



**Agenția Națională de
Administrație Fiscală**

Direcția Generală Regională a
Finanțelor Publice – Timișoara
Serviciul Soluționare Contestatii



str. Gheorghe Lazăr nr. 9 B
300081, Timișoara
Tel : +0256 499 334

D E C I Z I E nr. 436/215/11.03.2014

privind soluționarea contestației formulate de si înregistrată la DGFP Timiș sub nr. .

Serviciul Soluționare contestații din cadrul DGRFP Timișoara a fost sesizat deF- AIF din cadrul DGFP Timiș cu privire la soluționarea contestației formulate de cu sediul în

Contestația a fost formulată împotriva măsurilor dispuse prin Decizia de impunere nr. emi..... de AJFP Timiș - AIF fost depu..... în termenul prevăzut de art. 207 alin. 1 din OG nr. 92/2003, republicată titlul IX, fiind autentificată prin semnătura administratorului și stampila societății .

Din analiza do.....rului contestației se constată că au fost îndeplinite condițiile prevăzute de art. 206 și art. 209 din OG nr. 92/2003 republicată, titlul IX, privind soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale; DGRFP Timișoara prin Serviciul soluționare contestații este competentă se pronunță asupra contestației.

I. Contestația a fost formulată împotriva măsurilor dispuse prin Decizia de impunere nr. emi..... de AJFP Timiș - AIF în baza Raportului de inspecție fiscală nr.

Obiectul contestației îl constituie impozitul pe profit suplimentar și dobânzile/majorările de întârziere și penalitățile de întârziere aferente, astfel :

impozit pe profit

- lei reprezentând impozit pe profit stabilit suplimentar (diminuarea impozitului pe profit stabilit de organele de inspecție fiscală control prin decizie a fost de _ lei în loc de lei, a..... cum ar fi fost corect);
- lei reprezentând dobânzi/majorări de întârziere aferente impozitului pe profit suplimentar calculate pentru perioada
- lei reprezentând penalități de întârziere aferente impozitului pe profit suplimentar calculate pentru perioada

-taxa pe valoare adăugată

- lei reprezentând dobânzi/majorări de întârziere aferente TVA calculate pentru perioada
- lei reprezentând penalități de întârziere aferente TVA calculate pentru perioada

Cu privire la impozitul pe profit

In urma verificarilor efectuate si a rezultatelor consemnate in Decizia de impunere nr. si in Raportul de inspectie fiscala nr., organele de inspectie fiscala au retinut ca:

- “1. in anul 2012 societatea storneaza prin contul 117 "Rezultat reportat" veniturile din dobanzi facturate in 2009 catre SC in suma de,18 lei aferente imprumutului acordat si depune declaratia 101 rectificativa pentru anul 2009 rezultand o pierdere fiscala in suma de 214.004 lei. Avand in vedere cele prezentate in raportul de inspectie fiscala au fost repuse venituri din dobanzi in suma de,18 lei la calculul profitului impozabil al anului 2009...;*
- 2. in trimestrul I 2012 societatea avea obligatia de a inregistra conform anexei I la Declaratia de creanta si cererea de repunere in termen depu..... la Tribunalul Timis dobanda legala in suma de 66.644 lei calculata pentru perioada ianuarie -martie 2012 la imprumutul acordat catre SC S-a recalculat profitul impozabil aferent trimestrului I 2012 rezultand un profit impozabil curent de 5.418 lei si o pierdere fiscala cumulata de 1.696.353 lei...;*
- 3. societatea avea obligatia de a inregistra conform anexei I la Declaratia de creanta si cererea de repunere in termen depu..... la Tribunalul Timis dobanda legala in suma de 63.615 lei calculata pentru perioada aprilie-iunie 2012 la imprumutul acordat catre SC ”*

In opinia societatii creanta detinuta asupra SC, cu titlu de dobanzi, nu constituie o creanta certa lichida si exigibila a..... cum este aceasta definita de legislatia in vigoare:

- creanta nu este certa intrucat nu rezulta dintr-un titlu executoriu potrivit prevederilor art. 662 alin. 2 din Normele Codului de Procedura Civila;
- creanta nu este lichida deoarece desi obiectul ei nu este determinat (rezultat in urma calculelor efectuate de societate si nerecunoscute de catre debitoare)u cand titlul executoriu (in cazul de fata nu exista un titlu executoriu) contine elementele care permit stabilirea lui, potrivit prevederilor art. 662 alin. 3 din Normele Codului de Procedura Civila;
- creanta nu este exigibila deoarece obligatia debitorului nu este ajun..... la scadentau acesta este decazut din beneficiul termenului de plata, potrivit prevederilor art. 662 alin. 4 din acelasi act normativ;

Impozitul pe profit suplimentar in suma de lei a fost stabilit ca urmare a stornarii dobanzilor calculate in contul SC in suma de lei .

