D E C I Z I E nr. 77/47 din 21.02.2005

Prin contestatia formulata S.C.(...) contesta urmatoarele:

A. Cu privire la TVA;

1) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei.

Petenta isi sustine contestatia cu urmatoarele argumente:

- cu ocazia inspectiei fiscale din data de 16.11.2004, organele de control au consemnat ca societatea a dedus TVA in suma de (...) lei din facturile (inscrise in raportul inspectiei fiscale), care nu indeplinesc conditiile de document justificativ pentru inregistrarea in contabilitate, lipsind datele privind sediul beneficiarului si cele cu privire la delegat;

- organele de inspectie fiscala isi sprijina constatarea pe prevederile art. 25, lit. b din O.U.G. nr. 17/2000; art. 29, lit. b din Legea nr. 345/2002; art. 155, alin. 8 din Legea nr. 571/2003; H.G. nr. 831/1997 si art. 6, alin. 1 din Legea nr. 82/1991 republicata.

Societatea petenta considera ca in mod nereal organele de inspectie fiscala au stabilit ca facturile in cauza nu indeplinesc conditiile de document justificativ pentru inregistrarea in contabilitate si in consecinta nu se incadreaza in conditiile prevazute in actele normative :

- art. 155 alin. 8 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal prevede:

"(8) Factura fiscala trebuie sa cuprinda obligatoriu urmatoarele informatii:
a) seria si numarul facturii;
b) data emiterii facturii;
c) numele, adresa si codul de anregistrare fiscala al persoanei care emite factura;
d) numele, adresa si codul de anregistrare fiscala, dupa caz, al beneficiarului de bunuri sau servicii;
e) denumirea si cantitatea bunurilor livrate, denumirea serviciilor prestate;
f) valoarea bunurilor sau serviciilor, exclusiv taxa pe valoarea adaugata;
g) cota de taxa pe valoarea adaugata sau mentiunea scutit cu drept de deducere, scutit fara drept de deducere, neimpozabil sau neinclus an baza de impozitare, dupa caz;
h) valoarea taxei pe valoarea adaugata, pentru operatiunile taxabile."

- Cap. X Regimul deducerilor art. 145, alin. 8 lit. a din Legea nr.571/2003 prevede textual :

"(8) Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei pe valoarea adaugata, orice persoana impozabila trebuie sa justifice dreptul de deducere, an functie de felul operatiunii, cu unul din urmatoarele documente:

a) pentru taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost livrate sau urmeaza sa ai fie livrate, si pentru prestarile de servicii care i-au fost prestate ori urmeaza sa ai fie prestate de o alta persoana impozabila, cu factura fiscala, care cuprinde informatiile prevazute la art. 155 alin. (8), si este emisa pe numele persoanei de catre o persoana impozabila anregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata."

- art. 7 din H.G. nr. 831/1997 pentru aprobarea modelelor formularelor comune privind activitatea financiara si contabila prevede:

"Inscrierea datelor in aceste formulare se face potrivit reglementarilor cuprinse in normele generale privind documentele justificative si financiar-contabile."

- la pct. 19 din H.G. nr. 704/1993 pentru aprobarea regulamentului de aplicare a Legii contabilitatii, notiunea de document justificativ se defineste astfel:

" Potrivit art. 6 alin. (2) din lege, orice operatiune patrimoniala se consemneaza in momentul efectuarii ei intr-un anscris care sta la baza anregistrarilor in contabilitate, dobindind astfel calitatea de document justificativ.

Documentele justificative cuprind, de regula, urmatoarele elemente principale:
a) denumirea documentelor;
b) denumirea si sediul unitatii patrimoniale care intocmeste documentul;
c) numarul si data intocmirii documentului;

d) mentionarea partilor care participa la efectuarea operatiunilor patrimoniale (cand este cazul);
e) continutul operatiunii patrimoniale si, cand este cazul, si temeiul legal al efectuarii ei;
f) datele cantitative si valorice aferente operatiunii efectuate;
g) numele si prenumele, precum si semnaturile persoanelor care le-au antocmit, vizat si aprobat, dupa caz;
h) alte elemente menite sa asigure consemnarea completa a operatiunilor efectuate."

Organele de control fiscal nu au tinut seama la verificarea efectuata de prevederile din Legea nr. 414/2002 -art. 9, pct. 7, lit. j si de cele din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal-cap. II, art. 21, alin. 4, lit. f.

In aceste acte normative se prevede ca nu sunt deductibile cheltuielile inregistrate in contabilitate care nu au la baza un document justificativ potrivit legii , prin care sa se faca dovada efectuarii operatiunii sau intrarii in gestiune, dupa caz, potrivit normelor.

Societatea considera ca toate cele 48 facturi cu un TVA aferent de (...) lei au inscrise toate elementele principale care le atribuie calitatea de documente justificative si prin acestea se face dovada efectuarii operatiunilor patrimoniale, intrarea in gestiune iar bunurile respective sunt proprietatea societatii si au fost destinate nevoilor firmei.

2) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In raportul intocmit de organele de control fiscal se consemneaza ca TVA in suma de (...) lei inscrisa in 6 facturi, care reprezinta avansuri, nu poate fi rambursata si se va inregistra la TVA neexigibil urmand ca societatea sa beneficieze de dreptul de deducere numai in momentul transferului dreptului de proprietate.

Societatea considera ca in mod eronat organele de control au dispus o astfel de masura deoarece la art. 22 din Legea nr. 345/2002 si la art. 145, alin. 8, lit. a din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal se prevede ca dreptul de deducere al TVA este prevazut si in cazul facturilor ce reprezinta avansuri:

"(8) Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei pe valoarea adaugata, orice persoana impozabila trebuie sa justifice dreptul de deducere, an functie de felul operatiunii, cu unul din urmatoarele documente:

a) pentru taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost livrate sau urmeaza sa ai fie livrate, si pentru prestarile de servicii care i-au fost prestate ori urmeaza sa ai fie prestate de o alta persoana impozabila, cu factura fiscala, care cuprinde informatiile prevazute la art. 155 alin. (8), si este emisa pe numele persoanei de catre o persoana impozabila anregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata."

3) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In Raportul intocmit de organele de control se consemneaza ca societatea nu beneficiaza de rambursarea acestei sume, urmand a fi inregistrata ca TVA neexigibila din urmatoarele motive:

- terenurile achizitionate de societate nu sunt proprietatea societatii pana la inscrierea lor in extrase CF definitive.
- din luna iunie 2004 societatea nu a obtinut venituri din vanzarea agregatelor minerale si denota ca achizitia terenurilor si a licentei de exploatare nu este destinata realizarii unor operatiuni taxabile.

Societatea considera ca organele de control nu au prezentat in mod real operatiunile economico-financiare privind cumpararea terenurilor de S.C.(...) de la S.C. (...). si in consecinta in mod netemeinic au decis luarea masurii de nerambursare din urmatoarele considerente:

- la art. 19 din H.G. nr. 401/2000 privind aprobarea Normelor de aplicare a O.U.G. nr. 17/2000 se precizeaza ca pentru efectuarea dreptului de deducere a TVA aferenta intrarilor, agentii economici au obligatia:

"19 *“Pentru efectuarea dreptului de deducere a taxei pe valoarea adaugata aferenta intrarilor contribuabilii sunt obligati:*

a) sa justifice suma taxei prin documente antocmite conform legii de catre contribuabili anregistrati ca platitori de taxa pe valoarea adaugata;

b) sa justifice ca bunurile an cauza sunt destinate pentru nevoile firmei si sunt proprietatea acesteia.”

