

DECIZIA nr. 644/180 din 09.10.2007

I. Obiectul contestatiei il constituie suma de (...) lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata stabilita prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala " nr. (...).

Urmare a inregistrarii cererii de rambursare de TVA depuse sub nr. (...), organul de control a verificat activitatea SC (...)S.R.L. pe perioada 01.07.2005- 30.11.2006.

In cadrul controlului, organul de inspectie fiscala a stabilit ca din totalul sumei solicitate cu titlu de rambursare TVA, suma de (...) lei reprezinta TVA nedeductibila fiscal. Aceasta a fost dedusa de societate in perioada iulie 2005 - noiembrie 2006 in baza facturilor fiscale emise de catre SC (...) SRL si reprezinta consumul de energie electrica refacturata, in baza contractului nr. (...).

Organul de control a considerat ca, desi din contractul mentionat rezulta ca valoarea refacturarilor lunare se face in baza calculului intocmit cu privire la consumul citit pe subcontorul instalat la punctul de lucru al beneficiarului SC (...) S.R.L., in baza documentelor puse la dispozitie ar rezulta ca SC (...) SRL a refacturat pausal acest consum, fara a se face dovada instalarii acestui subcontor.

SC (...) S.R.L. a semnat cu SC (...) SRL contractul de refacturare a energie electrica intrucat la vremea respectiva utilizarea racordului reprezinta singura alternativa pentru alimentarea contestatoarei iar contravaloarea energiei electrice consumate era refacturata in baza consumului real determinat de subcontorul amplasat la punctul de intrare al retelei in hala societatii.

La data de 03.12.2005 SC (...) S.R.L. a semnat cu SC (...) SRL un contract avand ca obiect construirea unui post de transformare energie electrice care sa asigure beneficiarei contorizare separata a consumului de energie electrica.

Pana la data finalizarii acestui post de transformare, consumul de energie electrica a fost refacturat de catre SC (...) SRL in baza citirii subcontorului montat in hala.

Societatea mentioneaza ca subcontorul a fost montat in baza Procesului verbal din data de (...) si ulterior a fost schimbat in data de (...) cu scopul de a stabili consumul real al SC (...) S.R.L.

In fapt SC (...) S.R.L. a incheiat in data de 22.07.2004 un contract de inchiriere cu SC (...) SRL, proprietara halei situata in localitatea (...), str. (...) nr. (...), jud. (...) unde societatea si-a declarat sediul si punctul de lucru.

Societatea sustine ca aspectul proprietatii nu are relevanta, hala constituie punctul de lucru declarat al societatii contestatoare si este unicul imobil in care aceasta desfasoara activitati in scopul obtinerii de profit.

Aceste imobile au fost vandute in anul 2004 de catre SC (...) SRL catre SC (...) S.R.L. si ulterior in acelasi an de catre contestatoare catre SC (...) SRL.

Contestatoarea invoca aplicarea dispozitiilor Legii nr. 318/2003 a energiei electrice care prevede posibilitatea racordarii unor subconsumatori si a dispozitiilor art. 2) din H.G. nr. 1.007 din 25 iunie 2004 pentru aprobarea Regulamentului de furnizare a energiei electrice la consumatori:

"Prezentul regulament se aplica furnizorilor si consumatorilor/subconsumatorilor de energie electrica, precum si relatiilor acestora cu operatorii de retea, aflati pe teritoriul Romaniei."

In temeiul art. 48 lit. d) din Legea nr. 318/2003, consumatorul avea dreptul de a racorda un subconsumator la instalatia proprie de energie electrica:

“Consumatorii au urmatoarele drepturi:

d) sa racordeze la instalatiile proprii subconsumatori, cu acordul scris al operatorului de retea sau al furnizorului, in conditiile legii;”

In baza acestor prevederi, SC (...) SRL a recuperat contravaloarea energiei consumate de catre SC (...) S.R.L., prestand practic acestuia un serviciu si nu a actionat ca un intermediar intre SC (...) S.R.L. si societatea Electrica.

Societatea arata ca factura emisa de catre SC (...) SRL respecta principiile enuntate in art. 128, 129 si 130 din H.G. Nr. 1007/2004:

- art. 128: *“(1) Furnizorul emite factura unui consumator pentru energia electrica furnizata, pe baza inregistrarilor grupurilor de masurare. Prin exceptie, pentru situatiile in care se constata ca inregistrarile grupurilor de masurare nu corespund consumului real (grup de masurare defect sau cu erori mai mari decat permit reglementarile in vigoare, consum fraudulos etc.), facturarea se face corespunzator valorilor estimate prin aplicarea metodologiilor specifice propuse de furnizor si aprobate de autoritatea competenta.*

(2) Facturarea se face de regula lunar, cu exceptia cazurilor in care furnizorul si consumatorul convin altfel.

