

D E C I Z I A nr. 543/275/25.03.2014

privind modul de soluționare a contestației depusă de SC X SRL înregistrată la AJFP Timis sub nr. ...

Direcția generală regională a finanțelor publice Timișoara a fost sesizată de AJFP Timis cu adresa nr.... asupra contestației formulată de SC X SRL cu sediul în ... jud.Timis, împotriva Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala nr.... emisa în baza Raportului de Inspectie Fiscala nr...., privind TVA pentru care nu s-a acordat drept de deducere în suma de ... lei.

Contestația a fost depusă în termenul legal prevăzut de art.207 din OG nr.92/2003 Republicată, privind Codul de procedură fiscală, fiind înregistrată la AJFP Timis sub nr. ..., fata de data comunicării Deciziei contestate, 28.11.2013, potrivit copiei după documentul conținând remiterea sub semnatura existentă la dosarul cauzei.

I. Prin contestația formulată petenta solicită anularea Deciziei nr. ..., susținând următoarele:

În perioada verificată activitatea desfășurată de societate a constat în prestarea de servicii de planificare zboruri private, servicii ce includ organizarea transportului între două aeroporturi, servicii de catering, curățenie, combustibil.

La data de 31.10.2012, între asociatul societății ..., în calitate de comodant și societatea petenta în calitate de comodată, s-a încheiat un contract de comodat spațiu, în care se prevede la art. II, pct. 2.1 că comodantul dă spre folosință comodatărilor un spațiu situat în jud. Timiș, ..., format din ... camere, cu destinația de spațiu de birouri, în suprafață de ... mp, cu acces la dependințe, imobil care nu este sechestrat sau urmărit, iar la art. III că comodatărilor are dreptul să își amenajeze sediul cum va crede de cuviință pentru buna funcționare a societății, neavând dreptul să ceară restituirea cheltuielilor. Investițiile realizate cad exclusiv în sarcina comodatărilor.

În baza contractului de comodat astfel încheiat și în scopul amenajării spațiului de birouri situat în jud. Timiș, ..., format din ... camere, subscrisă, în perioada iunie - august 2013, a achiziționat materiale necesare unei astfel de amenajări, care au fost evidențiate, așa cum a constatat și organul fiscal, în contul 231 - Imobilizări corporale icurs de execuție, în valoare de ... lei iar TVA deductibilă aferentă, evidențiată este de ... lei.

Toate achizițiile de materiale de construcții au la bază documente legale care dau dreptul de deducere a TVA, în conformitate cu prevederile art. 146, alin. (1), lit. a), coroborat cu prevederile art. 155, alin. (1) și alin. (19) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare

Se consideră că, în mod netemeinic și nelegal, organul de inspecție fiscală a considerat nedeductibilă TVA în sumă de ... lei, sumă aferentă facturilor de achiziții materiale de construcții din perioada 10.06.2013 - 30.08.2013.

Motivul de drept invocat de organul de inspecție fiscală, respectiv prevederile art. 145, alin. (2), lit. a), din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, nu permit organului de inspecție fiscală de a considera nedeductibilă TVA aferentă facturilor de achiziții materiale de construcții.

Achizițiile efectuate de subscrisa îndeplinesc atât condițiile, cât și formalitățile prevăzute la art. 145 – 147¹¹ din Codul fiscal, deoarece acestea au fost efectuate pentru amenajarea unui spațiu de birouri în care urmează să se desfășoare activitate economică, faptul că subscrisa nu este proprietar al spațiului și că autorizația de construcție nu este emisă e numele subscrisei neavând nicio relevanță din punct de vedere al deducerii TVA.

Exercitarea dreptului de deducere a TVA aferentă achizițiilor efectuate de subscrisa în cazul imobilizărilor în curs de execuție, este întărită și de prevederile pct. 45, alin. (6) din HG nr. 44/2004, actualizată, unde se arată că se poate păstra dreptul de deducere exercitat, chiar și în situația în care acestea (imobilizările în curs de execuție) nu se mai finalizează sau nu mai sunt utilizate pentru activitatea economică a persoanei impozabile.

Ca atare, prin excluderea textelor legale invocate de către organul de inspecție fiscală, texte legale care este evident că nu reglementează situația în care organele fiscale pot refuza acordarea dreptului de deducere al subscrisei, decizia de impunere contestată nu cuprinde niciun motiv de drept care să permită nerecunoașterea ca TVA deductibilă a sumei de ... lei, stabilită suplimentar prin Raportul de inspecție fiscală și Decizia de impunere, acte contestate.

Pentru toate aceste motive se consideră că în mod netemeinic și nelegal a fost considerată ca nedeductibilă suma de ... lei, reprezentând TVA aferentă facturilor de achiziții materiale de construcții în perioada 10.06.2013 - 30.08.2013, impunându-se admiterea contestației și anularea Deciziei de impunere cu privire la această sumă.

