

DECIZIA NR.108/.....2008
privind soluționarea contestației formulate de
S.C. "X" S.R.L.Dumbrăveni,Jud.Sibiu

Direcția Generală a Finanțelor Publice a Județului Sibiu a fost investită în baza art.209 din O.G.92/2003 R, cu soluționarea contestației formulate de **S.C."X" S.R.L.** împotriva măsurilor dispuse prin Decizia de impunere nr...../22.07.2008 privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală, întocmită de Activitatea de Inspecție Fiscală și comunicată petentei în data de 31.07.2008.

Contestația a fost depusă în termenul legal impus de art.207 din OG 92/2003 R, fiind înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice Sibiu sub nr...../21.08.2008.

Cu adresa nr...../25.08.2008 contestația a fost remisă organului de inspecție fiscală în vederea completării dosarului cauzei și ulterior acesta a fost înregistrat la organul de soluționare a contestației sub nr...../19.09.2008.

Obiectul contestației îl reprezintă măsurile dispuse prin actul contestat privind plata la bugetul statului a sumei totale delei din care :

- | | | |
|---------------------------|---|-----------|
| ✓ TVA | = | lei |
| ✓ majorări întârziere TVA | = | lei |

I. Prin contestația formulată petenta invocă următoarele :

- ✓ în mod greșit organul de inspecție fiscală la stabilirea TVA deductibile aferentă construcțiilor din Dumbrăveni, a aplicat pro-rata, societatea considerând că achizițiile destinate lucrărilor de construcții pentru sediul social, locuințe de serviciu și anexe sunt operațiuni taxabile pentru care avea dreptul de a deduce integral TVA ;

- ✓ construcția în cauză va fi folosită ca sediu secundar pentru producție, având destinația investiției cunoscută și prin urmare va fi utilizată pentru operațiuni care dau drept de deducere a TVA și astfel nu îi sunt aplicabile prevederile art.147 (5) ;
- ✓ autorizația de construcție viza un sediu secundar și nu sediu principal, iar neconcordanțele ce apar pe autorizație sunt din vina emitentului .

II. Organul de inspecție fiscală prin Decizia de impunere nr.383/22.07.2008 privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală a reținut următoarele :

TVA

Perioada verificată : 01.05.2003 – 31.03.2008, societatea fiind plătitoare de TVA în regim mixt, având operațiuni cu drept de deducere cât și operațiuni care nu dau drept de deducere.

În urma verificării efectuate au fost constatate următoarele deficiențe :

1. Societatea în perioada martie 2007 – mai 2008 a dedus integral TVA pentru investiția în curs concretizată prin modernizări spații existente și construcția din Dumbrăveni,, construcție constând din : sediu social, locuință de serviciu și anexe, conform autorizației de construire nr...../14.05.2007 eliberată de Primăria Dumbrăveni.

Spațiile modernizate sunt destinate operațiunilor de jocuri de noroc (scutite fără drept de deducere) și de alimentație publică (operațiuni taxabile).

Conform autorizației de construire pentru imobilul din Dumbrăveni, str....., construcția respectivă are ca destinație sediul social firmă, locuință de serviciu și anexe, urmând a fi utilizată atât pentru realizarea de operațiuni taxabile, cât și pentru operațiuni scutite în sensul TVA.

Întrucât societatea este plătitoare de TVA în regim mixt conform art.147 (1) din Codul fiscal, avea obligația să aplice regimul mixt de taxare conform art.147 (5) din Codul fiscal și anume aplicarea pro-ratei.

Ca urmare, organul de control fiscal a procedat la recalcularea TVA pe bază de pro-rată, rezultând că societatea pentru perioada martie 2007 – mai 2008 a dedus TVA în plus în sumă de lei.

Pentru neplata la termen a TVA stabilită suplimentar, societatea datorează majorări de întârziere de lei în conformitate cu art.119-120 din OG 92/2003 R.

2. Societatea în baza contractului de vânzare nr...../12.03.2008 încheiat cu SC „X” SRL București a contractat cumpărarea și montarea unei piscine în Dumbrăveni, str.....

