

MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE A JUDETULUI GIURGIU
=BIROUL SOLUTIONARE CONTESTATII=

Decizia nr...5...../.....2010

privind solutionarea contestatiei formulata dedin jud... comuna .. str... nr...,
inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice .. sub nr. ..

Biroul de solutionare a contestatiilor din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice .. a primit spre solutionare contestatia formulata de .. din jud... comuna .. str... nr..., inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice .. sub nr. ..

Contestatia este formulata impotriva Deciziei de impunere privind taxa pe valoarea adaugata si alte obligatii fiscale stabilite de inspectia fiscala pentru persoane fizice care realizeaza venituri impozabile din activitati economice nedeclarate organelor fiscale nr.... in suma totala de .. lei reprezentand :

- .. lei taxa pe valoarea adaugata ;
- .. lei majorari de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata;
- .. lei amenda.

Contestatia a fost depusa in termenul legal de depunere prevazut de art. 207 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare.

Constatand ca, in speta, sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice prin Biroul de solutionare a contestatiilor este competenta sa se pronunte asupra cauzei.

I.... contesta Decizia de impunere privind taxa pe valoarea adaugata si alte obligatii fiscale stabilite de inspectia fiscala pentru persoane fizice care realizeaza venituri impozabile din activitati economice nedeclarate organelor fiscale nr..., motivand ca „, nu ne aflam in nici unul din cazurile prevazute de Codul fiscal si ne referim aici la art.7 pct.5 referitor la asociere in referire la art.92 alin.1 si 3 in completare cu art.28 Cod fiscal care ne arata clar ca pentru a fi asociere trebuie sa fie inregistrata la autoritatea fiscala competenta, sa se arate partile contractante, obiectul de activitate, sediul, contributia asociatilor in bunuri si drepturi si cel mai important desemnarea asociatului care sa raspunda pentru indeplinirea obligatiilor asociatiei fata de autoritatile publice”.

Petenta mai motiveaza ca inspectia fiscala este intocmita pe numele sau, dar nu se precizeaza ca este responsabilul acestei asocieri fictive si nascocite de organul de control pentru ca nu exista aceasta asociere, iar nulitatea actului de control este prevazuta de art.46 din Codul de procedura fiscala care prevede ca lipsa numelui si prenumelui ori denumirea contribuabilului atrage nulitatea actului de control.

=2=

Contestatoarea mentioneaza ca terenurile tranzactionate au fost terenuri intravilane arabile si nu curti, constructii si de aceea se incadreaza la art.144 pct.2 lit.f din Codul fiscal, in tranzactionarea de terenuri noi construibile si nu asa cum este exceptia care arata ca terenurile construibile intra in plata taxei.

Totodata petenta sustine ca atat el cat si sotia sa nu fac parte din nici o asociere si de aceea veniturile realizate de fiecare in parte nu se incadreaza in venituri taxabile, iar terenurile vandute sunt din categoria celor scutite de taxa.

In sustinerea cauzei, petenta depune urmatoarele contracte de vanzare cumparare : nr. ...

II. Prin Decizia de impunere privind taxa pe valoarea adagata si alte obligatii fiscale stabilite de inspectia fiscala pentru persoane fizice care realizeaza venituri impozabile din activitati economice nedeclarate organelor fiscale nr...., organele de inspectie fiscala din cadrul DGFP.... au stabilit in sarcina contestatoarei suma de .. lei reprezentand taxa pe valoarea adagata si majorari de intarziere aferente.

Organele fiscale au sanctionat petenta cu suma de ... lei, prin procesul verbal de constatare si sanctionare a contraveniilor ..., petenta a achitat in termen de 48 ore jumatate din minimum respectiv suma de .. lei conform chitantei nr. ...

Organele de inspectie fiscala, in urma verificarii documentelor, pentru perioada 2007 - 2008 au stabilit ca, ... si ... au efectuat sapte tranzactii imobiliare cu terenuri intravilane construibile situate in localitatea ..., care au caracter de continuitate, realizand venituri care depasesc plafonul de ... Euro, fara a solicita inregistrarea in scopuri de TVA, in conditiile prevazute de art.152 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal.

