

IL/221/2010

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice xxx a fost sesizat de Activitatea de inspectie fiscala – Serviciul Inspectie Fiscala nr.xxx , prin adresa nr.xxx cu privire la contestatia formulata de xxx , cu sediul in xxx, inregistrata la DGFP xxx sub nr.xxx

Contestatia a fost formulata partial impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. xxx , pentru suma de xxx lei reprezentand :

- TVA xxx
- majorari de intarziere aferente TVA xxx

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din O.G. nr. 92/2003(R) privind Codul de procedura fiscala, republicata , cu modificarile si completarile ulterioare, in raport de data comunicarii deciziei de impunere , respectiv xxx, potrivit semnaturii de primire de pe decizia contestata , si de data inregistrarii acesteia la Activitatea de Inspectie Fiscala respectiv xxx, asa cum reiese din amprenta stampilei registraturii aplicata pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice xxx prin Biroul de Solutionarea Contestatiilor, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, este competent sa solutioneze prezenta contestatie.

I.-xxx contesta Decizia de impunere nr. xxx pct. 2.1.1.-obligatii fiscale suplimentare de plata-T.V.A. Pentru suma de xxx precum si pentru majorarile si penalitatile aferente acestei sume, emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. xxx incheiat pentru perioada xxx, deoarece notificarile solicitate , prin care Administratia Nationala Apele Romane -Directia Apelor xxx – xxx instiinteaza optiunea sa de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 al(2) lit.e din Codul Fiscal , Ministerul Finantelor Publice-Directia Generala a Finantelor Publice judetul xxx, au fost efectuate in termenele prevazute de lege.

Ataseaza copie xerox de pe Notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 al(2) lit.e din Codul fiscal pentru pe rioada xxx si Notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 al(2) lit.e din Codul fiscal pentru perioada 01.01.2010 -31.12.2010

II. Activitatea de inspectie fiscala , Serviciul de inspectie fiscala xxx, in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei nr.xxx, sustine ca sumele stabilite suplimentar sunt legale din urmatoarele motive :

In perioada efectuarii inspectiei fiscale nu a fost prezentata Notificarea privind optiunea de taxare aferenta perioadei xxx, prezentandu-se Notificarea aferenta anului xxx, ce se gaseste in xerocopie la dosarul fiscal.

Pentru perioada anilor xxx in timpul inspectiei fiscale nu au fost prezentate aceste notificari, iar reprezentantii societatii au mentionat ca nu au aceste documente.

Avand in vedere cele mentionate mai sus organul de inspectie fiscala propune respingerea contestatiei in totalitate pentru suma de xxx lei reprezentand T.V.A. si majorari aferente in suma de xxx lei.

III. Luand in considerare constatarile organului fiscal, documentele existente la dosarul contestatiei precum si actele normative in vigoare in perioada invocata de contestatoare si organul de control se retin urmatoarele:

Organele de inspectie fiscala au efectuat verificarea bazelor de impunere, a legalitatii si conformitatii declaratiilor fiscale precum si a modului de calcul, evidentiere si declarare in cuantumul si la termenele legale a impozitelor, taxelor ,contributiilor si altor sume datorate bugetului general consolidat la xxx

In urma acestei verificari a fost emisa *Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata nr.xxx* din care se contesta suma de xxx lei reprezentand taxa pe valoare adauata si xxx lei majorari aferente acestei sume .

Suma de xxx lei reprezinta taxa pe valoarea adaugata dedusa pentru operatiune scutita fara drept de deducere la inchirierea spatiului din xxx ,xxx ,pentru care nu a detinut notificare din partea furnizorului in perioada xxx, incalcand prevederile art. 141 al(2) lit. e din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, actualizat.

Cauza supusa solutionarii este daca organele de inspectie fiscala au considerat corect ca este nedeductibila taxa pe valoarea adaugata in suma de xxx lei, in conditiile in care Notificarea privind exercitarea optiunii pentru taxarea inchirierii spatiului din xxx nu a fost depusa in timpul inspectiei fiscale .

