

REFERITOR LA DECIZIA DGFP TIMIS NR. 1177/93/14.05.2008

Dosar nr... ROMANIA

TRLBUNALULTIMIŞ SECTIA
COMEROALA SI DE CDNTENCIOS ADMINISTRATIV

SENTINTA CIVILA Nr.
821/CA Octombrie 2009
Completul compus din:

Pe rol amanarea de pronuntare a
cauzei de contencios administrativ si fiscal
privind pe reclamanta SC A si pe paratii
DGFP Timis avand ca obiect anulare act
administrativ.

Mersul dezbaterilor si sustinerile partilor au fost consemnate in incheierea de
sedinta din data de 12.10.2009, incheiere ce face parte integranta din prezenta hotarare.

INSTANTA

Deliberand constata urmatoarele:

Prin cererea inregistrata la Tribunalul Timis sub nr... reclamanta reclamanta SC
A.. SRL a chemat in judecata pe paratii DGFPTIMIS SI AFPM Timisoara solicitand
ca prin hotararea ce se va pronunta sa se dispuna anularea in parte a Deciziei nr.
1177/93/14.05.2008 emisa de catre ANAF - DGFP TIMIS in solutionarea contestatiei
reclamantei; anularea in parte a Deciziei de impunere nr. 196 din data de 25.02.2008
emisa de catre DGFP Timis.

In motivarea cererii se arata ca, urma controlului efectuat a fost dresat raportul
de inspectie fiscala incheiat la data de 21.02.2008 inregistrat sub nr... si Raportul de
inspectie fiscala din data de 21.02.2008 inregistrat sub nr ..

In baza acestui act de control, au fost emise Decizia de impunere nr.... prin care se
stabileste un impozit pe profit in suma de .. lei; platile antcipat datei cand acesta devine
exigibil conform normelor legale, si se stabileste o taxa pe valoarea adaugata suplimentara in
suma de ... lei.

Prin contestatia formulata, reclamanta a solicitat desfiintarea Deciziei de impunere
nr.... si a Raportului de inspectie fiscala nr... si, pe cale de consecinta, recunoasterea
sumelor in litigiu reprezentand TVA ca deductibile reprezentand impozit pe profit ca
impuse inainte de termenul legal de plata. Contestatia a fost inregistrata sub nr. ...la DGF P
Timis.

Prin Decizia nr.1177/93/14.05.2008 emisa de catre DGFP Timis organele de
inspectie fiscala admit contestatia pentru capatul de cerere referitor la termenul de
plata al impozitului pe profit si dispun respingerea ca neintemeiata a contestatei
reclamantei pentru suma de ... lei reprezentand TVA..

Drept urmare, prezenta actiune in contencios are in vedere anularea in parte a
acestei decizii, numai in ceea ce priveste taxa pe valoarea adaugata stabilita suplimentar.

În motivarea deciziei atacate, se arată faptul că nu are relevanță susținerea reclamantei în ceea ce privește încadrarea în art. 145 alin. 1 Cod fiscal text potrivit căruia „dreptul de deducere ia naștere în momentul exigibilității taxei” și în ceea ce privește art. 145 alin. 2 C fisc, potrivit căruia orice persoană impozabilă are dreptul să deducă taxa aferentă operațiilor realizate în folosul operabililor taxabili sau a celor scutite cu drept de deducere. Totodată, se arată faptul că afirmațiile reclamantei potrivit cărora nu - i sunt aplicabile prevederile art. 147 CF nu sunt corecte, întrucât în anul 2007 reclamanta ar fi efectuat atât operațiuni impozabile, cât și operațiuni scutite fără drept de deducere. Având în vedere aceste considerente, organele fiscale redau prevederile art. 147 CF și constată că în mod legal s-a stabilit că nedeductibilă fiscal TVA în suma de ...lei, iar în consecință resping contestatia ca neîntemeiată pentru acest capăt de cerere.

Reclamanta arată că, așa cum a arătat și în contestație la pct. 2.1.1 Obligații fiscale suplimentare de plată din cuprinsul Deciziei nr... organele fiscale de control stabilesc TVA suplimentară de plată în suma de .. lei: motivul de fapt a fost acela că „în luna octombrie S C A .. A vândut terenuri arabile a căror valoare totală de ... lei, din care pentru vânzarea terenurilor arabile în suma de ... lei s-a optat pentru taxare conform prevederilor art. 141 alin. (3) din Legea nr. 571/2003 privind CF modificat și completat prin Legea nr. 343/2006 iar pentru vânzarea terenurilor arabile în suma de .. lei nu s-a optat pentru taxare fiind scutite fără drept de deducere. Se menționează că la achizițiile terenurilor arabile societatea nu a dedus TVA, fapt pentru care nu se impune ajustarea, operațiunea este scutită fără drept de deducere fiind înscrisă de societate în decontul de TVA aferent lunii Decembrie 2007 la rd. 11 "Livrări de bunuri și prestări de servicii scutite fără drept de deducere", fapt ce denotă că societatea era obligată la calcularea pro-ratei la data de 31.12.2007 în conformitate cu prevederile art. 147 al. (8) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal modificat prin Legea nr. 343/2006 potrivit căreia se prevede „pro-rata definitivă se determină anual iar calculul acesteia include toate operațiunile prevăzute la alin. (6) pentru care exigibilitatea taxei ia naștere în timpul anului calendaristic respectiv ..." și conform prevederilor art. 147 al. (10) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal modificat prin Legea nr. 343/2006 potrivit căreia se prevede: "taxa de dedus pentru un an calendaristic se calculează definitiv prin înmulțirea sumei totale a taxei deductibile din anul calendaristic respectiv prevăzut la al. (5) cu pro-rata definitivă prevăzută la al. (6) determinată pentru anul respectiv". Pentru justificare se anexează decontul de TVA aferent lunii Decembrie 2007, înregistrat la organele fiscale sub nr. 91.111/25.01.2007', din care rezultă operațiunea scutită fără drept de deducere înregistrată de societate la rd. 11. În urma aplicării pro-ratei a rezultat TVA nedeductibilă fiscal în suma de ..lei. Modul de calcul este prezentat detaliat în Raportul de inspecție fiscală nr... care stă ca bază emiterii acestei decizii de impunere, temeiul de drept avut în vedere de organele de inspecție e fiscală

Actul normativ: Legea nr. 571/2003, art. 147 al. (8): pro-rata definitivă se determină anual iar calculul acesteia include toate operațiunile prevăzute la al. (6) pentru care exigibilitatea ia naștere în cursul anului calendaristic respectiv

Actul normativ: Legea nr. 571/2003, art. 147 al. (10): taxa de dedus pentru un an calendaristic se calculează definitiv prin înmulțirea sumei totale a taxei deductibile din anul calendaristic respectiv prevăzută la al. (5) cu pro-rata definitivă prevăzută la al. (8) determinată pentru anul respectiv.

