

TRIBUNALUL TIMIS  
SECTIA COMERCIALA SI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV

**SENTINTA CIVILA NR.**

Sedinta publica din 24 octombrie 2005

DECIZIA 7/ 3/2005

S-a lust in examinare actiunea civila formulate de reclamanta (...) avand ca obiect anulare acte.

**TRIBUNALUL**

Deliberand, constata urmatoarele:

-prin cererea inregistrata la Tribunalul Timis sub nr... si precizata la data de .... legal timbrata., reclamanta SC (...) a chemat in judecata parata DGFP Timis si AFP Timisoara, solicitand in procedura contenciosului administrativ prin hotarare judecatoreasca anularea deciziei nr.7/3/107.01.2005, anularea in parte a decizici de impunere nr... , si raportul de inspectie fiscala din .... in ceea ce priveste subcapitolele 3.1 si 3: 2 privind impozitul pe profit si TVA cu accesorii aferente;

- repararea prejudiciului constand in sumele achitate de societate catre bugetul de stat la care urmeaza sa fie aplicat indicele de inflatie pana la data restituirii sumelor de catre parata.

In apel reclamanta arata ca prin raportul de inspectie fiscala din .... inspectorii paratei au retinut in sarcina reclamantei obligatia de plata a sumei de ..... lei, cu titlul de impozit pe profit la care au fost calculate si stabilite dobanzi in suma de .... lei, si penalitati de intarziere in suma de ..... lei, precum si TVA in suma de .... lei, cu dobanzi in suma de .... lei si penalitati de .... lei.

Reclamanta apreciaza ca masurile stabilite de catre organul de control sunt urmarea neluarii in considerare a stomarii facturii fiscale nr... in valoare totala de .... lei, reprezentand c/v unor lucrari de amenajare si investitii la imobilul inchiriat de societate de la persoane fizice, situat in Timisoara, str...., cu toate ca operatiunea de anulare a F.F este in deplina concordanta cu disp. legale imperative ale L.nr. 15/1994 si pct. 15 al.6 din HG nr.909/1997, potrivit carora " la incetarea contractului de concesiune, inchiriere sau locatie de gestiune, valoarea investitiilor, nediminuata cu amortizarea calculata se cedeaza proprietarului , pentru a majora corespunzator valoarea de intrare a mijloacelor fixe".

In ceea ce priveste deductibilitatea TVA-ului aferenta cheltuielilor de amenajare si investitiile la imobilul aflat in litigiu, se arata ca potrivit art.19 lit.'b' din OUG

activitatea principala desfasurata de reclamanta fiind ceea de cazare tip pensiune, astfel incat apare evident faptul ca respective lucrare nu s-a efectuat in interesul asociatiilor - fam.Livadariu- proprietarii spatiului inchiriat. Impotriva masurilor dispuse la pct.3.2 din raportul de inspectie fiscala din... taxa pe valoare adaugata- reclamanta s-a adresat cu contestatie, respinsa insa prin decizia nr.7/3/07.01.2005, cu motivarea ca aceasta este neintemeiata.

In drept, reclamanta si-a intemeiat actiune pe disp. art. 187(2) din OG nr.92/2003, art.1 1 din L.nr.554/2004, art.4 din L.nr.1 5I1994, pct 15 al.6 din NM de aplicare a L. nr. 15/1994, aprobate prin HG nr.909/1997, iar in probatiune a atasat la dosar :

decizia nr.7/3/07.012005,

raport de inspectie fiscala,

decizia de impunere nr.6293/28.08.2004,

FF nr.9394427/08.06.2003,

obiectiuni la masurile cuprinse la pct.3.2 din actul de control si contestatie la acelasi pct.3.2 privind TVA,

contract de inchiriere nr.252/16.07.1998,

OP. privind achitarea catre bugetul de stat a sumelor stabilite prin actul de control, dovada achitarii taxei judiciare de timbru si timbru judiciar.

Prin intampinarea depusa parata D.G.F.P.Timis solicita respingerea actiunii ca inadmisibila pentru partea referitoare la impozitul pe profit si ca neintemeiata in ceea ce priveste punctul doi al cererii, respectiv contestarea diferentei de TVA in suma de... lei cu accesorii sub forma dobanzilor si penalitatilor de intarziere in suma de ... lei.

