

DECIZIA

Nr. /

privind solutionarea contestației
formulate de **SC X SRL**
înregistrata la D.G.F.P. a județului Arad
sub nr.

Urmare adresei Activității de Control Fiscal Arad nr....., înregistrata la Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Arad sub nr.prin care s-au comunicat următoarele: "(...) prin Ordonanța de scoatere de sub urmărire penală din data depronunțată în dosar nr.de către Parchetul de pe lângă Judecătoria G., rămasă definitivă, irevocabilă și executorie s-a dispus scoaterea de sub urmărire penală a învinuitului considerăm că a încetat motivul suspendării, drept pentru care se poate trece la solutionarea pe fond a contestației" și s-a restituit dosarul cauzei în vederea reluării procedurii administrative în cauza dosarului **S.C. X S.R.L.**, având în vedere dispozițiile art. 184 alin. (3) din Codul de Procedură Fiscală aprobat prin Ordonanța Guvernului nr. 92/2003, republicată, am procedat la analizarea dosarului contestației depuse de **S.C. X S.R.L.** cu sediul în....., înregistrată la Activitatea de Control Fiscal sub nr.și la Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Arad sub nr....., constatând următoarele:

S.C.X SRL a depus contestația nr.înregistrată la Activitatea de Control Fiscal sub nr.și la Direcția Generală a Finanțelor Publice a jud. Arad sub nr.împotriva Deciziei de impunere nr.privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală, pentru suma delei (.... RON) reprezentând taxa pe valoarea adăugată.

Contestația a fost depusă în termenul legal de depunere prevăzut de art. 177 din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată.

Contestația este formulată și semnată de către reprezentantul legal al societății petente, administrator, și poartă stampila societății, așa după cum prevede art. 176, alin. (1) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de Procedură Fiscală, republicată.

Fiind îndeplinită procedura de formă, s-a trecut la solutionarea pe fond a contestației:

I. În contestația formulată, petenta arată că: "La data de 07.12.2004 între SC X SRL și SC Y S.A. (prin lichidator judiciar SC A SRL) s-a încheiat un contract de vânzare-cumpărare, ce are ca obiect achiziționarea patrimoniului de la SC Y SA.

Conform contractului, până la data încheierii acestuia, cumpărătorul a achitat către vânzător suma de ... miliarde lei reprezentând un avans.

Atât vânzătorul cât și cumpărătorul pentru avansul încasat și respectiv achitat, a colectat TVA și respectiv și-a dedus TVA.

La data de 15.09.2004, S.C X SRL încheie cu S.C. Z S.A contractul de vânzare - cumpărare nr.ce are ca obiect " Dreptul de proprietate asupra tuturor bunurilor corporale și necorporale care se vor afla în patrimoniul SC X SRL și care sunt situate în....., conform caietului de sarcini de la S.C. Y S.A."

Conform acestui din urma contract, S.C. Z S.A., se obligă să plătească, până la data de 31.08.2005 suma totală de ... miliarde lei către SC X SRL, iar eventualele sume

partiale platite pînă la data de 31.08.2005 vor fi considerate GARANTIE (CAUTIUNE) pentru respectarea respectivului contract."

Petenta afirmă ca organul de inspecție fiscală a analizat împreună cele două contracte și a apreciat ca sumele primite de S.C.X S.R.L. de la S.C. Z S.A. reprezintă de fapt avansuri pentru acele bunuri corporale și necorporale ce vor fi transferate după data de 31.08.2005 către S.C. Z S.A.

De asemenea, în cuprinsul contestației motivează ca : "Nu se poate trece peste voința părților, care în contractul nr. specifică foarte clar ca plățile efectuate pînă la 31.08.2005 reprezintă o garanție pentru nerespectarea contractului.

Nu înțelegem atitudinea organului de inspecție fiscală care obligă S.C.X SRL să colecteze TVA înainte de a opera transferul de proprietate conform contractului nr....."

Verificarea societății petente s-a efectuat urmând solicitării rambursării soldului sumei negative de taxă pe valoarea adăugată în suma delei aferentă perioadei 01.01.2002 –31.01.2005 prin bifarea casutei corespunzătoare din decontul privind taxă pe valoarea adăugată aferent lunii ianuarie 2005, înregistrat la Administrația Finanelor Publice sub nr.....