- la art. 12 din Legea nr. 54/1998 privind circulatia juridica a terenurilor se precizeaza:

“(1) Terenurile situate an intravilan si extravilan pot fi anstrainate si dobandite prin acte juridice antre vii, ancheiate an forma autentica.”

- la art. 2 alin. 2 din Legea nr. 7/1996 a cadastrului si publicitatii imobiliare se precizeaza ca prin sistemul de cadastru general se realizeaza:

a) identificarea, anregistrarea si descrierea, an documentele cadastrale, a terenurilor si a celorlalte bunuri imobile prin natura lor, masurarea si reprezentarea acestora pe harti si planuri cadastrale, precum si stocarea datelor pe suporturi informatice;

b) asamblarea si integrarea datelor furnizate de cadastrele de specialitate;

c) identificarea si anregistrarea tuturor proprietarilor si a altor detinatori legali de terenuri si de alte bunuri imobile,

Petenta precizeaza ca indeplineste toate aceste conditii legale, astfel:

- cele 4 facturi sunt intocmite conform legii, fapt confirmat si de organele de control, justifica TVA in suma de (...) lei.

- dreptul de proprietate este dovedit prin contractul de vanzare cumparare nr. 1039/17.04.2003 in care in principal se prevede: *”incepand de azi , data autentificarii prezentului contract , cumparatoarea intra in posesia de drept si de fapt asupra imobilului (terenului) descris urmand a achita taxele si impozitele catre stat.”*

Art. 61 din Legea nr. 7/1996 prevede:

“Actele si faptele privind terenurile si constructiile situate pe un teritoriu administrativ pentru care nu s-au definitivat documentele cadastrului general se vor anscrie cu caracter nedefinitiv, an cate o carte funciara, urmand ca anscrierea definitiva sa fie efectuata la punerea an aplicare a cadastrului general si pe acel teritoriu...”.

Societatea considera ca mentiunea “nedefinitiv” in Cartea funciara este determinata de nedefinitivarea documentele cadastrului general si nu are nici o legatura cu dreptul de proprietae asupra terenurilor inscrise in respectivele carti funciare si ca atare S.C. (...) este proprietar al terenurilor.

Cu privire la afirmatia organelor de control ca din luna iulie 2004 societatea nu a mai obtinut venituri din vanzarea agregatelor minerale de la cariera (...), nu corespunde realitatii intrucat in lunile octombrie si noiembrie 2004 au existat extractii de nisip si s-au intocmit note de predare si facturi.

Fata de cele prezentate societatea contesta masura dispusa de organele de control de a inregistra ca TVA neexigibila suma de (...), aferenta terenurilor achizitionate de societate si solicita rambursarea TVA mai sus mentionata.

4) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de(...) lei

Informatiile si documentele care au fost puse la dispozitia organelor de control, respectiv facturile intocmite de S.C. (...). catre S.C.(...), contractele care au stat la baza intocmirii acestora si datele din contabilitate privind inregistrarea licentei in contul de imobilizari necorporale 205, constituie dovezi relevante si suficiente prin care se atesta dreptul de proprietate si in consecinta societatea indeplineste conditiile legale de a deduce suma de (...) lei.

Fata de cele prezentate, societatea contesta masura dispusa de organele de control de a inregistra TVA in suma de (...) lei ca neexigibil aferenta licentei achizitionate si achizitionarii de agregate de la balastiere Sambateni si solicita rambrsarea TVA mai sus mentionata.

5) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In data de 01.08.2001 intre S.C. (...). in calitate de beneficiar si S.C. (...). in calitate de prestator, s-a incheiat contractul de furnizare de servicii, avand ca obiect executarea la cariera (...), a unor lucrari de intretinere ordinara a drumului de acces la cariera, construirea drumurilor interne de pe teritoriul carierei, inclusiv rampele, decopertarea, transportul si descarcarea terenului vegetal.

In data de 23.12.2001 intre S.C.(...). in calitate de locatar si S.C. (...). in calitate de locator, s-a incheiat contractul de inchiriere de teren, pentru 20.000 mp de teren situat in perimetrul balastierei (...).

In contract se mentioneaza urmatoarele:

- locatarul inchiriaza terenul specificat in scopul de a efectua lucrari de amenajare pentru nevoi de manipulare a produselor de balastiera cumparate.

- locatorul va vinde locatarului terenul in cazul in care acest lucru este posibil si locatarul isi exprima optiunea de cumparare.

In perioada 01.11.2001 - 31.03.2003 S.C. (...). efectueaza lucrari de investitii pe terenul inchiriat. TVA dedusa de catre societate pentru aceste investitii finalizate si receptionate la data de 21.04.2003 este in suma de (...) lei.

De mentionat ca la 17.04.2003 s-a incheiat contractul de vanzare - cumparare intre cele doua societati, astfel ca la data receptionarii investitiilor acestea devenisera proprietatea S.C. (...).

Intrucat societatea a obtinut venituri din vanzarea agregatelor minerale de la cariera (...) se considera indreptatita sa beneficieze de rambursarea TVA in suma de (...) lei.

6) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In data de 10.09.2002 S.C. (...). a incheiat un contract de asociere in participatiune cu Primaria (...), avand ca obiect deschiderea carierei (...) si exploatarea acesteia.

Aportul S.C. (...). a constat in *"furnizarea tuturor utilajelor necesare pentru deschiderea carierei si pentru realizarea activitatii de extractie in conformitate cu necesitatile sale."*

In vederea deschiderii carierei, societatea realizeaza drumul de acces la cariera (...)t, investitie pe care a inregistrat-o in contabilitate in contul 231.(...). TVA aferenta investitiei este de (...) lei.

De mentionat faptul ca in perioada iunie - noiembrie 2004 societatea a obtinut venituri din exploatarea carierei (...) iar obtinerea autorizatiei de construire cadea in sarcina Primariei (...) conform contractului de asociere in participatiune.

7) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In data de 02.05.2003 se incheie contractul de prestari servicii intre S.C. (...) in calitate de prestator si S.C. (...). in calitate de beneficiar.

In baza acestui contract, in perioada noiembrie - decembrie 2003, S.C. (...) a prestat servicii constand in amenajarea drumului de acces la balastiera (...) si construirea unei platforme pentru statia de sortare la cariera (...).

Pentru prestatia efectuata, prestatorul intocmeste factura fiscala si situatie de lucrari pentru ansamblul prestatiilor efectuate intr-o luna catre beneficiar, urmand ca acesta din urma sa procedeze la repartizarea costurilor pe obiective de investitii.

Societatea contesta masura luata de organele de control privind diminuarea TVA de rambusat cu suma de (...) lei intrucat prestatia serviciilor este dovedita cu situatiile de lucrari

acceptate de beneficiar impreuna cu facturile fiscale emise iar in Legea nr. 345/2002 se precizeaza:
-art. 14 "*Faptul generator al taxei pe valoarea adaugata ia nastere an momentul efectuarii livrarii de bunuri si/sau an momentul prestarii serviciilor, cu exceptiile prevazute de prezenta lege."*
-art. 16 *"(2) Exigibilitatea ia nastere concomitent cu faptul generator, cu exceptiile prevazute de prezenta lege."*
-art. 22 "(*1) Dreptul de deducere ia nastere an momentul an care taxa pe valoarea adaugata deductibila devine exigibila".*

8) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Organele de control au retinut ca societatea a solicitat D.G.F.P. (...) verificarea realitatii exactitatii si legalitatii sumelor inscrise in facturile fiscale emise de S.C. (...).

