

DECIZIE nr. 249 / 143 /30.06.2005

I. Obiectul contestatiei il constituie suma stabilita prin Decizia de impunere nr. 1850/24.03.2005 reprezentand TVA nedeductibila si suma reprezentand TVA de preluat la randul 24 in decontul TVA pentru perioada fiscala urmatoare.

Petenta solicita anulara in parte a actelor administrative fiscale, respectiv Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala nr. 1850/24.03.2005 si Raportul de inspectie fiscala nr. 1850/2005 din urmatoarele considerente :

Suma de 175.106.000 lei reprezentand TVA neadmisa la rambursare de catre organul de control cu motivarea ca ar fi aferente perioadei anterioare incheierii contractului de vanzare - cumparare nr. 28/13.01.2004.

Anterior contractului de vanzare - cumparare nr. 28/13.01.2004 si a executarii lucrarilor de amenajare a halei situate in localitatea (...) a fost incheiata la data de 07.06.2003 promisiunea de vanzare - cumparare denumita "preliminari de vanzare" avand ca parte inegranta Anexa A , respectiv un in scris care contine descrierile tehnice ale imobilului denumit "Lotul 7" - Parcul Industrial (...).

In cuprinsul anexei A la Preliminariile de vanzare se specifica lucrarile si serviciile suportate de cumparator prin grija si pe cheltuiala sa, pentru finalizarea lucrarilor la hala industrială in speta.

Cu privire la suma reprezentand TVA amanata la rambursare de catre organul de control cu drept de preluare la randul 24 din decont, petenta sustine ca organul de control in mod eronat a stabilit ca veniturile societatii sunt realizate exclusiv din inchirieri, deoarece **unicul loc** in care se desfasoara intreaga sa activitate este punctul de lucru, situat la hala industrială din localitatea (...).

In aceste conditii, independent de faptul ca societatea a depus o notificare la AFP privind operatiunea de taxare pe o perioada de 5 ani a operatiunilor prevazute la art. 141 alin. 2 lit. k) din Legea nr. 571/2003, societatea are dreptul de a deduce integral TVA corespunzator achizitionarii imobilului in care isi desfasoara activitatea, respectiv realizeaza operatiuni taxabile, obiectul de activitate fiind mult mai amplu .

II. Prin raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 17.03.2005 organul de control a constatat ca prin decontul cu suma negativa de TVA cu optiune de rambursare inregistrat la AFP sub nr. 1839/414693/22.10.2004 contribuabilul solicita la rambursare suma totala de 7.190.982.678 lei.

Pentru suma de (...), prin RIF incheiat la data de 26.08.2004 s-a dispus amanarea la rambursare si preluarea acestei sume in decontul trimestrului III 2004.

In baza contractului de vanzare cumparare nr. 28/13.01.2004, SC (...) persoana juridica romana, vinde contestatoarei "intreg dreptul de proprietate privind intregul imobil constand in intravilan in suprafata de 9.905 mp, cu constructiile constand in o hala industrială, ... in loc.(...)." .

Furnizorul a emis urmatoarele facturi fiscale :

- nr. 9751452/13.01.2004, reprezentand " hala industrială - plata partiala la contractul nr. 28/13.01.2004 si contravaloare teren conform contract nr. 28/13.01.2004. " Factura a fost achitata cu OP nr. 9/16.01.2004.

- nr. 9751453/02.02.2004, reprezentand "Hala industrială - plata finala la contractul nr. 28/13.01.2004 si contravaloare teren conform contract nr. 28/13.01.2004 " , factura achitata cu OP nr. 1/02.02.2004.

Asa cum rezulta din continutul facturilor fiscale mentionate mai sus, cele doua

plati referitoare la hala industrială reprezintă plăți de avansuri fără ca furnizorul să fi emis factura finală care conține întreaga valoare a imobilului vândut în baza contractului de vânzare-cumpărare nr. 28/13.01.2004, conform prevederilor pct. 59 (3) din HG nr. 44/2004.

