

DECIZIA NR. 116/ .06.2013
privind solutionarea contestatiei formulate de
DI XXXXXXXX

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului xxxx a fost sesizata de Activitatea de Inspecție Fiscala xxxx prin adresa nr. xxxx/30.04.2013 privind contestatia formulata de **DI. xxxxxxxx** impotriva Deciziei de impunere nr. xxxx/22.03.2013 intocmita de Activitatea de Inspecție Fiscala xxxx si comunicata petentului in data de 03.04.2013.

Contestatia a fost depusa in termenul legal impus de art. 207 din OG 92/2003 R, fiind inregistrata la DGFP xxxx sub nr. xxxx/18.04.2013. Dosarul complet al contestatiei a fost inregistrat la organul de solutionare a contestatiei sub nr. xxxx/30.04.2013.

Obiectul contestatiei il reprezinta suma totala de **xxxxxx lei, din care:**

- xxxxxx lei TVA
- xxx lei dobanzi de intarziere TVA
- xxx lei penalitati de intarziere TVA

Se retine ca AIF xxxx, a intocmit si transmis Parchetului de pe langa Judecatoria xxxx, **SESIZAREA PENALA nr. xxxx/28.03.2013**, impotriva numitului xxxxxx, pentru savarsirea infractiunii prevazute de art. 8 alin (1) si alin (3) si a art. 9 alin (1) lit. c) din Legea 241/2005, **prejudiciul** datorat bugetului de stat fiind **in suma de xxxxxx lei TVA.**

I. Petentul prin contestatia formulata solicita anularea deciziei de impunere si RIF, invocand urmatoarele:

-tranzactia cuprinsa in contractul de vanzare cumparare nr. xxxx/02.09.2010 pentru care organul de control colecteaza TVA se incadreaza in regimul de scutire prevazut de art. 141 alin 2 lit. f) din Legea 571/2003

-in privinta relatiilor existente intre xxxxxx si SC xxxx SRL este mentionat faptul ca documentele au fost intocmite in urma lucrarilor efectuate de catre societate, parte din lucrari fiind efectuate dupa vanzarea bunurilor imobile conform obligatiilor contractuale

-referitor la achizitionarea imobilului situat in orasul xxxxx, organul de control nu a acordat dreptul de deducere TVA, desi achizitiile s-au facut cu respectarea normelor legale, iar lipsa unor informatii din documentele verificate nu puteau impiedica verificarea lucrarilor efectuate si achizitia imobilului

II. Organul de inspectie fiscala prin Decizia de impunere nr. xxxx/22.03.2013 si Raportul de inspectie fiscala nr. xxxx/22.03.2013, a retinut urmatoarele:

Perioada verificata: 01.01.2010-31.12.2012.

Obiectul verificarii il reprezinta solicitarea de rambursare a TVA in suma de xxxxx lei, rezultata din decontul TVA aferent lunii decembrie 2012, inregistrat la AFP xxxx sub nr. xxxxx-2013 (control anticipat).

Persoana impozabila a fost inregistrata din oficiu in scopuri de TVA de catre organul fiscal teritorial incepand cu data de 01.03.2011, data atribuirii CUI xxxx.

In urma verificarilor efectuate de organul de inspectie fiscala s-a constatat ca cifra de afaceri realizata de catre contribuabil din operatiuni taxabile si operatiuni scutite fara drept de deducere , in perioada verificata nu depaseste plafonul anual de xxxxx euro si in consecinta obligatia de depunere a decontului de TVA si de plata este trimestrul.

Pe baza declaratiilor informative privind impozitul pe veniturile din transferul proprietatilor imobiliare din patrimoniul personal intocmite si depuse de catre notarii publici la organul fiscal teritorial, s-a constatat ca d-nul xxxxxx figureaza in perioada 01.01.2010-31.12.2012 cu o tranzactie imobiliara si un venit impozabil aferent in suma de xxxxx lei.

Deficiente constatate :

In ceea ce priveste **TVA colectata :**

Prin contractul de vanzare nr. xxxx/02.09.2010, contribuabilul a vandut bunul imobil teren (dobandit prin cumparare in anul 2010), situat in extravilanul municipiului xxxx cu pretul de vanzare de xxxx lei.