II. Prin Raportul de Inspectie fiscala nr.... care a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr....., organele de inspectie fiscala au consemnat urmatoarele:

Societatea a depus spre solutionare decontul de taxa pe valoarea adaugata cu suma negativa cu optiune de rambursare, pentru luna ...2013, inregistrat la A.F.P. Timisoara sub nr., pentru suma de ... lei, decont ce a fost inaintat spre solutionare cu control anticipat.

În perioada 24 -25.10.2013 și 04-06 și 08.11.2013, organele de inspecție din cadrul AJFP Timis-Inspectia Fiscala, au efectuat un control anticipat în vederea rambursării soldului negativ al TVA pentru perioada ..., aferent Decontului de TVA depus de SC X SRL.

În perioada verificată, activitatea desfășurată de SC X SRL constă în prestarea de servicii de planificare zboruri private, servicii ce includ organizarea transportului între două aeroporturi, servicii de catering, curatenie, combustibil.

Potrivit documentelor prezentate, d-l ..., asociatul unic al societatii, este proprietarul imobilului din ... inregistrat in Cartea Funciara nr.... a localitatii ... constand in casa nr.... curte si gradina in intravilan, cu nr. Cadastral ... si ..., in suprafata totala de ... mp., anexa de lucru, dobandit prin act de vanzare cumparare cu nr...., emis de NP

Urmare depunerii cererii nr.... pentru emiterea unui certificat de urbanism, la data de 03.12.2007 i se elibereaza d-lui ... de catre Primaria ..., Certificatul de Urbanism nr...., anexa de lucru, cu valabilitate de 12 luni de la data emiterii si cu specificatia expresa „, se vor unifica cele 2 parcele”.

In baza respectivului certificat de urbanism se intocmeste proiectul nr...., faza P.A.C., documentatie pentru obtinerea autorizatiei de constructie, avand ca beneficiar pe d-l ..., documentatie in care sunt stipulate urmatoarele:

“Beneficiarul doreste realizarea unei case unifamiliale cu regim de inaltime parter + mansarda. In prezent pe teren se mai gasesc 2 case + anexe, cu regim de inaltime aliniate la frontul stradal, in suprafata totala construita la sol de 251 mp....”

In baza Proiectului pentru autorizarea executiei lucrarii de construire (PAC) nr.... i se elibereaza d-lui ..., de catre Primaria ..., Autorizata de constructie nr...., anexa de lucru, avand ca obiect „constructia casei familiale P + M” pentru lucrari in valoare de ... lei, pe imobilul din ..., carte funciara ... top ..., cu termen de valabilitate de 12 luni de la data emiterii, interval de timp in care trebuie incepute lucrarile de executie autorizate, cu o durata de executie de 36 luni.

In timpul inspectiei fiscale, d-l ... – in calitate de comodatant, prezinta controlului contractul de comodat spatiu incheiat la data de 31.10.2012, anexa de lucru, cu S.C.... S.R.L.,-... (fosta denumire a SC X SRL) in calitate de comodatatar, avand ca obiect folosirea respectivului „spatiu situat in judetul Timis, ..., format din ...camere, cu destinatia de spatiu de birouri, in suprafata de ... mp., cu acces la dependinte”, predarea spatiului „va avea loc la data de 01.11.2012, data la care incepe executarea contractului a carui durata se incheie la data de 31.10.2015”, activitatile proprii de birou pentru societatea verificata desfasurandu-se in fapt in perioada verificata, in spatiul inchiriat anterior prezentat.

Despre acest contract nu s-a facut, in perioada supusa controlului, nici o mentiune la registrul comertului, asa cum prevede art.1 din Legea nr.26/1990 – privind registrul comertului, actualizata, nerespectandu-se prevederile art.5 din acelasi act normativ.

Urmare investigatiilor pe teren desfasurate de organele fiscale s-a constatat faptul ca, privind din strada catre imobilul inregistrat in CF nr.... apar urmatoarele aspecte:

- casa din stanga este dezmembrata in proportie de ...% nemaifiind utilizata.
- casa din dreapta este de asemenea neutilizabila.
- noua casa din spate construita in baza autorizatiei nr...., se afla la structura in rosu, nefiind utilizabila pentru activitatile prevazute in obiectul de activitate al societatii, la momentul prezentei inspectiei fiscale.

Cu privire la respectivele constatari a fost intocmita Fisa investigatiilor pe teren „FIT”, anexa de lucru.

