

DECIZIA NR. 82/50/23.02.2005

I. Obiectul

contestatiei il constituie dobanzi aferente TVA si penalitati de intarziere 0,5% aferente TVA stabilite prin Decizia nr. 75454/22.12.2004 referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent, emisa de AFPM .

Petenta sustine ca sumele de mai sus sunt eronat calculate pe o perioada de 1241 zile, respectiv de la data de 01.08.2001 cand a fost emis procesul - verbal incheiat la data de 31.07.2001 pana la data emiterii deciziei atacate.

In sustinerea sa, contestatoarea invoca prevederile art. 115 din OG nr. 92/ 2003 prin care dobanzile se calculeaza incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta, ori data de 01.08.2001 nu poate fi considerata ca termen scadent de plata a acestui debit, deoarece actul de control incheiat la data de 31.07.2001 a fost atacat in instanta si anulat prin sentinta civila nr. 121 bis/21.05.2002, definitiva si executorie, pronuntata in dosar nr. 7305/CA/ 2001 al Curtii de Apel .

Ca urmare a acestei solutii a instantei de judecata au fost anulate si toate procedeele de executare silita, deoarece in aceasta situatie a disparut obligativitatea de plata a accesoriiilor deoarece actul de control a fost anulat.

II. Prin Decizia de impunere nr. 75454/22.12.2004 emisa de AFPM in temeiul art. 85 lit. c) si art. 114 din OG nr. 92/2003 republicata, pentru perioada 01.08.2001 - 23.12.2004 au fost calculate accesorii la taxa pe valoarea adaugata stabilita prin procesul verbal de control nr. 2735/01.08.2001.

III. Avand in vedere constatările organului de control, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata Biroul solutionarea contestatiilor retine ca prin Decizia de impunere nr. 75454/22.12.2004 emisa de AFPM, in temeiul art. 85 lit. c) si art. 114 din OG nr. 92/2003 republicata, pentru perioada 01.08.2001 - 23.12.2004 au fost calculate accesorii la taxa pe valoarea adaugata stabilita prin procesul verbal de control nr. 2735/01.08.2001.

Prin contestatia formulata, petenta sustine ca accesoriiile la taxa pe valoarea adaugata stabilita prin Decizia de impunere nr. 75454/22.12.2004 sunt eronat calculate pe o perioada de 1241 zile , respectiv de la data de 01.08.2001 cand a fost emis procesul - verbal incheiat la data de 31.07.2001 pana la data emiterii deciziei atacate.

In sustinerea sa, contestatoarea invoca prevederile art. 115 din OG nr. 92/ 2003 prin care dobanzile se calculeaza incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta, ori data de 01.08.2001 nu poate fi considerata ca termen scadent de plata a acestui debit, deoarece actul de control incheiat la data de 31.07.2001 a fost atacat in instanta si anulat prin sentinta civila nr. 121 bis/21.05.2002, definitiva si executorie, pronuntata in dosar nr. 7305/CA/ 2001 al Curtii de Apel.

Ca urmare a acestei solutii a instantei de judecata au fost anulate si toate procedeele de executare silita, deoarece in aceasta situatie a disparut obligativitatea de plata a accesoriiilor intrucat actul de control a fost anulat.

Organul de solutionare a contestatiilor retine ca actul de control care a stat la baza stabilirii obligatiei de plata este procesul verbal nr. 2735/01.08.2001 atacat in instanta si anulat prin sentinta civila nr. 121 bis/21.05.2002, pronuntata in dosar nr. 7305/CA/ 2001 al Curtii de Apel.

Aceasta sentinta a fost casata de Decizia civila nr. 4556/2004 a Inaltei Curti de Casatie si Justitie, iar potrivit art. 311, alin. 1 din Codul de procedura civila "*hotararea casata nu are nici o putere*", astfel ca sentinta la care se face referire nu are relevanta.

