



**Ministerul Economiei și Finanțelor**  
Agenția Națională de Administrare Fiscală  
**DIRECȚIA GENERALĂ A FINANTELOR PUBLICE**  
**COMPARTIMENTUL SOLUȚIONARE CONTESTAȚII**

**DECIZIA nr. 40/20.10.2008**  
primind soluționarea contestației formulată de  
**S.C. \_\_\_ S.R.L. ---**  
înregistrată la DGFP ..... /15.09.2008

Directia Generală a Finantelor Publice a judetului .... a fost sesizată de către Activitatea de Inspecție Fiscală .... asupra contestației formulată de societatea S.C. \_\_\_ S.R.L. str. ...., ---, județul ...., J37/..199-, C.I.F. R-----.

Societatea formulează contestație împotriva Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr. ....emisă de Activitatea de Inspecție fiscală .... - Serviciul Inspecție Fiscală II în baza Raportului de inspecție fiscală nr. ....

**Obiectul contestației îl constituie suma totală de "S" lei reprezentând:**

- taxa pe valoarea adăugată în sumă de .... "S1" lei;
- majorări aferente TVA ..... "S2" lei.

Contestatia a fost depusă în termenul legal de depunere prevăzut de art. 207 alin. (1) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2007, cu modificările și completările ulterioare și a fost semnată de reprezentantul legal al societății, asociat unic Z.C., așa după cum prevede art. 206 alin. (1) din același act normativ.

Constatând îndeplinirea prevederilor art. 205, art. 207, art. 209 alin.1 lit. a) din Titlul IX "Soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale" al O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2007 cu modificările și completările ulterioare, respectiv depunerea contestației în interiorul termenului de 30 zile de la comunicarea actului atacat (încheiat la 28.08.2008), la organul emitent al acestuia - Activitatea de Control Fiscal .... sub nr. ....08.2008, precum și încadrarea în cuantumul de până la 1.000.000 lei a sumei totale ce formează obiectul cauzei, compartimentul soluționare contestații din cadrul D.G.F.P. .... este competent să soluționeze contestația formulată de S.C. \_\_\_ S.R.L. și procedeză în continuare la analiza pe fond a contestației.

I. Societatea formulează contestație împotriva deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr. ....emisă de Activitatea de Inspecție fiscală .... - Serviciul Inspecție Fiscală II în baza Raportului de inspecție fiscală nr. ...., arătând următoarele:

- SC \_\_\_ SRL a încheiat încă din anul 199- cu SCM "P" --- al cărui obiect principal de activitate este închirierea de spații comerciale contractul de închiriere pentru imobilul unde își desfășoară activitatea.

- în baza facturilor fiscale emise de furnizorul de servicii SCM "P" --- societatea a dedus taxa pe valoare adăugată aferentă acestora, considerând că "locatorii noștri se folosesc de pct. 42 alin. 6) din HG 44/2004 privind normele metodologice de aplicare a Codului fiscal care se referă la faptul că cei de la SCM "P" --- au optat pentru **aplicarea în mod tacit de taxare a operațiunilor prevăzute la art. 9**, alin. 2 lit. o din legea 345/2002 republicată. Nicăieri la acea dată în codul fiscal la zi nu se precizează că chiriașul are obligația de a cere locatorului o copie asupra unei eventuale **notificări**, acest lucru fiind **obligatoriu numai după 1 ian. 2008**, moment în care nu a mai fost necesar deoarece locatorul nu mai factura chiria cu tva[...]."

- SCM "P" --- a colectat taxa pe valoare adăugată pentru serviciile de închiriere facturate, optând astfel pentru aplicarea regimului de taxare asupra operațiunilor respective.

- SCM "P" a depus notificare la AFP --- în data de 20.08.2008, notificare în care la pct. 4 se

specifică: "Data de la care se optează pentru taxare 01.01.2004".

În drept își întemeiază contestația pe dispozițiile art. 42 alin. 3 din HG nr. 44/2004, anexând copie după notificarea privind opțiunea de taxare a operațiunilor prevăzute la art. 141 alin. 2, lit. e) din Codul Fiscal, respectiv notificarea depusă de SCM "P" --- SRL înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului .... - Administrația Finanțelor Publice a Municipiului --- la nr. ....../20.08.2008.