Intrucat contribuabilul nu a prezentat organului de inspectie fiscala certificatul de urbanism emis la momentul vanzarii terenului in vederea calificarii terenului drept teren constructibil sau teren cu alta destinatie, s-a procedat la incadrarea terenului in categoria terenurilor constructibile, contribuabilul avand obligatia colectarii TVA pentru tranzactia efectuata.

Stabilirea TVA pentru livrarile de bunuri imobile efectuate in anul 2010 si inscrierea acestora in primul decont de taxa depus dupa inregistrarea in scopuri de TVA a constituit masura data de organele de inspectie fiscala prin Dispozitia de masuri nr. xxxx/31.01.2011, comunicata contribuabilului in data de 02.02.2011. Pana la data incheierii prezentei inspectii fiscale, contribuabilul nu a evidentiat sume in ceea ce priveste TVA colectata in deconturile de taxa depuse.

Avand in vedere aceste aspecte, **organul de inspectie fiscala a determinat o TVA colectata suplimentar in suma de xxxx lei (xxx lei x 24%).**

Deficientele constatate in urma verificarii fiscale in ceea ce priveste **TVA deductibila :**

Organul de inspectie fiscala a stabilit ca persoana impozabila **nu are drept de deducere a TVA in suma de xxxxx lei , din care:**

A. xxxx lei TVA fara drept de deducere rezultata din lucrarile efectuate la bunul imobil situat in xxxxx

In anul 2006, persoana impozabila a construit un bun imobil P+2E+M in localitatea xxxxx, in baza certificatului de urbanism nr. xxxx/19.04.2006 si a autorizatiilor de construire nr. xxx/05.09.2006 si nr. xxx/31.05.2006 emise de catre Primaria municipiului xxxx, din dezmembrarea caruia au rezultat un numar de xx apartamente si un spatiu comercial (conform certificat pentru notarea constructiilor in cartea funciara nr. xxx/21.12.2006).

Valoarea totala de edificare a bunului imobil este conform "registrului contabil" prezentat de catre contribuabil, in suma totala de xxxx lei, din care TVA de xxxxx lei.

Organul de inspectie fiscala a constatat ca persoana impozabila a instrainat prin vanzare in perioada 18.05.2007-28.08.2007 un numar de xx apartamente in regim normal de taxare.

In urma verificarii fiscale s-a stabilit ca persoana impozabila nu are drept de deducere a TVA in suma de xxxx lei , deoarece:

1. Desi apartamentele sunt vandute in perioada 18.05.2007-28.08.2007, iar in contractele de vanzare-cumparare incheiate nu sunt facute mentiuni privind eventuale modificari si imbunatatiri ale bunurilor instrainate care sa cada in sarcina vanzatorului xxxx, acesta prezinta cinci contracte de prestari servicii incheiate cu SC xxxx SRL xxx, CUI RO xxxxxx, in care nu se precizeaza obiectul contractului si autorizatia de construire in baza caruia sunt executate lucrarile, astfel:

-un contract incheiat la data de 16.06.2007 dupa vanzarea in luna mai 2007 a noua apartamente din bunul imobil situat in xxx (celelalte doua apartamente fiind vandute in luna august 2007)

-patru contracte incheiate in anul urmator vanzarii apartamentelor, respectiv nr. xx/05.01.2008, nr. xx/05.03.2008, nr. xx/03.04.2008 si nr.xx/05.04.2008

Valoarea totala a serviciilor inscrisa in contractele incheiate cu SC xxxxx SRL in perioada 2007-2008, este de xxxx lei TVA, aferenta unei baze de impunere de xxxx lei (facturi fiscale prezentate in anexa 17), din care:

-in anul fiscal 2007= xxxx lei TVA (baza impunere de xxx lei)

-in anul fiscal 2008=xxxx lei TVA (baza impunere de xxxx lei)

In urma verificarii efectuate de organul de inspectie fiscala, s-a constatat ca pe langa facturile fiscale prezentate in anexa 17 si inscrise in jurnalul de cumparari , persoana impozabila verificata mai detine trei facturi fiscale ca fiind emise de catre SC xxxxx SRL, astfel:

- FF nr. xxx/31.03.2008, reprezentand contravaloare "lucrari conform contract", baza impozabila de xxxxx lei si TVA de xxxx lei (anexa 18.1)

- FF nr. xxxx/01.03.2008, reprezentand "lucrari conform contract", baza impozabila de xxx lei si TVA de xxxx lei (anexa 18.2)

- FF nr. xxxx/31.10.2007, reprezentand "lucrari conform contract", baza impozabila de xxxxx lei si TVA de xxxx lei (anexa 18.3)

FF nr. xxx/31.03.2008 si xxx/01.03.2008, contribuabilul verificat nu le-a inregistrat in evidenta contabila , respectiv jurnalul de cumparari si nu sunt evidentiata in deconturile de taxa.

