

ROMANIA
CURTEA DE APEL
SECTIA COMERCIALA, DE CONTENCIOS
ADMINISTRATIV SI FISCAL
Dosar nr... (nr.vechi...)

DECIZIA CIVILA NR...
Sedinta publica din 9 martie 2006
Instanta constituita din:
PRESEDINTE: - judecator
JUDECATORI:
GREFIER:

S-a luat in examinare recursul declarat de reclamanta... impotriva sentintei civile nr... din data de 30.11.2005 pronuntata in dosarul nr... al Tribunalului..., in contradictoriu cu intimatii Directia Generala a Finantelor Publice... si Activitatea Controlului Fiscal..., avand ca obiect anularea deciziei nr... din 2.09.2005.

La apelul nominal facut se prezinta pentru reclamanta recurenta administratorul societatii..., lipsa fiind intimatele.

Procedura de citare este indeplinita.

Recursul este legal timbrat cu... taxa judiciara de timbru si... timbru judiciar.

S-a facut referatul cauzei dupa care, se constata ca la data de 23.02.2006 s-a inregistrat la dosarul cauzei din partea intimatei Directia Generala a Finantelor Publice... intampinare prin care se solicita respingerea recursului si judecarea cauzei in conformitate cu prevederile art.242 alin.2 Cod procedura civila.

Instanta comunica un exemplar din intampinare cu reprezentantul recurentei.

Reprezentantul recurentei arata ca nu solicita administrarea de noi probe.

Curtea, apreciaza ca fiind suficiente probele administrate pentru justa solutionare a cauzei si acorda cuvantul partii prezente pentru sustinerea recursului.

Reprezentantul recurentei... solicita admiterea recursului, modificarea hotararii atacate iar in urma rejudecarii cauzei pe fond a se admite actiunea introductiva si pe cale de consecinta anularea deciziei nr... emisa de

parata si raportul de inspectie fiscala din data de 6.06.2005, cu cheltuielile de judecata in cuantum de... reprezentand onorar avocatial pentru redactarea cererii de recurs.

In sustinere apreciaza ca societatea pe care o reprezinta a cumparat active de la o societate aflata in faliment fiind aprobat de judecatorul sindic conform procedurii prevazute de Legea nr.64/1995. Societatea, prin lichidator judiciar, in baza incheierii judecatorului sindic din 2.02.2005 a virat suma solicitata de recurenta bugetului de stat, respectiv Directiei Generale a Finantelor Publice... cu titlu de obligatie bugetara izvorata din operatiunile de lichidare. Or, suma in cauza a ajuns la bugetul de stat dintr-o eroare si nu a fost restituita niciodata. De asemenea, solicita a se avea in vedere faptul ca singura modalitate de a repara paguba cauzata este prin restituirea sumei cu titlu de rambursare de TVA situatie fata de care apreciaza ca cererea este admisibila avand in vedere ca suma cu care recurenta s-a pagubit se afla la bugetul de stat in mod nelegal.

CURTEA:

Asupra recursului de fata,
retine ca prin sentinta civila nr... din 30.11.2005, pronuntata de Tribunalul..., s-a respins actiunea in contencios administrativ fiscal formulata de reclamanta ... in contradictoriu cu paratele Directia Generala a Finantelor Publice... si Activitatea Controlului Fiscal...

Pentru a dispune astfel, instanta de fond a retinut, in esenta, ca reclamanta a incalcat prevederile art.1601 din OG nr.83/2004 prin care s-a modificat si completat Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal si ca o consecinta in mod gresit a dedus TVA, acesta neavand dreptul la rambursarea sumei de ... cu titlu de TVA intrucat in regimul de "taxare inversa" furnizorii si beneficiarii evidentiaza TVA in jurnalele de vanzare si cumparare atat la TVA calculata cat si la TVA deductibila.

Impotriva acestei sentinte reclamanta a declarat recurs, in termen legal, criticand-o pentru nelegalitate si netemeinicie.

