx lei cat si la majorarile de intarziere aferente impozitului pe profit in suma de xxxxx lei organul de solutionare a contestaiei constata ca societatea nu prezinta in sustinere niciun fel de argument .

In drept, sunt incidente prevederile art.206 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, potrivit carora:

“ (1) Contestatia se formuleaza in scris si va cuprinde:

a) motivele de fapt și de drept; [...]

d) dovezile pe care se întemeiază;

coroborate cu prevederile pct.12.1 lit.b) din Ordinul nr.519/2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, emis de Președintele Agenției Naționale de Administrare Fiscală, potrivit căruia:

“12.1. Contestația poate fi respinsă ca:

b) nemotivată, în situația în care contestatorul nu prezintă argumente de fapt și de drept în susținerea contestației sau argumentele aduse nu sunt incidente cauzei supuse soluționării”.

În concluzie, contestația va fi respinsă ca neîntemeiată și nemotivată pentru suma de xxxxx lei reprezentând impozit pe profit.

Totodată având în vedere principiul de drept potrivit căruia accesoriul urmează principalul se va respinge contestația ca neîntemeiată și pentru majorările de întârziere aferente impozit pe profit în suma de xxxxx lei.

2. Cu privire la TVA în suma de xxxxxx lei cât și la majorările de întârziere aferente în suma de xxxxx lei:

Perioada verificată :xxxxxxxxx.

În fapt, prin Raportul de inspecție fiscală nr xxxxxx ce a stat la baza emiterii Deciziei de impunere xxxxxx organele de inspecție fiscală au stabilit TVA de plată în suma de xxxxx lei și majorări de întârziere aferente TVA în suma de xxxxxx lei.

a) Referitor la suma de xxxxx lei reprezentând TVA colectată stabilită la control la luna xxxxxxxx (aferentă situațiilor de lucrări emise și acceptate de beneficiar în luna xxxxxxxx)

Organele de control au considerat că această sumă a fost facturată cu întârziere în luna xxxxxx, conform facturii nr. xxxxxxxx, și nu la data când au fost emise situațiile de lucrări și au fost acceptate de beneficiar respectiv în luna xxxxxxxx.

În susținere societatea arată că faptul generator al TVA intervine la data la care situațiile de lucrări au fost emise pentru serviciile prestate de SC xxxxxx xxxxxx SRL și acceptate de beneficiarul lucrărilor, Consiliul Local xxxxxx

Accesoriile aferente sumei de xxxxx reprezentând TVA sunt de xxxx lei.

În drept, spetei îi sunt aplicabile prevederile art. 134. alin 1) 2) și 3) art 134. alin 4) și art.134² alin.1 din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificările și completările ulterioare:

ART. 134 (Faptul generator și exigibilitatea – definiții)

(1) Faptul generator reprezintă faptul prin care sunt realizate condițiile legale necesare pentru exigibilitatea taxei.

(2) *Exigibilitatea taxei reprezintă data la care autoritatea fiscală devine îndreptățită, în baza legii, să solicite plata de către persoanele obligate la plata taxei, chiar dacă plata acestei taxe poate fi amânată.*

(3) *Exigibilitatea plății taxei reprezintă data la care o persoană are obligația de a plăti taxa la bugetul statului, conform prevederilor art. 157 alin. (1). Această dată determină și momentul de la care se datorează majorări de întârziere pentru neplata taxei.*

ART. 134¹ (Faptul generator pentru livrări de bunuri și prestări de servicii)

(4) Pentru prestările de servicii decontate pe bază de situații de lucrări, cum sunt serviciile de construcții-montaj, consultanță, cercetare, expertiză și alte servicii similare, faptul generator ia naștere la data emiterii situațiilor de lucrări sau, după caz, la data la care aceste situații sunt acceptate de beneficiar.

ART. 134² (Exigibilitatea pentru livrări de bunuri și prestări de servicii)

(1) *Exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator.*

Fata de cadrul legal invocat mai sus se retine ca pentru prestarile de servicii decontate pe baza de situatii de lucrari, cum este cazul de fata, faptul generator ia nastere la data de emiterii situatiilor de lucrari sau dupa caz la data la care situatiile sunt acceptate de banaficiar .

Din analiza documentelor puse la dispozitie de catre SC xxxxxxxx SRL rezulta urmatoarele:

1) SC xxxxxxxx SRL emite factura nr xxxxx din data de xxxxxx

Denumirea produselor	Valoare	Valoare TVA
xxxxx	xxxx	xxxxxx
Total	xxxx	xxxx

2) Emite Centralizatorul - situatii de plata luna xxxxxx xxxxx : obiectiv Proiectare si executare lucrari "Reparatii capitale-Modernizare drum comunal (xxxxxxxxxx) si amenajare trotuare

	Valoare xxxx	TVA
In luna xxxxxxxx	xxxxxx	xxxxxx

Centralizatorul este stampilat si semnat de executant si de catre beneficiar in luna xxxxxxxx.

a) Situatie de plata in luna xx anul xxxx deviz VM1 suprastructura (proiectat si exec. DC xxx – xxxxxx suprastructura xxxx mp

b) Situatie de plata in luna xxx anul xxxx deviz VM 2 suprastructura (proiectat si exec. xxxxxxxx).

	valoare	tva
--	---------	-----

Deviz VM1	xxxx	xxxx
Deviz VM2	xxxx	xxxx
Total		xxxx

In cauza de fata se constata ca situatiile de lucrari au fost emise de catre SC xxxxxx SRL in luna xxxxxx xxxx cand au fost stampilate si semnate de catre beneficiar iar facturarea s-a facut in mod eronat in luna xxxxxx .