FF nr. xxx/31.10.2007 este inregistrata de catre contribuabilul verificat in jurnalul de cumparari, dar din eroare fiind inregistrata ca document justificativ emis de SC xxxxx SRL (anexa 19).

Avand in vedere constatările initiale referitoare la prezentarea unor documente emise dupa data vanzării apartamentelor, organul de inspectie fiscala a obtinut informatii suplimentare referitoare la furnizorul de servicii SC xxxx SRL pentru stabilirea realitatii operatiunilor prezentate de contribuabilul verificat.

In acest sens, AIF xxxx a efectuat un control la SC xxxx SRL, in urma caruia a incheiat Procesul verbal nr. xxx/18.05.2011, din care rezulta :

-cifra de afaceri a societatii pe anul fiscal 2009 este de xxxxx lei (situatie financiara anuala)

-pentru anul fiscal 2008 societatea nu depune situatie financiara anuala

-incepand cu data de 28.04.2009 societatea a intrat in procedura insolventei (faliment), lichidatorul judiciar fiind SC xxx SPRL (care nu a intrat in posesia actelor SC xxxx SRL, inaintand in acest sens plangere penala administratorilor societatii)

-din analiza balantelor de verificare intocmite la 30.06.2007, 31.12.2007 si 30.06.2008, precum si a rulajelor cumulate ale contului 704 "Venituri din lucrari executate si servicii prestate", reiese ca veniturile totale inregistrate in evidenta contabila a societatii sunt in suma de xxxxx lei, iar veniturile facturate catre patru beneficiari diversi sunt in valoare totala de xxxxx lei

-cheltuiala cu materialele de constructii efectuate de catre societate (conform documentelor puse la dispozitie de catre furnizori, in urma solicitarilor efectuate de catre organele de inspectie fiscala), sunt in valoare de xxxx lei in anul fiscal 2007 si xxxx lei pentru anul fiscal 2008

Ca urmare a neanregistrării in evidenta contabila a veniturilor realizate, impotriva SC xxxxxx SRL a fost formulata sesizare penala inaintata Parchetului de pe langa Judecatoria xxxx.

Organul de inspectie fiscala a constatat faptul ca facturile fiscale emise de catre SC xxxxxx SRL catre beneficiar xxxxxxx si evidentiata in anexa 17 la prezentul RIF, nu sunt cuprinse in cuantumul veniturilor facturate de catre societate in suma de xxxxx lei si care au facut obiectul Procesului verbal nr xxxx/18.05.2011.

Avand in vedere constatările organului de inspectie fiscala, exista suspiciunea ca facturile prezentate de contribuabil ca fiind emise de catre SC xxxx SRL pentru beneficiar xxxxx, nu au un continut economic real . Prin documentele prezentate ca fiind incheiate intre societate si xxxxxxxx, s-a

urmarit diminuarea obligatiilor fiscale catre bugetul de stat de catre beneficiar, respectiv obtinerea fara drept a unor sume cu titlu de rambursari sau restituirii de la bugetul de stat.

Din aceste considerente, organele de inspectie fiscala nu au luat in considerare tranzactiile incheiate intre SC xxxxxx SRL si persoana impozabila xxxxxxx.

2. Contribuabilul a prezentat organelor de inspectie fiscala contractul FN/FD intocmit de catre SC xxxx SRL in calitate de prestator. Urmare a verificarii contractului prezentat s-a constatat faptul ca in cadrul capitolului "A. Partile contractului " nu sunt completate datele de identificare ale beneficiarului si in consecinta organul de control nu a identificat cine este beneficiarul serviciilor contractate.