Societatea petenta considera ca documentele puse la dispozitia organelor de control (contracte, facturi, fise de magazie, note contabile, jurnale de TVA etc.) constituie probe suficiente pentru a beneficia de rambursarea TVA in suma de (...) lei.

B) Cu privire la impozitul pe profit

9) Masura privind diminuarea pierderii fiscale cu suma de (...) lei

Organe de control au consemnat ca societatea in perioada 01.02.2001 - 31.08.2001 si 01.01.2003 - 30.06.2004 a inclus pe cheltuieli facturi fiscale care nu indeplinesc conditiile de document justificativ. Societatea a adus argumente in sustinerea cauzei la masura nr. 1 din prezenta contestatie.

In concluzie societatea petenta contesta masurile dispuse de organele de control de a inregistra ca TVA neexigibila suma de (...) lei, ca TVA nedeductibila suma de (...) lei si de reducere a pierderii fiscale cu suma de (...) lei.

II. Prin cererea de rambursare TVA inregistrata la A.F.M.P. (...) sub nr. (...) din 26.07.2004, societatea solicita rambursarea sumei de (...) lei aferenta activitatii desfasurate in perioada 01.05.2001-30.06.2004.

Prin Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 16.11.2004 organele de control au stabilit urmatoarele:

A. Cu privire la TVA

1) Cu privire la masura de a diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Societatea a prezentat facturi fiscale emise de furnizori in care nu sunt inscrise datele privind sediul beneficiarului si de identificare a delegatului.

S.C. (...) nu respecta prevederile art.25, lit B b) din O.U.G. nr. 17/2000, art.29, lit.B b) din Legea 345/2002 republicata si art.155, alin.(8) din Legea 571/2003, respectiv, art.6 (1) din Legea nr. 82/1991 republicata.

Conform pct.51 alin.(2) din HG 44/2004 deducerea TVA trebuie justificata cu documentele …si/sau alte documente specifice aprobate prin HG 831/1997 modificata.

Anexa nr. 1 din HG 831/1997 prezinta elementele obligatorii ce trebuie completate in formularul factura fiscala cod 14-4-10/A (inclusiv datele referitoare la delegat) . Conform art.6 alin.(1) din Legea 82/1991 rep.*"orice operatie economico-financiara efectuata se consemneaza in momentul efectuarii ei intr-un document care sta la baza inregistrarii in contabilitate, dobindind astfel calitatea de document justificativ".* Ca urmare, facturile fiscale prezentate in anexa nr. 3, primite de la furnizori si pentru care s-a dedus TVA aferenta, nu indeplinesc conditiile de document justificativ pentru inregistrarea in contabilitate; totalul TVA aferenta acestor facturi fiscale este de (...) lei.

Organele fiscale au dispus diminuarea taxei pe valoarea adaugata de rambursat cu suma de (...) lei.

2) Cu privire la masura de a diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Pe perioada verificata societatea a dedus TVA de pe facturi reprezentind avans marfa sau materiale, astfel:

- ff 2181474/01.08.2002 (reprezentind avans materiale), furnizor SC (...), avand TVA de (...) lei din care s-a stornat cu ff 7165002/17.04.2003 (TVA in suma de (...) lei), rezultind o diferenta TVA in suma de (...) lei pentru care nu s-a efectuat regularizarea pina la 30.06.2004;
- ff 2181478/30.08.2002(SC (...)) TVA=(...) lei (reprezentind avans materiale) din care s-a stornat cu ff 7165008/30.06.2003 un TVA in suma de (...) lei, rezultind o diferenta TVA in suma de (...) lei pentru care nu s-a efectuat regularizarea pina la 30.06.2004;
- ff 0299280/27.04.2004 (furnizor (...) reprezentind avans asigurare gospodarire balastiera,TVA-ul aferent fiind in suma de (...) lei;
- ff 4516461/28.05.2004 (furnizor SC (...) reprezentind avans campament,TVA=(...) lei;
- ff 4516478/01.06.2004 (furnizor SC (...) reprezentind avans rezervor,TVA=(...) lei;
- ff 4387501/24.06.2004 (furnizor SC (...) reprezentind avans marfa,TVA=(...) lei.

Valoarea totala a TVA aferenta facturilor de avans si pentru care nu a avut loc transferul proprietatii este in suma de (...) lei care se va inregistra ca TVA neexigibila, urmind ca societatea sa beneficieze de dreptul de deducere in momentul transferului dreptului de proprietate.

3) Cu privire la masura de a diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei.

1. S.C. (...) in calitate de parte promitenta (cedent) si S C (...) in calitate de parte promitatoare (beneficiar) au incheiat in data de 10.07.2002 contractul preliminar de vinzare-cumparare de terenuri si cesionare de licenta pentru exploatarea si folosirea carierei de extractie a agregatelor de la (...), jud.(...)**.**

Terenurile si licenta de exploatare au fost vindute efectiv catre S.C. (...) in data de 17.04.2003 (contract de vinzare-cumparare autentificat sub nr.1039/17.04.2003). Transferul licentei a fost aprobat de catre Agentia Nationala pentru Resurse Minerale prin Ordinul nr 33/04.03.2003. Pentru aceasta vinzare, S.C. (...) a emis in data de 17.04.2003 facturile fiscale nr.7165003, 7165004 , 7165005, 7165006,(in valoare totala de (...) lei (din care TVA in suma de (...) lei) reprezentind contravaloarea terenurilor si a licentei de exploatare pentru cariera (...) (nr.1374/2000).

Controlul constata ca, pe facturile fiscale respective s-a inscris:

- ff nr.7165003:"imobil constind in arabil 10.300 mp,10.000 mp,12.200 mp,10.00 mp,10.000 mp",valoare=(...) lei+TVA=(...) lei;
- ff nr.7165004:"imobil constind in arabil 15.500 mp,20.000 mp,20.000 mp,15.600 mp,10.000 mp", valoare=(...) lei+TVA=(...) lei;
- ff nr.7165005:"imobil constind in arabil 10.000 mp,5.600 mp,20.000 mp,21.100 mp,10.000 mp", valoare=(...) lei+TVA=(...) lei;
- ff nr.7165006:"imobil constind in arabil 5000 mp,arabil in extravilan 20.000 mp, 10.000 mp, 20.000 mp",valoare=(...) lei + TVA=(...) lei;

Contractul preliminar de vinzare-cumparare de terenuri si cesionare de licenta pentru exploatarea si folosirea carierei, contractul de vinzare - cumparare autentificat sub nr.1039/17.04.2003 precum si facturile fiscale de mai sus (pe acestea nefiind inscrisa valoarea licentei de exploatare) nu prevad pretul de vinzare separat pentru terenuri si separat pentru licenta de exploatare, pretul de vinzare fiind exprimat per total, respectiv (...) lei.

Referitor la inscrierea in cartea funciara a terenurilor achizitionate de la S.C.(...), s-au prezentat organelor de inspectie fiscala extrasele CF nr. (...) si nr. (...) **nedefinitive** din data de 25.06.2004.

De la data achizitionarii licentei de exploatare (aprilie 2003) pina in luna iunie 2004, societatea a extras o cantitate totala de 9668 MC agregate, productia obtinuta si vinduta fiind in suma totala de (...) lei.

