

DECIZIA CIVILA NR.1

Sedina publica din

PREEDINTE :

JUDECATOR :

S-a luat în examinare recursul declarat de pârâta Direcția Generală a Finanelor Publice Timiș, împotriva sentinței civile nr... pronunțată de Tribunalul Timiș în dosarul nr.... în contradictoriu cu reclamanta P D având ca obiect contestatie act administrativ-fiscal.

La apelul nominal făcut în sedință publică, se prezintă consilier juridic

... în reprezentarea pârâtei recurente iar în reprezentarea

reclamantei intimată se prezintă avocat Z ..

Procedura de citare este legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de sedință, după care,

reprezentanta pârâtei recurente depune delegație.

Nemăfiind alte cereri de formulat, instanța constată cauza în stare de

„judecat și acordă cuvântul pentru dezbateri.

Reprezentanta pârâtei recurente solicită admiterea recursului așa cum a fost formulată, modificarea în tot a sentinței atacate în sensul respingerii cererii reclamantei. Sustină și oral motivele de recurs.

Reprezentanta reclamantei intimată pune concluzii de respingere a recursului și de menținere a hotărârii pronunțate de instanța de fond ca temeinică și legal, pentru motivele artate în întâmpinare, fără cheltuieli de judecată.

CURTEA

Deliberând asupra recursului de față constată următoarele:

Prin cererea înregistrată pe rolul Tribunalului Timiș sub nr.... la data de ... reclamanta Primăria Comunei D a chemat în judecată Agenția Națională de Administrare Fiscală - Direcția Generală a Finanelor Publice Timiș, contestând decizia de impunere nr... raportul de inspecție fiscală încheiat la data de ... decizia de impunere nr.. emisă de către Direcția Generală a Finanelor Publice Timiș, solicitând anularea acestora pentru nețemeinicie și nelegalitate, cu cheltuieli de judecată.

În motivarea acțiunii, reclamanta arată că prin decizia de impunere nr... s-a stabilit în sarcina Primăriei obligația de plată a unei diferențe de TVA de ... dobânzi de întârziere de ..și penalități de întârziere de ... apreciindu-se în principal că TVA în cuantum de ... nu ar reprezenta TVA deductibil, deoarece la data efectuării controlului lipsește copia de pe documentul care atestă calitatea de plătitor de TVA a furnizorului, situație în care ar fi incidente dispozițiile art. 29 lit. b din Legea nr. 345/2002, potrivit cărora lipsa acestui document ar duce la pierderea dreptului de deducere a TVA aferent.

Se arată că, prin adresa înregistrată sub nr.... intimată a adus la cunoștință reclamantei că în baza aceluiași raport de inspecție fiscală încheiat la data de .. se trimite și Decizia de impunere nr.... cu informarea că „deoarece la rândul 1 - TVA, obligație stabilită suplimentară, din Decizia de impunere înregistrată sub nr... s-a înregistrat suma de .. în loc de diferență totală de TVA de ... decizie contestată de reclamant.

Reclamanta arată că în realitate, documentul atestă calitatea de plătitor de TVA a furnizorului existent la data realizării inspecției fiscale, organul de control omițând cu rea credință, să-l aibă în vedere cu ocazia constatrilor efectuate, reclamanta nefiind întrebat despre acest document și existența acestuia era hotărâtoare pentru caracterizarea TVA ca fiind deductibil sau nedeductibil, fapt care a dus la pierderea dreptului de a deduce, TVA - ul devenind nedeductibil cu dobânzile și penalitățile de întârziere aferente.

Reclamanta consider decizia contestat nelegal prin prisma dispozitiilor art.99 i 100 din O.G. nr. 92/2003, motivând c raportul de inspectie fiscal „se realizeaz pentru a rspunde la solicitarile adresate Directiei Generale a Finantelor Publice Timi prin petitiile adresate sub nr. 36245/15.07.2005 i nr. 6371/24.10.2005", obiectivele inspectiei au vizat de fapt, aa cum rezult din acelai report, un control de fond, ceea ce ar fi impus comunicarea avizului de inspectie fiscal în conditiile legii.