In sustinerea celor de mai sus, parata admite ca reclamanta s-a adresat cu contestatie doar in ceea ce priveste masura stabilita de catre agentul contestator si consemnata la pct.3.2 vizand diferenta TVA, exercitandu-si in acest mod calea de atac prevazuta de OG nr.92/2003, respectiv a formulat contestatie, inregistrata la DGFP Timis, care a fost respinsa prin Decizia nr.7/3/0701.2005, astfel ca pentru primul capat de cerere - impozit pe profit- nu s-a indeplinit procedura prealabila prevazuta de art. 174(1) din OG nr.92/2003 coroborat cu disp.art.7 al. 1 din L.nr.554/2004, sens in care se aprecia ca actiunea reclamantei este inadmisibila, cu privire la acest capat de cerere.

In ceea ce priveste capatul de cerere privind constatarea diferentei de TVA in suma de .... lei cu dobanzi si penalitati in suma de ...lei, se apreciaza ca actiunea reclamantei este nefondata avand in vedere ca societatea reclamanta prin stornarea in luna decembrie 2003 a ff nr.... a stornat in mod eronat din evidenta contabila si TVA colectata in suma de ...lei, aferenta cheltuielilor de investitii si amenajari la spatial inchiriat. .

Asfel, cheltuielile de investitii si amenajari au fost efectuate de societate dintr-un credit bancar si a caror valoare s-a recuperat prin facturare catre proprietarul imobilului , a inchiriat- asociatii societatii- prin intocmirea f.f. nr , punct de vedere insusit de reprezentantul societatii prin semnarea p.v de control incheiat la data de ..., si cum reclamanta nu a contestat masura stabilita de catre administratorul fiscal, se concluzioneaza ca stornarea f.f. fiscale in litigiu, ulterior controlului, respectiv in luna decembrie 2003, este nejustificata.

A.F.P. Timisoara prin intampinarea depuse a invocat exceptia lipsei calitatii procesuale pasive, motivand cu aceea ca actele fiscale ce fac obiectul dedus judecatii sunt emise de DGFP Timis.

Prin precizarea de actiune, reclamanta solicita scoaterea din cauza a pratei A.F.P Timisoara si introducerea in cauza in calitate de parat a Ministerului Finantelor Publice, cereri fata de care instanta s-a pronuntat prin ncheierile de sedinta din data de ... si dat de ....

Verificand intregul probatoriu administrat in cauza, inclusiv expertiza contabila incuviintata la termenul din .... instanta refine urmatoarea stare de fapt si de drept:

- organele fiscale au verificat modul de constituire si virare a obligatiilor fiscale in cunsumul si termenele stabilite de lege catre bugetul de stat in perioada 1997-2002.

La cap.3 pct 1 se consemneaza in actul de control diferenta suplimentara rezultata din calculul eronat al impozitului pe profit prin introducerea de cheltuieli deductibile fiscal a cheltuielilor de protocol cu produsul cafea in perioada 2000-2002 peste limita legala admisibila de 2%, precum si a dobanzilor aferente imprumuturilor, bancare, rezultand un

impozit pe profit suplimentar de ..., ca urmare a faptului ca reclamanta nu a avut in vedere modul de determinare al deductibilitatii conform art. 10 din L.nr.414/2002 si pct. 10.6 din HG 859/2002

Cu privire la TVA la pct.10 din actul de control intocmit a data de .... se retine ca in perioada 1997-2002, societatea reclamanta a efectuat din credit bancar lucrari de investitii in suma totala de ..... lei si cheltuieli de intretinere si reparatii la cladire in suma de ... lei, iar prin f f nr.... in valoare totala de ... lei, incluzand TVA in suma de ... lei, emisa catre proprietara spatiului inchiriat - SC .... isi recupereaza in totalitate c/v lucrarilor efectuate, concluzionandu-se cu aceea ca, investitiile si modernizarile efectuate sunt in sarcina agentului economic care a efectuat investitia pe toata durata prevazuta in contract, urmand ca in luna decembrie 2003, respectiv dupa efectuarea controlului fiscal din luna iunie 2003, reclamanta storneaza f f nr..... cu consecinte implicite asupra TVA colectata in suma de .... lei.