III. Luand in considerare constatarile organelor fiscale, motivele invocate de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei, precum si prevederile legale incidente in speta, se retin urmatoarele:

Referitor la taxa pe valoarea adaugata in suma de .. lei, cauza supusa solutionarii este daca Directia Generala a Finantelor Publice ... prin Biroul solutionare contestatii se poate pronunta asupra legalitatii stabilirii de TVA, in conditiile in care din instrumentarea spetei si din actele aflate la dosar nu rezulta daca organele de inspectie fiscala au analizat daca operatiunile imobiliare constau in vanzari de orice terenuri altele decat cele construibile si daca sotii se incadreaza la o forma de asociere in scopuri comerciale.

Inspectia fiscala partiala a fost facuta, la ... si ..., urmare circularii nr.... emisa de MFP ANAF Directia Generala Coordonare Inspectie Fiscala, privind persoanele fizice care au efectuat tranzactii imobiliare si nu s-au inregistrat ca platitori de taxa pe valoarea adaugata.

Perioada supusa verificarii este

In fapt, ..., in perioada 2007-2008 au vandut bunuri detinute in coproprietate, efectuand sapte tranzactii imobiliare cu terenuri conform urmatoarelor :

- Contract vanzare cumparare nr. .. avand ca obiect teren agricol situat in intravilanul comunei .., valoarea fiind de .. euro;
- Contract vanzare cumparare nr... avand ca obiect teren agricol situat in intravilanul comunei .. valoarea fiind de .. euro;

- Contract vanzare cumparare nr... avand ca obiect teren agricol situat in intravilanul comunei .., valoarea fiind de .. euro;

- Contract vanzare cumparare nr... avand ca obiect teren agricol situat in intravilanul comunei .., valoarea fiind de.. euro;

- Contract vanzare cumparare nr. .. avand ca obiect teren agricol situat in intravilanul comunei .., valoarea fiind de .. euro;

- Contract vanzare cumparare nr. .. avand ca obiect teren situat in intravilanul comunei .., valoarea fiind de .. euro;

- Contract vanzare cumparare nr... avand ca obiect teren situat in intravilanul comunei ..., valoarea fiind de .. Euro.

Organele de inspectie fiscala au stabilit ca ... si .. functioneaza ca o asociere in scopuri comerciale, fara personalitate juridica si aceasta asociere a efectuat sapte tranzactii imobiliare cu terenuri intravilane construibile situate in ..

Organele de inspectie fiscala au constatat ca tranzactiile imobiliare cu terenuri intravilane construibile au caracter de continuitate, s-a depasit plafonul de scutire al taxei pe valoare adaugata petenta trebuia sa solicite inregistrarea in scopuri de TVA, incalcand astfel prevederile la art.152 alin.(6) din Legea nr.571/2003 coroborat cu pct.62 alin.(2) lit.a) din HG 44/2004.

Ca urmare celor constatate, organele de inspectie fiscala, pentru veniturile obtinute din tranzactii imobiliare in suma de .. - pentru ultimile tranzactii care fac obiectul taxei pe valoarea adaugata au stabilit TVA colectata la data .. in suma totala de.. lei.

Pentru nevirarea in termen a taxei pe valoarea adaugata de plata in suma de .. lei au fost calculate majorari de intarziere in suma de.. lei pentru perioada ...

Contestatoarea considera nelegala incadrarea sa si a sotiei ca asociere fiind contrar prevederilor art.7 pct.5, art.28 si art.92 si totodata sustine ca veniturile realizate de fiecare nu se incadreaza in venituri taxabile si terenurile vandute sunt din categoria celor scutite de taxa, conform art.141, alin.(2) lit.f) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, republicat.

In drept, art.141 alin.(2) lit.f) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, republicat, prevede:

„ Art.141. Scutiri pentru operatiuni din interiorul tarii

[. . . .]

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

[. . . .]

f) livrarea de catre orice persoana a unei constructii, a unei parti a acesteia si a terenului pe care este construita, precum si a oricarui alt teren. Prin exceptie, scutirea nu se aplica pentru livrarea unei constructii noi, a unei parti a acesteia sau a unui teren construibil. In sensul prezentului articol, se definesc urmatoarele:

1. teren construibil reprezinta orice teren amenajat sau neamenajat, pe care se pot executa constructii , conform legislatiei in vigoare;

2.constructie inseamna orice structura fixata in sau pe pamant;”

La art.2, si art. 74 din Legea fondului funciar nr.18/1991, republicata se precizeaza destinatia terenurilor astfel:

„Art.2 - In functie de destinatie, terenurile sunt:

a) terenurile cu destinatie agricola, si anume: terenurile agricole productive-arabile, viile, livezile, pepinierele viticole, pomicole, plantatiile de hamei si duzi, pasunile,

fanetele, serele solariile, rasadnitele si altele asemenea - cele cu vegetatie forestiera , daca nu fac parte din amenajamentele silvice, pasunile impadurite, cele ocupate cu constructii si instalatii agrozootehnice, amenajarile piscicole si de imbunatatiri funciare, drumurile tehnologice si de exploatare agricola, platformele si spatiile de depozitare care servesc nevoilor productiei agricole si terenurile neproductive, care pot fi amenajate si folosite pentru productia agricola;

[. . . .]

