

DECIZIA NR.120/.....10.2010

cu privire la solutionarea contestatiei formulata

de SC X SRL jud. Buzau , CUI –.... , impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile suplimentare de plata nr...../2010 , respectiv a Raportului de inspectie fiscala din data de/2010 , intocmite de Activitatea de Inspectie Fiscala , inregistrata la DGFP Vrancea sub nr./2010 , respectiv DGFP Buzau sub nr./2010

Directorul Executiv al Directiei Generale a Finantelor Publice Buzau;

Avand in vedere:

-Contestatia formulata de SC X SRL jud. Buzau;

-Decizia de impunere nr...../2010 emisa Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P. ;

- Raportul de inspectie fiscala nr...../2010 intocmit de Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul D.G.F.P. ;

-Termenul legal de depunere a contestatiei ;

-Art.209 pct.1 lit "a" din OG nr.92/2003, privind Codul de procedura fiscala actualizata , prin care D.G.F.P. Buzau este investita sa solutioneze contestatia formulata de SC X SRL jud. Buzau

-Procedura fiind indeplinita , se da curs contestatiei .

Organele de inspectie fiscala din cadrul DGFP Vrancea au efectuat verificarea fiscala generala la SC X SRL ocazie cu care , au stabilit obligatii fiscale suplimentare de plata in suma de lei .

Agentul economic a formulat contestatie in termen legal .

Obiectul contestatiei :obligatii fiscale suplimentare in suma de lei reprezentand, TVA (...) lei, majorari de intarziere aferente TVA (...lei) impozit pe dividende (.... lei) respectiv majorari de intarziere aferente impozitului pe dividende (.... lei) .

I.Contestatoarea invoca in sustinere urmatoarele :

Decizia de impunere nr..... respectiv Decizia privind nemodificarea bazei de impunere nu ar fi trebuit emise intrucat din data de2010 SC X SRL are sediul in localitatea judetul Buzau , conform certificatului de inregistrare Seria ... nr....

emisa de ONRC de pe langa Tribunalul Buzau , certificatului de radiere nr.2010 , certificatului de inregistrare mentiuni nr./13.07.2010 , certificatului constatator nr...../26.07.2010 iar raportul si deciziile au fost emise la data 27.07.2010 . Prin urmare , competenta de a emite raportul si deciziile este a Directiei Generale a Finantelor Publice a judetului Buzau .

-cheltuielile pentru utilitati avand drept beneficiar persoane fizice sunt cheltuieli facute in interesul firmei ;

-materialele de constructie utilizate la amenajarea mansardei imobilului din Buzau , Str. au fost utilizate pentru amenajarea spatiului folosit pentru desfasurarea activitatii de turism a firmei .

-cheltuielile efectuate sunt aferente folosintei spatiului iar lucrarile realizate nu tin de structura cladirii care intereseaza proprietarul ;

- prin contractul de comodat incheiat , societatea a avut de castigat , intrucat nu plateste chirie pe acest spatiu ;

-serviciile de consultanta au legatura cu obiectul de activitate al societatii ;

-facturile de inchiriere emise de SC R SRL sunt destinate scolarizarii persoanelor societatii fiind in folosul activitatii societatii .

II.Organele de control fiscal au constatat urmatoarele :

In perioada 01.09.2007-31.03.2010 agentul economic a inregistrat in contabilitate facturi de utilitati gaze , energie electrica , telefoane avand drept beneficiari persoane fizice , astfel ca inregistrarea taxei pe valoarea adaugata aferenta acestor facturi in suma de lei , incalca prevederile art.146 alin.1 lit.a din Legea nr. 571/2003 , cu modificarile si completarile ulterioare .

Agentul economic a achizitionat materiale de constructii utilizate la amenajarea mansardei imobilului din Buzau , pentru care a dedus taxa pe valoarea adaugata in suma de ... lei .Materialele si dotarile nu sunt destinate utilizarii in folosul operatiunilor taxabile .