Din luna iunie 2004, societatea nu a mai obtinut venituri din vinzarea agregatelor minerale de la cariera (...), lucrarile de exploatare fiind intrerupte.Acest aspect a rezultat din evidentele contabile ale societatii si in urma deplasarii la balastiera situata in jud. (...), unde s-a constatat ca nu se mai desfasoara nici o activitate de exploatare.

Conform art.22, alin.(4) din Legea 345/2002 republ.:

"Persoanele impozabile inregistrate ca platitori de taxa pe valoarea adaugata au dreptul de deducere a taxei pe valoarea adaugata aferente bunurilor si serviciilor destinate realizarii de:

a) operatiuni taxabile;

b) livrari de bunuri si/sau prestari de servicii scutite de taxa pe valoarea adaugata prevazute la art. 11 alin. (1) si la art. 12….".

Deoarece societatea nu realizeaza venituri din exploatarea balastierei, nu poate face nici dovada ca achizitia terenurilor si a licentei de exploatare este destinata realizarii unor operatiuni taxabile(deci obtinerii de venituri) pentru ca nu face livrari de bunuri.

De asemenea, terenurile achizitionate(a caror contravaloare nu se cunoaste) nefiind inscrise in **cartea funciara definitiva** pe numele societatii, aceasta nu poate face dovada proprietatii .In cazul terenurilor, transferul dreptului de proprietate se face numai in baza extrasului de carte funciara definitive, cand aceasta devine opozabila tertilor, conform Legii nr.7/1996.

In contextul aspectelor aratate, societatea nu beneficiaza de dreptul de deducere si de rambursare a TVA in suma totala de (...) lei aferenta achizitiei.

Cu suma de (...) lei se va diminua TVA, urmand a fi inregistrat ca TVA neexigibila, iar societatea va beneficia de dreptul de deducere dupa inscrierea definitiva in cartea funciara a terenurilor achizitionate si dupa ce va obtine venituri din exploatarea carierei de la (...).

4) Cu privire la masura de a diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In data de 30.09.2003 societatea incheie cu SC (...) contractul privind transferul licentei nr.1141/2000 pentru exploatarea carierei din perimetrul localitatii (...).

Transferul licentei a fost aprobat de Agentia Nationala pentru Resurse Minerale prin Ordinul nr.(...), societatea a emis ff nr. 4445550/23.03.2004 in suma totala de (...) lei (din care TVA=(...) lei) reprezentind contravaloarea licentei de exploatare.

In perioada octombrie 2003 - martie 2004, S.C. (...). a emis un nr. de 6 facturi fiscale catre SC (...). in suma totala de (...) lei (din care TVA in suma de (...) lei) reprezentind vinzari de agregate extrase de la balastiera (...) (pana la data transferului licentei) in baza contractelor de vinzare-cumparare nr.4/DTP/BMC/18.09.2003, nr.6/DMC/29.01.2004 si a contractelor de operare nr.3/ DTP/BMC/18.09.2003, nr.5/BMC/29.01.2004.

Prin adresa nr.5231/1614/28.10.2004 s-a solicitat in conformitate cu prevederile art.199 din OG 92/2003, D.G.F.P. (...) verificarea realitatii, legalitatii si exactitatii facturilor fiscale emise catre S.C.(...).

Pana la efectuarea verificarii si primirea raspunsului de la D.G.F.P. (...), societatea nu beneficiaza de rambursare pentru TVA in suma de (...) lei (...) lei+(...) lei), iar societatea va inregistra TVA in suma de (...) lei ca TVA neexigibila.

5) Cu privire la masura de a diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In data de 01.08.2001 S.C. (...). in calitate de beneficiar si S.C. (...). in calitate de prestator au incheiat contractul de furnizare de servicii avind ca obiect executarea de catre prestator a lucrarilor (la cariera (...), de intretinere ordinara a drumului de acces la cariera,

construirea drumurilor interne de pe teritoriul carierei, inclusiv rampele, si decopertarea terenului vegetal.

La data incheierii acestui contract, proprietar al terenurilor si titular al licentei de exploatare pentru cariera era S.C. (...), iar intre aceasta din urma si S.C. (...). nu s-a incheiat nici un contract de concesionare pentru terenuri.

In perioada 01.11.2001-31.03.2003 lucrarile de investitii la cariera (...) au fost efectuate de catre diversi prestatori si au constat in:

- drum de acces (pentru care totalul TVA inscrisa pe facturile fiscale emise de SC (...) este in suma de (...) lei)
- stalpi de electricitate (total TVA inscrisa pe facturile emise de furnizori diversi este in suma de (...) lei)
- instalatie electrica (total TVA inscrisa pe facturile emise de furnizori diversi este in suma de (...) lei)
- racordare la energie (total TVA inscrisa pe facturile emise de furnizori diversi este in suma de (...) lei)
- platforma betonata (totalul TVA inscrisa pe facturile fiscale emise de SC (...) este in suma de (...) lei.)
- separator uleiuri si canalizare(total TVA=(...) lei).
- put forat (TVA=(...) lei, furnizor S.C. (...).)

Suma totala a TVA dedusa aferenta investitiilor la balastiera (...) conform facturilor emise de diversi prestatori/furnizori si a caror contravaloare a fost inregistrata ca investitii este in suma de (...) lei.

S-au mai constatat urmatoarele:

-S.C. (...). detine autorizatia de construire nr.52 doar din 16.09.2002 pentru executarea lucrarilor de "Constructii provizorii" in valoare de (...) lei. Valoarea lucrarilor de investitii la balastiera (...) este mult mai mare decat valoarea autorizata prin autorizatia de constructie;

-facturile emise de S.C. (...). nu sunt delimitate pe obiective de investitii (atit la balastiera cat si la cariera si (...), avand in vedere faptul ca toate lucrarile de la toate balastiere au fost executate de SC (...);

- nu au fost anexate la facturile respective situatii de lucrari pentru fiecare obiectiv de investitie (ci doar o situatie de calcul), ca atare, nu pot fi identificate nici valoric si nici din punct de vedere al realitatii consumurilor (cheltuielilor). Ca urmare, nu exista dovada ca sumele facturate reprezinta contravaloarea unor lucrari executate, acestea nefiind justificate si demonstrate cu situatii de lucrari corespunzatoare, pentru fiecare obiectiv de investitie;

- situatia de lucrari prezentata, pe linga limitele aratate nu este semnata de un diriginte de santier autorizat, ca reprezentant al beneficiarului (asa cum prevede art.80, alin. (2) din OMFP 1943/2001 privind aprobarea normelor metodologice de aplicare a Legii 50/1991 republicata privind autorizarea executarii lucrarilor de constructii) si nu poate fi comparata cu devize de lucru sau documente de executie, deoarece acestea nu exista;

- investitiile respective au fost efectuate in perioada 01.11.2001-31.03.2003 si contabilizate la SC (...) in contul 231"Investitii in curs" si ulterior (in baza pv de receptie nr.1,2,3,4,5,6/28.04.2003) ca mijoace fixe, desi in perioada in care acestea au fost efectuate, proprietarul terenurilor si titularul licentei de exploatare a carierei era S.C. (...)., intre acestia existind doar o promisiune de vinzare-cumparare (neautentificata) din data de 10.07.2002 iar contractul de vinzare-cumparare pentru terenuri si transferul licentei fiind incheiat si autentificat doar in data de 17.04.2003.

Societatea nu a mai obtinut venituri din vanzarea agregatelor minerale de la cariera (...) din luna iunie 2004 si deci nu prezinta dovada ca investitiile efectuate sint destinate realizarii unor operatiuni taxabile (deci obtinerii de venituri).

