

ROMANIA
TRIBUNALUL TIMIS
SECTIA COMERCIALA SI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV

Dosar nr. 4485/30/2007

SENTINTA CIVILA NR.... sedinta publica din 16 ianuarie 2008

Complet de judecată compus din:

PRESEDINTE:

JUDECTOR:

GREFIER:

Pe rol se afla judecarea actiunii formulat i precizat de reclamanta SC J in contradictoriu cu pârâtele DGFP TIMIS - ACTIVITATEA DE CONTROL FISCAL având ca obiect anulare acte control, cauza fiind in fond dup casarea S.C. nr.... pronuntat de Tribunalul Timi in dos. nr... prin D.C. nr.... Pronuntat de Curtea de Apel Timisoara in dos. nr...

La apelul nominal făcut in sedinta publica se prezinta pentru reclamant av... pentru pârâte c j

Procedura completA.

Instanta de judecata , vzând ca nu mai sunt alte cereri de formulat si probe de administrat apreciaza cauza lamurita s i în baza art. 150 Cod procedur civil, închide dezbaterile si acorda cuvântul reprezentantilor partilor asupra fondul cauzei.

Reprezentantul reclamantei solicita instantei de judecata admiterea actiunii asa cum a fost formulata , anularea Deciziei nr.... anularea în parte a Deciziei nr... si anularea Deciziei nr. .., solicitând a se tine cont de concluziile expertului, cu obligarea pârâtelor la plata cheltuielilor de judecata compuse din onorariu expert.

- Reprezentantul r paratelor solicita instantei de judecat resping rea actiunii ca neîntemeiata, mentinerea dfeciziilor emise înlturarea-concluziilor - expertuli conform obiectiunilor aratand ca onorariul nejustificat .

TRIBUNALUL

Deliberând, asupra actiunii constatã că:

Prin cererea înregistrată pe rolul Tribunalului Timiș sub nr.... la data de ...reclamanta -SC J a solicitat instantei de judecatã- în contradictoriu cu pârâtele DIRECTIA GENERALĂ A FINANTELOR--PUBLICE TIMIȘ și STRUCTURA DE DMINISTRARE FISCALĂ - ACTIVITATEA DE-CONTROL FISCAL DIN CADRUL DGFP TIMIS ca prin hotârârea pe care o va pronunta, să dispune anularea deciziei nr.... emisa de pârâta anularea-în parte a deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscală nr...emise de DGFP TIMIS Structura de Administrare Fiscal - Activitatea de Control Fiscal, date în baza Raportului de inspectie fiscal încheiat la data de ...N de catre consilieri , anularea bazei impozabile stabilite suplimentar în suma de ... lei, aprobarea la rambursare a sumei de ...lei si anularea Dispozitiei privind- msurile stabilite de organele de inspectie fiscal nr... emise de Directia General a Finanelor Publice Tims - Structura de Administrare Fiscal - Activitatea de Control Fiscal. Prin completare si precizare a actiunii reclamanta a solicitat sa se dispuna si anularea deciziei nr.... prin care a fost solultonat în sensul respingerii contestatiei în procedura prealabila formulata împotriva dispozitiei privind msurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr.2548/15.06.2006.

În motivarea actiunii, reclamanta a artat în esenta ca în urma controlului efectuat i-a fost dresat Raportul de inspectie fiscala nr.... din... prin care s-au constatat neregularitati cu privire la taxa pe valoarea adugata . Astfel în baza acestui act de control s-a emis decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala nr... emise de

D.G.F.P. Timis. S-a mai artat ca împotriva acestei decizii reclamanta a formulat, contestatie care a fost respinsa ca nefondata prin decizia nr... emisa de D.G.P.F. Timis.

Pârâta D.G.F.P. Timis a soluționat contestatia formulat în sensul respingerii, prin decizia nr. ..contestatie formulat împotriva dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscală nr.....

