

NNDKP CELF, o noua soluție de recunoaștere în instanța a dreptului de deducere a TVA aferente cheltuielilor de investiție în cazul abandonului proiectului l Alexandru Aparaschivei (Partener NNDKP CF), Marius Ezer (Partener) și Florentin Nanu (Avocat Senior), în prim plan



Centrul de Excelență în Litigii Fiscale al NNDKP (NNDKP CELF) a reprezentat cu succes interesele unui client pentru care a obținut menținerea în instanța în mod definitiv a dreptului de deducere a TVA aferente cheltuielilor efectuate cu investițiile necesare demarării sau continuării unor proiecte imobiliare care, în cele din urmă, nu au mai fost finalizate.

În speța, persoana impozabilă, un dezvoltator imobiliar, a avut intenția de a demara două proiecte imobiliare pe terenul aflat în proprietatea sa. Primul proiect nu a fost finalizat din pricina unui litigiu care nu a permis începerea construcției. După finalizarea procesului, dezvoltatorul a inițiat al doilea proiect, dar acesta nu a fost finalizat din cauza refuzului primăriei de a elibera autorizația în parametri tehnici doriți de dezvoltatorul imobiliar. Ulterior, dezvoltatorul a decis formal abandonul proiectului și trecerea pe cost a investiției, cât și vânzarea terenului. Întreg procesul a durat aproximativ 13 ani.

ANAF a ajustat TVA inițial dedusă de către societate în legatură cu proiectele imobiliare argumentând că societatea nu a prezentat dovezi obiective din care să rezulte că abandonarea investiției se datorează factorilor externi care nu depind de voința sa.

În plus, ANAF a calculat perioada de prescripție de 5 ani impusă de Codul de Procedură Fiscală prin referința la data deciziei formale de abandon a investiției și nu la data la care a intervenit exigibilitatea TVA. Mai mult, ANAF a considerat că nu se aplică nicio perioadă de ajustare pentru TVA aferentă serviciilor achiziționate pentru realizarea proiectelor imobiliare (cea de 5/20 de ani pentru bunuri de capital nu se aplică întrucât, pe de o parte, bunul de capital nu era finalizat, iar, pe de altă parte, nu exista o perioadă de ajustare pentru bunurile/serviciile care nu sunt bunuri de capital). Prin urmare, ANAF a ajustat întreaga TVA dedusă în legatură cu cele două proiecte chiar și acolo unde exigibilitatea a intervenit dincolo de termenul de prescripție de 5 ani.

Problema de drept fiscal a fost tranșată prin argumentele specialiștilor **NNDKP CELF** privind aplicarea și interpretarea jurisprudenței CJUE, a dispozițiilor Codului fiscal și a Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal, argumente confirmate de instanțele de judecată. Instanțele au fost de acord că abandonul investiției a fost din cauza unor motive obiective, independente de voința persoanei impozabile și, prin urmare, nu se impune ajustarea TVA.

În practică, întâlnim frecvent situații în care persoana impozabilă adoptă decizia de a nu finaliza proiectul de investiție din diverse motive. Dacă, în trecut, cazuistica provenea aproape exclusiv din domeniul imobiliar, în acest moment, astfel de cazuri de regăsesc și în zona de producție sau retail.

Urmând cazuistica CJUE mai veche, normele metodologice reglementează pastrarea dreptului de deducere a TVA în ceea ce privește cheltuielile angajate, chiar dacă proiectul a fost ulterior abandonat din motive obiective care nu au putut fi anticipate sau controlate și care nu depind de voința sa.

Practica ne arată ca ANAF aplică deseori acest concept în mod restrictiv, ajungând să conteste unele decizii de business, element în afara sferei lor de competență. În alte cazuri, ANAF impune ajustarea nu neapărat urmând motivul abandonului, ci luând în calcul se întâmplă ulterior (dacă societatea mai efectuează alte activități economice sau nu). Iar aici dificultatea provine din faptul că anumite bunuri/servicii sunt particulare unui anumit proiect, putând fi cu greu valorificate ulterior în alt mod.

Jurisprudența CJUE mai recentă, dar și cea națională în materie sunt bogate, dar inconsecvente, ele depind de circumstanțe și mai puțin de principii, dar și de probarea motivelor și a intențiilor viitoare ale societăților. Instanțele de judecată au admis concluziile **NNDKP CELF** potrivit cărora, față de analiza legislativă și jurisprudențială întreprinsă, o persoană impozabilă își păstrează deducerea (nu trebuie să ajusteze) TVA atunci când abandonează un proiect din motive obiective independente de voința sa și vinde în regim de taxare elementele care pot fi valorificate.

Rămâne deschisă problema perioadei de ajustare a deducerii TVA pentru investiții în curs, care nu sunt finalizate în bunuri de capital.

Echipa **NNDKP** care a acordat asistența și reprezentare în această speță i-a inclus pe **Alexandru Aparaschivei**, Partener NNDKP Consultanța Fiscală, **Marius Ezer**, Partener, Practica de Soluționare a Disputelor și **Florentin Nanu**, Avocat Senior, Practica de Soluționare a Disputelor.

NNDKP CELF oferă servicii integrate de consultanță juridică și fiscală încă din stadiul incipient al unei dispute fiscale până la faza de litigiu în fața instanțelor române, oferind o abordare unitară pe tot parcursul unei dispute fiscale.

Despre NNDKP

Nestor Nestor Diculescu Kingston Petersen este promotor al avocaturii de afaceri în România de peste 30 de ani, fiind recunoscută ca un pionier al pieței de profil locale. NNDKP oferă servicii de avocatură și consultanță fiscală complete companiilor active în diverse sectoare ale industriei.

Firma reprezintă România în unele dintre cele mai importante asociații profesionale la nivel internațional – Lex Mundi, World Services Group, International Attorneys Club – și este membru fondator al SEE Legal și Three Seas Legal Alliance. NNDKP este clasată în mod constant pe primele poziții în toate ariile de practică de către Chambers & Partners, Legal 500 și IFLR1000.

NNDKP este de șase ori câștigatoarea premiului „Firma de avocatură a anului în România” la gala premiilor Chambers Europe, care i-a fost acordat în anii 2022, 2021, 2017, 2013, 2012 și 2009.