

ROMANIA
TRIBUNALUL TIMIȘ
SECTIA COMERCIALA
SI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV Dosar nr....

SENTINTA CIVILĂ NR...

Ședința publică ...REFERITOR LA DECIZIA 98/2007

Completul de judecată
compus din:
PRESEDINTE
JUDECATOR
GREFIER

Pe rol se afla judecarea acțiunii de contencios administrativ formulată de contestatoarea SC T în contradictoriu cu intimata DIRECTIA GENERALĂ A FINANTELOR PUBLICE, având ca obiect anulare acte control.

La apelul nominal făcut în ședință publică, lipsa partile Contestatoarea a solicitat judecarea cauzei în lipsă, conform disp. art. 242 alin. 2 Cod procedură civilă.

Procedură completă. Cerere timbrată cu taxă judiciară de timbru .

După deschiderea dezbaterilor s-a iăcut referatul cauzei de către grefiera de ședință, după care instanța de judecată, văzând că nu mai sunt alte cereri de formulat și probe de administrat apreciază cauza lămurită și în baza art. 150 Cod procedură civilă, închide dezbaterile și reline cauza în pronunțare.

TRIBUNALUL

Deliberând, asupra acțiunii constată că:

Prin acțiunea înregistrată pe rolul TTimiș sub nr....la data de ... reclamanta SC T a formulat contestație, în contradictoriu cu pârâta DGFP prin care a solicitat ca prin hotărârea ce se va pronunța să se dispună anularea Deciziei nr. 306/98/13.06.2007 emisă în soluționarea plângerii prealabile - contestației formulate împotriva deciziei de impunere nr. ... anularea deciziei de impunere nr.... și a raportului de inspecție fiscală nr. ... ce a stat la baza încheierii deciziei de impunere mai sus menționată și pe cale de consecință s-a solicitat ca instanța de judecată să dispună rambursarea de îndată a sumei de ... lei și exonerarea reclamantei contestatoare de la plata sumei de ...TVA nedeductibil calculat în mod eronat de către organul constatator intimat.

Reclamanta a arătat că în temeiul art. 15 Legea 554/2004 a contenciosului administrativ solicită suspendarea actelor administrative atacate până la solutionarea definitivă și irevocabilă a contestației, cu cheltuieli de judecată.

În motivare, contestatoarea a învederat faptul că, contestă modul de calcul eronat prezentat în Raportul de inspecție fiscală nr....prin care a fost stabilit o TVA nedeductibilă în suma de... lei fiind respinsă la rambursare suma de ... lei și obligând-o la plata sumei de ... lei cu titlu de TVA și ... lei cu titlu de majorări de întârziere .

Astfel s-a arătat că decizia organului constatator intimat este eronată. Astfel acesta în justificarea măsurilor luate invocă dispozițiile art.141 alin. 2 lit. k) Cod fiscal respectiv art.42 din Normele Metodologice de aplicare aprobate prin H.G. nr. 44/2004. S-a arătat că organul constatator intimat a constatat ca societatea reclamantă în calitate de proprietara tabulara a construcțiilor lucru pe care organul constatator nu l-a făcut în cadrul inspecției fiscale efectuate. S-a subliniat că, pentru ca, stabilirea cu exactitate a TVA aferent construcțiilor pentru care nu se acceptă deductibilitatea trebuie efectuată în cauza o expertiza tehnică de specialitate contabilă.