Totodata se retine ca SC xxxxxx SRL nu depune dovezi din care sa rezulte ca situatiile au fost acceptate de beneficiar la alta data decat cea mentionata in situatiile depuse la dosarul cauzei respectiv luna xxxxxx.

In conformitate cu art 206 alin. 1) litera d. si art 65 alin. 1) din OG 92/2003.din codul de procedura fiscala cu modificarile si completarile ulterioare contestatarul avea obligatia sa dovedeasca actele si faptele care stau la baza declaratiilor sale din contestatia formulata.

Art. 65 Sarcina probei în dovedirea situației de fapt fiscale

(1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele și faptele care au stat la baza declarațiilor sale și a oricăror cereri adresate organului fiscal.

Art. 206 Forma și conținutul contestației

(1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

d) dovezile pe care se întemeiază;

Orgaul de solutionare a contestatiei constata ca ambele situatii de plata au fost insusite prin semnare si stampilare atat de executant cat si de beneficiarul lucrarii (cele doua situatii de plata- deviz VM1 si VM2) in luna xxxxxxxxx , data la care intervine si faptul generator.

In ceea ce priveste invocarea de catre petent a Legii Finantelor Publice nr 273/29.06.2006, actualizata, nu are relevanta in solutionarea contestatiei intrucat aceasta reglementeaza cadrulul general si procedurile privind formarea, administrarea, angajarea si utilizarea fondurilor publice locale, precum si responsabilitatile autoritatilor administratiei publice locale si ale institutiilor publice implicate in domeniul finantelor publice locale.

Totodata se retine ca petenta in mod eronat considera ca faptul generator intervine la data cand are loc plata serviciilor prestate ,deoarece potrivit Codului fiscal in cazul serviciilor decontate pe baza de lucrari **faptul generator intervine la data cand sunt acceptate de beneficiar** si nu la data cand beneficiarul are fonduri si poate efectua plata serviciilor.

De asemenea nu sunt aplicabile nici prevederile Ordinului 3055 din 29 octombrie 2009, pentru aprobarea Reglementărilor contabile conforme cu directivele europene **pe care petenta le-a invocat in sustinerea cauzei** intrucat acesta se aplica de la data de 01/01/2010 neputand fi aplicate retroactiv.

Avand in vedere cele precizate mai sus se retine ca organul de control a stabilit in mod corect ca faptul generator cat si exigibilitatea taxei pe valoarea adaugata a intervenit in luna xxxxxx xxxx cand au fost emise situatiile de lucrari si au fost acceptate de beneficiar.

In concluzie, ca organele fiscale in mod corect au stabilit TVA colectat la luna xxxxx xxxx in suma xxxxx lei, fapt pentru care contestatia va fi respinsa

pentru acest capat de cerere ca neintemeiata in temeiul pct.12.1 lit.a) din Ordinul nr. 519/2005:

“ **Contestația poate fi respinsă ca:**

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;”

Referitor la majorările de intarziere aferente in suma de xxxxx lei se retine ca acestea reprezinta masura accesorie in raport cu debitul motiv pentru care se va respinge contestatia si pentru acest capat de cerere ca nemotivata.

b) Cu privire la suma de xxxxx lei, reprezentand TVA colectata stabilita de control la luna xxxxxx xxxx aferenta situatiilor de lucrari emise si acceptate de beneficiar in luna xxxxxx xxxxx.

Organul de control a considerat aceasta suma ca fiind nefacturata in luna xxxxxxxx xxxxx, cand au fost emise situatiile de lucrari si au fost acceptate de beneficiar.

In sustinere societatea arata ca faptul generator al TVA intervine la data la care situatiile de lucrari au fost emise pentru serviciile prestate de SC xxxxx xxxxxxxx SRL si platite de beneficiarul lucrarilor Consiliul Local xxxxxxxx.

La suma de xxxxxx lei au fost calculate accesorii in suma de xxxx.

In drept, pentru speta in cauza sunt aplicabile prevederile art. 134. alin 1) 2) si 3) art 134. alin 4) si art.134² alin 1 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare potrivit carora :

Faptul generator și exigibilitatea - definiții

ART. 134

(1) Faptul generator reprezintă faptul prin care sunt realizate condițiile legale necesare pentru exigibilitatea taxei.

(2) Exigibilitatea taxei reprezintă data la care autoritatea fiscală devine îndreptățită, în baza legii, să solicite plata de către persoanele obligate la plata taxei, chiar dacă plata acestei taxe poate fi amânată.

(3) Exigibilitatea plății taxei reprezintă data la care o persoană are obligația de a plăti taxa la bugetul statului, conform prevederilor art. 157 alin. (1). Această dată determină și momentul de la care se datorează majorări de întârziere pentru neplata taxei.

Faptul generator pentru livrări de bunuri și prestări de servicii

ART. 134¹

(4) Pentru prestările de servicii decontate pe bază de situații de lucrări, cum sunt serviciile de construcții-montaj, consultanță, cercetare, expertiză și alte servicii similare, faptul generator ia naștere la data emiterii situațiilor de lucrări sau, după caz, la data la care aceste situații sunt acceptate de beneficiar.

Exigibilitatea pentru livrări de bunuri și prestări de servicii

ART. 134²

(1) Exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator.

