

D E C I Z I A nr.

privind solutionarea contestatiei formulata de SC SA cu sediul social in Cod de Inregistrare Fiscala RO.

Biroul Solutionarea Contestatiilor din cadrul DGFP a fost sesizat de DGFP - Administratia Finantelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii prin adresa nr. inregistrata la DGFP sub nr., cu privire la contestatia formulata de SC SA cu sediul social in, str.

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala, inregistrata sub nr. si a masurilor din Raportul de inspectie fiscala inregistrat la DGFP Administratia Finantelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii sub nr..

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207, alin.1 din OG nr. 92/2003 republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, Titlul IX si este autentificata prin semnatura reprezentantului legal si stampila unitatii.

Din analiza dosarului contestatiei se constata ca au fost intrunite conditiile prevazute de art. 205, art.206 si art.209 din OG nr.92/2003, republicata, titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale.

DGFP prin Biroul Solutionarea Contestatiilor este competenta sa se pronunte asupra contestatiei.

Perioada analizata in Raportul de inspectie fiscala este

I. Prin contestatia formulata petenta solicita urmatoarele:

SC SA din a formulat contestație împotriva Deciziei de impunere nr. emisă de Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii - Activitatea de Inspecție Fiscală, în baza Raportului de inspectie fiscala nr. In contestatie se arata că impozitul pe profit stabilit suplimentar de plata privește operațiuni și tranzacții pentru care organele de inspecție fiscală au apreciat că societatea nu a înregistrat și declarat obligațiile fiscale generate de aceste operațiuni.

Astfel, in RIF nr. organele de inspecție fiscală consemnează că societatea avea obligația facturării către SC Asigurare Reasigurare ARDAF SA a chiriei in sumă totală de euro aferentă perioadei octombrie 2004 - decembrie 2004, astfel:

Societatea petenta arată că organele de inspectie fiscala au estimat venituri din chirii pe perioada octombrie 2004 - decembrie

2004 cu influența asupra profitului impozabil în suma de lei la care revine impozit pe profit (25%) în suma de lei.

Societatea susține că, inspecția fiscală își întemeiază constatările pe faptul că după expirarea contractului de închiriere nr. încheiat între SC SA și SC SA, contract al cărui termen de valabilitate a fost până la data de 30.09.2004, SC SA nu a mai facturat chiria lunară înscrisă în contract după această dată. Cerința inspecției fiscale de a factura chiria fără existența unui contract de închiriere este motivată prin aceea că, pe intervalul de la expirarea contractului de închiriere până la facturarea de către SC SA în data de 23.12.2004 a avansului la antecontractul de vânzare a acestui imobil către SC SA, 3 luni respectiv de la, SC SA a continuat să folosească imobilul.

Societatea consideră că organul de inspecție fiscală nu are elementele care să susțină obligația societății de a factura către S.C. SA chiria pe 3 luni în sumă de euro, deoarece:

- contractul de închiriere a avut termen de valabilitate până la 30.09.2004, dată până la care societatea a facturat lunar și integral chiria; după expirarea contractului de închiriere, data de la care acest contract nu mai poate genera efecte, S.C. SA nu a mai avut baza contractuală pentru a factura în continuare cuantumul chiriei lunare dintr-un contract expirat;

- în condițiile în care, în contractul expirat nu sunt înscrise clauze pentru prelungirea tacită a valabilității contractului, nu au fost identificate elemente care să probeze că SC SA ar fi folosit spațiul închiriat pe perioada pe care inspecție fiscală consideră că societatea trebuia să factureze chiria;

- și în cazul că s-ar admite că S.C. SA ar fi folosit total sau parțial acest spațiu pe această perioadă, SC SA tot nu ar fi avut temeiul legal și contractual pentru a emite facturi fiscale pentru chirie;

- emiterea facturilor fiscale pentru respectivele chirii, fără o bază contractuală, ar genera o creanță, respectiv un venit nerecuperabil, în condițiile în care societatea debitoare S.C. SA în mod întemeiat refuză acceptarea și plata acestor facturi;

- în cazul emiterii facturilor fiscale respective, societatea se încarcă cu creanțe nerecuperabile, cu venituri fictive pentru care este obligată la impozit pe profit suplimentar nejustificat care nu se încasează de la debitor;

- înregistrarea veniturilor în contabilitatea societății poate fi făcută numai pe baza unor documente justificative, potrivit Legii nr. 82/1991, modificată și a Legii nr. 571/2003 privind Codul Fiscal, ori în cazul de față nu se justifică încărcarea gestiunii societății cu venituri inexistente și pe cale de consecință, cu impozitele și taxele aferente.

