

ROMANIA
TRIBUNALUL TIMIS
SECTIA COMERCIALA SI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV

Dosar nr. 5576/30/2007
SENTINTA CIVILA NR. ...
sedinta publica ..

Completul de judecată compus din: PRESEDINTE:

Pe rol se afla judecarea actiunii formulata de reclamanta SC T în contradictoriu cu pârâtii M E F prin DGFP TIMIS având ca obiect anulare acte fiscale.

La apelul nominal facut în sedinta publica , se prezint pentru reclamant av. D

Procedura completa . Cererea timbrata cu taxa judiciara de timbru în valoare de ...si timbru judiciar în valoare de ...

Dupa deschiderea dezbaterilor s-a facut referatul cauzei de catre grefiera de sedinta , dupa care se constata ca expertul E a depus, prin registratura instantei, supliment la raportul de expertiza , prin care a raspuns la obiectiunile formulate.

Reprezentanta reclamantei depune la dasarul cauzei dovada platii onorariului de expert, concluzii scrise si practica judiciar al Inaltei Curti de Casatie si Justitie si arata că nu mai are alte cereri de formulat si alte probe de administrat.

Reprezentanta parartilor prezent arata ca las la aprecierea instantiei solutionarea exceptiei lipsei calitatii procesuale pasive a parâtului AFP Timioara si solicit admiterea exceptiei necompetentei materiale a Tribunalului Timis în solutionarea capatului patru al cererii reclamantei.

Pc fondul cauzei reprezentanta reclamantei solicita admiterea actiunii conform concluziilor expertului, cu cheltuieli de judecata (onorariu avocat, tax timbru, oraoraxiu expert).

Reprezentanta pârâtilor solicitâ instantei de judecata respingerea actiunii, mentinerea înscrisurilor emise în procedura prealabila , întrucât organul fiscal a retinut în mod legal si situatia de fapt si înlăturarea concluziilor expertului conform obiectiunilor formulate.

TRIBUNALUL

Deliberând, asupra actiunii constat că:

Prin actiunea înregistrata pe rolul Tribunalului Timis sub nr.... la data de ...reclamanta SC T chemat în judecat pâratele MFP ANAF - prin DGFP Timis si AFP Timioara, contestnd decizia DGFP Timis cu nr.... decizia de impunere cu nr... emisa de ... raportul de inspectie fiscala nr.... întocmite de ANAF - DGFP Timis si procesul verbal nr.... - acte administrativ-fiscal încheiate în urma controlului efectuat asupra societii contestatoare. Reclamanta a solicitat instantei de judecata anularea deciziei DGFP Timi cu nr... anularea deciziei de impunere cu nr....si a procesului-verbal nr....ca nefondate, anularea partiala a raportului de inspectie fiscalâ nr....si returnarea sumei de ... încasată de AFP prin executarea silita a titlului de creanta contestat, cu cheltuieli de judecata.

In motivarea actiunii, reclamanta a artat ca în urma adreselor societatii înregistrate la DGFP Timis sub nr.... având în vedere intentia societâtii de a-i transfera sediul social în alt judet DGFP Timis a procedat la o inspectie fiscala partial concretizat

în procesul-verbal nr.... verificare dublata de o verificare de fond a societatii în urma careia au fost emise decizia de impunere cu nr.... Timis si raportul de inspectie fiscala nr. ... întocmit de ANAF - DGFP În timpul controlului efectuat, organul fiscal de control a constatat lipsa facturilor fiscale seria TMACB cu nr.... Ca urmare a acestei constari organul fiscal a procedat la estimarea bazei de impunere si a apreciat un eventual venit aferent acestor facturi (în cuantum de ... lei vechi, calculând în baza acestui „venit” creante -bugetare reprezentând diferente TVA de plata în valoare de ... cu accesoriile aferente, diferenta de impozit pe profit de ... cu accesoriile aferente si diferentele de impozit pe veniturile microîntreprinderii de ... de asemenea, cu accesoriile aferente.