Art.74

Toti detinatorii de terenuri agricole sunt obligati sa asigure cultivarea acestuia si protectia solului”.

Iar art.94 din acelasi act normativ, precizeaza:

„ Folosirea temporara sau definitiva a terenurilor agricole in alte scopuri decat productia agricola se aproba dupa cum urmeaza:

a) de organele agricole judetene, prin oficiul de cadastru agricol si organizarea teritoriului agricol judetean sau al municipiului Bucuresti, pentru terenurile agricole de pana la 1 ha. Aprobarea pentru orice extindere a acestei suprafete de teren se da de catre Ministerul Agriculturii si Alimentatiei;

b) de Ministerul Agriculturii si Alimentatiei, pentru terenurile agricole in suprafata de pana la 100 ha;

c) de Guvern, pentru terenurile agricole a caror suprafata depaseste 100 ha.”

Din analiza contractelor de vanzare cumparare anexate in copie la dosarul cauzei si din Raportul de inspectie fiscala nr... rezulta faptul ca din cele sapte tranzactii imobiliare, cinci tranzactii in valoare de .. euro . sunt cu terenuri agricole intravilane si doua tranzactii in valoare de .. euro .. sunt cu terenuri intravilane.

Organele de inspectie fiscala in mod eronat au constatat ca petenta a efectuat sapte tranzactii imobiliare cu terenuri intravilane construibile precizand in Raportul de Inspectie Fiscala nr... pentru cele cinci tranzactii,, obiectul contractului fiind teren agricol situat in intravilanul ... si pentru cele doua tranzactii ca „obiectul contractului fiind teren situat in intravilanul comunei .. ”.

In concluzie, stabilirea daca petenta era sau nu platitoare de taxa pe valoare adaugata poate fi realizata numai dupa stabilirea cu certitudine a destinatiei terenurilor vandute si daca operatiunile au caracter de continuitate.

Totodata pentru stabilirea daca .. si ... sunt asociatie trebuiesc avute in vedere si prevederile art.28 din Legea nr. 571/2003 privind codul fiscal, republicat, deoarece prin Raportul de inspectie fiscala nr.... organele de inspectie fiscala nu au explicat modul in care a fost considerat .. si .. asociatie precizand doar „ persoanele fizice sunt considerate ca o asociere in scopuri comerciale fara personalitate juridica conform art.127 alin.(10)”.

Avand in vedere ca organele de inspectie fiscala au stabilit taxa pe valoare adaugata numai pe baza constatarii faptului ca petenta a obtinut venituri din vanzarea de terenuri construibile in perioada 2007-2008 fara sa analizeze detaliat destinatia terenului din

contractele de vanzare cumparare si daca veniturile realizate au depasit plafonul de scutire, conform reglementarilor legale in materie, urmeaza sa se desfiinteze Decizia de impunere privind taxa pe

valoarea adaugata si alte obligatii fiscale stabilite de inspectia fiscala pentru persoane fizice care realizeaza venituri impozabile din activitati economice nedeclarate organelor fiscale

nr. 92/2003 pentru suma de .. lei in baza prevederilor art.216 alin.(3) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, unde se precizeaza:

„ Art. 216 - Solutii asupra contestatiei

[....]

(3) Prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie în care urmeaza sa se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de solutionare”.

Referitor la majorarile de intarziere aferente TVA in suma de ... deoarece a fost desfiintat debitul de natura TVA, pe cale de consecinta avand in vedere principiul de drept conform caruia accesoriul urmeaza principalul, se vor desfiinta si majorarile de intarziere aferente in suma de ..

In consecinta Activitatea de inspectie fiscala, prin alta echipa de inspectie fiscala va incheia un nou act administrativ fiscal in conditiile prevederilor pct.12.7 si 12.8 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala aprobate prin Ordinul presedintelui ANAF nr. 519/2005, care precizeaza:

„ 12.7. Decizia de desfiintare va fi pusa in executare in termen de 30 de zile de la data comunicarii, iar verificarea va viza strict aceeasi perioada si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

12.8. Prin noul act administrativ fiscal, intocmit conform considerentelor deciziei de solutionare, nu se pot stabili in sarcina contestatorului sume mai mari decat cele din actul desfiintat, acesta putand fi contestat potrivit legii ”, in vederea determinarii taxei pe valoarea adaugata si accesoriile aferente, conform considerentelor prezentei decizii.