In drept-conform Normelor metodologice de aplicarea a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin H.G. nr. 44/2004 , in vigoare la data de 01.01.2010:

38. (1) În sensul art. 141 alin. (3) din Codul fiscal și fără să contravină prevederilor art. 161 din Codul fiscal, **orice persoană impozabilă stabilită în România poate opta pentru taxarea oricăreia dintre operațiunile scutite** de taxă prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. e) din Codul fiscal, în ceea ce privește un bun imobil sau o parte a acestuia.

(3) Opțiunea prevăzută la alin. (1) se va notifica organelor fiscale

competente pe formularul prezentat în anexa nr. 1 la prezentele norme metodologice și se va exercita de la data înscrisă în notificare. O copie de pe notificare va fi transmisă clientului. **Depunerea cu întârziere a notificării nu va anula dreptul persoanei impozabile de a aplica regimul de taxare și nici dreptul de deducere exercitat de beneficiar în condițiile art. 145-147¹ din Codul fiscal.** Dreptul de deducere la beneficiar ia naștere și poate fi exercitat la data la care intervine exigibilitatea taxei, și nu la data primirii copiei de pe notificarea transmisă de vânzător. În situația în care opțiunea se exercită numai pentru o parte din bunul imobil, această parte din bunul imobil care se intenționează a fi utilizată pentru operațiuni taxabile se va comunica în notificarea transmisă organului fiscal.

(11) În cazul notificărilor prevăzute la alin. (3) și (7) depuse după data de 1 ianuarie 2010 inclusiv, pentru operațiunile prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. e) din Codul fiscal, care au fost efectuate în anii precedenți sau au început în anii precedenți și sunt încă în derulare după data de 1 ianuarie 2010, **se aplică prevederile legale în vigoare la momentul depunerii notificării.**

(12) Organele de inspecție fiscală vor permite, în timpul desfășurării controlului, depunerea de notificări pentru taxarea operațiunilor prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. e) din Codul fiscal, dacă persoana impozabilă a aplicat regimul de taxare, dar nu a depus notificare, indiferent dacă inspecția fiscală are loc la persoana impozabilă care a realizat operațiunile prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. e) din Codul fiscal sau la beneficiarul acestor operațiuni. Aceleași prevederi se aplică corespunzător și pentru notificarea prevăzută la alin. (7).

Fata de prevederile legale anterior menționate, se retine ca în sfera operațiunilor scutite T.V.A. sunt incluse și operațiunile scutite de taxa fără drept de deducere, între care închirierea de bunuri imobile, pentru care nedatorându-se taxa și nefiind permisă deducerea taxei datorate sau achitate, cu mențiunea ca orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea acestor operațiuni, **în condițiile stabilite prin norme.**

Astfel, prin normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, aprobate prin H.G. nr. 44/2004, în vigoare începând cu 01.01.2010, se stabilește în mod expres ca în cazul notificărilor depuse după data de 1 ianuarie 2010 inclusiv, pentru operațiunile prevăzute la art. 141 al(2) lit.e din Codul fiscal, care au fost efectuate în anii precedenți sau au început în anii precedenți și sunt încă în derulare după data de 1 ianuarie 2010, se aplică prevederile legale în vigoare la momentul depunerii notificării, **iar organele de inspecție fiscală vor permite, în timpul desfășurării controlului, depunerea de notificări pentru taxarea operațiunilor prevăzute la art. 141 al(2) lit. e din Codul fiscal.**

“ Conform alin. (1) al [art. II din HOTĂRÂREA nr. 1.620 din 29 decembrie 2009](#), publicată în MONITORUL OFICIAL nr. 927 din 31 decembrie 2009, **prevederile art. I**

lit. E se aplică începând cu data de 1 ianuarie 2010.”