Pentru folosinta , agentul economic dispune de un contract de comodat . Potrivit art. 1560 din Codul Civil . ‘Comodatul este un contract prin care cineva imprumuta altuia un lucru pentru a se servii de dansul cu indatorirea de a-l inapoia . In baza contractului de comodat , societatea dobandeste numai dreptul de folosinta nu si dreptul de dispozitie , aceasta din urma fiind de esenta dreptului de proprietate avand obligatia de inapoiere a lucrului . Proprietarul comodant pastreaza calitatea de proprietar conform art. 1562 din Codul Civil , cu toate consecintele ce decurg din calitatea de proprietar .

Societatea X SRL nu este proprietara imobilului din localitatea Buzau , declarat ca punct de lucru , avand doar drept de folosinta acestuia in baza unui contract cu titlu gratuit .

Bunurile pentru care s-a exercitat dreptul de deducere au fost achizitionate in scopul utilizarii acestora pentru un obiectiv (imobil casa) care nu apartine societatii

, proprietar fiind o persoana fizica .

Conform Codului Civil , comodatarul are obligatia de a conserva obiectul contractului si de a nu modifica destinatia pentru care bunul a fost pus la dispozitie (precizari la pct,4.2 si 4.3 din contract) .

Societatea , in calitate de comodatar , a modificat starea bunului imobil situat in Buzau , prin efectuarea unor lucrari de amenajare si dotare a mansardei acestui imobil .

Societatea care are un singur salariat, a achizitionat o serie de bunuri (cada hidromasaj , cabina dus , oglinda corpuri baie , chiuveta , cada , masca , covorase baie , centrala Ferolli , radiatoare , spoturi , aplice , plafoniere , veioze reflectorizante , vata sticla , tevi cupru , confectii metalice, jgheaburi , tamplarie pvc , faianta , gresie , parchet , cuptor inox , papuci , masina de spalat vase , oale , presa usturoi , butasi trandafiri , joc play station 2 , cantar baby , aparat aerosoli – picaturi in nas) pentru care nu a probat ca acestea sunt in folosul operatiunilor taxabile , incalcandu-se prevederile art.145 alin.2 lit.a din Legea nr. 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare .

Deasemenea in luna noiembrie 2009 unitatea a inregistrat in contabilitate pe cheltuieli , facturile emise de SC I reprezentand servicii de consultanta fara a dovedi ca serviciile sunt efectiv prestate si fara a justifica prin situatii de lucrari , procese verbale de receptie , rapoarte de lucru , studii de fezabilitate, realitatea acestor activitati . Societatea a prezentat doar contractul nr...../2009 care se refera la un studiu privind impactul posturilor de televiziune , internetului si telefoniei fixe asupra cresterii nivelului de educatie a populatiei comunei Parscov in vederea accesarii de Fonduri Europene iar serviciile in cauza sunt descrise sumar .

Prin urmare , unitatea nu a probat ca aceste cheltuieli sunt in folosul operatiunilor sale taxabile si in consecinta , in baza art.145 alin.2 lit.a din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare , TVA in suma totala de lei este nedeductibila fiscal .

In luna noiembrie 2009 , societatea a inregistrat c/v inchiriere sala de sedinte , conform contractului din 01.11.2009 , spatiul fiind destinat pentru seminarii - scolarizare . Intrucat societatea are un singur salariat si nu a probat ca serviciile de inchiriere pentru scolarizarea unui singur angajat sunt in folosul operatiunilor sale taxabile , TVA in suma de lei aferenta facturilor de inchiriere sala de sedinte se constituie suplimentar la control , fiind incalcate prevederile art.145 alin.2 lit.a din Legea nr. 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare .

Deasemenea la cheltuielile de protocol inregistrate de societate si nedeductibile fiscal s-a inregistrat o TVA in suma de lei constituindu-se suplimentar la control (art.128 alin 8 lit.f din Legea nr. 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare) .

In concluzie la TVA stabilita suplimentar in suma de lei au fost calculate majorari de intarziere in suma de lei .

Impozitul pe dividende

In luna aprilie 2009 unitatea a achizitionat de la diversi operatori de turism c/v servicii de turism care initial au fost facturate catre persoanele fizice si juridice care au beneficiat de respectivele servicii . Ulterior societatea a stornat facturile de prestari servicii si le-a inregistrat in cheltuieli de protocol .

Societatea nu justifica contravaloarea cheltuielilor efectuate in favoarea unitatii , pentru un scop economic si in consecinta , conform Codului Fiscal, sunt tratate drept dividend in favoarea scopului personal al actionarului .