II. Prin decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr. ..../28.08.2008, organele de inspecție fiscală din cadrul A.I.F. .... - Serviciul Inspecție Fiscală II au stabilit în sarcina SC \_\_\_ SRL obligații fiscale suplimentare de plată în sumă totală de "S" lei reprezentând taxa pe valoarea adăugată în sumă de "S1" lei și majorări aferente în sumă de "S2" lei ca urmare a faptului că:

- societatea a dedus TVA aferentă cheltuielilor din chirii pentru care nu prezintă notificare în conformitate cu prevederile art. 145 alin. (10) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare coroborat cu punctul 42 alin. (3) din H.G. nr. 44/2004 cu modificările și completările ulterioare și cu art. 141 alin. 3 pentru perioada 2007.

- s-au calculat majorări de întârziere, de la data scadenței debitului stabilit ca diferență de plată și până la data de 28.08.2008, în sumă de "S2" lei pentru debitele stabilite suplimentar în conformitate cu prevederile art. 116 alin 5 din O.G. nr. 92/2003.

Prin raportul de inspecție fiscală nr. ...., cu privire la taxa pe valoarea adăugată se consemnează:

Taxa pe valoarea adăugată deductibilă:

- "A fost verificată în conformitate cu prevederile Legii 571/2003, art. 145-147, cu modificările și completările ulterioare, Legea 343/2006 - pentru modificarea și completarea Legii 571/2003 privind Codul fiscal.

- Bunurile și serviciile aprovizionate sunt pentru necesitățile firmei și sunt destinate realizării de operațiuni impozabile.

- Pentru perioada verificată față de deconturile lunare privind taxa pe valoarea adăugată s-a constatat o diferență de  $s_1$  lei care provine din faptul că agentul economic a dedus TVA aferentă cheltuielilor cu chirii pentru care nu prezintă notificare în conformitate cu prevederile art. 145, alin. (10) din Legea 571/2003 cu modificările și completările ulterioare coroborat cu punctul 42 alin (3) din H.G. 44/2004 cu modificările și completările ulterioare și art. 141 alin. 3 pentru perioada 2007".

Taxa pe valoarea adăugată colectată:

- A fost verificată în conformitate cu prevederile art. 134-137, 141-142 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare.

- Bunurile și serviciile sunt consemnate în facturi fiscale și bonuri fiscale.

- Pentru perioada verificată, față de deconturile lunare privind taxa pe valoarea adăugată, depuse la Administrația Finanțelor Publice a Municipiului ---, a rezultat o diferență în sumă de  $s_2$  lei aferentă depășirii cheltuielilor de protocol în sumă de 186 lei în trimestrul IV 2004 contrar prevederilor art. 128 alin (9) din Legea 571/2003 coroborat cu pct. 7, alin.(6) din H.G. 44/2004 cu modificările și completările ulterioare

Taxa pe valoarea adăugată de plată sau de rambursat:

În urma controlului efectuat și a diferențelor stabilite, au rezultat următoarele:

- TVA de plată diferență inspecție fiscală la data de 30.06.2008 este în sumă de "S" lei;

- Majorări diferență control..... "S2" lei.

Din anexa "Situatia privind facturile de chirii intocmite de SC SOCOM "P" --- rezultă că diferența de TVA de plată în sumă de  $s_1$  lei s-a stabilit pentru perioada ianuarie 2004 -octombrie 2007 și este aferentă facturilor fiscale reprezentând contravaloarea serviciilor de închiriere spațiu în valoare totală de "V" lei iar din Anexa nr. 3 "Situatia privind taxa pe valoarea adăugată" rezultă că la taxa pe valoarea adăugată verificarea fiscală a cuprins perioada 01.01.2003 - 30.06.2008, perioada pentru care organul de inspecție fiscală a stabilit la taxa pe valoarea adăugată deductibilă diferența în sumă de  $s_1$  lei, iar la taxa pe valoarea adăugată colectată diferența în sumă de  $s_2$  lei cu scadența în data de 27.07.2007.