Dobanzile calculate de organele de inspectie fiscala nu constituie pentru societate decat un drept nu si o obligatie de a le percepe.

Interpretare contrara ar conduce la ideea ca orice intarziere la plata genereaza venituri sub forma unor dobanzi (legaleu conventionale) ceea ce ar contraveni principiului disponibilitatii.

Societatea sustine ca intrucat nu s-a rezolvat diferendul cu SC pe cale amiabila, s-a adresat instantelor de judecata in vederea solutionarii cauzei.

Societatea a formulat o Actiune Arbitrala inregistrata la Camera de Comert si Industrie a Romaniei, Curtea de Arbitraj Comercial International inregistrata sub numarul 95/02.02.2010, prin care solicita suma de lei reprezentand sume acordate drept finantare catre debitoare, respectiv 291.553 lei dobanda legala calculate in conformitate cu dobanda de referinta a BNR.

In data de 18.05.2010, in temeiul dispozitiilor OG nr.119/2007 societatea petenta a dispus somatie de plata prin care se solicita emiterea unei ordonante pentru suma de lei reprezentand sumele acordate cu titlu de finantare un baza Contractului de finantare nr. 95/12.09.2008 precum si dobanda legala in valoare de 490.985 lei.

In data de 04.10.2010 s-a prezentat societatii „Propunere de tranzactie” prin care urma compen.....rea creantei detinute cu actiuni la SC , urmand ca Societatea dobandeasca statutul de actionar.

Prin adre..... nr. societatea a solicitat informatii suplimentare referitoare la structura actionariatului si capitalul social al SC precum si asupra cotei de participare pe care urmeaza o detina ca urmare a conversiei creantei in actiuni.

Astfel, prin adre..... nr..... se comunica faptul ca numarul total de actiuni pe care societatea ar urma le detina la SC ar fi de actiuni ceea ce presupune o cota de participare la beneficii si pierderi in cuantum de %.

In legatura cu speta, a fost publicat in Monitorul Oficial al Romaniei nr., Proiectul de Divizare nr. 1 al SC in urma caruia, la data de, a fost infiintata o noua societate, SC, rezultata ca urmare a divizarii si inregistrata la ORC Bucuresti sub nr.

Prin intermediul executorului judecatoresc (BMP nr.) societatea inainteaza catre debitoarea SC adre..... Nr. prin care aceasta era pu..... in intarziere si se solicita plata sumei de cu titlu de debit principal.

In temeiul dispozitiilor OG nr. 5/2001, societatea depune in data de , la Tribunalul Timis o somatie de plata prin care se solicita emiterea unei ordonante pentru suma de lei reprezentand sumele acordate cu titlu de finantare (Contract de finantare nr.), precum si dobanda legala in valoare de lei calculata in conformitate cu prevederile OUG nr. 9/2000, pentru perioada .

Avand in vedere faptul ca debitoarea a intrat sub incidenta Legii nr. 85/1996, la cererea, societatea a procedat la intocmirea unei declaratii de creanta si cerere de repunere in termen depu..... la Tribunalul Timis in data de ; la data inspectie fiscale societatea figureaza pe tabloul definitiv al creantelor avand calitatea de creditor negarantat.

Avand in vedere prevederile Legii nr. 85/1996, precum si faptul ca in cazul de fata pasivul debitoarei depaseste cu mult activul, iar societatea ar urma doar in mod teoretic beneficieze de redistribuirea unor sume din averea debitoarei si

acest lucru doar dupa indestularea creditorilor bugetari si garantati, societatea se afla in imposibilitatea de a recupera sumele de bani datorate de catre debitoare .

Pentru toate motivele expuse societatea petenta solicita:

- anulara sumei lei reprezentand impozit pe profit stabilit suplimentar;
- anulara pe cale de consecinta a sumei lei reprezentand dobanzi/majorari de intarziere aferent profitului suplimentar calculate pentru perioada ramanand un rest de plata in suma de lei pana la concurenta sumei de lei stabilita initial de catre organele de inspectie fiscala

anulara pe cale de consecinta a sumei de lei reprezentand penalitati de intarziere aferent profitului suplimentar calculate pentru perioada ramanand un rest de plata in suma de lei pana la concurenta sumei de lei stabilita initial de catre organele de inspectie fiscala.

Cu privire la TVA nedeductibila

In urma verificarilor efectuate si a rezultatelor consemnate in Decizia de impunere nr. si in Raportul de Inspectie Fiscala nr., organele de inspectie fiscala au stabilit TVA suplimentara in suma de lei, dobanzi/majorari in quantum de lei si penalitati de intarziere de lei.