Fata de cadrul legal invocat mai sus se retine ca pentru prestarile de servicii decontate pe baza de situatii de lucrari, cum este cazul de fata, faptul generator ia nastere la data de emiterii situatiilor de lucrari sau dupa caz la data la care situatiile sunt acceptate de banaficiar.

Din analiza documentelor puse la dispozitie de catre SC xxxxxxxx SRL rezulta urmatoarele:

SC Cargo Terra SRL emite factura xxxxxx din data de xxxxx.

Denumirea produselor	Valoare	Valoare TVA
xxxx	xxxxx	xxxxx
Total	xxxxx	xxxx

SC xxxxx SRL emite factura nr xxxxx din data de xxxxxx

Denumirea produselor	Valoare	Valoare TVA
x	xxxx	xxxx
Total	xxxx	xxxxx
In luna xxxx	xxxxx	xxxxx
Diferenta luna xxxxx	xxxxx	xxxx

Centralizator situatii de plata luna xxxxxxx xxxx : obiectiv Proiectare si executare lucrari "Reparatii capitale-Modernizare drum comunal (xxxxxxx

	Valoare octombrie	TVA
In luna xxxxx	xxxx	xxxx

Centralizatorul este stampilat si semnat de executant si de catre banaficiar in luna xxxxxxx.

a) Situatie de plata in luna xxx anul xxxx deviz VM1 suprastructura

	valoare	tva
Deviz VM1	xxxx	xxxx
Total	xxx	xxx

Total tva de plata la data de xxxxxx situatie de lucrari xxxxx
Tva colectat Facturat in data de xxxxx fact nr xxxxx xxxxxx
Suma tva colectat stabilita de control aferenta lunii xxxx xxxxxxxx
Suma TVA colectata contestata xxxxxx

In cauza de fata se constata ca situatiile de lucrari au fost emise de catre SC xxxxx SRL in luna xxxx xxxx cand au fost stampilate si semnate de catre banaficiar iar facturarea nu s-a efectuat in totalitate.

Totodata se retine ca SC xxxxxxx SRL nu depune dovezi din care sa rezulte ca situatiile au fost acceptate de banaficiar la alta data decat cea mentionata in

situatiile depuse la dosarul cauzei respectiv luna xxxxxxxx xxxxxx , in conformitate cu art 65alin.(1) si art.206 alin.(1) lit.d) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala , cu modificarile si completarile ulterioare:

Art. 65 Sarcina probei în dovedirea situației de fapt fiscale

(1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele și faptele care au stat la baza declarațiilor sale și a oricăror cereri adresate organului fiscal.

Art. 206 Forma și conținutul contestației

(1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

d) dovezile pe care se întemeiază;

Se retine ca ambele situatii de plata au fost insusite prin semnare si stampilare atat de executant cat si de beneficiarul lucrarii (cele doua situatii de plata- deviz VM1 si VM2) in luna xxxxxxx xxxxxx , data la care intervine si faptul generator.

In ceea ce priveste invocarea de catre petent a Legii Finantelor Publice nr 273/29.06.2006, actualizata, nu are relevanta in solutionarea contestatiei intrucat aceasta reglementeaza cadrul general si procedurile privind formarea, administrarea, angajarea si utilizarea fondurilor publice locale, precum si responsabilitatile autoritatilor administratiei publice locale si ale institutiilor publice implicate in domeniul finantelor publice locale.

Totodata se retine ca petenta in mod eronat considera ca faptul generator intervine la data cand are loc plata serviciilor prestate ,deoarece potrivit Codului fiscal in cazul serviciilor decontate pe baza de lucrari **faptul generator intervine la data cand sunt acceptate de beneficiar** si nu la data cand beneficiarul are fonduri si poate efectua plata serviciilor.

De asemenea nu sunt aplicabile nici prevederile Ordinului 3055 din 29 octombrie 2009, pentru aprobarea Reglementărilor contabile conforme cu directivele europene **pe care petenta le-a invocat in sustinerea cauzei** intrucat acesta se aplica de la data de 01/01/2010 neputand fi aplicate retroactiv.

Avand in vedere cele precizate mai sus se retine ca organul de control a stabilit in mod corect ca faptul generator cat si exigibilitatea taxei pe valoarea adaugata a intervenit in luna xxxxxxx xxxxxx cand au fost emise situatiile de lucrari si au fost acceptate de beneficiar.

In concluzie, organul fiscal in mod corect a stabilit TVA colectata la luna xxxx xxxx in suma de xxxx lei, fapt pentru care contestatia va fi respinsa pentru acest capat de cerere ca neintemeiata, in temeiul pct.12.1 lit.a) din Ordinul nr. 519/2005:

“ Contestația poate fi respinsă ca:

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;”

Referitor la majorarile de intarziere aferente in suma de 13547 lei se retine ca acestea reprezinta masura accesorie in raport cu debitul motiv pentru care se va respinge contestatia si pentru acest capat de cerere ca nemotivata

c) Cu privire la **suma de xxxxx lei** reprezentand TVA stabilita suplimentar la plata de catre organul de control, contestatarul arata ca aceasta provine din diferenta intre sumele contestate la punctele a) si b) si suma de xxxxx lei, valoare care a fost facturata in luna xxxxx cu factura nr.xxxxxxx

Din analiza documentelor puse la dispozitie de catre SC xxxxxx SRL rezulta urmatoarele:

1)SC Cargo Terra SRL emite factura nr xxxx din data de **xxxxxx**.