În referatul cu propuneri de soluționare a contestației încheiat de Activitatea de Inspecție fiscală ....

și transmis Direcției Generale a Finanțelor Publice a județului .... împreună cu dosarul contestației, cu adresa nr. ....15.09.2008, se menționează că: "Agentul economic precizează că SCM "P" --- a optat pentru aplicarea în mod taxcit de taxare a operațiunilor prevăzute la art. 9, alin. 2, lit. o) din Legea 345/2002, în fapt organul de inspecție fiscală a verificat perioada 01.01.2004 - 30.06.2008" când societatea trebuia să aplice prevederile art. 141, alin. 3, din Legea 571/2003 publicată la data de 22.01.2004 "optarea tacita fiind specifică anului 2003 pentru care nu au fost calculate diferențe inspecție fiscală". SC \_\_\_ SRL nu avea dreptul de deducere a TVA înscrise în facturile de chirie în mod eronat de către SCM "P" ---, aceasta trebuia să solicite furnizorului stornarea facturilor cu TVA și emiterea unei noi facturi conform prevederilor pct. 44 din HG nr. 44/2004 deoarece prestatorul de servicii de închiriere bunuri imobiliare nu avea cum să aplice prevederile punctului 42 alini. 6 din HG 44/2004.

"Toate constatările organului de inspecție fiscală consemnate în R.I.F. nr. .... și Decizia de impunere nr. .... sunt întemeiate de pe documentele contabile puse la dispoziție de către agentul economic, diferențele stabilite fiind rezultatul aplicării prevederilor legale fiscale în vigoare" și ca urmare "propunem respingerea în totalitate a contestației formulate de SC \_\_\_ S.R.L. ---, referitoare la suma totală de "S" lei Ron, reprezentând diferența taxă pe valoarea adăugată diferența control și majorări de întârziere taxă pe valoarea adăugată diferența".

Totodată se precizează că până la data întocmirii referatului nu s-a întocmit și înaintat plângere penală.

III. Față de constatările organului de inspecție fiscală, susținerile părților, reglementările legale în vigoare pentru perioada analizată și documentele existente la dosarul cauzei se rețin următoarele:

**1. Prin cauza supusă soluționării, organul de soluționare a contestațiilor este investit să se pronunțe asupra deductibilității TVA facturate la închirierea unui imobil în condițiile în care societatea beneficiară a prezentat o notificare a locatorului cu privire la aplicarea regimului de taxare, iar organul de inspecție fiscală nu a analizat această notificare și nu a clarificat situația de fapt în raport de obiectul și data încheierii contractului de închiriere.**

**In fapt**, din raportul de inspecție fiscală rezultă că organul de inspecție fiscală nu a acordat societății drept de deducere pentru suma de  $s_1$  lei taxă pe valoarea adăugată aferentă chiriei facturată de SC SOCOM "P" în perioada 01.01.2004-31.10.2007.

Conform Anexei nr. 3 la R.I.F., organul de inspecție fiscală a calculat majorări și penalități de întârziere în sumă de  $s_2$  lei aferente diferenței de obligație fiscală în sumă de  $s_1$  lei iar diferența de majorări în sumă de  $s_2$  lei s-a calculat pentru suma de plată cu titlu de taxă pe valoarea adăugată în sumă de  $s_2$  lei aferentă depășirii cheltuielilor de protocol cu suma de .... lei în trimestrul III 2007.

În raportul de inspecție fiscală dar și în decizia de impunere contestate, organul de inspecție fiscală menționează că societatea nu a prezentat în timpul inspecției fiscale notificarea prestatorului de servicii de închiriere, și concluzionează că aceasta nu are dreptul de deducere a T.V.A. de pe facturile de chirie, operațiunea fiind scutită de TVA conform art. 141 alin.(2) lit k) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal coroborat cu punctul 42 din H.G. nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a [Legii nr. 571/2003](#) privind Codul fiscal.

În susținerea contestației SC \_\_\_ SRL --- arată că a încheiat contractul de închiriere în cauză din anul 1998 și prezintă, în copie notificarea nr. 11004/20.08.2008, despre care organul de inspecție fiscală nu face nici o referire în referatul cu propuneri de soluționare a contestației.