Organul de inspectie fiscala a stabilit ca : " 1. Societatea deduce TVA in suma de lei de pe factura in valoare totala de lei emi..... de SC reprezentand avans contract si achitata prin ordinul de compen.....re nr. . Organele de inspectie considera ca avansul facturat de SC pentru aceeasi lucrare trebuia stornat la data de data la care societatea verificata a incheiat contractul de demolare cu SC S-au calculat dobanzi si majorari de intarziere pe perioada .

2. Societatea deduce TVA in suma de lei de pe factura emi..... de SC in suma totala de lei reprezentand avans conform contract nr. . Avand in vedere ca SC a facturat contravaloarea integrala a prestarii de servicii de consultanta in suma totala de lei din care TVA in suma de lei in luna mai 2012 in baza contractului avea obligatia de a storna la aceeasi data avansul facturat anterior si nu in lunile iunie si august 2012..."

Societatea petenat contesta cele retinute de organul de inspectie fiscala pentru urmatoarele motive:

- conform antecontractului de vanzare-cumparare a unui bun imobil autentificat la BNP " " sub nr. , SC se obliga ca pana cel mai tarziu la data de demoleze si elibereze imobilul de toate constructiile si plantatiile existente, cu exceptia gardului de imprejmuire, si radieze din cartea funciara toate constructiile inscrise in cartea funciara, pe cheltuiala, prezentand in acest sens si extras de carte funciara actualizat la zi fara nici un fel derciniu notari.

In vederea executarii lucrarilor de demolare a imobilului conform obligatiei asumata prin Antecontractul de vanzare-cumparare mentionat mai sus, SC

a încheiat cu SC contractul de prestări servicii nr. în valoare de lei+TVA din care lei + TVA cu titlu de avans la semnarea contractului .

Conform clauzelor contractuale s-a emis factura nr. FTEN reprezentând avans în valoare totală de lei (lei avans + TVA) obligația fiind stins..... cu Ordinul de compen.....re seria B .

Potrivit prevederilor art. 1144 din Codul Civil: „*compen.....tia se operează de drept, în puterea legii, și chiar când debitorii n-ar ști nimic despre aceasta; cele două datorii se sting reciproc în momentul când ele se găsesc existând deodată și până la concurența cotitatilor lor respective*”.

Deductibilitatea, determinată de faptul generator și de exigibilitatea TVA, este bazată pe clauze contractuale, facturi fiscale emise între părți, cu respectarea prevederilor Codului fiscal.

SC a prestat servicii, facturate în avans prin factura nr. reprezentând ,contravaloare avans contract nr. ,conform pct. 4.2. „*Clientul este de acord plătească cu titlul de avans, prestatorului, la data semnării prezentului contract suma de lei + TVA*”.

Avansul a fost stornat cu facturile nr. în suma de lei , FTEN nr. în suma de lei.

Serviciile prestate au fost facturate cu factura FTEN nr. , pentru suma de lei, și reprezintă „*contravaloare servicii consultanță*”.

Factura nr. FTEN a fost stins..... cu Ordinul de compen.....re Seria B nr. , operațiunea de compen.....re fiind înscris..... în Borderoul datoriilor stinse la poziția nr. 2 cu suma de lei și prin Ordinul de compen.....re Seria C nr. cu suma de lei suma totală compen.....ta fiind de lei.

Deductibilitatea, determinată de faptul generator și de exigibilitatea TVA, este bazată pe clauze contractuale , facturi fiscale emise între părți, cu respectarea prevederilor Codului fiscal.

Tranzacțiile derulate, facturarea, achitarea (stingerea obligațiilor) prin compen.....re au la bază contractul de prestări servicii nr. încheiat între SC în calitate de prestator și în calitate de client având ca obiect asigurarea serviciilor de prestări servicii pentru afaceri și management, în general asupra problemelor privitoare la proiectarea și obținerea tuturor avizelor nece.....re dezvoltării unui proiect hotelier de cinci stele cu un nr. De camere pentru imobilul situat în Timisoara ; pretul contractului este de lei + TVA din care suma de lei plus TVA se va achita cu titlu de avans la data semnării contractului.

Conform pct. 7.1 din contract „*în cazul în care una dintre părți nu își îndeplinește obligațiile contractualeu și le îndeplinește în mod necorespunzător se obligă plătească celeilalte părți, penalități, daune - interese în conformitate cu prevederile legale*”.

Prin Actul adițional nr. s-a diminuat valoarea contractului de prestări servicii nr. de la lei la suma de lei, astfel ca stabilește restituirea sumei de lei reprezentând diferența dintre avans lei și pretul contractului modificat de lei.

