

TRIBUNALUL...

SECTIA COMERCIALA SI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV

Dosar n.....

SENTINTA CIVILA NR....

Ședința publică din data de ...

Referitor la DECIZIA DGFP NR/ 118/2007

Instanta constituită din
PRESEDINTE
Grefier -

S-a luat în examinare cererea formulată de reclamanta SC S în contradictoriu cu parații D.G.F.P și A.F.P având ca obiect anulare acte.

La apelul nominal făcut în ședința publică, reprezentantul reclamantei av... L reprezentantul paratei DGFP prin c.j și reprezentanta pârâtei AFP Timișoara, c j

Procedura de citare îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședințe, după care, se constată deus la dosar prin serviciul registratura, note scrise formulate de către reclamanta la care sunt atașate d.c.nr.... și nr.... pronunțată de CA Timișoara.

Părțile prezente declară ca nu mai au alte cereri de formulat.

Nemaifiind alte cereri probe sau excepții de formulat, instanța în temeiul art. 150 c.pr. civ, declară închise dezbaterile, reține cauza spre soluționare și acordă cuvântul părților prezente.

Reprezentantul reclamantei solicită admiterea acțiunii așa cum a fost formulată, fără cheltuieli de judecată.

Reprezentantul paratei DGFP solicită respingere acțiunii ca neîntemeiată pentru motivele invocate în întâmpinare.

Reprezentanta paratei AFP solicită respingerea acțiunii și menținerea actelor administrativ contestate.

TRIBUNALUL

Deliberând, constată următoarele

Prin cererea înregistrată la această instanță sub nr.... legal timbrată, reclamanta SC S a chemat în judecată în procedura contenciosului administrativ paratele DGFP și A.F.P pentru că prin hotărâre judecătorească, instanța să dispună anularea în totalitate a deciziei nr.474/118/18.07.2007, emisă de DGFP și în parte anularea deciziei de impunere nr.... emisă de paratul AFP și a raportului de inspecție fiscală nr.... întocmit de același parat AFP în cea ce privește suma de ... lei cu titlul de TVA apreciată ca nedeductibilă, obligarea

paraților la rambursarea integrală a acestei sume solicitată prin decontul TVA nr.... aferent lunii ... 2006, cu cheltuieli de judecată.

În fapt, reclamanta releva, ca în urma cererii de rambursare TVA din luna ... 2006, a fost supusă de reprezentanții A.F.P. unei inspecții fiscale finalizată prin întocmirea RIF nr.... în baza căreia a fost emisă decizia de impunere nr.... prin care s-a respins cererea la rambursare a TVA în suma de ... lei, înscrisă în f.fiscală nr. emisă de către SC"D "SRL.

Împotriva celor două acte administrativ fiscale s-a adresat cu contestație în procedura prealabilă administrativă, respinsă de DGFP prin Decizia nr.474/118/18.07.2007, cu motivarea că aceasta este neîntemeiată.

Reclamanta apreciază că actele administrative de impunere fiscală reprezintă un exces de putere a organului de control, în sensul că, nu s-au avut în vedere prev.pct.42 al.5 și al.6 din NM de aplicare a L.nr.571/2003, aprobate prin HG nr.44/2004, și art.145 al.8 din L.nr.571/2003, motivul că nu a fost prezentată notificarea privind operațiunile de taxare invocat de către organul de control este nereal și totodată nelegal, deoarece, așa cum rezultă și din adresa din data de 5.01.2005, emisă de MFP către DGFP ... ,, depunerea notificării ulterior începerii aplicării regimului de taxare nu poate anula opțiunea de taxare a operațiunilor respective, aceasta fiind numai o condiție formală.

Apoi, în raportul de inspecție fiscală, respectiv în Decizia de impunere cu nr.... organul de control fiscal a preluat în mod eronat și trunchiat doar o parte din prev.art.44 din HG nr.44/2004, pentru aplicarea art. 141 lit.k, din L.nr.571/2003, și anume „beneficiari unor astfel de operațiuni nu au drept de deducere a TVA”, însă textul integral este următorul :” scutițiile de taxă pe valoarea adăugată prev.de art.141 C.fiscal, sunt obligatorii, cu excepția operațiunilor prev.de art.141 al.2 lit.k din C.fiscal, pentru care art.141 al.3 prevede dreptul de opțiune pentru aplicarea regimului de taxare. Scutițiile de TVA se aplică livrărilor de bunuri și/sau prestațiilor de servicii realizate de orice persoană impozabilă. Dacă o persoană impozabilă înregistrată ca plătitor de TVA a facturat în mod eronat cu taxă pe valoarea adăugată livrări de bunuri și/sau prestații de servicii scutite de TVA către beneficiar care are sediul activității economice sau sediul permanent ori, în lipsa acestuia, domiciliul sau reședința obișnuită în România, este obligată să storneze facturile emise. Beneficiarii unor astfel de operațiuni nu au dreptul de deducere a TVA, aplicată în mod eronat pentru o operațiune scutită; aceștia trebuie să solicite furnizorului/presatorului stornarea facturii cu TVA și emiterea unei noi facturi fără TVA”.