Fată de aceste considerente, s-a învederat că organul constatator intimat înscrise în C.F nr.... și a dotărilor aferente acestei construcții a încheiat la ... un contract de închiriere a întregului fond de comerț, chiria stabilită în acest contract fiind cu opțiunea scutit de TVA. În realitate însă așa cum este stabilit în art. 2 al acestui contract închiriere, obiectul închirierii îl constituie fondul de comerț astfel cum a acesta a fost descris , anexele nr. 1 și 2 la contract, respectiv bunul imobil constând din Fabrica de furnir compusă M centrala termică, hala de producție, hala metalică și centrala termică veche astfel cum acesta apare' descris în Cartea funciara nr....și bunurile mobile constând din utilaje și dotări astfel cum apar ele descrise în anexa nr. 2 la contract inclusiv o platforma betonată utilizată ca parcare. Prețul acestui contract de închiriere, care așa cum s-a arătat conține pe lângă bunul imobil și o serie de bunuri mobile, a fost stabilit la suma de ... anual cu opțiunea fără TVA . Deși prețul contractului de închiriere a fost stabilit în mod global pentru întregul fond de comerț și nu pe fiecare articol în parte contestatoarea a considerat că organul constatator în mod eronat a luat ca bază de calcul în vederea ajustării TVA întreaga sumă. Astfel conform art. 42 alin.7 H.G. nr. 44/2004 ajustarea TVA - ului dedus anterior se aplica doar construcțiilor în sine, fiind astfel exceptate de la aceasta ajustare: terenul, platforma pentru parcare (ce apare ca obiect închiriat în anexa 2 cat. I), mașinile și utilajele independente, utilajele și mașinile fixate în bunurile imobile care pot fi detașate fără a fi deteriorat imobilul.

Contestatoarea a criticat ca fiind nelegală și netemeinică măsura de extindere a regimului special de deducere a TVA aferentă construcțiilor și altor bunuri ce intră în fondul de comerț al societății contestatoare. S-a mai arătat că valoarea dotărilor este mai mare decât valoarea construcțiilor în sine și se impune o determinare defalcată a TVA - ului aferent fiecăreia din aceste categorii de bunuri, a *efectuat un calcul*

eronat a TVA nedeductibil, pe de o parte greșind baza de calcul iar pe de alta parte incluzând în calcul și alte bunuri care sunt exceptate (de exemplu platforma aferentă parcarii), că organul constatator intimat în mod nelegal și netemeinic a consemnat faptul ca investițiile efectuate la construcțiile în litigiu care au dat drept de deducere a TVA rambursat până în prezent fac în totalitate obiectul contractului de închiriere, aspecte fală de care contestatoarea a arătat că în conformitate cu anexa 6 la contractul de închiriere aceasta își desfășoară în continuare și în prezent activitatea de producție în același spațiu realizând TVA colectat. Astfel cel puțin proportional, TVA - ul aferent construcțiilor trebuie acceptat la deductibilitate fiind destinat unor operațiuni taxabile.

Contestatoarea a arătat că pentru aceste motive solicită admiterea contestației, în sensul să se dispună anularea deciziei nr. 306/98/13.06.2007 și a deciziei de impunere nr.... cu raportul de inspecție fiscală aferent. De asemenea, în ceea ce privește suspendarea măsurilor luate în actele administrative fiscale arătate contestația a considerat că neluarea acestei măsuri a suspendării ar pune-o într-o situație financiară și juridică grea, respectiv executarea putându-se face pe aceste sume, restituirea lor ulterioară necesitând de asemenea un mare efort.

În drept, contestația a invocat disp. art. 141 alin. 2 lit. k din Codul fiscal, art. 42 alin. 7 din HG nr. 44/2004, art. 187 din O.G. nr. 92/2003, art. 11 și 15 din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ.

La data de ...intimată DGFP TIMIȘ a depus la dosarul cauzei întâmpinare, prin care a solicitat: - cu privire la primul capăt de cerere, respingerea ca neîntemeiată a cererii privind anularea Deciziei nr. 306 /98 /13.06.2007 emisă de D.G.F.P. Timiș, a Raportului de inspecție fiscală nr.... și Deciziei de impunere nr.... încheiate de D.G.F.P. Timiș - S.A.F. - A.I.F.. pentru suma de ...lei cu privire la cel de-al doilea capăt de cerere, - obligarea societății contestatoare să depună cauțiune de 20% din cuantumul sumei totale contestate de ...și tot cu privire la cel de-al doilea capăt de cerere - respingerea ca neîntemeiată a cererii de suspendare, în condițiile art. 15 din Legea nr. 554/2004, a executării actelor administrative fiscale atacate, respectiv a Raportului de inspecție fiscală nr... și Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale nr...încheiate de D.G.F.P. Timiș -S.A.F. - A.I.F.