Contribuabilul a încheiat contractul de locațiune cu SC (...) înregistrat sub nr. 68c/01.10.2004, urmat de actele adiționale încheiate în data de 11.10.2004, respectiv 01.02.2005 prin care au fost închiriate pe o perioadă de 4 luni suprafața de 921 mp și pentru o luna suprafața de 50 mp.

A fost prezentat organului de control și notificarea privind opțiunea de taxare a operațiunilor prevăzute de art. 141 alin. 2 lit. k) din Legea nr. 571/2003, începând cu data de 30.09.2004 înregistrată la AFPM sub nr. 282786/183.11.2004, pentru imobilul "hala industrială".

Deoarece din analiza de mai sus rezultă că doar pentru 5 luni a prezentat contract de închiriere și a realizat operațiuni taxabile, organul de control nu avea certitudinea că pe perioada celor 5 ani în care acționează notificarea se vor realiza astfel de operațiuni de natură închirierii, drept pentru care a stabilit că suma reprezentând TVA aferent investiției se va prelua la randul 24 în decontul TVA pentru perioada fiscală următoare.

De asemenea, organul de control a stabilit că TVA nedeductibilă cu următoarea componentă :

- TVA înscrisă în factura fiscală nr. 6379990/16.09.2003 cu care s-au achiziționat 520 mp dale ceramice, pentru care s-a întocmit bonul de consum nr. 1/16.09.2003, anterior contractului de vânzare-cumpărare nr. 28/13.01.2004.

- TVA dedusă de pe DVI nr. 74019/27.10.2003- furnizor ..., reprezentând diverse materiale din plastic, intreruptoare, s.a. pentru care s-a întocmit bonul de consum nr. 2/31.12.2003, anterior datei contractului de vânzare - cumpărare nr. 28/13.01.2004.

- TVA aferentă facturii nr. 2257295/19.09.2003 și TVA aferentă facturii nr. 4563992/15.12.2003 - furnizor ... reprezentând "avans și situație de lucrări conform centralizator", facturi emise anterior datei contractului de vânzare - cumpărare 28/13.01.2004, în care nu se precizează natura serviciului prestat iar situațiile de lucrări nu sunt semnate decât de furnizor.

Perioada verificată privind TVA este 01.07.2004 - 30.09.2004.

III. Având în vedere constatările organului de control, susținerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei și prevederile legale în vigoare în perioada verificată în baza referatului nr. 33416/30.06.2005 Biroul soluționarea contestațiilor reține că petenta a formulat contestație împotriva Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscală nr. 1850/24.03.2005 și a Raportului de inspectie fiscală întocmit în data de 17.03.2005.

Prin decontul cu sumă negativă de TVA cu opțiune de rambursare înregistrat la AFP sub nr. 1839/414693/22.10.2004, contribuabilul solicită rambursarea sumei negative a TVA aferentă perioadei iulie-septembrie 2004 și sumă înregistrată în randul 24 din decontul TVA pentru luna septembrie 2004 amânata la rambursare prin RIF încheiat la data de 26.08.2004.

1. Cu privire la TVA aferentă investiției ce se va prelua la randul 24 în decontul TVA pentru perioada fiscală următoare, este parte componentă a sumei înregistrate în randul 24 din decontul TVA pentru luna septembrie 2004 amânata la rambursare prin RIF încheiat la data de 26.08.2004.

DGFP prin Biroul de soluționare a contestațiilor are competența materială de soluționare a contestației în temeiul art. 178 alin. 1 lit. a) din OG nr. 92/2003 republicată, coroborat cu art. 174 alin. 3 din același act normativ, în

care se prevede :

“ (1) Contestatiile formulate impotriva deciziilor de impunere, a actelor administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere, precum si a titlurilor de creanta privind datoria vamala se solutioneaza dupa cum urmeaza:

a) contestatiile care au ca obiect impozite, taxe, contributii, datorie vamala, precum si accesorii ale acestora, al caror quantum este sub 5 miliarde lei, se solutioneaza de catre organele competente constituite la nivelul directiilor generale unde contestatorii au domiciliul fiscal sau, dupa caz, de catre organul fiscal stabilit la art. 33 alin. (3) ”.

