

I. Prin contestatia formulata societatea solicita in fapt anularea obligatiilor suplimentare stabilite prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala " nr. /12.12.2008 in suma de lei ce reprezinta taxa pe valoarea adaugata respinsa la rambursare.

Societatea arata ca organele fiscale care au efectuat inspectia fiscala ca urmare a solutionarii decontului nr. /27.10.2008 cu optiune de rambursare a TVA in suma de lei au considerat ca TVA este nedeductibila, neavand drept de rambursare.

Se precizeaza ca TVA solicitata la rambursare provine din achizitia de terenuri si constructii din localitatea , conform contractelor incheiate in data de 16.09.2008 intre SC SRL, SC SRL si SC SRL.

Organele fiscale justifica refuzul de rambursare a TVA in suma de lei astfel:

*"SC SRL achizitioneaza active corporale fixe constand in terenuri si constructii de la SC SRL si SC SRL, operatiuni care intra sub incidenta art. 141 alin. (2) lit. f), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.*

*Mentionam ca SC SRL, detine notificare (anexa nr. 16), transmisa la organul fiscal competent ANAF - Directia Generala de Administrare Fiscala a Marilor Contribuabili, sub nr. 02.09.2008, prin care se opteaza pentru taxare incepand cu data de 28.02.2008.*

*SC SRL nu a prezentat notificarea depusa de catre SC SRL, la organul fiscal teritorial, privind operatiunea de taxare pentru livrarea de terenuri cu cladiri aferente facturii nr. /16.09.2008, asa cum prevede art. 141 alin. (3) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.*

*In conformitate cu art. 141 alin. (2) lit. f), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, operatiunea de livrare de terenuri cu cladiri este o operatiune scutita de TVA, fara drept de deducere. Astfel TVA in suma de lei este nedeductibila, conform art. 141 alin. (3) si art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal.*

*La data desfasurarii inspectiei fiscale nu se cunoaste cu certitudine destinatia achizitiilor efectuate, iar in temeiul art. 145, alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor taxabile.*

*Avand in vedere ca nu se cunoaste cu certitudine destinatia achizitiei de mai sus, in conformitate cu art. 147 alin. (5) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, TVA in suma de lei, este nedeductibila.*

*In perioada verificata (01.09.2003 - 30.09.2008), contribuabilul nu a obtinut venituri conform obiectului de activitate sau alte venituri care sa intre in sfera de aplicare a TVA, conform art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal:*

*"(2) Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni:  
a) operatiuni taxabile").*

*Societatea nu a desfasurat de la infiintare si pana la data de 30.09.2008, operatiuni impozabile din punct de vedere a TVA, conform art. 126 alin. (1), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.*

*Societatea nu a avut si nu are nici un angajat la data prezentei inspectii fiscale si nu inregistreaza venituri care sa conduca la existenta unei activitati economice asa cum prevede art. 127 din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.*

*Nu se cunoaste daca societatea va efectua operatiuni taxabile sau operatiuni scutite de TVA, societatea fiind o persoana impozabila inregistrata in scopuri de TVA, conform art. 153, din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.*

*Pentru achizitiile pentru care nu se cunoaste destinatia, conform art. 147 alin. (5), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, acestea se evidentiaza intr-o coloana distincta din jurnalul pentru cumparari, iar taxa deductibila aferenta acestor achizitii se deduce pe baza de pro-rata.*

*("(5) Achizitiile pentru care nu se cunoaste destinatia, respectiv daca vor fi utilizate pentru realizarea de operatiuni care dau drept de deducere sau pentru operatiuni care nu dau drept de deducere, ori pentru care nu se poate determina proportia in care sunt sau vor fi utilizate pentru operatiuni care dau drept de deducere si operatiuni care nu dau drept de deducere se evidentiaza intr-o coloana distincta din jurnalul pentru cumparari, iar taxa deductibila aferenta acestor achizitii se deduce pe baza de pro-rata').*

*Se face mentiunea ca la data inspectiei fiscale societatea nu a putut face dovada sub nici o forma a activitatii pe care doreste sa o desfasoare intr-o perioada viitoare si care va duce la desfasurarea de operatiuni taxabile.*