Mai mult, la sfarsitul contractului nu este trecut nici un nume la beneficiar, fiind inscrisa doar o semnatura ilizibila. Contractul este insotit de o situatie de lucrari incheiata la data de 17.04.2007, care este nesemnata, nestampilata de catre executant si nu contine nici un element de identificare al beneficiarului sau obiectivului in lucru.

Contribuabilul a prezentat organelor de inspectie fiscala si o FF nr. xxxxxx/23.04.2006 emisa de catre SC xxx SRL in valoare totala de xxxx lei din care TVA de xxxx lei.

Aceasta factura este inregistrata de catre contribuabilul verificat in jurnalul de cumparari intocmit pentru anii fiscali 2006-2008 si declarata in decontul de taxa aferent lunii martie 2011. Organul de inspectie fiscala a constatat ca data emiterii inscrisa in FF nr.xxxxxx este de 23.04.2006 si ulterior modificata in 23.04.2007 (fiind inscrisa cifra 7 peste cifra 6 din cadrului anului 2006); aceeasi modificare este facuta si in cartusul "date privind expeditia-expedierea s-a efectuat in prezenta noastra la data de 23.04.2006" din cadrul aceleiasi facturi fiscale.

De asemenea, in FF xxxx, la "denumirea serviciilor" sunt inscrise "finisaje conform contract"(fara ca organul de inspectie fiscala sa poata identifica contractul la care se face trimitere) si prin urmare contribuabilul nu poate justifica daca TVA aferenta finisajelor dedusa de catre persoana impozabila in suma de xxxx lei a fost destinata utilizarii in folosul operatiunilor taxabile.

Din verificarea informatiilor electronice existente in baza de date a organului fiscal, s-a constatat ca SC xxxxxx SRL emitenta a FF nr.xxxx, nu depune decont TVA pentru luna iunie 2006, iar in decontul de taxa intocmit pentru iunie 2007 nu este evidentiata TVA colectata. De asemenea, SC xxxxxx SRL nu depune la organul fiscal teritorial declaratia 394 pentru perioada 2007-2011.

3. Conform "registru contabil" intocmit de catre contribuabil, TVA in suma de xxxxxx lei provine din facturi fiscale emise in anii 2006 si 2007.

Ca atare, persoana impozabila mai poate solicita in cursul anului 2013 restituirii sau compensarea creantei doar in situatia in care dreptul la restituire a luat nastere in anul 2008 sau intr-un an ulterior. In situatia in care dreptul la

restituire a luat nastere in anul 2007 termenul legal de prescriptie a dreptului de a cere restituirea/compensarea este de 5 ani de la data de 01.01.2008, respectiv anul 2008, 2009, 2010, 2011 si 2012.

Organul de inspectie fiscala a constatat ca TVA in suma de xxxxx lei contine si TVA aferenta FF prezentate de contribuabil ca fiind emise de SC xxxxxx SRL in anul fiscal 2007 in suma de xxxxx lei TVA (xxxx+ xxx) si FF emisa de SC xxx SRL in suma de xxx lei TVA, facturi fiscale ce au fost tratate de catre organul de inspectie fiscala la pct. 1 si 2, prezentate mai sus.

Astfel, rezulta o diferenta de TVA fara drept de deducere aferenta lucrarilor efectuate la bunul imobil situat in xxxx, in suma de xxxxx lei (xxxx).

Prin urmare, suma totala de xxxx TVA fara drept de deducere aferenta lucrarilor efectuate la bunul imobil situat in xxxx, stabilita de organul de inspectie fiscala la pct. A), se compune din:

- xxxxx lei TVA (xxxx), stabilita suplimentar ca urmare a deficientelor descrise la A. 1 si A. 2 in ce priveste operatiunile economice efectuate si documentele incheiate intre contribuabilul verificat cu SC xxxx SRL si SC xxxx SRL
- xxxxx lei TVA stabilita suplimentar de organul de control intrucat contribuabilul a incalcat prevederile art. 147¹ alin 2-3, avand in vedere ca TVA provine din facturile fiscale emise in anii 2006 si 2007 (anexa 15)

B. xxxx lei TVA fara drept de deducere rezultata din lucrarile efectuate la bunul imobil situat in orasul xxxx (achizitionat in data de 31.05.2012)

Contribuabilul achizitioneaza un bun imobil "cladire discoteca" situat in loc.xxxxx, in baza contractului autentificat notarial sub nr. xxxx/31.05.2012 si a FF nr. xxxx/31.05.2012 emisa de catre SC xxxxxx SRL.

