

D E C I Z I E nr. 333/53 din 19.03.2008

I. Prin contestatia formulata societatea solicita in fapt anulara in parte a obligatiilor suplimentare stabilite prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala " nr. (...) in suma de (...) lei reprezinta TVA neacceptata la rambursare.

SC (...) SRL a solicitat prin decontul de TVA cu sume negative cu optiune de rambursare pe luna decembrie 2006 rambursarea taxei pe valoarea adaugata in suma de (...) lei.

In Raportul de inspectie fiscala intocmit in data de 19.12.2007 organele fiscale au stabilit in sarcina societatii obligatia fiscala suplimentara reprezentand TVA in cuantum de (...) lei aferenta bazei impozabile in cuantum de (...) lei.

Petenta considera ca obligatia fiscala suplimentara inscrisa in "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. (...) este nelegala, ea trebuind sa fie redusa cu sumele de (...) lei reprezentand baza impozabila si (...) lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata.

SC (...) SRL isi desfasoara activitatea in spatiul inchiriat in baza contractului de inchiriere incheiat in data de 25.08.2006 cu SC (...) S.R.L.

Locatorul a optat pentru taxarea operatiunii de inchiriere, depunand in acest sens la organul fiscal teritorial notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. k din Codul Fiscal, inregistrata sub nr.(...).

SC (...)SRL a subinchiriat prin contractul de sublocutiune incheiat in data de 01.09.2006 cu SC (...) SRL o parte din totalul spatiului si a emis facturi de chirie cu TVA, fara sa opteze pentru taxarea acestei operatiuni si fara a depune in acest sens notificarea la organul fiscal.

Prin emiterea facturilor seria ...catre SC (...) SRL, societatea a colectat TVA in suma de (...) lei.

Organele fiscale nu au diminuat TVA in suma de (...) lei, stabilita ca obligatie fiscala suplimentara de plata, cu suma de (...) lei reprezentand TVA colectata in mod eronat de catre societate prin emiterea celor doua facturi mentionate mai sus.

Petenta sustine ca organele fiscale nu au respectat prevederile pct. 40 din H.G. nr. 44 din 22 ianuarie 2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare:

"Daca o persoana impozabila a facturat in mod eronat cu taxa livrari de bunuri si sau prestari de servicii scutite conform art. 141 din Codul fiscal, este obligata sa storneze facturile emise."

De asemenea nu au tinut cont de prevederile art. 94, alin. (3) lit. e din O.G. nr. 92 din 24 decembrie 2003 privind Codul de procedura fiscala:

"(3) Pentru ducerea la indeplinire a atributiilor prevazute la alin. (2) organul de inspectie fiscala va proceda la:

e) stabilirea corecta a bazei de impunere, a diferentelor datorate in plus sau in minus, dupa caz, fata de creanta fiscala declarata si/sau stabilita, dupa caz, la momentul inceperii inspectiei fiscale;"

Societatea solicita emiterea unei decizii, astfel incat obligatia suplimentara de plata stabilita in sarcina societatii sa fie TVA in suma de (...) lei.

II. Prin decontul de TVA inregistrat la organul fiscal teritorial sub nr. (...), SC (...)SRL a solicitat rambursarea soldului sumei negative de TVA de (...) lei aferenta perioadei septembrie - decembrie 2006.

SC (...) SRL isi desfasoara activitatea in spatiul inchiriat in baza contractului de inchiriere incheiat in data de 25.08.2006 cu SC (...) S.R.L.

Locatorul a optat pentru taxarea operatiunii de inchiriere, depunand in acest sens la organul fiscal teritorial notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. k din Codul Fiscal, inregistrata sub nr.(...).

In baza facturilor fiscale seria ...emise de SC (...) S.R.L. societatea a dedus TVA in suma de (...) lei.

In perioada supusa inspectiei fiscale societatea a incheiat contractul de sublocutiune (...) cu SC (...) SRL si a emis facturi cu cota de 19% TVA fara sa depuna Notificarea la organul fiscal teritorial prin care sa exprime optiunea de taxare. A incalcat prevederile art. 141, alin. (2) lit. k din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare si pct. 51, alin. (1) din Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare.

