

**DECIZIA NR. 131/ .05.2012**  
**privind solutionarea contestatiei formulate de**  
**SC xxxxxxx SA**

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului Sibiu a fost investita in conformitate cu art. 209 din OG 92/2003 R cu solutionarea contestatiei formulate de **SC xxxxx SA** impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr.xxxx/23.03.2012 intocmita de Activitatea de Inspectie Fiscala xxxx si comunicata petentei in data 02.04.2012.

Contestatia a fost depusa prin posta in data de 27.04.2012, in termenul legal impus de art. 207 din OG 92/2003 R, fiind inregistrata la organul de inspectie fiscala sub nr. xxxx/03.05.2012, iar la organul de solutionare a contestatiei sub nr. xxxxx/08.05.2012.

**Obiectul** contestatiei il reprezinta :

1. Anularea partiala a Deciziei de impunere nr. xxxx/23.03.2012 (pct. 2) pentru suma totala de **xxxxx lei**, reprezentand :

- xxxx lei TVA
- xxxx lei dobanzi de intarziere TVA
- xxx lei penalitati de intarziere TVA

2. Anularea partiala a Dispozitiei de masuri nr. xxxx/23.04.2012 (pct. 2)

**I.** Prin contestatia formulata petenta invoca urmatoarele:

-TVA suplimentara si accesoriile aferente stabilite de organul de control pentru lucrarile de constructii – montaj facturate de SC xxxx SRL si SC xxxx SRL, sunt nelegale, nu sunt corecte, considerand ca situatia retinuta nu este cea reala

-interpretarile organului fiscal referitoare la aplicarea dispozitiilor legale in speta, pentru operatiunile care beneficiaza de simplificari fiscale-concret taxarea inversa, sunt gresite

-societatea in calitate de proprietar al imobilului Magazin xxxxxx din xxxxx , a executat la acesta lucrari de reparatii/intretinere prin intermediul unor diferiti specialisti si in baza contractelor de specialitate incheiate cu acestia

-prestarea serviciilor si lucrarile executate in baza acestor contracte au fost evidentiata in devizele de lucrari si procesele verbale de receptie incheiate si insusite de parti

-la data incheierii contractelor de prestari servicii, respectiv inceputul anului 2007, societatea a aplicat in mod corect taxarea inversa prevazuta de art. 160 din Codul fiscal si pct. 82 din normele de aplicare a acestui articol, in forma in vigoare la acea data, fiind intocmite facturile in cauza prin inserarea in continutul lor a mentiunii “taxare inversa”, pentru aplicarea procedurii de simplificare

- concomitent cu prestarea serviciilor si executarea lucrarilor la imobil, au fost achizitionate bunuri materiale necesare interventiilor efectuate la imobil
- pentru achizitionarea acestor bunuri au fost intocmite in mod corect facturi cu TVA de 19%, deoarece bunurile achizitionate de societate, reflectate in facturi, nu intrau in categoria bunurilor limitativ prevazute de lege, pentru care ar fi existat obligativitatea aplicarii taxarii inverse
- in mod gresit, organul de control a incadrat in aceeasi categorie si a considerat ca se aplica masura de simplificare fiscala atat pentru facturile emise pentru lucrarile de prestari servicii, cat si pentru achizitionarea bunurilor materiale, care nu intra in categoria celor limitative prevazute de art. 160 din Cod fiscal, doar pentru ca agentul economic prestator de servicii/lucrari a fost acelasi care a vandut o parte din bunurile materiale necesare la lucrarile imobilului
- faptul ca prestatorul serviciilor este acelasi cu cel care a vandut bunurile materiale, acest lucru nu duce la obligativitatea de aplicare a masurii de simplificare-taxare inversa si la facturile de achizitionare bunuri
- este evident ca pentru facturile emise pentru achizitionarea bunurilor materiale care nu se refactureaza, TVA este nedeductibila, deci nu va genera cerere de rambursare a taxei, consumatorul final suportand plata acestei taxe, dar nu este corect pentru argumentele expuse mai sus, ca organul fiscal sa considere ca la aceste facturi ar fi trebuit aplicata masura de simplificare si sa solicite regularizarea in prezent a acestora, cu aplicarea de majorari si penalitati

**II.** Organul de inspectie fiscala, prin Decizia de impunere nr. xxx/23.03.2012 si Raportul de inspectie fiscala nr. xxxxx/23.03.2012, a retinut urmatoarele :

Obiectivul verificarii fiscale il reprezinta legalitatea solicitarii de rambursare a TVA (control anticipat) in baza decontului de TVA nr. xxxxxx/24.01.2012 aferent lunii decembrie 2011, in suma de xxxx lei.

Perioada verificata: 01.01.2007-31.12.2011.

