

ROMANIA
CURTEA DE APEL ...
SECTIA COMERCIALA SI CONTENCIOS ADMINISTRATIV
DOSAR NR. .../ CA/ 2005

DECIZIA NR. 7/ CA/ 2006 - R
Sedinta publica din 19 ianuarie 2006
PRESEDINTE:
GREFIER:

Pe rol fiind solutionarea recursului in contencios administrativ declarat de parata Directia Generala a Finantelor Publice ... cu sediul in ..., in contradictoriu cu intimata reclamanta SC "X" SRL cu sediul in ..., si cu intimata parata Garda Financiara ... cu sediul in ..., impotriva sentintei nr. ... din 13.09.2005 pronuntata de Tribunalul ... in dosarul nr. .../ 2005, avand ca obiect anulare act control fiscal.

La apelul nominal facut in cauza, se prezinta recurenta parata DGFP ... prin cj. ..., in baza delegatiei nr. .../ 19.01.2005 emisa de recurenta si intimata reclamanta SC "X" SRL prin avocat in baza imputernicirii avocatiile depusa la dosar, lipsa fiind intimata parata Garda Financiara

Procedura de citare este legal indeplinita.

S-a facut referatul cauzei, invederandu-se instantei ca recursul este scutit de plata taxei de timbru, dupa care:

Reprezentantul recurenteii parate nu are alte exceptii, probleme prealabile sau cereri de formulat .

Reprezentantul intimatei reclamante depune la dosar concluzii si arata ca nu are alte exceptii, probleme prealabile sau cereri de formulat.

Instanta, nefiind alte exceptii, probleme prealabile sau cereri de formulat, considera cauza lamurita si acorda cuvantul asupra recursului.

Reprezentantul recurenteii parate solicita admiterea recursului astfel cum a fost formulat si motivat, fara cheltuieli de judecata.

Reprezentantul intimatei reclamante precizeaza ca actele le-au fost luate de catre organele de urmarire penale si ca nu mai sustine apararea privind transportul gratuit. Solicita respingerea recursului formulat ca nefondat, cu cheltuieli de judecata in cuantum de ... RON . Initial s-a retinut ca societatea a transportat un surplus de 7.161 persoane, datorand ca urmare a acesteia obligatii catre bugetul statului. Desi initial societatea intimata a sustinut, in aparare, ca probabil surplusul a fost datorat persoanelor din societatea care beneficiau de gratuitate, precizeaza ca nu mai intelege sa sustina aceasta aparare . De asemenea, arata ca imposibilitatea de a transporta numarul de persoane constatat

in plus este atat factica, cat si juridica. Societatii nu i-a fost aplicata nici o contraventie conform Legii 105/ 2000, la punctele frontiera cand vehiculele erau controlate de catre organele competente.

Reprezentantul recurenteii parate considera ca instanta ar trebui sa-i reduca onorariul reprezentantului intimitei reclamante nefiind fondat avand in vedere diligentele depuse.

Reprezentantul intimitei reclamante precizeaza ca quantumul onorariului este suma minima prevazuta.

CURTEA DE APEL DELIBERAND:

Asupra recursului de contencios administrativ de fata, constata urmatoarele:

Prin sentinta nr. .../ 13.09.2005 pronuntata in dosar nr. .../ 2005, Tribunalul ... a admis in parte actiunea in contencios administrativ precizata de reclamanta SC "X" SRL in contradictoriu cu paratele DGFP ... si Ministerul Finantelor - Garda Financiara ... si in consecinta a anulat pct. 2 din decizia nr. .../ 07.01.2005 emisa de DGFP ... si a anulat in parte procesul verbal de control nr. .../ 02.09.2002 incheiat de Garda Financiara ... pentru obligatiile de ... lei impozit pe profit si ... lei TVA, ... lei majorari de intarziere si ... lei penalitati aferente impozitului pe profit si a constatat ca reclamanta nu datora obligatii.

A mentinut acelasi proces verbal de control in partea privind obligatiile de TVA in suma de ... lei si respectiv in suma de ... lei datorate de reclamanta, cu obligarea paratei sa-i plateasca reclamantei suma de ... lei cheltuieli de judecata partiale.

Pentru a pronunta aceasta hotarare, prima instanta a retinut urmatoarele:

Datele cuprinse in adresele comunicate de IPJ de Frontiera ..., pe baza carora organul de control a stabilit ca 7.161 persoane au fost transportate fara a fi mentionate in documente, nu se coroborau cu alte probe.