(3) In cazul intervalelor mai mari de o luna intre citirile grupurilor de masurare, se permit facturari intermediare lunare pe valori estimate ale consumului, stabilite de comun acord intre furnizor si consumator, urmand ca in prima factura dupa citirea de catre furnizor sa se faca regularizarea platilor corespunzator datelor citite.”

- art. 129: *“Perioadele in care se citesc indicatiile sistemelor de masurare, cele in care se emit si se distribuie facturile si, atunci cand este cazul, cele in care se prezinta reprezentantul furnizorului pentru incasarea sumelor corespunzatoare facturilor emise se stabilesc de furnizor, se consemneaza in contractul de furnizare si, in cazul consumatorilor casnici si al celor asimilati acestora, se afiseaza la locuri convenite cu consumatorii.”*

- art. 130: *“Facturarea energiei electrice la consumatorii eligibili si facturarea de catre un consumator a energiei electrice furnizate subconsumatorilor sai se fac respectandu-se principiile formulate in art. 128 si 129.”*

Punctul 54 din definitiile termenilor folositi in H.G. nr. 1007/2004 releva exact pozitia contestatarei SC (...) S.R.L in relatiile sale cu SC (...) SRL respectiv:

“54. subconsumator - persoana fizica sau juridica ale carei instalatii electrice de utilizare sunt racordate in aval de punctul de masurare al consumatorului;”

Conform art. 56 din H.G. nr. 1007/2004:

“(1) Consumatorii de energie pot revinde energia electrica unor eventuali subconsumatori numai cu acordul operatorului de distributie si al furnizorului.

(2) In raporturile sale cu furnizorul, consumatorul aflat in conditiile alin. (1) isi asuma intreaga responsabilitate pentru incadrarea in puterile maxime si in cantitatile de energie electrica contractate.”

Fiind un consumator, SC (...) SRL poate vinde energie electrica catre subconsumatorul sau SC (...) S.R.L, cu respectarea si a prevederilor art. 57 din H.G. nr. 1007/2004:

“Incheierea contractelor de furnizare intre un consumator si un subconsumator de energie electrica se face cu respectarea prevederilor art. 36.” iar art. 36 prevede urmatoarele:

“(1) Continutul contractului de furnizare a energiei electrice se convine intre partile contractante, cu respectarea prevederilor prezentului regulament si trebuie sa cuprinda cel putin clauzele din contractele-cadru aprobate de autoritatea competenta.

(2) *Contractul de furnizare a energiei electrice cuprinde, in principal, urmatoarele elemente:*

- a) partile contractante si reprezentantii lor legali;*
- b) obiectul contractului si durata acestuia;*
- c) drepturile si obligatiile partilor contractante;*
- d) raspunderea contractuala;*
- e) alte clauze specifice.”*

Pentru motivele invederate societatea solicita admiterea contestatiei si rambursarea sumei de (...) lei reprezentand TVA.

II. Prin Raportul de inspectie fiscala nr. (...) organul de control din cadrul Inspectiei fiscale - A.F.P.M. (...) a stabilit ca perioada iulie 2005 - noiembrie 2006, SC (...) S.R.L., cu sediul in Localitatea (...), str. (...) nr. (...), jud. (...) a dedus TVA in suma de (...) lei, in baza facturilor fiscale emise de catre SC (...) SRL Timisoara, reprezentand consumul de energie electrica refacturata, conform contractului nr. (...) incheiat intre cele doua societati comerciale.

Din contractul mentionat rezulta ca valoarea refacturarii lunare este determinata prin citirea subcontorului instalat la punctul de lucru al beneficiarului, prin inmultirea acesteia cu valoarea per kw stabilita lunar din factura emisa de SC DFEE Electrica (...). In fapt, din documentele puse la dispozitie rezulta ca in perioada 01.07.2005- 30.11.2006, SC (...) SRL (...), in calitate de beneficiar al contractului de furnizarea energiei electrice a refacturat contravaloarea consumului de energie electrica realizat de SC (...) S.R.L pausal fara a face dovada instalarii unui subcontor la sediul social si la punctul de lucru al societatii din localitatea (...), str. (...) nr. (...), jud. (...). Organele de control au constatat ca din extrasele de carte funciara nr. (...) si nr. (...) reiese faptul ca SC (...) SRL (...) nu mai are in proprietate bunurile imobile din localitatea (...), str. (...) nr. (...), jud. (...), respectiv halele de tip industrial au fost vandute societatii comerciale (...) din localitatea (...) in anul (...) si ulterior au fost inchiriate la SC (...) S.R.L in baza contractului de inchiriere incheiat in data de (...).

Prin “Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala “ nr. (...) organul de inspectie fiscala a stabilit in sarcina SC (...) S.R.L. obligatia suplimentara de plata a taxei pe valoarea adaugata in suma de (...) lei aferenta facturilor fiscale emise de catre SC (...) SRL in perioada iulie 2005 - noiembrie 2006.