Ca urmare a deficientelor constatate si prezentate mai sus, societatea nu beneficiaza de rambursarea sumei de (...) lei (TVA dedusa aferenta investitiilor la balastiera (...).

Societatea va inregistra TVA in suma de (...) lei ca TVA neexigibila urmand a beneficia de dreptul de deducere dupa prezentarea tuturor documentelor necesare si obtinerea de venituri din exploatarea balastierei (...), care sa ateste executarea lucrarilor si valoarea acestora (documentatie de executie, devize de lucrari, situatii de lucrari, situatii comparative si expertize tehnice care sa identifice fiecare obiectiv invocat).

6) Cu privire la masura de a diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In data de 10.09.2002, societatea a incheiat contractul de asociere in participatiune cu Primaria orasului (...) avind ca obiect exploatarea carierei (...) de catre S.C. (...). Societatea a prezentat Licenta de dare in administrare pentru exploatare nr. (...)/28.02.2003 intre Consiliul local al Orasului (...) si Agentia Nationala pentru Resurse Minerale.

Investitiile efectuate de S.C. (...). la cariera (...) au constat in construire drum acces si au fost executate de S.C. (...).

Valoarea investitiilor fara TVA este in suma de (...) lei a fost inregistrata in contul 471"cheltuieli in avans", iar valoarea TVA dedusa pentru investitiile efectuate este in suma de (...) lei.

In urma verificarilor efectuate, s-a constatat:

- societatea nu detine autorizatie de construire
- valoarea lucrarilor facturate de S.C. (...) este cuprinsa in valoarea unei facturi reprezentind lucrari executate in luna decembrie 2003, fara a se face delimitarea pe obiective de investitii.
- nu s-a intocmit situatia de lucrari pentru lucrarile executate, deci nu se poate sustine cu documente unde si pentru ce s-au efectuat lucrarile.
- societatea nu a prezentat un contract incheiat cu prestatorul (SC (...)) pentru executarea lucrarilor.
- pina in prezent cariera nu a fost exploatata si nu s-au obtinut venituri

Din cele prezentate, rezulta ca lucrarile s-au executat in afara dispozitiilor legale (fara autorizatie de construire) si nu poate fi justificat cu documente unde si pentru ce s-au efectuat.

Societatea va diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei care va fi inregistrata ca TVA nedeductibila.

7) Cu privire la masura de a diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Investitiile la cariera (...) constau in construire drum acces si platforma statie care s-au efectuat in baza autorizatiei de construire nr.(...)21.07.2004.

Valoarea autorizata este de (...) lei iar valoarea lucrarilor pentru care s-a dedus TVA este de (...) lei + TVA.

Repartizarea pe obiectivul de investitii (...) a sumelor cuprinse in facturile fiscale emise de S.C. (...). s-a facut strict in baza inregistrarilor din contabilitatea S.C. (...)., in conditiile in care facturile nu au fost defalcate si insotite de situatie de lucrari **pe fiecare obiectiv** de investitii.

Societatea a prezentat contractul de executie lucrari nr.76 incheiat in data de 26.07.2004 cu S.C. (...)., deci ulterior efectuarii investitiilor.

Lucrarile facturate de S.C. (...). au o valoare totala de (...) lei + (...) lei TVA.

Facturile fiscale emise de S.C. (...). nu au la baza situatii de lucrari delimitate pe obiectivul de investitii (...) si nici devize de lucrari sau documentatie de executie care sa justifice lucrarile executate.

Cu suma de **(...)** lei se va diminua TVA de rambursat iar societatea va inregistra TVA in suma de (...) lei ca **TVA neexigibil** urmind a beneficia de dreptul de deducere dupa prezentarea tuturor documentelor necesare care sa ateste executarea lucrarilor si valoarea acestora (documentatie de executie, devize de lucrari, situatii de lucrari, situatii comparative si expertize tehnice care sa identifice fiecare obiectiv invocat).

8) Cu privire la masura de a diminua TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Prin adresa nr. 5231/1614/02.11.2004 s-a solicitat D.G.F.P. (...) verificarea realitatii, exactitatii si legalitatii sumelor inscrise in facturile fiscale emise de S.C. (...) S.R.L.

Totalul TVA dedusa, aferenta acestor facturi fiscale este in suma de (...) lei (din care (...) lei TVA nedeductibila, iar (...) lei TVA neexigibila, aferenta facturilor de avans platite, stabilite de prezentul control).

Cu suma de **(...)** s-a diminuat TVA de rambursat.

Societatea va inregistra TVA in suma de (...) lei ca TVA neexigibila, urmind a beneficia de dreptul de deducere dupa finalizarea verificarii la SC (...) SRL, in cazul in care nu se constata deficiente.

B.Impozitul pe profit

9) Cu privire la masura de a diminua pierderea fiscala cu suma de (...) lei

In perioada 01.02.2001-31.08.2001 si 01.01.2003-30.06.2004 societatea inregistreaza in contabilitate si include pe cheltuieli facturi fiscale emise de furnizori/prestatori, ce nu indeplinesc conditiile de document justificativ pentru inregistrarea in contabilitate (facturi de pe care lipsesc datele referitoare la adresa beneficiarului, delegatul, facturi vechi).Conform art.9, alin.(7), lit.j) din Legea 414/2002 privind impozitul pe profit si art.21, alin.(4), lit.f) din Legea 571/2003 modif. si completata, privind Codul Fiscal sint nedeductibile:

- *"cheltuielile inregistrate in contabilitate care nu au la baza un document justificativ, potrivit Legii contabilitatii nr. 82/1991, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, prin care sa se faca dovada efectuarii operatiunii"*

-*"cheltuielile inregistrate in contabilitate, care nu au la baza un document justificativ, potrivit legii, prin care sa se faca dovada efectuarii operatiunii sau intrarii in gestiune, dupa caz, potrivit normelor".*

Valoarea totala (fara TVA) a facturilor astfel inregistrate pe cheltuieli este de (...) lei cu care se va diminua pierderea fiscala a societatii.

Baza legala pentru stabilirea, calcularea si virarea impozitului pe profit este Legea 414/2002, HG 859/2002, Legea 571/2003 si H.G. 44/2003.

III. Avand in vedere constatarile organului de control, sustinerile petentului, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestator si de catre organele de control, precum si referatul nr. (...)/21.02.2005, biroul investit cu solutionarea contestatiei retine ca prin contestatia formulata, reprezentantul legal al societatii contesta obligatiile fiscale stabilite prin Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 16.11.2004 de inspectorii de specialitate din cadrul D.G.F.P. (...) Structura de Administrare Fiscala - Activitatea de Control Fiscal.

Din analiza documentelor aflate la dosarul contestatiei pentru fiecare capat de cerere se desprind urmatoarele concluzii:

A. Cu privire la TVA

1) Referitor la diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Societatea sustine ca dispozitiile actelor normative invocate de organul de control si care precizeaza conditiile in care facturile pot fi considerate documente justificative nu sunt aplicabile deoarece nu s-au adus argumente pentru fiecare in parte.