La data de 23.01.2007 s-a depus prin registratura instanei de ctre pârâta Directia Generală a Finanelor Publice Timi întâmpinare prin care a solicitat respingerea cererii reclamantei, invocându-se excepția procedurii prealabile în conformitate cu dispozitiile art.7 din Legea nr.554/2004, nefcând dovada procedurii prealabile i excepția tardivității introducerii cererii de chemare în judecat, fat de prevederile imperative ale art. 11 alin:1 din Legea nr. 554/2004. Pe fond, pârâta a solicitat respingerea cererii de chemare în judeca motivând ca la data de ... a fost întocmit RIF în baza caruia a fost întocmit decizia de impunere nr... stabilindu-se prin acestea o diferent de TVA de ...si la care au fost calculate dobanzi în suma de ... si penaliti de întârziere în sumă de ... lei. Pârâta arat ca RIF si decizia de impunere nr.. au fost contestate de reclamant, Directia Generala a Finantelor PubliceTimi pronunându-se prin Decizia nr....

Dat fiind ca prin Decizia de impunere nr... s- a înregistrat suma de ..în loc de diferenta totală de TVA de .. s-a impus îndreptarea acestei erori materiale, caz în care a fost emis o alt decizie de impunere cu corecturile necesare, respectiv Decîzia- de impunere nr... decizie care la rândul ei a fost contestat' de reclamant, Directia Generala a Finantelor Publice Timis solutionându-se contestatia prin Decizia nr... În concluzie, pentru ca reclamanta nu a contestat, în conformitate cu prevederile art. 11 din Legea nr. 554/2004, coroborate cu prevederile art. 188 din Codul de procedura fiscala si acele decizii emise de Directia Generala a Finantelor Publice Timis urmare a contestarii celor doua decizii de impunere ia RIF încheiat la data de ... cererea este inadmisibila . De asemenea, pârâta arata ca cererea de chemare în judecata nu este întemeiata în drept nu este argumentata legal, si deci este neîntemeiată.

Pârâta mai arata în esenta faptul ca : referindu-se la TVA deductibila în suma de ... aferenta decontului pe luna martie 2003 reclamanta a prezentat la controlul fiscal factura cu nr.... emisă de SC T SRL, reprezentând achizitie utilaje în valoare totala de ... care în contabilitate a fost înregistrata la „cheltuieli de capital" si respectiv în registrul de „mijloace fixe", procedându-se fara consecventa în ceea ce priveste tratarea acestei operatiuni economice.

Datorita tratarii acestei operatiuni ca si „cheltuieli de capital" nu se impunea deducerea TVA. Pârâta arata ca factura prezentata la control nu contine date de identificare ale cumpartorului nepltitor de TVA, asa cum cerea legea, astfel ca organul de control, prin aplicarea prevederilor art. 29 pct. b, din Legea nr. 345/01.02.2002 coroborate cu prevederile art. art. 29 pct. c, din Legea nr. 345/01.02.2002, a procedat corect, Referitor la suma de ... deductibil, înregistrata incorect de reclamantă, se arat ca la decontul lunii iunie 2005 s-a înregistrat acest TVA deductibil, iar in momentul controlului s-a constatat că jurnalul de cumparari a fost întocmit cu greseli s i omisiuni, iar documentele justificative prezentate au dus la concluzia ca operaiunile economice nu au fost tratate cu consecventa . Astfel, organul de control a evaluat cu justete deficient a în materie stabilind ca nu s-au respectat prevederile art. 145 alin. 8 lit. a din Legea nr. 571/2003, actualizat. Referitor la TVA colectat în suma de ... se arat că aceasta suma nu a fost colectat pentru operatiunile economice de care tine, încâlcându-se

prevederile art. 14 coroborate cu prevederile art. 2 alin 5 din Legea nr. 345/2002, prevederile art. 134 alin. 3 corelate cu prevederile art. 127 alin 5 si 6 din Legea nr. 571/2003 modificat, iar referitor la viramentul în plus in suma de ... conform documentelor fiscale acesta a fost scăzut din diferenta de TVA datorat. Referitor la dobânzile si penalitile calculate, aceste obligatii fiscale accesorii nu au fost cuprinse în Decizia de impunere contestat, acestea fiind cuprinse în anexa nr. 3 la RIF din .. sumele fiind preluate în Decizia de impunere, respectiv dobânzi în suma de ..si penaliti în sumâ de ... calculate în conformitate cu prevederile O.G. nr. 61/2002 republicat si art. 116, 121 din O.G, nr, 92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

