

ROMANIA

TRIBUNALUL
SECȚIA COMERCIALĂ ȘI DE CONȚENCIOS ADMINISTRATIV

SENTINȚA CIVILĂ NR.

DOSAR NR.

Sedința publică din data de 19 octombrie 2010

Completul compus din:

Președinte -

Greier -

Pe rol fiind judecarea cauzei formulată în baza legii contenciosului administrativ și fiscal privind pe reclamant SC în contradictoriu cu pârata DIRECTIA GENERALĂ A FINANTELOR PUBLICE având ca obiect anulare act de control taxe și impozite.

La apelul nominal făcut în ședința publică se prezintă pentru reclamanta SC reprezentantul convențional, d-nul avocat lipsă fiind pârata Direcția Generală a Finanelor Publice.

Procedura de citare este legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei după care:

Având cuvântul în probațiune, d-nul avocat solicită admiterea probei cu inserisurile de la dosar și arată că nu mai are cereri noi de formulat și probe de solicitat.

Instanța, în temeiul dispozițiilor art. 167 Cod procedură civilă, admite pentru reclamantă proba cu inserisurile de la dosar ca fiind utilă, pertinentă și concludentă soluționării cauzei.

Nemăfiind alte cereri de formulat și probe de administrat, văzând dispozițiile art. 150 Cod procedură civilă, instanța închide dezbaterile și acordă cuvântul asupra fondului cauzei.

D-nul avocat pentru reclamantă solicită admiterea acțiunii așa cum a fost formulată cu cheltuieli de judecată.

În susținerea acțiunii reprezentantul convențional al reclamantei arată că înregistrarea tardivă a schimbului de terenuri reprezintă o singură operațiune juridică, pentru care urma să se efectueze operațiunea de compensare a TVA deductibil cu TVA colectat potrivit art. 147 alin. Cod fiscal.

Se mai arată că înregistrarea cu întârziere a facturilor în contabilitate reprezintă o abatere de la legea contabilității, necreându-se nici un prejudiciu statului care să ducă la perceperea penalităților.

Fată de actele și lucrările dosarului instanța rămâne în pronunțare.

TRIBUNALUL

Constată că prin cererea formulată la data de înregistrată pe rolul acestei instanțe sub nr. de mai sus și precizată la data de contestatoarea SC a solicitat în contradictoriu cu intimata DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE să se dispună anularea Deciziei de impunere nr. și Decizia Raportul de inspecție fiscală nr. emise de intimată, cu cheltuieli de judecată.

În motivarea acțiunii se arată în esență că în perioada reclamanta a fost supusă unei inspecții fiscale parțiale privind plata TVA. Cu ocazia acestei inspecții, pârata a constatat faptul că un schimb de terenuri efectuat în aprilie 2009 cu S.C. a fost înregistrat în contabilitate abia în noiembrie 2009. Ca urmare a acestei constatări faptice -

Astfel, afirmația contestatoarei nu poate fi luată în considerare la soluționarea favorabilă a contestației.

Afirmația contestatoarei potrivit căreia pentru aceasta operațiune contabilă trebuie să dețină o factură emisă în conformitate cu prevederile art.155, fără a exista obligația înregistrării în evidențele contabile, nu este legală deoarece potrivit prevederilor art.56 din Cod. persoanele impozabile stabilite în România trebuie să țină evidențe corecte și complete ale tuturor operațiunilor efectuate în desfășurarea activității iar evidențele trebuie întocmite și păstrate astfel încot să cuprindă informațiile, documentele și conturile, în conformitate cu prevederile din norme, respectiv punctul 79 alin.1 și 2 din H.G. Nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal

Pentru fiecare operațiune de livrare efectuată în cadrul schimbului de imobile este obligatorie emiterea unei facturi fiscale și înregistrarea acesteia în evidențele contabile la data efectuării schimbului

Cu privire la deductibilitatea TVA în valoare de [] în sensul în factura seria [] reprezentând contravaloare teren conform contractului de schimb imobiliar nr. [] emisă de [] din documentele existente la dosarul contestației rezultă că aceasta a fost înregistrată în evidențele contabile numai de cumpărări și balanta de verificare în data de [] și declarată bugetului de stat de către [] prin Decontul de TVA, poziția [] înregistrat la A.F.P.

Se reține că societatea și-a exercitat dreptul de deducere a TVA aferentă facturii seria [] reprezentând contravaloare teren conform contractului de schimb imobiliar nr. [] emisă de [] prin Decontul trim. IV/2006 înregistrat la AFP [] și sub nr. [] perioada care nu a fost supusă verificării prin actul administrativ contestat.

Cu privire la majorările de întârziere stabilite în sarcina SC [] asupra TVA aferentă schimbului imobiliar, menționăm că prin anexa contestației formulată de această societate și-a însușit majorările de întârziere rezultate din înregistrarea cu întârziere a TVA aferentă schimbului imobiliar în evidența contabilă și decontul de TVA.