*La data solicitarii rambursarii de TVA, prin decontul de TVA intocmit pe luna septembrie 2008, SC SRL nu si-a exprimat organului fiscal teritorial optiunea de taxare a oricareia din operatiunile scutite de taxa prevazute la art. 141 alin. (2) lit. e) si lit. f) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.*

*Potrivit pct. 40 din HG nr. 44/2004, privind Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, cu exceptia celor prevazute la art. 141 alin. (3), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, persoanele impozabile nu pot sa aplice taxarea pentru operatiunile scutite prevazute de art. 141, din acelasi act normativ, iar beneficiarii unor astfel de operatiuni nu au dreptul de deducere sau de rambursare a TVA.*

*In anexa nr. 8 s-a efectuat analiza TVA deductibila prin completarea si intocmirea fisei de analiza a TVA deductibila pentru perioada supusa inspectiei fiscale, conform Metodologiei de inspectie fiscala a TVA transmisa sub nr. 303378/27.11.2007.*

*Din analiza documentelor puse la dispozitia organelor de inspectie fiscala, rezulta ca aceste achizitii sunt evidentiate in conturile de imobilizari corporale, in conturile corespunzatoare (211 respectiv 212), de unde nu se cunoaste intentia contribuabilului ca acestea sunt destinate vanzarii.*

*Jurnalul de cumparari nu contine o coloana distincta privind achizitiile, pentru care nu se cunoaste destinatia asa cum prevede art. 147 alin. (5), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.*

*Avand in vedere ca nu se cunoaste cu certitudine destinatia achizitiei de mai sus, asa cum prevede art. 147, alin. (5) si art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, TVA in suma de lei, este nedeductibila."*

*SC SRL considera ca inainte de a demonstra nelegalitatea acestei decizii care trateaza taxa pe valoarea adaugata ca vechiul impozit pe circulatia marfurilor, se impune sa faca cateva clarificari in scopul de a intelege mecanismul de functionare a TVA-ului, principiile de baza in administrarea TVA-ului prin raportarea la practica si jurisprudenta europeana in materie de TVA stiut fiind ca Deciziile CEJ*

sunt obligatorii pentru statele membre, astfel ca ele au obligatia armonizarii legislatiei cu acestea atunci cand dispozitiile interne sunt contrare.

Daca, in cazul fostei metode de impozitare a circulatiei marfurilor si serviciilor, aceasta presupunea o acumulare a impozitului pe fiecare stadiu, in cazul impozitarii prin TVA, circulatia produselor si serviciilor nu mai presupune acumularea taxei in fiecare ciclu. Pe cale de consecinta persoanele „interpuse” vor plati TVA doar asupra valorii adaugate, taxa efectiva fiind platita integral de catre consumatorul final sau prima persoana „interpusa” si neinregistrata in scopuri de TVA.

Regulile de baza in administrarea TVA sunt ridicate la rang de principii si acestea sunt recunoscute in jurisprudenta si practica celorlalte state membre europene si au in vedere in principal pastrarea neutralitatii fiscale si, pe cale de consecinta evitarea dublei impozitari in materie de TVA .

Dubla impunere, in cazul cel mai frecvent care s-a aplicat si societatii este situatia in care taxa se incaseaza de la furnizor, urmat de refuzul deductibilitatii la beneficiar.

Aplicand mecanismul de deducere a taxei indiferent de numarul persoanelor interpuse inregistrate in scopuri de TVA in circulatia bunurilor si serviciilor, suma totala de TVA colectata va depinde in final de pretul produselor facturate consumatorului final sau primei persoane neinregistrate in scopuri de TVA careia nu-i este recunoscut dreptul de deducere.

Raportarea la vechiul impozit pe circulatia marfurilor nu a fost intamplatoare deoarece comparand cele doua metode de impozitare ICM vs. TVA se constata ca in principal deductibilitatea (daca ar fi existat) trebuia tratata ca o exceptie, pe cand, in cazul TVA, aceasta reprezinta regula generala tratata de legiuitor ca un drept al contribuabilului (desigur, cu limitarile prevazute pentru persoanele neimpozabile sau operatiunile exceptate de la acest drept).