Art.174 “(3) Baza de impunere si impozitul, taxa sau contributia stabilite prin decizie de impunere se contesta numai impreuna”.

Avand in vedere aceste dispozitii legale, faptul ca societatea contesta elemente ale bazei de impunere, respectiv sume reprezentand taxa pe valoarea adaugata stabilita ca neexigibila de catre organul de inspectie fiscala se retine ca organul de control nu a aplicat prevederile legale referitoare la masura de reportare a TVA la randul 24 din decontul lunii urmatoare in sensul ca nu a intocmit “Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala” reglementata de OMF nr. 1939/2004 si prin urmare nu exista actul administrativ fiscal .

Dispozitia privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala este reglementata de OMF nr. 1.939 /2004 astfel :

1. Formularul "*Dispozitie privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala*" reprezinta actul administrativ fiscal emis de organele de inspectie fiscala in aplicarea prevederilor legale privind obligativitatea contribuabililor de a indeplini masurile stabilite. Nu va cuprinde masuri referitoare la sumele pe care contribuabilii le datoreaza bugetului general consolidat al statului.

2. Formularul se va completa ca urmare a finalizarii unei inspectii fiscale generale sau partiale cu "*Raport de inspectie fiscala*" sau cu "*Proces-verbal*", in cazul in care organele de inspectie fiscala stabilesc masuri in sarcina contribuabililor”.

De asemenea, nu au fost respectate de catre organul de control precizarile din Adresa ANAF - Directia Generala de Inspectie Financiar Fiscala nr. 300739 /28.02.2005 cu privire la amanarea la rambursare a unor sume, decizie contrara prevederilor Codului fiscal si Codului de procedura fiscala.

Avand in vedere procedura de lucru din adresa mai sus mentionata, rezulta ca organul de control nu a respectat prevederile legale referitoare la intocmirea actelor administrativ fiscale referitoare la masurile luate, motiv pentru care urmeaza desfiintarea in parte a RIF pentru capatul de cerere referitor la TVA neexigibila si refacerea acestuia de catre o alta echipa de control pentru aceeasi perioada si acelasi capat de cerere.

2. Cu privire la TVA stabilita ca nedeductibila compusa din TVA inscrisa in factura fiscala nr. 6379990/16.09.2003 cu care s-au achizitionat 520 mp dale ceramice, pentru care s-a intocmit bonul de consum nr. 1/16.09.2003, anterior contractului de vanzare cumparare nr.28/13.01.2004, TVA dedusa de pe DVI nr. 74019/27.10.2003, reprezentand diverse materiale din plastic, intrerupatoare, s.a. pentru care s-a intocmit bonul de consum nr. 2/31.12.2003, anterior datei contractului de vanzare - cumparare nr. 28/13.01.2004, TVA aferenta facturii nr.2257295/19.09.2003 si TVA aferenta facturii nr. 4563992/15.12.2003 reprezentand “avans si situatie de lucrari conform centralizator” , facturi emise anterior datei contractului de vanzare - cumparare 28/13.01.2004, in care nu se precizeaza natura serviciului prestat iar situatiile de lucrari nu sunt semnate decat de furnizor;

Petenta sustine ca anterior incheierii contractului de vanzare - cumparare si anterior executarii lucrarilor de amenajare, a fost incheiata la data de 07.06.2003, o promisiune de vanzare - cumparare denumita “preliminari de vanzare” avand ca parte integranta Anexa A, respectiv un inscris care contine descrierile tehnice ale

imobilului denumit “ Lotul 7 “ - Parcul Industrial (...).

In cuprinsul anexei A la Preliminariile de vanzare se specifica lucrarile si serviciile suportate de cumparator prin grija si pe cheltuiala sa, pentru finalizarea lucrarilor la hala industrialia in speta.