In urma verificarii efectuate s-a constatat urmatoarea deficiente ( pct. 2 din decizia de impunere):

In anul 2007, in vederea realizarii obiectivului de investitii la Complexul Comercial xxxxxxx, societatea a contractat lucrari de constructii-montaj cu:

- SC xxxxx SRL (contract de prestari servicii din 13.11.2006) constand in :
  - demontare tigla acoperis
  - montare tabla tip tigla Lindab rosie
  - montare scocuri tabla tip Lindab rosie si burlane cu accesorii
  - montare sorturi tabla si glafuri pentru ferestre
  - montare grilaj parapeti de zapada
  - montare coame rosii

Conform contractului cadru de prestari servicii incheiat in 13.11.2006 intre parti, materialele de constructii se asigura de catre executant (SC xxx SRL), iar lucrarile efectuate, cuprinzand manopera si materiale, se vor factura, avand in vedere amploarea lucrarii, in intervalul dintre masuratorile periodice.

Pentru materialele de constructii furnizate, intre parti a fost incheiat si contractul de vanzare-cumparare bunuri materiale nr. xxx/01.01.2007.

- SC xxxxx SRL (contract nr. xx/01.06.2007) constand in lucrari la fatadele complexului(placari cu polistiren finisat cu coltare si lacrimare; placari cu betonit de exterior; vopsitorii fatade).

Conform contractului incheiat intre parti , materialele de constructii se asigura de executant.

Din verificarile efectuate a rezultat faptul ca prestatorii de servicii de constructii au emis facturile pentru lucrarile efectuate fara a respecta dispozitiile legale privind aplicarea masurilor de simplificare (din punct de vedere al TVA) asupra lucrarilor de constructii montaj, in speta au emis facturi cu TVA in cota de 19% pentru materialele utilizate la prestarea serviciilor si facturi cu mentiunea "taxare inversa" pentru serviciile de constructii (manopera).

Tinand cont de natura contractelor dintre parti (prestari servicii constructii –montaj cu asigurarea materialelor de constructii de catre executant), de operatiunile realizate in baza acestora si de modul de facturare a lucrarilor de constructii montaj, organul de inspectie fiscala stabileste ca lucrarile de constructii efectuate la Complexul Comercial xxxxx, facturate de catre SC xxxxx SRL si SC xxxx SRL in favoarea SC xxxxxx SA, se supun masurilor de simplificare prevazute de Codul fiscal, societatea verificata avand obligatia de a aplica masurile de simplificare.

Pe cale de consecinta, organul de inspectie fiscala a stabilit ca TVA in suma totala de xxxxx lei aferenta lucrarilor de constructii montaj facturate de SC xxxxx SRL (xxxx lei) si SC xxxxx SRL (xxxx lei), nu este deductibila si nu se justifica la rambursare.

**III.** Avand in vedere constatarile organului de inspectie fiscala, motivatiile contestatoarei, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele:

**1.** In fapt:

-la controlul anticipat efectuat in vederea rambursarii de TVA, organul de inspectie fiscala a identificat legat de realizarea obiectivului de investitii la Complexul Comercial xxxxxx faptul ca societatea verificata a contractat lucrari de constructii-montaj cu SC xxxx SRL si SC xxxx SRL

-intre societatea verificata si **SC xxxxx SRL** a fost incheiat contractul de prestari servicii din 13.11.2006 si contractul de vanzare-cumparare bunuri materiale nr. xx//01.01.2007. Asadar, se retine ca SC xxxx SRL cu toate ca materialele necesare pentru lucrarea de constructii le factureaza separat si acestea fac obiectul unui contract distinct de bunuri (contractul xx/01.01.2007), acestea sunt puse in opera de aceeasi societate (fiind incorporate intr-un bun imobil de catre aceeasi societate). In aceasta situatie, livrarea materialelor este o componenta a activitatii de constructii, a lucrarilor de constructii-montaj efectuate de SC xxxx SRL, asa cum este prevazut si in contractul initial incheiat in 13.11.2006.

- intre societatea verificata si **SC xxxx SRL**, cu toate ca valoarea materialelor este facturata distinct de valoarea serviciilor, in contractul de lucrari nr. xx/01.06.2007si anexa la contract se prevede prestarea de servicii prin punerea in opera a materialelor achizitionate de la aceesi societate, respectiv SC xxxx SRL

- in speta, societatile de constructii mentionate in dubla lor calitate de prestatori de lucrari constructii-montaj cat si de furnizori de materiale de constructii necesare acestor lucrari, au emis in anul 2007 doua tipuri de facturi:

- facturi cu TVA in cota de 19% pentru materialele de constructii
- facturi cu mentiunea "taxare inversa" pentru serviciile de constructii (manopera)

Tinand cont de natura contractelor dintre parti si anume prestari de servicii constructii-montaj cu asigurarea materialelor de constructii de catre executanti, de operatiunile realizate in baza acestora si de modul de facturare a lucrarilor de constructii-montaj, rezulta ca societatea verificata avea obligatia de a aplica masurile de simplificare in ceea

ce priveste TVA si in cazul livrarilor de materiale efectuate de catre SC xxx SRL SI SC xxxxx SRL. Ori, deficienta identificata de organul de control consta tocmai in faptul ca au fost emise pentru lucrarile de constructii-montaj efectuate la Complexul Comercial xxxxx si facturi cu TVA 19% .