S.C. (...) S.R.L considera ca in mod nereal organele de inspectie fiscala au stabilit ca facturile in cauza nu indeplinesc conditiile de document justificat pentru inregistrarea in contabilitate si in consecinta nu se incadreaza in conditiile prevazute in actele normative astfel:

- la art. 155 alin. 8 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal in actul de control se prevede:

"(8) Factura fiscala trebuie sa cuprinda obligatoriu urmatoarele informatii:
a) seria si numarul facturii;
b) data emiterii facturii;
c) numele, adresa si codul de anregistrare fiscala al persoanei care emite factura;
d) numele, adresa si codul de anregistrare fiscala, dupa caz, al beneficiarului de bunuri sau servicii;
e) denumirea si cantitatea bunurilor livrate, denumirea serviciilor prestate;
f) valoarea bunurilor sau serviciilor, exclusiv taxa pe valoarea adaugata;
g) cota de taxa pe valoarea adaugata sau mentiunea scutit cu drept de deducere, scutit fara drept de deducere, neimpozabil sau neinclus an baza de impozitare, dupa caz;
h) valoarea taxei pe valoarea adaugata, pentru operatiunile taxabile."

Petenta sustine ca toate cele 48 facturi cu un TVA aferent de (...) lei au inscrise toate elementele principale care le atribuie calitatea de documente justificative.

Din analiza efectuata, organul de solutionare a contestatiei constata ca din cele 48 facturi prezentate in anexa nr. 3 la Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 16.11.2004, un nr. de 46 facturi cu TVA in suma de (...) lei prin care se face dovada efectuarii operatiunilor patrimoniale indeplinesc conditiile impuse de legiuitor prin actul normativ mentionat mai sus si un nr. de 2 facturi cu TVA de (...) lei nu respecta prevederile art. 25 lit. b) din O.U.G. NR. 17/2000 privind TVA.

Mai mult, prin adresa nr. (...)/09.12.2004 emisa de D.G.F.P. (...) inregistrata la D.G.F.P. (...) sub nr. (...)/13.12.2004 se confirma faptul ca facturile emise de S.C. (...) prezentate in anexa nr. 3 sunt reale si legale, fiind inregistrate in evidenta contabila si in Deconturile de TVA ale furnizorului.

Avand in vedere cele de mai sus urmeaza a se respinge ca neintemeiata contestatia pentru TVA in suma de (...) lei si a se admite contestatia pentru TVA in suma de (...) lei, aceasta suma devenind TVA deductibila.

2) Referitor la diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Pentru suma de (...) lei stabilita ca neexigibila de organele de control, contestatoarea motiveaza ca masura nu este corecta deoarece este vorba de TVA aferenta unor avansuri, invocand in acest sens art.22 din Legea 345/2002 republicata, respectiv art.145 alin. 3) din Legea 571/2003:

"(3) Daca bunurile si serviciile achizitionate sunt destinate utilizarii an folosul operatiunilor sale taxabile, orice persoana impozabila anregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata are dreptul sa deduca:

a) taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost livrate sau urmeaza sa ai fie livrate, si pentru prestarile de servicii care i-au fost prestate ori urmeaza sa ai fie prestate de o alta persoana impozabila;"

De asemenea art. 145, alin. 8, lit. a din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal prevede ca dreptul de deducere al TVA este prevazut si in cazul facturilor ce reprezinta avansuri:

"(8) Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei pe valoarea adaugata, orice persoana impozabila trebuie sa justifice dreptul de deducere, an functie de felul operatiunii, cu unul din urmatoarele documente:

a) pentru taxa pe valoarea adaugata datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost livrate sau urmeaza sa ai fie livrate, si pentru prestarile de servicii care i-au fost prestate ori urmeaza sa ai fie prestate de o alta persoana impozabila, cu factura fiscala, care cuprinde informatiile prevazute la art. 155 alin. (8), si este emisa pe numele persoanei de catre o persoana impozabila anregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata."

Prin adresa nr. (...)09.12.2004 emisa de D.G.F.P. (...) inregistrata la D.G.F.P. (...) sub nr. (...)/13.12.2004 se confirma faptul ca facturile emise de S.C. (...) reprezentand avansuri si sunt inregistrate in evidenta contabila si in Deconturile de TVA ale furnizorului.

Din analiza efectuata, organul de solutionare a contestatiei constata ca facturile de avansuri au la baza contracte incheiate de (...) cu furnizorii de materiale si de prestari de servicii, motiv pentru care societatea este indreptatita sa beneficieze de deductibilitatepentru TVA in suma de (...) lei; se va admite contestatia, se desfiinteaza RIF pentru acest capat fde cerere si se va reface verificarea avand in vedere si procedurile de lucru comunicate de MFP prin adresa nr. (...)/28.02.2005. .

3) Referitor la diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Pentru TVA in suma de (...) lei stabilita ca neexigibila, S.C. (...) precizeaza faptul ca in ceea ce priveste concluziile organului de control referitor la dreptul de proprietate si realizarea de venituri, acestea sint eronate in sensul ca articolele din actele normative invocate sint selective si prin urmare nerelevante.

Din RIF se desprinde ca extrasul de carte funciara prezentat in timpul controlului avea mentiunea nedefinitiv, iar art.31 din Legea nr.7/1996, precizeaza ca inscrierea provizorie in CF se face in cazul dobandirii unor drepturi afectate de anumite conditii, situatie pentru care organul de control a considerat ca acest document nu atesta un drept definitiv si sigur. De asemenea, Legea nr.7/1996 prevede ca dreptul de proprietate este opozabil tertilor numai in baza inscrisurilor din cartea funciara cu exceptia drepturilor dobindite prin succesiune, ascensiune sau executare. In contextul celor aratate, afirmatia petentei cum ca dreptul de proprietate asupra terenurilor se dovedeste prin contract de vinzare-cumparare, este eronata.

Societatea nu se incadreaza in prevederile legale expuse mai jos:

Alin. 1) si 2) din art. 128 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal prevad:

(1) Prin livrare de bunuri se antelege orice transfer al dreptului de proprietate asupra bunurilor de la proprietar catre o alta persoana, direct sau prin persoane care actioneaza an numele acestuia.

(2) In antelesul prezentului titlu, prin bunuri se antelege bunurile corporale mobile si imobile, prin natura lor sau prin destinatie.

Urmare celor afirmate mai sus, organul de solutionare acontestatiei precizeaza ca :

- din balanta de verificare [prezentata la dosarul contestatiei se regasesc inregistrate terenurile la valoarea din contract si din facturi
- s-au depus declaratiile pentru impozite si taxe locale aferente acestor achizitii
- s-au obtinut credite de la Banca Italo Romena prin gajarea acestor achizitii care se afla sub efectul unui contract de garantie imobiliara autentificat la notar.

Organul de solutionare acontestatiei precizeza ca acestea ar fi doar cateva din observatiile care ne obliga sa statuam ideea ca petentul are dreptul de proprietate asupra bunului achizitionat(terenuri).

Referitor la afirmatia societatii ca a desfasurat si desfasoara activitate de exploatare a carierei de la (...), lucrarile nefiind intrerupte precizam ca din analiza cifrelor inscrise in balanta de verificare la 31.12.2004 rezulta ca :

- societatea a colectat TVA de peste 1 miliard lei in perioada 01.07.-31.12.2004
- veniturile totale au crescut de la (...) lei la (...) la (...) lei la 31.12.2004.

Pe baza acestor date se poate concluziona ca societatea se incadreaza in prevederile art.22, alin.(4) din Legea 345/2002 republ.:

"Persoanele impozabile inregistrate ca platitori de taxa pe valoarea adaugata au dreptul de deducere a taxei pe valoarea adaugata aferente bunurilor si serviciilor destinate realizarii de:
a) operatiuni taxabile;
b) livrari de bunuri si/sau prestari de servicii scutite de taxa pe valoarea adaugata prevazute la art. 11 alin. (1) si la art. 12….".