Prin contractul de subinchiriere mentionat mai sus, SC (...) SRL pune la dispozitia SC (...) SRL suprafata de (...) mp reprezentand (...) % din totalul suprafetei de (...) mp inchiriate de la SC (...) S.R.L.

Societatea nu avea dreptul de deducere pentru TVA in suma de (...) lei din totalul de (...) lei reprezentand TVA aferenta facturilor fiscale seria ..., deoarece subinchirierea nu este o operatiune taxabila daca agentul economic nu isi exercita optiunea de taxare si nu depune notificare in acest sens la organul fiscal.

Ca urmare a celor mentionate mai sus, prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. (...) si prin Raportul de inspectie fiscala intocmit in data de 19.12.2007, din suma de (...) lei reprezentand TVA solicitata la rambursare prin decontul nr. (...), organele fiscale au respins la rambursare TVA in suma de (...) lei.

III. Avand in vedere constatările organelor fiscale, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata invocate de contestator si de catre organele fiscale, precum si referatul nr. (...), biroul investit cu solutionarea contestatiei retine ca SC (...) SRL a solicitat prin decontul de TVA inregistrat la organul fiscal teritorial sub nr. (...), rambursarea soldului sumei negative de TVA de (...) lei aferenta perioadei septembrie - decembrie 2006.

SC (...) SRL isi desfasoara activitatea in spatiul inchiriat de (...)mp din (...), str. (...), nr. (...), in baza contractului de inchiriere din data de 25.08.2006 cu SC (...) S.R.L., in calitate de locator.

Locatorul a optat pentru taxarea operatiunii de inchiriere, depunand in acest sens la organul fiscal teritorial notificarea privind optiunea de taxare a operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. k din Codul Fiscal , inregistrata sub nr.(...).

Cu ocazia inspectiei fiscale a perioadei verificate organele fiscale au constatat ca SC (...) SRL a dedus suma de (...) lei reprezentand TVA aferenta facturilor fiscale de chirie spatiu seria ... emise de SC (...) S.R.L., in calitate de locator.

Prin contractul de sublocutiune incheiat cu SC (...) SRL din data de 01.09.2006, SC (...) SRL a subinchiriat o suprafata de (...) mp reprezentand (...) % din totalul suprafetei de (...) mp inchiriate in baza contractului de inchiriere din data de 25.08.2006 incheiat cu SC (...) S.R.L.

Pentru spatiul subinchiriat, SC (...) SRL a emis catre SC (...) SRL facturile de chirie seria ... in suma totala de (...) lei, din care TVA in suma de (...)lei si seria (...) nr. (...) in suma de (...) lei din care TVA in suma de (...) lei.

La art. 141 alin. (2) litera e din Codul fiscal se prevede urmatoarele:

“(2) Urmatoarele operatiuni sunt, de asemenea, scutite de taxa:

*e) arendarea, concesionarea, **inchirierea** si leasingul de bunuri imobile,*

Potrivit pct.40 din HG nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare:

“Scutirile de taxa pe valoarea adaugata prevazute de art. 141 din Codul fiscal sunt obligatorii, cu exceptia operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal pentru care art. 141 alin. (3) din Codul fiscal prevede dreptul de optiune pentru aplicarea regimului de taxare. Scutirile de taxa pe valoarea adaugata se aplica livrarilor de bunuri si/sau prestarilor de servicii realizate de orice persoana impozabila. Daca o persoana impozabila inregistrata ca platitor de taxa pe valoarea adaugata a facturat in mod eronat cu taxa pe valoarea adaugata livrari de bunuri si/sau prestari de servicii scutite de taxa pe valoarea adaugata catre beneficiari care au sediul activitatii economice sau un sediu permanent ori, in lipsa acestuia, domiciliul sau resedinta obisnuita in Romania, este obligata sa storneze facturile emise. Beneficiarii unor astfel de operatiuni nu au dreptul de deducere a taxei pe valoarea adaugata, aplicata in mod eronat pentru o operatiune scutita; acestia trebuie sa solicite furnizorului/prestatorului stornarea facturii cu taxa pe valoarea adaugata si emiterea unei noi facturi fara taxa pe valoarea adaugata.”