În apărare, intimata a învederat instanței că, cu ocazia controlului efectuat la sediul "T" s-a încheiat Raportul de inspecție fiscală nr.... prin care s-a constatat că societatea a dedus în mod nejustificat TVA în suma totală de ...și nu a colectat TVA în sumă de ... Întrucât societatea a solicitat la rambursare suma de ... rezultă că societatea are de plată TVA în suma de ...lei la care s-au calculat majorări de întârziere aferente în suma de ... pentru nevirarea la scadență a TVA de plată în baza prevederilor art. 115 (1) și art. 116 din O.G. nr. 92/2003 republicată. În baza constatărilor cuprinse în Raportul de inspecție fiscală nr.... în conformitate cu prevederile art. 107, alin. 2 din O.G. nr. 92/2003 republicată, privind Codul de procedura fiscală, sa emis Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală nr.... de către D.G.F.P. Timiș -A.I.F. prin care s-au stabilit obligațiile fiscale suplimentare în sarcina societății verificate în suma totală de ... lei și obligații fiscale de plată în suma de ... lei .

Intimata a mai arătat că împotriva Raportului de inspecție fiscală nr.... și a Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale nr.... S.C. "T" a formulat contestație prealabilă în condițiile art. 175 și următoarele din O.G. nr. 92/2003 republicată, privind Codul de procedura fiscală, contestație respinsă prin Decizia nr. 306 /98 /13.06.2007 emisă de D.G.F.P. Timiș.

Pe fond, cu privire la primul capăt de cerere, intimata a solicitat instanței de judecată respingerea ca neîntemeiată a cererii privind anularea Deciziei nr. 306 /98 /13.06.2007 emisă de D.G.F.P. Timiș, a Raportului de inspecție fiscală nr.... și Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale nr.... încheiate de D.G.F.P. Timiș - S.A.F. - A.I.F., pentru suma de ... arătând că își menține punctele de vedere exprimate pe larg în cuprinsul Deciziei nr. 306 /98 /13.06.2007 emisă de D.G.F.P. Timiș, drept pentru care solicită și respingerea acțiunii ca nefondată având în vedere că societatea se face vinovată de deducerea în mod nejustificat a TVA în suma de ... și nu a colectat TVA în suma de ... arătând că modalitatea de săvârșire a faptei este pe larg prezentată și detaliată în Raportul de inspecție fiscală nr....încheiat de D.G.F.P. Timiș - S.A.F. - A.I.F.

Intimata a mai arătat că în lunile mai și august 2005, societatea contestatoare a dedus TVA în suma de ... din chitanțe fiscale înregistrate în jurnalele de cumpărări ale lunilor mai și august 2005, iar conform art. 145 alin. (8) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare, chitanțele fiscale nu sunt documente justificative care stau la baza deducerii TVA. Organele fiscale în mod legal au stabilit că suma de ..reprezintă TVA nedeductibilă, în lunile noiembrie și decembrie 2005 societatea a dedus TVA din facturile emise de S.C. "L reprezentând "avans la contract de consultantă nr. 3" în suma de ... fără să facă dovada ca aceste prestări de servicii au fost utilizate în folosul operațiunilor sale taxabile întrucât contractul încheiat între părți nu cuprinde date cu privire la termenele de execuție, tarifele percepute, valoarea totală a contractului. De asemenea, societatea contestatoare nu poate prezenta situații de lucrări, rapoarte de activitate prin care să facă dovada prestării efective a acestor servicii, societatea a încălcat prevederile art. 145 alin. 3) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare. În consecință, organele fiscale au stabilit în mod legal că suma de ... reprezintă TVA nedeductibilă. De asemenea, s-a arătat că în lunile mai și septembrie 2005 societatea a înregistrat pe cheltuieli bușteni de fag pe considerentul că prezintă defecte ca urmare a condițiilor nefavorabile de depozitare și întrucât pentru acești bușteni societatea a dedus TVA la data achiziției lor, în conformitate cu art. 128 alin. 4) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, această operațiune "constituie livrare de bunuri efectuată cu plată dacă TVA aferentă bunurilor respective sau părților sale componente a fost dedusă total sau parțial" iar organele fiscale în mod legal au stabilit că diferența de TVA colectată suma de ... suma cu care se va diminua TVA de rambursat.