S-a mai artat ca reclamanta SC T ... este proprietara unei hale de productie situata în localitatea N iar la ... acest imobil a fost închiriat în totalitate de catre E cu sediul în localitatea N pe o perioadă de 5 ani cu o chirie initial de Unica activitate productoare de venituri a SC T incepand cu 31.01.2002 si pana în prezent a constat în închirierea imobilului indicat.

Reclamanta a învederat ca , astfel, critică pozitia pârâtei DGFP Timi expusa initial prin compartimentul de control si reflectat în raportul de inspectie fiscala contestat, iar subsecvent, prin compartimentul de solutionare a contestatiilor si cuprins în continutului deciziei cu nr... se argumenteaza pe faptul ca izvorul obligatiei bugetare va fi întotdeauna legea sau actul normativ cu valoare de lege care instituie si reglementeaza un venit al bugetului. Conform art. 108 (3) din O.G. nr . 92/2003 privind Codul de procedura fiscala „ Titlul de creanta este actul prin care se stabileste si se individualizeaza creanta fiscala , întocmita de organele competente sau de persoanele îndreptatite , potrivit legii.” Titlul de creanta este un act administrativ a carui nota esentiala de validitate este legalitatea . Izvorul obligatiei fiscale este titlul de creanta iar creanta fiscala este strict determinata de regimul fiscal existent la data nasterii ei.

Fata de aceste considerente, s-a artat ca Decizia a... emisa de DGFP Timis fundamentează pe norme fiscale abrogate la data emiterii ei - 29.06.2007 sau pe acte normative straine materiei fiscale, dei norma procesual fiscala este de aplicabilitate imediat . DGFP Timis , îi motivează decizia pe norme fiscale care nu pot produce efecte, atâta timp cât ele nu sunt incidente situatiei de fapt fiscale la care ar fi trebuit se raporteze DGFP Timis, deoarece erau de mult abrogate (ex , art. 4 OG nr. 70/1994, art. 6 O.G. nr. 70/1994, OG 26/2001 sau OG nr. 11/1996) Astfel, DGFP Timis a emis o decizie de impunere fara sa aiba vreun suport legal care sa-i permita fundamentarea acestui act.

Reclamanta a artat că sediul materiei, neidentificat de DGFP Timis în Decizia ...este art. 66 C.pr. fisc conform caruia „Dacă organul fiscal nu poate determina mărimea bazei de impunere, acesta trebuie s- o estimeze. În acest caz trebuie avute în vedere toate datele si documentele care au relevanță pentru estimare . Estimarea constă în identificarea acelor elemente care sunt cele mai apropiate situatiei de fapt fiscale”. Legiuitorul a trasat un cadru limitat în care organul fiscal poate sa procedeze la estimarea bazei de impunere, iar art. 66 C.pr.fisc. se completează cu prevederile pct. 65 din Normele metodologice de aplicare a Codului de procedura fiscala . Astfel, nu poate fi subsumata în mod judicios nici una dintre ipotezele pct. 65.1 literele a, b, c, sau d., deoarece în fapt nu este vorba nici de o nedepunere a vreunei declaratii fiscale care sa nu permita stabilirea corecta a bazei de impunere, nici despre vreun refuz de colaborare, nici despre neconducerea evidentelor contabile si fiscale si nici nu este vorba de disparitia actelor justificative referitoare la operatiunile productoare de venituri ale societatii si contribuabilul nu si-a îndeplinit obligatia de refacere a acestora.

Reclamanta a mai aratat că facturile lipsa nu puteau reflecta vre-o operatiune generatoare de venit a societatii care sa nu fi fost inregistrat in contabilitate si in aceste conditii, este evident ca incidenta normei asupra situatiei de fapt este exclus. S-a subliniat că unica activitate productoare de venituri a SC T incep nd cu ... si pana in prezent a constat in inchirierea imobilului indicat, iar acest aspect putea fi constatat cu usurinta de organul de control daca ar fi aplicat principiile de procedura fiscala aplicabile. Conform tuturor documentelor inregistrate in contabilitatea societii rezult fara echivoc că SC T si-a indeplinit obligatiile fiscale fata de bugetul de stat - obligatii privind inregistrarea, declararea si virarea veniturilor impozabile obtinute in anii 2002, 2003, 2004 si 2005. DGFP Arad a intocmit proces-verbal de control nr... din care rezulta limpede că facturile emise de catre SC T aferente chiriei incasate din inchirierea unicului imobil aflat in patrimoniul societii au fost inregistrate in evidenta contabila a societii chiriase, SC E. Aceast constatare a fost comunicat DGFP Timis prin adresa .. si inregistrat la Directia Controlului Fiscal Timis sub nr..