Denumirea produselor	Valoare	Valoare TVA
x	xxx	xxxx
Total	xxxx	xxxx

2)SC xxxxxx SRL emite factura nr xxxxx din data de **xxxxxx**

Denumirea produselor	Valoare	Valoare TVA
x	xxxx	xxxx
Total	xxxx	xxxx
In luna xxx	xxxx	xxxx
Diferenta luna xxx	xxxx	xxx

3) Centralizator situatii de plata luna xxxxxxx : obiectiv Proiectare si executare lucrari "Reparatii capitale-Modernizare drum comunal (xxxxxx) si amenajare trotuare

	Valoare octombrie	TVA
In luna xxxxx	xxxx	xxxx

Centralizatorul este stampilat si semnat de executant si de catre beneficiar in luna xxxxx xxx.

b) Situatie de plata in luna xxxxx anul xxxx deviz VM1 suprastructura

	valoare	tva
Deviz VM1	xxx	xxxx
Total	xxxx	xxxx

Conform adresei nr 734/14.03.2011 aflata in copie la dosarul cauzei, primaria xxxxxxxx precizeaza ca la data de 14.03.2011a ramas neacceptata la plata suma de xxxxx lei din care **TVA xxxxxx lei**, intrucat nu au surse de finantare.

Din situatiile precizate mai sus se constata ca suma de xxxxx lei reprezinta de fapt TVA necollectata aferenta lunii xxxxxxx xxxx din situatiile acceptate de beneficiar care se regaseste in suma de xxxx lei analizata la punctul b) din prezenta decizie de solutionare a contestatiei astfel :

Total tva colectat la data de xxxxxxxxxx situatie de lucrari	xxxxxxx
Tva colectat aferent facturii xxxxxxxxxxxxxxxxxxxx	xxxxxxx
Tva colectat stabilit corect in luna xxxxx	xxxxxxx
Tva colectat ramas de plata stabilit de org de control	xxxxxx
Suma de plata stabilita suplimentar contestata	xxxxxxx

Asa cum am precizat si la punctul b) din prezenta decizie de solutionare contestatarul in mod eronat considera ca faptul generator intervine la data cand are loc plata serviciilor prestate ,deoarece potrivit Codului fiscal in cazul serviciilor decontate pe baza de lucrari faptul generator intervine la data cand sunt acceptate de beneficiar si nu la data cand beneficiarul are fonduri si poate efectua plata serviciilor.

In consecinta ,pentru faptul ca suma de xxxxx lei se regaseste in suma de xxxxx lei analizata la punctul b) , contestatia se va respinge ca neintemeiata pentru acest capat de cerere din motivele prezentate la punctul b).

d) Cu privire la accesoriile in suma de xxxx lei aferente sumei de xxxxxx lei TVA stabilita ca nedeductibila de organul de control in perioada xxxxx - xxxxx, ca urmare a achizitiei unui imobil in municipiul xxxx conform facturilor nr.xxxxx si xxxxxx

Organul de control nu a acceptat ca societatea sa-si deduca TVA in perioada xxxxxxx - xxxxxxx, motivand ca a realizat operatiuni taxabile in luna xxxxxx xxxxx la aceasta data avand dreptul sa-si deduca taxa .

In drept, spetei ii sunt aplicabile prevederile art. 145. alin 1) alin 2) lit. a.) art. 146 , 147 din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare :

ART. 145 Sfera de aplicare a dreptului de deducere

(1) Dreptul de deducere ia naștere la momentul exigibilității taxei.

(2) Orice persoană impozabilă are dreptul să deducă taxa aferentă achizițiilor, dacă acestea sunt destinate utilizării în folosul următoarelor operațiuni:

a) operațiuni taxabile;

Totodată, potrivit art. 146 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal: **“Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei, persoana impozabilă trebuie să îndeplinească următoarele condiții:**

a) pentru taxa datorată sau achitată, aferentă bunurilor care i-au fost ori urmează să îi fie livrate sau serviciilor care i-au fost ori urmează să îi fie prestate în beneficiul său, să dețină o factură care să cuprindă informațiile prevăzute la art. 155 alin. (5); [...]”

Acesta se coroborează cu prevederile pct. 46 alin. (1) din HG 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal:

“(1) Justificarea deducerii taxei se face numai pe baza exemplarului original al documentelor prevăzute la art. 146 alin. (1) din Codul fiscal sau cu alte documente care să conțină cel puțin informațiile prevăzute la art. 155 alin. (5) din Codul fiscal, cu excepția facturilor simplificate prevăzute la pct. 78.[...]”

Având în vedere prevederile legale mai sus menționate, se reține că taxa pe valoarea adăugată achitată, aferentă bunurilor care au fost livrate sau urmează să fie livrate și serviciilor care au fost prestate sau urmează să fie prestate este deductibilă doar în situația în care bunurile și/sau serviciile achiziționate sunt destinate utilizării în folosul operațiunilor sale taxabile, justificarea dreptului de deducere a taxei pe valoarea adăugată efectuându-se cu factură fiscală care trebuie să cuprindă informațiile prevăzute la art. 155 alin. (5), și să fie emisă pe numele persoanei de către o persoană impozabilă înregistrată ca plătitor de taxă pe valoarea adăugată.

Referitor la invocarea de către petent a art 45 alin 1) din normele de aplicare ale Legii codului fiscal, HG 44/2004 privind interpretarea art 145, **intr-adevar** din punct de vedere al taxei pe valoarea adaugata, reglementarile fiscale permit, in circumstante anume determinate, deducerea acesteia chiar si in situatia in care o persoana impozabila nu a fost inca inregistrata in scopuri de taxa, cu conditia ca persoana in cauza sa-si dovedeasca intentia de a desfasura o activitate economica ce presupune realizarea de operatiuni taxabile.

