

DECIZIA NR. 266/____/01/2013
privind solutionarea contestatiei formulate de
SC XXXXX SRL cu sediul in XXXX str XXXX nr XX

Directia Generala a Finantelor Publice XXXa fost investita in baza art 209 din OG 92/ 2003 R cu solutionarea contestatiei formulate de SC XXX SRL impotriva Decizie de impunere nr XXX/ 28.09.2012 intocmita de Activitatea de Inspectie Fisicala XXXX

Contestatia a fost depusa in termenul impus de art 207 din OG 92/ 2003 R fiind inregistrata la organul fiscal cu nr XXXX/ 12.11.2012 iar la DGFP XXX cu nr XXX/ 19.11.2012. Actul contestat a fost primit de societate in data de 11.10.2012.

Suma contestata este de XXX lei si reprezinta:

- XXXX lei impozit pe profit
- XXXX lei dobanzi aferente
- XXX lei penalitati de intarziere aferente
- XXXX lei TVA
- XXXX lei majorari TVA
- XXXX lei penalitati de intarziere TVA

I. Prin contestatia formulata petenta invoca urmatoarele:

- in urma derularii proceselor economice societatea noastra a inregistrat si declarat la organul fiscal un TVA de rambursat de XXXlei
- la data de 02.07.2003 in baza contractului de vanzare cumparare autentificat sub nr XXX/ 02.07.2003 SC XXXXX SRL achizitioneaza de la XXX XXX la pretul de XXXX lei , valoarea neta fiind de XXX lei un imobil inscris in CF XXX cu nr Top XXX/2/1
- in perioada 2003- 2009 SC XXX SRL a procedat la eliberarea terenului si valorificarea bunurilor rezultante in urma demolarii tuturor imobilelor care au facut parte integranta din contract

- la data de 29.12.2009 in baza contractului de vanzare cumparare autentificat sub nr XXX/ 29.12.2009 si a fact fiscale nr XXX/ 30.12.2009 SC XXX SRL vinde terenul in suprafata de XXX mp catre pers fizice XXX si XX la pretul de XXX lei - pretul de vanzare a terenului nu a fost inferior valorii de achizitie a acestuia avand in vedere faptul ca prin contractul de vanzare cumparare incheiat la data de 02.07.2003 valoarea terenului si a tuturor constructiilor edificate pe acesta au fost de XXXX lei

- organul fiscal a apreciat ca vanzarea terenului s-a facut de catre persoane affiliate respectiv parintii asociatei XXXX situatie in care au procedat la reasezarea pretului pentru a estima pretul de piata fara insa a avea in vedere prevederile legale in materie care reglementeaza preturile de transfer respectiv Ordinul nr 222/ 2008 privind continutul dosarului preturilor de transfer

- societati noastre nu i s-a solicitat in scris un astfel de dosar , iar organul fiscal a procedat la evaluarea tranzactiei prin incalcarea prevederilor aceluiasi act normativ

- prin incalcarea normelor legale in vigoare si comportamentul vadit abuziv al organului de control acesta a stabilit in sarcina societati un profit suplimentar printr-o estimare efectuata fara un temei legal astfel ca au stabilit ca valoarea estimata a tranzactiei este in suma de XXX lei ceea ce a dus la un impozit pe profit suplimentar in suma de XXX lei cu dobanzile si penalitatile aferente

- contestam valoarea totala a tva atata timp cat nu au fost respectate principiile enumerate mai sus cu privire la estimare

- referitor la fact fiscala nr XXX/ 29.09.2007 organul de control constata ca societatea nu avea angajati care sa poata efectua unele lucrari de reparatii la cele XXXX blocuri ceramice , motivate de faptul ca la data respectiva societatea nu avea angajat personal calificat in domeniul constructiilor , dar asa cum se desprinde din bilantul contabil al societati , in anul 2007 societatea avea un numar de XX angajati

II. Prin decizia de impunere ce face obiectul prezentei contestatii , organul fiscal mentioneaza urmatoarele:

- in luna decembrie 2009 societatea verificata emite fact nr XXX/ 30.12.2009 in suma de XXX lei fara tva avand inscrisa mentiunea “scutit conform art 141 din codul fiscal “ reprezentand vanzare teren constructii cf catre persoanele fizice XXX si XXXX

Factura respectiva a fost intocmita in baza contractului de vanzare cumparare incheiat la data de 20.12.2009 intre SC XXX SRL si persoanele fizice XXX si XXXX prin care societatea verificata vinde persoanelor respective un imobil – teren inscris in CF nr XXX cu nr top XX/ 2/2/1.Mentionam ca terenul respectiv a fost dobândit de societate in anul 2003 de la XXX XXXX

Avand in vedere ca persoanele fizice XXX si XXX sunt parintii asociatului unic al SC XXX SRL in persoana d-nei XXX , in conformitate cu prevederile art 7 pct 21 lit a) si b) din Codul fiscal R acestea au calitate de persoane affiliate cu societatea verificata.