Ulterior, la data de.... societatea reclama este supusa de catre reprezentantii paratei DGFP Timis unui nou control fiscal, fiind intocmit raportul de inspectie fiscala nr.... in cuprinsul caruia se consemneaza faptul ca masurile stabilite prin p.v. de control din data de .... nu au fost duse integral la indeplinire de catre reclamanta, in ceea ce priveste impozitul pe profit si TVA, sens in care administratorul fiscal ca urmare a refacerii si completarii controlului dispune inregistrarea si virarea la bugetul statului a sumelor de .....lei, reprezentand, diferenta impozit pe profit, dobanzi aferente impozit pe profit, penalitati aferente impozit pe profit, diferenta TV, dobanzi si penalitati la diferenta TVA.

Situatia analitica si in detaliu este redata la cap 1 pct.3:1 si pct 3;2 din raportul de inspectie fiscala nr: ... si separat in anexe 2 si 3 la actul de control.

Cu sumele de mai sus precum si cu celelate obligatii datorate de societate bugetului de stat administratorul fiscal, DGFP Timis emite decizia de impunere nr...

Impotriva raportului de inspectie fiscala din data de .... reclamant a formuleaza nota de obiectiuni cu privire la masurile dispuse la pct.3.2 privind TVA-ul, iar prin adresa inregistrata sub nr...., petenta isi precizeaza cererea in ceea ce priveste obiectul contestatiei doar cu privire la masura dispusa la pct.3.2 care vizeaza modul de stabilire a TVA-ului in valoare de .... lei, cu accesorii aferente in suma de ... lei, contestatie respinsa prin decizia DGFP Timis nr.7/3/07.01.2005, cu motivarea ca fiind neintemeiata

Fata de primul capat al cererii- impozitul pe profit- din probele dosarului atasate, rezulta cu puterea evidentei faptul ca, reclamanta in procedura administrativ jurisdictionala reglementata de disp.art.174 al. L din OG nr:92/2003 cu modificarile ulterioare, a inteles sa conteste numai masura stabilita la pct.3.2 din actul de control privind modul de stabilire a TVA in perioada ....

Potrivit art.21 din Constitutia Romaniei revizuita si republicata la 29.10.2003 si art.6 din L.nr.554/2004, jurisdictiile administrative speciale sunt facultative si gratuite, iar la alin 2 si 3 al aceluiasi articol de lege se prevede dreptul de optiune al petentei pentru jurisdictia speciala cu obligatia notificarii alegerii acestei caii, organului administrativ jurisdictional competent.

Potrivit cap.2 procedura de solutionare a cererilor in contenciosul administrativ art.7 al. 1 din L. nr.554/2004 prevede . "inainte de a se adresa instantei de contencios administrativ competente, persoana care se considera vatamata intr-un drept al sau, printr-un act administrativ unilateral, trebuie sa solicite autoritatii publice emitente, in termen de 30 de zile de la data comunicarii actului, revocarea, in tot sau in parte a acestuia", iar la alin.2 al aceluiasi articol se arata ca " prevederile alin. 1 sunt aplicabile si in ipoteza in

care legea speciala prevede o procedure administrativ jurisdictionala, iar partea nu a optat pentru aceasta".

Rezulta asadar, ca procedura contenciosului administrativ cunoaste doua faze si anume, procedure prealabila sesizarii instantei de contencios administrativ competente si procedure in fata Instantei de contencios administrativ:

Or, se observe in cauza de fata ca reclamanta a ales calea administrativ jurisdictionala de atac doar in ceea ce priveste masura dispusa prin actul de control la pct.3.2 -TVA, respectiv numai cu privire la plata diferentei de TVA in suma de ....lei cu accesoriile sale reprezentate sub forma dobanzilor si penalitatilor de intarziere ..., asupra careia organul abilitat s-a pronuntat prin decizia nr.7/3/07.01.2005.

