

ROMANIA
TRIBUNALUL BIHOR ORADEA
SECTIA COMERCIALA SI CONTENCIOS ADMINISTRATIV
DOSAR NR. 831/ CA/ 2005

SENTINTA NR. 228/ CA/ 2005
Sedinta publica din 13 septembrie 2005
PRESEDINTE:
GREFIER:

Pe rol fiind pentru astazi pronuntarea asupra cauzei de contencios administrativ in prima instanta formulata de reclamanta SC "X" SRL cu sediul in ..., in contradictoriu cu paratele Directia Generala a Finantelor Publice ... cu sediul in ..., si Garda Financiara ... cu sediul in ... avand ca obiect anularea Procesului Verbal de control nr. ... incheiat la data de 28.08.2002 de catre Garda Financiara ... si anularea Deciziei nr. ... din 07.01.2005 emisa de Directia Generala a Finantelor Publice

La apelul nominal facut in cauza nu se prezinta nimeni.

Procedura de citare este completa.

S-a facut referatul cauzei de catre grefierul de sedinta invederandu-se instantei cele de mai sus, actiunea este timbrata, dupa care:

Instanta constata ca dezbaterea cauzei in fond a avut loc la data de 6 septembrie 2005 cand partile prezente au pus concluzii mentionate in incheierea de sedinta de la aceea data, incheiere care face parte integranta din prezenta hotarare si cand s-a amanat pronuntarea la data de 13 septembrie 2005 .

TRIBUNALUL
DELIBERAND:

Constata ca, prin actiunea in contencios administrativ inregistrata la Tribunalul ... la data de 07.02.2005, reclamanta SC "X" SRL a chemat in judecata pe paratele Directia Generala a Finantelor Publice ... si Garda Financiara ... solicitand anularea procesului verbal nr. ... / 28.08.2002 incheiat de Garda Financiara ... si a Deciziei nr. ... / 07.01.2005 emisa de DGFP .

In motivarea actiunii reclamanta arata ca, prin procesul verbal de control din 28.08.2002, Garda Financiara ... a stabilit ca, in perioada 01.01.2001 - 26.04.2002, SC "X" SRL nu a inregistrat in evidenta contabila venituri obtinute din transportarea in strainatate a unui numar de 7.161 persoane.

Surplusul de persoane a rezultat din compararea numarului de 27.510 persoane, comunicat de I.P.J. de Frontiera ..., cu numarul de 20.349 persoane inregistrate in evidentele societatii .

Ca urmare, prin procesul verbal de control s-a dispus virarea la bugetul statului a sumei de ... lei impozit pe profit, ... lei majorari de intarziere, ... lei penalitati de intarziere si ... lei TVA .

Pentru neplata sumelor vizand surplusul de persoane s-a formulat plangere penala pentru evaziune fiscala, impotriva administratorului societatii .

Impotriva procesului verbal de control s-a formulat contestatie la Directia Generala a Finantelor Publice

Pe baza probelor administrate in dosarul de urmarire penala nr. ... / 2002, s-a stabilit ca, nu au fost transportate persoane peste numarul celor aflate in evidentele societatii, solutia data fiind de scoatere de sub urmarire penala .

Reluandu-se procedura de solutionare a contestatiei impotriva procesului verbal de control, DGFP ... a pronuntat Decizia nr. ... / 07.01.2005 .

Reclamanta sustine ca Decizia nr. .../ 07.01.2005 este netemeinica deoarece ignora solutia data in dosarul de urmarire penala.

Surplusul de 7.161 persoane transportate nu a fost dovedit, procesul verbal de control avand ca suport doar datele comunicate de I.J.P.F. ..., nesustinite de alte documente.

Din datele comunicate de I.J.P.F. ...ar rezulta ca au fost transportate persoane cu depasirea numarului de locuri ale autocarelor, fapt ce nu este posibil cum precizeaza si I.J.P.F. ... in adresa anexata.