- precizam faptul ca cele doua persoane fizice au detinut calitatea de asociati in cadrul societatii verificate , pana in luna septembrie 2009 cand au cedat partile sociale catre fiica acestora

Organul fiscal a aplicat prevederile art 11 din Codul fiscal

- din aplicatia Fiscnet , organele de inspectie fiscală au identificat in semestrul I 2010 tranzactii imobiliare efectuate de dl XXX cu SC XXX SRL XX conform declaratiei informative privind impozitul pe veniturile din transferul proprietatilor imobiliare din patrimoniu personal – cod 208 depusa conform legii de Birou notar public XXXXX

- conform adresei nr 256/ 13.09.2012 emisa de Birou notarial XXX (urmare a adresei organelor de inspectie fiscală nr XXX/ 13.09.2012) rezulta ca dl XXX figureaza ca beneficiar de venit in cursul semestrului I 2010 cu contractul de vanzare cumparare nr XXX/ 03.03.2010.

Din acest contract rezulta faptul ca pentru suprafata totala de XXX mp persoanele fizice XXX si XXX au incasat suma totala de XXXX lei

Pentru terenul de constructii in suprafata de XXX mp persoanele fizice XXXX si XXX au incasat suma totala de XXXX lei

- avand in vedere cele prezентate, organele de inspectie fiscală ajusteaza suma venitului de la XXX lei (suma inscrisa in factura) la suma de XXX lei pentru a reflecta pretul de piata al terenului in suprafata de XXX mp aplicand metoda pretului de revanzare in conformitate cu prevederile art 11 alin 2 lit c) din Legea 571/ 2003 R coroborat cu pct 27 din HG 44/ 3003 R dat in aplicarea art 11 alin 2 din Codul fiscal , deoarece suma incasata de catre persoanele fizice affiliate ,de la SC XXX SRL , reprezinta pretul de piata platit de un client independent in acelasi moment (diferenta de X luni este nesemnificativa pentru piata imobiliara) si in acelasi loc pentru acelasi bun – teren de constructii care nu a suferit modificari

Avand in vedere cele prezентate , organele de inspectie fiscală au stabilit in trim IV 2009 un venit impozabil suplimentar in suma de XXX lei (XXX lei – XXX lei) .

Avand in vedere pierderea fiscală in suma de XXX lei inregistrata de societate in anul 2009 , conform declaratiei 101 , organul de inspectie fiscală a stabilit la nivelul anului 2009 un venit impozabil in suma de XXX lei (XXX lei – XX lei) caruia ii corespunde un impozit pe profit de XXXX lei.

In conditiile in care societatea verificata nu a colectat TVA la suma de XXX lei , organele de inspectie fiscală au stabilit o TVA suplimentara in suma de XXX lei (XXXx 19%) aferenta valorii de piata a tranzactiei.

- in luna septembrie 2007 societatea inregistreaza in evidenta contabila fact nr XXX/ 29.09.2007 emisa de SC XXX SRL in suma totala de XXXlei din care contravaloreala bunurilor in suma de XXX lei si tva deductibila in suma de XXlei constand in achizitia unui numar de XX bucati blocuri ceramice. Acestea au fost date in consum in aceeasi luna fiind inregistrate in ct 611 , insa societatea nu a prezentat facturi fiscale de prestari servicii constructii, situatii de lucrari sau alte documente din care sa rezulte ca acestea au fost puse in opera. La data respectiva

societatea nu avea personal angajat calificat in domeniul constructiilor . Ca urmare organul fiscal a marit baza impozabila a profitului impozabil afferent trim III 2007 cu suma de XXX lei, calculand un impozit pe profit suplimentar in suma de XX lei. Astfel organele de inspectie fiscală au stabilit tva suplimentara de XXXlei.