Mai mult decat atat si in exemplul dat la pct.47 din HG 44/2004 in aplicarea art.147 din Codul fiscal cu privire la deducerea taxei pentru persoana impozabilă cu regim mixt și persoana parțial impozabilă legiutorul arata ca :

47. (1) În aplicarea [art. 147](#) alin. (3) și alin. (4) din Codul fiscal, dacă bunurile sau serviciile achiziționate pot fi alocate parțial activității care nu dă drept de deducere și parțial activității care dă drept de deducere, nu se aplică prevederile [art. 147](#) alin. (5) din Codul fiscal, respectiv deducerea taxei pe bază de pro rata. Exemplu: o societate care cumpără o clădire, cunoaște din momentul achiziționării acesteia partea din clădire care va fi alocată pentru închiriere în regim de scutire și partea de clădire care va fi alocată pentru închiriere în regim de taxare, va deduce taxa corespunzătoare părții din clădire care urmează a fi utilizată pentru închiriere în regim de taxare și nu va deduce taxa aferentă părții din clădire, care va fi utilizată pentru închiriere în regim de scutire.

De asemenea potrivit dispozitiilor art.153 alin. (1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare ”persoana impozabila care este stabilita în România, conform art. 125¹ alin. (2) lit. b), si **realizeaza** sau **intentioneaza sa realizeze o activitate economica ce implica operatiuni taxabile si/sau scutite de taxa pe valoarea adaugata cu drept de deducere** trebuie sa solicite înregistrarea în scopuri de TVA la organul fiscal competent,[...] coroborate cu dispozitiile pct.66 alin. (2) din Normele metodologice de aplicare a art.153 alin.(1) din Codul fiscal, aprobate prin H.G. nr.44/2004, cu modificarile si completarile ulterioare, se arata ca : “(2) În aplicarea art. 153 alin. (1) din Codul fiscal, **activitatea economica se considera ca fiind începuta din momentul în care o persoana intentioneaza sa efectueze o astfel de activitate. Intentia persoanei**

trebuie apreciata în baza elementelor obiective, de exemplu, faptul ca aceasta începe sa angajeze costuri si/sau sa faca investitii pregatitoare necesare initierii unei activitati economice.”

Referitor la deductibilitatea TVA aferenta achizitiilor in raport de intentia persoanelor impozabile de a desfasura activitati economice supuse taxei, se retin ca *o persoana impozabila deja inregistrata in scopuri de TVA*, are dreptul la deducere in aceeași masura in care intentia de a desfasura activitatea economica generatoare de operatiuni taxabile este sustinuta de dovezi obiective, din care rezulta ca achizitiile sunt destinate a fi utilizate in folosul tranzactiilor impozabile viitoare.

In prezenta cauza, organele de inspectie fiscala au stabilit ca societatea nu indeplineste conditiile de exercitare a dreptului deducere in perioada xxxxx xxxxx -xxxxxx xxxx, motivand ca societatea a realizat operatiuni taxabile in luna xxxxxx xxxx cand a emis factura de chirie si a obtinut efectiv venitul impozabil.

Din cele precizate in continutul prezentei decizii de solutionare se retine ca prevederile art. 145 si art. 146 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal conditioneaza deductibilitatea TVA de intentia persoanei impozabile de utiliza bunurile in folosul operatiunilor taxabile, persoana impozabila interesata avand obligatia sa prezinte, la cererea organelor de inspectie fiscala, dovezi obiective care sa-i sustina intentia declarata de a desfasura operatiuni taxabile.

Din punct de vedere semantic, "**intentia**" de a desfasura operatiuni taxabile, ce conditioneaza dreptul de deducere a TVA, implica existenta unui decalaj temporal intre momentul in care aceasta incepe sa poata fi evaluata in baza activitatilor pregatitoare necesare punerii ei in practica si momentul materializarii propriu-zise a intentiei, prin inceperea obtinerii de venituri din operatiuni taxabile.

Din documentele puse la dispozitie de catre SC xxxxxxx SRL rezulta urmatoarele:

a) Certificatul constatator a fost emis in data de xxxxxx conform caruia “firma nu desfasoara activitati cuprinse in actul de constitutie pana la data inceperii activitatilor prevazute in obiectul de activitate.”

b) Din Acordul de la SC xxxxxx SRL rezulta ca SC xxxxxxxx SRL “poate deschide un punct de lucru fara activitate cu publicul si fara a avea salariati”

c) Facturile de achizitie a spatiului -punct de lucru Bucuresti au fost emise astfel :

Nr crt.	Nr factura	data	valoare	Valoare tva
1	xxxx	xxxx	xxxx	xxxx
2	xxxx	xxxx	xxxx	xxxx
3	xxxx	xxxx	xxxx	xxxx
		total	xxx	xxxx

d) SC xxxxxx SRL a emis Factura nr xxxxx catre SC xxxxxxSRL in data de xxxxx(cv chirie)

Nr crt.	Nr factura	data	valoare	Valoare tva
1	xxx	xxxx	xxx	xxx

e) Contractul de inchiriere cu SC xxxxxx SRL nr. xxx din data de xxxxx prin care se inchiriaza spatiul din punctul de lucru din xxxxx in perioada xxxxx pana la data de xxxxxxx.

f) Actul aditional nr x la contractul nr xxxxxx prin care se modifica termenul de inchiriere al contractului pana la data de xxxxxxx .

g) Cu adresa nr. adresa nr xxxxx din data de xxxxxxx societatea depune la AFPCM xxxxx Notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art.141 alin(2) lit e din Codul fiscal in care se precizeaza ca SC xxxxxx SRL opteaza pentru taxare de la data de xxxxxx.