Urmare verificării efectuate, organele de control au constatat următoarele:

- ponderea taxei pe valoarea adăugată de rambursat provine din taxă pe valoarea adăugată în suma delei aferentă facturii nr.reprezentând contravaloare avans platit către S.C. Y S.A. conform contractului ...încheiat între SC X S.R.L. și S.C.Y S.A. prin care S.C.Y S.A. - în faliment prin lichidator judiciar S.C. A S.R.L. vinde către S.C.X S.R.L. dreptul de proprietate asupra tuturor bunurilor aflate în proprietatea S.C.Y S.A.- în faliment, bunuri situate în

- în data de 07.12.2004, S.C. X SRL a încheiat un contract de vânzare-cumpărare cu S.C.Y SA prin lichidator judiciar S.C. A S.R.L. prin care se stipulează ca « societatea S.C. Y SA vinde către S.C.X S.R.L. dreptul de proprietate asupra tuturor bunurilor corporale și necorporale aflate în proprietatea S.C.Y S.A. – în faliment, cu excepția stocurilor de materii prime, produse neterminate, produse finite, a sculelor aflate în magazii, precum și a terenului și construcției din».

- conform contractului, prețul vânzării este delei ce include taxă pe valoarea adăugată în suma delei iar din prețul vânzării suma delei reprezentând « **garanția (avansul) înaintată de cumpărător** » a fost achitată conform ordinelor de plată nr..... . Pentru suma delei a fost emisă de către S.C.Y S.A. factura fiscală nr....., taxa pe valoarea adăugată aferentă fiind în suma delei ;

-prin contractul de vânzare - cumpărare nr....., încheiat între SC X SRL și SC Z SA , societatea petentă se obligă să vândă dreptul de proprietate asupra tuturor bunurilor corporale și necorporale care se vor afla în proprietatea S.C.X S.R.L. și care sunt situate în localitatea....., conform caietului de sarcini de la S.C.Y S.A.. Dreptul de uzufruct asupra bunurilor va fi transmis către cumpărător încă de la momentul încheierii contractului de vânzare – cumpărare cu S.C.Y S.A. iar transferul nedei proprietăți va opera ulterior după ce S.C. X S.R.L. va achita integral prețul bunului către S.C.Y S.A. ;

- conform contractului mai sus menționat, S.C. Z S.A. se obligă să plătească societății S.C.X S.R.L. suma totală delei pînă la 31.08.2005 iar eventualele sume parțiale platite pînă la data sus menționată vor fi considerate garanție (cauțiune) pentru respectarea contractului;

- în urma verificărilor efectuate de către organele de inspectie fiscala s-a constatat ca suma totala delei platita de societatea petenta în baza ordinelor de plata catre SC Y SRL, a fost încasata de la SC Z S.A.;

- organele de control au constatat ca avansul încasat de petenta în suma de lei (echivalent in lei noi RON), a fost înregistrat în mod eronat în contul 462 "Creditori diversi", societatea necolectând TVA, în suma delei (echivalent în lei noiRON), în cota standard de 19% conform cap. VIII art. 140 alin (1) din Legea 571/2003, cu modificarile si completarile ulterioare, (.....X 19/119).

- organele de inspectie fiscala au calculat taxa pe valoarea adaugata colectata suplimentar în suma delei (echivalent în lei noiRON) aferenta avansului încasat în conformitate cu prevederile Cap XII art. 155 alin 7 din Legea 571/2003, cu modificarile si completarile ulterioare.

In legatura cu cele constatate în urma controlului, mai sus descrise, Activitatea de Control Fiscal Arad a formulat sesizarea penala nr....., catre Parchetul de pe langa Judecatoria G.

Societatea comerciala X S.R.L. a depus contestatie împotriva Deciziei de impunere nr.privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala emisa de organele de control din cadrul Activitatii de Control Fiscal Arad în data de....., contestatie înregistrata la Activitatea de Control Fiscal Arad sub nr.....

Activitatea de Control Fiscal Arad a transmis dosarul contestatiei depusa de petenta împreuna cu referatul cu propuneri de solutionare, cu adresa nr.Serviciului Solutionare Contestatii, din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice a judetului Arad, înregistrata la D.G.F.P. a judetului Arad sub nr.....

Întrucât, Activitatea de Control Fiscal a formulat sesizarea penala nr....., catre Parchetul de pe langa Judecatoria G în vederea începerii cercetarilor, iar organele administrativ - jurisdictionale nu se pot pronunta pe fondul cauzei mai înainte de a se finaliza solutionarea laturii penale deoarece prioritatea de solutionare în speta o au organele penale, potrivit principiului de drept “ penalul tine în loc civilul” consacrat prin art.19 alin. 2 din Codul de procedura penala, Ministerul Finantelor Publice prin Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Arad a procedat în conformitate cu prevederile art. 183 din Codul de procedura fiscala aprobat prin Ordonanta Guvernului nr. 92/2003, republicata si a emis Decizia nr.prin care a suspendat solutionarea contestatiei pâna la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala.

