

DECIZIA NR.31

Directia generală a finantelor publice Brasov, Biroul de solutionare a contestatiilor a fost sesizată de catre Direcția Controlului Fiscal Braşov privind soluționarea contestației depuse de catre SC. XSRL

Contestația a fost formulată împotriva Deciziei de impunere din 21.12.2004 întocmită de către organele de inspecție fiscală din cadrul D.C.F. Braşov prin care s-au stabilit obligații la bugetul de stat reprezentând TVA .

Contestația este depusă în termenul legal prevăzut de art 176 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată.

Procedura fiind îndeplinită s-a trecut la soluționarea pe fond a contestației.

I SC X SRL contestă Decizia de impunere din 21.12.2004 întocmită de către organul de inspecție fiscală din cadrul D.C.F. Braşov în baza Raportului de inspecție fiscală prin care s-au stabilit obligații suplimentare reprezentând TVA.

Această diferență a fost determinată de organul de inspecție fiscală ca urmare a faptului că societatea a dedus TVA aferenta operațiunilor scutite fără drept de deducere în condițiile în care nu a optat pentru taxarea acestor operațiuni. Totodată a colectat TVA în pentru operațiuni scutite fără drept de deducere.

Petenta susține faptul că societatea a optat tacit la data de 01.03.2003 asupra continuării taxării tuturor activităților sale legale așa cum este specificat în Legea 345/2002 cu modificările ulterioare.

Societatea SCX SRL consideră că a optat tacit pentru taxarea operațiunilor scutite , întrucât nu a desfășurat în exclusivitate operațiuni de închiriere a unor imobile așa cum este specificat în Declarația de înregistrare fiscală/ declarație de mențiuni pentru persoane juridice , cod 010 la pct.4.1.6 emisă de către M.F.P.

Petenta nu este de acord cu măsura de a storna facturile emise cu TVA invocând în susținere , opțiunea tacită, considerând că nu se află în situația aplicării pct. 44 din H.G. nr 44/2004 pentru aprobarea Normelor de aplicare a Legii nr.571/2003, de a-și exprima opțiunea de taxare prin notificare.

Petenta contestă aplicarea prevederilor art .147 alin (4) din Legea 571/2003 în sensul că modernizările și achizițiile de mobilier au fost destinate exclusiv realizării de operațiuni care dau drept de deducere și consideră că doar a cincea parte din TVA deductibil ar putea fi considerată nedeductibilă , diferența trebuind să fie reportată în decontul lunii următoare.

II. SC X SRL solicită rambursarea soldului sumei negative a TVA din decontul de TVA aferent lunii septembrie 2004 , înregistrat la Administrația Finantelor Publice Feldioara în data de 25.10.2004.

În urma inspecției fiscale efectuată în baza art.149, alin (1) și alin (5) din Legea 571/2003 organele de inspecție fiscală din cadrul D.C.F.Brașov întocmesc Raportul de inspecție fiscală și Decizia de impunere prin care s-au stabilit obligații suplimentare la bugetul de stat reprezentând TVA

Această diferență a rezultat datorită faptului că potrivit art 147 alin . (4) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal petenta nu avea drept de deducere TVA reprezentând TVA pentru achiziții efectuate în vederea obținerii de venituri din închirieri , operațiuni scutite fără drept de deducere, în baza art. 141 , alin 2 lit k) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal. Totodată s-a constatat că pentru închirierea de bunuri imobiliare , reprezentând operațiuni scutite fără drept de deducere , petenta nu a transmis notificare la organul fiscal privind taxarea lor dar a colectat TVA încălcând prevederile art.141, alin (2) , lit. k din Legea nr.571/2003 privind Codul; fiscal , coroborat cu pct.42, alin (3) și pct.44 din H.G. nr.44/2004 pentru aplicarea Normelor de aplicare a Legii nr. 571/2003

Organul de inspecție fiscală a stabilit ca măsură stornarea tuturor facturilor emise cu TVA pentru operațiunea de închiriere și emiterea unor noi facturi fără TVA, până când societatea își va exprima opțiunea taxării prin notificare .