Se mai retine ca SC xxxxxx SRL este inregistrata in scopuri de TVA incepand cu data de xxxxxxx.

Din analiza documentelor prezentate in sustinere de SC xxxxxxx SRL se retine ca aceasta intentioneaza sa desfasoare operatiuni taxabile aferente spatiului achizitionat incepand cu data de xxxxxx potrivit contractului de inchiriere nr.xxxxxxxx si a Notificarii privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art.141 alin(2) lit e din Codul fiscal data de la care persoana impozabila are dreptul să deducă taxa aferentă spatiului achizitionat.

In vederea clarificarii situatiei deductibilitatii TVA-ului imobilului in cauza cu adresa nr xxxxxx din data de xxxxxxx se solicita contestatorului incadrarea in situatiile prevazute la art 141 din legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu completarile si modificarile ulterioare:

f) livrarea de construcții/părți de construcții și a terenurilor pe care sunt construite, precum și a oricăror altor terenuri. Prin excepție, scutirea nu se aplică pentru livrarea de construcții noi, de părți de construcții noi sau de terenuri construibile.

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

In conformitate cu pct.38 alin.(1), (2) si (3) din HG 44/2004 se stipuleaza :

(1) În sensul art. 141 alin. (3) din Codul fiscal și fără să contravină prevederilor art. 161 din Codul fiscal, orice persoană impozabilă stabilită în România 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.

(2) În aplicarea alin. (1), un bun imobil reprezintă o construcție care are înțelesul prevăzut la [art. 141](#) alin. (2) lit. f) pct. 2 din Codul fiscal și orice teren.

(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 și nici dreptul de deducere exercitat de beneficiar în condițiile [art. 145 - 1471](#) din Codul fiscal. Dreptul de deducere la beneficiar ia naștere și poate fi exercitat la data la care intervine exigibilitatea taxei, și nu la data primirii copiei de pe notificarea transmisă de vânzător.***

Prin adresa de raspuns nr xxxx din data de xxxxx inregistrata la DGFP xxxxx sub nr xxxxxx din aceeasi data SC xxxxxx SRL face dovada prin depunerea la dosarul contestatiei a filei x din Contractul de vanzare cumparare autentificat sub nr xxxx din data de xxxxx ca se incadreaza in prevederile art 141 alin. 2), lit. f), pct 3. din care se retine ca respectiul imobilul este nou.

Asadar societatea are dreptul sa-si deduca TVA aferenta achizitiei de la data de xxxxxxxx cand demonstreaza ca are intentia de a desfasura operatiuni taxabile.

Astfel, pentru perioada xxxxxx cand petenta nu demonstreaza intentia de a desfasoara operatiuni taxabile datoreaza accesorii de intarziere, iar pentru perioada xxxxxxxxxxxx. cand a demonstrat intentia de a desfasura operatiuni taxabile nu datoreaza accesorii:

Nr crt	perioada	Accesorii stabilita
1	25.12.xxxx-25.01.xxxxx	xxxx
2	25.12.xxxx-25.10xxxx	xxxx
Diferenta stab. in plus		xxxxx

In conformitate cu art. 120 alin.(2) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare “ ***pentru diferențele suplimentare de creanțe fiscale rezultate din corectarea declarațiilor sau modificarea unei decizii de impunere, dobânzile se datorează începând cu ziua imediat următoare scadenței creanței fiscale pentru care s-a stabilit diferența și până la data stingerii acesteia inclusiv.***”

In concluzie, avand in vedere cele precizate in contextul prezentei decizii se va respinge partial contestatia ca neintemeiata pentru suma de xxxx lei reprezentand accesorii stabilite pentru perioada xxxxxx – xxxx si se va admite partial contestatia pentru suma de xxxx lei in temeiul art. 216 alin 1 din OG 92/2003. privind Codul de procedura fiscala, cu completarile si modificarile ulterioare.

e) **Cu privire la suma de xxxxx lei (xxxxxx lei-xxxxx lei)** reprezentand TVA colectata stabilita de control la luna xxxxxxxx xxxx(aferenta situatiilor de lucrari emise si acceptate de catre beneficiar Primaria xxxxx pentru obiectivul "Reabilitare strada xxxxx,xxxxx" in luna xxxx xxxx).

Organele de control au constata ca societatea si-a facturat partial lucrarile efectuate in luna decembrie xxxx conform facturii nr xxxxxxxx si partial, cu intarziere, in luna xxxxxxxx conform facturii nr xxxxxxxx

In sustinere societatea arata ca pentru perioada xxxxxx-xxxxxx i s-au calculat accesorii.

In drept, spetei ii sunt aplicabile prevederile art. 134. alin 1) 2) si 3) art 134. alin 4) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare potrivit carora :

Faptul generator și exigibilitatea - definiții

ART. 134

(1) Faptul generator reprezintă faptul prin care sunt realizate condițiile legale necesare pentru exigibilitatea taxei.

(2) Exigibilitatea taxei reprezintă data la care autoritatea fiscală devine îndreptățită, în baza legii, să solicite plata de către persoanele obligate la plata taxei, chiar dacă plata acestei taxe poate fi amânată.

