

ROMÂNIA  
TRIBUNALUL ARAD  
SECȚIA CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL  
LITIGII DE MUNCĂ ȘI ASIGURĂRI SOCIALE  
DOSAR NR

SENTINȚA CIVILA NR. ....

S-a luat în examinare acțiunea în contencios administrativ formulată de reclamanta SC X Co SRL, împotriva pârâtei Direcția Generală a Finanțelor Publice Arad, pentru anulare act administrativ.

La apelul nominal se prezintă reprezentantul pârâtei, c.j....., cu delegație la dosar, lipsă fiind reprezentantul reclamantei.

Procedura de citare este legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei după care, nemaifiind alte cereri, instanța constată cauza în stare de judecată și acordă cuvântul pe fond.

Reprezentantul pârâtei solicită respingerea acțiunii pentru motivele din întâmpinare.

TRIBUNALUL

Constată că prin acțiunea în contencios administrativ înregistrată la Tribunalul Arad la data de 7 noiembrie 2008, reclamanta SC X CO SRL a chemat în judecată pe pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Arad, solicitând ca prin hotărârea ce se va pronunța să se dispună anularea în totalitate a actelor administrative, respectiv Decizia privind modificarea bazei de impunere cu numărul de înregistrare ..... emise la data de.....2008 de către ANAF- Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad -Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală având numărul de înregistrare ..... emisă la data de 06.05.2008 de către ANAF- Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad, raportului de Inspecție fiscală încheiat la data de 05.05.2008 de către Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad, Activitatea de Inspecție Fiscală Arad.

în motivare, reclamanta arată că în urma inspecției fiscale efectuate la data de 05.05.2008 de către inspectorii fiscali din cadrul Direcției Generale a Finanțelor Publice Arad, s-a întocmit Raportul de inspecție fiscală nr..... 2008, în cadrul căruia organul fiscal a constatat anumite neregularități raportat la prevederile Legii nr. 571/2003 și a Legii nr. 29/2002.

Reclamanta mai arată că în urma acestui raport de inspecție fiscală s-a emis Decizia privind modificarea bazei de impunere cu numărul de înregistrare nr. ....emisă la data de 06.05.2008 și Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată având numărul de înregistrare ..... emisă la data de 06.05.2008 de către ANAF- Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad, stabilindu-se în sarcina sa obligații suplimentare de plată pe care le consideră nelegale.

Reclamanta arată că, prin contestația formulată a contestat atât raportul de inspecție fiscală nr.....2008 cât și Decizia privind modificarea bazei de impunere cu numărul de înregistrare nr. ....emisă la data de 06.05.2008 și Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată având numărul de înregistrare ..... emisă la data de 06.05.2008 de către ANAF- Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad.

Prin întâmpinare ( fila 11 dosar) pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Arad invocă excepția lipsei calității sale procesuale pasive cu privire la actele atacate de reclamantă în petitul acțiunii, cu motivarea că, prin acțiunea formulată reclamanta nu solicită anularea actelor încheiate de Direcția Generală a Finanțelor Publice Arad, ci de Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad.

Prin precizarea de acțiune ( fila 18 dosar), reclamanta arată că înțelege să cheme în judecată atât ANAF- Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad, cât și Direcția Generală a Finanțelor Publice Arad.

Prin întâmpinare, la precizarea de acțiune formulată de reclamantă, Direcția Generală a Finanțelor Publice Arad, invocă excepția lipsei calității procesuale pasive a Agenției Naționale de Administrare Fiscală cu motivarea că , potrivit art. 2 din HG nr. 495/2007 privind organizarea și funcționarea ANAF, prevăd că în subordinea ANAF funcționează Garda Financiară, Autoritatea Națională a Vămilelor, direcțiile generale ale finanțelor publice județene și Direcția Generală a Finanțelor Publice a municipiului București, ca instituții publice cu personalitate juridică.

Prin întâmpinarea formulată (fila 171 dosar) Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad solicită respingerea acțiunii reclamantei

Examinând cu prioritate excepția lipsei calității procesuale pasive invocată de către Direcția Generală a Finanțelor Publice Arad, instanța reține că excepția este neîntemeiată și va fi respinsă întrucât DGFP este

emitentul Deciziei nr.....2008 prin care s-a soluționat contestația formulată de reclamantă împotriva Deciziei de impunere nr.....2008 emisă de a AFP Arad iar din acțiunea formulată de reclamant rezultă în mod cert că se invocă și nelegalitatea deciziei emise de DGFP Arad, ca atare are calitate de pârât în cauză.