Societatea a colectat TVA in suma de (...) lei fara sa opteze pentru taxarea acestei operatiuni si fara a depune in acest sens notificarea la organul fiscal si a incalcat prevederile pct. 42 alin. 3 din H.G. nr. 44 din 22 ianuarie 2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare:

“(3) Persoanele impozabile inregistrate ca platitori de taxa pe valoarea adaugata pot opta pentru aplicarea regimului de taxare pentru orice operatiune prevazuta la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal. Optiunea de aplicare a regimului de taxare se notifica organelor fiscale teritoriale pe formularul prevazut in anexa nr. 1 la prezentele norme metodologice si se aplica de la data inscrisa in notificare. In situatia in care numai o parte dintr-un imobil este utilizata pentru realizarea operatiunilor prevazute la art. 141 alin. (2) lit. k) din Codul fiscal si se opteaza pentru taxarea acestora, in notificarea transmisa organului fiscal se va inscrie in procente partea din imobil destinata acestor operatiuni.”

SC (...) SRL a subinchiriat (...) % din suprafata luata cu chirie de la SC (...) S.R.L fara sa opteze pentru taxarea acestei operatiuni si fara a depune in acest sens notificarea la organul fiscal, rezulta ca suprafata de (...) mp nu a fost utilizata pentru realizarea de operatiuni taxabile.

In aceste conditii SC (...) SRL nu are dreptul de a deduce TVA in proportie de (...) % din suma de (...) lei reprezentand TVA dedusa de pe facturile fiscale seria ... emise de SC (...) S.R.L., deoarece pct. 50 alin. 3 din H.G. nr. 44 din 22 ianuarie 2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare prevede ca:

*(3) Pentru exercitarea **dreptului de deducere** prevazut la alin. (1) si (2) trebuie indeplinite urmatoarele cerinte:*

*a) **bunurile respective urmeaza a fi utilizate pentru operatiuni care dau drept de deducere;***

In mod legal organele fiscale au stabilit in sarcina societatii obligatia suplimentara de plata reprezentand TVA in suma de (...).

Referitor la afirmatia societatii ca organele fiscale nu au respectat prevederile pct. 40 din H.G. nr. 44 din 22 ianuarie 2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare, facem precizarea ca prin Raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 01.11.2007 la SC (...) SRL s-a stabilit in sarcina societatii verificate TVA nedeductibila fiscal in suma totala de (...) lei aferenta facturilor facturate de SC (...) SRL.

In aceste conditii SC (...) SRL nu mai are posibilitatea stornarii facturilor seria ..., emise catre SC (...) SRL.

De asemenea organele fiscale au tinut cont de prevederile art. 94, alin. (3) lit. e din O.G. nr. 92 din 24 decembrie 2003 privind Codul de procedura fiscala:

“(3) Pentru ducerea la indeplinire a atributiilor prevazute la alin. (2) organul de inspectie fiscala va proceda la:

e) stabilirea corecta a bazei de impunere, a diferentelor datorate in plus sau in minus, dupa caz, fata de creanta fiscala declarata si/sau stabilita, dupa caz, la momentul inceperii inspectiei fiscale;”, stabilind in mod legal diferentele datorate bugetului de stat reprezentand TVA in suma de (...) lei.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul actelor normative legale enumerate in prezenta decizie si coroborate cu art. 216 din O.G. nr. 92/24.12.2003 rep. titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale, se

DECIDE

1) respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru suma totala de suma de (...) lei stabilita de organele fiscale care reprezinta TVA stabilita suplimentar de plata.

2) prezenta decizie se comunica la:

- SC (...) SRL
- A. F.P. (...) - Inspectie fiscala

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legale la Tribunalul (...).

DIRECTOR EXECUTIV