**In drept**, referitor la soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale se fac aplicabile prevederile O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată în anul 2007, astfel:

-art. 70 "Termenul de soluționare a cererilor contribuabililor

(1) Cererile depuse de către contribuabil potrivit prezentului cod se soluționează de către organul fiscal în termen de 45 de zile de la înregistrare.

(2) În situațiile în care, pentru soluționarea cererii, sunt necesare informații suplimentare relevante pentru luarea deciziei, acest termen se prelungește cu perioada cuprinsă între data solicitării și data primirii informațiilor solicitate".

- art. 210 " Decizia sau dispoziția de soluționare

(1) În soluționarea contestației, organul competent se pronunță prin decizie sau dispoziție, după caz.

(2) Decizia sau dispoziția emisă în soluționarea contestației este definitivă în sistemul căilor administrative de atac".

- art. 213 "Soluționarea contestației

(1) În soluționarea contestației organul competent va verifica motivele de fapt și de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ fiscal. Analiza contestației se face în raport de susținerile părților, de dispozițiile legale invocate de acestea și de documentele existente la dosarul cauzei. Soluționarea contestației se face în limitele sesizării".

-art. 216 "Soluții asupra contestației

(1) Prin decizie contestația va putea fi admisă, în totalitate sau în parte, ori respinsă.

(2) În cazul admiterii contestației se decide, după caz, anularea totală sau parțială a actului atacat.

(3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare.[...]"

- art. 218 "Comunicarea deciziei și calea de atac

(1) Decizia privind soluționarea contestației se comunică contestatorului, persoanelor introduse, în condițiile art. 44, precum și organului fiscal emitent al actului administrativ atacat.

(2) Deciziile emise în soluționarea contestațiilor pot fi atacate la instanța judecătorească de contencios administrativ competentă".

Referitor la obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală în sumă de .... lei reprezentând taxa pe valoarea adăugată în sumă de s<sub>1</sub> lei și majorări TVA în sumă de s<sub>2</sub> lei aferente facturilor fiscale emise pe numele contestatoarei de către de SC SOCOM "P" --- în perioada 01.01.2004-31.10.2007 se fac aplicabile:

- art. 141 alin. (2) lit. k) și alin. (3) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal care precizează:

"(2) Alte operațiuni scutite de taxa pe valoarea adăugată:

(...)

k) arendarea, concesiunea și închirierea de bunuri imobile, cu următoarele excepții:

1. operațiunile de cazare care sunt efectuate în cadrul sectorului hotelier sau al sectoarelor cu funcție similară, inclusiv închirierea terenurilor amenajate pentru camping;

2. serviciile de parcare a vehiculelor;

3. închirierea utilajelor și a mașinilor fixate în bunurile imobile;

4. închirierea seifurilor;"

(3) Orice persoană impozabilă poate opta pentru taxarea operațiunilor prevăzute la alin. (2) lit. k), în condițiile stabilite prin norme."

În acest sens pct. 42 alin (3, 5, 6) din Normele Metodologice de aplicare a Codului fiscal prevede :

"42. (3) Persoanele impozabile înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată pot opta pentru aplicarea regimului de taxare pentru orice operațiune prevăzută la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal. Opțiunea de aplicare a regimului de taxare se notifică organelor fiscale teritoriale pe formularul prevăzut în anexa nr. 1 la prezentele norme metodologice și se aplică de la data înscrisă în notificare. În situația în care numai o parte dintr-un imobil este utilizată pentru realizarea operațiunilor prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal și se optează pentru taxarea acestora, în notificarea transmisă organului fiscal se va înscrie în procente partea din imobil destinată acestor operațiuni .

(5) Persoanele care au optat pentru regimul de taxare pentru orice operațiune prevăzută la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal nu mai pot aplica regimul de scutire pentru operațiunile respective timp de 5 ani. După această perioadă persoanele impozabile pot anula opțiunea. Formularul pentru notificarea anularii opțiunii, prevăzut în anexa nr. 2, se depune la organul fiscal la care persoanele impozabile sunt înregistrate ca plătitori de impozite și taxe.