Sintetizand motivele de fapt avute in vedere de organele fiscale, rezulta ca reclmanta, in perioada verificata, a achizitionat terenuri de la persoane fizice fara TVA, pe care ulterior le-a revandut tot fara TVA (pretul revanzarii fiind superior celui de achizitie).

Avand in vedere ca operatiunea (cumpararea/revanzarea) s-a realizat fara TVA, iar la data achizitiei societatea nu a dedus TVA, ulterior, la momentul revanzarii nu se impunea ajustarea taxei deductibile.

Acest fapt este sustinut documentar de factura seria ...nr... care indica aceasta vanzare la poz. 3 (conform contractului de vanzare cumparare autentificat sub nr. ..- imobil extravilan), iar la rubrica 6 de la aceasta pozitie este expres indicat regimul fiscal al operatiunii - scutit conform art. 141, al. (2) lit. f) -, factura depusa la organul fiscal.

Conform art. 141 al. (2) lit. f) C fisc. (forma aplicabila la data tranzactiei), este scutita de TVA livrarea de catre orice persoana a unei constructii , a unei parti a acesteia si a terenului pe care este construit, precum si a oricarui alt teren.

Subsecvent acestor dispozitii , art. 141 al. (2) lit. F) CF excepteaza de la aplicarea scutirii terenurile construibile (terenuri amenajate sau neamenajate pe care se pot executa constructii , conform legislatiei in vigoare).

Art. 141 al. (3) CF precizeaza ca orice persoana impozabila poate opta pentru taxarea operatiunilor prevazute la al. (2) lit. e) si f), in conditiile stabilite prin norme

In acest sens, Normele metodologice de aplicare a Codului Fiscal - Titlul VI, instituite prin HG nr. 44/2004, dispun in art. 39 ca orice persoana poate opta pentru taxarea livrarilor de bunuri imobile prevazute la art. 141 al. (2) lit.f) CF .

Deoarece societatea nu a dorit facturarea acestei tranzacii cu TVA, pentru vanzarea de la poz. 3 din factura ... Nr... nu a fost depusa notificarea, astfel ca operatiunea a ramas in sfera scutirii prevazuta la lit.f).

Constatările organelor fiscale fac referire la faptul ca societatea nu era obligata sa-si ajusteze dreptul de deducere pentru aceasta tranzacti , in fapt fara a explica motivul la rubrica motive de fapt sau temeiul de drept. Reclamanta considera ca sunt avute in vedere dispozitiile art. 39 al. (1) din Normele de aplicare a Titlului VI din Codul fiscal care dispun ca pentru imobilele achizidonate inainte de data aderarii, se vor aplica masurile tranzitorii prevazute la art. 161 din Codul fiscal.

Masurile tranzitorii de la art. 161 al. (8) CF . (forma aplicabila la data tranzactiei) precizeaza ca persoana impozabila care a avut dreptul la deducerea integrala sau partiala a taxei aferente (...) oricarui alt teren care nu este construibil (...) achizitionat, (...) inainte de data aderarii, si care, la sau dupa data aderarii, nu opteaza pentru taxarea operatiunilor prevazute la a rt. 141 alin. (2) lit.f), va ajusta taxa deductibila aferenta, in conditiile prevazute la art. 149, dar perioada de ajustare este limitata la 5 ani.

Avand in vedere faptul ca achizitia de terenuri din 2002 a fost realizata de la vanzatori persoane fizice, fara TVA, constata ca nu sunt aplicabile masurile tranzitorii prevazute la art. 161 C.fisc.

Mai mult, organele fiscale constata ca aceasta operatiune a fost corect identificata prin decontul de TVA aferent lunii Decembrie 2007 la rd. 11 - Livrari de bunuri si prestari de servicii scutite fara drept de deducere - conform art. 126 al. (9) lit. C) CF potrivit caruia operatiunile de la art. 141 sunt operatiuni scutite de taxa fara drept de deducere, pentru care nu se datoreaza taxa si nu este permisa deducerea taxei datorate sau achitate pentru achizitii . Altfel spus, societatea a tratat fiscal corect operatiunea, in sensul ca nu a solicitat deducerea unei taxe pe care anterior nu a colectat-o.

Ca dovada suplimentara a tratamentului fiscal aplicat vanzarilor din factura ..nr. ... pentru bunurile imobile detinute de catre societate, organele fiscale au solicitat reprezentantului societatii prezentarea unei situatii i privind achizitiile de bunuri de capital si vanzarea de cladiri si terenuri: 2002 - decembrie 2007 (mijloace fixe), vanzarea din 17.10.2007 situatie care nu se regaseste printre anexele la raportul de inspectie fiscala. Aceasta situatie prezinta aceleasi date care se regasesc in factura ..nr. dar intr-un mod detaliat.

In aceste conditii , indiferent de motivarea in fapt si in drept a organelor fiscale de control, operapunea a fost tratata corect din punct de vedere fiscal, in sensul ca nu se datora TVA si nici nu se impune o ajustare a taxei deductibile.

In fapt suma imputata de organele fiscale de .. lei diferenta de TVA nedeductibila provine din aprecierea ca in lipsa obligatei de ajustare, societatea avea obligata ca asupra acestei tranzactii sa aplice pro-rata.

La pct. 2.1.2 din Decizia nr.... organele fiscale precizeaza ca "modul de calcul este prevazut detaliat in raportul de inspectie fiscala nr.... care sta la baza Deciziei de impunere".

La p. 6 din Raportul de inspectie fiscala nr.... sunt reluate motivele de drept din decizia de impunere, conform carora este obligatorie aplicarea pro-ratei, calculata astfel: total operapuni realizate de societate in anul 2007 = .. lei operapuni scutite fara drept de deducere in anul 2007 = ... lei la rd. 11 din decontul de TVA aferent lunii decembrie 2007; pro>rata = .. lei - ..lei = 52,47 % in urma aplicarii pro-ratei de 52,47 % la totalul dedus in anul 2007 de .. lei a rezultat o TVA cu drept de deducere de ... lei, iar diferenta de ... lei reprezinta TVA nedeductibila fiscal.

Organele fiscale de control constata ca nedeclararea diferentelor de taxa constituie contraventie in conformitate cu dispozitiile art. 219 al. (1) lit. b) CPF motiv pentru care societatea este sanctionata contraventional cu amenda in suma de ...lei (Procesul verbal de contraventie nr...).