Excepția lipsei calității procesuale pasive a Agenției Naționale de Administrare Fiscală este întemeiată și va fi admisă întrucât în cauză ANAF nu este emitentul vreunui act administrativ a cărui nelegalitate reclamanta o invocă, astfel că în cauză ANAF nu are calitatea de pârât.

Pe fond, din actele și lucrările dosarului instanța retine în fapt următoarele;----- --- ----- - v .-■-~ ---.---r'

Reclamanta atacă Decizia privind nemodificarea bazei de impunere nr.....2008 încheiată de Activ de Inspecție Fiscală din cadrul DGFP a Județului Arad,

Potrivit art. 110 alin. 3 din OG nr. 92/2003 „ *titlul de creanță este actul prin care se stabilește și se individualizează creanța fiscală, întocmit de organele competente sau de persoanele îndreptățite potrivit legii* \*\

Art. 205 și art. 206 din același act normativ reglementează posibilitatea de contestare „*împotriva titlului de creanță, precum și împotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestație potrivit legii, contestația este o cale de administrativă de atac și nu înlătură dreptul la acțiune al celui care se consideră lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia, în condițiile legii*".

(2)*Este îndreptățit la contestație numai cel care consideră că a fost lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia,*

(3)*Baza de impunere și impozitul, taxa sau contribuția, stabilite prin decizie de impunere se contestă numai împreună.*

(4)*Pot fi contestate în condițiile alin. (3) și deciziile de impunere prin care nu sunt stabilite impozite, taxe, contribuții sau alte sume datorate bugetului consolidat.*

În acest caz, contestația se formulează în scris și va cuprinde mențiunile legal obligatorii stipulate de către legiuitor în art. 206 din Codul de procedură fiscală aprobat prin OG nr. 92/2003, respectiv obiectul contestației, motivele de fapt și de drept, dovezile pe care se întemeiază.

Din coroborarea dispozițiilor legale menționate, se reține că pot fi contestate atât titlurile de creanță prin care s-au stabilit și individualizat creanțe fiscale cât și actele administrative prin care nu s-au stabilit impozite, taxe, contribuții sau alte sume datorate bugetului consolidat, contestațiile putând fi formulate în condițiile alin. 5 din art. 205 Cod procedură fiscală, de persoana care participă la realizarea venitului și care se consideră lezată în drepturile sale.

Analizând obiectul cererii formulate de către reclamanta, se constată că petenta contestă un act administrativ prin care nu au fost stabilite obligații la bugetul general consolidat al statului, în raport de dispozițiile art. 205 alin. 2 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, după cum reclamanta nu a motivat cu privire la Decizia nr.....2008 de nemodificare a bazei de impunere a cărei anulare se solicită, și nici nu a demonstrat lezarea interesului legitim, respectiv vătămarea dreptului subiectiv ocrotit de lege prin emiterea actului administrativ contestat.

În condițiile în care obiectul contestației trebuie să îl constituie așa cum prevăd dispozițiile art. 205 alin. 2. Cod procedură fiscală, numai sumele și măsurile stabilite și înscrise de organul fiscal în titlul de creanță sau în actul administrativ fiscal atacat, instanța, având în vedere prevederile legale menționate, pentru acest capăt de cerere privind anularea deciziei de nemodificare a bazei de impunere nr.....2008, urmează să fie respins ca lipsit de interes.

Referitor la capătul de cerere din acțiunea reclamantei privind anularea Deciziei nr.....2008 privind obligațiile fiscale suplimentare de plată în sumă totală de .....lei stabilite de Activitatea de Inspecție Fiscală din cadrul AFP Arad, instanța reține următoarele:

Prin Decizia nr.....2008 organele de inspecție fiscală au stabilit în sarcina reclamantei obligații fiscale suplimentare de plată în sumă totală de .....lei.