În concluzie, societatea consideră ca organul de inspecție fiscală nu motivează legal constatarea cu privire la faptul că SC avea obligația de a emite facturi fiscale pentru chirii pe perioada la care revine profit impozabil în sumă de lei și impozit pe profit în suma de lei.

II. În fapt prin Raportul de inspecție fiscală organele de inspecție fiscală au constatat următoarele:

Organele de inspecție fiscală din cadrul au emis în sarcina SC SA Decizia de impunere nr în baza Raportului de inspecție fiscală nr.

Organele de inspecție fiscală au constatat că în perioada octombrie 2004 - decembrie 2004 a fost în derulare contractul de închiriere nr. încheiat între SC SA.

Obiectul contractului a fost închirierea imobilului situat în Prețul contractului a fost de euro pe lună (inclusiv TVA), plus pretul utilităților consumate pentru spațiu. Pentru perioada prevăzută în contract, SC SA a emis facturi fiscale până la luna septembrie 2004 inclusiv, pentru suma prevăzută în contract.

În data de a fost încheiat un antecontract de vânzare - cumpărare între cele două societăți, având ca obiect vânzarea imobilului sus menționat la un preț de lei la care se adaugă TVA.

În data de a fost emisă factura fiscală nr. către S.C. S.A. reprezentând avans imobil în valoare de lei (inclusiv TVA).

În data de a fost finalizată tranzacția fiind încheiat contractul de vânzare - cumpărare între SC SA.

În perioada octombrie - decembrie 2004 SC SA nu a facturat chiria aferentă clădirii în care și-a desfășurat în continuare activitatea chiriașul SC SA, până la data contractului de vânzare - cumpărare. În acest sens, proprietarul de drept până la înstrăinarea imobilului, respectiv SC SA, nu a prezentat nici un înscris din care să rezulte că ar fi închiriat imobilul fără plată (

de exemplu - contract de comodat) deși prestarea de servicii a fost realizată (închirierea).

Organele de inspecție fiscală au stabilit ca societatea avea obligația de a factura către SC SA chiria aferenta perioadei octombrie 2004 - decembrie 2004, de a înregistra veniturile din inchiriere.

Societatea avea obligatia facturarii catre SC SA a chiriei in suma totala de euro (inclusiv TVA) aferenta perioadei, astfel:

Organele de inspecție fiscală arată ca serviciul a fost prestat, în sensul ca S.C. SA a beneficiat în continuare până la vânzarea imobilului de prestarea de serviciu (închirierea).

Pentru veniturile din chirii aferente perioadei octombrie 2004 - decembrie 2004, influența fiscală este diminuarea impozitului pe profit cu suma de lei (lei noi).

III. Având în vedere documentele existente la dosarul cauzei, constatările organelor de inspecție fiscală din cadrul Direcției Generale a Finanțelor Publice, susținerile contestatoarei și prevederile actelor normative invocate de contestatoare și de către organul fiscal emitent al actului administrativ fiscal contestat , se rețin următoarele:

Prin contestatia formulata petenta solicita anulara partiala a deciziei de impunere privind obligatiile fiscale nr. prin care s-au stabilit urmatoarele debite si accesorii:

- impozit pe profit suplimentar de plata in suma de lei;
- majorari de intarziere in suma de lei;
- penalitati de intarziere in suma de lei.

Din acest debit petenta a contestat:

- impozit pe profit suplimentar de plata in suma de lei;
- majorari de intarziere in suma de lei;
- penalitati de intarziere in suma de lei.

Referitor la suma de reprezentând impozit pe profit suplimentar de plata, majorari de intarziere in suma de lei si penalitati de intarziere in suma de lei.

DGFP prin Biroul Soluționarea Contestațiilor este investită sa se pronunțe dacă SC SA avea obligația calculării impozitului pe profit aferent închirierii spațiului situat în, str. , în perioada octombrie - decembrie 2004, în condițiile în care serviciul a fost prestat, în sensul că spațiul închiriat a fost utilizat de chiriaș în aceasta perioadă.