Prin urmare, livrarile de materiale catre societatea verificata efectuate in anul 2007 sunt livrari care se incorporeaza intr-o lucrare de constructii si se trateaza din punct de vedere fiscal ca o lucrare de constructii, in intregul ei in mod unitar.

Intrucat societatea verificata nu a respectat acest fapt, in mod intemeiat organul de control a stabilit ca TVA aferenta lucrarilor de constructii-montaj facturate de catre SC xxxxx SRL in suma de xxxx lei si de catre SC xxxxx SRL in suma de xxxx lei nu este deductibila si nu se justifica la rambursare. In final, chiar daca cei doi furnizori au in scris TVA in facturile emise, societatea verificata, in calitate de beneficiar a unor lucrari de constructii-montaj, avea obligatia legala sa aplice din proprie initiativa taxarea inversa, respectiv masurile de simplificare, fapt nerealizat de catre petenta.

In concluzie, petenta datoreaza TVA suplimentara in anul 2007, in suma totala de xxxx lei ( xxxx + xxxx), precum si accesoriile aferente datorate pentru nevirarea la termen a cesteia in conformitate cu art. 119-120 din OG 92/2003 R.

In drept sunt aplicabile urmatoarele prevederi legale:

-art. 160 alin 2 lit. c) din Legea 571/2003: *“Bunurile si serviciile pentru livrarea sau prestarea carora se aplica masurile de simplificare sunt: c) lucrarile de constructii – montaj.”*

-art. 160 alin 5 din Legea 571/2003: *“De aplicarea prevederilor prezentului articol sunt responsabili atat furnizorii/prestatorii, cat si beneficiarii. In situatia in care furnizorul/prestatorul nu a mentionat “taxare inversa” in facturile emise pentru bunurile/serviciile care se incadreaza la alin (2), beneficiarul este obligat sa aplice taxare inversa, sa nu faca plata taxei catre furnizor/prestator, sa inscrie din proprie initiativa mentiunea “taxare inversa” in factura si sa indeplineasca obligatiile prevazute la alin (3).”*

-pct. 82 alin 3 din HG 44/2004: *“Prin lucrari de constructii-montaj, in sensul art. 160 alin (2) lit. c) din Codul fiscal, se inteleg lucrarile de constructie, reparare, modernizare, transformare si demolare legate de un bun imobil.”*

-pct. 82 alin 5 din HG 44/2004: *“In cazul livrarilor/prestarilor, prevazute la art. 160 alin (2) din Codul fiscal, inclusiv pentru avansurile incasate, furnizorii/prestatorii emit facturi fara taxa si fac mentiunea “taxare inversa”. Taxa se calculeaza de catre beneficiar asupra sumei platite in avans si se inscrie in jurnalul pentru cumparari, fiind preluata atat ca taxa colectata cat si ca taxa deductibila in decontul de taxa. Contabil, beneficiarul va inregistra in cursul perioadei fiscale 4426=4427 cu suma taxei aferente.”*

-pct. 13 alin 4 lit. a) din HG 44/2004: *“In sensul art. 133 alin (2) lit a) din Codul fiscal, serviciile legate de bunurile imobile, cuprind operatiuni precum:a)lucrarile de constructii-montaj, transformare, finisare, instalare, reparatii, intretinere, curatare si demolare efectuate asupra unui bun imobil prin natura sa, precum si orice operatiune ce se efectueaza in legatura cu livrarea de bunuri mobile si incorporarea acestora intr-un bun imobil astfel incat bunurile mobile devin bunuri imobile prin natura lor.”*

**2. In ceea ce priveste anulara pct . 2 din Dispozitia de masuri nr. xxxx/23.03.2012,** mentionam ca acest capat de cerere este in competenta organului fiscal emitent, respectiv AIF xxxx in conformitate cu prevederile art. 209 alin (1-2) din OG 92/2003 R.

Pentru considerentele retinute in baza art. 211(5) din OG 92/2003 R

## **DECIDE**

Respingerea contestatiei ca neantemeiata pentru suma totala de **xxxx lei, din care:**

- xxxx lei TVA
- xxxx lei dobanzi de intarziere TVA
- xxx lei penalitati de intarziere TVA

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul xxxxx in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV

VIZAT  
SEF SERV. JURIDIC