Administratia Financiara a municipiului a inceput executarea silita in anul 2001 dar petenta a formulat contestatie la executare si a obtinut o sentinta de suspendare a executarii, iar pana la pronuntarea unei sentinte definitive si irevocabile nu a fost posibila executarea silita a sumelor contestate.

Suspendarea executarii silita s-a efectuat in baza art. 44 (2) din OG nr. 61/2002 republicata, care precizeaza ca : “(2)

Executarea silita se suspenda:

a) *cand suspendarea a fost dispusa de instanta sau de creditorul bugetar*”, prevedere reluata si de art. 143 din OG nr. 92/2003 republicata.

Contestatoarea nu precizeaza ca inclusiv actul de control contine (majorari de intarziere) dobanzi in suma de 342.185.315 lei stabilite pana la data de 31.07.2001 si care desi au fost contestate, au fost mentinute de catre Inalta Curte de Casatie si Justitie in Decizia nr. 4556 din 24.06.2004 referitoare la Dosarul 1881/2002.

Referitor la aplicarea art. 169 din OG nr. 61/2002 respectiv art. 171 din acelasi act normativ republicat care prevede ca:

“Sumele reprezentand taxa pe valoarea adaugata, datorate de institutiile publice pentru prestari de servicii constand in inchirieri si/sau concesiuni de bunuri imobile, care pana la data de 31 mai 2002 nu au fost facturate beneficiarilor si nu au fost achitate la bugetul de stat, se anuleaza, inclusiv dobanzile si penalitatile de intarziere aferente” Inalta Curte de Casatie si Justitie prin Decizia nr. 4556/24.06.2004 se precizeaza ca *“art. 169 din OG nr. 61/2002 nu confera temei legal solutiei instantei de fond, anulara sumelor datorate bugetului de stat fiind o masura care vizeaza executarea acestora, iar nu legalitatea actelor administrative atacate”*.

In consecinta, se decide casarea sentintei civile nr. 121 bis din data de 21.05.2002 , iar sumele stabilite prin procesul verbal incheiat la data de 31.07.2001 reprezinta creante fiscale.

Se retine ca petenta avea calea revizuirii deciziei Inaltei Curti de Casatie si Justitie , dar nu a formulat aceasta cale de atac, motiv pentru care se considera achiesarea la decizia instantei supreme.

In baza Deciziei nr. 4556 din 24.06.2004 referitoare la Dosarul 1881/2002 emis de Inalta Curte de Casatie si Justitie organul fiscal a procedat la recalcularea accesoriilor privind taxa pe valoarea adaugata aferente perioadei 01.08.2001 - 23.12.2004 corespunzator unui numar de 1241 zile, respectiv 38 luni de intarziere.

Referitor la aplicarea art. 171 din OG nr. 61/2002 republicata, respectiv art. 169 din Legea nr. 61/2002 - varianta initiala, prin referatul nr. 23.682/01.02.2005 emis de AFPM Lugoj se retine ca la data emiterii actelor administrative atacate institutia nu era in posesia adreselor nr. 1810/12.03.2003 a Directiei de Control Fiscal Timis si a precizarilor Serviciului juridic prin care acesta si - a formulat recursul in sensul renuntarii la TVA aferent operatiunilor din inchirieri.

Avand in vedere delimitarea taxei pe valoarea adaugata aferenta chiriilor si prevederile art. 171 din OG nr. 61/2002 republicata, se impune anulara partiala a dobanzilor si penalitatilor de intarziere stabilite prin Decizia nr. 75454/22.12.2004.

Fata de cele mai sus prezentate, rezulta ca organul fiscal nu a procedat in mod legal la stabilirea accesoriilor privind taxa pe valoarea adaugata, motiv pentru care urmeaza :

- admiterea partiala a contestatiei reprezentand dobanzi si penalitati de intarziere aferente TVA aplicata operatiunilor de inchiriere.

- respingerea ca neintemeiata a contestatiei reprezentand dobanzi si penalitati de intarziere aferente taxei pe valoarea adaugata aplicata operatiunilor din vanzari.