Prin adresa Activitatii de Control Fiscal Arad nr....., înregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a jud. Arad sub nr.s-au comunicat urmatoarele: “(...) prin Ordonanta de scoatere de sub urmarire penala din data depronuntata în dosar nr.de catre Parchetul de pe lângă Judecatoria G, ramasa definitiva, irevocabila si executorie s-a dispus scoaterea de sub urmarire penala a învinuitului consideram ca a încetat motivul suspendarii, drept pentru care se poate trece la solutionarea pe fond a contestatiei.”

III Având în vedere cele prezentate mai sus, în conformitate cu prevederile art. 184 alin. (3), unde se precizeaza : “*Procedura administrativa este reluata la încetarea motivului care a determinat suspendarea, sau, dupa caz, la expirarea termenului stabilit de organul de solutionare competent potrivit alin. (2), indiferent daca motivul care a determinat suspendarea a încetat sau nu*”, se retine ca Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Arad este investita sa se pronunte pe fond asupra contestatiei formulate de S.C.X S.R.L., în considerarea scrisorii nr.a Activitatii de

Control Fiscal Arad, înregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a jud. Arad sub nr.....

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, a sustinerilor petentei, a constatarilor organelor de control si având în vedere cadrul legal în vigoare, s-au retinut urmatoarele:

În fapt, în data de 07.12.2004, S.C.X SRL a încheiat un contract de vânzare-cumparare cu S.C.Y SA prin lichidator judiciar S.C. A S.R.L. prin care se stipuleaza ca « societatea S.C. Y SA vinde catre S.C.X S.R.L. dreptul de proprietate asupra tuturor bunurilor corporale si necorporale aflate în proprietatea S.C.Y S.A. – în faliment, cu exceptia stocurilor de materii prime, produse neterminate, produse finite, a sculelor aflate în magazii, precum si a terenului si constructiei din ».

Conform contractului, pretul vânzarii este de lei ce include taxa pe valoarea adaugata în suma de lei iar din pretul vânzarii suma delei reprezentând « **garantia (avansul) înaintata de cumparatoare** » a fost achitata conform ordinelor de plata nr..... Pentru suma delei a fost emisa de catre S.C.Y S.A. factura fiscala nr....., taxa pe valoarea adaugata aferenta fiind în suma delei ;

Prin contractul de vânzare - cumparare nr....., încheiat între S.C. X SRL si S.C. Z SA , societatea petenta se obliga sa vânda dreptul de proprietate asupra tuturor bunurilor corporale si necorporale care se vor afla în proprietatea S.C.X S.R.L. si care sunt situate în localitatea....., conform caietului de sarcini de la S.C.Y S.A.. Dreptul de uzufruct asupra bunurilor va fi transmis catre cumparatoare înca de la momentul încheierii contractului de vânzare – cumparare cu S.C.Y S.A. iar transferul nudei proprietati va opera ulterior dupa ce S.C. X S.R.L. va achita integral pretul bunului catre S.C.Y S.A. ;

Conform contractului mai sus mentionat, S.C. Z S.A. se obliga sa plateasca societatii S.C.X S.R.L. suma totala delei pâna la 31.08.2005 iar eventualele sume partiale platite pâna la data sus mentionata vor fi considerate garantie (cautiune) pentru respectarea contractului;

În urma verificarilor efectuate de catre organele de inspectie fiscala s-a constatat ca suma totala delei platita de societatea petenta în baza ordinelor de plata catre SC Y SRL, a fost încasata de petenta de la SC Z S.A .

Pentru suma delei platita de petenta catre SC Y SRL a fost emisa de catre S.C.Y S.A. factura fiscala nr....., taxa pe valoarea adaugata aferenta fiind în suma delei(.....RON) iar societatea petenta si-a exercitat dreptul de deducere asupra acestei sume. Suma delei încasata de petenta de la S.C. Z S.A. (echivalent in lei noi RON), a fost înregistrata în contul 462 "Creditori diversi", iar societatea petenta nu a colectat taxa pe valoarea adaugata pentru suma respectiva.