În baza contractului încheiat și a FF...../12.03.2008 și a FF nr...../22.04.2008 emise de furnizor, societatea deduce integral TVA aferent de lei (..... +).

În urma verificărilor proiectului de investiție și a autorizației de construire, organul de inspecție fiscală a constatat faptul că în aceste documente nu este prevăzută montarea piscinei contractate.

Din punctul de vedere al TVA, acest obiectiv – piscina – nu are autorizație de construire și nu este destinată operațiunilor taxabile și ca urmare în baza art.145 (2) Cod Fiscal societatea nu avea dreptul să deducă TVA aferentă celor două facturi.

În consecință, s-a stabilit că suma de lei reprezintă TVA suplimentară, iar pentru nevirarea acestuia la termen, societatea datorează majorări de întârziere de..... lei în conformitate cu art.119 – 120 din OG 92/2003 R.

III. Având în vedere constatările organului de inspecție fiscală, documentele existente la dosarul cauzei, precum și actele normative în vigoare în perioada verificată, organul de soluționare a contestației reține următoarele :

1. Cu privire la contestarea TVA în sumă de lei și a majorărilor de întârziere aferente de lei stabilite suplimentar pentru lucrările de investiții efectuate la imobilul din Dumbrăveni, str.....

Cauza supusă soluționării este de a stabili dacă societatea avea obligația să calculeze pro-rata pentru determinarea TVA deductibilă în condițiile în care :

- ✓ societatea a dedus integral TVA aferentă lucrărilor de construcție pentru imobilul de mai sus care este destinat realizării de operațiuni impozabile cât și neimpozabile în sensul TVA ;
- ✓ societatea este plătitoare de TVA în regim mixt.

În aceste condiții, așa cum rezultă din autorizația de construire nr...../14.05.2007 emisă

de Primăria Dumbrăveni pentru „construire imobil nou regim P+M, reprezentând sediu firmă + locuință de serviciu și anexe” din Dumbrăveni, str....., toate achizițiile aferente acestei investiții pentru care societatea a dedus integral TVA, sunt de fapt destinate realizării de operațiuni taxabile cât și operațiunii scutite în conformitate cu obiectul său de activitate.

Mai mult, sediul de firmă este centrul de coordonare a afacerilor pentru realizarea obiectului de activitate ce constă în :

- ✓ alimentație publică și vânzări de aparate pentru jocuri de noroc – operațiuni impozabile cu 19% ;

- ✓ jocuri noroc și discotecă – operațiuni neimpozabile.

Din această cauză, societatea avea obligația să deducă TVA aferentă lucrărilor de construcție în raport cu participarea lor la realizarea operațiunilor supuse TVA și nu să considere TVA în totalitate deductibilă.

Argumentele susținute de societate, că investiția în cauză este destinată sediului secundar de producție și nicidecum pentru sediu firmă, că neconcordanțele ce apar pe autorizația de construire sunt din vina emitentului, nu pot fi reținute în soluționarea favorabilă a cauzei deoarece nu au la bază documente justificative legale.

Prin urmare, petenta avea obligația să calculeze TVA aferentă investiției în curs pe bază de pro-rată, obligație ce nu a fost realizată. Din aceste considerente, în mod întemeiat organul de inspecție fiscală a procedat la recalcularea TVA deductibilă prin aplicarea pro-ratei de 67%, rezultând astfel o TVA suplimentară de plată în sumă de lei și majorări de întârziere aferente de lei, acestea reprezentând sumele contestate.

În speță sunt aplicabile prevederile :

- ✓ art.147 alin.(1) din Legea 571/2003 : „*Persoana impozabilă care realizează sau urmează să realizeze atât operațiuni care dau drept de deducere, cât și operațiuni care nu dau drept de deducere este denumită în continuare persoană impozabilă cu regim mixt (...)*”;
- ✓ art.147 alin.(2) din Legea 571/2003 : „*Dreptul de deducere a taxei deductibile aferente achizițiilor efectuate de către o persoană impozabilă cu regim mixt se determină conform prezentului articol (...)*” ;
- ✓ art.147 alin.(5) din Legea 571/2003 : „*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 bază de pro-rată*”.