In dezvoltarea motivelor de recurs reclamanta a invederat, in esenta, ca a fost nevoita sa plateasca TVA-ul aferent pretului pentru activul ce l-a adjudecat in urma licitatiei organizata de lichidatorul societatii... - in faliment pentru a nu fi inlaturat ca adjudecator al bunului, cu toate ca a invederat lichidatorului ca de la 1 iunie 2005 in urma modificarii Codului fiscal, pentru vanzarea in casa se aplica masurile simplificate. Mai sustine ca la initiativa lichidatorului judiciar care a pus in vedere reclamantei sa achite pretul bunului asa cum a fost stabilit si aprobat prin incheierea judecatorului-sindic si pe baza facturii emise in acest sens, nici una din partile contractante nu a aplicat

masurile simplificate prevazute de lege in acest sens in care suma achitata cu titlu de TVA aferenta operatiunii s-a incasat la bugetul de stat si nu a fost restituita pana in prezent. Se mai sustine ca intrucat societatea de la care a achizitionat bunul este in faliment nu o poate actiona in justitie pentru restituirea sumei incasate cu titlu de TVA, singura modalitate de a se repara paguba cauzata reclamantei fiind restituirea sumei cu titlu de rambursare TVA, fiind incasata nelegal la bugetul de stat. In sprijinul acestei optiuni reclamanta mai invoca si imprejurarea ca modificarile Codului fiscal urmau sa intre in vigoare la 1 iunie 2005 in mod obligatoriu si in cursul vanzarii materialelor lemnoase alaturi de constructii, avand in vedere ca Normele metodologice s-au publicat doar la 18.02.2005, la sesizarea persoanelor interesate s-a emis Decizia nr.1/18.03.2005 a Comisiei fiscale centrale nr.1 pentru apobarea solutiilor privind aplicarea unitara a unor prevederi referitoare la accize, TVA si probleme de procedura fiscala, pentru care s-a admis ca in cazul materialului lemnos daca in perioada 1 ianuarie-18 februarie 2005 s-a aplicat regimul normal de TVA, acesta ramane valabil, aspect care are incidenta prin asemanare si in prezenta cauza, situatia judiciara fiind similara cu cea retinuta in Decizia nr. 1/2005 a Comisiei fiscale centrale.

Prin intampinare intimata Directia Generala a Finantelor Publice... a solicitat respingerea recursului reiterand aceeasi pozitie procesuala ca si cea expusa in dosarul instantei de fond conform careia reclamanta nu a respectat dispozitiile art.160 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, modificata prin Legea nr. 494/2004, ca daca... nu a mentionat pe factura fiscala nr... din 17.02.2005 "taxare inversa" atunci contestatoarea avea obligatia sa inscrie din proprie initiativa aceasta mentiune pe facturi si sa nu faca plata TVA catre ...

Examinand recursul prin prisma motivelor invocate Curtea retine ca este fodat pentru considerentele ce urmeaza:

Reclamanta a achizitionat urmare licitatiei organizate la data de 11.01.2005 constructiile identificate in contractul de vanzare-cumparare incheiat la 16.02.2005. Acest contract si licitatia in sine s-a incheiat in urma dispozitiilor date de judecatorul-sindic in procedura de insolventa a debitorului... prin incheierea din 02.12.2004 pronuntata in dosarul nr... al Tribunalului... pentru pretul stabilit prin procesul-verbal de adjudecare incheiat la 11.01.2005 la suma de... la care s-a adaugat TVA in suma de..., sume achitate integral de cumparator. In acest sens s-a emis si factura fiscala nr... din 17.02.2005 unde se evidentiaza suma totala de... din care... TVA. Aceasta din urma suma s-a incasat de furnizor care la randul sau a achitat-o bugetului de stat.

Prin raportul de inspectie fiscala mentinut prin Decizia nr... a paratei se repropune reclamantei ca a incalcat dispozitiile art.160 Cod fiscal incat suma de... TVA s-a dedus eronat si astfel reclamanta nu are dreptul la rambursarea acestei sume. Se retine ca in regimul de "taxare inversa" atat furnizorii cat si beneficiarii evidentiaza TVA in jurnalele de vanzare si

cumparare si in decont atat TVA colectata cat si deductibila. Se retine astfel ca TVA la care agentul economic are drept de rambursare este de...