In fapt, SC SA a încheiat pentru imobilul situat în, str. nr. contractul de închiriere nr. cu SC SA, pentru care a emis facturi pe perioada, înregistrând venituri din închiriere.

Începând cu 01.10.2004, societatea nu a mai emis facturi pentru chirie iar în data de 20.12.2004 a încheiat un antecontract de vânzare - cumparare cu SC SA pentru acest spatiu, prin care SC SA se obliga să vândă imobilul, tranzacție care a fost realizată conform contractului de vânzare - cumpărare autentificat sub nr.

Organele de inspecție fiscală au stabilit ca SC SA avea obligația de a emite facturi fiscale pe perioada octombrie 2004 - decembrie 2004 și de a înregistra venituri respectiv profit impozabil pentru operațiuni economice de închiriere.

In drept, în perioada supusă inspecției fiscale sunt aplicabile prevederile art. 19 alin. (1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, în care se prevede :

“ Profitul impozabil se calculează ca diferența între veniturile realizate din orice sursă și cheltuielile efectuate în scopul realizării de venituri, dintr-un an fiscal, din care se scad veniturile neimpozabile și la care se adaugă cheltuielile nedeductibile, La stabilirea profitului impozabil se iau în calcul și alte elemente similare veniturilor și cheltuielilor potrivit normelor de aplicare.”

Nu se poate avea în vedere la soluționarea favorabilă a contestației susținerea petentului cum ca, contractul de închiriere a avut termen de valabilitate până la, deoarece din analiza Contractului de închiriere nr. se rețin următoarele:

- la cap. III - Termenul, art. 3 : " Perioada închirierii este nelimitată și începe din data de 01 Octombrie 2003. "

- la cap. VIII - Durata și modul de încetare a contractului la art. 13, se stipulează: " Prezentul contract se încheie pe o durată nedeterminată, cu începere de la data de 01.10.2003, data de la care ia naștere dreptul Proprietarului la încasarea chiriei. "; Proprietarul spațiului nu a pus la dispoziția organelor de inspecție fiscală și nici la dosarul contestației un înscris din care să rezulte rezilierea contractului de închiriere nr.;

- la cap. V - Plata chiriei, art. 7, părțile convin ca : " *Plata chiriei se va face lunar, în termen de 5 zile de la începerea lunii pentru care s-a calculat* ", iar la cap. IV - Prețul, art. 6, se stabilește obligația chiriașului de a constitui garanție pentru plata lunară a chiriei. La același articol se precizează că: " *Plata se va face din garanție dacă chiriașul nu plătește chiria doua luni consecutiv, condiție în care se reziliază contractul.* "

Potrivit celor prezentate mai sus, se reține că SC SA avea obligația ca, în cadrul contractului de închiriere nr. încheiat pe termen nelimitat și nereziliat, să achite " în termen de 5 zile de la începerea lunii chiria convenită pentru spațiul închiriat, iar în cazul neplății, proprietarul SC SA era îndreptățit să încaseze chiria prin executarea garanției constituite în acest scop.

În raport de cele prezentate anterior, susținerea SC SA potrivit căreia " *emiterea unor facturi fiscale pentru aceste chirii ar genera o creanță, respectiv un venit nerecuperabil, în condițiile în care societatea debitoare SC SA, în mod întemeiat refuză acceptarea și plata acestor facturi* ", nu poate fi reținută în soluționarea favorabilă a contestației întrucât societatea contestatoare era îndreptățită ca în cazul neplății chiriei să execute garanția constituită de chiriaș independent de voința acestuia și în respectarea prevederilor contractului de închiriere nr. , care concretizează voința celor două părți - proprietar și chiriaș.

Directia generală de soluționare a contestațiilor din cadrul ANAF prin adresa nr. , a solicitat- Activitatea de inspecție fiscală, inițierea unei verificări la SC SA pentru a stabili dacă în perioada octombrie - decembrie 2004, aceasta a desfășurat activitate în sediul care face obiectul contractului de închiriere nr. pentru a se proba dacă serviciul de închiriere a spațiului a fost prestat în perioada respectivă.