III. Avand in vedere sustinerile partilor, documentele aflate la dosarul cauzei, legislatia in vigoare in perioada suspusa controlului, organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele:

1. Referitor la impozitul pe profit suplimentar in suma de XXX lei si a dobanzilor si penalitatilor aferente

Cauza supusa solutionarii este de a se stabili daca era necesara ajustarea pretului de vanzare urmare a contractului de vanzare cumparare incheiat in data de 29.12.2009 intre SC XXX SRL si persoanele fizice XXX si XXX prin care societatea vinde persoanelor respective un imobil – teren in suprafata totala de XXX mp situate in XXX inscris in CF nr XXX nr top XXX/2/1 in conditiile in care:

- terenul a fost dobândit de societate in anul 2003 de la XX in baza contractului de vanzare

- in luna decembrie 2009 societatea verificata emite factura fiscală nr XXX/ 30.12.2009 in suma de XXX lei (fara TVA avand inscrisa mentiunea scutit conform art 141 din codul fiscal reprezentand vanzare teren constructii cf catre persoanele fizice XXXX si XXX)

- persoanele fizice XXX si XXX sunt parintii asociatului unic al SC XXX SRL in persoana d-nei XXXXX

- cele doua persoane fizice au detinut calitatea de asociati in cadrul societatii verificate pana in luna septembrie 2009 cand au cedat partile sociale catre fiica acestora

- din aplicatia Fiscnet , organele de inspectie fiscală au identificat in semestrul I 2010 tranzactii imobiliare efectuate de dl XXXcu SC XXXX SRL XXX avand CUI XXX conform Declaratiei informative privind impozitul pe veniturile din transferul proprietatilor imobiliare din patrimoniul personal – cod 208 depusa , conform legii de Birou Notar Public XXXXX

- conform adresei nr XXX/ 13.09. 2012 emisa de Birou Notar Public XXX urmare a adresei Activitatii de Inspectie Fiscală nr XXX/ 13.09.2012 , rezulta faptul ca dl XXXX identificat prin CNP XXXX figureaza ca beneficiar de venit in cursul semestrului I 2010 , cu contractul de vanzare cumparare nr XXX / 03.03.2010.

- din contractul de vanzare cumparare nr XXX/ 03.03.2010 rezulta ca persoanele fizice XXX si XXX in calitate de proprietari vand catre SC XXX SRL XX terenul de constructii in suprafata de XXX mp pentru care au incasat suma de XXX lei.

Avand in vedere cele prezentate organele de inspectie fiscală ajusteaza suma venitului de la XXX lei (suma inscrisa in factura) la suma de XXX lei pentru a reflecta pretul de piata al terenului in suprafata de XXX mp , aplicand metoda pretului de revanzare conform art 11 alin 2 lit c) din Legea 571/ 2003 R care prevede:

“In cazul unei tranzactii intre persoane affiliate , autoritatile fiscale pot ajusta suma venitului sau a cheltuielii oricareia dintre persoane, dupa cum este necesar, pentru a reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cadrul tranzactiei. La stabilirea pretului de piata al tranzactiilor intre persoane affiliate se foloseste cea mai adecvata dintre urmatoarele metode :

.....
c) metoda pretului de revanzare , prin care pretul de piata se stabileste pe baza pretului de revanzare al bunului sau serviciului vandut unei persoane independente , diminuat cu cheltuiala cu vanzarea , alte cheltuieli ale contribuabilului si o marja de profit”

Pct 27 din Normele metodologice de aplicare a art 11 Cod fiscal aprobate prin HG 44/ 2004 expliciteaza Metoda pretului de revanzare

“In cazul acestei metode pretul pietei este determinat pe baza pretului de revanzare al produselor si serviciilor catre entitati independente, diminuat cu cheltuielile de vanzare, alte cheltuieli ale contribuabilului si o marja de profit.Aceasta metoda se aplica pornindu-se de la pretul la care un produs cumparat de la o persoana afiliata este revandut unei persoane independente.....

La stabilirea valorii marjei pretului de revanzare trebuie sa se aiba in vedere urmatoarele aspecte:

a) factorii referitori la perioada de timp dintre cumpararea initiala si revanzare , inclusiv cei referitori la schimbarile survenite pe piata in ceea ce priveste cheltuielile, ratele de schimb si inflatia

.....
Intrucat suma incasata de la SC XXXX SRL de catre persoanele fizice affiliate reprezinta pretul de piata platit de un client independent in aceeasi perioada de timp (differenta de X uni este nesemnificativa pentru piata imobiliara) , in acelasi loc pentru acelasi bun , organul de control corect a stabilit un venit impozabil suplimentar in suma de XXXXlei (XXX lei- XXX lei) . Avand in vedere pierderea fiscala in suma de XXXX lei , organul fiscal a stabilit la nivelul anului 2009 un venit impozabil in suma de XXXX lei (XXX – XXX) caruia ii corespunde un impozit pe profit de XXXXX lei.