In drept, reclamanta isi intemeiaza actiunea pe dispozitiile art. 1 din Legea nr. 554/ 2004 si art. 187 din Codul de procedura fiscala.

Prin intampinarile depuse la dosar, paratele au cerut respingerea actiunii, ca nefondata, sustinand ca obligatiile de plata au fost stabilite in mod corect si legal, prin estimarea veniturilor corespunzatoare diferentei de calatori, deoarece reclamanta nu a inregistrat in evidentele sale toate persoanele transportate.

Paratele mai arata ca, insasi reclamanta a recunoscut in contestatia formulata in calea administrativa de atac, ca a transportat persoane in plus fata de cele inregistrate, motivand fara a dovedi cu acte legale, ca parte din aceste persoane au beneficiat de curse gratuite in calitate de angajati ai firmei sau membrii familiilor lor, soferi si insotitori ai curselor.

In incheierea sedintei de judecata din 06.09.2005 s-a consemnat precizarea actiunii de catre reclamanta in sensul ca, solicita anularea in intregime a procesului verbal de control nr. ... / 28.08.2002 incheiat de Garda Financiara ... si anularea Deciziei nr. ... / 07.01.2005 emisa de DGFP ... numai in partea privind pct. 2 din Decizie .

In cauza s-au administrat probe cu acte scrise si s-a atasat dosarul nr. ... / 2002 al Parchetului de pe langa Judecatoria

Din examinarea actelor dosarului, instanta constata :

Prin procesul verbal din 28.08.2002, inregistrat sub nr. ... / 02.09.2002 (filele 9-14), organul de control al Garzii Financiare a stabilit in sarcina reclamantei urmatoarele obligatii de plata :

- ... lei impozit pe profit aferent veniturilor estimate la suma de ... lei pentru transportul unui numar de 7.161 persoane neinregistrate in evidenta contabila, cu ... lei majorari de intarziere si ... lei penalitati de intarziere ;

- ... lei TVA aferenta veniturilor estimate la suma de ... lei ;

- ... lei TVA pentru incasari din unele curse (efectuate in activitatea de transport persoane in trafic international prin curse regulate), la care nu a putut justifica cota zero de TVA, respectiv scutirea cu drept de deducere (lipsind foile de parcurs sau cele prezentate nu au indeplinit conditiile legale) ;

- ... lei TVA pentru incasari din alte curse (efectuate in activitatea de transport de persoane in trafic international prin curse ocazionale), la care nu justifica cota zero de TVA sau scutit cu drept de deducere (lipsind sau fiind completate necorespunzator foile ASOR).

Reclamanta a depus contestatie (filele 263, 264) in procedura administrativa reglamantata de OG nr. 13/ 2001, prin care a contestat obligatiile de impozit pe profit si TVA aferente veniturilor estimate din transportul celor 7.161 persoane neinregistrate in evidentele societatii . A precizat ca, sub rezerva verificarii ulterioare a perioadei la care se refera datele comunicate de I.J.P.F. ..., ar datora suma de ... lei impozit pe profit si suma de ... lei TVA pentru venituri neinregistrate din transportul unui numar de 1.410 persoane .

In ce priveste obligatia de ... lei aferenta transporturilor internationale prin curse regulate, a sustinut ca, organul de control a aplicat gresit cota de 19 % la suma incasata (deoarece suma incasata de la calatori cuprinde si TVA), cota corecta fiind de 15,966 %, astfel ca, TVA este in suma de ... lei, contestand in consecinta diferenta de ... lei.

Prin Decizia nr. ... / 07.01.2005 (filele 4-8), DGFP ... a admis contestatia pentru capatul de cerere privind TVA in suma de ... lei si a respins capetele de cerere privind obligatiile aferente veniturilor estimate din transportul a 7.161 persoane.