(3) Exigibilitatea plății taxei reprezintă data la care o persoană are obligația de a plăti taxa la bugetul statului, conform prevederilor art. 157 alin. (1). Această dată determină și momentul de la care se datorează majorări de întârziere pentru neplata taxei.

ART. 134¹Faptul generator pentru livrări de bunuri și prestări de servicii

(4) Pentru prestările de servicii decontate pe bază de situații de lucrări, cum sunt serviciile de construcții-montaj, consultanță, cercetare, expertiză și alte servicii similare, faptul generator ia naștere la data emiterii situațiilor de lucrări sau, după caz, la data la care aceste situații sunt acceptate de beneficiar.

ART. 134²Exigibilitatea pentru livrări de bunuri și prestări de servicii

(1) Exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator.

Fata de cadrul legal invocat mai sus se retine ca pentru prestarile de servicii decontate pe baza de situatii de lucrari, cum este cazul de fata, faptul generator ia nastere la data de emiterii situatiilor de lucrari sau dupa caz la data la care situatiile sunt acceptate de baneficiar.

Din analiza documentelor puse la dispozitie de catre SC xxxxxx SRL rezulta urmatoarele:

a) Centralizator situatie de plata luna xxxxxxx xxxxx : obiectiv Reabilitare strada Ardealului Fetesti

	Valoare octombrie	TVA
--	----------------------	-----

In luna xxxxx

xxxxx

xxxx

Centralizatorul este stampilat si semnat de executant si de catre beneficiar

– centralizator situatii de plata in luna 12.2009

Nr crt	Nr deviz	baza	tva	total
1	Deviz ARDO1 reabilitare	xxxx	xxxx	xxxx
2	Deviz ARD1 nota renuntare	xxxx	xxxx	xxxx
3	Deviz ARD2 nota c-da suplimentara	xxxx	xxxx	xxxx
4	Deviz TRC 1	xxxx	xxxx	xxxx
	total	xxxx	xxxx	xxxx

c) centralizator facturi emise

Nr crt	Nr factura	data	baza	tva	total
1	xxx	xxxx	xxxx	xxxx	xxxx
2	xxx	xxx	xxxx	xxxx	xxxx
	total		xxxx	xxxx	xxxx

d) centralizator contracte incheiate

Nr crt	Nr contract	data	baza	tva	total
1	xxx	xxx	xxxx	xxxx	xxxx
2	xxx	xxx	xxxx	xxxx	xxxx
	Total		xxxx	xxxx	

e) centralizator pv de receptie

Nr crt	Nr pv receptie	data	baza	tva
1	xxxx	xxxx	xxxx	xxxx
2	xxx	xxxx	xxxx	xxxx
	Diferenta			xxxx

Din documentele prezentate mai sus se retine situatiile de plata au fost insusite prin semnare si stampilare atat de executantul cat si de beneficiarul lucrarii respectiv primaria xxxxx in luna xxxxx.

Din adresa nr xxxxxxx eliberata de primaria orasului Fetesti se retine ca “SC xxxxxx SRL a executat in continuare lucrari, pana la sfarsitul lunii xxxxx xxxx, dar receptia s-a efectuat conform PV de receptie la Terminarea lucrarilor nr xxxx la data xxxxxx.

Deasemenea se precizeaza ca ca devizul de oferta TRC 1 terasamente racorduri in valoare de xxxxxx lei este un deviz estimativ si nu cuprinde lucrari realizate ci este un antecalcul ce estimeaza costurile lucrarilor ce urmeaza a fi executate.

Conform art. 17 aliniat - 2), "Finalizarea lucrarilor" din contractul nr .xxxxxx incheiat intre SC xxxxxx SRL si Primaria xxxxx se specifica ca receptia finala a lucrarilor se face " Pe baza situatiilor de lucrari executate si confirmate si a constatarilor efectuate in teren,achizitorul va aprecia daca sunt intrunite conditiile pentru a convoca comisia de receptie...."

Se retine astfel ca receptia finala a lucrarilor se face in baza situatiilor de lucrari executate si confirmate de achizitor.

Conform art. 19.4 aliniat-2),"Modalitati de plata" din contractul nr .xxxxx incheiat intre SC Cargo Terra SRL si Primaria Fetesti ":

19.4 -(1) Platile partiale trebuie sa fie facute, la cererea executantului (antreprenorului) , la valoarea lucrarilor executate conform contractului in cel mai scurt timp posibil.Lucrarile executate trebuie sa fie dovedite ca atare printr-o situatie de lucrari provizorie,intocmita astfel incat sa asigure o rapida si sigura verificare a lor.

In cauza de fata se constata ca situatiile de lucrari au fost emise de catre SC xxxxxx SRL in luna dxxxxxx xxxxx cand au fost stampilate si semnate de catre beneficiar iar facturare nu s-a efectuat in totalitate in aceasata luna .

Totodata se retine ca SC xxxxxx SRL nu depune dovezi din care sa rezulte ca situatiile au fost acceptate de beneficiar la alta data decat cea mentionata in situatiile depuse la dosarul cauzei respectiv luna xxxxxx.

In conformitate cu art 206 alin. 1) litera d. si art 65 alin. 1) din OG 92/2003 din Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare contestatarul avea obligatia sa dovedeasca actele si faptele care stau la baza declaratiilor sale din contestatia formulata.