Prin contestație formulată împotriva Deciziei nr.....2008 așa cum rezultă și din adresa depusă în completarea contestației înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice a Județului Arad nr. ....2007, societatea contestatoare a precizat că suma totală contestată este în cuantum de .....lei deși obligațiile fiscale calculate sunt în sumă totală de .....lei, reprezentând .....lei taxa pe valoarea adăugată stabilită suplimentar, .....lei impozit pe profit datorat de persoane juridice române, .....lei majorări de întârziere aferente impozitului pe profit, .....lei impozit pe veniturile obținute din România de nerezidenți, persoane juridice nerezidente, .....lei majorări de întârziere aferente impozitului pe veniturile obținute din România de nerezidenți, .....lei impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice și ...lei majorări de întârziere aferente impozitului pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice.

Instanța constată că prin Decizia nr. ....2008 emisă de Serviciul soluționare contestații din cadrul Direcției Generale a Finanțelor Publice a Județului Arad, s-a decis desființarea în parte a Deciziei de impunere nr.....2008 pentru suma de ...lei TVA și .....lei majorări ,de .....lei impozit pe profit și .....lei majorări de întârziere, dispunând efectuarea unei alte inspecții fiscale pentru aceeași persoană verificată.

Organismului fiscal a dispus desființarea deciziei pentru capătul de cerere privind cheltuielile cu dobânda aferentă ratei de leasing, amortizarea și asigurarea, TVA și accesoriile aferente derivând din contractul de leasing având ca obiect bunuri industriale, astfel că verificarea legalității actului administrativ raportat la acest capăt de cerere nu are temei legal în condițiile în care reclamantei deși i s-a pus în vedere atât de către organul fiscal prin înscrisurile depuse la dosarul cauzei, cât și de către instanță în baza rolului activ reglementată de art. 129 Cod procedură civilă, aceasta nu a contestat și nu a solicitat pe această cale și anularea Deciziei nr.....2008 emisă de către Direcția Generală a Finanțelor Publice a Județului Arad, respectiv a Deciziei de impunere nr.....-2008 emisă de organul fiscal prin care s-au stabilit obligații fiscale în sarcina societății debitoare.

Prin urmare, pentru acest capăt de cerere instanța va respinge acțiunea reclamantei ca neîntemeiată.

Referitor la impozitul pe veniturile persoanelor nerezidente, instanța constată că reclamanta nu a declarat și nu a virat la bugetul de stat impozitul pe veniturile realizate în România de către nerezidenți.

În perioada 2004-2007, reclamanta a organizat diverse spectacole atât în aer liber cât și în cluburile în care își desfășoară activitatea, cu participarea unor artiști interpreți străini, încheind în acest sens o serie de contracte cu agenții de impresariat artistic (.....) sau cu interpretul în mod direct, cum a fost cazul lui..... Cu excepția celui din urmă, sumele de bani au fost achitate de către X SRL către agențiile de impresariat, iar A a furnizat organizatorului un certificat de rezidență fiscală.

Potrivit art. 114 Codul fiscal „, Impozitul stabilit prin prezentul capitol denumit în continuare impozit pe veniturile obținute din România de nerezidenți, se aplică asupra veniturilor brute impozabile obținute din România.

Veniturile impozabile obținute din România indiferent dacă veniturile sunt primite în România sau în străinătate, sunt „, *(h) venituri din activități sportive și de divertisment desfășurate în România, indiferent dacă veniturile sunt primite de către persoane care participă efectiv la asemenea activități sau de către alte persoane*”.

Raportând starea de fapt la cadrul legal incident precitat, rezultă fără nici un echivoc că pretențiile analizate în cauză se încadrează în categoria activităților impozabile iar impozitul pe venit se calculează asupra sumei brute înscrise în contract

Așadar, în mod corect organele de control fiscal au calculat acest impozit în conformitate cu Titlul V, capitolul I din Legea nr.571/2003,

la data de 25.04.2008.

Referitor la cota de impozitare a acestor venituri, instanța apreciază că în mod întemeiat organele fiscale au aplicat cota de impozit prev. de art 118 (1) Cod fiscal, susținerea reclamantei că s-ar aplica cota zero, neavând nici o justificare legală, în condițiile în care convenția evitării dublei impuneri prevede în mod expres și limitativ, cazurile în care se aplică cota de impozitare zero pentru fiecare tip de venit.