In recurs parata sustine prin intampinare ca in pofida faptului ca furnizorul nu a mentionat pe factura fiscala si "taxare inversa" reclamanta avea obligatia sa inscrie din proprie initiativa aceasta mentiune pe factura si sa nu faca plata TVA catre furnizor.

Curtea retine ca aceasta aparare nu poate fi retinuta si reclamantei nu i se poate reprosa ca a incalcat voit si cu buna stiinta dispozitiile art.160 Cod fiscal.

Curtea are in vedere circumstantele in care reclamanta a contractat cu tertul in faliment, pretul a fost stabilit urmare organizarii licitatiei autorizate de judecatorul-sindic care a fixat si plata TVA catre furnizor.

Reclamanta nu avea mijloace legale sa se opuna platii TVA individualizate in factura fiscala deoarece daca s-ar fi opus ar fi pierdut licitatiea.

Licitatiea s-a derulat in baza dispozitiilor Codului de procedura civila aplicabile si in materia procedurii insolventei incat potrivit dispozitiilor art.512 din acest cod, adjudecatorul este obligat se depuna pretul adjudecarii la licitatie, sub sanctiunea prevazuta de art.513 din acelasi cod.

Pe de alta parte, apare rezonabila apararea recurentei potrivit careia intr-o astfel de situatie nu avea de ales o alta cale de a proceda cu toate ca a informat lichidatorul judiciar (reprezentant al furnizorului) despre incidenta dispozitiilor art.160 Cod fiscal.

Dintr-un alt unghi de vedere Curtea retine ca rezonabila si apararea recurentei privind invocarea efectelor aplicarii in concret a Normelor metodologice de aplicare a dispozitiilor art.160 Cod fiscal de la de 18.02.2005 si ca s-a adoptat pentru alte operatiuni ce s-au derulat in perioada 1 iunie-18 februarie 2005 regimul normal de TVA fiind validat prin Decizia nr.1/2005 a Comisiei fiscale centrale nr.1.

Pe cale de cosecinta, in temeiul art.20 alin.3 din Legea nr.554/2004 raportat la art.312 alin.1 cu aplicare art.304 pct.9 Cod procedura civila si art.188 alin.2 Cod procedura fiscala, Curtea va admite recursul reclamantei, va casa sentinta instantei de fond si in rejudecarea pe fond a cauzei va admite actiunea de contencios administrativ fiscal formulata de reclamanta in contradictoriu cu D.G.F.P..., va anula Decizia nr.45 din 02.09.2005 emisa de aceasta si raportul de inspectie fiscala din 06.06.2005 in sensul recunoasterii dreptului agentului economic... de rambursare a TVA si pentru suma de...

Intrucat reclamanta nu a justificat cererea privind acordarea cheltuielilor de judecata in suma de... cu titlu de onorar avocatial, Curtea urmeaza sa o respinga in baza art.247 Cod procedura civila raportat la art.1169 Cod civil.

PENTRU ACESTE MOTIVE

IN NUMELE LEGII
DECIDE:

Admite recursul declarat de reclamanta ... impotriva sentintei civile nr... din 30 noiembrie 2005, pronuntata in dosarul nr... al Tribunalului..., pe care o caseaza si rejudecand in fond admite actiunea de contencios administrativ fiscal formulata de reclamanta in contradictoriu cu parata D.G.F.P... si ca o consecinta : anuleaza Decizia nr... emisa de parata si raportul de inspectie fiscala din data de 06.06.2005 in sensul recunoasterii dreptului agentului economic ... a dreptului de rambursare a TVA si pentru suma de...

Respinge cererea privind obligarea paratei la plata sumei de... cheltuieli de judecata, ca nejustificata.

Decizia este irevocabila.

Pronuntata in sedinta publica din 9 martie 2006.

PRESEDINTE

JUDECATORI

GREFIER