Intrucat S.C. (...) respecta reglementarea legala de mai sus se admite contestatia, se desfiinteaza RIF pentru capatul de cerere privind diminuarea TVA de rambursat cu suma (...) lei, datorita considerarii acesteia ca TVA neexigibila de catre organele de control si refacerea verificarii cu luarea in considerare a procedurii de lucru comunicata de MFP prin adresa nr. (...)/28.02.2005.

4) Referitor la diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Societatea invoca faptul ca documentele puse la dispozitie (facturi fiscale si contractul incheiat cu SC (...)SA Bucuresti) constituie dovezi relevante si suficiente pentru a beneficia de dreptul de deducere a TVA cu suma de (...) lei stabilita de organul de control ca fiind neexigibila.

Organul de control nu a stabilit suma de (...) lei ca fiind nedeductibila deci nu se contesta faptul ca societatea nu ar beneficia de dreptul de deducere.

Prin adresa nr.(...)/ 28.10.2004 s-a solicitat DGFP (...) verificarea incrucisata a facturilor emise de catre SC (...) si a caror TVA este in suma de (...) lei.

Alin. 2) al art.199 din OG 92/2003 rep. privind Codul de Procedura Fiscala prevede:

(2) In situatiile an care, pentru solutionarea cererii, sunt necesare informatii suplimentare relevante pentru luarea deciziei, acest termen se prelungeste cu perioada cuprinsa antre data solicitarii si data primirii informatiilor solicitate.

Masura de inregistrare a TVA in suma de (...) lei ca neexigibiala pana la finalizarea verificarii incrucisate s-a facut in baza dispozitiilor legale, respectiv art.199 din OG 92/2003 rep. privind Codul de Procedura Fiscala care prevede ca termenul de solutionare a cererii (deci termenul de rambursare a TVA) se prelungeste cu perioada pina la primirea informatiilor solicitate.

Organul de solutionare acontestatiei precizeaza ca masura stabilita de organul de control este contrara prevederilor Codului fiscal si Codului de procedura fiscala, drept urmare se va admite contestatia si se va desfiinta RIF pentru capatul de cerere privind diminuarea TVA de rambursat cu suma (...) lei, stabilita ca neexigibila de organele de control impunandu-se refacerea verificarii avand in vedere continutul Adresei MFP - Directia Generala de Inspectie Financiar Fiscala nr.(...).

5) Referitor la diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei;

In ce priveste masura privind inregistrarea sumei de (...) lei ca TVA neexigibila, reprezentind TVA dedusa aferenta investitiilor la balastiera (...), societatea sustine ca beneficiaza de dreptul de deducere si deci de rambursarea sumei de (...) lei deoarece investitiile efectuate au fost finalizate, receptionate si sint proprietatea societatii.

Fata de aceste afirmatii aratam urmatoarele:

- in perioada in care s-au efectuat investitiile, proprietarul terenurilor si titularul licentei de exploatare a carierei era S.C. (...)., intre acesta si S.C.(...). existind doar o promisiune de vinzare-cumparare (neautentificata) din data de 10.07.2002 iar contractul de vinzare-cumparare pentru terenuri si transferul licentei fiind incheiat si autentificat doar in data de 17.04.2003.

- valoarea lucrarilor de investitii la balastiera (...) este mult mai mare decit valoarea autorizata prin autorizatia de constructie, emisa la acea data pe numele S.C.(...)SRL

- facturile emise de S.C. (...)., in calitate de prestator, nu sunt delimitate pe obiective de investitii; nu au fost anexate la facturile respective situatii de lucrari corespunzatoare pentru fiecare obiectiv de investitie (ci doar o situatie de calcul), adica nu pot fi identificate nici valoric si nici din punct de vedere al realitatii consumurilor.

- situatia de lucrari prezentata nu este semnata de un diriginte de santier autorizat ca reprezentant al beneficiarului (asa cum prevede art. 80 alin. 2 din OMFP nr. 1943/2001 privind aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 50/1991 republicata privind autorizarea executarii lucrarilor de constructii) si nu poate fi comparata cu devize de lucru sau documente de executie deoarece acestea nu exista.

Prin Raportul de inspectie fiscala s-a stabilit ca suma de (...) lei este neexigibila (deci nu nedeductibila) pana cind societatea va prezenta toate documentele legale care sa ateste executarea lucrarilor si valoarea acestora.

Organul de solutionare acontestatiei precizeaza ca masura stabilita de organul de control este contrara prevederilor Codului fiscal si Codului de procedura fiscala, drept urmare se va admite contestatia si se va desfiinta RIF pentru capatul de cerere privind diminuarea TVA de rambursat cu suma (...) lei, stabilita ca neexigibila de organele de control impunandu-se refacerea verificarii avand in vedere continutul Adresei MFP - Directia Generala de Inspectie Financiar Fiscala nr.(...)/28.02.

6) Masura privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In data de 10.09.2002 S.C. (...). a incheiat un contract de asociere in participatiune cu Primaria (...), avand ca obiect deschiderea carierei (...) si exploatarea acesteia.

Primaria, in calitate de asociat va contribui cu un aport constand in:

4.1. c) Toate autorizatiile necesare pentru tranzitul cailor de acces necesare desfasurarii activitatii;

d) Orice alte avize, aprobari sau proceduri prevazute de lege pentru a putea desfasura activitatea care face obiectul prezentului contract si a activitatilor anexe;

Se constata ca obtinerea autorizatiei de construire cadea in sarcina Primariei (...) conform contractului de asociere in participatiune.

Aportul S.C. (...) S.R.L. a constat in *"furnizarea tuturor utilajelor necesare pentru deschiderea carierei si pentru realizarea activitatii de extractie in conformitate cu necesitatile sale."*

In vederea deschiderii carierei, societatea realizeaza drumul de acces la cariera (...), investitie pe care a inregistrat-o in contabilitate in contul 231.(...). TVA aferenta investitiei este de 85.087.411 lei care cuprinde:

-suma de (...) lei reprezentand parte TVA din factura nr. 6519684/31.12.2003, furnizor S.C. (...)S.A.

-suma de (...) lei reprezentand TVA din factura nr. 3601368/03.12.2003, furnizor S.C. (...) SRL

-suma de (...) lei reprezentand TVA aferenta bonului de consum din data de 19.12.2003.

Prestatia furnizorului S.C. (...) S.A. se realizeaza in baza contractului de prestari servicii nr. 24/B/02.05.2003, iar factura acestuia este insotita de situatie de lucrari acceptata de beneficiar.

Se traseaza ca masura S.C. (...) S.R.L. de a solicita de la furnizorul S.C.(...) S.A. pentru prestatiile efectuate situatii de lucrari intocmite separat pe obiective de investitii pentru a permite beneficiarului repartizarea costurilor pe fiecare obiectiv in parte.

Masura luata de organele de control privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei ca fiind TVA nedeductibila nu este legala motiv pentru care urmeaza a se admite contestatia, pentru acest capat de cerere .

7) Referitor la diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

In data de 02.05.2003 se incheie contractul de prestari servicii intre S.C. (...) S.A in calitate de prestator si S.C. (...) S.R.L. in calitate de beneficiar.

In baza acestui contract, in perioada noiembrie - decembrie 2003, S.C. (...)" S.A a prestat servicii constand in amenajarea drumului de acces la balastiera (...) si construirea unei platforme pentru statia de sortare la cariera (...).