Reclamanta arata ca, constatarea organelor fiscale cu privire la aplicarea pro-ratei sunt netemeinice si pe cale de consecinta diferenta de TVA impusa este nelegala, pentru motivele ce vor fi prezentate in continuare.

Codul fiscal in art. 145 al. (1) stabileste un principiu director in aplicarea corecta a mecanismului de TVA, si anume ca dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei.

Aplicand acest principiu de baza se constata urmatoarele:

Dreptul de deducere se naste in momentul in care taxa devine exigibila. Pe cale de consecinta dreptul de deducere se naste la cumparator, in momentul achizitei, si nicidecum la momentul vanzarii ulterioare bunului de catre acesta. Eventualele diferente de TVA generate de schimbarea regimului de TVA la momentul vanzarii ulterioare a bunului de catre comparator (cazul de fata) sunt "reglementate" prin procedura ajustarii taxei deductibile conform celor aratate anterior, situatie care este recunoscuta de organele fiscale ca nefiind aplicabila tranzactiei realizate de subscrisa. Aceasta constatare legata de momentul exigibilitatii are in vedere o alta dispozitie imperativa din Codul fiscal potrivit careia exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator art. 134²al. (1) C fiscal, sau prin exceptie , la data la care este emisa o factura, inainte de data la care a intervenit faptul generator/"art. 134²al. (1) CF . Art. 134¹ al. (1) CF .stabileste ca faptul generator intervine la data livrarii bunurilor (...).

Beneficiaza de un drept de deducere doar persoanele inregistrate in scopuri de TVA (cazul societatii noastre) si doar pentru acele operatiuni pentru care un astfel de drept este expres prevazut de reglementarile din Codul fiscal. Or, dupa cum am vazut anterior, achizitiile de terenuri realizate de societate de la persoane fizice in anul 2002 au fost fara TVA, motiv pentru care vanzarea lor ulterioara in 2007 s-a realizat fara TVA, societatea anterior (2002) neexercitandu-si dreptul de deducere pentru aceste achizitii. Per a contraria in cazul acestei tranzactii „inchiderea se realizeaza pe zero”, altfel spus nici subscrisa si nici bugetul statului nu au un castig din TVA aferent acestor tranzactii. Recalificarea acestor operatiuni in 2007 in urma controlului fiscal prin impunerea unor obligatii inexistente din punct de vedere legal - aplicarea pro-rata - practic naste in patrimoniul bugetului de stat un castig din TVA, incalcan-du-se astfel un alt principiu de aplicare a mecanismului de colectare a TVA, si anume principiul neutralitatii TVA in activitatile economice.

Cele precizate la pct. 2 au in vedere dispozitiile imperative din art. 145 al. (2) C fisc, potrivit carora orice persoana poate sa-si deduca taxa aferenta operatiunilor realizate in folosul operatiunilor taxabile sau a celor scutite cu drept de deducere.

Menirea acestor precizari cu privire la deductibilitatea TVA a fost aceea de a arata ca exercitarea dreptului de deducere este strict reglementata de dispozitiile Codului fiscal astfel ca persoanele impozabile in calitate de cumparator cunosc *a priori* pentru care din operatiunile realizate pot sa-si exercite acest drept. In acest sens, art. 147 C fisc. stabileste un regim fiscal expres pentru persoanele cu regim mixt sau persoanele partial impozabile. -

Art. 147 defineste persoana cu regim mixt sau partial impozabila astfel: „, persoana impozabila care realizeaza sau urmeaza sa realizeze atat operatiuni care dau drept de deducere, cat si operatiuni care nu dau drept de deducere este denumita in continuare persoana impozabila cu regim mixt, persoana care realizeaza atat operatiuni pentru care nu are calitatea de persoana impozabila, in conformitate cu prevederile art. 127, cat si operatiuni pentru care are calitatea de persoana impozabila este denumita persoana partial impozabila”.

Coroborand aceste definitii cu dispozitiile art. 145 al. (2) CF . cu privire la activitatile economice deductibile, rezulta ca acest regim special se refera la persoana care utilizeaza bunurile achizitionate atat pentru operatiuni impozabile, cat si pentru operatiuni scutite fara drept de deducere sau le utilizeaza atat in calitate de persoana impozabila, cat si in calitate de persoana neimpozabila (ex. institute publice).

In concluzie, reclamanta arata ca, din punct de vedere al TVA, persoana impozabila (inregistrata in scopuri de TVA) cu regim normal de TVA, care realizeaza doar activitati taxabile, operatiuni pentru care nu este recunoscut dreptul de deducere. Faptul ca in baza unor dispozitii legale din Codul fiscal am achizitionat bunuri fara TVA, ulterior vanzandu-le in acelasi regim nu -i schimba cu nimic statutul fiscal, care implicit sa ne oblige la aplicarea unor dispozitii aferente persoanelor cu regim mixt de TVA sau partial impozabile, in speta aplicarea pro-ratei.

Aceasta afirmatie are in vedere dispozitiile subsecvente de la art. 147 al. (2) - (15) CF . Al. (3) precizeaza ca achizitiile destinate exclusiv realizarii de operatiuni care permit exercitarea dreptului de deducere, inclusiv de investitii destinate realizarii de astfel de operatiuni, se inscriu intr-o coloana distincta din jurnalul pentru cumparari, iar taxa deductibila aferenta acestora se deduce integral.

Al. (4) precizeaza ca achizitiile destinate exclusiv realizarii de operatiuni care nu dau drept de deducere, precum si de investitii care sunt destinate realizarii de astfel de operatiuni se

inscriu intr-o coloana distincta din jurnalul pentru cumparari pentru aceste operapuni, iar taxa deductibila aferenta acestora nu se deduce.

Prin urmare, societatile care utilizeaza un regim mixt de TVA sunt obligate sa evidentieze in mod distinct in evidenta de taxa si contabile achizitiile realizate pe cele doua destinatii (deductibile/nedeductibile), iar regimul fiscal aplicat unei tranzactii realizate va fi integral si definitiv cel corespunzator directei de alocare a achizitei, fara a mai fi necesara aplicarea pro-ratei.

In acest sens, Normele de aplicare a Titlului VI din Codul fiscal precizeaza imperativ in art. 47 al. (1) ca in aplicarea art. 147 al. (3) si al. (4) din Codul fiscal, daca bunurile sau serviciile achizitionate pot fi alocate partial activitatii care nu da drept de deducere si partial activitatii care da drept de deducere, nu se aplica prevederile art. 147 al. (5) din Codul fiscal, respectiv deducerea taxei pe baza de pro rata.