S-a mai arătat că în acțiunea în contencios administrativ S.C. "T nu a adus argumente în susținerea cauzei legate de nedeductibilitatea TVA în suma de .. și ... nici legate de colectarea TVA în suma de ... Astfel, societatea a beneficiat de rambursarea TVA pentru imobile achiziționate, respectiv o fabrică de furnir și o platformă de incintă, investiții ce au fost puse în funcțiune în data de 08.07.2003 și respectiv în data de 19.07.2004, TVA rambursată a fost în suma de ... Începând cu luna noiembrie 2005, conform contractului nr.... societatea a realizat venit din închirierea în totalitate a acestor bunuri imobile, venituri care sunt scutite de TVA în conform. cu prevederile art. 141 alin. 2), lit. k) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal și în conformitate cu prevederile pct. 42 alin. 7) din H.G. nr. 44 /22.01.2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, organele fiscale au calculat TVA nedeductibilă în suma de ...obținută prin ajustare pentru bunurile imobile menționate mai sus. În ceea ce privește solicitarea societății de a determina TVA strict aferentă construcțiilor pentru care nu se accepta deductibilitatea, intimata a precizat că la determinarea TVA nedeductibilă în suma de ... organele de inspecție fiscală au avut în vedere la calculul ajustării TVA numai bunurile imobile menționate în actul de control. Acestea sunt înscrise în Anexa nr. 1 "Descrierea bunurilor imobile - parte a Fondului de comerț" la Contractul de închiriere încheiat în data de... și în Extrasul de Carte Funciara nr....nr. cadastral ... Din aceste documente rezultă că S.C. "T a închiriat pe o durată de 7 ani, începând cu data de ..societății S.C. "S fabrică de furnir compusă din centrala termică, hală producție, hală metalică și centrala metalică veche. Ca atare S.C. "T nu desfășoară activitate de producție în acest spațiu astfel că nu este îndreptățită să solicite ca o cotă parte din TVA aferentă construcțiilor să fie acceptată la deductibilitate. S-a subliniat că în mod legal organele fiscale au determinat TVA nedeductibilă în suma de ... procedând în conformitate cu prevederile pct. 42 pct. 7) din H.G. nr. 44 /22.01.2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal. S-a mai arătat că întrucât veniturile din închiriere sunt scutite de TVA fără drept de deducere, societatea avea

obligalia calculării pro-ratei, începând cu luna noiembrie 2005 cât și pentru perioada ianuarie - martie 2006, conform prevederilor art. 147 pct. 7) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal. Organele fiscale în mod legal au stabilit o diferența de TVA nedeductibilă în suma de ...

Fată de aceste considerente, s-a subliniat că TVA nedeductibil în suma de ... și diferența TVA colectată în suma de ... în total ... au fost corect și legal stabilite de organele fiscale în urma controlului efectuat. S-a mai arătat că întrucât societatea a solicitat la rambursare suma de ... a rezultat că societatea are de plată TVA în suma de

Pentru nevirarea la scadență a TVA de plată în suma de ... organele de control au calculat majorări de întârziere la plată TVA în suma de ... în baza prevederilor art. 115 alin. 1) și art. 116 din O.G. nr. 92/2003, republicată. Astfel, deoarece în sarcina contestatoarei a fost relinut ca fiind datorat un debit reprezentând TVA de plată, aceasta datorează majorările de întârziere aferente, conform principiului de drept „accessorium sequitur principale”, drept pentru care pârâta a solicitat instanței de judecată respingerea acțiunii ca neîntemeiată și pentru această sumă.

