



DECIZIA Nr. 8/2008

privind solutionarea contestatiei formulata de
S.C. S.R.L.

impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare
de plata stabilite de inspectia fiscala nr..../....2007 si a
Raportului de inspectie fiscala partiala nr..../....2007 emise de
Activitatea de inspectie fiscala

Directia generala a finantelor publice a judetului Ilfov a fost sesizata prin contestatia inregistrata sub nr..../....2007, formulata de S.C. ... S.R.L. cu sediul in, judetul Ilfov impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr..../....2007 emisa in baza Raportului de inspectie fiscala partiala nr..../....2007 intocmit de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul directiei.

Contestatia se refera la **suma totala de ... lei** reprezentand T.V.A. stabilita suplimentar si respinsa la rambursare.

S-a procedat la verificarea indeplinirii conditiilor de procedura impuse de art. 206, art. 207 alin.(1) si art. 209 alin.(1) lit.a din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata cu modificarile si completarile ulterioare, constatandu-se urmatoarele :

- contestatia a fost depusa in termenul impus de art.207 alin.(1) din Codul de procedura fiscala, la organul emitent al actului atacat ;
- contestatia a fost depusa de titularul dreptului procesual ;
- contestatia se refera la sumele stabilite prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr..../....2007 si a Raportului de inspectie fiscala partiala nr..../....2007 emise de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul Directiei generale a finantelor publice a judetului Ilfov .

Procedura fiind indeplinita, in conformitate cu art. 209 alin. (1) lit.a), Directia generala a finantelor publice a judetului Ilfov, prin Biroul solutionare a contestatiilor, este competenta sa solutioneze pe fond contestatia formulata de S.C. ... S.R.L..

I. In sustinerea contestatiei, S.C. ... S.R.L. mentioneaza urmatoarele aspecte:

“ In data de ... 2006 s-a semnat intre ... S.R.L. si ... contractul de vanzare cumparare, prin care s-a vandut activitatea ... (adica active, fond de comert, creante, etc.) catre ... S.R.L. .

In baza acestui contract, societatea vanzatoare, ... a intocmit un numar de facturi fiscale, conform prevederilor contractului cat si a prevederilor legislatiei fiscale in vigoare.

Urmare acestor facturi, S.C. ... S.R.L. a inregistrat un sold TVA negativ si, in consecinta, ... S.R.L. a solicitat restituirea sumei de ... ron prin decontul de TVA aferent lunii ianuarie 2007, inregistrat la DGFP ILFOV sub nr. .../....2007 reprezentand TVA de recuperat.

In consecinta, s-a procedat la efectuarea unei inspectii fiscale, privind acordarea dreptului de deducere TVA in suma de ... lei.

Suma pentru care s-a solicitat rambursarea de TVA, evidentiata in documentele contabile, rezulta din urmatoarele facturi fiscale :

- .../....2006, reprezentand contravaloarea **mijloacelor fixe, obiecte de inventar**, in suma de ... lei, din care TVA - ... lei,
- .../....2006, reprezentand contravaloarea **fondului de comert**, in suma de ... lei, din care TVA - ... lei,
- Achizitii de marfuri cu TVA deductibil in valoare de ... lei.

Prin raportul de inspectie fiscala, materializat in Decizia de impunere nr. .../2007 s-a decis rambursarea TVA numai in suma de lei, aferent facturilor reprezentand contravaloare marfuri.

Refuzul de a acorda rambursarea de TVA in suma de ... lei, a fost argumentat prin faptul ca cele doua facturi (primele doua din enumerarea de mai sus) nu indeplinesc conditiile art.126 alin.(1) lit. a) din Codul fiscal, argumentandu-se ca “transferul fondului de comert nu constituie prestare de servicii, fapt pentru care nu se admite deducerea TVA si rambursarea sumei de lei.”

...