Intrucat in fata instantei de contencios administrativ se ataca decizia nr.7/3/07.01.2005, in principal si pe cale de consecinta si actul administrativ de impunere, raportul de inspectie fiscala din data de ... si decizia de impunere nr.... iar din probele administrate rezulta ca reclamanta cu privire la petitul 1 al cererii vizand masura de la pct. 3.1-impozitul pe profit- din actul de control, respectiv suma de ...lei, cu dobanzi si penalitati aferente, a optat pentru jurisdictia administrativ speciala intelegand sa nu uzeze de calea administrativ jurisdictionala de atac, devin incidente disp.art.6 si art:7 din L.nr.554/2004.

Astfel, procedura prealabila se caracterizeaza prin aceea ca art.7 al.1 din L.nr.554/2004- cere ca inainte de a sesiza instanta de contencios administrativ competenta, reclamantul va trebui sa se adreseze in termen de 30 de zile de la data cand i s-a comunicat actul administrativ prin care se considera vatamat, autoritatii publice emitente solicitand revocarea in tot sau in parte a acestuia, aceasta si in ipoteza in care legea speciala prevede o procedure administrativ jurisdictionala, iar partea nu a optat pentru aceasta..

Fiind o norma imperativa, instanta de contencios administrativ competenta nu va putea fi sesizata numai dupe ce reclamanta s-a adresat autoritatii publice emitente urmand ca acest capat al cererii sa fie respins ca inadmisibil.

Nu se poate insusi argumentul reclamantei precizat prin concluziile scrise in sensul ca, impozital pe profit in suma de ... lei, cu accesoriile aferente in suma de .. lei, este rezultanta f.fiscale nr.... si care face obiectul contestatiei a vizat doar masura de la pct.3.2 din p.v de control privind TVA-ul, organul care a solutionat contestatia este obligat sa se pronunte si asupra pct 3.1 din actul de control - impozit pe profit - deoarece asa cum s-a aratat diferenta suplimentara stabilita de administratorul fiscal cu privire la impozitul pe profit este rezultanta introducerii dobanzilor aferente imprumuturilor bancare, asa cum acest aspect rezulta din cap.3 al p.v , reluate la pct.3.1 din p.v din date de ...., iar pe de alta parte organul abilitat a procedat la solutionarea contestatiei in limitele cererii cu care acesta a fost legal investit.

In ceea ce priveste cel de al doilea capat al cererii ,repectiv anulara pct.3.2 privind TVA in suma de... lei, cu accesorii sub forma dobanzilor si penalitatilor de intarizere in suma de .... lei, urmeaza a fi admis pentru considerentele ce urmeaza.

Din actul de control intocmit de reprezentantii paratei la data de ... cap.3, pct. 10, reluat la pct.3.2 din raportul de inspectie fiscala din data de ...., rezulta ca din valoarea totala de... lei, a facturii fiscale nr...., suma de .... lei reprezenita cheltuieli de intretinere si reparatii (cheltuieli de exploatare) in sarcina chirasului - potrivit clauzei inscrise la contractul de inchirere nr. 252/16.07.1998 si care urmeaza a fi tratata de catre instanta prin prisma disp.art.969 din Cod civil.

In privinta lucrarilor de investitii in suma de....lei, se abserva in concret raportat la pct.58, al. 5 si al.6 din regulamentul de aplicare a L.nr.82/1981 aprobat prin HG

nr.704/1993; ca " investiile efectuate la mijloacele fixe concesionate, luate in chirie sau in locatie gestiune se inregistreaza in contabilitatea unitatii patrimoniale care le-a efectuat - in speta - reclamanta inregistrand aceste lucrari initial in contul 231 " imobilizari in curs", apoi in contul 212 "cladiri".

Or, potrivit normelor de aplicare a L.nr.15/1994 aprobate prin HG nr.909/1997, pct. 15 al.6, la expirarea contractului de inchiriere, valoarea investitiilor executate la mijlocul fix ( imobil) detinut cu titlul de inchiriere, se scade din contabilitatea unitatii patrimoniale care le-a efectuat ( reclamanta in cazul de fata ) si se transfera proprietarului imobilului, majorandu-se in acest sens valoarea de intrare a mijlocului fix.

In fapt, se observa ca lucrarile in valoare de ... lei, au fost considerate de catre administratorul fiscal DGFP Timis prin reprezentatii sai autorizati, lucrari de investitii la spatiul inchiriat iar in consecinta potrivit normelor legale suscitata la predarea spatiului inchiriat, investitiile efectuate in acest spatiu raman inregistrate in contabilitatea persoanei juridice care le-a efectuat.