Se conchide cu aceea că pentru perioadele anterioare anului 2006, același organ de control a considerat același TVA aferent operațiunii de închiriere de bunuri imobile de la același proprietar-SC"D " ca fiind deductibilă, în baza aceluiași acte normative.

În drept și-a motivat cererea pe disp.L.nr.571/2003, HG nr.44/2004 și L.nr.554/2004, iar în probațiune a atașat la dosar Decizia nr.474/118/18.07.2007, Decizia nr. ... RIF nr.... f.f nr..... d.c nr...., a DGFP

notificare privind opțiunea de taxare, note scrise, dovada achitării taxei judiciare de timbru și timbru judiciar.

Parații DGFP și AFP au formulat și depus întâmpinări, prin care au solicitat respingerea acțiunii ca netemeinică și nelegală, motivând în esență cu aceeași cauză, reclamanta nu îndeplinește cerințele prev. de art. 141 al.2 lit.k și art.145 al.8 din L.nr.571/2003, raportat la pct.44 din NM de aplicare a L.nr.571/2003, aprobate prin HG nr.44/2004, iar pe cale de consecință solicită menținerea actelor administrative fiscale contestate ca fiind legale și temeinice.

Din actele și lucrările dosarului, instanța reține următoarea stare de fapt și de drept:

Reclamanta SC"S" SRL a solicitat rambursarea TVA rezultată din decontul cu taxă negativă nr.... aferentă lunii ... 2006, însă, administratorul fiscal AFP în RIF încheiat la ... înregistrat sub nr.... a constatat că TVA înscrisă în f.f.nr.... emisă de SC"D "SRL aferentă operațiunii de închiriere a unui bun imobil este nedeductibilă, deoarece nu au fost respectate prev.pct.44 din HG nr.44/2004, date în aplicare art. 141 al.2 lit.k și al.3 din L.nr.571/2003, respectiv nu a fost prezentată notificarea privind opțiunea de taxare a operațiunii de închiriere, de către emitentul f. fiscale.

În baza actului de control, parata AFP emite decizia de impunere nr.... privitor la respingerea de la rambursare a sumei de ... lei, aferentă închiriere spații reprezentând TVA dedus nelegal de către reclamanta din factura f.f nr..... emisă de SC"D "SRL.

Art. 141 din L.nr.571/2003, prevede că următoarele operațiuni de interes general sunt scutite de taxă pe valoarea adăugată pct.2 lit.k, arendarea, concesiunea și închirierea de bunuri imobile, cu următoarele excepții:

- 1, operațiunile de cazare care sunt efectuate în cadrul sectorului hotelier sau al sectoarelor cu funcție similară, inclusiv închirierea terenurilor amenajate pentru camping;
2. serviciile de parcare a vehiculelor;
3. închirierea utilajelor și a mașinilor fixate în bunurile imobile;
- 4, închirierea seifurilor;

Însă, potrivit alin.3 de la pct.42 din HG nr.44/2004, care se referă la art. 145 din L.nr.571/2003, persoanele impozabile înregistrate ca plătitor de TVA pot opta pentru aplicarea regimului de taxare pentru orice operațiune prev. la art. 141 al.2 lit.k c.fiscal, opțiunea de aplicare a regimului de taxare, urmând a se notifica organelor fiscale teritoriale pe formularul prev. în anexa 1 la NM și se aplică la data înscrisă în notificare.

3 Din analiza notificării atașate la dosar rezultă că aceasta a fost emisă ulterior emiterii f.fiscale aflată în litigiu, însă, prin adresa din 5.01.2005, emisă de MEF prin Direcția Generală de Politici și Legislație, privind veniturile bugetului general consolidat, s-a menționat că depunerea notificării ulterior începerii aplicării regimului de taxare nu poate anula opțiunea de taxare a operațiunilor respective,

aceasta fiind numai o conditie formala, sens in care s-a pronunta si instanta de control judiciar prin d.c nr.302 si 3003/13.03.2008.

Aşa fiind, actiunea va fi admisa conform dispozitivului care face parte integranta din prezenta hotărâre.

PENTRU ACESTE MOTIVE
IN NUMELE LEGH
HOTARASTE

Admite actiunea formulata de reclamanta SC"S "SRL din T avand sediul procedural ales la SCA ...in contradictoriu cu paratii D.G.F.P si A.F.P

Anulează in tot Decizia nr.... emisa de DGFP Timiş si anulează in parte Decizia de impunere nr.... cat si raportul de inspectie fiscala, nr.... ambele emise de A.F.P in privinţa sumei de ... ei, dispune rambursarea sumei solicitate conform decontului de TVA nr.... aferent lunii ... 2006.

Fără cheltuieli de judecata, nesolicitate.

Definitiva.

Cu recurs in termen de 15 zile de la comunicare. Pronuntata in şedinţa publica din...