La data de ... reclamanta a depus la dosarul cauzei raspuns la întâmpinare, prin care arata ca în ceea ce privete exceptia inadmisibilitatii contestatiei, raportat la prevederile art.7 din Legea nr.554/2004 ce reglementeaza Procedura prealabila administrativa , se sustine ca nu ar fi parcurs aceasta procedura prealabila deci chiar în cuprinsul întâmpinrii se face mentiunea ca atât raportul de inspectie fiscal cât si decizia de impunere nr.... au fost contestate, intimata pronunându-se prin decizia .. Reclamanta mai subliniaz ca s-a evideniat si de către pârâta în cuprinsul întâmpinrii ca decizia nr... a fost modificat printr-o alta decizie cu nr.... decizie care la rândul ei a fost contestata ; intimata pronunându-se prin decizia nr... Astfel, fata de aceste considerente reclamanta arat ca faza procedurala prealabila a fost parcursa, conform art.7 din legea nr.554/2004, si prin urmare aceast exceptie invocata trebuie respinsa.

Reclamanta a artat ca în ceea ce priveste exceptia tardivitaii introducerii contestatiei , raportat la prevederile art. 11 al. I din Legea nr. 554/2004 termenul de 6 luni curge de la data primirii rspunsului la procedura prealabil, iar fata de data solutionrii contestatiilor prin deciziile 119 si 235, cererea a fost introdus în termen.

Se mai subliniaza ca , aceasta a îneles sa conteste implicit si deciziile pronunate de catre intimata urmare a contestatiilor formulate pe cale administrativa , astfel în ordine cronologica , organul de control a încheiat la ... raportul de inspectie fiscalâ care a stat la baza emiterii deciziei de impunere nr... decizie contestat. Anterior primirii; rspunsului la aceasta contestaie, la ... organul de inspectie a transmis a doua decizie cu nr. 23, care modifica decizia initiala nr. 7734. Decizia nr. 23 a fost contestat in termenul legal, iar intimata a solutionat contestaie prin decizia... . De asemenea, reclamanta aratA ca prin decizia de impunere ... s-au stabilit în sarcina sa obligatiile de plata : astfel : diferenta TVA ...lei, dobânzi de întârziere ... lei si penaliti de întârziere ... lei, iar prin decizia nr. 23 diferenta totala la TVA a fost stabilita la ... lei.

Fata de legislatia în vigoare, mai arata reclamanta, - art.29 b) din Legea 345/2002, prevede ca persoanele impozabile pltitoare de TVA sunt obligate sa solicite de la furnizori facturi fiscale si sa verifice întocmirea corecta a acestora în conformitate cu art. 29 B a) din Legea 345/2002, însa legea nu prevede pentru precizarea incorect a codului fiscal, sanctiunea pierderii dreptului de deducere a TVA aferente, relevant fiind operatiunea economica efectuata .

Reclamanta a artat ca fata de posibilitatea sa de a fi pltitor de TVA în întreaga sa activitate sau numai pentru partea care are în vedere" desfurarea de operatiuni economice, înscrierea în factura fiscala a codului de înregistrare „R" este o simpla eroare materiala, care poate fi îndreptata conform art. 160 din Codul fiscal.

De asemenea, reclamanta arat ca in conformitate cu prevederile art 29 B b) din Legea nr. 345/2002 care prevede ca pentru operatiunile TVA cu valoare mai mare de 50.000.000 lei, persoanele impozabile sunt obligate s sa prezinte documentul care atesta calitatea de platitor

de TVA a furnizorului - acest document exista la momentul controlului însa organul de inspectie fiscala a omis sa aiba în vedere cu ocazia constatarilor efectuate dovezi întrebare adresata primarului, nu viza acest aspect desi existenta sau inexistenta lui era hotrâtoare cat priveste caracterizarea TVA ca fiind deductibila sau nedeductibila cu dobânzile si penalitile aferente

Fa de aceste considerente reclamanta arat ca organul de inspectie` fiscala nu si-a exercitat rolul activ in conformitate cu art. 7 din Codul de procedura fiscala potrivit caruia organul fiscal are în primul rând rol de îndrumare a contribuabililor in aplicarea prevederilor legislatiei fiscale.