In perioada 06-12.2012, xxxxx achizitioneaza diverse materiale de constructii si obiecte sanitare pentru renovarea discotecii (conform celor declarate de contribuabil).

Contribuabilul a pus la dispozitia organelor de inspectie fiscala un numar de xxx contracte de lucrari/prestari servicii, din care rezulta:

- Contractul lucrari nr. xxx/05.11.2012, incheiat intre SC xxxx SRL si contribuabil, avand ca obiect "executia, transportul si montajul tamplariei din PVC"; in acest contract nu este mentionata locatia la care sunt executate lucrarile.
- Contractul de prestari de servicii FN/06.06.2012, incheiat intre SC xxxx SRL si contribuabil, avand ca obiect "comercializarea de echipamente termice si transportul acestora la imobilul detinut de catre xxxxxx in orasul xxxxxxx, judetul xxxx"; in acest contract nu este inscrisa adresa exacta a locatiei (strada, numar) unde se vor transporta echipamentele termice.

Contribuabilul mai prezinta organului de control o serie de facturi fiscale emise de furnizori (xxxxxxx), prin care sunt achizitionate materiale de constructii si de instalatii sanitare diverse (registrul contabil-anexa 27).

Organul de control a constatat ca bunul imobil “discoteca” situat in orasul xxxxx, este inchiriat in regim de comodat SC xxxxx SRL pe o perioada de 10 ani, conform contract de comodat incheiat in data de 01.12.2012.

In urma verificarilor efectuate organele de inspectie fiscala au constatat ca persoana impozabila nu are drept de deducere a TVA in suma de xxxx lei, din urmatoarele considerente:

- a) bunul imobil “discoteca” este inchiriat cu titlu gratuit pe o perioada de 10 ani conform contractului de comodat FN/FD, achiziitiile efectuate de catre contribuabilul nefiind destinate utilizarii in folosul opearatiunilor taxabile
- b) nu a prezentat situatii/devize de lucrari in vederea justificarii incorporarii materialelor in imobilul in cauza, respectiv justificarea TVA solicitata la rambursare aferenta achiziitiilor
- c) nu a efectuat ajustarea taxei deductibile pentru bunul imobil “discoteca”, avand in vedere faptul ca incepand cu data de 01.12.2012 imobilul este inchiriat cu titlu gratuit

In concluzie, pentru imobilul “discoteca” , organul de inspectie fiscala a stabilit ca persoana impozabila verificata nu are dreptul sa deduca TVA in suma de xxxx lei pentru considerentele descrise la pct. B.

In sinteza, avand in vedere deficientele prezentate mai sus, organul de inspectie fiscala pentru perioada verificata 01.01.2010-31.12.2012, a stabilit o **TVA suplimentara in suma totala de xxxxxxx lei**, compusa din :

- xxxxx lei TVA colectata suplimentar
- xxxxxxx lei TVA fara drept de deducere, rezultata din relatia contribuabilului cu furnizorii de servicii SC xxxxxxx SRL si SC xxxx SRL (suma ce face obiectul sesizarii penale aflata la dosarul cauzei)
- xxxxx lei TVA fara drept de deducere, pentru FF emise in anii 2006-2007
- xxxxx lei TVA fara drept de deducere, aferenta lucrarilor efectuate la bunul imobil “discoteca”

Intrucat obiectul prezentei verificari fiscale se refera la solicitarea contribuabilului de rambursare a TVA in suma de xxxxx lei iar suma stabilita suplimentar fiind TVA in suma de xxxxxxx lei, rezulta in final respingerea integrala a sumei solicitata la rambursare, asa cum se prezinta prin decizia de impunere si RIF.

Pentru nevirarea diferentei de xxx lei TVA (xxxxxx), organul de inspectie fiscala a calculat dobanzi de intarziere aferente in suma de xxxx lei si penalitati de intarziere aferente in suma de xxx lei.