Reclamanta a artat ca referitor la neprezentarea de catre SC T a facturilor fiscale seria TMA societatea a prezentat un proces-verbal de casare a acestor documente in considerarea prevederilor ...2002, având in vedere faptul ca acestea nu se mai puteau folosi incep nd cu 01 ianuarie 2003, iar, sanctunea aferenta nu putea avea dec t caracter contraventional. Pe de alta parte, in considerarea obiectului de activitate, a personalului si a activelor SC T SRL care puteau genera venituri este limpede ca singura sursa de venit era inchirierea sau vanzarea imobilului aflata in patrimonial societatii.

Fata de aceste considerente, contestatoarea a artat că norma fiscala enuntata la art. 66 C. pr. fisc. nu este incident situatiei de fapt fiscale, organul fiscal nu are nici un fundament normativ care sa-si permita in aceste conditii vre-o estimare. Presupun nd ca normele indicate mai sus ar fi fost aplicabile spetei, pentru a proceda la estimarea unor venituri, organul fiscal ar fi trebuit sa fie in masur sa argumenteze in vre-un fel (chiar inductiv) o livrare de bunuri sau o prestare de serviciu, in orice caz, o activitate generatoare de venituri, ins , organul fiscal nu a fost in msur  (si nici nu exista elemente care sa indice acest lucru) sa demonstreze nici livrarea unui bun si nici prestarea vreunui serviciu pentru a putea argumenta veniturile pe care le-a estimat si care, intr-o astfel de ipoteza, ar fi putut fi reflectate de documentele lipsa.

S-a mai subliniat ca chiria aferenta lunii decembrie 2002 a fost inregistrata in factura fiscala seria TMA ... (formular fiscal valabil numai pan la 31.12.2002), chiria aferent lunii ianuarie 2003 a fost inregistrata in noile tipizate achizitionate de societate având in vedere modificarea legislatiei privind tipizatele cu regim special, iar societatea, in considerarea activelor detinute, a personalului si a obiectului de activitate nu a desfurat nici o alta activitate productoare de venituri. Organul de control fiscal, la fel ca si DGFP Timis in Decizia ... a violat principiile generale de conduită in administrarea impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor sume datorate bugetului general consolidate si nu a respectat principiile rolului activ, al dreptului de a fi ascultat si, in special, principiul exercitarii dreptului de apreciere enuntate de procedura fiscala conform art. 6 Cod procedură fiscal, care prevede că „Organul fiscal este indreptatit sa aprecieze, in limitele atributiilor si competentelor ce ii revin, relevanta starilor de fapt fiscale si sa adopte solutia admisa de lege, intemeiat pe constatari complete asupra tuturor imprejurarilor edificatoare in cauza, conform art. 7 i art. 9 Cod procedura fiscala".

Contestatoarea a artat ca analiza legalitatii unui act administrativ fiscal presupune analizarea actului prin prisma principiului proportionalitatii si anume, intrunirea a trei elemente: adecvabilitatea masurii pe care actul o presupune la scopul urmarit, necesitatea masurii (in sensul ca organul emitent nu are nici o alta optiune pentru a realiza scopul urmarit) i

proportionalitatea masurii cu restrictiile impuse prin masura respectiv, iar în speta fapta agentului economic este aceea ca nu au fost respectat un eventual regim de arhivare a documentelor contabile (regim pe care organul de control fiscal ar fi trebuit sa îl indice) si, prin urmare, poate constitui eventual, latura obiectiva a contraventiei prevzute la art. 41 (2) lit. a) din Legea 2/1991. Astfel, actele fiscale contestate nu respect principiul proportionalitatii prin simplul fapt ca organul fiscal de control nu respecta în primul rând normele procedurale fiscale aplicabile iar, în subsidiar, în argumentarea propriei pozitii excede cadrului stabilit de legislator. Prin urmare, în speta, estimarea bazei de impunere asa cum este făcuta de organul fiscal de control si ulterior asumat de DGFP Timi, nu numai ca excede limitele controlului de legalitate atribuit acestuia de legislator, dar, în acelai timp, nu este coerent fundamentat nici în fapt nici în drept.