S-a subliniat că afirmalia societății potrivit căreia prin Raportul de inspecție fiscală încheiat la data de ... și prin Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală nr.... emisă de D.G.F.P. Timiș -S.A.F. - Activitatea de inspecție fiscală au fost respinse la rambursare sume care au fost respinse și prin actele de control anterioare, nu are justificare deoarece nu se precizează care sume sunt contestate și în ce acte de control au fost tratate.

Intimata a mai arătat că în ceea ce privește cel de-al doilea capăt de cerere, solicită instanței obligarea societății contestatoare să depună o cauțiune de 20% din cuantumul sumei totale contestate de ... conform art. 185 alin. 2 din O.G. nr. 92/2003 republicată, privind Codul de procedură fiscală.

S-a mai învederat că tot în ceea ce privește cel de-al doilea capăt de cerere, solicită instanței respingerea ca neîntemeiată și nemotivată a cererii de suspendare, în condițiile art. 15 din Legea nr. 554/2004, a executării actelor administrative fiscale atacate, respectiv Raportul de inspecție fiscală nr. 2.115 /18.04.2007 și Decizia de impunere privind obligațiile fiscale nr.... încheiate de D.G.F.P. Timiș -S.A.F. -A.C.F, întrucât contestatoarea nu și-a justificat temeinic cererea de suspendare și nu a făcut dovada îndeplinirii condițiilor în care se poate acorda suspendarea executării actului administrativ contestat, condiții prevăzute de art. 14, alin. 1 din Legea nr. 554/2004.

Intimata a învederat că, simpla promovare a contestației prealabile sau a acțiunii în administrativ împotriva actului fiscal de impunere nu poate fi nici pe departe suficientă pentru a se considera îndeplinită condiția "cazului bine justificat", nici chiar eventuala începere a executării silite de către organele de executare fiscale nefiind suficientă pentru a se considera îndeplinită condiția "prevenirii producerii unei pagube iminente".

S-a mai arătat că nici valoarea debitului ce face obiectul actului administrativ fiscal contestat nu este suficientă pentru a argumenta paguba iminentă și a susține cererea de suspendare a executării silite, întrucât dispozițiile art. 14, alin. 1 din Legea nr. 554/2004 nu prevăd nici o limită legală a sumei debitului contestat, dincolo de care s-ar putea vorbi de iminența producerii unei pagube sau diminuarea capacității de plată a contestatoarei, aceasta fiind o chestiune relativă față de forța financiară a fiecărei contestatoare în parte, și ca urmare, potrivit principiul "ubi lex non distingue, nec nos distingue debemus" (unde legea nu distinge, nici cel care o interpretează și o aplică nu poate să o facă), acest criteriu al valorii debitului contestat nu are relevanță în cauză.

Fală de aceste considerente, intimata a arătat, că suspendarea executării actului fiscal de impunere nu poate fi acordată de către instanța de fond numai verificând formal îndeplinirea condițiilor prevăzute de art. 14. alin. 1 din Legea nr. 554/2004.

La termenul de judecată din 26 septembrie 2007, la cererea contestatoarei instanța a dispus efectuarea în cauză a unei expertize contabile, expertiză al cărui raport a fost întocmit de expert contabil Săvescu Nicoleta Luminita și se află la filele 93-211 din dosar.

Împotriva raportului de expertiză contabilă, intimata a formulat obiecțiunii, ce au fost soluționate de același expert prin răspunsul aflat la filele 222-244 din dosar.

Analizând actele și lucrările dosarului, instanța reține următoarele:

Cu ocazia controlului efectuat la sediul contestatoarei S.C. "T de organele fiscale ale D.G.F.P. Timiș - S.A.F. - A.I.F., s-a încheiat Raportul de inspecție fiscală nr. ... (aflat la filele 14-49 din dosar), prin care s-a constatat că societatea a dedus în mod nejustificat TVA în suma totală de ...și nu a colectat TVA în sumă de ... Întrucât societatea a solicitat la rambursare suma de ... organul fiscal a stabilit că societatea are de plată TVA în suma de ... la care s-au calculat majorări de întârziere aferente în suma de .. pentru nevirarea la scadență a TVA de plată în baza prevederilor art. 115 (1) și art. 116 din O.G. nr. 92/2003 republicată.