Pe de alta parte, parata DGFP Timis retine ca si culpa reclamantei faptul ca operatiunea de stornare a f.f. in litigiu s-a efectuat dupe ce prin p.v din data de .... , s-a consemnat facturarea lucrarilor executate catre proprietarul spatiului in perioada derularii contractului de inchiriere, retinandu-se astfel implicit legalitatea operatiunii de stornare (anulare) a ff asa cum acest aspect rezulta si din obiectiunile la raportul de expertiza formulate de catre parata la pct.3, f.87-88.

De altfel, concluziile raportului de expertiza cu privire la legalitatea operatiunii de stornare a ff nr... consemnate la cap.2, pct.9.3 lit.'s-d' si reluate la pct.3 din raspunsul la obiectiuni, atesta faptul ca anulara (stornarea) facturii fiscale a fost legala in concordanta cu disp.L.nr.82/1.991, L.nr.34S/2002 si L.nr.571/2003, operatiune efectuata in luna decembrie 2003 cand reclamanta a realizat eroarea pe care a facut-o la data de .... prin emiterea ff nr.... si anterior raportului de inspectie fiscala care s-a intocmit la data de ...

In raport de imprejurarile expuse, instant a apreciaza ca amenajarile si lucrarile de investitii s-au efectuat pentru pensiunea si nu in interesul proprietarului spatiului investitiile asa cum s-a aratat fiind proprietatea firmei, amortizarea lor fiind in sarcina agentului economic care le efectueaza, valoarea acestora nediminuata cu amortizarea calculata , urmand a fi transferate la incetarea contractului de inchiriere si nu inainte de incetarea raportului contractual, asa fiind, acest capat al cererii va fi admis de instanta , restituirea sumei de .... lei, reprezentand diferenta TVA cu accesorii in suma de .. sub forma dobanzilor si penalitatilor de intarziere achitate de reclamanta prin OP urmand a respinge cererea reclamantei cu privire la aplicarea ratei inflatiei raportat la disp.art.992 si art.993 C.civil, coroborat cu art. 116 si art. 120 din OG nr.92/2003, parata DGFP Timis a fost de buna credinta atunci cand a primit plata prin luarea in considerare a ff nr. emisa la data 8.06.2003.

Pentru considerentele expuse in temeiul art.174, art.187 c.pr.fiscala raportat la art 1, art.6, art.7 si art: 1 din L.nr.554 /2004, actiunea urmeaza sa fie admisa in parte cu cheltuieli de judecata conform art. 274 raportat la art. 276 c.pr.civila.

**PENTRU ACESTE MOTIVE  
IN NUMELE LEGII  
HOTARASTE**

Admite in parte actiunea formulata de reclamanta in contradictoriu cu parata **Directia Generala a Finatelor Publice Timis**

Anuleaza in tot decizia nr.7/3/07.01.2005, emisa de DOFF Timis.

Anuleaza in parte decizia de impunere nr..... precum si raportul de inspectie fiscala din data de... in ceea ce priveste masurile cuprinse la pct.2.3 din decizie si pct.3.2 din raport privind taxa pe valoarea adaugata.

Dispune restituirea catre reclamanta a sumei de ... lei, cu accesorii aferente in suma de .... lei, achitata paratei cu OP .

Respinge punctul 1 al cererii privind anulara deciziei de impunere nr....si raportul de inspectie fiscala din data de ... privind impozitul pe profit in suma de .... lei cu accesorii sub forma dobanzilor si penalitatilor de intarziere in suma de .... lei, respectiv .... lei., ca inadmisibil si cererea de aplicare a ratei inflatiei asupra sumei de .... lei, ca nefondata.

Ia act de renuntare la cererea de chemarea in judecata a paratei A.F.P.Timisoara

Respinge cererea de chemare in judecata M.FP pe lipsa calitatii procesuale pasive. a acestuia.

Obliga parata DGFP Timis la plata cheltuielilor de judecata in suma totala de ... lei din care ... lei reprezentand onorariu expert, iar suma de ... lei, reprezentand onorariu . Cu recurs in termen de 15 zile de la comunicare:

Pronuntata in sedinta publica

PRESEDINTE