Prin urmare pentru suma de lei s-a stabilit suplimentar un impozit pe dividende in suma de ... lei (.... leix16%) intrucat au fost incalcate prevederile pct.12 Capitolul III art.11 alin.1, capitolul IV, art.67 alin.1 din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare.

Totodata au fost calculate majorari de intarziere in suma de lei.

III.Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei , a motivelor de fapt si de drept invocate de contestatoare respectiv organele de control se retin urmatoarele :

In perioada 01.09.2007-31.03.2010, agentul economic a inregistrat in contabilitate facturi de utilitati gaze , energie electrica , telefoane avand drept beneficiari persoane fizice (.....) .

Pentru exercitarea dreptului de deducere a taxei , persoana impozabila trebuie sa indeplineasca , conform art.146 alin.1 lit.a , urmatoarele conditii :

a) pentru taxa datorata sau achitata, aferenta bunurilor care i-au fost ori urmeaza sa ii fie livrate sau serviciilor care i-au fost ori urmeaza sa ii fie prestate in beneficiul sau, sa detina o factura care sa cuprinda informatiile prevazute la art. 155 alin. (5);

Potrivit art.155 alin.5 din Codul Fiscal, factura trebuie sa cuprinda in mod obligatoriu urmatoarele informatii :

a) seria si numarul facturii;

b) data emiterii facturii;

c) numele, adresa si codul de identificare fiscala ale persoanei care emite factura;

d) numele, adresa si codul de identificare fiscala, dupa caz, ale beneficiarului de bunuri sau servicii;

e) denumirea si cantitatea bunurilor livrate, denumirea serviciilor prestate;

f) pretul unitar fara taxa pe valoarea adaugata si baza de impozitare pentru fiecare cota sau scutire;

g) cota de taxa pe valoarea adaugata aplicata sau mentiunile: scutit cu drept de deducere, scutit fara drept de deducere, neimpozabil, supus regulilor speciale, dupa caz. Pentru operatiunile supuse taxarii inverse se mentioneaza obligatoriu taxare inversa;

h) suma taxei pe valoarea adaugata de plata, pentru operatiunile taxabile, cu exceptia cazurilor in care se aplica reguli speciale prevazute prin norme metodologice.

Prin urmare, taxa pe valoarea adaugata aferenta facturilor avand ca beneficiari persoane fizice si nu agentul economic , nu este deductibila fiscal fiind incalcate prevederile art.146 alin.1 lit.a din Legea nr.571/2003, actualizata .

Deasemenea agentul economic a achizitionat materiale de constructii utilizate la amenajarea unei mansarde a imobilului din Buzau de a carui folosinta , unitatea dispune prin contractul de comodat din data de 01.01.2007 incheiat cu domnul fost salariat al unitatii .

Potrivit art.1560 din Codul Civil „Comodatul este un contract prin care cineva imprumuta altuia un lucru pentru a se servi de dansul cu indatorirea de a-l inapoia”.

In baza contractului de comodat , societatea dobandeste numai dreptul de folosinta nu si dreptul de dispozitie . SC X SRL nu este proprietara imobilului declarat ca punct de lucru avand doar drept de folosinta acestuia in baza unui contract cu titlu gratuit .

Bunurile au fost achizitionate in scopul utilizarii acestora pentru un obiectiv (imobil casa) care nu apartine societatii , proprietar fiind o persoana fizica . Conform Codului Civil , comodatarul are obligatia de a conserva obiectul contractului si de a nu modifica destinatia pentru care bunul a fost pus la dispozitie , aspect precizat la punctele 4.2 si 4.3 din contract . Societatea , a modificat starea bunului imobil, prin efectuarea unor lucrari de amenajare si dotare a mansardei acestui imobil .Agentul economic nu a probat ca bunurile achizitionate si anume :

1.Materiale pentru baie : cada hidromasaj , cabina dus , oglinda, corpuri baie ,chiuveta , cada , masca ,wc , covorase baie ;

2.Materiale instalatii : centrala Ferolli , radiatoare, robinete ;

3.Materiale electrice : spoturi , aplici , plafoniere , veioze decorative , becuri reflectorizante ;

4.Materiale constructii : vata sticla , profile , placi Knauff , polistiren, tevi cupru , confectii metalice , vata minerala , striasena , folie acoperis , jegheaburi , tamplarie pvc , pal ;

5.Amenajari interioare si exterioare : usi interioare si exterioare , faianta , gresie si parchet .