Nu s-a confirmat incheierea proceselor verbale de constatare a contraventiilor in situatia in care organele politiei de frontiera ar fi constatat, la trecerea frontierei, transportarea persoanelor neincluse in documentele care insoteau transportul sau peste capacitatea mijloacelor de transport.

Nu s-a putut retine faptul ca reclamanta a recunoscut transportarea fara documente a 1.410 persoane prin necontestarea obligatiilor aferente . In fapt reclamanta a contestat constatarile si obligatiile stabilite de organul de control, inasa sub rezerva verificarii perioadei la care se refereau datele comunicate. Totusi obligatiile necontestate si datorate de reclamanta sunt de...lei TVA si...lei.

Impotriva acestei hotarari a declarat recurs, in termen si scutit de plata taxei de timbru, parata DGFP ..., solicitand admiterea acestei cai de atac, modificarea sentintei comerciale atacate si respingerea actiunii formulata de reclamanta SC "X" SRL.

In motivare recurentul arata ca instanta de fond a dat o interpretare gresita modalitatii de calcul a impozitului pe profit si taxei pe valoarea adaugata.

Potrivit prevederilor art. 22 alin. 1 lit. a din OG 70/ 1994 privind impozitul pe profit, organele fiscale au dreptul de a controla operatiunile care au ca scop evitarea si diminuarea platii impozitelor, iar conform dispozitiilor art. 29 din OUG nr. 17/ 2000 privind taxa pe valoarea adaugata, daca se constata erori si abateri de la normele legale, organele fiscale au obligatia de a stabili cuantumul TVA deductibile facturate si de a proceda la urmarirea diferentelor de plati sau la restituirea sumelor incasate in plus, iar daca datele necesare pentru calcularea bazei de impozitare lipsesc sau sunt incomplete, organele fiscale vor proceda la impozitare prin estimare. Aceste dispozitii legale, fiind aplicabile acestei spete, recurenta arata ca a procedat la estimarea veniturilor corespunzatoare diferentei de calatori si la recalcularea impozitului pe profit si a TVA aferent, intrucat s-a constatat ca societatea nu a inregistrat in evidentele sale toate persoanele care au tranzitat punctele de trecere a frontierei din judetul ..., cu autovehiculele societatii.

In drept sunt invocate dispozitiile art. 304 pct. 9 Cod procedura civila.

Examinand cauza prin prisma motivului de recurs invocat si din oficiu, in temeiul disp. art. 304 Cod procedura civila, instanta de recurs constata ca recursul declarat de parata DGFP ... este neintemeiat.

Organul de constatare a procedat la estimarea veniturilor realizate de catre intimata reclamanta pentru transportul a 7.161 persoane cu privire la care nu s-a facut nici o mentiune in documentele contabile, in temeiul datelor furnizate de catre IJP de Frontiera ... si care nu se coroboreaza cu alte probe administrate in cauza, aspect retinut in mod corect de catre prima instanta.

Nici sustinerea recurentului ca reclamanta a recunoscut transportarea fara documente a 1.410 persoane nu a fost avuta in vedere de catre prima instanta deoarece in mod legal s-a retinut ca prin cererea de reluare a procedurii administrative, dupa suspendare, intimata reclamanta a contestat in intregime obligatiile calculate de organul fiscal pentru transportul a 7.161 persoane.

Chiar daca, conform dispozitiilor legale invocate de catre recurent (art. 22 alin. 1 lit. a din OG 70/ 1994 privind impozitul pe profit si art. 29 din OUG 17/ 2000 privind taxa pe valoarea adaugata) organele fiscale au dreptul sa controleze operatiunile care au ca scop evitarea si diminuarea platii impozitelor iar in cazul in care se constata lipsa datelor necesare sau acestea sunt

incomplete, au dreptul sa procedeze la impozitarea prin estimare, acest drept de estimare este reglementat prin disp. art. 19 din Legea 87/ 1994 pentru combaterea evaziunii fiscale, abrogata prin art. 16 din Legea 241/ 2005, dispozitii care le completeaza pe cele cuprinse in actele normative invocate de recurent.