Art. 65 Sarcina probei în dovedirea situației de fapt fiscale

(1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele și faptele care au stat la baza declarațiilor sale și a oricăror cereri adresate organului fiscal.

Art. 206 Forma și conținutul contestației

(1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

d) dovezile pe care se întemeiază;

In ceea ce priveste invocarea de catre petent a Legii Finantelor Publice nr 273/29.06.2006, actualizata, nu are relevanta in solutionarea contestatiei intrucat aceasta reglementeaza cadrul general si procedurile privind formarea, administrarea, angajarea si utilizarea fondurilor publice locale, precum si responsabilitatile autoritatilor administratiei publice locale si ale institutiilor publice implicate in domeniul finantelor publice locale.

Totodata se retine ca petenta in mod eronat considera ca faptul generator intervine la data cand are loc plata serviciilor prestate ,deoarece potrivit Codului fiscal in cazul serviciilor decontate pe baza de lucrari **faptul generator intervine la data cand sunt acceptate de beneficiar** si nu la data cand beneficiarul are fonduri si poate efectua plata serviciilor.

De asemenea nu sunt aplicabile nici prevederile Ordinului 3055 din 29 octombrie 2009, pentru aprobarea Reglementărilor contabile conforme cu

directivele europene **pe care petenta le-a invocat in sustinerea cauzei** intrucat acesta se aplica de la data de 01/01/2010 neputand fi aplicate retroactiv.

Avand in vedere cele precizate mai sus se retine ca organul de control a stabilit in mod corect ca faptul generator cat si exigibilitatea taxei pe valoarea adaugata a intervenit in luna xxxxxx cand au fost emise situatiile de lucrari si au fost acceptate de beneficiar.

In concluzie, organul fiscal in mod corect a stabilit TVA colectata la luna xxxxx xxxxx in suma xxxxx lei, fapt pentru care contestatia va fi respinsa pentru acest capat de cerere ca neintemeiata in temeiul pct.12.1 lit.a) din Ordinul nr. 519/2005:

“ Contestația poate fi respinsă ca:

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;”

Referitor la majorarile de intarziere aferente TVA in suma de xxxxx lei se retine ca acestea reprezinta masura accesorie in raport cu debitul motiv pentru care se va respinge contestatia si pentru acest capat de cerere ca nemotivata.

f) Referitor la sumele de xxx lei reprezentand diferenta TVA colectata , xxx lei diferenta TVA deductibila , xxxx lei reprezentand diferenta tva colectata , (xxxx) lei diferenta TVA colectata ,(xxxx) lei reprezentand TVA colectata eronat , stabilite la control ca urmare a declararii eronate de catre societate, cat si la majorarile de intarziere aferente acestora, organul de solutionare a contestației constata ca societatea nu prezintă în susținere niciun fel de argument .

În drept, sunt incidente prevederile art.206 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicata, potrivit căroră:

“ (1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

a) motivele de fapt și de drept;[...]

d) dovezile pe care se întemeiază;”

coroborate cu prevederile pct.12.1 lit.b) din Ordinul nr.519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, emis de Președintele Agenției Naționale de Administrare Fiscală, potrivit căruia:

“12.1. Contestația poate fi respinsă ca:

b) nemotivată, în situația în care contestatorul nu prezintă argumente de fapt și de drept în susținerea contestației sau argumentele aduse nu sunt incidente cauzei supuse soluționării”.

In concluzie , contestatia va fi respinsa ca nemotivata pentru sumele de xxx lei reprezentand diferenta TVA colectata , xx lei diferenta TVA deductibila , xxxx lei reprezentand diferenta tva colectata , (xxx) lei diferenta TVA colectata ,(xxxx) lei reprezentand TVA colectata eronat , stabilite la control ca urmare a declararii eronate de catre societate, cat pentru majorarile de intarziere aferente acestora .

In concluzie, contestatia va fi respinsa partial ca neintemeiata si nemotivata pentru suma de xxxx lei reprezentand :

- xxx impozit pe profit**
 - xxx majorari impozit pe profit ,**
 - xxxxx lei TVA stabilita de plata la control,**
 - 2xxxxx lei reprezentand majorari de intarziere TVA**
- si va fi admisa partial pentru suma de xxxxx lei reprezentand majorari de intarziere aferente TVA stabilite prin Decizia de impunere nr xxxxxxxx.**

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor 205, art. 206, art.207 ,art. 209, art. 213, si art. 216 al.(1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala , republicata, se

D E C I D E :

Art. 1.- Respingerea partiala a contestatiei ca nemotivata cu privire la suma de xxxxx stabilita prin decizia nr .xxx din data de xxxxx referitoare la obligatiile de plata pentru impozitul pe profit anual stabilit in plus de inspectia fiscala in suma de xxxx lei ron si calcul accesorii in suma de xxxx lei ron.

Art. 2.- Respingerea partiala a contestatiei ca neintemeiata cu privire la suma de xxxx stabilita prin decizia nr . xxx din data de xxxxx referitoare la tva in suma de xxxxxlei ron si calcul accesorii in suma de xxxx lei ron.

Art. 3.- Respingerea partiala a contestatia ca neintemeiata pentru suma de xxx lei reprezentand accesorii calculate la suma de xxxxx lei stabilita ca TVA nedeductibil prin decizia nr . xxx din data de xxxxpentru perioada xxxxx – xxxxxx si se va admite pentru suma de xxxx lei calcul accesorii stabilite la aceeasi suma.

Art.4. -Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Ialomita in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV ,

Drobota Danut Ioan