Pentru prestatia efectuata, prestatorul intocmeste factura fiscala si situatie de lucrari pentru ansamblul prestatiilor efectuate intr-o luna catre beneficiar, urmand ca acesta din urma sa procedeze la repartizarea costurilor pe obiective de investitii.

Masura luata de organele de control privind diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei si inregistrarea acesteia ca TVA neexigibila nu este legala intrucat prestatia serviciilor este dovedita cu situatiile de lucrari acceptate de beneficiar impreuna cu facturile fiscale emise, iar in Legea nr. 345/2002 se precizeaza:

-art. 14 "*Faptul generator al taxei pe valoarea adaugata ia nastere an momentul efectuarii livrarii de bunuri si/sau an momentul prestarii serviciilor, cu exceptiile prevazute de prezenta lege."*

-art. 16 *"(2) Exigibilitatea ia nastere concomitent cu faptul generator, cu exceptiile prevazute de prezenta lege."*

-art. 22 "(*1) Dreptul de deducere ia nastere an momentul an care taxa pe valoarea adaugata deductibila devine exigibila".*

Se traseaza ca masura S.C. (...). de a solicita de la furnizorul S.C. (...) S.A. pentru prestatiile efectuate situatii de lucrari intocmite separat pe obiective de investitii pentru a permite beneficiarului repartizarea costurilor in suma de (...) lei pe fiecare obiectiv in parte.

Pentru cele prezentate se va admite contestatia, se va desfiinta RIF pentru acest capat de cerere si se va reface verificarea cu luarea in considerare a procedurii de lucru comunicata de MFP prin adresa nr. (...)/28.02.2005.

8) Referitor la diminuarea TVA de rambursat cu suma de (...) lei

Pentru inregistrarea TVA in suma de (...) lei, stabilita de organul de control ca fiind neexigibila, S.C. (...) S.R.L. invoca faptul ca documentele puse la dispozitie constituie dovezi relevante si suficiente pentru a beneficia de dreptul de deducere.

Masura de inregistrare a TVA in suma de (...) lei ca neexigibila pana la finalizarea verificarii incrucisate de catre D.G.F.P. (...) are la baza dispozitiile legale, respectiv art.199 din OG 92/2003 privind Codul de Procedura Fiscala care prevede ca termenul de solutionare a cererii (deci termenul de rambursare a TVA) se prelungeste cu perioada pana la primirea informatiilor solicitate.

Pin adresa nr.(...)/23.12.2004, D.G.F.P. (...) comunica faptul ca nu s-au constatat deficiente in urma verificarii efectuate la S.C. (...), deci S.C. (...). beneficiaza de dreptul de deducere pentru TVA in suma de (...) lei ; se va admite contestatia, se va desfiinta RIF pentru acest capat de cerere si se va reface verificarea cu luarea in considerare a procedurii de lucru comunicata de MFP prin adresa nr. (...)/28.02.2005.

.

B) Cu privire la impozitul pe profit - diminuarea pierderii fiscale cu suma de (...) lei.

Referitor la masura de diminuare a pierderii fiscale cu suma de (...) lei societatea motiveaza ca dispozitiile actelor normative invocate de organul de control si care definesc conditiile in care facturile pot fi considerate documente justificative nu sunt aplicabile deoarece nu s-au adus argumente pentru fiecare in parte.

Conform art.9, alin.(7), lit.j) din Legea 414/2002 privind impozitul pe profit si art.21, alin.(4), lit.f) din Legea 571/2003 modif. si completata, privind Codul Fiscal sint nedeductibile:

- *"cheltuielile inregistrate in contabilitate care nu au la baza un document justificativ, potrivit Legii contabilitatii nr. 82/1991, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, prin care sa se faca dovada efectuarii operatiunii"*

-*"cheltuielile inregistrate in contabilitate, care nu au la baza un document justificativ, potrivit legii, prin care sa se faca dovada efectuarii operatiunii sau intrarii in gestiune, dupa caz, potrivit normelor".*

-la art. 7 din H.G. nr. 831/1997 pentru aprobarea modelelor formularelor comune privind activitatea financiara si contabila se prevede:

"Inscrierea datelor an aceste formulare se face potrivit reglementarilor cuprinse an normele generale privind documentele justificative si financiar-contabile."

-la pct. 19 din H.G. nr. 704/1993 pentru aprobarea regulamentului de aplicare a Legii contabilitatii, notiunea de document justificativ se defineste astfel:

" Potrivit art. 6 alin. (2) din lege, orice operatiune patrimoniala se consemneaza an momentul efectuarii ei antr-un anscris care sta la baza anregistrarilor an contabilitate, dobindind astfel calitatea de document justificativ.

Documentele justificative cuprind, de regula, urmatoarele elemente principale:

a) denumirea documentelor;

b) denumirea si sediul unitatii patrimoniale care antocmeste documentul;

c) numarul si data antocmirii documentului;

d) mentionarea partilor care participa la efectuarea operatiunilor patrimoniale (cand este cazul);

e) continutul operatiunii patrimoniale si, cand este cazul, si temeiul legal al efectuarii ei;

f) datele cantitative si valorice aferente operatiunii efectuate;

g) numele si prenumele, precum si semnaturile persoanelor care le-au antocmit, vizat si aprobat, dupa caz;

h) alte elemente menite sa asigure consemnarea completa a operatiunilor efectuate."

Din analiza efectuata, organul de solutionare a contestatiei constata ca majoritatea facturilor prezentate in anexa nr. 20 la Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 16.11.2004 indeplinesc conditiile impuse de legiuitor pentru a fi considerate documente justificative motiv pentru care urmeaza a se admite contestatia, desfiintarea partiala a RIF pentru acest capat de cerere si refacerea acestuia avand in vedere solutiile date pentru deficientele analizate la capitolul de TVA.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul art. 25, lit B b) din O.U.G. nr. 17/2000, art.29, lit.B b) din Legea 345/2002 republ. art.155, alin.(8) din Legea 571/2003, art.6 (1) din Legea nr. 82/1991 republicata, pct.51 alin.(2) din HG 44/2004, art.6 alin.(1) din Legea 82/1991 republ. art.22, alin.(4) din Legea 345/2002 republ. Legea nr.7/1996, art.80, alin (2) din OMFP 1943/2001 privind probarea normelor metodologice de aplicare a Legii 50/1991 republicata privind autorizarea executarii lucrarilor de constructii, Legea 414/2002, HG 859/2002, Legea 571/2003 si H.G. 44/2003, coroborate cu art.174, art.175 si art. 180 din OG nr. 92/2003 republicata, se

DECIDE:

1) Admiterea contestatiei, desfiintarea RIF si refacerea verificarii pentru urmatoarele capete de cerere:.

- TVA in suma de (...) lei stabilita ca neexigibila de organele de control
- TVA in suma de (...) lei stabilita ca neexigibila de organele de control.
- TVA in suma de (...) lei stabilita ca neexigibila de organele de control
- TVA in suma de (...) lei stabilita ca neexigibila de organele de control
- diminuarea pierderii fiscale cu suma de (...) lei
- suma de (...) lei stabilita ca neexigibila de organele de control.
- suma de (...) lei stabilita ca neexigibila de organele de control

2) Admiterea contestatiei pentru urmatoarele capete de cerere referitoare la TVA:

- TVA in suma de (...) lei stabilita ca nedeductibila de organele de control.
- TVA in suma de (...) lei stabilita ca nedeductibila de organele de control.

3) Respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru suma de (...) lei stabilita ca nedeductibila de organele de control.