Organul de control invocand art. 22(4) si art. 24(2) lit. a) din Legea nr. 345/2002 republicata in care se prevede ca :

Art.22

“(4) 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;*
- c) actiuni de sponsorizare, publicitate, protocol, precum si pentru alte actiuni prevazute in legi, cu respectarea limitelor si destinatiilor prevazute in acestea;*
- d) operatiuni rezultand din activitati economice prevazute la art. 2 alin. (2), efectuate in strainatate, care ar da drept de deducere daca aceste operatiuni ar fi realizate in interiorul tarii;*
- e) operatiuni prevazute la art. 3 alin. (6) si (7), daca taxa pe valoarea adaugata ar fi aplicabila transferului respectiv.*

ART. 24

(2) Nu poate fi dedusa taxa pe valoarea adaugata aferenta intrarilor referitoare la:

- a) operatiuni care nu au legatura cu activitatea economica a persoanelor impozabile”.*

Organul investit cu solutionarea contestatiilor retine ca textul de lege invocat de catre organul de control nu are relevanta in speta supusa solutionarii deoarece lucrarile de amenajare a halei de productie sunt destinate realizarii de operatiuni taxabile, iar din cele sustinute de contestator, rezulta ca intreaga sa activitate se desfasoara in **unicul loc**, situat la hala industrialia din localitatea (...).

Deoarece transferul dreptului de proprietate s-a materializat la data incheierii contractului de vanzare - cumparare, adica la data de 13.04.2004, TVA inscrisa in factura fiscala nr. 6379990/16.09.2003 si DVI nr. 74019/27.10.2003 nu intra in sfera de aplicare a TVA, speta avandu-si aplicabilitatea in art. 3 alin.1 si 2 din Legea nr. 345/ 2002(R) :

“(1) Prin livrare de bunuri se intelege transferul dreptului de proprietate asupra bunurilor detinute de proprietar catre beneficiar, direct sau prin persoanele care actioneaza in numele acestora.

(2) In sensul prezentei legi, prin bunuri la care se face referire la alin.

(1) se intelege:

- a) bunurile mobile corporale, cum sunt: materiile prime, materialele, obiectele de inventar, mijloacele fixe care pot fi detasate;*
- b) bunurile imobile, cum sunt: locuintele, constructiile industriale, comerciale, agricole sau cele destinate pentru alte activitati, terenurile agricole, terenurile pentru constructii si cele adiacente constructiilor, inclusiv cele aferente localitatilor urbane sau rurale pe care sunt amplasate constructii sau alte amenajari”.*

Avand in vedere ca taxa pe valoarea adaugata inscrisa in documentele de mai sus nu indeplineste conditiile legale de deducere, urmeaza respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru acest capat de cerere.

Taxa pe valoarea adaugata dedusa din facturile nr. 2257295/19.09.2003 si nr. 4563992/15.12.2003 , anterior incheierii contractului de vanzare - cumparare nr. 28/13.01.2003, iar situatiile de lucrari nu sunt semnate de beneficiar, incalca prevederile art. 68 alin. 4 din Legea nr. 345/2002 republicata, in care se precizeaza ca :

“ (4) Pentru prestarile de servicii decontate pe baza de situatii de lucrari, cum sunt lucrarile de constructii-montaj, facturarea se face la data confirmarii situatiilor de lucrari de catre beneficiarii acestora. In situatia in care se incaseaza avansuri, se aplica si prevederile alin. (5) ”.

Avand in vedere ca situatiile de lucrari nu au fost confirmate de beneficiar, facturarea nu are obiect, iar consecinta acesteia este ca TVA aferenta facturilor de mai sus nu este deductibila, motiv pentru care urmeaza respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru acest capat de cerere.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul Legii nr. 345/2002 republicata, HG nr. 598/2002, coroborate cu art.180 si art. 185 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale se

D E C I D E :

1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulate de SC (...), pentru suma de ... reprezentand TVA nedeductibila.

2. Desfiintarea partiala a RIF, pentru suma de reprezentand TVA neexigibila, aplicarea procedurii de lucru stabilite prin Adresa ANAF nr.300739/28.02.2005 si refacerea acestora de catre o alta echipa, pentru aceeasi perioada si acelasi capat de cerere.