În baza constatărilor cuprinse în Raportul de inspecție fiscală nr. ... în conformitate cu prevederile art. 107, alin. 2 din O.G. nr. 92/2003 republicată, privind Codul de procedura fiscală, intimata a emis pe seama contestatoarei Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală nr. ... prin care s-au stabilit obligațiile fiscale suplimentare în sarcina societății verificate în suma totală de ... și obligații fiscale de plată în suma de ...

Intimata a mai arătat că împotriva Raportului de inspecție fiscală nr.... și a Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale nr.... S.C. "T a formulat contestație prealabilă în condițiile art. 175 și următoarele din O.G. nr. 92/2003 republicată, privind Codul de procedura fiscală, contestație respinsă prin Decizia nr. 306 /98 /13.06.2007 emisă de D.G.F.P. Timiș

Prin concluziile raportului de expertiză contabilă, expertul a arătat că în opinia sa contestatoarea nu datorează TVA nedeductibil în sumă de ... stabilită de organul de control fiscal, că platforma betonată nu face obiectul recălcării TVA deductibilă, întrucât aceasta nu intră sub prerogativele închirierii fără drept de deducere TVA conform disp. art. 141 lit. k din Legea nr. 571/2003 modificată și completată, iar conform anexei 48 din expertiză au fost calculate majorări în sumă de ... lei datorate de contestatoare bugetului consolidat.

Expertul a mai arătat că majorările calculate în raportul de verificare fiscală, în sumă de ... lei nu sunt reale, deoarece au avut ca bază de calcul ajustarea TVA deductibilă efectuată, fără să se țină seama de producția realizată de contestatoare în perioada verificată.

Pentru considerentele arătate, având în vedere disp. art. 141 lit. k din Legea nr. 571/2003 modificată și completată, disp. art. 42 alin. 7 din HG nr. 44/2004, art. 187 din O.G. nr. 92/2003, art.1 și urm. din Legea nr. 554/2004, a contenciosului administrativ și concluziile raportului de expertiză contabilă efectuat în cauză, expertiză ce face parte integrantă din prezenta, instanța a admis acțiunea reclamantei ca fiind întemeiată și a dispus anularea Deciziei 306/98/13.06.2007, a deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală nr... și a raportului de inspecție fiscală nr...emise de părată, ca fiind netemeinice și nelegale.

Urmare anulării acestor acte fiscale, instanta dispune rambursarea către reclamantă a sumei de lei reprezentând TVA respinsă la rambursare și exonerarea reclamantei contestatoare de la plata TVA -ului nedeductibil calculat în mod eronat de către organul constatator.

În baza disp. art. 274 alin.1 Cod procedură civilă obligă pârâta, aflată în culpă procedurală la plata către reclamantă a sumei de ... lei reprezentând cheltuieli de judecată, compuse din ...

PENTRU ACESTE
MOTIVE ÎN
NUMELE
LEGI
HOTĂRĂȘTE

Admite acțiunea formulată de reclamanta SC T cu sediul procedural ales în Timișoara în contradictoriu cu DGF Timis având ca obiect anulare acte fiscale.

Dispune anularea Deciziei nr. 306/98/13.06.2007, a deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscală nr....și a raportului de inspectie fiscală nr.... acte emise de pârâtă.

Dispune rambursarea către reclamantă a sumei de ... lei reprezentând TVA respinsă la rambursare și exonerarea reclamantei contestatoare de la plata TVA -ului nedeductibil calculat în mod eronat de către organul constatator.

Obligă pârâta la plata către reclamantă a sumei de ... lei reprezentând cheltuieli de judecată

Definitivă și executorie.

Cu recurs în 15 zile de la comunicare.

Pronunată în ședința publică

PREȘEDINTE,

JUDECATOR,