În drept, reclamanta a invocat disp. art. 6, 7, 9 i 66, pct, 65 din Norma metodologic de aplicare a Codului de procedura fiscala, art. 11 din Legea nr. 554/2004.

La data de 03.09.2007 pârâta ADMINISTRATIA FINANTELOR PUBLICE TIMIOARA a depus la dosarul cauzei întâmpinare, prin care a invocat, exceptia lipsei calitatii procesuale pasive a AFP Timioara, în ceea ce priveste anularea Deciziei DGFP Timis nr .. anularea deciziei de impunere nr...si a procesului verbal nr.... emise de DGFP Timis, anularea partiala a raportului de inspectie fiscala nr.... De asemenea, s-a invocat, tot pe cale de exceptie exceptia lipsei competentei materiale a Tribunalului Timis - Sectia Comercial si de Contencios Administrativ fata de captul de cerere privind returnarea sumei încasată de AFP Timioara prin executare silita.

În aprare, pârâta A.F.P. Timisoara a artat ca fata de exceptia lipsei calitatii procesuale pasive a AFP "Timisoara p otrivit art. 205, alin. 1 din Codul de procedura fiscal: "împotriva titlului de creanta fiscala si împotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestatie potrivit legii. Contestatia este o cale administrativa de atac si nu înlatura dreptul la actiune al celui care se considera lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia, în conditiile legii". Astfel, reclamanta a uzat de calea administrativa de atac prevazuta de dispozitiile legale, atacand titlul de creanta pe cale administrativa la DGFP Timis, întrucât, potrivit Codului de procedura fiscala, competenta de solutionare a contestatiei împotriva unui act administrativ, pe cale administrativa, îi revine Directiei Generale a Finanelor Publice, conform alin.1,lit. a) din art.1 79.

S-a mai arătat ca, atât raportul de inspectie fiscala nr... , procesul verbal de control nr... cât si decizia de impunere au fost emise tot de organe ale D G F P Timis, asa cum de altfel recunoate si reclamanta chemând în judecata pentru aceste capete de cerere si aceasta institutie S-a subliniat ca D GFP Timis este singura care a emis actele a caror anulare se cere, drept pentru care, calitate procesuala în prezenta cauza, cu privire la capetele de cerere privind anularea actelor administrative sus amintite, o are doar aceasta, iar în consecinta rreclamanta ar trebui sa se îndrepte doar împotriva D G F P Timis.

Fata de aceste considerente, prâta A.F.P. Timsioara a solicitat instantei de judecata admiterea exceptiei lipsei calitatii procesuale pasive a AFP TIMIOARA.

În ceea ce privete exceptia lipsei competentei materiale a Tribunalului Timis sectia Comerciala si de Contencios Administrativ fata de captul de cerere privind returnarea sumei de ... lei încasat de AFP Timioara prin executare silita, pârâta A..F.P. Timisoara a artat ca potrivit art. 1, alin. 1 Iegea nr. 554/2004 a contenciosului admnistrativ: " Orice persoana care se considera vatmata intr-un drept al sau ori într-un interes legitim, de catre o autoritate publica, printr-un act administrativ sau prin nesoluionarea în termenul legal a unei cereri, se poate adresa instantei de contencios administrativ competente." Astfel, norma legal nu permite discutarea pe aceasta cale de contencios administrativ decât a unui act administrativ sau a nesolutionarii în

termenul legal a unei cereri, de către o autoritate publică, și nu discutarea restabilirii situației anterioare executării silită, pentru care reclamanta are deschisă calea contestației la executare, pentru care legiuitorul a oferit competența în a o soluționa, judecătoriei.