La termenul de judecata din data de ... reprezentanta reclamantei a îneles în cadrul sedintei de judecata, sa precizeze actiunea reclamantei, în -sensul ca a solicitat implicit anularea deciziilor depuse la dosarul cauzei pentru acest termen de judecata, artându-se ca s-a efectuat procedura administrativ prealabila.

La acelasi termen de judecata, la cererea reprezentantei reclamantei, instanta a dispus efectuarea în cauza a unei expertize contabile, expertiză al carui raport a fost intocmit de expert ..

La data de .. reclamanta, în urma depunerii Raportului de expertiza de catre expertul desemnat in cauza, depune la dosarul cauzei precizare a contestaiei, prin care se solicita repunerea partilor in situatia anterioara si obligarea reclamantei, la plata catre intimat a sumei de ... cu titlu de dobânzi de întârziere si ... lei cu titlu de penalitati de întârziere, conform expertizei contabile. De asemenea prin acest script s-a solicitat restituirea de catre intimata catre reclamant a sumei de ... lei reprezentând diferenta dintre TVA virat de ..si TVA efectiv datorat de .. conform expertizei contabile, cu cheltuieli de judecata.

La raportul de expertiza efectuat în cauza, pârâta a formulat obiectiuni ce au fost solutionate de acelasi expert prin raspunsul aflat la filele 121-124 din dosar.

Prin sentinta civila nr... pronunata de Tribunalul Timis in dosarul nr.... a fost admisa actiunea precizata formulata de reclamanta Primria D in contradictoriu cu pârâta Agentia Naionala de Administrare Fiscala - Directia Generala a Finantelor Publice Timis, si in consecinta a dispus anularea deciziei de impunere nr... a raportului de inspectie fiscala încheiat la data de ... a deciziei de impunere nr...., nr. /... si a deciziei nr. ... emise de către pârâta D G FP Timis, cu exonerarea reclamantei de la plata TVA în suma de ... a penalitilor si dobânzilor de întârziere aferente; a dispus obligarea pârâtei la plata catre reclamanta a sumei de ... reprezentând diferenta dintre TVA-ul virat si TVA-ul efectiv datorat de ... a dispus obligarea pârâtei, la plata catre reclamant a sumei de ... reprezentând c/v onorariu expert.

În motivarea solutiei pronunate, prima instanta a reinut urmatoarele:

Prin decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscală din cadrul D.G.F.P. Timis nr.... aflat la filele 13-15 din dosar, s-a stabilit în sarcina reclamantei obligata de plata a unei diferente de TVA de ... dobânzi de întârziere de ... lei si penalitati de întârziere de .. apreciindu-se in principal ca TVA in cuantum de ... nu ar reprezenta TVA deductibil, deoarece la data efectuării controlului lipsea copia de pe documentul care atesta calitatea de platitor de TVA a furnizorului, situatia în care ar fi incidente dispozitiile art. 29 lit. b din Legea nr. 345/2002, potrivit carora lipsa acestui document ar duce la pierderea dreptului de deducere a TVA aferent.

Prin adresa înregistrat la pârâta de rang 2 sub nr.... D.G.F.P. Timi a adus la cunostinta reclamantei ca în baza aceluiasi raport de inspectie fiscala încheiat la data de ... s-a stabilit o diferenta totala de TVA de ...care, diminuată cu TVA-ul

de recuperat înregistrat de reclamanta în suma de ... a rezultat o diferență de TVA de plata de ... și deoarece la rândul 1 - „TVA, obligație stabilită suplimentar”, din Decizia de impunere înregistrat sub nr. ... s-a înregistrat suma de ... loc de diferență totală de TVA de ... pârâta îi comunică reclamantei ca-i trimite și Decizia de impunere nr.... care conține îndreptarea erorii materiale.

Împotriva deciziei de impunere nr... și a raportului de inspecție fiscală încheiat la data de ... de organele de control din cadrul pârâtei, reclamanta a formulat contestație ce a fost soluționată prin decizia nr... contestația fiind respinsă, iar contestația împotriva aceluiași raport de inspecție fiscală și împotriva deciziei de impunere nr... decizie de modificare a deciziei nr... ca urmare a îndreptării unor erori de transpunere a rezultatelor raportului de inspecție fiscală încheiat la data de ... a fost soluționată prin decizia nr...filele 64-65 din dosar), contestația fiind de asemenea respinsă.