III. Avand in vedere constatarile organului de inspectie fiscala, motivatiile contestatoarei, argumentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele:

1. Cu privire la contestarea sumei TVA in suma de xxxxxx lei

In fapt, Activitatea de Inspectie Fiscala xxxx a intocmit **Sesizarea Penala nr. xxxx/23.03.2013** inaintata Parchetului de pe langa Judecatoria xxxx, impotriva d-lui xxxxx pentru **prejudiciul** datorat bugetului de stat in suma totala de **xxxxx lei TVA**.

Urmare a controlului efectuat la solicitarea persoanei impozabile xxxxx prin depunerea unei cereri de rambursare a soldului sumei negative de TVA rezultata din decontul aferent lunii decembrie 2012 (control anticipat), organele de inspectie fiscala au constatat ca pentru facturile prezentate de catre contribuabil (in calitate de beneficiar) ca fiind emise de furnizorii de servicii SC xxxx SRL si SC xxxxxx SRL exista suspiciunea ca nu au un continut economic real.

In Decizia de impunere nr.xxx/22.03.2013 si RIF nr. xxx/22.03.2013(pct A.1 si A.2), suma de xxxx lei TVA stabilita suplimentar si care face obiectul sesizarii penale, este in fapt TVA fara drept de deducere aferenta lucrarilor efectuate de catre cele doua societati la bunul imobil situat in xxxxxx.

Din analiza documentelor prezentate ca fiind incheiate intre contribuabilul verificat dl. xxxxxx si cele doua societati mentionate, concluzia organului de inspectie fiscala este ca s-a urmarit rambursarea necuvenita a TVA, motiv pentru care a fost respinsa la rambursare toata suma solicitata.

In drept, sunt aplicabile prevederile:

-art. 214 alin 1lit. a) din OG 92/2003 R, precizeaza: "*Organul de solutionare competent poate suspenda, prin decizie, motivata, solutionarea cauzei atunci cand: a) organul care a efectuat activitatea de control a sesizat organele in drept cu privire la existenta indiciilor savarsirii unei infractiuni a carei constatare ar avea o inraurire hotaratoare asupra solutiei ce urmeaza sa fie data in procedura administrativa.*"

Astfel, intre stabilirea obligatiilor fiscale prin RIF nr. xxx/22.03.2013 ce a stat la baza Deciziei de impunere nr. xxx/22.03.2013 si stabilirea caracterului infractional al faptelor exista o stansa interdependenta de care depinde solutionarea cauzei pe cale administrativa.

Ca urmare, organele administrative nu se pot pronunta pe fondul cauzei inainte de a se finaliza solutionarea laturii penale, avand in vedere principiul de drept "penalul tine in loc civilul".

Avand in vedere cele prezentate mai sus, se retine ca pana la pronuntarea unei solutii pe latura penala, **se va suspenda solutionarea contestatiei pentru suma de xxxxx lei TVA**, procedura administrativa urmand a fi reluata in conformitate cu dispozitiile art. 214 alin 3 din OG 92/2003 R, care specifica: "*Procedura administrativa este reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea....*".

2. Cu privire la contestarea sumei de xxx lei TVA colectata suplimentar si accesorii aferente in suma de xxxx lei

In fapt:

-conform contractului de vanzare nr. xxx/02.09.2010, contribuabilul vinde la valoarea de xxxx lei un teren situat in extravilanul municipiului xxx (dobandit prin cumparare in anul 2010).

-organul de control fiscal a solicitat petentului sa prezinte certificatul de urbanism emis la momentul vanzarii terenului in cauza in vederea calificarii terenului drept teren constructibil sau teren cu alta destinatie, obligatie neadeplinita pana la data controlului

In drept, sunt aplicabile prevederile:

-art. 141 alin 2 lit. f) din Legea 571/2003 :”(2) *Urmatoarele operatiuni sunt, de asemenea, scutite de taxa: (...) f) livrarea de catre orice persoana a unei constructii, a unei parti a acesteia si a terenului pe care este construita, precum si a oricarui alt teren. Prin exceptie, scutirea nu se aplica pentru livrarea unei constructii noi, a unei parti a acesteia sau a unui teren constructibil.* “

-pct. 37 alin 6 din HG 44/2004: *“In aplicarea art. 141 alin (2) lit. f) din Codul fiscal, calificarea unui teren drept teren constructibil sau teren cu alta destinatie, la momentul vanzarii sale de catre proprietar, rezulta din certificatul de urbanism.”*

Intrucat dl. xxxxxx nu a prezentat certificatul de urbanism in vederea calificarii terenului drept teren constructibil sau teren cu alta destinatie, asa cum se specifica in textul legal citat, in mod justificat organul de control fiscal in baza art. 6 si 7 alin (2) din OG 92/2003 R, a incadrat terenul in speta in categoria terenurilor constructibile, contribuabilul avand obligatia colectarii TVA aferenta tranzactiei efectuata.