III. Avand in vedere constatarile organului de control, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata invocate de contestator si de catre organele de control precum si referatul nr. (...), biroul investit cu solutionarea contestatiei retine ca in perioada iulie 2005 - noiembrie 2006, SC (...) S.R.L., cu sediul in localitatea (...), str. (...) nr. (...), jud. (...) a dedus TVA in suma de (...) lei, in baza facturilor fiscale emise de catre SC (...) SRL Timisoara, reprezentand consumul de energie electrica refacturata, conform contractului nr. (...) incheiat intre cele doua societati comerciale.

Din documentele verificate a rezultat ca SC (...) SRL Timisoara nu mai este proprietara bunurilor imobile - hale de uz industrial - din localitatea (...), str. (...) nr. (...), acestea fiind vandute in anul 2004 societatii comerciale SC (...) SRL din (...) si se afla in proprietatea acesteia conform CF nr. (...) si (...).

In anul 2004 SC (...) S.R.L a inchiriat bunurile imobile respectiv halele de tip industrial conform contractului de inchiriere din data de 22.07.2004 de la SC (...) SRL din localitatea (...), str. (...) nr. (/..) jud. (...) unde se afla sediul social si punctul de lucru al societatii comerciale.

Intre SC (...) S.R.L si SC (...) SRL Timisoara s-a incheiat contractul nr. (...) privind montarea unui post de transformare energie electrica care sa asigure beneficiarului de energie electrica contorizare separata a consumului de energie electrica.

SC (...) S.R.L nu a prezentat in timpul desfasurarii inspectiei fiscale documente legale din care sa rezulte ca la sediul social din localitatea (...), str. (...) nr. (...)a fost instalat un subcontor de catre organele abilitate din cadrul DFEE Electrica (...), in drept sa avizeze si sa efectueze bransamente la energia electrica.

Desi in contractul nr. (...) incheiat cu SC (...) SRL (...) este precizat modul de calcul al consumului de energie electrica, in fapt acesta a fost facturat pausal.

Proprietara halelor industriale, respectiv SC (...) SRL din (...) avea obligatia efectuarii formelor legale cu DFEE Electrica (...) in vederea inregistrarii postului de transformare energie electrica pe numele SC (...)S.R.L inca din anul 2004.

Mentionam faptul ca intre SC (...) SRL (...) si proprietara bunurilor imobile nu exista nici-o intelegere scrisa cu privire la dreptul SC (...) SRL de a instala un subcontor pe proprietatea SC (...) SRL si nici avizul DFEE (...).

Intrucat SC (...) SRL (...) nu este proprietara bunurilor imobile situate in localitatea (...), str. (...) nr. (...) nu se justifica emiterea facturilor fiscale de catre aceasta societate. Facturarea consumului de energie electrica se impune a fi efectuata de catre SC (...) SRL.

Facturile fiscale emise de SC (...) SRL Timisoara au fost intocmite incorect deoarece in conformitatea cu art. 137 alin. (3) lit. e din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare si pct. 22 alin. (1) din Normele Metodologice de aplicare a Codului fiscal aprobate prin H.G. nr. 44/2004 sunt prevazute urmatoarele:

“e) sumele achitate de furnizor sau prestator in contul clientului si care apoi se deconteaza acestuia pe baza unei facturi fiscale pe care se scrie mentiunea “factura de decontare - pentru plati in numele clientului.”

SC (...) S.R.L in calitate de beneficiara a contractului de refacturare energie electrica nu avea dreptul sa deduca TVA de pe facturile fiscale care nu cuprind toate informatiile obligatorii prevazute la art. 155 alin. (8) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare si H.G. nr. 44/2004. Societatea avea obligatia sa solicite prestatorului respectiv SC (...) SRL (...) copii de pe documentele fiscale in baza carora au fost intocmite facturile de energie electrica.

In baza actelor normative mentionate mai sus, organul fiscal din cadrul Inspectiei fiscale - A.F.P.M. (...) a stabilit in mod legal in sarcina societatii SC (...) S.R.L. suma de (...) lei reprezinta TVA nedeductibila fiscal.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art. 137 alin. (3) lit. e) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si completarile ulterioare, pct. 22 alin. (1) din Normele Metodologice de aplicare a Codului fiscal aprobate prin H.G. nr. 44/2004, colaborat cu art. 216 din O.G. nr. 92/24.12.2003 rep. titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale, se

DECIDE

1) respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru suma de (...) lei ce reprezinta TVA nedeductibila fiscal.

2) prezenta decizie se comunica la:

- SC (...) S.R.L.
- A.F.P.M. (...) - Inspectia fiscala

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

DIRECTOR EXECUTIV