Astfel, in pagina 4 a raportului de inspectie fiscala, cand se analizeaza continutul facturii fiscale nr..../....2006 mentioneaza ca aceasta factura, vizeaza inclusiv FOND COMERCIAL, cand in realitate factura fiscala NU VIZEAZA EXCLUSIV FOND COMERCIAL, ci si alte mijloace fixe asa cum se observa in mod clar din anexa facturii mai sus indicate.

PRIN URMARE, ASA CUM SE POATE OBSERVA IN INTREG RAPORTUL DE INSPECTIE FISCALA NU EXISTA NICI O MENTIUNE LEGALA CARE SA EXCLUDA DIN SFERA DE APLICARE A TVA OPERATIUNILE PENTRU CARE ... A SOLICITAT RAMBURSAREA DE TVA.

In mod evident, preluarea activitatii S.C. ... S.R.L., de catre S.C. ... S.R.L. este “in folosul operatiunilor taxabile” ale cumparatorului, in acceptiunea art. 145 alin. (2) din Codul fiscal.

Totodata, prin contract, a fost clar stabilit obiectul contractului, asa cum am aratat mai sus, adica active, fond de comert, creante, etc. .

Ori, daca cele preluate de la S.C. ... S.R.L. sunt bunuri si servicii destinate operatiunilor taxabile ale cumparatorului, acestea intra in sfera bunurilor si serviciilor pentru care Codul fiscal permite deducerea TVA si mai mult decat atat, operatiunile excluse de la deducere TVA sunt expres si limitativ prevazute de lege, iar ... nu se incadreaza in aceste categorii.

Singura explicatie pe care o gasim punctului de vedere al organului de control fiscal este lipsa materialitatii unei parti a obiectului contractului (de ex : clientela sau afacerile vanzatorului, asa cum au fost acestea descrise in actul bilateral). Ori, atat timp cat acestea au o valoare materiala, apreciata de parti la suma de ... euro si sunt destinate in mod exclusiv activitatii S.C. ... S.R.L., apreciem ca sunt "bunuri sau servicii" in acceptiunea art. 126 din Codul fiscal."

In consecinta, societatea solicita admiterea contestatiei.

II. In raportul de inspectie fiscala partiala nr.../....2007, in baza caruia a fost emisa Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr.../....2007, organul de inspectie fiscala in urma verificarii efectuate prin sondaj pe baza documentelor puse la dispozitie de societate, a constatat urmatoarele:

- TVA solicitata la rambursare - ... RON;
- TVA cu drept de rambursare - ... RON;
- TVA pentru care nu se aproba rambursarea - ... RON.

In referatul privind contestatia formulata de S.C. ... S.R.L. si inregistrata la Directia generala a finantelor publice a judetului Ilfov sub nr.../....2007, organele de control fiscal isi mentin punctul de vedere si propun respingerea contestatiei, ca nefondata.

III. Luand in considerare constatările organului de inspectie fiscala, argumentele invocate de contestatoare in sustinerea cauzei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare, se retine :

In fapt, la data de ... 2006 s-a incheiat contract de vanzare-cumparare intre ... S.A. (vanzator) si ... S.R.L. (cumparator), obiectul acestuia fiind, potrivit articolului 2 din contract, vanzarea (transferul), respectiv cumpararea (dobandirea) activitatea, inclusiv transferul dreptului si/sau cesiunea si/sau novatia urmatoarelor : active, toate drepturile vanzatorului si creantele dobandite prin contractele comerciale si datoriile.

In acest scop au fost intocmite si urmatoarele facturi fiscale :

A. Factura fiscala seria ... nr.../....2006 ;

B. Factura fiscala seria ... nr.../....2006.

A. Referitor la factura fiscala seria ... nr.../....2006 ;

Obiectul facturarii, asa cum este in scris in document, il constituie “Mijloace fixe si obiecte de inventar conform anexa-conform contract2006”, valoarea totala fiind de ... lei, din care TVA ... lei.