Față de aceste considerente, pârâta AFP Timisoara a solicitat instanței de judecată admiterea excepției lipsei competenței materiale a Tribunalului Timis Secția Comercială și de Contencios Administrativ față de capatul de cerere privind returnarea sumei de ... încasată de AFP Timisoara prin executare silită

La data de ... pârâta DGF P TIMIS a depus la dosarul cauzei întâmpinare, prin care a solicitat instanței de judecată respingerea acțiunii formulate de către reclamanta ca fiind neîntemeiată și menținerea ca temeinice și legale a înscrisurilor întocmite de către organele fiscale în procedura prealabilă

În apărare, pârâta DGFP TIMIS a învederat instanței că în urma verificării efectuate de către organele fiscale organul de control a constatat lipsa facturilor seria TMA ... și a procedat la estimarea bazei de impunere, stabilind un venit net suplimentar aferent acestor documente lipsă, în suma totală de ... lei, iar în baza acestor venituri, s-au recalculat obligații bugetare, reprezentând diferența de TVA în suma de ... lei, împreună cu accesoriile aferente, diferența de impozit pe profit în suma de ... lei cu accesoriile aferente și diferența de impozit pe venit în suma de ... lei cu accesoriile aferente. Societatea consideră că organul fiscal nu a respectat principiile generale de conduită în administrarea impozitelor prevăzute de art. 6, 7 și 9 din Codul de procedură fiscală ci doar s-a limitat la stabilirea bazei de impunere și că și-a îndeplinit toate obligațiile față de bugetul de stat, obligații care au constatat în înregistrarea, declararea și virarea tuturor obligațiilor rezultate din veniturile obținute în anii 2002, 2003, 2004 și 2005. S-a mai arătat că contestatoarea a subliniat că referitor la neprezentarea de către reclamanta a facturilor fiscale menționate, se face precizarea că societatea a prezentat un procesul verbal de casare a acestor documente, așa cum prevede OMFP 989/2002, aceste documente neputând a fi folosite de către societate urmare a faptului că, chiria aferentă lunii ianuarie 2003 a fost înscrisă în noile documente tipizate, achiziționate de către societate, aceasta nedisfăurând nici o altă activitate producătoare de venituri, astfel că, estimarea bazei de impunere așa cum este stabilită de către organul fiscal nu numai că excede competenței legale dar în același timp nu este fundamentată în fapt și în drept.

Față de aceste considerente, pârâta DGFP Timis a învederat că argumentele prezentate de către societate nu au temei legal, deoarece din nota explicativă dată de către administratorul societății, rezultă că facturile menționate mai sus au fost distruse de către SC I societate care conduce evidența contabilă și gestionarea documentelor cu regim special ale reclamantei, PV de casare al documentelor cu regim special fiind întocmit fictiv, deoarece atât facturile cât și chitanțele seria TM ... nu au mai fost găsite. În aceste condiții, organele fiscale au procedat în conformitate cu prevederile art. 65 din OG. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, estimând baza de impunere, fiind stabilite în sarcina societății obligațiile fiscale menționate.

Astfel, s-a învederat că ținând cont de faptul că documentele contabile au fost pierdute și nu casate, societatea avea obligația să le declare nule la OMF al României și la organele fiscale, însă până la data controlului societatea nu a întreprins aceste demersuri, motivat pe dispozițiile art. 1 din Anexa nr. L B referitoare la Normele metodologice pentru întocmirea și utilizarea formularelor comune privind activitatea financiară și contabilă din H.G. nr. 831/1997 pentru aprobarea modelelor formularelor comune privind activitatea financiară și contabilă și a normelor metodologice privind întocmirea și utilizarea acestora, pe dispozițiile

art. 1 din Legea contabilității nr. 82/1991, coroborate cu prevederile art.4, art. 5, și art. 6 din același act normativ. S-a învederat că în cazul în care aceste formulare nu mai puteau fi utilizate, societatea avea obligată să procedeze conform art.8 din același act normativ, astfel că legiuitorul nu a prevăzut cazuri în care documentele cu regim special pot fi "casate", iar afirmația societății conform căreia s-a procedat la casarea documentelor cu regim special este contrazisă de declarația dată de către administratorul societății SC T de unde rezultă că procesul verbal de casare a documentelor a fost întocmit în mod fictiv atât facturile cât și chitanțele la care se face referire nu au mai fost găsite, de unde se deduce faptul că acestea nu au fost distruse. Persoanele care au primit spre folosință documentele cu regim special erau obligate să întreprindă demersuri legale în vederea recuperării sau să a justifice în orice moment existența acestora, la dosarul contestației formulate nefiind depus însă nici un document relevant în acest sens.