2. Cu privire la contestarea TVA în sumă de lei și a majorărilor de întârziere aferente în sumă de lei, stabilite suplimentar pentru achiziționarea unei piscine de la SC „X” SRL București.

Cauza supusă soluționării este de a se stabili dacă sunt îndeplinite condițiile și formalitățile de exercitare a dreptului de deducere a TVA în situația în care :

- ✓ în baza contractului nr...../12.03.2008 și a FF nr...../12.03.2008 și FF nr...../22.04.2008 societatea achiziționează o piscină pentru care deduce integral TVA înscrisă în cele 2 facturi fiscale în sumă de lei ;
- ✓ din analiza obiectului acestui contract „vânzare piscină (...) precum și efectuarea lucrărilor de execuție și montaj” și a anexei nr.2, rezultă că nu este prevăzută montarea piscinei contractate ;
- ✓ societatea nu are autorizație de construire a piscinei .

În concluzie, deoarece pentru piscina achiziționată, petenta nu are autorizație de construire, din punct de vedere al TVA această achiziție nu este destinată realizării de operațiuni taxabile și prin urmare nu avea dreptul să deducă TVA aferentă celor două facturi emise de furnizor.

În speță sunt aplicabile prevederile :

- ✓ art. 145 alin.(2) din Legea 571/2003 : *„Orice persoană impozabilă are dreptul să deducă TVA aferentă achizițiilor dacă acestea sunt destinate utilizării în folosul următoarelor operațiuni : a). operațiuni taxabile (...)”* ;
- ✓ art.147¹ alin.(2) din Legea 571/2003 : *„În situația în care nu sunt îndeplinite condițiile și formalitățile de exercitare a dreptului de deducere în perioada fiscală de declarare sau în cazul în care nu s-au primit documentele de justificare prevăzute la art.146, persoana impozabilă își poate exercita dreptul de deducere prin decontul perioadei fiscale în care sunt îndeplinite aceste condiții și formalități și printr-un decont ulterior, dar nu mai mult de 5 ani consecutivi, începând cu data de 1 ianuarie a anului care urmează celui în care a luat naștere dreptul de deducere”*.

Față de prevederile legale mai sus menționate, rezultă că societatea în mod eronat și-a exercitat dreptul de deducere a TVA în sumă de lei, deoarece numai simpla înregistrare în evidența contabilă a TVA deductibilă înscrisă în facturile fiscale nu este suficientă, întrucât din documentele ce au stat la baza emiterii facturilor fiscale – contract de vânzare și anexe - reies neconcordanțe și anume : în contract se stipulează ca obiect și „efectuarea lucrărilor de execuție și montaj (...) conform documentației tehnice emise de furnizorul X – Franța”, „termenul de execuție este conform graficului din anexa 2”, iar din analiza anexei 2 rezultă că montarea piscinei nu a fost prevăzută. Mai mult, organul de control fiscal a constatat că societatea nu deține autorizație de construire pentru piscina achiziționată.

Ca urmare, petenta datorează TVA suplimentară în sumă de lei, așa cum în mod legal a fost stabilit de organul de control fiscal, iar pentru neplata în termen a acestei sume datorează majorări de întârziere în sumă de lei, con form art.119-120 din OG 92/2003 R.

Pentru considerentele reținute în baza art.211 (5) din OG 92/2003 R,

D E C I D E :

Respinge contestația ca neîntemeiată și insuficient motivată pentru suma de lei reprezentând :

✓ TVA = lei
✓ majorări întârziere TVA = lei

Prezenta Decizie poate fi atacată la Tribunalul Sibiu în termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV,

V I Z A T ;
SERV. JURIDIC,
cons. jur.

Red.Cons.Sup.

Serv.Soluționare Contestații
Adresa: str.Calea Dâmbrăvii nr.28-32, cod: 550324
Tel: 0269/218176, Fax: 0269/218315
Website: www.finanțesibiu.ro