Pentru a hotara respingerea acestor capete de cerere, DGFP ... a retinut ca, in conformitate cu art. 22, al. 1, lit. a) din OG 70/ 1994 si art. 29 din OUG 17/ 2000, organele de control au procedat legal la estimarea veniturilor corespunzatoare diferentei de calatori si la calcularea impozitului pe profit si a TVA aferenta acestora, deoarece societatea nu a inregistrat in evidentele sale un nr. de 7.161 persoane care au tranzitat punctele de trecere a frontierei din judetul Bihor cu autovehiculele SC "X" SRL.

Instanta constata ca, dispozitiile legale invocate permit intr-adevar organelor de control sa stabileasca operatiunile care au ca scop evitarea si

diminuarea platii impozitelor, iar in cazul in care constata abateri de la normele legale, sa procedeze la impozitare prin estimare.

Conform art. 6 din Legea contabilitatii nr. 82/ 1991 - republicata, dovada operatiunilor economico- financiare efectuate de agentul economic se face cu documente justificative care stau la baza inregistrarilor in contabilitate.

Procedeul de impozitare prin estimare (folosit de organul de control) se poate folosi cand se constata abateri - infractiuni sau contaventii, conform art. 14 din Legea nr. 87/ 1994 - republicata, abrogata prin Legea nr. 241/ 2005.

Potrivit art. 14 din Legea nr. 87/ 1994, in cazul in care, ca urmare a savarsirii unei infractiuni sau contaventii, nu se pot stabili pe baza evidentelor contribuabilului, impozitele, taxele si contributiile datorate, acestea vor fi determinate de organul 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.

Pentru neevidentierea prin acte contabile sau alte documente legale a veniturilor din transportul celor 7.161 persoane neinregistrate si a impozitelor aferente estimate, organul de control a sesizat Parchetul de pe langa Judecatoria

Prin rezolutia nr. .../ 17.02.2004, data in dosarul nr. .../ P/ 2002, atasat, Parchetul de pe langa Judecatoria Oradea a stabilit ca nu se poate retine savarsirea infractiunii, prevazuta de Legea nr. 87/ 1994, in legatura cu pretinsa neevidentiere a veniturilor din transportarea celor 7.161 persoane.

Pe baza probelor administrate in dosarul de urmarire penala, s-a concluzionat ca, sunt posibile doua situatii: fie organele politiei de frontiera nu au luat masurile legale constand in sanctionarea contraventionala a transportatorului, si oprirea mijlocului de transport de a trece frontiera, sau au fost efectuate inregistrari nereale de catre politia de frontiera.

Solutia de scoatere de sub urmarire penala data prin rezolutia Parchetului, nu are autoritate de lucru judecat, nefiind o hotarare a instantei penale conform art. 22 din Codul de procedura penala, constituind insa un mijloc de proba in cauza.

Examinand probatoriul administrat, instanta retine ca, datele cuprinse in adresele comunicate de I.P.J. 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 coroboreaza cu alte probe.

In masura in care datele comunicate de I.P.J. de Frontiera ... ar fi reale, acestea trebuiau sa rezulte din procesele verbale de constatare si sanctionare contraventionala incheiate de I.P.J. Frontiera ... deoarece, in conformitate cu prevederile art. 40 lit. a) din O.G. nr. 44/ 1997 aprobată cu modificarile si completarile prin Legea nr. 105/ 2000, transportul persoanelor in

aceste conditii constituie contraventie, nefiind respectate prevederile caietelor de sarcini anexate licentelor.

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, transoptarea persoanelor neincluse in documentele care insotesc transportul sau peste capacitatea mijloacelor de transport.

Nu se poate retine nici sustinerea paratelor ca, din cele 7.161 persoane stabilite de organele de control, reclamanta ar fi recunoscut in calea administrativa de atac, transportarea fara documente a 1.410 persoane, pentru care nu ar fi contestat obligatiile aferente.

In fapt, asa cum rezulta din contestatie (filele 263-264), reclamanta a contestat constatările si obligatiile stabilite de organul de control pentru cele 7.161 persoane, precizand inasa, sub rezerva verificarii perioadei la care se refera datele comunicate de I.P.J. de Frontiera ..., ca ar datora impozit pe profit si TVA pentru venituri neinregistrate din transportarea a 1.410 persoane.