S-a apreciat astfel ca actele administrativ - fiscale sunt nelegale si netemeinice întrucât organele fiscale au realizat o confuzie în termeni în ceea ce privete notiunea si natura juridica a comisionului înleles ca o conventie, or, in dreptul comercial libertatea contractuala permite comerciantilor sa îi defineasca cum dorese obligatiile ca re rezulta din conventie Astfel s-a învederat instantei ca pentru a exista obligatia de facturare în termen de 5 zile este necesar prezenta unei livrari. Definitia legala a livrarii de bunuri se gasete în art.128 alin.1 din Codul fiscal, care edicteaza ca prin livrare de bunuri se înlelege orice transfer al dreptului de proprietate asupra bunurilor de la proprietar catre o alt persoana , direct sau prin persoane care actioneaza în numele acestuia, în cazul contractului analizat nu poate fi vorba nici un moment despre un transfer al unui drept de proprietate asupra unor bunuri. Neexistând un transfer al dreptului de proprietate nu exist nici obligativitatea emiterii facturilor fiscale, sens în care gresit s-a stabilit obligatia de a înregistra TVA colectat suplimentar.

Contestatoarea a artat de asemenea ca in ceea ce privete TVA deductibila , organele de control se afl într-o grava eroare cu privire la operatiunile comerciale desfâurate de reclamant. Fata de faptul ca reclamanta are calitatea de comisionar are dreptul sa deduca TVA aferenta facturi pentru serviciile care i-au fost prestate de o alta persoana impozabila , respectiv SC Soltran SRL ale carei servicii le folosete în ceea ce priveste controlul calitatii

Tribunalului Timis prin sentinta civila nr. . 91 /CA_ din .. pronuntata în dosar nr. ...a respins actiunea formulata . de reclamanta SC J împotriva DGFP TIMIS

In motivarea solutiei pronuntata prima instantă- a retinut ca reclamanta a fost supusa controlului efectuat de catre organele paratei fata de faptul ca a solicitat rambursarea TVA cerere înregistrată sub nrUrmare a controlului s -a incheiat Raportul _ de inspectie fiscală nr...înregistrat la 30.05.2006 ...Prin cuprinsul raportului s-au stabilit în sarcina reclamantei obligatiile suplimentare bugetare pe care le contestă- în acțiune, baza impozabilă stabilită suplimentar în sumă de ... lei și respectiv respingerea de organele de control _a sumei de ... lei reprezentând TVA solicitată la rambursare. În baza acestui act s-a emis decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia-fiscală nr.. emise de D.G.F.P. Timiș, precum și dispozitia cu măsurile stabilite de organele de inspectie fiscală nr...

S-a mai retinut că împotriva actelor administrative reclamanta a depus plângere în procedură prealabila administrativă, contestatii ce au fost soluționate în sensul respingerii ca neintemeiate prin decizia nr.... și prin decizia nr.... pronunțate de pârâta D.G.F.P.

Astfel, s-a retinut c a obiectul de activitate al contestatoarei îl reprezinta activitatea de intermediere în comertul cu masini, echipamente industriale, încheind contracte de comision la export.

S-a retinut ca prin activitatea comercial desfâusrat în concret de catre contestatoare si analizată din punct de vedere fiscal de catre organul de control starea de fapt în sine din acest punct de vedere nefiind contestat, reclamanta a înregistrat pe cheltuieli valoarea materialelor din avizul de însoțire a marfii nr ... pentru cantitatea de platbanda , fara a

emite factura fiscală către comitentul SC P sens în care s-a stabilit în sarcina reclamantei obligatia de plată a TVA colectat în suma de ... lei aferent avizului de însoțire a marfii cu nr.... pentru cantitatea de platbandă, în valoare de ...lei. Nu s-a putut reține argumentul reclamantei formulat în sensul că voința părților societății comerciale manifestată la încheierea contractului dintre ele, deci aplicarea prevederilor art. 969 Cod civil ar trebui să înlăture respectarea dispozițiilor art. 155 alin.3 din Codul fiscal care dispune că pentru bunurile livrate cu aviz de însoțire, factura fiscală trebuie emisă în termen de cel mult 5 zile lucrătoare de la data livrării, fără să depășească finele lunii în care a avut loc livrarea, văzând faptul că anexa la contractul de comision s-a încheiat la o zi după livrarea de bunuri. Fata de aceste considerente în mod întemeiat și s-a reținut reclamantei și nedeductibilitatea sumei de ... lei înscrisă în factura fiscală nr... emisă de SC S ... cât vreme reclamanta avea încheiat contract de comision extern - contractul de comision la export nr.... cu SC F .. cu obiect controlul de calitate al bunurilor, nu se mai impunea încheierea contractului și cu SC S având același obiect, stare de fapt din nou necontestată de reclamant. Deci cheltuielile efectuate în baza contractului de prestări servicii nr....nu este necesar și deci nici deductibile. Nu se poate însuși argumentul reclamantei prin care se invocă din nou libertatea contractuală și voința internă a părților câtă vreme pârâta prin organele sale de control în baza legislației în vigoare are obligatia să verifice activitatea comercială desfășurată și să se pronunțe în limitele competenței atribuite legal, asupra realității unor operațiuni comerciale și a legalității lor, din moment ce în urma constatărilor și verificărilor sale să se dispune asupra cererii de deducere TVA.