Din analiza Raportului de inspectie fiscala nr.xxx cat si a Referatului cu propuneri de solutionare nr. xxx se retine ca xxx **nu a prezentat organului de inspectie fiscala Notificarea privind operatiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 al(2) lit. e din Codul Fiscal pentru perioada xxx, aceasta fiind anexata la dosarul contestatiei.**

Notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 al(2) lit. e din Codul fiscal, ce a fost atasata de contestator la dosarul contestatiei, este inregistrata la Administratia Finantelor Publice a Municipiului xxx sub nr. xxx

De retinut este faptul ca beneficiarii cunoscand ca operatiunile de inchiriere de bunuri imobile sunt operatiuni scutite, precum si faptul ca nu au drept de deducere a taxei facturate de prestatori decat in masura in care acestia si-au exprimat optiunea de taxare a operatiunii prin depunerea unei notificari in acest sens la organele fiscale, au obligatia sa solicite prestatorilor dovada depunerii notificarii, chiar daca acest lucru nu a fost prevazut in mod expres in lege, decurgand in mod logic din ansamblul reglementarilor intrucat, in caz contrar, inchirierea este considerata o operatiune scutita fara drept de deducere a taxei pe valoare adaugata.

Intrucat contestatorul face dovada ca la data controlului aceasta notificare exista iar organul de solutionare a contestatiei nu poate verifica daca aceasta notificare este conforma cu originalul urmeaza a se proceda la aplicarea prevederilor 216 al(3) din O.G. nr. 92/2001 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, respectiv la desfiintarea partiala a *Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. xxx* numai cu privire la T.V.A. dedusa in suma de xxx lei pentru inchirierea spatiului din xxx si majorarile aferente acestei sume.

Art. 216 din OUG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare stipuleaza "(3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare.”,

coroborate cu prevederile pct. 102.5 din Normele metodologice de aplicare a Ordonantei Guvernului nr. 92/2001 aprobate prin H.G. nr. 1050/2004, unde se precizeaza:

„102.5. In cazul in care, ca urmare a desfiintarii actului administrativ conform art. 185 alin. (3) din Codul de procedura fiscala, este necesara reverificarea unei perioade impozabile, aceasta se va efectua de catre o alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat actul contestat”,

si prevederile **pct. 12.6** , 12.7 si 12.8 din Ordinul **519/2005** privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Anexa nr. 1, unde se stipuleaza:

12.6. În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare.

„12.7. Decizia de desființare va fi pusa in executare in termen de 30 de zile de la data comunicarii, iar verificarea va viza strict aceeasi perioada si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.”

12.8. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de soluționare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat, acesta putând fi contestat potrivit legii.

In concluzie, organul de inspectie fiscala urmeaza sa refaca verificarea fiscala in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu cele retinute in prezenta decizie si sa solicite Administratiei Finantelor Publice a Municipiului xxx daca intr-adevar *Notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 al(2) lit. e din Codul fiscal inregistrata sub nr. xxx* a fost depusa de Administratia Nationala “Apele Romane” Directia Apelor xxx ,in vederea acordarii dreptului de deducere a T.V.A. din facturile emise de furnizorul Administratia Nationala “Apele Romane” .

Avand in vedere ca debitul in suma de xxx lei reprezentand T.V.A. a fost desfiinat , urmeaza ca si majorarile de intarziere contestate in suma de xxx lei sa fie desfiintate conform principiului de drept “ *accessorium sequitur principale*”.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor Normelor metodologice de aplicarea a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin H.G. nr. 44/2004 , **in vigoare la data de 01.01.2010**, pct. 38. (1) ,pct.11,pct.12 si a pct. 12 .6 pct.12.7 din Ordinul nr. 519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, coroborate cu art. 216 al(3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala , republicata se :

D E C I D E :

Art.1- Desfiintarea partiala a Deciziei de impunere nr. xxx cu privire la suma de xxx lei reprezentand TVA xxx lei si majorari de intarziere aferente TVA xxx lei ,urmand ca organele de inspectie fiscala , prin alte persoane decat cele care

au întocmit decizia de impunere contestata, sa efectueze o noua verificare a tuturor documentelor, pentru aceeași perioada și același tip de impozit tinand cont de considerentele deciziei de solutionare.

Art.2. -Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul xxx in termen de 6 luni de la comunicare.

Director Executiv,

xxx

xxx/4 exp.