Incalcarea principiului neutralitatii in materie de TVA a fost sanctionata prin practica Curtii Europene de Justitie in mai multe cazuri.

Curtea a eliminat constant posibilitatea incalcarii principiului neutralitatii fiscale, pe cale de consecinta, eliminarea dublei impozitari in materie de TVA.

In concluzie neacordarea dreptului de deducere al taxei pe valoarea adaugata achitate de catre contribuabili este in masura sa incalce flagrant principiul neutralitatii - principiu fundamental al sistemului de TVA si statuat prin legislatia comunitara relevanta si sa transforme cuantumul TVA intr-un cost al afacerii.

In temeiul de drept in baza caruia are dreptul la deducerea sumei de lei reprezentand TVA aferenta achizitiilor de terenuri si mobile societatea va solicita admiterea contestatiei, anulara Raportului de inspectie fiscala intocmit in data de 08.12.2008 si inregistrat sub nr. /09.12.2008 si a “Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala” nr. /12.12.2008 si rambursarea de urgenta a sumei de lei.

Societatea sustine ca temeiul de drept al deductibilitatii TVA este reglementat de art. 145 din Codul fiscal care stabileste sfera de aplicabilitate a acestuia astfel:

*“alin. (1) dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei;*

*alin. (2): orice persoana are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul (...) operatiunilor taxabile sau operatiuni scutite cu drept de deducere....”*

Art. 146 din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal conditioneaza exercitarea dreptului de deducere pentru bun unic si sau serviciile achizitionate de existenta unei facturi care sa cuprinda informatiile de la art. 155 alin. (5), iar pentru operatiunile care sunt incadrate la art.141 alin. (2) lit. e ) si f) din Legea nr.

571/2003 de existenta notificarii privind optiunea de taxare a unor astfel de operatiuni.

In sustinerea contestatiei societatea aduce urmatoarele argumente prin care demonstreaza ca are dreptul la deducerea TVA aferenta achizitiilor de terenuri si constructii de la , imobile achizitionate de la SC SRL si SC SRL:

1) Exista Notificare privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art.141 alin. 2 lit. f atat din partea furnizorului S.C SRL cat si din partea furnizorului S.C SRI, (Notificarea nr. /02.09.2008 depusa de S.C SRI la Registratura ANAF si Notificarea depusa de SC SRI prin posta cu scrisoare recomandata cu confirmare de primire /27.02.2008 care a fost inregistrata la ANAF i sub nr. /03.03.2008).

Organul fiscal nu a luat in considerare Notificarea transmisa prin posta de catre S.C SRI, chiar daca acest comportament este contrar legii si principiilor stabilite de Codul de procedura fiscala. Societatea a pus la dispozitia organelor fiscale nu numai chitanta postala cu numarul recomandatei care atesta transmiterea dar si numarul sub care aceasta a fost inregistrata la ANAF i.

In concluzie, societatea considera ca organul fiscal poate si trebuie sa ia in considerare toate acele elemente care pot duce la solutionarea corecta a unei stari de fapt, iar daca lipsa unui element dintr-un document poate fi suplinita prin alte dovezi pertinente si printr-un efort rezonabil, refuzul recunoasterii dreptului de deducere poate fi interpretat ca o incalcare a obligatiilor legale.

2) Pentru bunurile achizitionate exista facturi care sa cuprinda informatiile de la art.155 alin. (5), aceasta cerinta nu a fost contestata de organul fiscal.

3) Bunurile achizitionate sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor taxabile, destinatie care rezulta din urmatoarele actiuni si documente:

- Intentia contribuabilului de a realiza operatiuni taxabile este clara din moment ce acesta s-a inregistrat ca platitor de TVA si are in obiectul de activitate exclusiv operatiuni taxabile.

- a depus Notificarea nr. /28.11.2008 prin care opteaza pentru taxarea operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. f din Codul Fiscal (deci in cazul in care va vinde bunurile achizitionate le va vinde deasemeni cu TVA, colectand si achitand la bugetul statului TVA aferenta).