III Având în vedere constatările organului de control, susținerile petentei, documentele aflate la dosarul cauzei precum și prevederile actelor normative în vigoare în perioada supusă verificării se rețin următoarele:

Petenta SC X SRL solicită rambursarea soldului sumei negative a TVA din decontul de TVA al lunii septembrie 2004 înregistrat la AFP în data de 25.10.2004

Prin Raportul de inspecție fiscală organul de inspecție fiscală din cadrul DCF Brașov a stabilit că societatea a dedus TVA reprezentând TVA aferent achizițiilor lor efectuate în vederea obținerii de venituri din închiriere , operațiune aferent careia nu beneficiază de drept de deducere în baza art.147, alin (4) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal , veniturile din închirieri fiind scutite de TVA .

Totodată petenta a colectat TVA pentru închirierea de bunuri imobile începând cu luna august 2004, operațiune scutită fără drept de deducere în condițiile în care nu a notificat la organul fiscal opțiunea privind taxarea acestor operațiuni încălcând prevederile art. 141, alin (2) , lit k din Legea 571/2003 coroborat cu pct.42, alin (3) și pct. 44 din HG nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor de aplicare a Legii 571/ 2003.

În baza Raportului de inspecție fiscală echipa de inspecție fiscală a stabilit prin Decizia de impunere obligații fiscale suplimentare reprezentând TVA .

Petenta contestă Decizia de impunere precum și măsura stornării facturilor emise cu TVA pentru operațiunile de închiriere motivând în susținere faptul că a optat tacit pentru taxarea operațiunilor scutite în baza Legii 345/2002 privind taxa pe valoarea adăugată cu modificările ulterioare.

Societatea menționează și faptul că nu a desfășurat în exclusivitate operațiuni de închiriere a unor imobile așa cum se specifică în declarația de înregistrare fiscală / declarație de mențiuni pentru persoane juridice cod 010 pct. 4.1.6 emisă de MFP ,astfel încât consideră că nu se află în situația aplicării pct.44 din H.G. nr.44 /2004 pentru aprobarea Normelor de aplicare a Legii nr.571/2003 , acela de a-si exprima opțiunea de taxare prin notificare.

Perioada supusă verificării : 01.04.2004 - 30.09.2004.

Cauza supusă soluționării D.G.F.P Brașov este dacă petenta datorează TVA stabilit suplimentar în condițiile în care nu și-a exprimat opțiunea de taxare a veniturilor obținute din închirieri (venituri scutite fără drept de deducere conform art.141 alin.2 lit . k din Legea 571/2003 privind Codul fiscal).

În speță sunt aplicabile prevederile art. 141 alin (2) , lit k din Legea 571/2003 privind Codul fiscal care precizează:

“(2) Alte operațiuni scutite de taxa pe valoarea adăugată:

.....
k) arendarea, concesiunea și închirierea de bunuri imobile, cu următoarele excepții:

1. operațiunile de cazare care sunt efectuate în cadrul sectorului hotelier sau al sectoarelor cu funcție similară, inclusiv închirierea terenurilor amenajate pentru camping;
2. serviciile de parcare a vehiculelor;
3. închirierea utilajelor și a mașinilor fixate în bunurile imobile;
4. închirierea seifurilor;”

Pentru operațiunile scutite de TVA fără drept de deducere , în cazul în speță închirierea de bunuri imobile există posibilitatea optării pentru taxarea acestora în condițiile art.141, alin (3) din Legea 571/2003 care specifică :

“(3) Orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea operațiunilor prevăzute la alin. (2) lit. k), în condițiile stabilite prin norme.”

În drept art. 42 alin (3) din HG nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor de aplicare a Legii nr.571/2003 precizează:

42.