In baza contractului si a actului aditional s-au intocmit urmatoarele:

- factura nr. „*contravaloare avans contract nr.* ”; conform pct. 4.2 din contract „*clientul este de acord plateasca cu titlul de avans, prestatorului, la data semnarii prezentului contract suma de lei+ TVA*”;
- factura nr. in suma de lei „*storno factura avans nr.* ”;
- factura nr. in suma de lei „*storno avans conform facturii nr*”;
- factura nr. , pentru suma de lei *contravaloare servicii consultanta*”;
- Ordinul de compen.....re Seria B nr, la pozitia nr. cu suma de lei;
- Ordinul de compen.....re Seria C nr. cu suma de lei.

Aceste documente au fost emise in baza urmatoarelor prevederi legale:
dispozitiile Codului Civil art. 1617 alin. 1:

"Compen.....tia opereaza de plin drept de indata ce exista doua datorii certe, lichide si exigibile, oricare ar fi izvorul lor si care au ca obiect o suma de baniu o anumita cantitate de bunuri fungibile de aceeasi natura " ;

dispozitiile Codului fiscal art. 155 alin. (1): *"Persoana impozabila care efectueaza o livrare de bunuriu o prestare de servicii, alta decat o livrare/prestare fara drept de deducere a taxei, conform art. 141 alin. (1) si (2), trebuie emita o factura catre fiecare beneficiar, cel tarziu pana in cea de-a 15-a zi a lunii urmatoare celei in care ia nastere faptul generator al taxei, cu exceptia cazului in care factura a fost deja emi..... De asemenea, persoana impozabila trebuie emita o factura catre fiecare beneficiar pentru suma avansurilor inca.....te in legatura cu o livrare de bunuriu o prestare de servicii, cel tarziu pana in cea de-a 15-a zi a lunii urmatoare celei in care a inca.....t avansurile, cu exceptia cazului in care factura a fost deja emi....."*

Prevederile art. 134²- *Exigibilitatea pentru livrari de bunuri si prestari de servicii , respectiv "exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator.(...)" nu este aplicabil spetei deoarece intervin prevederile art. 134² lit. (b).*

Art. 134 (1) nu este aplicabil spetei deoarece intre parti a intervenit contractul nr. in care la art. 4.2 este stipulat *"clientul este de acord plateasca cu titlul de avans, prestatorului, la data semnarii prezentului contract suma de 1.300.000lei + TVA"*.

In sustinerea contestatiei petenta sustine ca nu s-au livrat bunuri, nu s-au efectuat servicii dar au fost respectate atat clauzele contractuale cat si prevederile Codului Fiscal, respectiv art. 155 alin. (1) si (2) si prevederile art. 134² din Legea nr. 571/2003 republicata cu modificarile si completarile ulterioare referitoare la exigibilitatea taxei pe valoare adaugata .

Conform prevederilor art. 9(1) lit. c din Legea nr. 241/2005, pentru prevenirea si combaterea evaziunii fiscale, constituie infractiuni de evaziune fiscala si se pedepsesc cu inchisoare de la 2 ani la 8 ani si interzicerea unor drepturi urmatoarele faptevarsite in scopul sustragerii de la indeplinirea obligator fiscale:

c)" evidentierea, in actele contabileu in alte documente legale a cheltuielilor care nu au la baza operatiuni reale ori evidentierea altor operatiuni fictive ".

Prin urmare, prin Actul aditional nr. s-a reziliat Contractul de prestari servicii nr. care la art. 2 prevede “ *restituirea avansului si perceperea de penalitati contractuale conform art. 7 din contractul mai sus-mentionat,*” astfel ca stornarea avansului trebuia efectuata la data incheierii actului aditional, nu in luna mai, iar majorarile de intarziere calculate pentru acest interval sunt neintemeiate.

Avand in vedere cele de mai sus societatea solicita:
admiterea sumei de lei reprezentand dobanzi/maiorari de intarziere TVA calculate pentru perioada, ramanand un rest de plata in suma de lei pana la concurenta sumei de lei stabilita initial de organele de inspectie fiscala;
admiterea sumei de lei reprezentand penalitati de intarziere aferente TVA calculate pentru perioada ramanand de achitat suma de lei pana la concurenta sumei de lei stabilita initial de catre organele de inspectie fiscala.

II. Verificarea fiscala s-a efectuat in baza programului de activitate, a fost demarata in urma solicitarii Garzii Financiare Timis si a cuprins perioada in ceea ce priveste impozitul pe profit si in ceea ce priveste TVA .

Referitor la impozitul pe profit

In baza Acordului de finantare nr. societatea petenta, in calitate de finantator, a alocat suma de lei catre SC fapt ce poate reprezenta o forma mascata de sponsorizare; sumele alocate au fost inregistrate in contul 461- debitori diversi. Contractul a fost incheiat pe o perioada de 6 luni si intrucat SC TIMISOARA nu a rambursat la scadenta acest imprumut a calculat dobanda legala in suma de, lei pentru anul 2009.