Din aceasta cauza s-a stabilit in sarcina petentului o TVA colectata suplimentar in suma de xxxx lei (xxxx lei x 24%), iar pentru nevirarea acesteia la termenul legal s-au caculat accesorii aferente in suma totala de xxxxx lei.

Precizam faptul ca adresa nr. xxx/26.03.2013 intocmita de Consiliul Local al Municipiului xxxx si anexata de catre petent la prezenta contestatie este emisa in data de 26.03.2013, data ulterioara incheierii RIF nr. xxx/22.03.2013 si Deciziei de impunere nr. xxx/22.03.2013. De asemenea, subliniem faptul ca adresa emisa nu este un certificat de urbanism si nu intruneste conditiile prevazute de art. 141 alin 2 lit. f) din Legea 571/2003 coroborat cu prevederile pct. 37 alin 6 din HG 44/2004.

3. Cu privire la contestarea TVA in suma de xxxxx lei

In fapt, in “registru contabil” intocmit de catre contribuabil, organul de control fiscal a identificat ca suma de xxxx lei TVA provine din facturi **fiscale emise in anii 2006 si 2007**. Dupa scaderea valorii TVA a facturilor emise de SC xxxxxx SRL si SC xxxx SRL a caror implicatie fiscala a fost tratata mai sus la pct. 1, rezulta ca pentru diferenta de **xxxx lei TVA , solicitata la rambursare in 2013 de catre petent au fost incalcate prevederile legale din Codul fiscal referitoare la dreptul de deducere exercitat prin decontul de taxa , astfel:**

-art. 147¹ alin 2-3 din Legea 571/2003:

“(2) In situatia in care nu sunt indeplinite conditiile si formalitatile de exercitare a dreptului de deducere in perioada fiscala de declarare sau in cazul in care nu s-au primit documentele de justificare a taxei prevazute la art. 146, persoana impozabila isi poate exercita dreptul de deducere prin decontul perioadei fiscale in care sunt indeplinite aceste conditii si formalitati sau printr-un decont ulterior, dar nu mai mult de 5 ani consecutivi, incepand cu data de 1 ianuarie a anului care urmeaza celui in care a luat nastere dreptul de deducere. (3) Prin norme se vor preciza conditiile necesare aplicarii prevederilor alin (2), pentru situatia in care dreptul de deducere este exercitat dupa mai mult de 3 ani consecutivi dupa anul in care acest drept ia nastere.”

-pct. 48 alin 2 din HG 44/2004: “In aplicarea art. 147 ^1 alin(3) din Codul fiscal, persoana impozabila va notifica organele fiscale competente printr-o scrisoare recomandata, insotita de copii de pe facturi sau alte documente justificative ale dreptului de deducere, faptul ca va exercita dreptul de deducere dupa mai mult de 3 ani consecutivi dupa anul in care acest drept a luat nastere.”

Avand in vedere ca in decontul de TVA suma a fost solicitata la rambursare in anul 2013 si provine din anii fiscali 2006 si 2007, ca atare, contribuabilul putea solicita in cursul anului 2013 restituirea sau compensarea creantei doar in situatia in care dreptul la restituire ar fi luat nastere in anul 2008 sau un an ulterior. Ori, in situatia in care dreptul la restituire a luat nastere in anul 2007 termenul legal de prescriptie a dreptului de a cere restituirea/compensarea este de 5 ani de la data de 01.01.2008, respectiv anul 2008,2009, 2010, 2011 si 2012.

Prin urmare, in mod intemeiat organul de control fiscal a stabilit ca petentul nu are dreptul de deducere si respectiv de rambursare pentru suma de xxxx lei TVA .