In cadrul anexei specificata mai sus, la pozitia ... este in scris “FOND COMERT”, cu suma de ... lei, care face parte din totalul valoric al facturii, **fara a se preciza elementele componente ale acestuia.**

Conform Legii nr.11/1991 privind combaterea concurentei neloiale, modificata si completata, “*constituie fond de comert ansamblul bunurilor mobile si imobile, corporale si necorporale (marci, firme, embleme, brevete de inventii, vad comercial), utilizate de un comerciant in vederea desfasurarii activitatii sale.*”.

Elementele sale corporale sunt materialele, utilajele si amenajarile ce nu au caracter de imobile prin destinatie, si care servesc exploatarii societatii. Acestea trebuie sa figureze in evidenta contabila si in bilant individual, in conturi distincte corespunzatoare naturii lor, planul de conturi general aprobat prin Ordinul Ministerului Finantelor Publice nr.1752/2005 pentru aprobarea reglementarilor contabile conforme cu directivele europene neavand in scrisa o pozitie distincta FOND DE COMERT.

Ca urmare, se constata ca suma de ... lei FOND COMERT cuprinsa in valoarea facturii fiscale seria ... nr.../....2006 **nu are stabilita componenta pe elemente distincte** si, in consecinta, nu poate fi incadrata in tipul operatiunilor prevazute de art.126 alin.(1) din Legea nr.571 privind Codul fiscal.

Din analiza actelor existente la dosarul cauzei se mai constata ca in Registrul nr.inventar la luna2007 - contul evid. 207 (pag.... din dosarul de control fiscal), confirmat prin semnatura si stampila de Directorul general al S.C. ... S.R.L., este in scris fondul comercial (evidentiat in contabilitatea prin contul 207), in care se regaseste si fondul de comert, desi aceste notiuni sunt distincte :

- **Fondul de comert** cuprinde elemente corporale care figureaza in bilant si in evidenta contabila in mod individual si sunt clasificate dupa natura lor;

- **Fondul comercial** este alcatuit din elementele necorporale ce contribuie la mentinerea sau la dezvoltarea potentialului de activitate, fiind totdeauna atasat unui fond de comert **si poate fi calculat ulterior cumpararii unei firme, proprietati**

sau activitati, ca diferenta intre valoarea de achizitie si valoarea elementelor de activ ale fondului de comert inregistrate in conturile corespunzatoare .

B. Referitor la factura fiscala seria ... nr.../....2006 ;

Obiectul facturarii, asa cum este in scris in document, il constituie “Fond comercial cf. contract ...06”, in suma totala de ... lei, din care TVA ... lei.

Potrivit paragrafului 77 din anexa 1 “Reglementari contabile conforme cu Directiva a IV-a a Comunitatilor Economice Europene” a Ordinului nr.1752/2005 pentru aprobarea reglementarilor contabile conforme cu directivele europene, *“Fondul comercial apare, de regula, la consolidare si reprezinta diferenta dintre costul de achizitie si valoarea la data tranzactiei, a partii din activele nete achizitionate de catre o entitate.”*

Din documentele existente la dosarul cauzei **nu rezulta modalitatea de stabilire a sumei facturate**, respectiv diferenta intre valoarea totala a tranzactiei de ... EURO, prevazuta la art... din Contractul de vanzare-cumparare din data de2006 incheiat intre ... S.A. si ... S.R.L. si costul de achizitie a partii din activele nete achizitionate, asa cum prevede reglementarea citata.

Fata de cele de mai sus, urmeaza a se respinge contestatia ca neintemeiata si nemotivata.

Pentru considerentele aratate in continutul prezentei decizii, in baza art.216 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se

DECIDE :

Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulata de ... S.R.L impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr.../...2007 si a Raportului de inspectie fiscala partiala nr.../....2007 emise de Activitatea de inspectie fiscala .

Prezenta decizie poate fi atacata, conform prevederilor art.218 alin.(2) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, la instanta judecatoreasca de contencios administrativ competenta, in conditiile legii.

DIRECTOR EXECUTIV