**(6) Prin derogare de la prevederile alin. (5), persoanele care la data de 1 martie 2003 au optat tacit asupra taxarii operațiunilor prevăzute la art. 9 alin. (2) lit. o) din Legea nr. 345/2002 privind taxa pe valoarea adăugată, republicată, pot renunța oricând la aceasta opțiune în vederea aplicării regimului de scutire. Formularul pentru notificarea anularii opțiunii, prevăzut în anexa nr. 2, se depune la organul fiscal la care persoanele impozabile sunt înregistrate ca plătitori de impozite și taxe. Dacă ulterior optează pentru taxare, trebuie să aplice prevederile alin. (5)."**

Referitor la opțiunea tacită pentru taxare, pe care societatea o invocă în susținerea contestației, art. 22<sup>1</sup> alin (4) din Normele Metodologice de aplicarea Legii 345/2002 privind taxa pe valoarea adăugată aprobate prin HG nr. 598/2002, astfel cum a fost introdus prin H.G. nr. 348/2003 pentru modificarea și completarea unor metodologii fiscale a prevăzut că **"4) Persoanele impozabile înregistrate ca plătitori de taxă pe valoarea adăugată, care au continuat după data de 1 martie 2003 regimul de taxare pentru contractele în derulare, se consideră că au optat tacit pentru regimul de taxare pentru operațiuni de natura celor prevăzute la art. 9 alin. (2) lit. o) din lege"**, respectiv pentru operațiunile de închiriere de bunuri imobile, pentru care s-a introdus regimul de scutire potrivit art. V pct. 3 din O.G. nr. 36/2003 privind corelarea unor dispoziții din legislația financiară fiscală.

Totodată punctul 44 din Normele Metodologice aprobate prin H.G. nr. 44/2004 prevede că:

**" Scutirile de taxă pe valoarea adăugată prevăzute de art. 141 din Codul fiscal sunt obligatorii, cu excepția operațiunilor prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal pentru care art. 141 alin. (3) din Codul fiscal prevede dreptul de opțiune pentru aplicarea regimului de taxare. Scutirile de taxă pe valoarea adăugată se aplică livrărilor de bunuri și/sau prestațiilor de servicii realizate de orice persoană impozabilă. Dacă o persoană impozabilă înregistrată ca plătitor de taxă pe valoarea adăugată a facturat în mod eronat cu taxa pe valoarea adăugată livrări de bunuri și/sau prestații de servicii scutite de taxa pe valoarea adăugată către beneficiari care au sediul activității economice sau un sediu permanent ori, în lipsa acestuia, domiciliul sau reședința obișnuită în România, este obligată să storneze facturile emise. Beneficiarii unor astfel de operațiuni nu au dreptul de deducere a taxei pe valoarea adăugată, aplicată în mod eronat pentru o operațiune scutită; aceștia trebuie să solicite furnizorului/prestatorului stornarea facturii cu taxa pe valoarea adăugată și emiterea unei noi facturi fără taxa pe valoarea adăugată".**

Începând cu data de 1 ianuarie 2007, pct. 38 din Normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 44/2004 astfel cum au fost modificate prin H.G. nr. 1861/2006 stipulează următoarele:

**"(3) Opțiunea prevăzută la alin. (1) se va notifica organelor fiscale competente pe formularul prezentat în anexa 1 la prezentele norme metodologice și se va exercita de la data depunerii notificării sau de la o altă dată ulterioară înscrisă în notificare. În situația în care opțiunea se exercită numai pentru o parte din bunul imobil, această parte din bunul imobil care se intenționează a fi utilizat pentru operațiuni taxabile, exprimată în procente, se va comunica în notificarea transmisă organului fiscal. Pentru bunurile imobile sau părțile din bunurile imobile pentru care au fost încheiate contracte de leasing care sunt în derulare la data de 1 ianuarie 2007, notificarea se va depune în termen de 90 de zile de la data aderării, în situația în care proprietarul bunului dorește să continue regimul de taxare pentru operațiunea de leasing cu bunuri imobile.**