- destinatia data de contribuabil in sensul de a realiza operatiuni taxabile a fost demonstrata si facuta cunoscuta organului de control si prin prezentarea urmatoarelor documente:

- planul de afaceri privind proiectul constructiei pe platforma (platforma achizitionata si pentru care se solicita rambursarea TVA).

- certificatul de urbanism obtinut de catre SC SRL in 28.11.2008 prin care se solicita si se aproba de Primaria schimbarea functiunii existente.

- contractul de prestari servicii cu atelierul de proiectare pentru intocmirea unui PUZ de schimbare a destinatiei si de parcelare a terenului achizitionat.

Intentia contribuabilului de a realiza operatiuni taxabile utilizand bunurile achizitionate cu TVA se poate deduce si din faptul ca bunurile achizitionate au fost trecute in Registrul Bunurilor de capital evidentindu-se pentru fiecare pozitie TVA dedusa.

4) Dreptul la rambursare a TVA deductibila ia nastere in momentul exigibilitatii acesteia si nu este conditionat de faptul ca societatea nu are salariati sau nu a

realizat inca venituri din operatiuni impozabile cum eronat a clasificat organul de control.

TVA este deductibila in momentul in care este exigibila la furnizor.

In momentul in care TVA este deductibila, contribuabilul are dreptul la rambursarea acesteia daca taxa aferenta este destinata utilizarii de operatiuni taxabile. Organul de control a interpretat eronat vointa legiuitorului care prevede ca pentru deductibilitatea taxei aferente achizitiilor, bunurile trebuie sa fie destinate realizarii de operatiuni taxabile si nu ca bunurile trebuie sa fi contribuit deja la realizarea de operatiuni taxabile utilizand salariati.

Societatea invoca prevederile art.145 ( 1 ) ;”*dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei;*”

In concluzie, SC SRL solicita desfiintarea “Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala” nr. /12.12.2008 si a Raportului de inspectie fiscala intocmit in data de 08.12.2008 si inregistrat sub nr. /09.12.2008.

II. Din verificarea documentelor prezentate organele de inspectie fiscala au constatat ca in perioada verificata 01.09.2003 - 30.09.2008 societatea a achizitionat bunuri imobile de pe piata interna in baza contractelor de vanzare - cumparare.

Societatea solicita rambursarea soldului sumei negative a TVA din perioada 01.09.2003 - 30.09.2008, in cuantum de lei, exercitarea optiunii de rambursare facandu-se prin bifarea casetei corespunzatoare din decontul de TVA intocmit pe luna septembrie 2008, decont cu control anticipat, depus la A.F.P Timisoara sub nr. /27.10.2008.

TVA deductibila, inclusiv suma solicitata la rambursare, provine din achizitia de terenuri si constructii din localitatea , conform contractelor incheiate in data de 16.09.2008, intre SC SRL, SC SRI si SC , SRL care constau in:

1. Terenuri cu constructii, din localitatea , aflate in proprietatea SC SRL, in baza contractului de vanzare - cumparare, autentificat sub nr. /16.09.2008 (anexa nr. 4) si a facturii nr. /16.09.2008,(anexa nr. 5) in suma de lei, tva lei, total lei .

2. Teren cu sau fara constructii situat in localitatea , de la SC SRL in baza contractului de vanzare - cumparare, autentificat sub nr. /16.09.2008 (anexa nr. 6) si a facturii nr. /16.09.2008, (anexa nr. 7) in suma de lei, TVA lei, total lei.

SC SRL a achizitionat active corporative fixe constand in terenuri si constructii de la SC SRL si SC SRL, operatiuni care intra sub incidenta art. 141 alin. (2) lit. f), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

SC SRL detine notificare (anexa nr. 16), transmisa la organul fiscal competent ANAF - Directia Generala de Administrare Fiscala a Marilor Contribuabili, sub nr. /02.09.2008, prin care se opteaza pentru taxare incepand cu data de 28.02.2008.