(3) Persoanele impozabile înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată pot opta pentru aplicarea regimului de taxare pentru orice operațiune prevăzută la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal. Opțiunea de aplicare a regimului de taxare se notifică organelor fiscale teritoriale pe formularul prevăzut în anexa nr. 1 la prezentele norme metodologice și se aplică de la data înscrisă în notificare. În situația în care numai o parte dintr-un imobil este utilizată pentru realizarea operațiunilor prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal și se optează pentru taxarea acestora, în notificarea transmisă organului fiscal se va înscrie în procente partea din imobil destinată acestor operațiuni.

.....
ANEXA 1

la normele metodologice de aplicare
a prevederilor titlului VI din Codul fiscal

NOTIFICARE

privind opțiunea de taxare a operațiunilor prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal

1. Denumirea solicitantului
2. Codul fiscal de plătitor de TVA
3. Adresa
4. Data de la care optați pentru taxare
5. Bunurile imobile pentru care se aplică opțiunea (adresa completă, denumirea bunului imobil, dacă este cazul, procentul din bunul imobil, dacă este cazul)

.....
Confirm că datele declarate sunt complete și corecte.

Numele și prenumele, funcția
Semnătura și ștampila”

Din documentele existente la dosarul cauzei se reține faptul că petenta , în perioada verificată , înregistrează venituri din prestări reprezentând recrutare personal în domeniul turismului și al alimentației publice , operațiuni impozabile cu TVA în baza art 129 alin (1) din Legea nr.571/2003, pentru care colectează TVA .

Începând cu luna august 2004 societatea înregistrează venituri din închirierea unor spații de locuit ,operațiune scutită de TVA fără drept de deducere pentru care colectează și deduce TVA considerând că a optat tacit pentru taxarea acestora la data de 01.03.2003 când intră în vigoare modificările Legii 345/2002 privind TVA.

În drept art.2 , pct. 3 alin (4) din H.G. 348/2003 pentru completarea și modificarea unor metodologi fiscale prevede:

“ART. 2

Normele de aplicare a Legii nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adăugată, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 598/2002, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 437 din 22 iunie 2002, cu modificările ulterioare, se modifică și se completează după cum urmează:

3.

(4) Persoanele impozabile înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată, care au continuat după data de 1 martie 2003 regimul de taxare pentru contractele în derulare, se consideră că au optat tacit pentru regimul de taxare pentru operațiuni de natura celor prevăzute la art. 9 alin. (2) lit. o) din lege.”

Petenta susține că începând cu anul 2002 a încheiat contract de comodat cu proprietarii imobilului situat în Hălchiu cu intenția de a -l utiliza pentru închirieri în următorii 5 ani.

Sușinerile petentei sunt neântemeiate întrucât contractul de comodat (anexat la dosarul cauzei) , a fost încheiat în data de 15.01.2004 având valabilitate pe 5 ani începând cu 01.feb.2004 dată la care bunul va fi predat comodatarului.

Petenta susține de asemenea că nu trebuia să opteze pentru regim de taxare prin opțiune a operațiunilor de închiriere considerând că nu realizează în exclusivitate doar operațiuni scutite.

Sușinerile petentei nu pot fi luate în considerare la soluționarea favorabilă a contestației întrucât , conform prevederilor art. 141 alin (2) lit k din Legea 571/2003 operațiunile de închiriere sunt în întregime scutite de TVA cu excepțiile anterior enunțate care nu sunt aplicabile în cauză.

Motivația petentei privind opțiunea tacită de aplicare a regimului de taxare aplicat anterior datei de 1.03.2003 pentru veniturile din închirieri , nu poate fi luată în considerare la soluționarea favorabilă a contestației , întrucât anterior datei de 1 martie.2003 petenta nu a avut contracte de închiriere în derulare .Contractul de comodat a fost încheiat în data de 15.01.2004 având ca perioadă de aplicabilitate 5 ani începând cu data de 1.feb.2004, iar contractele de închiriere au fost încheiate începând cu data de 1.08.2004, astfel încât nu sunt aplicabile prevederile art. 2 , pct 3 . alin.(4) din H.G. 348/2003 pentru completarea și modificarea unor metodologi fiscale.