6.Dotari :

-mobilier bucatarie - cuptor inox , plita gaz , hota , masini de spalat vase , set oale , cos paine , razatoare sita , suport tacamuri , masa , scaune , perne scaune , scaune rotative , fata de masa , blat , presa usturoi , tacamuri , papuci .

- galerie , storuri ;

-saltele , covoare , postere , veioze , plante apartament , flori ghiveci , suport umerase , comoda tv , pilota , parchet , LG , biblioteca , patura fier calcat , canapea .

-butasi trandafiri , lampa solar , stropitoare ;

-joc play station 2 , cantar baby gorenje , aparat aerosoli , picaturi in nas , detergent Ariel , pentru care agentul economic a dedus TVA in suma de lei sunt in folosul operatiunilor sale taxabile , incalcand prevederile art.145 alin.2 lit.a din Legea nr. 571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare care prevad ca :

(2) “Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni:

a) operatiuni taxabile;”

In legatura cu serviciile de consultanta se retine ca agentul economic a inregistrat in contabilitate si a dedus tva in suma de lei penrtu un numar de 4 facturi emise de SC I la datele de 10.11.2009,20.11.2009,25.11.2009 si , 28.11.2009, fara a dovedii ca serviciile sunt efectiv prestate si fara a prezenta documente justificative prevazute de lege si anume : rapoarte de lucru , studii de fezabilitate, , procese verbale de receptie , situatii de lucrari .

Agentul economic a prezentat contractul nr...../2009 care stipuleaza obiectul contractului si nu documentele justificative care sa probeze realizarea seviciilor facturate si a cheltuielilor inregistrate si daca aceste sunt in folosul realizarii unor operatiuni taxabile .

Prin urmare TVA dedus in suma de lei , nu respecta prevederile art.145 alin.2 lit.a din Legea nr.571/2003 cu modificarile si completarile ulterioare .

Retinem deasemenea ca tot in luna noiembrie 2009, unitatea inregistreaza doua facturi emise de SC R SRL , cu o valoare a TVA de lei pentru inchiriere sala sedinte destinat pentru seminarii - scolarizare , in conditiile in care agentul economic are un singur salariat .

Societatea nu a probat ca serviciile de inchiriere inregistrate, respectiv TVA dedus in suma de lei au fost in folosul unor operatiuni taxabile si in consecinta in baza art.145 alin.2 lit.a din Legea nr.571/2003, cu modificarile si completarile ulterioare , taxa pe valoarea adaugata aferenta celor doua facturi este nedeductibila fiscal .

Agentul economic a inregistrat la data de 31.12.2009 o pierdere in suma de lei .

Pentru cheltuielile de protocol inregistrate de unitate peste limita deductibilitatii fiscale in suma de lei unitatea nu a inregistrat TVA in suma de lei (art.128 alin.8 lit.f din Legea nr.,571/2003 actualizata).

Impozitul pe dividende

Agentul economic a achizitionat de la diversi operatori de turism c/v servicii de turism-Praga , circuit Croatia , pachet Grecia in suma totala de lei .

Initial contravaloarea acestor servicii a fost facturata catre persoanele fizice si juridice care au beneficiat de respectivele servicii . Ulterior unitatea a stornat facturile de prestari servicii si le-a inregistrat in cheltuieli de protocol .

Unitatea nu justifica contravaloarea cheltuielilor efectuate in favoarea unitatii , respectiv pentru un scop economic si in consecinta , in baza pct.12 din Codul Fiscal , acestea sunt tratate drept dividend, intrucat serviciile au fost furnizate in favoarea scopului personal al actionarului .

Prin urmare pentru suma de lei, in baza Cap.III pct.12, a art.11 alin.1 respectiv a art.67 alin.1 din Legea nr. 571/2003 actualizata s-a calculat un impozit pe dividende in suma de ... lei leix16%) .

Pentru obligatiile fiscale suplimentare stabilite , si neachitate la scadenta se datoreaza conform art.119 si 120 din Legea nr. 571/2003 actualizata , majorari de intarziere care au fost calculate de organele de control in suma totala de lei .