Conform balantei de verificare incheiate la data de societatea a inregistrat profit contabil in suma de lei si conform declaratie 101 profit impozabil in suma de lei, pierdere fiscala din anii precedenti in suma de lei, astfel ca pierderea cumulata pentru anul 2009 este de lei.

Avand in vedere cele prezentate in raportul de inspectie au fost repuse veniturile din dobanzi in suma de18 lei la calculul profitului impozabil din anul 2009 .

In luna ianuarie 2012 societatea a stornat prin contul 117 „Rezultat reportat” veniturile din dobanzi facturate in anul 2009 catre SC in suma de,18 lei aferente imprumutului acordat si in acest sens a depus declaratia 101 rectificativa pentru anul 2009 rezultand o pierdere fiscala in suma de lei.

In trimestrul I 2012 societatea avea obligatia de a inregistra conform anexei I la Declaratia de creanta si cererea de repunere in termen depu..... la Tribunalul Timis dobanda legala in suma de lei calculata pentru perioada ianuarie-martie 2012 la imprumutul acordat catre SC

S-a recalculat profitul impozabil aferent trimestrului I 2012 rezultand un profit impozabil curent de lei si o pierdere fiscala cumulata de lei.

Societatea avea obligatia de a inregistra conform anexei 1 la Declaratia de creanta si cererea de repunere in termen depu..... la Tribunalul Timis dobanda legala in

suma de lei calculata pentru perioada aprilie-iunie 2012 la imprumutul acordat catre SC

SC a intrat sub incidenta Legii nr.85/1996 (in do.....rul 5266/30.2012 aflat pe rolul Tribunalului Timis), SC a procedat la intocmirea unei declaratii de creanta si cerere de repunere in termen depu..... la Tribunalul Timis in data de. Intreaga creanta solicitata de lei din care dobanzi legale in cuantum de lei, a fost acceptata de catre administratorul judiciar SPRL astfel ca in Tabelul Preliminar al Creditorilor SC publicat in Buletinul Procedurilor de Insolventa nr. SC figureaza cu aceasta creanta.

Avand in vedere toate aceste aspecte, organul de inspectie fiscala a stabilit ca suma virata catre SC este purtatoare de dobanda, prin urmare societatea a afectat in mod eronat rezultatul reportat din anii 2009-2011 si avea obligatia de a lua in considerare la calculul profitului impozabil din anul 2012 dobanzi in suma de lei aferente anului 2012, calculate pana la deschiderea procedurii insolventei conform Anexei 1 la Declaratia de creanta si cererea de repunere in termen depu..... la Tribunalul Timis.

Referitor la TVA

In perioada verificata societatea a dedus TVA in suma de lei din factura nr. in valoare totala de lei emi..... de SC reprezentand avans contract, exigibilitatea taxei intervenind la data emiterii facturii in conformitate cu art.134^A2 alin 2. lit.a din Legea nr. 571/2003, factura fiind achitata prin ordin de compen.....re nr. .

Obiectul contractului il constituie demolarea imobilului din Timisoara nr. .

Prin actul aditional nr. s-a reziliat contractul si a fost stornat avansul facturat cu factura nr. deoarece lucrarile care au constituit obiectul contractului au fost executate de SC Timisoara.

Avand in vedere ca SC a incheiat cu SC contractul pentru lucrarile de demolare in data de , organele de inspectie considera ca avansul facturat de SC pentru aceste lucrari trebuia stornat la data de si nu in data de, operatiunea de demolare de catre SC..... fiind anulata total.

S-au calculat dobanzi si majorari de intarziere pe perioada.

Societatea a dedus TVA in suma de lei din factura nr. emi..... de SC in suma totala de lei reprezentand avans conform contract nr. exigibilitatea taxei intervenind la data emiterii facturii in conformitate cu prevederile art. 134^A2, alin 2, lit.a din Legea nr. 571/2003 si ale pct. 69 alin.3 Titlul VI din HG nr. 44/2004.

Factura a fost achitata prin ordinul de compen.....re nr. cu suma de lei si suma de lei prin ordinul de compen.....re nr. .

Obiectul contractului il constituie prestarea serviciilor pentru afaceri si management asupra problemelor privitoare la proiectarea si obtinerea tuturor avizelor necc.....re dezvoltarii unui proiect hotelier de 5 stele pentru imobilul situat in Timisoara str. nr.

In baza actului aditional nr . s-a modificat valoarea contractului mentionat pana la suma de lei si restituirea sumei de lei () avand in vedere faptul ca lucrarile de investitii si modernizare la Hotel intr-un proiect hotelier negociat cu nu au primit avizul favorabil al Consiliului Judetean Timis in calitate de proprietar ai terenului.