Cu privire la modalitatea de calcul a sumei datorate, instanța apreciază că potrivit art. 116 (5) „ *Impozitul se calculează, respectiv se reține în momentul plății venitului și se virează la bugetul de stat până la 25 inclusiv a lunii următoare celei în care s-a plătit venitul.*

*Impozitul se calculează, se reține și se varsă în lei, la bugetul de stat, la cursul de schimb al pieței valutare, comunicat de Banca Națională a României, valabil în ziua reținerii impozitului pentru nerezidenți”.*

Referitor la corectitudinea sumelor calculate debit în sarcina reclamantei, instanța reține că expertul este de acord atât cu modul de calcul a impozitului pe veniturile persoanelor rezidente, cu cotele de impozitare aplicate cât și cu modul de calcul al majorărilor de întârziere.

În ceea ce privește diferențele în minus de .... lei în cazul impozitului pe veniturile persoanelor nerezidente, ....lei în cazul majorărilor de întârziere și ... lei în cazul penalităților, diferențe care provin în opinia expertului, din utilizarea unui curs valutar eronat, instanța apreciază că în mod corect organele de inspecție fiscală au dat eficiență prevederilor art. 116 alin. 5 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal și au folosit cursul valutar corect comunicat de BNR valabil în ziua plății venitului, pentru calcularea impozitului pe veniturile persoanelor nerezidente.

Prin urmare, sumele stabilite cu ocazia inspecției fiscale, sunt calculate în conformitate cu prevederile art. 116 alin. 5 din Legea nr. 571/2003 astfel că reclamanta datorează obligații fiscale în sumă de ....lei reprezentând impozit pe veniturile persoanelor nerezidente, majorări de întârziere în sumă de .... lei, respectiv .... lei penalități.

Cu privire la celelalte capete de cerere constând în obligații fiscale suplimentare reprezentând *impozitul pe profit în sumă de ....lei* înregistrate de reclamantă în luna ianuarie 2007, reprezentând avans pentru concertul ce trebuia susținut de B S, concert ce nu a mai avut loc, instanța va reține opinia formulată de către expertul contabil în raportul de expertiză contabilă, potrivit căreia în mod corect organele de control au considerat că operațiunea reprezintă un avans și nu reprezintă o cheltuială deductibilă.

Revenind la suma de .....lei cuprinsă în factura nr.....2007 emisă de D SRL instanța constată că această cheltuială ar fi fost efectuată în scopul reclamei și publicității, astfel că în mod corect în baza art. 21 alin. (2) lit (d) și alin. 3 lit (a) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal societatea a încadrat serviciile aferente și cheltuielile cu serviciile ca fiind de natura cheltuielilor deductibile.

În considerarea faptului că suma de .....lei reprezintă o cheltuială de reclamă și publicitate ce are ca scop difuzarea în public a unor informații privind activitatea societății, prin intermediul mijloacelor de comunicare în masă, pentru atragerea interesului public asupra unor mărfuri sau servicii, instanța apreciază-că-în-mod-corect-au încadrat "acordarea" produselor "de" pizzerie în categoria cheltuielilor de reclamă și publicitate acordate în scopul creșterii vânzărilor societății. Este relevant a fi reținut că expertul contabil care în justificarea motivației date asupra acestei chestiuni arată în mod riguros că, „ factura nr.....2007 în sumă de .....lei emisă de D SRL în baza contractului din 01.02.2007 conduce la concluzia că factura acoperă contravaloarea celor .... de pizza, la un preț mediu ....Iei/bucată, ceea ce face greu de acceptat că o asemenea cantitate a fost consumată de angajații proprii și eventualii oaspeți în decurs de 30 de zile de la semnarea contractului.

De asemenea data facturii fiscale, situată între evenimentele 01 Martie și 08 Martie se coroborează cu susținerile reclamantei, că, într-adevăr reprezintă produse ce au fost distribuite în scopul atragerii de clienți. Realitatea contractului valabil încheiat, și factura fiscală emisă pentru suma de ....lei și ..... lei TVA, sunt elemente suficiente care să justifice cheltuielile cu reclama și publicitatea ca o cheltuială deductibilă fiscal.