Față de aceste considerente, având în vedere că societatea reclamantă nu a putut justifica utilizarea facturilor fiscale lipsă, s-a subliniat de către pârâta D.G.F.P. Timiș și organele de inspecție fiscală au procedat la estimarea veniturilor aferente acestora, pe baza venitului mediu înregistrat de către societate conform facturilor fiscale lipsă, iar în urma celor constatate, organele fiscale au majorat veniturile, procedura privind estimarea veniturilor fiind reglementată de prevederile art. 61 lit 6 din O.G. nr. 70/1997, cu modificările și completările ulterioare.

Intimata D GFP Timiș a învederat că în mod corect organele fiscale au stabilit diferența de venituri datorată de către reclamant, lipsa caracterului infraccional al faptelor administratorilor societății neînlăturând obligațiile fiscale stabilite de către organul de control în sarcina petentei ca urmare a estimării veniturilor. Actul normativ care a stat la baza stabilirii diferenței impozitului pe profit este art. 4 din O.G. nr. 70/1994, republicat, în ceea ce privește stabilirea diferenței de TVA aceasta este Legea nr. 345/2002 și Legea nr. 571/2003 iar cu privire la impozitul pe venit actul normativ este OG nr. 24/2002. Majorările și penalitățile de întârziere au fost calculate de către organele fiscale în temeiul OG. nr. 26/2001, dat pentru modificarea și completarea O.G. nr. 11/1996, respectiv O.G. nr. 61 /2002 și O.G. nr. 92/2003, republicată.

S-a mai arătat că în ceea ce privește afirmația reclamantei conform căreia, decizia emisă de către instituția intimată se bazează pe normele fiscale abrogate, aceasta nu are temei legal, motivat de aceea că toate textele de lege invocate de către intimată, în temeiul cărora s-au stabilit diferențele de impozit pe profit, TVA și impozit pe venit, s-au aplicat de către organele fiscale la momentul controlului, nefiind vorba de acte normative existente la momentul emiterii deciziei de către organele de soluționare a contestației, care nu se pot aplica retroactiv.

În drept, s-au învederat dispozițiile art. 26 din Legea nr. 82/1991, republicată, ale art. 4 din OMF nr. 29/2003, ale art. 4 alin. 2 din O.U.G. nr. 217/1999 pentru Modificarea și completarea O.G. nr. 70/1994, republicată, ale art.7 din Legea nr. 414/2002, privind impozitul pe profit.

La data de 30.10.2007 pârâta DGFP Timiș a depus la dosarul cauzei completare la întâmpinare, prin care a solicitat, cu privire la cel de al patrulea cap de cerere din acțiunea reclamantei și anume returnarea sumei de... încasată de către AFP TIMISOARA prin executarea titlului de creanță contestat, să se constate inadmisibilitatea acestuia, motivat de faptul că acesta nu poate face obiectul prezentei acțiuni în contencios administrativ, reclamanta având posibilitatea să-l conteste pe calea unei contestații la executare, adresată instanței competente să judece o astfel de cerere, întrucât formele de executare pornite fie de către DGFP Timiș, fie de către AFP T pot fi contestate conform Codului de procedură fiscală.

La data de 21.11.2007 reclamanta a depus la dosarul cauzei Note de sedinta , prin care a solicitat instantei de judecat respingerea exceptiilor formulate de AFP Timioara, ca nefondate.

