

ROMÂNIA
TRIBUNALUL BRĂILA SECȚIA
COMERCIALĂ ȘI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV

SENTINȚA NR. 1268/Fca

Ședința publică din 2011

Completul constituit din:

PREȘEDINTE:

GREFIER:

Pe rol soluționarea cauzei în contencios administrativ formulată de contestatorul - Persoană Fizică Autorizată, cu sediul în Brăila, str. , nr. , bl. , sc. , ap. , județul Brăila în contradictoriu cu intimata Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila, cu sediul în Brăila, str. Delfinului, nr.1, județul Brăila, având ca obiect anulare act de control taxe și impozite.

Dezbaterile au avut loc în ședința publică din data de 2011, fiind consemnate în încheierea de ședință de la acea dată, care face parte integrantă din prezenta sentință, și când instanța având nevoie de timp pentru a studia actele și lucrările dosarului și pentru a delibera a dispus amânarea inițială a pronunțării la data 2011 și amânarea ulterioară a pronunțării la data de .2011, când a pronunțat următoarea sentință civilă.

TRIBUNALUL

Prin cererea înregistrată la această instanță sub nr. /113/2010 reclamantul - Persoană Fizică Autorizată cu sediul în Brăila, str. , nr. , bl. , sc. , ap. , în temeiul art. 218 alin. 2 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, a contestat Decizia nr. 33/ .2010 emisă de Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila.

În motivarea contestației reclamantul a arătat că în perioada .2009-.2009 pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila a efectuat o inspecție fiscală ce a cuprins activitatea desfășurată în perioada .2006-.2009.

În urma inspecției fiscale Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila a emis o decizie de impunere nr. .2009 prin care reclamantul a fost obligat să achite suma de lei reprezentând TVA și lei reprezentând penalități.

Reclamantul a contestat decizia de impunere la Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila în termenul legal (contestatia a fost depusă pe data de .2009 sub nr.).

Prin adresa nr. .2010, Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila i-a comunicat că s-a respins ca neîntemeiată contestația formulată

de P.F.A. privind suma de lei, din care: suma de lei diferența de TVA și lei majorări de întârziere aferente.

Suma de lei reprezentând TVA a fost stabilită de Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila pentru perioada de .2008- .2009, neacordând drept de deducere aferent mărfurilor cumpărate pentru perioada de 01.01.2009-30.09.2009.

Inspekția fiscală a acordat drept de deducere a TVA-ului numai pentru perioada .11.2008- .12.2008.

Reclamantul a susținut că pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila prin inspectoratul fiscal a interpretat în mod eronat prevederile Codului fiscal privind dreptul de deducere TVA-ului pentru marfa cumpărată și comercializată, întrucât a fost obligat să plătească TVA pentru marfa comercializată fără a i se acorda dreptul de a deduce TVA-ul pentru marfa achiziționată.

P.F.A. a stabilit următoarele date: 1) TVA de plată stabilit de Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila în sumă de lei; 2) TVA deductibil conform art. 145 alin. 4 din Codul fiscal total lei, din care – TVA aferent stocului de marfă la 31.10.2008 în sumă de lei, – TVA aferent achizițiilor de mărfuri în perioada .01.2009- .09.2009 în sumă de lei; 3) TVA rămas de plată în sumă de lei; 4) TVA de plată aferent trim. I în sumă de lei; 5) total TVA de plată la 31.03.2010 în sumă de lei.

Aceste documente au fost înscrise în decontul de TVA depus la Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila la data de .2010 sub nr.

Suma de lei a fost achitată cu chitanța nr. .2010.

Din fișa sinetică eliberată de Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila la data de .2010 rezultă că P.F.A. nu mai are de plată TVA.

Reclamantul recunoaște că potrivit Codului fiscal, inspekția fiscală trebuia să stabilească TVA de plată în valoare de lei conform anexei nr. 1.

La această sumă aplicând procentul de penalități pentru întârziere de plată a TVA, rezulta o sumă de lei conform anexei nr. 2, pe care este de acord să o achite.

În probațiune reclamantul a depus actele la care a făcut referire.

Prin Întâmpinare pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila a solicitat respingerea contestației reclamantului ca nefondată, susținând în esență că neacordarea dreptului de deducere pentru taxa pe valoare adăugată facturată de furnizori către P.F.A. în perioada 01.01.2009-30.09.2009 a avut la bază prevederile punctului 62 alin. 2 din H.G. nr. 44/2004, modificat prin pct. 1.1. lit. A ale articolului unic din H.G. nr. 1618/04.12.2008.