SC SRL nu a prezentat notificarea depusa de catre SC SRL, la organul fiscal teritorial, privind operatiunea de taxare pentru livrarea de terenuri cu cladiri aferente facturii nr. /16.09.2008, asa cum prevede art. 141 alin. (3) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

In conformitate cu art. 141 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, operatiunea de livrare de terenuri cu cladiri este o operatiune scutita de TVA, fara drept de deducere. Astfel ca TVA aferenta achizitiilor de terenuri mentionate mai sus este nedeductibila, conform art. 141 alin. (3) si art.145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

La data desfasurarii inspectiei fiscale nu se cunoaste cu certitudine destinatia achizitiilor efectuate, iar in temeiul art. 145, alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor taxabile.

Avand in vedere ca nu se cunoaste cu certitudine destinatia achizitiei de mai sus, in conformitate cu art. 147 alin. (5) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, TVA in suma de lei, este nedeductibila.

In perioada verificata (01.09.2003 - 30.09.2008), contribuabilul nu a obtinut venituri conform obiectului de activitate sau alte venituri care sa intre in sfera de aplicare a TVA, conform art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003 A, privind Codul fiscal:

*"(2) Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni: a) operatiuni taxabile".*

Societatea nu a desfasurat de la infiintare si pana la data de 30.09.2008, operatiuni impozabile din punct de vedere a TVA, conform art. 126 alin. (1), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

Societatea nu a avut si nu are nici un angajat la data efectuarii inspectiei fiscale si nu inregistreaza venituri care sa conduca la existenta unei activitati economice asa cum prevede art. 127 din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

Nu se cunoaste daca societatea va efectua operatiuni taxabile sau operatiuni scutite de TVA, societatea fiind o persoana impozabila inregistrata in scopuri de TVA, conform art. 153, din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

Pentru achizitiile pentru care nu se cunoaste destinatia, conform art. 147 alin. (5), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, acestea se evidentiaza intr-o coloana distincta din jurnalul pentru cumparari, iar taxa deductibila aferenta acestor achizitii se deduce pe baza de pro-rata. "(5)

*Achizitiile pentru care nu se cunoaste destinatia, respectiv daca vor fi utilizate pentru realizarea de operatiuni care dau drept de deducere sau pentru operatiuni care nu dau drept de deducere, ori pentru care nu se poate determina proportia in care sunt sau vor fi utilizate pentru operatiuni care dau drept de deducere si operatiuni care nu dau drept de deducere se evidentiaza intr-o coloana distincta din jurnalul pentru cumparari, iar taxa deductibila aferenta acestor achizitii se deduce pe baza de pro-rata'.*

La data inspectiei fiscale societatea nu a putut face dovada, cu documente, a activitatii pe care doreste sa o desfasoare intr-o perioada viitoare si care va duce la desfasurarea de operatiuni taxabile.

La data solicitarii rambursarii de TVA, prin decontul de TVA intocmit pe luna septembrie 2008, SC SRL nu si-a exprimat organului fiscal teritorial optiunea de taxare a oricareia din operatiunile scutite de taxa prevazute la art. 141 alin. (2) lit. e) si lit.f) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

Potrivit pct. 40 din HG nr. 44/2004, privind Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, cu exceptia celor prevazute la art. 141 alin. (3), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, persoanele impozabile nu pot sa aplice taxarea pentru operatiunile scutite prevazute de art. 141, din acelasi act normativ, iar beneficiarii unor astfel de operatiuni nu au dreptul de deducere sau de rambursare a TVA.

In anexa nr. 8 s-a efectuat analiza TVA deductibila prin completarea si intocmirea fisei de analiza a TVA deductibila pentru perioada supusa inspectiei

fiscale, conform Metodologiei de inspectie fiscala a TVA transmisa sub nr. 27.11.2007.

Din analiza documentelor puse la dispozitia organelor de inspectie fiscala, rezulta ca aceste achizitii sunt evidentiata in conturile de imobilizari corporale, in conturile corespunzatoare (211 respectiv 212), de unde nu se cunoaste intentia contribuabilului ca acestea sunt destinate vanzarii.