În motivare, reclamanta a artat ca pârâta AFP Timisoara are calitate procesuala pasiva , din considerente de opozabilitate. De asemenea, s-a artat ca AFP Timioara confunda modalitatea de recuperare a creantelor de la buget ca si consecinta a contestarii titlului de executare cu eventuala împiedicare - recuperare a sumelor ca si consecinta a contestatiei la executare clasice. Într-adevr judecatoria este competenta sa se pronunte într-o contestatie la executarea formulata împotriva unor acte de executare, Tribunalul însa , este competent sa se pronunt e asupra contestatiilor îndreptate împotriva actelor administrativ fiscale (a titlului de creanta asa cum este cazul în speta

La termenul de judecata din 21 noiembrie 2007, instanta conform disp. art. 137 Cod procedura civila l a unit cu fondul cauzei, exceptia inadmisibilitatii captului de cerere nr. 4 din actiunea reclamantei, exceptie invocată de pârâta D.G.F.P. Timis si exceptia lipsei calitatii procesuale pasive a pârâtei A.F.P. Timis , exceptie invocat de aceast pârâta, iar la cererea reprezentantei reclamantei a dispus efectuarea în cauza a unei expertize contabile, expertiz a al ca rui raport a fost intocmit de expert T raport ce se afla la dosar

La raportul de expertiza coatabila , pârâta D.G.F.P. Timis a formulat obiectiunii, ce au fost solutionate de acelasi e xpert prin rspunsul aflat la fila 154 din dosar.

Conform art. 137 Cod procedura civila „instanta se va pronunta mai întâi asupra exceptiilor de procedura , precum si asupra celor de fond care fac de prisos, in total sau în parte, cercetarea în fond a pricinii”_

In ceea ce priveste exceptia necompetentei materiale a Tribunalului Timis în solutionarea captului patru al cererii reclamantei, având ca obiect returnarea sumei de ... încasat de pârâta AFP Timioara prin executarea silita a titlului de creanta , reprezentat de decizia de impunere cu nr.... emisa de DGFP Timi, exceptie invocat de pârâta A.F.P. Timisoara, instanta o va respinge ca neîntemeiat întrucât acest petit este un accesoriu al petitelor având ca obiect anularea actelor fiscale in baza carora s-a stabilit debitul ce a fost executat silit de A.F.P. Timisoara iar conform disp. art 17 Cod procedura civila „, cererile accesorii si incidentale sunt în caderea instantei competente sa judece cererea principală”.

Pentru aceleasi considerente, instanta va respinge ca nefondata si exceptia inadmisibilitatii captului de cerere nr. 4 din actiunea reclamantei, exceptie invocata de pârâta D.G.F.P. Timis. Analizând exceptia lipsei calitatii procesuale pasive a pârâtei AFP Timisoara, exceptie invocat de aceasta pârâta , instanta o va respinge ca nefondat, constatând că în raport de petitul 4 din actiunea reclamantei, având ca obiect returnarea sumei de ... incasat de pârâta AFP Timisoara prin executare silita , aceasta pârâta are calitattea procesuala pasiva în cauza.

În ceea ce priveste fondul actiunii reclamantei, instanta constata ca pârâta DGFP Timis a procedat la o inspectie fiscala pariala în cadrul reclamantei, concretizat în procesul-verbal nr.... verificare dublat de o verificare de fond a societatii în urma careia au fost emise decizia de impunere cu nr.... emis de pârâta DGFP Timis si raportul de inspectie fiscala nr. ..întcmi de DGFP

În timpul controlului efectuat, organul fiscal de control a constatat lipsa din evidentele reclamantei a facturilor fiscale seria TMACB cu nr... Ca urmare a acestei constatari organul fiscal a procedat la estimarea bazei de impunere si a apreciat un eventual venit aferent acestor facturi (în cuantum de ... lei , calculând în baza acestui „venit” creante bugetare reprezentând diferenta TVA de plata în valoare de

... cu accesoriile aferente, diferenta de impozit pe profit de ... cu accesoriile aferente si diferenta impozit pe veniturile microintreprinderii de ... cu accesoriile aferente. Împotriva deciziei de impunere cu nr.... emis de pârâta DGFP Timis, reclamanta a formulat coatestatie, ce a fost solulionat de prâta D.G.F.P. Timis prin decizia nr...., conestatie ce a fost respins ca neîntemeiata , reținându-se ca organele de inspectie fiscala în mod legal au stabilit în sarcina reclamantei diferente de venituri ce au generat obligatii fiscale în cuantum de ... lei, baza legala pentru stabilirea diferentei de impozit fiind art 4 din O.G. nr. 70/1994 republicata , iar pentru stabilirea diferentei de TVA, legea nr. 345/2002 si Legea nr. 571/2003.