Ca urmare pentru perioada cuprinsă între 01.01.2009-30.09.2009 organul de inspekție fiscală a solicitat plata taxei pe care persoana impozabilă ar fi trebuit să o colecteze dacă ar fi fost înregistrată normal în scopuri de taxă, fără să i se acorde dreptul de deducere a TVA-ului.

În ceea ce privește depunerea decontului de TVA la Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila în data de 12.04.2010 sub nr. [redacted], pârâta a menționat că decontul a fost depus ulterior încheierii Deciziei de impunere nr. [redacted].2009 și a Deciziei de impunere nr. [redacted].2009 de Activitatea de Inspecție Fiscală, precum și a Deciziei nr. 33/[redacted].2010 de Direcția Generală a Finanțelor Publice Brăila. Pentru acest motiv pârâta a apreciat că decontul nu poate influența decât perioada ulterioară depunerii lui și nicidecum perioada anterioară.

Pentru ca să se stabilească dacă suma de [redacted] lei este corect calculată față de dispozițiile art. 145-148 și art. 153 Cod fiscal și care este suma datorată de către reclamant cu titlu de TVA și penalități în cazul în care s-ar aplica deducerile legale, în cauză s-a efectuat o expertiză contabilă.

Procedând la examinarea contestației reclamantului prin prisma susținerilor părților și în lumina întregului material probatoriu administrat în cauză și a dispozițiilor legale incidente, instanța constată următoarele:

Urmare a inspecției fiscale efectuată de către pârâtă în perioada [redacted].2009-[redacted].2009, pentru perioada de activitate a P.F.A. [redacted], [redacted].20006-[redacted].2009, în urma căreia a emis Decizia de impunere nr. [redacted].2009 prin care s-au stabilit în sarcina reclamantului obligații fiscale în sumă de [redacted] lei reprezentând TVA și [redacted] lei reprezentând penalități, în total [redacted] lei.

Reclamantul a contestat pe cale administrativă această Decizie de impunere și prin Decizia nr.33/[redacted].2010 pârâta a respins contestația astfel: pentru suma de [redacted] lei ca fiind fără obiect și pentru suma de [redacted] ca fiind neîntemeiată.

Prin contestația formulată la instanță reclamantul a solicitat anularea Deciziei de impunere pentru suma de [redacted] lei.

Din raportul de expertiză contabilă instanța reține că P.F.A [redacted] funcționează în baza autorizației nr. [redacted].2005 emisă de Primăria Municipiului Brăila, obiectul de activitate fiind: comerț cu amănuntul al altor bunuri noi, în magazine specializate, conducându-și evidența în partidă simplă.

Pentru ce a făcut obiectul verificării/inspecției fiscale este [redacted].2006-[redacted].2008 pentru impozitul pe venit și [redacted].2008-[redacted].2009 pentru taxa pe valoare adăugată, iar raportul de inspecție fiscală a fost înregistrat sub nr. [redacted].2009.

Potrivit avizului de inspecție fiscală nr. [redacted]/[redacted].2009 remis contribuabilului, perioada ce urma a fi supusă verificării fiscale era 2006-2008, perioadă ce se menține și în ulteriorul aviz de inspecție fiscală nr. [redacted].2009 – o revenire la primul aviz de inspecție fiscală.

În fapt, organul de inspecție fiscală și-a extins atât perioada supusă verificării cât și natura obligațiilor ce urmau a fi verificate, în sensul că a fost luată în studiu/verificare și taxa pe valoare adăugată pe o perioadă ce nu a fost comunicată contribuabilului, respectiv ulterior datei de 31.12.2008, adică [redacted].2009-[redacted].2009.

Astfel se reține de către instanță că nu au fost respectate de către organul de inspecție fiscală dispozițiile art. 101 din O.G. nr. 92/2003 cu modificările ulterioare, întrucât pârâta nu a menționat în raportul de inspecție fiscală împrejurările care au determinat extinderea perioadei supusă controlului, precum și cuprinderea în sfera de control a unui alt impozit/taxă TVA ce nu a fost comunicat contribuabilului.

Se reține totodată că inițial contribuabilul nu s-a declarat ca plătitor de TVA, depășind plafonul de scutire în luna septembrie 2008, astfel că urma să devină plătitor de TVA începând cu luna noiembrie 2008.