In legatura cu sustinerea petentei ca, organele de inspectie fiscala nu ar fi trebuit sa emita decizia de impunere in baza raportului de inspectie fiscala incheiat in data de 27.07.2010 , intrucat in data de 15.07.2010 si-a schimbat sediul in localitatea judetul Buzau , mentionam urmatoarele :

Potrivit art.99 alin.1 din OG nr. 92/2003 privind Codul de Procedura fiscala , actualizata :

1)” Inspectia fiscala se exercita exclusiv, nemijlocit si neingradit prin Agentia Nationala de Administrare Fiscala sau, dupa caz, de compartimentele de specialitate ale autoritatilor administratiei publice locale, conform dispozitiilor prezentului titlu, ori de alte autoritati care sunt competente, potrivit legii, sa administreze impozite, taxe, contributii sau alte sume datorate bugetului general consolidat.”

Deasemenea in conformitate cu prevederile pct. 96.2 din HG nr.1050/2004 pentru aprobarea N. Metodologice de aplicare a OG nr.92/2003 , “Unitatile administrativ-teritoriale, prin compartimentele de specialitate din structura acestora, au competenta materiala si teritoriala pentru efectuarea inspectiei fiscale in domeniul impozitelor, taxelor si al altor venituri pentru a caror administrare sunt competente, potrivit legii.”

Totodata , potrivit pct. 31.8 din HG nr.1050/2004 pentru aprobarea N. Metodologice de aplicare a OG nr.92/2003 privind Codul de Procedura Fiscala , organul fiscal in a carui raza teritoriala se afla noul domiciliu fiscal , v-a emite decizia de inregistrare a noului domiciliu fiscal care se comunica contribuabilului potrivit art.43 din Codul de Procedura Fiscala .

Prin urmare , DGFP Buzau a emis Decizia de inregistrare a sediului social si a domiciliului fiscal nr..... in data de 22.09.2010 care a fost comunicata si agentului economic la aceeasi data .

Potrivit pct.31.9 din HG nr.1050/2004 , “Inregistrarea in registrul contribuabililor de la noul organ fiscal, precum si scoaterea din registrul contribuabililor de la vechiul organ fiscal se opereaza cu data comunicarii deciziei prevazute la pct. 31.8. Pana la data la care s-au operat modificarile in registrul contribuabililor, competenta pentru solutionarea oricarei probleme privind administrarea revine organului fiscal de la vechiul domiciliu fiscal .”

Prin administrare se intelege , potrivit art.1 alin.3 din Codul de Procedura fiscala , ansamblul activitatilor desfasurate de organele fiscale in legatura cu :

“a) inregistrarea fiscala;

b) declararea, stabilirea, verificarea si colectarea impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor sume datorate bugetului general consolidat;”

Intrucat Decizia de inregistrare a noului domiciliu fiscal a fost data la data de 22.09.2010, operandu-se modificarea arondarii fiscale la data de 24.09.2010 , rezulta ca la data efectuarii inspectiei fiscale si a incheierii Raportului de inspectie , Activitatea de Inspectie Fiscala din cadrul DGFP avea competenta materiala si teritoriala pentru efectuarea inspectiei fiscale si emiterea deciziei de impunere respective .

In consecinta, in baza art.209 pct.1 lit.a , art.210 pct.1 , respectiv a art.216 pct.1 din O.G. nr.92/2003, cu modificarile si completarile ulterioare, privind Codul de Procedura fiscala,

DECIDE :

Art.1.Respingerea contestatiei formulata de SC X SRL jud. Buzau, pentru suma de lei reprezentand, TVA (...) lei, majorari de intarziere aferente TVA (...lei) impozit pe dividende (.... lei) respectiv majorari de intarziere aferente impozitului pe dividende (.... lei) ca neintemeiata .

Art.2.Biroul Solutionare contestatii , va comunica prezenta decizie contestatoarei respectiv Administratiei Finantelor Publice Comunale Maracineni judetul Buzau .

Art.3.Prezenta decizie poate fi atacata in termen de 6 luni de la comunicare la Tribunalul Judetean Buzau, conform legislatiei in vigoare .

Director Executiv ,

Vizat ,
Biroul juridic