Factura de avans nr. a fost stornata prin factura nr. in suma de lei din care TVA lei si prin factura nr. in suma de lei din care TVA in suma de lei .

Avand in vedere ca SC a facturat contravaloarea integrala a prestarii de servicii de consultanta in suma totala de lei din care TVA in suma de lei in luna mai 2012 in baza contractului nr. avea obligatia de a storna la aceeasi data avansul facturat anterior si nu in lunile iunie si august 2012 .

Au fost incalcate prevederile pct. 69, alin. (3) Titlul VI din HG nr. 44/2004. Pentru suma de lei au fost calculate dobanzi de intarziere pentru perioada pana in, iar pentru suma de lei au fost calculate dobanzi de intarziere pentru perioada pana in.

III. Contestatia formulata de petenta se refera la Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de organele de inspectie fiscala nr. si a Raportului de inspectie fiscala nr.

Prin contestatie solicita urmatoarele:

admiterea contestatiei pentru suma de lei reprezentand impozit pe profit stabilit suplimentar, rezultat ca urmare a diminuarii pierderii fiscale de la suma de lei lalei ;

admiterea contestatiei pentru suma de lei reprezentand dobanzi/majorari de intarziere aferente profitului suplimentar, calculate pe perioada

admiterea contestatiei pentru suma de lei reprezentand penalitati de intarziere aferente profitului suplimentar, calculate pe perioada

admiterea contestatiei pentru suma de lei reprezentand dobanzi/majorari de intarziere aferenta TVA, calculate pe perioada;

admiterea contestatiei pentru suma de lei reprezentand penalitati de intarziere aferente TVA, calculate pe perioada .

Referitor la impozitul pe profit

In continutul contestatiei societatea petenta contesta diferenta de impozit pe profit in suma de lei, majorari de intarziere in suma de lei si penalitati de intarziere in suma de lei.

Diferenta de impozit pe profit in suma de lei solicitata de petenta rezulta din diminuarea pierderii fiscale ca urmare a recalcularii impozitului pe profit (-).

Diminuarea pierderii inregistrata de societate s-a datorat faptului ca in luna ianuarie 2012 societatea a stornat venituri din dobanzi prin debitul contului 117 iar in luna octombrie 2012 a depus declaratii 101 rectificative pentru anii 2009, 2010 si 2011.

- Veniturile din dobanzi au fost calculate si inregistrate de societate astfel:
- in anul 2009 suma de lei
 - in anul 2010 suma de lei
 - in anul 2011 suma de lei .

Aceste venituri au fost calculate ca urmare a nerespectarii clauzelor din Acordul de finantare nr. 95/12.09.2008 si a Actului aditional din 20.10.2008 incheiate intre SC in calitate de finantator si SC (ulterior SC) a carui obiect era finantarea clubului de catre societatea petenta suma de lei, contractul fiind incheiat pe o perioada de 6 luni de la data semnarii, respectiv .

La data platii suma de lei a fost inregistrata in debitul contului 461 - Debitori diversi- .

Avand in vedere ca SC nu a rambursat la scadenta imprumutul, SC a procedat la calcularea dobanzii legale in conformitate cu prevederile OUG nr. 9/2000 modificata prin OG nr. 13/2011 la nivelul ratei dobanzii de referinta a BNR.

Potrivit prevederilor art. 19 din Legea nr.571/2003, actualizata si aplicabila in anul 2009:

“(1) Profitul impozabil se calculează ca diferența între veniturile realizate din orice sursă și cheltuielile efectuate în scopul realizării de venituri, dintr-un an fiscal, din care se scad veniturile neimpozabile și la care se adaugă cheltuielile nedeductibile. La stabilirea profitului impozabil se iau în calcul și alte elemente similare veniturilor și cheltuielilor potrivit normelor de aplicare.”

Operatiunea de calcul a dobanzilor este operatiune ce intra sub incidenta activitatii economice care se deruleaza la preturile pietei, veniturile din dobanzi fiind luate in considerare la calculul impozitului pe profit.

Societatea a stornat in luna ianuarie 2012 prin contul 117 - Rezultatul reportat- aceste venituri din dobanzi si a depus in octombrie 2012 declaratii 101 rectificative pentru anii 2009, 2010 si 2011, majorand pierderea fiscala reportata in 2012.

Potrivit prevederilor art. 63 din OMFP nr. 3055/2009:

“(3) Erorile din perioadele anterioare sunt omisiuni și declaratii eronate cuprinse în situatiile financiare ale entitatii pentru unau mai multe perioade anterioare rezultand din greseala de a utilizau de a nu utiliza informatii credibile care:

a) erau disponibile la momentul la care situatiile financiare pentru acele perioade au fost aprobate spre a fi emise;

b) ar fi putut fi obtinute in mod rezonabil si luate in considerare la intocmirea si prezentarea acelor situatii financiare anuale.