Organele de inspectie fiscala constata ca achizitiile de terenuri *realizate de* subscrisa in anul 2002 au fost integral afectate operatunilor economice pentru care nu se recunoaste dreptul de deducere, drept pe care societatea nu si-a exercitat si nici nu avea cum sa il exercite, din moment ce achizitiile au fost fara TVA

Practic, in acel moment destinatia (din perspectiva art. 147 al. (3) si al. (4) CF) exacta a mijloacelor fixe era cunoscuta, societatea pastrand regimul fiscal si la vanzare, declarandu-le corect prin decontul de TVA. *in* aceste conditii, reclamanta arata ca ,este nelegala aprecierea organelor fiscale, materializata prin diferenta de TVA, pentru aplicarea pro-ratei. Pentru a duce argumentatia pana la capat, arata in continuare situatia in care este obligatorie aplicarea pro-ratei, pe care organele fiscale i-o imputa fara a tine cont de dispozitiile legale si nici chiar de propriile constatari.

La art. 147 al. (5) Cfisc. se *precizeaza* ca achizitiile pentru care nu se cunoaste destinata, respectiv daca vor fi utilizate pentru realizarea de operatiuni care dau drept de deducere sau pentru operaptuni care nu dau drept de deducere, ori pentru care nu se poate determina proporti'a in care sunt sau vor fi utilizate pentru operatiuni care dau drept de deducere si operati'uni care nu dau drept de deducere se evidentiaza intr-o coloana distincta in jurnalul pentru cumparari, iar taxa deductibila aferenta acestor achiziti se deduce pe baza de pro-rata.

Asa cum deja a aratat, achizitiile de terenuri realizate in 2002 au fost afectate integral in acel moment (momentul exigibilitatii) operatiunilor economice realizate de societate, pentru care nu a avut si nu si-a exercitat dreptul de deducere.

In fapt, organele fiscale nu fac referire la temeiul de drept real in baza caruia reclamanta era obligata sa aplice pro-rata, ci doar la acele dispozitii din art. 174 CF . care stabilesc modul in care se calculeaza pro-rata, dar numai in cazul in care aceasta se aplica. Reclamanta considera ca aceasta eroare provine din neintelegerea de catre inspectorii fiscali a aspectelor legale si economice aferente dreptului de deducere (exigibilitatea taxei, operatuni considerate deductibile, persoanele impozabile afectate de aceste dispozitii), dar si a celor legate de regimul special al persoanelor parital impozabile sau cu un regim fiscal mixt, erori care se impun a fi identificate pe calea unei expertize contabile.

Pentru aceste considerente, reclamanta a solicitat admiterea actunii, cu cheltuieli de judecata.

In probatiune reclamanta a solicitat proba cu expertiza contabila, inscrisuri, precum si orice alte dovezi a caror necesitate va reiesi in urma dezbaterilor.

În drept a invocat dispozițiile : art. 218 Cpr.fisc, raportat h art. 1, 8, 10 și urm. din Legea contenciosului administrativ nr. 554/2004, precum și textele legale mai sus invocate.

Parata DGFP Timis, a formulat întămpinare prin care a solicitat ca prin hotărârea ce se va pronunța ,să fie respinsă acțiunea formulată ca fiind neîntemeiată și să se mențină ca temeinice și legale deciziile a căror anulare se solicită

În motivare se arată ca , prin raportul de inspecție fiscală .. și înregistrat sub nr.... organele fiscale au constatat că în perioada verificată, petenta a achiziționat terenuri de la persoane fizice , fără TVA , pe care ulterior le-au revândut tot fără TVA - prețul revanzării fiind superior celui de achiziție .

Având în vedere faptul că operațiunea de vânzare cumpărare s-a realizat fără TVA , societatea susține că nu se impunea ajustarea TVA la momentul vânzării.

Acest fapt este susținut de către factura seria ... Nr ... care indică vânzarea terenului și regimul fiscal al operațiunii - scutit cf.art. 141 alin.2 lit. F.

Conform art. 141 alin.2 lit. F din L. 571/2003 privind Codul fiscal (variante aplicabilă la data tranzacției Sunt scutite de TVA...f.) Livrarea de către orice persoană a unei construcții, a unei părți" a acesteia și a terenului pe care este construită , precum și a oricărui alt teren . Prin excepție , scutirea nu se aplică pentru livrarea unei construcții noi, a unei părți a acesteia sau a unui teren construibil.

Conform art. 141 alin.3 din același act normativ : (3) Orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea operațiunilor prev. la alin.2 lit. e) și f), în condițiile stabilite prin norme Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal dispun la art.39 că orice persoană poate opta pentru taxarea livrarilor de bunuri imobile prevăzute la art. 141 alin.2 lit. F).

Urmare a faptului că societatea nu a dorit facturarea cu TVA a acestei tranzacții și nu a fost dispusă notificarea , operațiunea de vânzare a terenurilor fără TVA a rămas în sfera scutirii prevăzută la lit. F) .

Petenta mai susține că în mod eronat organele fiscale au aplicat pro-rata asupra TVA deductibilă din anul 2007 și au stabilit că nedeductibil fiscal TVA în suma de .. .

În suspnerea acțiunii promovate , societatea a invocat și prev. Art. 145 din L.571/2003 privind Codul fiscal și ale art 147 alin.1 din același act normativ .

Coroborând cele două texte de lege cu prev. Art. 145 alin.2 din Codul fiscal cu privire la activitățile economice deductibile , rezultă faptul că , acest regim special prev. la art. 147 nu este aplicabil reclamantei, întrucât aceasta realizează doar activități taxabile , operațiuni pentru care nu îi este recunoscut dreptul de deducere și care aplică un regim normal de taxare cu TVA.

Societatea susține că , prin achiziționarea unor bunuri fără TVA și vânzarea lor în același regim, nu se schimbă statutul fiscal, care să o oblige la aplicarea pro - ratei și în consecință a nu datorează TVA în suma de ... , stabilită suplimentar ptr. Perioada 01.04.2007 -31.12.2007 .

Parata consideră neîntemeiate apărățile societății și învederează instanței de fond următoarele :

În luna octombrie 2007 , reclamanta a vândut terenuri arabile la o valoare totală de 5.300.480 lei , din care pentru suma de 2.772.056 lei s-a optat pt. Taxare cf.prev. Art.141 alin.3 din L.571/2003 privind Codul fiscal, modificată și completată prin L.343/2006 , iar pt. suma de 2.528.424 lei s-a optat pt. Taxare TVA.

Operapunea scutita a fost inregistrata de societate la rd. 11 - Livrari de bunuri -si prestari de servicii fara drept de deducere - in decontul de TVA aferent lunii decembrie 2007 , inregistrat la organele fiscale sub nr.