Pentru perioada supusa prezentei inspectii fiscale nici persoana fizica si nici S.C.X S.R.L., nu a prezentat dovada dreptului de proprietate pentru casa familiala autorizata prin Autorizatia nr...., care se face cu extrasul de carte funciara, respectiv dovada delimitarii unui imobil fata de celelalte imobile, asa cum prevede art.15, alin.(3) din Legea Cadastrului nr.7/1996, actualizata, desi conform prevederilor art.36, alin.(3) din acelasi act normativ „dreptul de proprietate asupra constructiilor se poate inscrie in Cartea funciara pe baza stadiilor de executie”

Pentru a beneficia de prevederile art.21, alin.(3), lit.m) din Legea nr.571/2003, actualizata, in limita corespunzatoare suprafetelor puse la dispozitia societatii in baza contractelor incheiate intre parti, contribuabilul, conform pct.37 din H.G.44/2004, actualizata, trebuie sa justifice respectivele cheltuieli cu documente legale, respectiv contracte incheiate cu furnizorii de utilitati, situatie in care pentru perioada verificata S.C.X S.R.L. nu a pus la dispozitia controlului asemenea documente.

In acelasi timp S.C.X S.R.L., isi desfasoara activitatea, in spatiu inchiriat, concomitent cu spatiul „pus” la dispozitia societatii dar neutilizabil din punct de vedere functional, conform aspectelor prezentate anterior.

In perioada 10.06.2013 – 30.08.2013, S.C.X S.R.L. achizitioneaza materiale necesare construirii obiectivelor prevazute in Autorizatia nr...., emisa pe numele d-lui ..., materiale evidentiata in debitul contului 231- „Imobilizari corporale in curs de executie” in valoare de ... lei, anexa de lucru (... + ...) pentru care TVA deductibila evidentiata de catre societate reprezinta ... lei (... x 24%).

Conform prevederilor art.1 alin.(1) din Legea nr.50/1991, actualizata, privind autorizarea executarii lucrarilor de constructii, executarea lucrarilor de constructie este permisa numai pe baza unei autorizatii de construire emisa la solicitarea beneficiarului unui drept real asupra imobil, teren sau constructii, identificat prin numar cadastral, conditie pe care S.C.X S.R.L. nu o intruneste pentru casa familiala P + M aflata in curs de executie cu materialele achizitionate si evidentiata in debitul contului 231- „Imobilizari corporale in curs de executie, TVA in suma de ... lei (. + ...) nu intruneste conditiile prevazute de art.145 alin.(2) lit.a) din Legea nr.571/2003, actualizata, coroborate cu ale pct.45 alin.(2) din H.G. nr.44/2004, actualizata, situatie in care suma de ... lei se respinge de la deductibilitate.

III. Având în vedere susținerile contestatoarei , constatările organelor fiscale și actele normative în vigoare, se rețin următoarele:

SC X SRL are sediul in ... jud.Timis, reprezentata de ..., in calitate de administrator, inregistrata la ORC de pe langa Tribunalul Timis sub nr. ..., CUI ...

Cauza supusa solutionarii o constituie legalitatea masurii de neacordare a dreptului de deducere pentru TVA, în condițiile în care petenta nu prezinta alta situatie si documente prin care sa combata constatările organelor de inspectie fiscala.

In fapt, d-l ..., asociatul unic al societatii, este proprietarul imobilului din ... inregistrat in Cartea Funciara nr.... a localitatii ..., constand in casa nr...., nr.... curte si gradina in intravilan, cu nr. Cadastral ..., in suprafata totala de ... mp., anexa de lucru, dobandit prin act de vanzare cumparare cu nr...., emis de NP ...

In baza Proiectului pentru autorizarea executiei lucrarii de construire (PAC) nr.... i se elibereaza d-lui ..., de catre Primaria ..., Autorizata de constructie nr...., anexa de lucru, avand ca obiect „constructia casei familiale P + M” pentru lucrari in valoare de ... lei, pe imobilul din ..., carte funciara ..., top ... si ... cu termen de valabilitate de 12 luni de la data emiterii, interval de timp in care trebuie incepute lucrarile de executie autorizate, cu o durata de executie de 36 luni.

La data de 31.10.2012, intre asociatul societății ..., in calitate de comodant și societatea petenta in calitate de comodat, s-a incheiat un contract de comodat spațiu, in care se prevede la art. II, pct. 2.1 că comodantul dă spre folosință comodatului un spațiu situat in jud. Timiș, ... format din ... camere, cu destinația de spațiu de birouri, in suprafata de ... mp, cu acces la dependințe, iar la art. III că comodatul are dreptul să își amenajeze sediul cum va crede de cuviință pentru buna funcționare a societății, neavând dreptul să ceară restituirea cheltuielilor. Investițiile realizate cad exclusiv in sarcina comodatului.

In baza contractului de comodat astfel incheiat și in scopul amenajării spațiului de birouri situat in jud. Timiș, ..., format din ... camere, petenta, in perioada iunie - august 2013, a achiziționat materiale necesare unei astfel de amenajări, care au fost evidențiate in contul 231 - Imobilizări corporale in curs de execuție, in valoare de ... lei, iar TVA deductibilă aferentă evidentiată este de ... lei.