Astfel de erori includ efectele greselilor matematice, greselilor de aplicare a politicilor contabile, ignorariiu interpretarii gresite a evenimentelor și fraudelor”(...).

A..... cum rezulta din Raportul presedintelui consiliului de administratie privind incheierea exercitiului economico-financiar pe anul 2011 anexat la Situatiile financiare pentru anul 2011 depuse in luna mai 2012 se mentioneaza faptul ca: "profitul financiar se datoareaza in principal veniturilor din dobanzi calculate la acordul de finantare cu SC" astfel ca nu poate fi luata in considerare sustinerea petentei ca dobanzile calculate au fost inregistrate in mod eronat.

La do.....rul contestatiei au fost depuse obiectiuni formulate de societate in data de 08.10.2012 la Procesul verbal nr. incheiat de Garda Financiara Timis si potrivit acestor obiectiuni SC pretinde in continuare ca SC achite aceste dobanzi.

Prin Procesul verbal incheiat in, in urma convocarii la conciliere petenta doreste convertirea datoriei SC in cuantum de lei si a accesoriilor in cuantum de lei (dobanzile calculate pentru anul 2009 si 2010) in actiuni, astfel ca recunoaste dobanzile calculate pana la acea data.

Deasemenea, in urma adresei nr..... transmi..... de SC la cererea auditorului SRL pentru confirmarea soldului datoriei la in cuantum de lei, societatea petenta transmite soldul creantei de lei (debit + dobanzi calculate pana la acea data).

Avand in vedere ca SC a intrat sub incidenta Legii nr. 85/1996 (in do.....rul 5266/30.2012 aflat pe rolul Tribunalului Timis) SC a procedat la intocmirea unei declaratii de creanta si cerere de repunere in termen depu..... la Tribunalul Timis in data de 03.09.2012. Intreaga creanta solicitata de lei din care dobanzi legale in cuantum de lei, a fost acceptata de catre administratorul judiciar SPRL astfel ca in Tabelul Preliminar al Creditorilor SC publicat in Buletinul Procedurilor de Insolventa nr..... SC figureaza cu aceasta creanta.

In contestatia formulata societatea prezinta istoricul situatiei litigioase cu SC din care se retine ca in actiunile intreprinse pentru recuperarea imprumutului se face referire atat la debit cat si la dobanda calculata .

Avand in vedere toate aceste aspecte, se retine ca suma virata catre SC este purtatoare de dobanda, societatea a inregistrat venituri din dobanzi, astfel ca organul de inspectie fiscala a procedat legal la diminuarea pierderii fiscale, prin urmare se impune respingerea contestatiei ca neantemeiata pentru acest capat de cerere.

Referitor la accesoriile aferente impozitului pe profit, respectiv lei majorari/dobanzi de intarziere si lei penalitati de intarziere, acestea au fost stabilite in baza art. 119 si 120 din OG nr. 92/2003, republicata modificata si completata.

Deoarece înrcina contestatoarei a fost respinsă ca neîntemeiată contestatia pentru impozit pe profit (diminuarea pierderii fiscale), iar prin contestatie nu se prezintă alte argumente privind modul de calcul al acestora, societatea datorează si accesorii reprezentând măsură accesorie, conform principiului de drept “ sequitur

principale” (accesoriul urmează principalul), respingându-se contestatia ca neîntemeiată și pentru acest capăt de cerere.

Referitor la accesorii TVA

În fapt, societatea a dedus TVA în suma de lei din factura nr. în valoare totală de lei emi..... de SC reprezentând avans contract nr. și având ca obiect demolarea imobilului din Timisoara .

Conform actului adițional nr.1/28.06.2012 s-a reziliat contractul, lucrările fiind executate de SC Timisoara, motiv pentru care s-a stornat avansul cu factura nr. .

Organul de inspecție fiscală a stabilit că avansul facturat de SC pentru lucrările de demolare trebuia stornat la data de și nu în data de, motiv pentru care au fost calculate accesorii .

Deasemenea societatea a dedus TVA în suma de lei din factura nr. emi..... de SC în suma totală de lei reprezentând avans conform contract nr., având ca obiect prestare servicii pentru afaceri și management privitoare la proiectarea și obținerea tuturor avizelor necesare dezvoltării unui proiect hotelier de 5 stele pentru imobilul situat în).

În baza actului adițional nr. s-a diminuat pretul contractului de la lei la lei având în vedere faptul că lucrările de investiții și modernizare la nu au primit avizul favorabil al Consiliului Județean Timis în calitate de proprietar al terenului.

Factura de avans nr. a fost stornată prin factura nr. în suma de lei (TVA în suma de lei) și prin factura nr. în suma de lei (TVA în suma de lei) .