Vanzarea fara TVA este scutita fara drept de deducere , astfel ca societatii ii sunt aplicabile prev. Art.147 din L.571/2003 privind Codul fiscal , modificata prin L. 343/2006, petenta fiind obligata la calculul pro ratei la data de 31.12.2007 . Astfel ca parata considera neintemeiata sustinerea societajii, cf. careia i s-ar aplica prev. Art. 145 alin.1 din L.571/2003 privind Codul fiscal, care stabileste faptul ca : Dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei " si ale art. 145 alin.2 cf.caruia , " orice persoana impozabila are dreptul sa deduca TVA aferenta operapunilor realizate in folosul operatiunilor taxabile sau a celor scutite cu drept de deducere " .

Reclamanta in mod neintemeiat sustine ca prin achizitionarea de bunuri fara TVA si vanzarelor in acelasi regim - nu se schimba statutul fiscal care sa o oblige la aplicarea pro-ratei, drept urmare considera ca nu datoreaza TVA

Parata considera ca in speta sunt aplicabile prev. Art.147 din L.571/2003 privind Codul fiscal , astfel ca petenta este obligata la calcularea pro-ratei ptr. determinarea TVA deductibila fiscal cat si a TVA nedeductibila fiscal.

Parata solicita in aceste conditii respingerea actiunii ca fiind neintemeiata si mentinerea ca temeinice si legale a inregistrarii a caror anulare o solicita societatea reclamanta .

Reclamanta depune la dosar note de sedinta prin care solicita sa se dispuna introducerea in cauza a AFPM Timisoara cu sediul in Timisoara, Calea Buziasului nr. 11 A, judetul Timis, in calitate de parat - organ emitent al Deciziei de impunere nr. 196 din data de 25.02.2008, a carei anulare in parte o solicita in prezenta cauza

Prin intampinarea depusa la dosar parata AF.P. Timisoara a solicitat respingerea actiunii ca neintemeiata si mentinerea ca temeinice si legale a actelor administrative fiscale atacate, respectiv a Deciziei nr. 1177/93/14.05.2008 emisa de D.G.F.P. Timis, in solutionarea contestatiei prealabile si a Deciziei de impunere nr... emisa de A.F.P. Timisoara, pentru obligatii fiscale in suma totala de ... lei reprezentand tva.

In motivare se arata ca , cu ocazia inspectiei fiscale efectuate de organele de inspectie fiscala au efectuat verificarea fiscala la S.C... pe perioada 01.04.2002-31.03.2007, respectiv pe perioada ianuarie 2003-decembrie 2007, in urma caruia s a incheiat doua Rapoarte de inspectie fiscala din data de 21.02.2008 , inregistrate la AF.P. Timisoara sub nr.... si nr.... prin care, printre altele s-au constatat neregularitati privind modul de constituire si virare a TVA realizate de susnumita societate

In baza Rapoartelor de inspectie fiscala a fost emisa Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. .. prin care s-a stabilit TVA suplimentar in suma de .. lei si impozit pe profit suplimentar in suma de ...lei.

Impotriva constatarilor organelor fiscale privind stabilirea obligatiilor fiscale suplimentare, dispuse prin Decizia de impunere nr...emisa de AFP.Timis.oara, contestatoarea a exercitat caile de atac prevazute de O.G. nr. 92/2003, _contestatie care a

fost admisa in ceea ce priveste impozitul pe profit si a fost respinsa ca neintemeiata pentru suma de ... lei reprezentand TVA, prin Decizia nr. 1177/93/14.05.2008 emisa de D.G.FP. Timis.

Prin prezenta actiune in contencios administrativ societatea reclamanta S.C .. A solicita anulara in parte a Deciziei nr. 1177/93/14.05.2008 emisa de D.G.F.P. Timis in solutionarea contestatiei prealabile si anulara in parte a Deciziei de impunere nr. ... emisa de AF.P. Timisoara, pentru obligatii fiscale in suma totala de .. lei reprezentand TVA

Pe fondul cauzei privind anulara actelor administrative fiscale, parata solicita respingerea actiunii ca neintemeiata si mentinerea ca temeinice si legale a Deciziei de impunere nr...emisa de AF.P. Timisoara, pentru suma totala de ... lei, si precizeaza ca isi mentine punctele de vedere exprimate pe larg in cuprinsul Deciziei nr. 1177/93/14.05.2008 emisa de D.G.F.P. Timis., drept pentru care sustine si respingerea actiunii ca nefondata avand in vedere ca reclamanta datoreaza in mod legal TVA suplimentar in suma de .. lei.

Prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. .. si Raportul de inspectie fiscalal intocmit in data de 21.02.2008 si inregistrat sub nr.... organele fiscale au constatat faptul ca in luna octombrie 2007 S. C . a vandut terenuri arabile al o valoare totala de .. lei. din care pentru vanzarea terenurilor arabile in suma de .. lei s-a optat pentru taxare, conform prevederilor art. 141 alin. 3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal modificata si completata prin Legea nr. 343/2006, iar pentru vanzarea terenurilor arabile in suma de .. lei nu s-a optat pentru taxare fiind scutite fara drept de deducere.

La achizitia terenurilor arabile societatea nu a dedus TVA, fapt pentru care nu se impune ajustarea.

Intrucat operatiunea este scutita fara drept de deducere, societatea era obligata la calculul proratai la data de 31.12.2007, in conformitate cu prevederile art. 147 alin. 8) din Legea nr. . 571/2003 privind Codul fiscal modificata prin Legea nr. 343/2006 potrivit caruia:

"Prorata definitiva se determina anual iar calculul acesteia include toate operatiunile prevazute la alin. 6 pentru care exigibilitatea taxei ia nastere in timpul anului calendaristic respectiv (...)".

Conform prevederilor art. 147 alin. 10) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal modificata prin Legea nr. 343/2006:

"Taxa de dedus pentru un an calendaristic se calculeaza definitiv prin inmultirea sumei totale a taxei deductibile din anul calendaristic respectiv prevazuta la alin. (5) cu pro-rata definitiva prevazuta la alin. (8) determinata pentru anul respectiv".

De mentionat ca operatiunea scutita fara drept de deducere a fost inregistrata de Societate la randul 11 "Livrari de bunuri si prestari de servicii scutite fara drept de deducere " in decontul de TVA aferent lunii decembrie 2007 inregistrat la organele fiscale sub nr. ...

Prorata a fost calculata astfel: total operatiuni realizate de societate in anul 2007 = ... lei si operatiuni scutite fara drept de deducere = .. lei

Prorata = 52,47% in urma aplicarii proratai de 52,47% la totalul TVA dedusa in anul 2007 de .. lei, a rezultat TVA cu drept de deducere in suma de .. lei iar diferenta de ..lei reprezinta TVA nedeductibila fiscal.