Referitor la afirmatiile petentei legate de faptul ca organul de control nu a tinut cont la estimarea pretului de piata de prevederile Ordinului 222/ 2008 privind continutul dosarului preturilor de transfer si nu s-a solicitat in scris un astfel de dosar , precizam faptul ca acesta se solicita doar pentru stabilirea profiturilor persoanelor affiliate , conform prevederilor art 19 al 5 din Legea nr 571/ 2003 R.

“Tranzactiile intre persoanele affiliate se realizeaza conform principiului pretului pieteи libere , potrivit caruia tranzactiile intre persoanele affiliate se efectueaza in conditiile stabilite sau impuse care nu trebuie sa difere de relatiile comerciale sau financiare stabilite de intreprinderi independente. La stabilirea profiturilor persoanelor affiliate se au in vedere principiile privind preturile de transfer.”

Avand in vedere natura si scopul tranzactiei cat si faptul ca pretul de revanzare a bunului a fost identificat , nesolicitarea dosarului preturilor de transfer nu are implicatii asupra stabilirii starii de fapt fiscale si implicit asupra stabilirii obligatiilor fiscale ale petentei.

Legat de raportul de evaluare intocmit, organul fiscal prin referatul intocmit conform normelor legale ,mentioneaza faptul ca acesta nu a fost luat in considerare intrucat pretul stabilit in acest raport XXX eur/ mp este mult inferior pretului de revanzare obtinut in baza art 11 alin 2 lit c) din Legea 571/ 2003 R.

2.Referitor la tva calculata suplimentar in suma de XXXX lei

Tinand cont ca terenul mai sus mentionat , la data tranzactiei – decembrie 2009 era teren construibil , aceasta tranzactie este taxabila dpdv al TVA incadrandu-se in exceptiile de la art 141 alin 2 lit f) din Codul fiscal. ”.....Prin exceptie , scutirea nu se aplica pentru livrarea de constructii noi, de parti de constructii noi sau de terenuri construibile”

In conditiile in care societatea verificata nu a colectat TVA la suma de XXX lei , organele de inspectie fiscală corect au stabilit o tva suplimentara de XXX lei (XXX lei x 19%) aferenta valorii de piata a tranzactiei.

Referitor la metoda de calcul a tva:

Pretul final la care a fost vandut terenul nu include tva , in consecinta baza impozabila a tva stabilita de organul fiscal este de XXXX lei la care se aplica tva in cota in vigoare la data tranzactiei conform dispozitiilor Decizie nr 2/ 2011 emisa de Comisia Fisicala Centrala privind interpretarea si aplicarea unitara a art 137 alin 1 lit a) si art 140 din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal si a pct 23 alin 1 si 2 din titlul VI din HG 44/ 2004.

Procedeul sutei marite la care face referire petenta in contestatie respectiv 19 x 100/119 se aplica in situatia in care conform prevederilor contractuale pretul include si tva.Intrucat in situatia data partile nu au convenit nimic cu privire la tva , aplicarea de catre organul de control a procentului de 19% la baza de XXXX lei este corecta.

3.Referitor la factura fiscală XXXX/ 29.09.2007 prin care s-au achizitionat un numar de XXXX blocuri ceramice date in consum in aceeasi luna fiind inregistrate in ct 611 Cheltuieli privind reparatiile organul de control precizeaza ca in timpul inspectiei fiscale petenta nu a prezentat facturi fiscale de prestari servicii constructii, situatii de lucrari precum si faptul ca la data respectiva societatea nu avea personal angajat calificat in domeniul constructiilor , petenta motivand in contestatie doar faptul ca avea 11 angajati conform datelor din bilantul contabil afferent anului 2007.

Desi in contestatie petenta face referire doar la speta privind tranzactia imobiliara si la cea a includerii pe cheltuieli a contravalorii blocurilor ceramice , in final aceasta contesta in totalitate impozitul pe profit stabilit suplimentar acesta avand si alte influente decat cele la care petenta face referire in contestatie .

Pentru considerentele retinute , in baza art 211(5) din OG 92/ 2003 R

DECIDE

- respinge contestatia ca neintemeiata pentru suma de XXX lei reprezentand:
 - XXXX lei impozit pe profit
 - XXXX lei dobanzi aferente
 - XXX lei penalitati aferente
 - XXXX lei TVA
 - XXXX lei majorari TVA
 - XXXX lei penalitati TVA

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul XXXX in termen de 6 luni de la comunicare.

Ec XXXXXX
DIRECTOR EXECUTIV

VIZAT
Cons jr XXXXX
SEF SERVICIU JURIDIC

VIZAT
Ec XXXXX
SEF BIROU SOL CONTESTATII