În probațiune au fost depuse la dosar înscrisuri de către ambele părți

Analizând actele și lucrările dosarului, instanța a înțeles următoarele:

În urma Raportului de inspecție fiscală [] prin Decizia de impunere nr. [] întocmită de către intimata DIRECȚIA GENERALĂ A FINANTELOR PUBLICE [] s-a stabilit în sarcina contestatoarei SC [] SRL obligația de plată a sumei de [] cu titlu de majorări de întârziere pentru TVA de plată, ca urmare a înregistrării cu întârziere a transferului de proprietate [] din data de []

Contestatoarea a formulat contestație împotriva acestor acte, ce a fost respinsă prin Decizia nr. [] [] motiv pentru care s-a formulat prezenta acțiune

Instanța reține că la baza deciziei de impunere contestate a stat Contractul de schimb imobiliar, autentificat sub nr. [] pe care contestatoarea SC []

[] l-a încheiat cu SC [] și prin care copermutanta [] transmite cu titlu de schimb copermutantei S

[] terenul situat în [] "Inscris în C.F. [] Brașov, nr.top [] cu nr. [] împărțit din dezmembrarea parcelei cu nr.top inițial []

Copermutanta SC [] prin administrator a dobândit cu titlu de schimb de la copermutanta SC [] terenul situat în [] sub nr. [] și transmis, cu titlu de schimb, terenul situat în []

-in Cartea Funciara inițiala nr. ... sub nr.top 7... cu nr. ... mp(provenita din dezmembrarea parcelei cu nr.top inițial

-in Cartea Funciara inițiala nr. ... provenita din dezmembrarea parcelei cu nr.top inițial

-in Carte Funciara inițiala ... sub nr.top ... cu nr. ... top provenita din dezmembrarea terenului cu nr.top inițial

In contract se precizează ca pentru terenul in cauza s-a eliberat Certificatul de Urbanism nr. ... pentru construire complex multifuncțional cu destinație birouri retail, hotel și dotări complementare, regim maxim 2 S-P-16 iar prin HCL nr. 10 ... s-a aprobat documentația PUD -Construire complex multifuncțional cu destinația birouri retail, hotel și dotări complementare in ...

Din contract rezulta ca valoarea terenurilor schimbate este egala, respectiv terenurile in cauza au o valoare de

Organele de inspecție fiscala au constatat ca SC ... a emis factura seria ... reprezentând contravaloare teren conform contract de schimb imobiliar nr. ... către SC ... in valoare totala de ... din care TVA in valoare de ... dar a înregistrat cu întârziere in evidentele contabile aceasta factura respectiv in data de 30.11.2009, după cum rezulta din jurnalul de vânzări, balanța de verificare aferenta lunii noiembrie 2009 și decontul de TVA aferent trimestrului IV 2009.

De asemenea, contestatoarea a înregistrat in evidentele contabile, in data de 30.11.2009, factura ... reprezentand contravaloare teren conform contract de schimb imobiliar nr. ... in valoare totala ... lei din care TVA in valoare de 7 ... emisa de:

Instanța reține că, într-adevăr, contestatoarea nu a înregistrat in evidentele contabile facturile descrise mai sus, conform art 156 C.fiscal și Legii nr.82/1991.

Dar, fiind vorba in cauză de un contract de schimb imobiliar și nu de vânzare-cumpărare, TVA-ul colectat in cuantum de ... a fost compensat cu cel deductibil, in aceeași sumă, in baza art.147¹ alin.1 Cod fiscal. In aceste condiții, înregistrarea facturilor in contabilitate in aprilie 2008, când trebuia să fie înregistrate, nu modifică in nici un fel obligația societății contestatoare de virare a TVA-ului către stat. Este și motivul pentru care intimata nu a emis o decizie de impunere și cu privire la TVA de colectat.

Prin urmare, dispozițiile art.134 alin.3, 137 și 140 din Codul fiscal, invocate de intimată, nu sunt incidente in cauză, deoarece contestatoarea nu trebuia să facă nici o plată la bugetul de stat. Din moment ce nu există un debit principal nu pot fi aplicabile nici dispozițiile art.119 și 120 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, astfel că majorările de întârziere calculate prin Decizia de impunere nr. ... sunt nefondate, iar contestația a fost in mod nefondată respinsă prin Decizia nr. ...

Pentru toate aceste considerente de fapt și de drept și in temeiul art.18 din Legea nr.554/2004, urmează a fi admisă acțiunea formulată de contestatoarea SC ... și vor fi anulate Decizia de impunere nr. ... Raportul de inspecție fiscala nr. ... și Decizia nr. ... toate emise de intimata DGFP.

In baza art.274 C.pr.civ., urmează a fi obligată intimata la plata cheltuielilor de judecată avansate in cauză de contestatoare, constând in onorariu de avocat, taxa de timbru și timbru judiciar. In raport de manca depusă de apărător in cauză redactare acțiune și prezența

(două termene de judecată) și în baza art.274 alin 3 C.pr. cu modificările și completările ulterioare
recus și suma de 5.000.

PENTRU ACESTE MOTIVE
IN NUMELE LEGII
HOTĂRĂSTE:

Admite contestația formulată de contestatoarea SC [redacted]
sediu ales în [redacted] str. Moșdovei nr. 24, sector 2, București, în contradicție cu înțelegerea DNEI nr. 10
GENERALĂ A FIXANTELOR PUBLICE BUCUREȘTI, cu sediul în Buzoia nr. 15-16-17, la N. Kozulnicu nr. 7, și în consecință:

Anulează Decizia de impunere nr. [redacted] / 2010, Raportul nr. [redacted] / 2010
nr. 3 / 2010 și Decizia nr. [redacted] / 2010 emise de instanța de prim instanță.

Obligă înțimata să plătească contestatoarei suma de 5.000,00 lei cu titlu de cheltuieli de judecată.

Cu drept de recurs în termen de 15 zile de la comunicare
Întrunimată în ședință publică azi 19.10.2010