Prin actiunea in contencios administrativ formulata societatea solicita anularea in parte a obligatiilor suplimentare , in suma de .. lei reprezentand TVA, stabilite de inspectia fiscala prin Decizia de impunere nr. ..

In motivarea acuniei, reckmanta arata ca prin Raportul de inspectiue fiscala intocmit in data de .. si inregistrat sub nr.... organele fiscale au constatat ca in perioada verificata S.C... a achizitionat terenuri de la persoane fizice fara TVA pe care ulterior le-a revandut tot fara TVA ...

Avand in vedere ca operatiunea (cumparare-vanzare) s-a realizat fara TVA societatea sustne ca nu se impunea ajustarea TVA la momentul revanzarii.

Acest fapt este sustinut documentar de factura seria ..nr... care indica vanzarea terenului si regimul fiscal al operatiunii: "scutit conform art. 141, alin . (2) mit era Conform art. 141 alin. 2) litera f) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal varianta aplicabila la data tranzactiei), sunt scutite de TVA:

"f) livrarea de catre orice persoana a unei constructii , a unei parti a acesteia si a terenului pe care este construita, precum si a oricarui alt teren. Prin exceptie , scutirea nu se aplica pentru livrarea unei constructii i noi, a unei parti a acesteia sau a unui teren constructibil". •:_ ;i

Conform art. 141 alin. 3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal: "(3) Orice persoana impozabila poate opta pentru taxarea operatiunilor prevazute la alin. (2) lit. . e) si f), in conditiile stabilite prin norme."

In acest sens, Normele metodologice de aplicare a codului fiscal dispun la art. 39 ca orice persoana poate opta pentru taxarea livrarilor de bunuri imobile prevazute la art. 141, alin. (2) itera f.

Deoarece societatea nu a dorit facturarea cu TVA a acestei tranzactii si nu a fost depusa notificarea, operatiunea de vanzare a terenurilor fara TVA a ramas in sfera scutirii prevazuta a litera t).

S.C .. S.R.L. Sustine ca in mod eronat organele fiscale au aplicat pro-rata asupra TVA deductibila din anul 2007 si au stabilit ca nedeductibila fiscal TVA in suma de .. lei.

In sustinerea actunii societatea invoca prevederile art. 145 - Sfera de aplicare a dreptului de deducere din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal si ale art. 147 alin. 1) -Deducerea taxei pentru persoana impozabila cu regim mixt si persoana partial impozabila din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal:

"(1) Persoana impozabila care realizeaza sau urmeaza sa realizeze atat operatiuni care dau drept de deducere, cat si operatiuni care nu dau drept de deducere este denumita in continuare persoana impozabila cu regim mixt. Persoana care realizeaza atat operatiuni pentru care nu are calitatea de persoana impozabila, in conformitate cu prevederile art. 127, cat si operatiuni pentru are calitatea de persoana impozabila este denumita persoana partial impozabila . "

Coroborand aceste definitii cu dispozitiile art. 145 alin. (2) din Codul fiscal cu privire la activitatile economice deductibile, societatea sustine ca acest regim special prevazut la art. 147 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal nu este aplicabil S.C ..S.R.L. intrucat aceasta realizeaza doar activitati taxabile, operatiuni pentru care-i este recunoscut dreptul de deducere si care aplica un regim normal de taxare cu TVA.

Societatea sustne ca prin achizitionarea unor bunuri fara TVA si vanzarea lor in acelasi regim - fara TVA - nu-i schimba cu nimic statutul fiscal care s-o oblige la aplicarea pro-ratei si in consecinta nu datoreaza TVA in suma de .. lei stabilita suplimentar pentru perioada 01.04.2007-31.12.2007.

Avand in vedere constatările organelor de inspectie fiscala , sustinerile societatii i reclamante, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata invocate de reclamanta si de catre organele de inspectie, se solicita instantei de judecata sa retina ca in luna octombrie 2007 reclamanta S.C .. S.R.L. a vandut terenuri arabile la o valoare totala de .. lei, din care pentru suma de ... lei s-a optat pentru taxare conform prevederilor art. 141 alin. 3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, modificata sicompletata prin Legea nr. 343/2006, . pentru suma de .. lei nu s-a optat pentru taxare TVA

Operatiunea scutita a fost inregistrata de societate la randul 11 "Livrari de bunuri si prestari de servicii scutite fara drept de deducere" in decontul de TVA aferent lunii decembrie 2007, inregistrat la organele fiscale sub nr. ..

Operatiunea de vanzare fara TVA este scutita fara drept de deducere, astfel ca societatii ii sunt aplicabile prevederile art. 147 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, modificata prin Legea nr. 343/2006, iar S.C .. era obligata la calculul proratei la data de 31.12.2007 dupa cum urmeaza: total operatiuni realizate de societate in anul 2007 = .. lei operatiuni scutite fara drept de deducere- .. lei Prorata = ..52,47%.

In urma aplicarii proratai de 52,47% la totalul TVA dedusa in anul 2007 de .. ei, a rezultat TVA cu drept de deducere in suma de ... lei iar diferenta de ... lei reprezinta TVA nedeductibila fiscal.

In acest contest nu are relevanta sustinerea S.C " ... S.R.L. ca se incadreaza la art. 145 alin. 1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, care stabileste principiul ca: "Dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei", si in prevederile art. 145 alin. 2), potrivit caruia orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta operatiunilor realizate in folosul operatiunilor taxabile sau a celor scutite cu drept de deducere.

Societatea considera in mod eronat si nejustificat 'ca nu ii sunt aplicabile prevederile art. 147 - Deducerea taxei pentru persoana impozabila cu regim mixt si persoana partial impozabila din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

Aceste afirmatii ale reclamantei nu sunt corecte intrucat in anul 2007 societatea a efectuat atat operatiuni impozabile cat si operatiuni scutite fara drept de deducere.

Societatea sustine in mod eronat ca "prin achizitionarea unor bunuri fara TVA si vanzarea lor in acelasi regim - fara TVA - nu-i schimba cu nimic statutul fiscal care s-o oblige la aplicarea pro-ratei si in consecinta nu datoreaza TVA".

Speta in cauza este reglementata in mod legal de art. 147 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, astfel ca S.C .. este obligata LA calcularea proratai pentru determinarea TVA deductibila fiscal cat si a TVA nedeductibila fiscal.

Analizand actele si lucrarile dosarului, instanta retine urmatoarele:

Ca urmare a controlului efectuat de catre organele fiscale, au fost intocmite Raportul de inspectie fiscala in cheiat la data de 21.02.2008 inregistrat sub nr... Si Raportul de inspectie fiscala din data de 21.02.2008 inregistrat sub nr.....