Ca atare, contribuabilul nu s-a înregistrat ca plătitor de TVA conform prevederilor art. 152 alin. 6 din Titlul VI din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, motiv pentru care organul fiscal a procedat la aplicarea dispozițiilor Titlului VI, pct. 62 alin. 2 lit. a din H.G. nr. 44/2004 pentru aprobarea normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003, înregistrând din oficiu pe P.F.A. ca plătitor de TVA, adresa nr. 2009, la finalizarea controlului.

Obligațiile stabilite în sarcina contribuabilului cu privire la TVA și accesorii aferente, au fost determinate de organul fiscal cu luarea în calcul a taxei colectată de la data de la care contribuabilul avea obligația legală de a se înregistra ca plătitor de TVA până la 2009, fără a se acorda dreptul de deducere pentru TVA aferentă achizițiilor în perioada 01.2009-09.2009, motivat de dispozițiile pct. 62 alin. 2 lit. a din H.G. nr. 44/2004 pentru aprobarea normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, așa cum a fost modificat prin pct. 11 lit. A – art. unic H.G. nr. 1618/12.2008.

Referitor la temeiul legal ce a fost avut în vedere de către organul fiscal pe linia acordării deductibilității TVA pentru achizițiile efectuate de contribuabili în perioada de referință, coroborat cu dispozițiile art. 145-147 din Codul fiscal menționate în prezentul obiectiv de expertiză, instanța reține următoarele:

Art. 145 din Legea nr. 571/2003 cu modificările ulterioare, în vigoare la data efectuării controlului fiscal, prevedea următoarele: (1) Dreptul de deducere ia naștere în momentul exigibilității taxei; (2) Orice persoană impozabilă are dreptul să deducă taxa aferentă achizițiilor, dacă acestea sunt destinate utilizării în folosul următoarelor operațiuni: a) operațiuni taxabile; ... (4) În condițiile stabilite prin norme se acordă dreptul de deducere a taxei pentru achizițiile efectuate de o persoană impozabilă înainte de înregistrarea acesteia în scopuri de TVA, conform art. 153.

Ca atare așa cum a constatat și expertul, contribuabilului P.F.A. îi sunt aplicabile dispozițiile art. 153 din Legea nr. 571/2003, în vigoare la data la care acesta a devenit plătitor de TVA, în sensul că aceasta avea obligația să se înregistreze ca plătitor de TVA în 10 zile de la sfârșitul lunii în care a atins sau a depășit plafonul stabilit de art. 152, respectiv 35.000 Euro, al cărui echivalent în lei se stabilește la cursul de schimb comunicat de BNR la data aderării.

Cum contribuabilul a omis să se declare plătitor de TVA în termenul prevăzut de lege, la finalizarea controlului, organul fiscal a procedat la înregistrarea din oficiu a acestuia, conform dispozițiilor art. 153 alin. 8 din Legea nr. 571/2003, cu modificările ulterioare.

Sub aspectul acordării dreptului de deducere a TVA-ului pentru această situație de excepție, când înregistrarea ca plătitor de TVA s-a efectuat de către organul fiscal, sunt aplicabile dispozițiile art. 147 din Legea nr. 571/2003, cu modificările ulterioare, care prevede că: (1) Orice persoană impozabilă înregistrată în scopuri de TVA conform art. 153, are dreptul să scadă din valoarea totală a taxei colectate, pentru perioada fiscală, valoarea totală a taxei pentru care, în aceeași perioadă a luat naștere și poate fi exercitat dreptul de deducere conform art. 145-147.

Pct. 62 alin. 2 din H.G. nr. 44/2004 privind normele de aplicare a Codului fiscal, reglementează situația în care se afla contribuabilul P.F.A. [redacted], sub aspectul acordării dreptului de deductibilitate pentru achizițiile efectuate.

Instanța, în acord cu opinia expertului cu privire la aplicarea dispozițiilor art. 62 alin. 2 din H.G. nr. 44/2004, așa cum a fost modificat prin H.G. nr. 1618/12.2008 consideră că acestea sunt aplicabile pentru situația în care obligația de înregistrare ca plătitor de taxă survine începând cu data de 01.01.2009, adică depășirea plafonului de 35.000 Euro survine ulterior acestei date.