Organele de inspectie fiscala nu au dat drept de deducere pentru aceasta suma, pe motiv ca TVA in suma de ... lei (... + ...) nu intruneste conditiile prevazute de art.145 alin.(2) lit.a) din Legea nr.571/2003, actualizata, coroborate cu ale pct.45 alin.(2) din H.G. nr.44/2004, actualizata.

In drept, in speta sunt incidente prevederile art.145 alin.(2) din Codul fiscal care prevad:

“(2) Orice persoană impozabilă are dreptul să deducă taxa aferentă achizițiilor, dacă acestea sunt destinate utilizării în folosul următoarelor operațiuni:

a) operațiuni taxabile;”

Asadar, o persoana impozabila are dreptul sa-si deduca TVA aferenta achizitiilor numai daca aceste achizitii sunt destinate realizarii unor operatiuni taxabile, cu alte cuvinte daca ele concura la realizarea obiectului de activitate a persoanei impozabile si daca duc la dezvoltarea acesteia.

Desi prin contestatie se sustine ca „*achizițiile efectuate de subscrisa indeplinesc atât condițiile, cât și formalitățile prevăzute la art. 145 – 147¹¹ din Codul fiscal, deoarece acestea au fost efectuate pentru amenajarea unui spațiu de birouri in care urmează să se desfășoare activitate economică, faptul că subscrisa nu este proprietar al spațiului și că autorizația de construcție nu este emisă e numele subscrisei neavând nicio relevanța din punct de vedere al deducerii TVA*”, facem precizarea ca nu calitatea de proprietar al spatiului supus lucrarilor de investitii si

modernizare a determinat organele de inspectie sa nu acorde drept de deducere pentru TVA aferenta achizitiilor sau ca autorizatia de constructie este eliberata pe numele unei persoane fizice, ci faptul ca nu exista niciun element probatoriu din care sa rezulte ca lucrarile de investitii se executa la un spatiu care are legatura cu SC X SRL si pentru care sa se poata face dovada ca va fi destinat realizarii de operatiuni taxabile.

Prezentarea contractului de comodat incheiat intre dl.... si SC X SRL in care se prevede ca societatea, in calitate de comodatatar, are dreptul să își amenajeze sediul cum va crede de cuviință pentru buna funcționare a societății, neavând dreptul să ceară restituirea cheltuielilor, nu este de natura a demonstra ca societatea va desfasura operatiuni taxabile in acest spatiu, cu atat mai mult cu cat , urmare verificarii la fata locului efectuata de organele fiscale, a rezultat ca doua din imobilele existente pe terenul proprietate a d-lui ..., nu sunt locuibile, iar al treilea imobil este ridicat la rosu.Astfel, prevederea din contractul de comodat potrivit careia *“comodantul dă spre folosință comodatarului un spațiu... format din 9 camere, cu destinația de spațiu de birouri, in suprafață de 200 mp...”* nu concorda cu realitatea din teren.

Mai mult, societatea petenta nu a facut dovada ca intentioneaza sa isi desfasoare activitatea in aceasta locatie si nici nu prezinta alte documente prin care sa modifice constatările organelor fiscale.

Simpla afirmatie a petentei ca achizițiile efectuate indeplinesc atât condițiile, cât și formalitățile prevăzute la art. 145 – 147¹¹ din Codul fiscal, deoarece acestea au fost efectuate pentru amenajarea unui spațiu de birouri in care urmează să se desfășoare activitate economică, nefiind insotita de niciun document doveditor, asa dupa cum se precizeaza la art.206 Cod procedura fiscala:

“ART. 206

Forma și conținutul contestației

(1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

c) motivele de fapt și de drept;

d) dovezile pe care se întemeiază;”

nu este suficienta pentru a fi relevanta in speta.

Pe cale de consecinta, urmare analizei documentelor existente la dosarul cauzei, organul de solutionare constata ca masura luata de organele de inspectie de a nu acorda drept de deducere pentru suma de ... lei este legala.

Pentru considerentele arătate mai sus și în temeiul prevederilor art.216 din OG nr.92/2003 Republicată, privind Codul de procedură fiscală in baza referatului nr.

se

D E C I D E :

1. Respingerea, ca neintemeiata si nesustinuta cu documente, a contestatiei formulate de SC X SRL împotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala nr.... emisa in baza Raportului de

Inspectie Fiscala nr....., privind TVA pentru care nu s-a acordat drept de deducere in suma de ... lei.

2. Prezenta decizie se comunica la:

- SC X SRL cu sediul in ..., jud.Timis
- DGRFP Timisoara - AJFP Timis

3. Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la instanta de contencios administrativ competenta, in termen de 6 luni de la primirea prezentei.

DIRECTOR GENERAL,

...