Având în vedere că SC a facturat contravaloarea integrală a prestării de servicii de consultanță în suma totală de lei din care TVA în suma de lei în luna mai 2012, în baza contractului nr. organul fiscal susține că societatea avea obligația storneze la aceeași dată avansul facturat anterior și nu în lunile iunie, respectiv, august 2012, motiv pentru care pentru suma de lei au fost calculate dobânzi de întârziere pentru perioada până în, iar pentru suma de lei au fost calculate dobânzi de întârziere pentru perioada până în.

În drept, în conformitate cu prevederile art.134² din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare :

“ pentru livrări de bunuri și prestări de servicii

(1) Exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator.

(2) Prin derogare de la prevederile alin. (1), exigibilitatea taxei intervine:

a) la data emiterii unei facturi, înainte de data la care intervine faptul generator;

b) la data la care se încasează avansul, pentru plățile în avans efectuate înainte de data la care intervine faptul generator. Fac excepție de la aceste prevederi avansurile încă.....te pentru plata importurilor și a taxei pe valoarea adăugată aferente importului, precum și orice avansuri încă.....te pentru operațiuni scutiteu care nu

sunt impozabile. Avansurile reprezintă plata parțialău integrală a contravalorii bunurilor si serviciilor, efectuată înainte de data livrăriiu prestării acestora”, coroborate cu prevederile pct.16 din Hotărârea Guvernului nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a **Legii nr. 571/2003** privind Codul fiscal :

*“16¹. (1) Prevederile **art. 134²** alin. (2) lit. a) din Codul fiscal se aplică în situația în care facturile totale ori parțiale pentru o livrare de bunuriu o prestare de servicii au fost emise înaintea faptului generator de taxă si **includ si situația în care sunt emise facturi pentru avansuri înainte de înca.....rea acestora**”*.

Fata de prevederile legale, mai sus mentionate, se retine că dreptul de deducere a taxei pe valoarea adăugată aferentă achizițiilor de bunuriu servicii intervine la momentul exigibilității taxei, iar exigibilitatea intervine la data la care are loc faptul generator. Prin excepție, dacă factura a fost emisă înainte de faptul generator, exigibilitatea taxei pe valoarea adăugată intervine la data emiterii facturii.

Se retine faptul că organele de inspectie fiscală au reconsiderat momentul la care societatea avea drept de deducere pentru TVA stabilind că societatea avea dreptul la deducerea TVA la momentul faptului generator al taxei pe valoarea adăugată potrivit prevederilor art.134¹ alin.(1):

“Faptul generator intervine la data livrării bunuriloru la data prestării serviciilor, cu excepțiile prevăzute în prezentul capitol”,

raportat la art. 134² alin. (1):

Exigibilitatea taxei intervine la data la care are loc faptul generator si art.145 alin. (1): Dreptul de deducere ia nastere la momentul exigibilității taxei, din Legea nr. 571/2003, privind Codul Fiscal, cu modificările si completările ulterioare.

Conform prevederilor HG nr. 44/2004 pct. 69 alin. (3):

" Regularizarea facturilor emise de catre furnizori/prestatori pentru avansuri,u in cazul emiterii de facturi parțiale pentru livrari de bunuriu prestari de servicii, se realizeaza prin stornarea facturii de avans la data emiterii facturii pentru contravaloarea integrala a livrării de bunuri si/.....u prestării de servicii. Stornarea se poate face separatu pe aceeasi factura pe care se evidentiaza contravaloarea integrala a livrării de bunuri si/.....u prestării de servicii."

Pe cale de consecință, la inspectia fiscală s-a stabilit corect dreptul de deducere a TVA la data exigibilității acesteia conform prevederilor art. 145 alin. (1) si art. 134² alin. (2) lit.b) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările si completările ulterioare, fapt care a condus la calculul de majorări de întârziere între momentul deducerii eronate a TVA si momentul exigibilității acesteia.

Astfel, organele de inspectie fiscală au reconsiderat momentul când intervine dreptul de deducere a taxei pe valoarea adăugată si au calculat legal accesorii în quantum de lei dobzi/majorari de intarziere si lei penalitati de intarziere, motiv pentru care se impune respingerea contestatiei ca neintemeiata si pentru acest capat de cerere.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul art. 206 ai art. 207 din OG nr. 92/2003 republicata, privind Codul de procedura fiscala Titlul IX solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele administrativ fiscale, in baza referatului nr..... se

D E C I D E :

1. respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru suma de lei, respectiv:

- lei impozit pe profit
- lei dobanzi/majorari de intarziere
- lei penalitati de intarziere

2. prezenta decizie se comunica la :

- SC ;
- AIF-.

Decizia este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunalul Timis in termen de 6 luni de la primirea prezentei.

DIRECTOR GENERAL