**(5) Persoana impozabilă care a optat pentru regimul de taxare în condițiile alin. (1) poate aplica regimul de scutire de taxă prevăzut la art. 141 alin. (2) lit. e) din Codul fiscal, de la data înscrisă în notificarea prevăzută la alin. (7).**

**(6) Persoanele impozabile care au optat tacit înainte de data aderării pentru închirierea, concesiunea sau arendarea de bunuri imobile, trebuie să depună notificarea prevăzută în anexa 1 la prezentele norme în termen de 90 de zile de la data aderării.[...]" .**

Astfel, conform prevederilor legale mai sus citate, rezultă că în cazul operațiunilor de închiriere de bunuri imobile este obligatoriu aplicarea regimului de scutire, cu excepția cazului în care locatorii, în calitate de prestatori, notifică organul fiscal, cu privire la opțiunea de aplicare a regimului de taxare. În caz contrar, beneficiarii (locatarii) unor astfel de operațiuni nu au drept de deducere a taxei aplicate în mod eronat pentru o operațiune scutită și au obligația să solicite prestatorilor stornarea facturilor cu TVA și emiterea

unor noi facturi fără TVA.

Regimul de taxare pentru operațiunile de închiriere de bunuri imobile s-a putut aplica de la data înscrisă în notificare, conform legislației fiscale în vigoare până la data de 31 decembrie 2006, iar începând de la 1 ianuarie 2007, de la data depunerii notificării la organul fiscal sau de la o data ulterioară înscrisă în notificare.

Prin excepție, în cazul contractelor de închiriere aflate în derulare la data de 1 martie 2003 și pentru care locatorii (prestatorii) au continuat să aplice regimul de taxare după această dată, se consideră că s-a optat tacit, pentru aplicarea regimului de taxare, fără a mai fi deci, necesară depunerea notificării până la data de 31.12.2006, iar începând cu data de 1 ianuarie 2007, notificarea trebuia depusă în termen de 90 de zile de la aderarea României la Uniunea Europeană.

În cazul în speță se reține ca organul de inspecție fiscală nu a acordat contestatarii drept de deducere a TVA aferent facturilor pentru chirie emise de SC SOCOM "P" --- pe motiv ca operațiunea de închiriere de bunuri imobile este scutită de TVA, iar beneficiarul trebuie să solicite furnizorului stornarea facturilor respective și emiterea altora fără tva.

La dosarul cauzei există însă adresa nr...../20.08.2008 prin care prestatorul a notificat opțiunea de taxare a operațiunii de închiriere pentru imobilul din str. .... nr. .... pentru suprafața de .... m<sup>2</sup> începând cu data de 01.01.2004, iar societatea susține că a încheiat contractul de închiriere în anul 199...

Potrivit art. 94 alin.(2) lit. a) și lit. b) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2007, cu modificările și completările ulterioare, inspecția fiscală are următoarele atribuții:

**"a) constatarea și investigarea fiscală a tuturor actelor și faptelor rezultând din activitatea contribuabilului supus inspecției sau altor persoane privind legalitatea și conformitatea declarațiilor fiscale, corectitudinea și exactitatea îndeplinirii obligațiilor fiscale, în vederea descoperirii de elemente noi relevante pentru aplicarea legii fiscale;**

**b) analiza și evaluarea informațiilor fiscale, în vederea confruntării declarațiilor fiscale cu informațiile proprii sau din alte surse;"**

Deasemenea conform art. 7 alin.(2) din actul normative susmenționat, organul fiscal este îndreptățit să examineze, din oficiu, starea de fapt, să obțină și să utilizeze toate informațiile și documentele pentru **determinarea stării fiscale corecte** a contribuabilului. În analiza efectuată, organul fiscal va avea în vedere toate circumstanțele edificatoare ale fiecărui caz iar potrivit art. 65 alin. (2) **organul fiscal are sarcina de a motive decizia de impunere pe bază de probe și constatări proprii.**