Conform art. 137 Cod procedura civilă „instanța se va pronunța mai întâi asupra excepțiilor de procedură, precum și asupra celor de fond care fac de prisos, în totul sau în parte, cercetarea în fond a pricinii”.

Analizând excepția lipsei procedurii administrative prealabile în conformitate cu dispozițiile art. 7 din Legea nr. 554/2004, excepție invocată de pârâta D.G.F.P. Timiș, instanța a respins-o ca nefondată, întrucât atât în raportul de inspecție fiscală cât și decizia de impunere nr ...din .. au fost contestate de către reclamant, pârâta pronunându-se prin decizia ... aflat la filele 32-35 din dosar și decizia nr.... aflat la filele 64-65 din dosar.

Pe de altă parte, art. 21 din Constituția României prevede că orice persoană se poate adresa justiției pentru apărarea drepturilor sale, nici o lege nu poate îngreuna exercitarea acestui drept, jurisdicțiile speciale administrative fiind facultative și gratuite, iar art. 6 din Convenția Europeană a Drepturilor Omului și a Libertăților Fundamentale, ratificată de România prin Legea nr. 30/1994, prevede că, orice persoană are dreptul la judecarea în mod echitabil, în mod public și într-un termen rezonabil a cauzei sale, de către o instanță independentă și imparțială, instituit de lege, care va hotărî asupra încălcării drepturilor și obligațiilor sale cu caracter civil.

Astfel, față de aceste considerente, instanța a constatat că faza procedurii prealabile a fost parcursă, conform art.7 din Legea nr.554/2004 a contenciosului administrativ.

În ceea ce privește excepția tardivității introducerii contestației, raportat la prevederile art. 11 al. 1 din Legea nr. 554/2004, excepție invocată de aceeași pârâtă, instanța a constatat că, în conformitate cu disp. art. 11 alin. 1 lit. c din Legea nr. 554/2004 modificată, termenul de 6 luni curge de la data expirării termenului de soluționare a plângerii prealabile, respectiv data expirării termenului legal de soluționare a cererii, iar conform alin. 2 al aceluiași articol, pentru motive temeinice, în cazul actului administrativ individual, cererea poate fi introdusă și peste termenul prevăzut la alin. (1), dar nu mai târziu de un an de la data comunicării actului, data luării la cunoscință, data introducerii cererii sau data încheierii procesului-verbal de conciliere, după caz”, astfel că, față de data soluționării contestațiilor reclamantei prin deciziile ... și ... emise de prâț, instanța a respins excepția invocată fiind nefondată, constatând că cererea reclamantei a fost introdusă în termen

În ceea ce privește fondul acțiunii reclamantei, instanța a constatat că având în vedere concluziile expertului contabil prezentate la pct. ... din raport, că, eliminarea din calcul a TVA deductibil în suma de ... aferent celor două facturi de achiziție este o greșeală, aceasta și pentru că prin norme se dădea posibilitatea corectării erorilor constatate, și beneficiarul a făcut dovada înregistrării ca platitor de TVA pentru activitățile economice pentru care erau destinate bunurile achiziționate, respectiv excavator și camion.

Expertul arata ca având în vedere continutul facturilor fiscale nr... furnizor SC T SRL si nr.... furnizor V SRL, precum si prevederile art. 22, alin. 3 i 4, art. 24 din Legea nr. 345/2002 i art. 145 alin. 3 i 8 din Legea nr. 571/2003, exist dreptul de deducere a TVA-ului aferenta si ca bunurile achizitionate puteau fi destinate numai pentru activitatea economica, situatie în care TVA-ul se deduce.

Din opiniile si explicatiile prezentate la pct. 2.2.6 din raport, cu referire la obiectivul nr. 6, concluzia expertului este ca s-a manifestat o inconsecventa în tratarea celor doua operatiuni privind TVA (deducere si colectare) în raportul de inspectie fiscala , în conditiile acelorasi erori si anume acceptarea TVA colectatâ la facturile fiscale emise de reclamantâ care au in scris codul fiscal fara „R” si jurnalul de vanzari condus incorect (reclamanta fiiinând contabilitatea în partid simpl), iar la achizitia celor dou bunuri în aceleasi conditii (cu aceleai erori) nu s-a acceptat TVA deductibil în scris în deconturile de TVA de catre reclamantâ.