În drept, Legea nr. 571 din 22 decembrie 2003 privind Codul fiscal, cu modificarile ulterioare aplicabile pâna la data de 31 decembrie 2006 inclusiv:

“Sfera de aplicare

ART. 126

(1) În sfera de aplicare a taxei pe valoarea adăugată se cuprind operațiunile care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

- a) constituie o livrare de bunuri sau o prestare de servicii efectuate cu plata;*
- b) locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi în România;*
- c) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor este realizată de o persoana impozabilă, astfel cum este definită la art. 127 alin. (1);*

d) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor sa rezulte din una dintre activitățile economice prevăzute la art. 127 alin. (2).

[...]

(3) Operațiunile care se cuprind în sfera de aplicare a taxei pe valoarea adăugată sunt denumite în continuare operațiuni impozabile.

(4) Operațiunile impozabile pot fi:

a) operațiuni taxabile, pentru care se aplica cotele prevăzute la art. 140;

b) operațiuni scutite cu drept de deducere, pentru care nu se datorează taxa pe valoarea adăugată, dar este permisă deducerea taxei pe valoarea adăugată datorate sau plătite pentru bunurile sau serviciile achiziționate. În prezentul titlu, aceste operațiuni sunt prevăzute la art. 143 și art. 144;

c) operațiuni scutite fără drept de deducere, pentru care nu se datorează taxa pe valoarea adăugată și nu este permisă deducerea taxei pe valoarea adăugată datorate sau plătite pentru bunurile sau serviciile achiziționate. În prezentul titlu, aceste operațiuni sunt prevăzute la art. 141;

d) operațiuni de import scutite de taxa pe valoarea adăugată, prevăzute la art. 142, pentru care nu se datorează taxa pe valoarea adăugată în vama.

[..]

Livrarea de bunuri

ART. 128

(1) Prin livrare de bunuri se înțelege orice transfer al dreptului de proprietate asupra bunurilor de la proprietar către o alta persoana, direct sau prin persoane care acționează în numele acestuia.

(2) În înțelesul prezentului titlu, prin bunuri se înțelege bunurile corporale mobile și imobile, prin natura lor sau prin destinație. Energia electrica, energia termica, gazele naturale, agentul frigorific și altele de aceeași natura sunt considerate bunuri mobile corporale.

(3) Sunt, de asemenea, considerate livrări de bunuri efectuate cu plata, în sensul alin. (1):

a) predarea efectivă a bunurilor către o alta persoana, în cadrul unui contract care prevede ca plata se efectuează în rate sau orice alt tip de contract ce prevede ca proprietatea este atribuită cel mai târziu în momentul plății ultimei scadente, cu excepția contractelor de leasing;

[...]

(6) În cazul a doua sau mai multe transferuri succesive ale dreptului de proprietate asupra unui bun, fiecare transfer este considerat o livrare separată a bunului, chiar dacă acesta este transferat direct beneficiarului final.

[...]

Faptul generator și exigibilitatea - reguli generale

ART. 134

[...]

(5) Exigibilitatea taxei pe valoarea adăugată este anticipata faptului generator și intervine:

(...)

b) la data încasării avansului, în cazul în care se încasează avansuri înaintea livrării de bunuri sau a prestării de servicii. Se exceptează de la aceasta prevedere avansurile încasate pentru plata importurilor și a drepturilor vamale stabilite, potrivit legii, și orice avansuri încasate pentru operațiuni scutite de taxa pe valoarea adăugată sau care nu sunt în sfera de aplicare a taxei. Prin avansuri se înțelege încasarea parțială

sau integrala a contravalorii bunurilor sau serviciilor, înainte livrării, respectiv a prestării.

[...]

ART. 155

[...]

(7) Dacă plata pentru operațiuni taxabile este încasată înainte ca bunurile să fie livrate sau înainte finalizării prestării serviciilor, factura fiscală trebuie să fie emisă în termen de cel mult 5 zile lucrătoare de la fiecare dată când este încasat un avans, fără a depăși finele lunii în care a avut loc încasarea.”

Conform pct. II din contractul de vânzare – cumparare nr....., obiectul acestuia este vânzarea de către S.C.X S.R.L. către S.C. Z S.A. a bunurilor situate încare vor fi cumparate de S.C.X S.R.L. conform caietului de sarcini de la S.C.Y S.A. Terenul ce face obiectul contractului este în suprafața demp.

Conform contractului din 15 septembrie 2004, S.C.X S.R.L. se obliga “sa predea bunurile care fac obiectul contractului înca de la momentul încheierii acestuia cu S.C.Y S.A.” respectiv de la data de 7 decembrie 2004, data semnării contractului de vânzare-cumparare între S.C.Y S.A. în calitate de vânzător și S.C. X S.R.L. în calitate de cumparator a bunurilor situate îniar S.C. Z S.A. se obliga “sa preia bunurile cumparate ce fac obiectul contractului, de la momentul încheierii contractului cu S.C.Y S.A.” De asemenea, acest contract din 15 septembrie 2004 prevede pretul de vânzare delei RON și plata acestuia până la data de 31 august 2005.