4. Cu privire la contestarea TVA in suma de xxxxx lei

In fapt:

-in baza contractului de vanzare cumparare nr. xxx/31.05.2012 si a FF nr. xxxxx/31.05.2012 emisa de SC xxxxx SRL, petentul achizitioneaza un bun imobil “discoteca” situat in orasul xxxxx

-in vederea renovarii acestui imobil, petentul in perioada 06-12.2012 achizitioneaza diverse materiale de constructii si obiecte sanitare (contracte prestari servicii intocmite fara precizarea locatiei unde se vor face lucrarile, facturi furnizori

-suma de xxxx lei TVA aferenta achizitiilor si lucrarilor efectuate la acest imobil a fost solicitata de catre petent la rambursare prin decontul TVA verificat de organul de inspectie fiscala

-in baza contractului de comodat incheiat in data de 01.12.2012, petentul inchiriaza pe o perioada de 10 ani in regim de comodat bunul imobil “discoteca” SC xxxxx SRL

Avand in vedere situatia fiscala a petentului, in speta ca bunul imobil "discoteca" este **inchiriat cu titlu gratuit** pe o perioada de 10 ani conform contractului de comodat, organul de inspectie fiscala in mod legal a stabilit:

-achizitiile efectuate de catre petent nu sunt destinate in folosul operatiunilor sale taxabile (art. 145 alin 2 lit. a din Legea 571/2003)

-pentru TVA in suma de xxxxx lei aferenta achizitiilor efectuate in vederea renovarii imobilului in cauza si solicitata la rambursare, petentul nu a prezentat situatii/devize de lucrari, contractele de prestari nu contin toate datele si informatiile pentru a fi identificata locatia (art. 145 alin 2 lit. a), art. 156 alin 1, art.134¹ alin 7 din Legea 571/2003)

-mai mult, bunul imobil in speta fiind inchiriat cu titlu gratuit, **petentul nu a efectuat ajustarea taxei deductibile** ce cadea in sarcina sa si care se face in cazul bunurilor de capital, obligatie incalcata de acesta si care este prevazuta la art.149 alin 1 lit. a) din Legea 571/2003: *"(1) In sensul prezentului articol: a) bunurile de capital reprezinta toate activele corporale fixe, definite la art. 125¹ alin (1) pct. 3, a caror durata normala de functionare este egala sau mai mare de 5 ani, precum si operatiunile de constructie, transformare sau modernizare a bunurilor imobile, exclusiv reparatiile sau lucrarile de intretinere a acestor active, chiar in conditiile in care astfel de operatiuni sunt realizate de beneficiarul unui contract de inchiriere, leasing sau orice alt contract prin care activele fixe corporale se pun la dispozitia unei alte persoane."*

In concluzie, intrucat petentul nu a efectuat ajustarea taxei deductibile pentru imobilul inchiriat gratuit, ajustare impusa de art. 149 alin 1 lit. a) si alin 4 lit. a) din Legea 571/2003 si pct. 54 din HG 44/2004, organul de control fiscal in mod legal a stabilit ca petentul nu are drept de deducere pentru TVA in suma de xxxx lei, motiv pentru care a fost respinsa de la rambursare, asa cum rezulta din decizia de impunere in cauza.

Pentru considerentele retinute in baza art. 211 alin 5 din OG 92/2003 R

DECIDE

1. Suspendarea solutionarii contestatiei pentru suma de **xxxx lei TVA**, pana la pronuntarea unei solutii definitive **pe latura penala**, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea in conditiile legii conform celor retinute in prezenta decizie.

Transmiterea dosarului cauzei organului de inspectie fiscala, urmand ca la incetarea definitiva a motivului care a determinat suspendarea sa fie inaintat organului competent, conform legii, pentru solutionarea cauzei in functie de solutia pe latura penala.

2. Respingerea contestatiei ca neantemeiata pentru suma totala de **xxxxxx lei, din care :**

- xxxx lei TVA
- xx lei dobanzi de intarziere TVA
- xx lei penalitati de intarziere TVA

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

Ec.
DIRECTOR EXECUTIV

VIZAT
Cons. jr.
SEF SERV. JURIDIC

VIZAT
Ec.
SEF BIROU SOL. CONTESTATII

Redactat: cons. sup