In plus, art. 29 b) din Legea 345/2002, prevede ca persoanele impozabile plitoare de TVA sunt obligate sâ solicitate de la furnizori facturile fiscale si sa verifice întocmirea corecta a acestora în conformitate cu art. 29 B a) din Legea 345/2002, însa legea nu prevede pentru precizarea incorectâ a codului fiscal, sanctiunea pierderii dreptului de deducere a TVA aferente, relevant fiind operatiunea economica efectuata , iar fata de posibilitatea reclamantei de a fi plitor de TVA în întreaga sa activitate sau numai pentru partea care are în vedere desfasurarea de operatiuni economice, inscrierea în factura fiscal a codului de înregistrare fiscala „R” este o simplâ eroare materiala, care poate fi îndreptata conform art. 160 din Codul fiscal.

Existenta documentului ce atesta calitatea de plitor de TVA a furnizorului existent la data realizrii inspectiei fiscale, era hotrâtoare pentru caracterizarea TVA ca fiind deductibila sau nedeductibila.

Opinia expertului este ca în conditiile în care facturile sunt facturi fiscale emise de persoane înregistrate ca plitori de TVA si existând înscrise toate datele prevâzute de norme, precum si copia documentelor care atesta ca furnizorii sunt plitori de TVA, iar beneficiarul este una si aceiai cu persoane juridica non profit, înregistrata ca plitoare de TVA, reclamanta este îndreptita sa deduca TVA-ul fiind îndeplinite în fapt toate conditiile ce dau dreptul de deducere prevzute în normele în vigoare.

Expertul a mai artat ca facturile si copiile documentelor legate care atesta ca furnizorii celor 2 bunuri (excavator si camion) sunt plitori de TVA, la care s-a facut trimitere in continutul raportului de expertiza se gesc în dosarele contabile ale reclamantei.

Pentru considerentele artate si având în vedere disp. art. 1 si urmat. din Legea nr.554/2004 a contenciosului administrativ, instanta în baza concluziilor raportului de expertiza , raport ce face parte integrant din prezenta hotrâre, a admis ca fiind întemeiata actiunea precizata formulata de reclamanta si a anulara deciziei de impunere nr... si nr. a raprtului de inspecie fiscal încheiat la data de ... a deciziei de impunere nr... nr...si a deciziei nr.... emise de ctre pârâta Directia Generala a Finanelor Publice Timis , ca fiind netemeinice si nelegale, cu exonerarea reclamantei de la plata TVA în suma de ... a penalitailor si dobânzilor de întârziere aferente. În baza concluziilor aceluiai raport de expertiza si avnd in vedere disp. art. 18 alin. 1 si urm. din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ, instana a dispus obligarea pârâtei la

plata catre reclamant a sumei de ... reprezentând diferenta dintre TVA virat si TVA efectiv datorat de ...

Impotriva acestei sentinte a declarat recurs pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Timiș, considerând-o ca netemeinic și nelegală în motivarea recursului se invocă în esență următoarele:

Reclamanta, prin cererea de chemare în judecată inițială, necomunicată pârâtei, deși aceasta a formulat în acest sens două adrese existente la dosarul cauzei, a solicitat ca instanța să dispună anularea deciziei de impunere nr....și a deciziei nr...

Ulterior, după depunerea întâmpinării, reclamanta, printr-un răspuns la întâmpinare, înțelege să atace și cele două decizii de soluționare a contestațiilor, respectiv decizia ..și decizia nr ...

Ca atare, arată pârâta, excepțiile pe care le-a invocat au fost întemeiate față de cererea inițială, care nu aducea în discuție cele două decizii de soluționare a contestațiilor.

Revenind asupra soluției pronunțate de către prima instanță prin care s-a dispus ca DGFP Timiș să restituie reclamantei suma de ... suma ce reprezintă TVA colectată de către reclamant și achitată din proprie inițiativă ca urmare a livrării efectuate, instanța de fond nu a motivat în drept cum a ajuns la această decizie.