La reanalizare vor fi avute si se va raspunde punctual la toate argumentele invocate prin contestatie fata de prevederile art.7 pct.5, art.92 alin.(1) si (3) si art.28 si art.141 alin.(2) lit.f) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal.

2. Referitor la suma de ... lei reprezentand amenda contravenționala, cauza supusa solutionarii este daca Directia Generala a Finantelor Publice ... prin Biroul solutionare contestatii are competenta materiala de a se investi cu solutionarea acestui capat de cerere, in conditiile in care amenzile nu sunt in competenta sa materiala de solutionare.

In fapt, prin procesul verbal de constatare si sanctionare a contravențiilor Seria . Nr. .., petenta a fost sanctionata cu amenda de .. lei, in conformitate cu prevederile art.219 alin.(2) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare , aceasta achitand in termen de 48 ore jumatate din minimum, respectiv suma de .. lei conform chitantei nr. ..

In drept, potrivit art. 209 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice ~~Ghinga~~ este competenta sa solutioneze:

„ (1) Contestatiile formulate împotriva deciziilor de impunere, a actelor administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere, precum si a deciziilor pentru regularizarea situatiei, emise în conformitate cu legislatia în materie vamala [...] ”.

Potrivit art.223 din titlul IX „ Sanctiuni ” din acelasi act normativ, stipuleaza urmatoarele:

-3-

„ Dispozitiile prezentului titlu se completeaza cu dispozitiile legale referitoare la regimul juridic al contravențiilor”.

Astfel, la art.31(1) din Ordonanta Guvernului nr. 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor, se prevede:

„ Impotriva procesului verbal de constatare a contravenției si de aplicare a sanctiunii se poate face plangere in termen de 15 zile de la data inmanarii sau comunicarii acestuia”.

„ (1) Plangerea insotita de copia de pe procesul verbal de constatare a contravenției se depune la organul din care face parte agentul constatator, acesta fiind obligat sa o primeasca si sa inmaneze depunatorului o dovada in acest sens ”.

Fata de dispozitiile imperative ale legii se retine ca pentru acest capat de cerere contribuabilul are deschisa calea actiunii in instanta judecatoreasca.

Conform textelor de lege sus invocate, se retine ca Directia Generala a Finantelor Publice prin Biroul solutionare contestatii nu se poate investi cu solutionarea acestui capat de cerere urmand a se aplica prevederile art. 32 alin.(2) din Ordonanta Guvernului nr. 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor potrivit caruia:

„ (2) Plangerea împreună cu dosarul cauzei se trimite de îndată judecătoriei în a cărei circumscripție a fost săvârșită contravenția”.

Fata de cele retinute, pentru acest capat de cerere, dosarul se va transmite Activitatii de inspectie fiscala pentru a-l inainta judecatoriei in a carei raza teritoriala se afla domiciliul fiscal al contribuabilului, spre solutionare.

Astfel, pentru considerentele aratate in continutul prezentei decizii si in temeiul art.216 alin.(3) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata,

se :

DECIDE

1. Desfiintarea Deciziei de impunere privind taxa pe valoarea adaugata si alte obligatii fiscale stabilite de inspectia fiscala pentru persoane fizice care realizeaza venituri impozabile din activitati economice nedeclarate organelor fiscale nr.... emisa de Activitatea de inspectie fiscala... pentru suma totala de ... lei, compusa din:

- ... lei taxa pe valoarea adaugata ;

- 4 -

- .. lei majorari de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata, urmand ca organele de inspectie fiscala sa procedeze la refacerea inspectiei fiscale asupra aceluiasi tip de taxa, vizand aceeasi perioada si tinand cont strict de considerentele din prezenta decizie .

2. Directia Generala a Finantelor Publice prin Biroul solutionare contestatii nu se poate investi cu solutionarea acestui capat de cerere in suma de ... lei reprezentand amenda contravenționala, organele abilitate ale DGFP ... vor transmite dosarul instantelor judecatoresti competente pentru solutionarea cauzei.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul in termen de 6 luni de la data comunicarii.

DIRECTOR COORDONATOR,