Se constată că organul de inspecție fiscală nu a acordat drept de deducere a TVA pentru închirierea unui bun imobil fără să precizeze în raportul întocmit nici **contractul în baza căruia chiria a fost facturată cu TVA** și nici motivul pentru care nu a analizat și nu a luat în considerație **notificarea nr ..../20.08.2008** la întocmirea referatului cu propuneri de soluționare a contestației astfel că nu se poate determina dacă depunerea notificării opțiunii de taxare a operațiunii de închiriere mai era necesară sau nu, pentru perioada 01.01.2004 -31.12.2006, în raport de data încheierii contractului de închiriere. De fapt organul de inspecție fiscală precizează atât în motivarea de fapt a raportului de inspecție fiscală cât și a deciziei de impunere că diferența de obligație fiscală de plată privind TVA se referă la anul 2007 deși din anexele la R.I.F. se reține că suma de s<sub>1</sub> lei - diferența TVA de plată se referă la perioada 01.01.2004-31.10.2007.

Precizările organului de inspecție fiscală din referatul care însoțește dosarul cauzei precum că în speță nu poate fi luată în considerare susținerea contestatoarei că SC SOCOM "P" --- a optat pentru aplicarea regimului de taxare a operațiunilor de închiriere în mod tacit conform prevederilor art. 9 alin. 2 lit. o) din Legea 345/2002 privind taxa pe valoarea adăugată, întrucât a verificat perioada 01.01.2004 - 30.06.2008 iar în conformitate cu prevederile art. 141 alin. 3 din Legea 571/2003 publicată la data de 22.01.2004 persoanele impozabile înregistrate ca plătitori de TVA pot opta pentru aplicarea regimului de taxare pentru orice operațiune prevăzută la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal cu condiția depunerii notificării opțiunii de taxare a acestor operațiuni la organul fiscal pe formularul prevăzut în anexa nr. 1 la norme, sunt incorecte și nu pot fi reținute în soluționarea cauzei întrucât în decizia de impunere se

menționează ca perioada 01.01.2003-30.06.2008, în anexa la raportul de inspecție fiscală - diferența de obligație fiscală de plată în suma de  $s_1$  lei la T.V.A. a fost stabilită pentru perioada 01.01.2004 - 31.10.2007, iar în motivarea de fapt a actelor administrative fiscale contestate se menționează că această diferență este afetentă anului 2007.

Totodata se reține că în R.I.F. nu este identificat bunul imobil închiriat, nu este menționată data încheierii contractului și perioada pentru care acesta a fost încheiat.

În susținerea contestației societatea a prezentat notificarea nr. 11004/20.08.2008 care nu a fost analizată de organul de inspecție fiscală deși potrivit art. 213 alin (4) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată în anul 2007 **"(4) Contestatorul, intervenienții sau împuterniciții acestora pot să depună probe noi în susținerea cauzei. În această situație, organului fiscal emitent al actului administrativ fiscal atacat sau organului care a efectuat activitatea de control, după caz, i se va oferi posibilitatea să se pronunțe asupra acestora."**

Prin urmare, organul de soluționare nu se poate pronunța dacă societatea contestatoare poate beneficia sau nu de exercitarea dreptului de deducere a TVA aferentă chiriei din facturile fiscale emise de SC SOCOM "P" --- in perioada 01.01.2004-31.10.2007 în condițiile în care constatările organului de inspecție fiscală sunt incomplete cu privire la situația de fapt.

Având în vedere cele prezentate, documentele existente la dosarul cauzei precum și actele normative citate se va face aplicarea prevederilor art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată în anul 2007, cu modificările și completările ulterioare **"(3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare."**

Conform pct. 12.7 din Instrucțiunile de aplicare a titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul fiscal aprobate prin Ordinul Președintelui ANAF nr. 519/2005 **"Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente."**

Pe cale de consecință urmează a se desființa parțial decizia de impunere nr. ....pentru TVA în suma de  $s_1$  lei și pentru majorări în sumă de  $s_2$  lei, urmând a se reanaliza și a se stabili corect obligațiile și drepturile fiscale ale SC \_\_\_ SRL --- reprezentând TVA având în vedere contractul în baza căruia au fost emise facturile pentru chirie din perioada 01.01.2004-31.10.2007 și notificarea înregistrată la AFP --- sub nr. ....20.08.2008, inclusiv dacă se consideră necesar, prin efectuarea de investigații fiscale la prestatorul serviciilor de închiriere.