Jurnalul de cumparari nu contine o coloana distincta privind achizitiile, pentru care nu se cunoaste destinatia asa cum prevede art. 147 alin. (5), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

Avand in vedere ca nu se cunoaste cu certitudine destinatia achizitiei de mai sus, asa cum prevede art. 147, alin. (5) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, in conformitate cu art. 145 alin. (2) lit. a) din acelasi act normativ, TVA in suma de lei, este nedeductibila.

Conform pct. 39 alin. (1) din HG nr. 44/2004 privind aprobarea Normelor de aplicare a Codului fiscal:

*"In sensul art. 141 alin. (3) din Codul fiscal, orice persoana impozabila poate opta pentru taxarea livrarii bunurilor imobile prevazute la art. 141 alin. (2) lit. j) din Codul fiscal, in conditiile prevazute la alin. (2)-(6)" si poate efectua ajustarea prevazuta la pct. 39 alin. (6) din HG nr. 44/2004 privind aprobarea Normelor de aplicare a Codului fiscal.*

*"(6) In cazul in care optiunea prevazute la alin. (1) se exercite de catre o persoana impozabila care nu a avut dreptul la deducerea integrala sau partiala a taxei aferente bunului ce face obiectul optiunii, aceasta persoana impozabila va efectua o ajustare in favoarea sa in conformitate cu prevederile art. 149 din Codul fiscal, daca bunul se afla in cadrul perioadei de ajustare ").*

Societatea este obligata sa pastreze o situatie a bunurilor de capital conform prevederilor art. 149 alin. (6) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

**III.** Avind in vedere constatarile organului de inspectie fiscala, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestator si de catre organele de inspectie fiscala, precum si referatul nr. /12.03.2009, biroul investit cu solutionarea contestatiei retine ca prin Raportul de inspectie fiscala intocmit in data de 08.12.2008 si inregistrat sub nr. /09.12.2008 care a stat la baza emiterii "Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. /12.12.2008, a constatat ca prin decontul cu control anticipat, depus la A.F.P sub nr. /27.10.2008, societatea solicita rambursarea soldului sumei negative a TVA care provine din achizitia pe perioada 01.09.2003 - 30.09.2008 de terenuri si constructii din localitatea , jud. .

Suma de lei ce reprezinta TVA solicitata la rambursare se compune din:

lei - TVA aferenta facturii nr. /16.09.2008 care cuprinde terenuri cu constructii, achizitionate de la SC SRL in baza contractului de vanzare - cumparare, autentificat sub nr. /16.09.2008.

lei - TVA aferenta facturii nr. /16.09.2008 care cuprinde terenuri cu sau fara constructii achizitionate de la SC SRL in baza contractului de vanzare - cumparare, autentificat sub nr. /16.09.2008.

lei - TVA dedusa pentru:

- factura nr. /31.07.2008 emisa de SC SRL catre SC UNIMPRESA SRL lei

- prestari servicii notar lei

- prestari servicii nejustificate lei

- solicitata eronat la rambursare

lei

1) Referitor la dreptul societatii de a inregistra TVA deductibila pentru achizitiile de terenuri si cladiri

Din documentele depuse la dosarul contestatiei, cu privire la decontul de TVA intocmit pe luna septembrie 2008, organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele:

a) SC SRL nu a prezentat in timpul inspectiei fiscale notificarea depusa de catre furnizorul SC SRL la organul fiscal teritorial privind operatiunea de taxare pentru livrarea de terenuri cu cladiri aferente facturii nr. /16.09.2008, asa cum prevede 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."*

La dosarul contestatiei a fost depusa adresa nr. /10.12.2008 emisa de Directia Generala de Administrare a Marilor Contribuabili cu precizarea ca aceasta adresa ar tine locul notificarii inregistrate anterior sub nr. /03.03.2008.

Organul de solutionare a contestatiei precizeaza ca aceasta adresa nu poate avea calitatea de "copie a notificarii"

In conformitate cu art. 141 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, operatiunea de livrare de terenuri cu cladiri este o operatiune scutita de TVA, fara drept de deducere iar in baza prevederilor legale de mai sus, organele fiscale au stabilit in mod legal ca TVA in suma de lei dedusa fara a se respecta prevederile legale referitoare la deducerea TVA pentru achizitii de terenuri si cladiri este nedeductibila.

b) Societatea detine notificare depusa de catre furnizorul SC SRL la ANAF - Directia Generala de Administrare a Marilor Contribuabili sub nr. /02.09.2008, prin care se opteaza pentru taxare incepand cu data de 28.02.2008.