Prin concluziile sale, expertul contabil a artat ca potrivit art. 66 din Codul de procedura fiscala si pct. 65 din Normele metodologice de aplicare a Codului de procedura fiscala , organul fiscal nu era îndreptatit sa procedeze la estimarea bazei impozabile, întrucât nu erau întrunite conditiile prevazute de lege pentru estimarea bazei impozabile, iar facturile constatate lipsa nu puteau fi socotite documente justificative în intelesul legii, atâta timp cât nu exist nici o dovad de cel putin una dintre ele ar fi fost emis de catre reclamanta ori o alta persoana.

Expertul contabil a mai concluzionat ca facturile constatate lipsa nu mai puteau fi utilizate începând cu data de 01.01.2003 potrivit legii si câ pe toata perioada verificata supus controlului, activele imobilizate ale reclamantei erau inchiriate chiriile fiind facturate pe toata aceasta perioada , iar veniturile realizate din chirii, impozitele aferente si TVA au fost înregistrate în contabilitate si cuprinse în situatiile financiare si declaratiile fiscale depuse în termen de catre reclamant.

Pentru considerentele artate si având în vedere disp. pct 119 din Regulamentul de aplicare a Legii contabilitatii nr. 82/1991 modificata , disp. pct. 2.3 i pct. 2.4 din Reglementrile contabile simplioficat armonizate cu Directivale Europene aprobate prin O.M.F, nr. 306/2002, coroborat cu disp. O.M.F. nr. 989/2002 si ale art. 1 si urm din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ si având în vedere concluziile raportului de expertiza contabila , raport ce face parte integranta din prezenta hotrâre, instanta a admis actiunea reclamantei ca fiind întemeiata si a dispus, anulara partiala a raportului de inspectie fiscala nr .. emis de D.G.F.P Timis, anulara deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala cu nr.... emis de pârâta D.G.F.P Timis , anulara deciziei DGFP Timis cu nr... si a procesului-verbal nr.... emis de aceiasi pârâta ca fiind neterneinice si nelegale.

Ca urmare a anularii a acestor acte fiscale s i întrucât debitul contestat de reclamant a ost executat silit de catre parata AFP Timisoara instanta obliga parâta A.F.P. Timisoara la returnarea sumei de ... incasata prin executarea silitâ a titlului de creanta anulat.

În baza disp art. 274 alin. 1 Cod procedura civila , instanta obliga pârâta D.G.F.P. Timis , aflat in culpa procesuala ca urmare a emiterii actelor fiscale anulate, sa plateasca reclamanteia cheltuieli de judecat în cuantum de ... Desi reclamata prin avocat a solicitat si plata cheltuielilor de avocat, nu a facut dovada în cauza a acestor cheltuieli

PENTRU ACESTE MOTIVE

IN NUMELE LEGII HOTARASTE

Respinge exceptiile invocate de pârâtele D.G,F.P. Timis si A.F.P. Timisoara.

Admite actiunea formulata de reclamanta SC T în contradictoriu cu pârâtele M EF prin DGFP SI AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA BUCURESTI AFPM TIMISOARA .. avand ca obiect anulare acte fiscale.

Dispune anularea partiala a raportului de inspectie fiscala nr... emis de DGFP Timis anulara deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala cu nr....emisa de pârâta D.G_F.P Timis anulara deciziei DGFP TIMIS cu nr,...si a procesului-verbal nr ... emis de aceiasi parata .

Obliga pârâta A.F.P. Timisoara la returnarea catre reclamanta a sumei de ... lei încasata prin executarea silita a titlului de creanta anulat.

Obliga pârâta DGFP Timis sa plăteasca reclamantei cheltuieli de judecată în cuantum de ...lei.

Definitiva si executorie.

Cu recurs în 15 zile de la comunicare.

Pronuntat în sedinta publica din ...