Urmare a verificării efectuate la SC F SA, - Activitatea de inspecție fiscală a întocmit Procesul verbal nr. Din Procesul-verbal nr. anexat la dosarul cauzei, se reține că în perioada octombrie 2004 - decembrie 2004, SC SA nu a primit facturi emise de SC SA și conform datelor din evidența contabilă nu a evidențiat cheltuieli cu chiria aferentă spațiului deținut.

De asemenea organele de inspecție fiscală au constatat că SC SA a desfășurat activități începând cu luna ianuarie 2004 până în prezent în imobilul situat în după cum urmează:

- Sucursala - în perioada ianuarie 2004 - octombrie 2007, conform Încheierii nr. din Ședința din data de Tribunalului

- Sediul central - în perioada octombrie 2007 - prezent, conform Încheierii nr. din Ședința din data de 02.10.2007 a Tribunalului

Mai mult, faptul că SC SA a desfășurat activitate în perioada octombrie 2004 - decembrie 2004, în imobilul închiriat, rezulta și din

urmatoarele documente puse la dispoziția organelor de inspecție fiscală de către reprezentanții legali ai SC SA:

- declarația privind sediile subunităților, conform art. din Legea nr. pentru combaterea evaziunii fiscale, înregistrată la Administrația finanțelor publice sector sub nr. (anexa nr. 11), care atesta faptul ca adresa subunității, respectiv locul de desfășurare a activității SC SA - Sucursala este in B-dul, sector

- facturi de utilități (energia electrica, apa, telefon, gaze naturale) aferente perioadei octombrie 2004 - decembrie 2004, care au fost înregistrate în evidența contabilă a SC SA ;

- declarații privind obligațiile de plată la bugetul general consolidat pentru aceeași perioada, înregistrate la Administrația finanțelor publice sector 1, ce au înscrise la rubrica cu date de identificare a platitorului SC SA - Sucursala, adresa din Bd. ;

- balanțe de verificare ale sucursalei pentru perioada octombrie 2004 - decembrie 2004 din care rezulta ca au fost înregistrate venituri realizate și cheltuieli efectuate ca urmare a desfășurării activității de asigurări.

Față de cele prezentate anterior, se reține ca în perioada octombrie 2004 - decembrie 2004, spațiul ce face obiectul contractului de închiriere nr. a fost utilizat de SC SA, **fiind deci prestat serviciul de închiriere** de către proprietarul SC SA.

Având in vedere aceasta constatare, se reține ca SC SA avea obligația de a înregistra venituri din închirieri in perioada octombrie 2004 - decembrie 2004, fapt pentru care contestația va fi respinsă ca neîntemeiată pentru impozit pe profit suplimentar de plată în suma de lei.

Majorările de întârziere aferente în suma de lei, au fost calculate conform prevederilor art.119 și 120 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscală, cu modificările și completările ulterioare unde sunt prevăzute următoarele:

“ Majorările de intarziere se calculeaza pentru fiecare zi de intarziere, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate, inclusiv ”.

Penalitățile de întârziere în suma de lei au fost calculate conform prevederilor art.121 alin.(1) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscală, cu modificările și completările ulterioare, unde sunt prevăzute următoarele:

” Plata cu intarziere a obligatiilor fiscale se sanctioneaza cu o penalitate de intarziere (...) Pentru fiecare luna si /sau pentru fiecare fractiune de luna de intarziere, incepand cu data de intai a lunii urmatoare scadentei pana la data stingerii acestora inclusiv.”

Drept pentru care se va respinge contestatia ca neantemeiata si pentru capatul de cerere referitor la majorari si penalitati de intarziere in suma de

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in baza referatului nr. , in temeiul Legii nr.571/22.12.2003 si OG nr. 92/2003, republicata, actualizata, Titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele MFP, se

D E C I D E :

1. Respingerea contestatiei ca neantemeiata pentru suma totala de lei, ce reprezinta:

- impozit pe profit suplimentar de plata in suma de lei;
- majorari de intarziere in suma de lei;
- penalitati de intarziere in suma de **lei**.

2. Prezenta decizie se comunica :

- SC SA;
- DGFP - Activitatea de Inspectie Fiscala.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata de catre contestator la Instanta Judecatoreasca de Contencios Administrativ competenta, in termen de 6 luni de la data confirmarii de primire a prezentei.

DIRECTOR COORDONATOR