Referitor la obligația de plată în sumă de ... lei reprezentând TVA de plată în sumă de  $s_2$  lei și majorările de întârziere în sumă de  $s_2$  lei calculate pentru diferența de obligație fiscală stabilită suplimentar de plată la TVA în sumă de  $s_2$  lei aferentă depășirii limitei legale de deductibilitate a cheltuielilor de protocol în sumă de .... lei în trimestrul III 2007 se reține că:

- societatea nu aduce nici un argument în susținerea contestației pentru obligația principală în sumă de  $s_2$  lei.

- stabilirea de dobanzi și penalități de întârziere aferente obligațiilor fiscale principale neachitate la scadență reprezintă măsura accesorie în raport cu debitul.

În drept, se fac aplicabile prevederile art. 213 al O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2007 care precizează: **"(1) În soluționarea contestației organul competent va verifica motivele de fapt și de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ fiscal. Analiza contestației se face în raport de susținerile părților, de dispozițiile legale invocate de acestea și de documentele existente la dosarul cauzei. Soluționarea contestației se face în limitele sesizării"** precum și pct. 2.4 din Ordinul Președintelui ANAF nr. 519/2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată care stipulează: **"2.4. Organul de soluționare competent nu se poate substitui contestatorului cu privire la motivele de fapt și de drept pentru care a contestat actul administrativ fiscal respectiv"**.

Față de prevederile legale de mai sus, deoarece societatea nu motivează în fapt și în drept

contestația privind obligația principală în sumă de  $s_{12}$  lei reprezentând taxa pe valoarea adăugată, se va respinge contestația ca neîntemeiată și nemotivată pentru acest capăt de cerere.

Deasemenea societatea, datorează și suma de  $s_{22}$  lei cu titlu de dobanzi reprezentând măsură accesorie, conform principiului de drept "accessorium sequitur principale", art.119 și art.120 din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2007. Accesoriile sunt calculate pana la data de 28.08.2008 și ca urmare, contestația referitoare și la acest capat de cerere urmează să fie respinsă ca neîntemeiată și nemotivată.

Pentru considerentele arătate mai sus și în temeiul art.141 alin. (2) lit. k) și alin. (3) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare, pct. 42 alin (3, 5, și 6) și 44 din Normele Metodologice de aplicare a Legii 571/2003 privind Codul fiscal aprobate prin H.G. nr. 44/2004, art. 22<sup>1</sup> alin.(4) din Normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 598/2002, astfel cum a fost introdus prin H.G. nr. 348/2003, pct. 38 din Normele Metodologice aprobate prin H.G. nr. 44/2004 astfel cum au fost modificate prin H.G. nr. 1861/2006, art. 7 alin. (2), art. 65 alin(2), rt. 70, art. 94 alin. (2), art. 213, art. 210, art. 213, art. 216 și art. 218 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2007, pct.2.4 și 12.7 din Instrucțiunile de aplicare a titlului IX al O.G. nr. 92/2003 privind Codul fiscal, se

### **DECIDE:**

1. Desființarea parțială a Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr. ....pentru TVA în suma de  $s_{11}$  lei și majorări în sumă de  $s_{21}$  lei urmând a se reface inspecția fiscală la SC \_\_\_\_ SRL --- printr-o altă echipă de inspecție fiscală și a se emite o noua decizie de impunere pentru același impozit și care va avea în vedere considerentele prezentei decizii.

2. Respingerea parțială a contestației pentru TVA în suma de  $s_{12}$  lei și majorări în sumă de  $s_{22}$  lei, ca neîntemeiată și nemotivată.

3. Decizia este definitivă în sistemul căilor administrative de atac și poate fi atacată la Tribunalul .... în termen de 6 luni de la primire.

**DIRECTOR EXECUTIV**  
**ec. MIHĂIȚĂ PANȚIRU**

Red/dact. 4 ex.  
B.V.