In baza rapoartelor de inspectie fiscala s-a emis Deciza de impunere nr... prin care s-a stabilit in sarcina reclamantei taxa pe valoarea adaugata suplimentara in suma de .. lei si i Decizia de impunere nr... prin care s-a retinut un impozit pe profit in suma de ... lei. Prin contestatia nr... reclamanta a solicitat revocarea Deciziei de impunere nr.... a Raportului de inspectie fiscala nr...si pe cale de consecinta, recunoasterea sumelor in litigiu reprezentand TVA ca deductibile, respectiv revocarea Deciziei de impunere nr. .. a Raportul

de inspectie fiscala ihcheiat la data de 21.02.2008 inregistrat sub nr... reprezentand impozit pe profit, ca impus inainte de termenul legal de plata.

Conform Deciziei nr.1177/93/14.05.2008 emisa de catre DGFP Timis organele de inspectie fiscala au admis contestatia pentru capatul de cerere referitor la termenul de plata al impozitului pe profit si au dispus respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru suma de .. lei reprezentand TVA.

Astfel avand in vedere solutia administrativa adoptata de organul fiscal reclamanta a formulat prezenta cerere de chemare in judecata, prin care solicita anularea in parte a Deciziei nr. 1177/93/14.05.2008 emisa de DGFP TIMIS in solutionarea contestatiei, anularea in parte a Deciziei de impunere nr.... emisa de catre DGFP TIMIS, sustinand ca nu datoreaza TVA stabilita suplimentar.

Ca stare de fapt se retine ca in luna octombrie a anului 2007, S.C .. a vandut terenuri arabile la o valoare totala de .. lei, din care pentru vanzarea terenurilor arabile in suma de .. lei s-a optat pentru taxare conform prevederilor art. 141 al. (3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal modificat si completat prin Legea nr. 343/2006, iar pentni vanzarea terenurilor arabile in suma de ... lei nu s-a optat pentru taxare, fiind scutite fara drept de deducere.

Potrivit facturii fiscale ... din ... terenurile an fost vandute de catre reclamanta catre cumparatoarea SC F ... contribuabil inregistrat ca platitor de TVA, valoarea acestor terenuri fiind de ... compusa din suma de ..lei aferenta terenurilor pentru care reclamanta a dedus TVA la momentul achizitei, iar suma de ... lei aferenta vanzarii terenurilor ce au fost achizitionate de la persoane fizice pentru care reclamanta nu a dedus TVA la momentul achizitiei.

Pentru suma de ... reclamanta a aplicat masurile de simplificare pentru TVA, prevazute de art. 160 Cod fiscal, ihscriind menpunea taxare inversa pe factura fiscala.

In concluzie reclamanta, a achizitionat terenuri de la persoane fizice fara TVA, pe care ulterior le-a revandut tot fara TVA (pretul revanzarii fiind superior celui de achizitie).

Organul fiscal a calculat conform decontului de TVA aferent lunii Decembrie 2007, inregistrat sub nr.... din care rezulta operatiunea scutita fara drept de deducere inregistrata de societate la rd. 11., in urma aplicarii pro-ratei, TVA nedeductibila fiscal *in* suma de ..lei.

Deducerea taxei pentru persoana impozabila cu regim mixt si persoana partial impozabila se realizeaza in conformitate cu dispozitiile art. 147 Cod fiscal care prevad urmatoarele:

„Persoana impozabila care realizeaza sau urmeaza sa realizeze atat operatuni care dau drept de deducere, cat si operatuni care nu dau drept de deducere este denumita in continuare persoana impozabila cu regim mixt.

(1) Dreptul de deducere a taxei deductibile aferente achizitiilor efectuate de catre o persoana impozabila cu regim mixt se determina conform prezentului articol. Persoana partial impozabila nu are drept de deducere pentru achizitiile destinate activitatii pentru care nu are calitatea de persoana impozabila . Daca persoana partial impozabila desfasoara activitati in calitate de persoana impozabila , din care rezulta atat operatuni cu drept de deducere, cat si operatuni fara drept de deducere, este considerata persoana impozabila mixta pentru respectivele activitati si aplica prevederile prezentului articol. In conditiie stabilite prin norme, persoana partial impozabila poate solicita aplicarea unei pro-rata speciale in situatia in care nu poate tine evidente separate pentru activitatea desfasurata in calitate de persoana impozabila si pentru activitatea pentru care nu are calitatea de persoana impozabila.

(5) Achizițiile pentru care nu se cunoaște destinația, respectiv dacă vor fi utilizate pentru realizarea de operațiuni care dau drept de deducere sau pentru operațiuni care nu dau drept de deducere, ori pentru care nu se poate determina proporția în care sunt sau vor fi utilizate pentru operațiuni care dau drept de deducere și operațiuni care nu dau drept de deducere se evidențiază într-o coloană distinctă din jurnalul pentru cumpărări, iar taxa deductibilă aferentă acestor achiziții se deduce pe baza de pro-rata.

(6) Pro-rata prevăzută la alin. (5) se determină ca raport între:

- a) suma totală fără taxă, dar cuprinzând subvențiile legate direct de preț, a operațiunilor constând în livrări de bunuri și prestări de servicii care permit exercitarea dreptului de deducere, la numărător; și suma totală fără taxă, a operațiunilor prevăzute la lit. a) și a operațiunilor constând în livrări de bunuri și prestări de servicii care nu permit exercitarea dreptului de deducere, la numitor. Se includ sumele primite de la bugetul statului sau bugetele locale, acordate în scopul finanțării operațiunilor scutite fără drept de deducere sau operațiunilor care nu se află în sfera de aplicare a taxei. Pro-rata definitivă se determină anual, iar calculul acesteia include toate operațiunile prevăzute la alin. (6), pentru care exigibilitatea taxei ia naștere în timpul anului calendaristic respectiv. Pro-rata definitivă se determină procentual și se rotunjește până la cifra unitatilor imediat următoare. La decontrol de taxă prevăzut la art. 156^{A2}, în care s-a efectuat ajustarea prevăzută la alin. (12), se anexează un document care prezintă metoda de calcul al pro-rata definitivă.

b) Pro-rata aplicabilă provizoriu pentru un an este pro-rata definitivă, prevăzută la alin. (8), determinată pentru anul precedent, sau pro-rata estimată pe baza operațiunilor prevăzute a fi realizate în anul calendaristic curent, în cazul persoanelor impozabile pentru care ponderea operațiunilor cu drept de deducere în totalul operațiunilor se modifică în anul curent față de anul precedent. Persoanele impozabile trebuie să comunice organului fiscal competent, la începutul fiecărui an fiscal, cel mai târziu până la data de 25 ianuarie inclusiv, pro-rata provizorie care va fi aplicată în anul respectiv, precum și modul de determinare a acesteia. În cazul unei persoane impozabile nou-inregistrate, pro-rata aplicabilă provizoriu este pro-rata estimată pe baza operațiunilor preconizate a fi realizate în timpul anului calendaristic curent, care trebuie comunicată cel mai târziu până la data la care persoana impozabilă trebuie să depună primul sau decent de taxă, prevăzut la art. 156^{A2}.

c) (10) Taxa de dedus într-un an calendaristic se determină provizoriu prin înmulțirea valorii taxei deductibile prevăzute la alin. (5) pentru fiecare perioadă fiscală din acel an calendaristic cu pro-rata provizorie prevăzută la alin. (9), determinată pentru anul respectiv.