Arată că, încălcând dispozițiile imperative ale art 132(1) din Codul de procedură civilă, instanța încuviințează modificarea cererii de chemare în judecată.

Astfel, la termenul din .. după ce s-a efectuat expertiza contabilă judiciară, reclamanta îi completează cererea cu un petit nou, prin care solicită „restituirea sumei de ... reprezentând diferența TVA.

Precizează faptul că această cerere nu a făcut obiectul plângerii, prealabile, ca această cerere nu a făcut obiectul celor două contestații adresate DGFP Timiș, prin care se solicita anularea actelor administrative arătate mai sus.

Ca atare, în primul rând din punct de vedere procedural, această cerere nu mai putea fi luată în discuție, mai cu seamă că, suma reprezintă TVA colectat de către reclamant și care de altfel nu a fost contestat într-un fel sau altul.

Din punct de vedere al legalității, acesta nu s-a pus în discuție, iar precizarea de acțiune a fost din toate punctele de vedere în afara prevederilor legale. Este criticabilă hotărârea primei instanțe sub acest aspect, dat fiind faptul că, nu se aduce nici un argument juridic care să determine să se dispună ca DGFP Timiș să restituie un TVA achitat de bunăvoie de către reclamant și care are ca proveniență TVA aferentă vânzării de teren pe care reclamanta le-a efectuat. Ca atare, nu s-a pus în nici un fel problema că acest TVA nu ar fi datorat, ba mai mult, acest aspect este lamurit prin răspunsul dat de către expert la Obiecțiunile formulate de către DGFP Timiș la Raportul de expertiză contabilă, răspuns care precizează „Referitor la obiecțiunile formulate la opinia expertului, pronunțat în răspunsul la obiectivul nr.6, constatarea expertului este că, afirmatia „Cu referire la faptul că, dacă un contribuabil înscrie pe factura TVA acesta este obligat să achite acea sumă la buget” este corect, numai că expertiza, la răspunsul de la obiectivul nr.6 din Raport, nu a considerat că TVA colectat nu se constituie în obligație de plată, răspunsul fiind punctual la întrebarea formulată în obiectiv, cu referire la înscrierea codului fiscal”.

Cu toate acestea, instanța, fără ca motivele în drept temeiul în baza căruia a admis acest capt de cerere, formulat în afara termenului legal, fără o bază legală și mai cu seamă în contradicție cu concluziile expertizei - act în baza căruia este admisă întreaga acțiune - pârâta recurentă Consideră că este îndreptit să solicite modificarea hotărârii în baza motivelor de recurs invocate, respectiv art.304 pct.7 și 8 Codul de procedură civilă.

Considera ca hotrârea pronuntata a fost data cu înclcarea legii (art.304 pct.9 Cod procedura civila). Apreciaz faptul ca hotrârea primei instante, prin care a fost admis actiunea reclamantei, a înclcat prevederile Legii nr.345/2002 i ale Legli nr.571/2003, privitor la conditiile de deducere a TVA în conditiile date.

Din motivarea data de catre instanta , bazat în întregime pe concluziile expertului, reiese faptul ca reclamanta a încâlcat prevederile legale, dar ca aceste erori se puteau corecta.

Considera ca aceasta abordare nu este posibila , corectitudinea si însuirea tuturor elementelor cerute de lege dau dreptul contribuabilului la deducerea TVA.

Mai aratâ ca , pe lângã faptul ca nu s-au respectat prevederile art.22 alin.3 din Legea nr.345/2002, art.145 alin.3 i 8 din Legea nr.571/2003, în sensul ca nu a fost trecut codul de înregistrare fiscala al reclamantei cu R - care sa indice c este pltitoare de TVA - i înregistririle contabile ale acestei activitti au fost fcute în contul de „cheltuieli de capital" ceea ce denot c nu se impunea deducerea TVA.

Legat de modul de calcul al dobânzilor, prin Obieciunile formulate la Raportul de expertiz contabil judiciar, s-a detaliat modalitatea în care s-a ajuns la sumele ce reprezint dobânzi.

Expertul, prin rspunsul dat la Obiectiuni, recunoate câ sumele ce reprezint dobânzi au fost calculate corect pentru cele dou intervale de 90 de zile i respectiv 56 de zile dei în RIF s-a strecurat o eroare (asupra masei impozabile) dar care nu are influen asupra sumelor ce reprezint dobânzi.