Astfel, conform disp. art. 19 din Legea 87/ 1994 "in cazul in care, ca urmare a savarsirii unei infractiuni sau contraventii, nu se pot stabili, pe baza evidentelor contribuabilului, impozitele, taxele si contributiile datorate, acestea vor fi determinate de organele de control prin estimare, utilizand in acest scop orice documente si informatii referitoare la activitatea si perioada desfasurata, inclusiv compararea cu activitati si cazuri similare". Conform disp. art. 20 din aceeași lege "constatarea contravențiilor si aplicarea sanctiunilor se fac de ctre organele de control financiar - fiscal din cadrul Ministerului Finantelor si din unitatile teritoriale subordonate, Garda Financiara si alte organe imputernicite de lege".

In speta nu s-a constatat savarsirea unei contraventii sau infractiuni de catre intimata reclamanta, prin neinregistrarea in contabilitate a veniturilor pe care le-ar fi realizat din transportul a 7.161 persoane . Astfel, in procesul verbal nr. .../ 02.09.2005 intocmit de Garda Financiara se precizeaza la fila 6 ca pentru faptele consemnate la cap. II punctele a si b s-a intocmit procesul verbal de constatare si sanctionare a contravențiilor. Ori punctele a si b ale Cap. II din procesul verbal nr. .../ 2005 se refera la incasarile efectuate de catre intimata din activitatea de transport si inregistrate in evidenta contabila si pentru care nu s-a calculat TVA deoarece s-a aplicat cota "0" sau scutit cu drept de deducere. Prin urmare, contraventia constatata de organul fiscal nu se refera la neinregistrarea in documentele contabile ale intimatei a veniturilor realizate din transportul celor 7.161 persoane neinregistrate in acte si pe care recurentul considera ca le-a transportat reclamanta, in baza doar a informatiei furnizate de IJP de Frontiera...

Nu s-a constatat nici savarsirea unei infractiuni deoarece prin rezolutia pronuntata de Parchetul de pe langa Judecatoria ... in dosar nr. .../ 2002 s-a stabilit ca nu se poate retine savarsirea infractiunii de evaziune fiscala prevazuta de Legea 87/ 1994, cu privire la fapta de neevidentiere a veniturilor din transportarea a 7.161 persoane.

Pentru aceste considerente, calcularea prin metoda estimarii a impozitului pe profit si a TVA aferenta in sarcina intimatei reclamante este nelegala, nefiind indeplinita conditia constatarii savarsirii unei infractiuni sau contraventii cu privire la presupusul transport al unui numar de 7.161 persoane. Mai mult, numarul de 7.161 persoane a fost retinut in actul de control atacat exclusiv in temeiul unor adrese ale Inspectoratului Judetean al Politiei de Frontiera ..., fara ca aceste date sa fie probate si prin alte mijloace de proba administrate in cauza.

Toate aceste aspecte au fost avute in vedere de catre prima instanta si analizate pe larg in considerentele hotararii, pronuntand o hotarare temeinica si legala.

Astfel instanta de recurs constata ca motivul de recurs invocat de recurent, prevazut de art. 304 pct. 9 Cod procedura civila, este neintemeiat si in temeiul dispozitiilor art. 312 alin. 1 Cod procedura civila urmeaza a respinge ca nefondat recursul declarat de recurentul parat DGFP

In baza dispozitiilor art. 274 Cod procedura civila urmeaza a fi respinsa ca nefondata cererea formulata de recurent de reducere a onorariului avocatial al reprezentantului intimitei deoarece apreciaza ca acest onorariu nu este mare fata de munca indeplinita de avocat si in consecinta va fi obligata partea recurenta sa plateasca partii intimite suma de ... RON cheltuieli de judecata in recurs, conform delegatiei depuse la dosar.

PENTRU ACESTE MOTIVE
IN NUMELE LEGII
D E C I D E:

Respinge ca nefondat recursul declarat de recurenta parata Directia Generala a Finantelor Publice ... cu sediul in ..., in contradictoriu cu intimata reclamanta SC "X" SRL cu sediul in ... si cu intimata parata Garda Financiara ... cu sediul in ..., impotriva sentintei nr. ... din 13.09.2005 pronuntata de Tribunalul ..., pe care o mentine in totul.

Respinge cererea recurentei Directia Generala a Finantelor Publice ... de reducere a onorariului avocatial al reprezentantului intimitei.

Obliga partea recurenta sa plateasca partii intimite suma de ... RON cheltuieli de judecata in recurs.

I R E V O C A B I L A

Pronuntata in sedinta publica azi,

PRESEDINTE,

GREFIER,