În această situație nu se încadrează P.F.A. [redacted], care a fost declarat ca plătitor de TVA începând cu [redacted].2008, și nu ulterior datei de 01.01.2009 când i-ar fi fost aplicabile dispozițiile art. 62 alin. 2 din H.G. nr. 44/2004, așa cum a fost modificat prin H.G. nr. 1618/12.2008.

Ca atare, prin expertiza contabilă s-a stabilit că sumele datorate de contribuabilul P.F.A. [redacted], calculate pentru întreaga perioadă ce a făcut obiectul controlului și anume [redacted].2008- [redacted].2009 sunt în cuantum total de [redacted] lei din care [redacted] lei cu titlu de TVA și [redacted] lei cu titlu de accesorii.

Procedând la verificarea modului de stingere a acestor obligații, expertiza a menționat că, contribuabilul nu mai poate ajusta prin decont de TVA după data de 12.04.2010 decât suma de [redacted] lei reprezentând TVA aferent soldului de marfă existent la data de 31.10.2008 anterior declarării ca plătitor de TVA (anexa 4/3)

În această situație obligațiile de plată în sumă de [redacted] lei se sting astfel: (1) [redacted] lei din care [redacted] lei prin ajustare baza la [redacted].2010 și [redacted] lei prin chitanța nr. [redacted].2010; (2) [redacted] lei din care [redacted] lei prin chitanța nr. [redacted].2010.

Pentru perioada [redacted] 2009- [redacted].2010 pentru suma de [redacted] lei contribuabilul datorează penalități în sumă de [redacted] lei ($[redacted] \text{ lei} \times 0,1\% \times [redacted] \text{ zile întârziere}$), iar pentru suma de [redacted] lei achitată la data de [redacted].2010 contribuabilul datorează penalități în sumă de [redacted] lei ($[redacted] \text{ lei} \times 0,1\% \times [redacted] \text{ zile}$), deci un total de [redacted] lei. Din această sumă de [redacted] lei se achită cu aceeași chitanță nr. [redacted].2010 (anexa 4/4) – suma de [redacted] lei ($[redacted] - [redacted] - [redacted]$),

astfel că rămâne în sarcina contribuabilului de achitat suma de [redacted] lei cu titlu de penalități.

Astfel, se reține de către instanță că, contribuabilul datorează bugetului general consolidat al statului suma de [redacted] lei cu titlu de penalități aferente TVA, născute ca urmare a Deciziei de impunere nr. [redacted].2009, în condițiile în care dispozițiile H.G. nr. 1618/12.2008 nu pot fi aplicabile retroactiv, unui contribuabil ce a fost considerat ca plătitor în scopuri de taxă pe valoare adăugată începând cu data de 01.11.2008, deci anterior intrării în vigoare a acesteia.

În consecință pentru considerentele mai sus expuse instanța va admite ca fondată contestația formulată de P.F.A. [redacted], va desființa Decizia nr. 33/02.02.2010 emisă de pârâta Direcția Generală a Finantelor Publice Brăila și va desființa în parte Decizia de impunere nr. [redacted].2009 pe care o va menține pentru suma de [redacted] lei cu titlu de penalități aferente TVA.

În temeiul art. 274 Cod procedură civilă urmează a obliga pe pârâtă la plata cheltuielilor de judecată către contestator.


PENTRU ACESTE MOTIVE
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE

Admite ca fondată acțiunea formulată de contestatorul [redacted] - Persoană Fizică Autorizată, cu sediul în Brăila, str. [redacted], nr. [redacted], bl. A23, sc. [redacted] ap. [redacted], județul Brăila în contradictoriu cu intimata Direcția Generală a Finantelor Publice Brăila, cu sediul în Brăila, str. Delfinului, nr.1, județul Brăila.

Desființează Decizia nr. 33/[redacted].2010 emisă de Direcția Generală a Finantelor Publice Brăila și desființează în parte Decizia de impunere nr. [redacted].2009 pe care o menține pentru suma de [redacted] lei cu titlu de penalități aferente TVA.

Obligă pe pârâtă să plătească contestatorului suma de [redacted] lei cu titlu de cheltuieli de judecată.

Cu recurs în termen de 15 de zile de la comunicare.

Pronunțată în ședință publică, azi [redacted] 2011. 

Președinte,
Maria Lucia Vasiliu

Grefier,
Alina Sârbu

Red. [redacted] 05.2011

Dact. [redacted] 05.2011