Prin întmpinarea depusâ la dosar, reclamanta Primria Comunei Dumbrovita a solicitat respingerea recursului ca nefondat i meninerea ca iemeinic'i legal a hotrârii pronunate de instana de fond.

Cu referire la sustinerile pârâtei recurente potrivit carora doar prin raspunsul la întâmpinare a îneles sa conteste ai deciziile de soluionare a contestatiilor administrative, legea nu prevede o sanctiune expres, în conditiile in care contestatia a fost introdus în termenul legal. De altfel, chiar daca ar admite in extremis rationamentul pârtei, finalitatea ar fi aceeași prin anularea deciziilor de impunere si a raportului de inspectie fiscala, cu o consecinta repunerii partilor la situatia anterioara , practic cele doua decizii ar fi lipsite de efecte juridice.

II. Desfiinarea actului administrativ are drept consecinta repunerea în' situatia anterioara , iar potrivit raportului de expertiza contabila această înseamn pe lângã exonerarea reclamantei de la plata TVA în cuantum de ... a penalitilor si dobânzilor de întârziere si obligarea prâtei restituirea sumei de ... reprezentând diferent a dintre TVA virat si datorat de ... împrejurare ce justifica precizarea actiunii în aces sens.

Aa cum rezulta din concluziile expertizei contabile efectuate in cauza si care a stat la baza solutionarii actiunii, organul de control a calculat eronat penalitile si dobânzile de întârziere, rezultând un plus calculat. De asemenea, expertul opinează ca eliminarea din calcul a TVA deductibil in suma de ... este gresit, existând dreptul de deducere a acestui TVA întrucât bunurile achizitionate puteau fi destinate numai pentru activitateâ economica, iar simpla eroare material de scriere a codului de identificare fara R - în locul celui cu R nu justifica aplicarea dispozitiilor art.29 B (b) din Legea nr.354/2002, astfel încât sa se piarda dreptul de deducere a TVA:„,viciul constatat la facturile de achizitie a celor doua utilaje este viciu de forma

Pe de alta parte, mai aratâ reclamanta intimata , expertul constata inconsecventa organului de control care apreciaza ca valabil TVA colectat .

Comunei D obligatii de plata constând în diferente T VA ... lei, dobânzi de întârziere - ... penaliti de întârziere - ... far' prin decizia nr.... diferente total de TVA a fost calculat pentru

suma de ...De mentionat faptul ca reclamanta P D este înregistrat ca platitor de TVA pentru operatiuni economice cu drept de deducere a TVA, împrejurare menionata de altfel si în actul de control contestat.

Eliminarea de catre pârâta a TVA deductibii în suma de ... lei apare ca nejustificat, raportat la continutul facturilor fiscale nr ... furnizor SC T nr. ... furnizor V raportat la dispozitiile art.22 a1.3 si 4, art.24 din Legea nr.345/2005 si art.145 a1.3 i 4 din Legea nr.571/2003, care-i confera dreptul de deducere TVA, având în vedere si ca bunurile achiziionate, respectiv un excavator i un camion, nu puteau fi destinate decât unei activitati economice.

Din analiza acestor facturi, rezultâ ca ele corespund cerintelor dispozitiilor art.29 B lit.a din Legea nr.345/2002 si respectiv art.155 a1.8 din Legea nr.571/2003, astfel încât înscrierea codului de identificare fara R, nu constituie un motiv care sa justifice aplicarea dispozitiilor art.29 B lit.b din Legea nr.345/2002, întrucât ne aflam în prezenta unei simple erori materiale, care poate fi îndreptat în conditiile art. 160 alin.1 din Legea nr.571/2003.

Fata de considerentele mai sus reinute, Curtea apreciaza ca recursul de faat este nefondat, urmând a fi respins, in conditiile dispozitiilor art.312 a1.1 Cod procedura civila.

PENTRU ACESTE MOTIVE IN NUMELE LEGII

DECIDE:

Respinge recursul declarat de pârâta D.G,F.P.Timi, împotriva sentintei civile nr..., pronunat de Tribunalul Timis în dosar nr. ...

Irevocabil.

pronunat in sedinta publica azi 17 ianuarie 2008.