În considerarea dispozițiilor art. 183 alin. 2 din Codul de procedura fiscală republicat, Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Arad - Serviciul Soluționare Contestatăii cu adresa nr.a solicitat Ministerului Finanțelor Publice - Direcția Generală de Soluționare a Contestățiilor punctul de vedere asupra faptului dacă societatea petenta trebuia să colecteze taxa pe valoarea adăugată aferentă sumei totale încasate delei ROL (.....RON) în condițiile în care în contractul nr.la punctul 3.2 se arată că sumele plătite de către Z S.A. până la data de 31.08.2005 vor fi considerate garanție (cauțiune) pentru respectarea contractului nr....., termenul de soluționare a contestației formulată de petenta prelungindu-se cu perioada cuprinsă între data solicitării și data primirii informațiilor solicitate, conform dispozițiilor legale care reglementează în materie.

Ministerul Finanțelor Publice prin Direcția Generală Legislație Impozite Indirecte a răspuns solicitării prin adresa nr.înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Arad sub nr.comunicând următorul punct de vedere:

“ În conformitate cu prevederile art. 134 alin. (5) lit. b) din Codul fiscal, chiar dacă contractul de vânzare- cumparare dintre S.C.Y S.A. și S.C.X S.R.L. este semnat la 7 decembrie 2004, după încasarea sumelor totalizândlei de la Z S.A. din pretul de vânzare a bunurilor (... lei) se datorează taxa pe valoarea adăugată aferentă delei, întrucât suma delei reprezintă avansuri încasate de către S.C.X S.R.L. înainte livrării bunurilor”.

Pe cale de consecință, conform prevederilor art. 134 alin. (5) lit. b). din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările ulterioare aplicabile până la data de 31 decembrie 2006 inclusiv, exigibilitatea taxei pe valoarea adăugată este anticipată faptului generator și intervine la data încasării avansului, în cazul în care se încasează avansuri înainte livrării de bunuri. Prin avansuri se înțelege încasarea parțială sau integrală a contravalorii bunurilor înainte livrării.

De asemenea, conform art. 155 alin. (7) din Codul fiscal, dacă plata pentru operațiunile taxabile este încasată înainte ca bunurile să fie livrate, factura fiscală trebuie să fie emisă în termen de cel mult 5 zile lucrătoare de la fiecare dată când este încasat un avans, fără a se depăși finele lunii în care a avut loc încasarea.

În raport de aceste prevederi legale, se reține că pentru suma totalizând lei încasată de către petenta de la Z S.A. înainte de data de 7 decembrie 2004 când a fost încheiat și semnat contractul de vânzare –cumpărare dintre S.C.Y S.A. și S.C.X S.R.L. și au fost predate respectiv preluate bunurile reprezentând obiectul contractului, se datorează taxa pe valoarea adăugată aferentă în suma de lei (.... lei RON), întrucât suma de lei (.... lei RON) reprezintă avansuri încasate de S.C.X S.R.L. înainte de livrarea bunurilor.

Față de cele prezentate mai sus, se reține că în mod corect și legal, organele de inspecție fiscală au calculat taxa pe valoarea adăugată colectată suplimentar în suma de lei (..... lei RON) aferentă avansului în suma totală de lei (....lei RON) încasat de către societatea petenta de la S.C.Y S.A. în baza contractului de vânzare cumpărare nr., motiv pentru care contestația urmează a fi respinsă ca neîntemeiată.

Pentru considerentele mai sus prezentate și în conformitate cu prevederile art. 126, art. 128, art. 134 și art. 155 din Legea nr. 571 din 22 decembrie 2003 privind Codul fiscal, cu modificările ulterioare aplicabile până la data de 31 decembrie 2006, coroborate cu art. 186 din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003, republicat, privind Codul de procedură fiscală, Legea nr. 348/2005 privind denominarea monedei naționale, se

DECIDE

Respingerea contestației formulate de **S.C. X S.R.L.**, împotriva Deciziei de impunere nr..... privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală, pentru suma de lei (..... RON) reprezentând taxa pe valoarea adăugată, ca neîntemeiată.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Arad, în condițiile Legii 554/2004 privind contenciosul administrativ.