Contrar susținerii organelor fiscale care arată că reclamanta nu a făcut dovada unui contract scris conform prevederilor art. 21 alin. (1), (2) și (3) din Legea 571/2003, a cheltuielilor de reclamă și publicitate efectuate în scopul popularizării firmei, instanța constată că prin contractul de catering cu SC D SRL reclamanta a făcut dovada că aceste cheltuieli se includ în categoria cheltuielilor de reclame și publicitate, aspect care se coroborează și cu faptul că reclamanta a făcut dovada că suma de ..... lei reprezintă TVA deductibilă conform facturii fiscale nr.....2007, instanța însușindu-și în această perspectivă opinia expertului contabil, motiv pentru care va admite acest capăt de cerere în sensul acceptării sumei de ..... lei - TVA ca deductibilă fiscal. Instanța mai constată și faptul că, contractul de catering încheiat cu SC D SRL respectă cerințele legale impuse de lege și a fost executat în realitate în scopul atragerii de clienți, dovadă în acest sens fiind și publicitatea făcută de către societate prin intermediul media pentru distribuirea gratuită a produselor în cluburile „Soho” și „ Moskea” cu ocazia zile de 1 Martie , respectiv 8 Martie.

Cu privire la celelalte obligații fiscale suplimentare în suma totală de .....lei reprezentând:

-servicii hoteliere pentru personalul nesalariat și TVA aferent în sumă de ..... lei;

-pentru suma de ..... lei reprezentând TVA de pe bonuri fiscale fără a

deține factura fiscală pentru achiziții;

- PENTRU SUMA DE.....Lei reprezentând contravaloarea facturii nr.....2004 emisă în baza contractului încheiat cu SC T, instanța constată că în condițiile în care reclamanta nu a prezentat documente din care să rezulte că respectivele cheltuieli au fost efectuate în folosul operațiunilor taxabile , societatea nu beneficiază de dreptul de deducere a TVA aferent acestor cheltuieli, astfel că în mod corect organele fiscale au stabilit în conformitate cu prevederile art. 145 alin, (3) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare, că societatea nu beneficiază de dreptul de deducere al TVA aferentă prestărilor de servicii deoarece nu a făcut dovada realității și necesității acestora pentru nevoile firmei, astfel că în mod întemeiat au procedat la neacordarea dreptului de deducere a TVA aferent sumelor înscrise în factura nr.....2004.

Instanța reține că legalitatea și corectitudinea calculelor sumelor datorate de către societate este confirmată și în expertiza contabilă depusă la dosarul cauzei.

Pentru toate aceste motive instanța va admite în parte acțiunea reclamantei și va anula parțial actele administrative atacate cu privire la suma de .....lei reprezentând TVA aferent sumei de .....lei conform facturii fiscale.....2007 emisă de SC D SRL și va menține actele administrativ fiscale contestate emise de pârâtă pentru toate celelalte obligații fiscale legal datorate de către reclamantă.

În baza art. 274 Cod procedură civilă, instanța va obliga reclamanta la plata cheltuielilor de judecată în sumă de ..... reprezentând onorariu de expert conform decontului aprobat depus la dosarul cauzei.

**PENTRU ACESTE MOTIVE  
ÎN NUMELE LEGII  
HOTĂRĂȘTE**

Respinge excepția lipsei calității procesual pasive a Direcției Generale a Finanțelor Publice a Județului Arad.



Anuleaza in parte Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală nr.....2008 emisă de A.F.P.M Arad, precum și raportul de inspecție fiscală încheiat la data de 05.05.2008, întocmit de Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad și Decizia nr.....2008 emisă de Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Arad, pentru suma de ..... lei reprezentând TVA înscrise în factura-fiscală-.....

SRL aferentă sumei de ..... lei precum și majorările de întârziere aferente și menține în rest obligațiile fiscale calculate în decizia de impunere ca legale.

Respinge capătul de cerere din acțiunea reclamantei pentru anularea Deciziei privind nemodificarea bazei de impunere cu nr.....2008 emisă de A.F.P.M Arad, ca lipsită de interes.

Respinge acțiunea reclamantei formulată împotriva pârâtei Agenția Națională de Administrare Fiscală, pentru lipsa calității procesual pasive, ca inadmisibilă.

Obligă reclamanta să plătească cheltuieli de judecată în sumă de ..... lei reprezentând onorariu de expert.

Cu recurs în 15 zile de la comunicare.

Pronunțata în ședința publică din data de.....2010.

Președinte

Grefier