Din coroborarea documentelor existente la dosarul cauzei cu prevederile legale mai sus enunțate se reține faptul că SCX SRL , la data de 01.03.2003 nu avea în derulare contracte privind închirieri imobiliare , petenta realizând aceste venituri în baza unor

contracte încheiate în luna august 2004 astfel încât , în speță sunt aplicabile prevederile art. 147alin. (4) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal care precizează:

“ART. 147

(4) Achizițiile de bunuri și servicii destinate exclusiv realizării de operațiuni care nu dau drept de deducere, precum și de investiții care sunt destinate realizării de astfel de operațiuni se înscriu în jurnalul pentru cumpărări, care se întocmește separat pentru aceste operațiuni, iar taxa pe valoarea adăugată aferentă acestora nu se deduce.”

Conform prevederilor pct. 42 , alin. (3) din H.G. nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor de aplicare a Legii 571/2003 dat în aplicarea prevederilor art. 141 , alin. (2) lit. k petenta trebuia să notifice la organul fiscal opțiunea de taxare a operațiunilor prevăzute la art.141, alin. (2) , lit k din Codul fiscal , completând formularul prevăzut în anexa 1 la Normele metodologice de aplicare a prevederilor titlului VI din Codul fiscal, mai sus prezentat.

Având în vedere faptul că petenta nu a notificat opțiunea de taxare a operațiunilor de inchiriere imobil la organul fiscal , se reține faptul că organul de inspecție fiscală a procedat în mod legal considerând TVA fără drept de deducere în temeiul prevederilor art. 147.alin (4) din Legea 571/2003, și suma de... reprezentând TVA colectat eronat, în temeiul prevederilor art. 141. , alin. (2) lit.k din Legea 571/2003, motiv pentru care urmează a se respinge contestația ca neîntemeiată pentru suma reprezentând diferență de TVA datorată.

Referitor la contestația cu privire la măsura stabilită de către organul de inspecție fiscală prin Raportul de inspecție fiscală de a storna facturile emise cu TVA , și emiterea unor facturi fără TVA sunt aplicabile prevederile pct.44 din HG /2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal dat care precizează:

“44. Scutirile de taxă pe valoarea adăugată prevăzute de art. 141 din Codul fiscal sunt obligatorii, cu excepția operațiunilor prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal pentru care art. 141 alin. (3) din Codul fiscal prevede dreptul de opțiune pentru aplicarea regimului de taxare. Scutirile de taxă pe valoarea adăugată se aplică livrărilor de bunuri și/sau prestărilor de servicii realizate de orice persoană impozabilă. Dacă o persoană impozabilă înregistrată ca plătitor de taxă pe valoarea adăugată a facturat în mod eronat cu taxa pe valoarea adăugată livrări de bunuri și/sau prestări de servicii scutite de taxa pe valoarea adăugată către beneficiari care au sediul activității economice sau un sediu permanent ori, în lipsa acestuia, domiciliul sau reședința obișnuită în România, este obligată să storneze facturile emise. Beneficiarii unor astfel de operațiuni nu au dreptul de deducere a taxei pe valoarea adăugată, aplicată în mod eronat pentru o operațiune scutită; aceștia trebuie să solicite furnizorului/prestatorului stornarea facturii cu taxa pe valoarea adăugată și emiterea unei noi facturi fără taxa pe valoarea adăuga “

Având în vedere prevederile legale aplicabile în speță se reține faptul că organul de inspecție fiscală a procedat în mod legal stabilind măsura stornării facturilor emise cu TVA și emiterea unor facturi fără TVA motiv pentru care urmează a se respinge contestația ca neîntemeiată și pentru acest capăt de cerere.

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și in temeiul art.185 din O.G..92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată se:

DECIDE

Respingerea contestației formulată de către SCX SRL reprezentând TVA.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Brașov în termenul prevăzut de Legea nr.554/2004 privind contenciosul administrativ.