Prin cererea de reluare a procedurii administrative, dupa suspendare, reclamanta a contestat in intregime obligatiile aferente numarului de 7.161 persoane, deci nu se poate retine ca, obligatiile aferente celor 1.410 persoane nu ar fi fost contestate in calea administrativa de atac.

In consecinta, instanta apreciaza ca stabilirea prin estimare a impozitului pe profit in suma de ... lei si a TVA in suma de ... lei nu are suport real intrucat datele comunicate de I.P.J. de Frontiera ... (pe baza carora organul de control a procedat la impozitare prin estimare) nu sunt confirmate prin alte probe, comunicarile facute de I.P.J. de Frontiera ... neconstituind astfel un fapt probatoriu suficient pentru a ajunge la concluzia retinuta de organul de control.

Nedatorand impozitul pe profit si TVA pentru veniturile neinregistrate din transportarea celor 7.161 persoane, reclamanta nu datoreaza nici majorari si penalitati aferente.

Reclamanta datoreaza suma de ... lei TVA si respectiv suma de ... lei TVA, pentru venituri incasate din cursele externe, la care nu a putut justifica practicarea cotei zero de TVA sau scutit cu drept de deducere, aceste obligatii nefiind contestate in calea administrativa de atac au ramas definitiv stabilite.

Pentru diferenta de ... lei, contestata in calea administrativa de atac, contestatia a fost admisa conform pct. 1 din Decizia nr. .../ 07.014.2005 data de D.G.F.P.

Cu privire la obligatiile de ... lei TVA, respectiv ... lei TVA, desi in prezenta actiune a cerut anulara in intregime a actului de control, reclamanta nu a invocat nici un motiv de nelegalitate sau neteminicie a stabilirii acestor obligatii.

Actiunea de anulare a acestor obligatii nu este admisibila cata vreme nu au fost contestate in procedura administrativa prealabila reglementata de la acea data de OUG nr 13/ 2001.

Pentru considerentele aratate, actiunea precizata se gaseste in parte intemeiata si va fi astfel admisa.

In temeiul art. 18 din Legea nr. 554/ 2004 se va dispune anularea pct. 2 din Decizia nr. .../ 01.07. 2005 a DGFP ... si anularea in parte a procesului verbal 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 de intarziere aferente impozitului pe profit, constatand ca reclamanta nu datoreaza aceste obligatii.

Se va mentine, procesul verbal nr. ... / 02.09.2002 pentru obligatiile de TVA in suma de ... lei si respectiv in suma de ... lei, datorate de reclamanta.

In temeiul art. 274 din Codul de procedura civila, paratele vor fi obligate sa-i plateasca reclamantei suma de ... lei cu titlu de cheltuieli de judecata pariale (onorar de avocat - fila 41), corespunzatoare pretentiilor gasite intemeiate.

PENTRU ACESTE MOTIVE
IN NUMELE LEGII
HOTARASTE:

Admite in parte actiunea in contencios administrativ precizata de reclamanta SC "X" SRL din ... in contradictoriu cu paratele Directia Generala a Finantelor Publice ... din ... si Ministerul Finantelor - Garda Financiara ... din ... si in consecinta;

Anuleaza pct. 2 din Decizia nr. .../ 07.01.2005 emisa de DGFP ... si anuleaza 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 de intarziere aferente impozitului pe profit si constata ca reclamanta nu datoreaza aceste obligatii.

Mentine acelasi proces verbal de control in partea privind obligatiile de TVA in suma de ... lei si respectiv in suma de ... lei datorate de reclamanta.

Obliga pe prate sa-i plateasca reclamantei suma de ... lei cheltuieli de judecata partiale.

Cu recurs in 15 zile de la comunicarei.

Pronuntata in sedinta publica azi, 13 septembrie 2005.

PRESEDINTE,

GREFIER,