Potrivit art. 147 al. (8) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal modificat prin Legea nr. 343/2006 se prevede că »pro-rata definitivă se determină anual, iar calculul acesteia include toate operațiunile prevăzute la al. (6) pentru care exigibilitatea taxei ia naștere în timpul anului calendaristic respectiv ...» iar conform prevederilor art. 147 al. (10) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal modificat prin Legea nr. 343/2006, se prevede că: »taxa de dedus pentru un an calendaristic se calculează definitiv prin înmulțirea sumei totale a taxei deductibile din anul calendaristic respectiv prevăzut la al. (5) cu pro-rata definitivă prevăzută la al. (6) determinată pentru anul respectiv».

Opinia consultantului fiscal, l... in ceea ce priveste suma de ... pentru care reclamanta a aplicat prevederile art. 141, al.2 litf din Codul fiscal, este aceea ca operatiunea de livrare a terenului nu este taxabila, daca persoana impozabila nu a dedus TVA la achizitia terenului (filele 188-196).

De asemenea consultantul fiscal apreciaza ca tranzactiei efectuate conform facturii ... nu ii este aplicabil regimul de deducere „pro rata”, prevazut de art. 147 Cod fiscal, in ceea ce priveste taxa pe valoare adaugata, deoarece nu sunt indeplinite conditiile prevazute de art. 147 al.5, terenurile avand o destinatie cunoscuta, tinand cont de obiectul de activitate al societatii reclamante. Astfel consultantul fiscal concluzioneaza ca reclamanta nu datoreaza taxa pe valoare adaugata stabilita suplimentar la plata in cuantum de .. lei, considerata nedeductibila fiscal, prin decizia nr...

Instanta va retine concluziile consultantului fiscal ca fiind intemeiate, raportat si la obiectiunile formulate de catre DGFP Timis (fila 202), constatand totodata ca prevederile art. 147 din HG nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003, conform carora „In aplicarea art. 147 al.3 si al.4 din codul fiscal, daca bunurile sau serviciile achizitionate pot fi alocate partial activitatii, care nu dau drept de deducere si partial activitatii care dau drept de deducere, nu se aplica prevederile art. 147 al.5 din Codul fiscal, respectiv deduce rea taxei pe baza de pro rata „, nu prezinta relevanta pentru solutionarea spetei, deoarece in speta . nu este cazul unui teren care poate fi alocat partial activitatii care nu da dreptul la deducere si acelasi teren alocat partial activitatii care da dreptul la deducere.

Fiecare teren agricol, situat in extravilan, in mod unitar avea o destinatie cunoscuta la momentul achizitionarii, activitatea de baza a reclamantei fiind „cultura cerealelor”, care se realizeaza doar pe terenuri agricole.

Persoana impozabila neavand dreptul la deducerea integrala sau partiala a taxei, achizitionand terenul extravilan inainte de data aderarii, in anul 2002 de la persoane fizice (deci fara TVA), nu este tinuta de obligatia ajustarii taxei deductibile aferente conform prevederilor art. 161 Cod fiscal.

Totodata, dreptul de deducerea TVA i ia nastere la momentul exigibilitatii, respectiv dreptul de deducere poate fi exercitat de catre cumparator la momentul achizitiei, acesta fiind si motivul pentru care se face referire in norma juridica, la destinatia bunului.

Cererea reclamantei este suspnuta s.i de principiul neutralitati TVA in activitatile economice, reflectat de vanzarea terenurilor fara TVA, avand in vedere ca in anul 2002 societatea reclamanta a achizitionat terenurile fara TVA, de la persoane fizice.

Instanta apreciaza ca in speta sunt aplicabile dispozitiile art. 147 al.2 lit.f din Codul fiscal (forma in vigoare la momentul incheierii tranzactiei ei) care prevad ca sunt scutite de plata TVA „*livrarea de catre orice persoana a unei constructii, a unei parti a acesteia si a terenului pe care este construit, precum si a oricarui alt teren. Prin exceptie, scutirea nu se aplica pentru livrarea unei constructii noi, a unei parti a acesteia sau a unui teren constructibil, dacd este efectuatd de o persoana impozabila care si-a exercitat ori ar fi avut dreptul sa-si exercite dreptul de deducere total sau partial a taxei pentru achizitia, transformarea sau construirea unui astfel de imobil.*”

Avand in vedere considerentele de fapt si de drept expuse mai sus, instanta va admite actiunea si i va anula in parte Decizia nr. 1177/93714.05.2008 emisa de DGFP Timis respectiv va anula in parte

Decizia de impunere nr.... emisa de AFP Timisoara,
Constatand ca reclamanta nu datoreaza suma de ..lei reprezentand TVA.

Ca urmare a admiterii actiunii , paratele DGFP Timis si AFP Timisoara, emitenta deciziei de impunere, fiind in culpa procesuala, vor fi obligate in conformitate cu dispozitiile art. 274 cod procedura civila, la plata sumei de .. cu titlu de cheltuieli de judecata, reprezentand taxa judiciara de timbru de 4 lei, timbru judiciar de 0,3 lei, onorariu expert de .. lei si onorariu avocatial achitat de catre reclamanta in cuantum de ..lei.

PENTRU ACESTE MOTIVE
IN NUMELE LEGII
HOTARASTE

Admite actiunea formulata de reclamanta SC .. cu sediul in .. impotriva paratilor DGFP Timis si AFPM Timisoara

Anuleaza in parte Decizia nr. 1177/93/14.05.2008 emisa de DGFP Timis si in parte Decizia de impunere nr. .. emisa de AFPM Timisoara

Obliga paratele DGFP Timis si AFPM Timisoara sa plateasca reclamantei suma de ... Cu titlu cheltuieli de judecata.

Cu recurs in termen de 15 zile de la comunicare.
Pronuntata in sedinta publica de *de la* 26 Octombrie 2009.

PRESEDINTE