2) Referitor la stabilirea destinatiei pentru care au fost achizitionate terenurile si constructiile din localitatea de la SC SRL si SC SRL conform contractelor incheiate in data de 16.09.2008, organul de solutionare a contestatiei precizeaza ca reglementarea legala este data de art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal:

*"(2) Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni:*

*a) operatiuni taxabile").*

Din "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. 12.12.2008 emisa in baza Raportului de inspectie fiscala intocmit in data de 08.12.2008 si inregistrat sub nr. /09.12.2008 rezulta urmatoarele aspecte:

- in perioada verificata (01.09.2003 - 30.09.2008), contribuabilul nu a obtinut venituri conform obiectului de activitate sau alte venituri care sa intre in sfera de aplicare a TVA. Nu a desfasurat operatiuni impozabile din punct de vedere a TVA, conform art. 126 alin. (1), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

- SC SRL nu a avut si nu are angajati

- la data desfasurarii inspectiei fiscale nu se cunoaste cu certitudine destinatia achizitiilor efectuate de catre societate de la SC SRL si SC SRL



reprezentand terenuri si constructii din localitatea , ca atare nu a avut in vedere prevederile art. 147 alin. (5) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal:

*“(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 evaluează într-o coloană distinctă din jurnalul pentru cumpărări, iar taxa deductibilă aferentă acestor achiziții se deduce pe baza de pro-rata”.*

Jurnalul de cumpărări nu conține o coloană distinctă privind achizițiile, pentru care nu se cunoaște destinația așa cum prevede art. 147 alin. (5), din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

Mai mult, în timpul inspecției fiscale administratorul societății, d-nul a afirmat verbal că societatea nu va obține nici un fel de venit în următorii 5 ani, de unde rezultă că nu există posibilitatea deducerii TVA deductibilă pe baza de pro-rata.

- achizițiile efectuate de către societate sunt evidențiate în conturile de imobilizări corporale, în conturile corespunzătoare (211 respectiv 212), de unde nu se cunoaște intenția contribuabilului că acestea sunt destinate vânzării.

Societatea recunoaște că dreptul de deducere ia naștere în momentul exigibilității taxei așa cum prevede art. 145, alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal și implicit deductibilitatea taxei aferente achizițiilor, dacă acestea sunt destinate utilizării în folosul de operațiuni taxabile așa cum prevede art. 145 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

SC SRL își susține argumentele cu precizarea că este o persoană impozabilă înregistrată în scopuri de TVA, conform art. 153, din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal iar prin contestația formulată dorește să demonstreze că bunurile achiziționate sunt destinate operațiunilor taxabile și prezintă următoarele documente:

- plan de afaceri
- certificat de urbanism
- contract de prestări servicii pentru demolare

Organul de soluționare a contestației precizează că aceste documente nu prezintă relevanță în ce privește destinația achiziției de mai sus, prin urmare TVA în suma de lei este nedeductibilă fiscal.

Deoarece nu se cunoaște destinația achizițiilor de mai sus, așa cum prevede art. 145 alin. (2) lit. a și art. 147, alin. (5) din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal, pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și în temeiul prevederilor art. 216 din O.G. nr. 92/2003 republicată titlul IX, privind soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale, se

## **D E C I D E :**

1) respingerea ca neintemeiată a contestației pentru suma de lei ce reprezintă taxa pe valoarea adăugată respinsă la rambursare.

2) prezenta decizie se comunică la:

- SC SRL
- A.F.P.M. - Inspectia fiscala, cu aplicarea prevederilor pct. 7.5 din Ordinul ANAF nr. 519/2005.

Decizia este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunalul in termen de 6 luni de la primirea prezentei.

**DIRECTOR EXECUTIV**  
**Dr. Ec.**