Fata de aceste considerente Tribunalului Timiș a constatat că este întemeiat punctul de vedere al organului de control, actele administrative atacate, inclusiv deciziile pronunțate în soluționarea contestațiilor înregistrate în procedura prealabilă administrativă sunt legal încheiate, că reclamanta a încălcat prevederile art. 155 alin.3 din Codul fiscal precum și pct. 48 din Normele metodologice din 22.01.2004, actualizate, de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal care stabilesc că pentru a deduce cheltuielile cu serviciile de consultanță, asistență sau alte servicii, contribuabilul trebuie să dovedească necesitatea efectuării cheltuielilor prin specificul activităților desfășurate. Art. 145 alin.3 și 4 din Codul fiscal actualizat prevede că dacă bunurile și serviciile achiziționate sunt destinate utilizării în folosul operațiunilor sale taxabile există dreptul de deducere a TVA. Instanța a mai reținut că reclamanta contestatoare a solicitat anularea în parte a Raportului de inspecție fiscală din ... pentru faptul că prin acest act i-a fost admisă la rambursare TVA în sumă de ... fiindu-i respinsă doar suma de p[entru care a formulat acțiunea.

Împotriva acestei sentințe a declarat recurs reclamanta contestatoare SC J recurs înregistrat la Curtea de Apel sub nr.... considerând sentința Tribunalului-Timiș netemeinică și nelegală.

În motivarea recurentă a arătat în esență că organele fiscale constată două neregularități cu privire la colectarea și deducerea TVA, ambele nefondate. Astfel, în ceea ce privește TVA colectată s-a stabilit în sarcina SC J obligatia de a înregistra TVA-colectat suplimentar în suma de ...lei aferent operațiunilor din luna noiembrie-2005, bază impozabilă fiind ... lei. S-a arătat că prin Decizia de impunere se statuează că a „potrivit anexelor la contractul de comision nr...se consemnează condițiile de executie prin care se precizează că materialele sunt asigurate de SC J pe cheltuielile sale, cum este de exemplu anexa nr....în baza unei note de consum transmisă de către comitent, SC -J a înregistrat pe cheltuieli valoarea materialelor cuprinse în avizul de însoțire a marfii nr... pentru o cantitate

de .. fără -a mai -emite factura fiscală către comitentul și producătorul SC P pentru cantitatea de marfă din avizul de însoțire a marfii respective.

Recurenta a arătat că aceste susțineri ale organului fiscal nu au bază legală, astfel conform prevederilor art.405 din Codul comercial „comisionul are ca obiect tratarea de afaceri comerciale de către comisionar în societatea comitentului”. Astfel organele fiscale realizează o confuzie în termeni în -ceea ce privește noțiunea și natura juridică a comisionului înțeles ca o convenție, și atât organul fiscal cât și organele de inspecție fiscală realizează o confuzie gravă cu privire la natura juridică a „contractelor de export în comision”, pornind de la denumirea contractului, limitând clauzele acestuia la cele ale unui contract de comision clasic. S-a mai arătat că un contract reprezintă legea părților iar organele de control fiscal nu pot cenzura un contract comercial ci acestea sunt tenute să analizeze contractul pornind de la voința internă a părților.

De asemenea, s-a mai arătat că organele de control fiscal au fost în eroare când au relinut că a avut loc o livrare de marfă, întrucât nu a avut loc un transfer al proprietății față de bunuri, reclamanta netransferând dreptul său de proprietate asupra materialelor către comitent. Valoarea materialelor se regăsește în comisionul perceput de către SC J neintrând în cheltuielile comitentului, aceasta reprezentând o cheltuială pentru comisionar, astfel sub acest aspect nu se impunea obligativitatea emiterii unor facturi atât vreme cât nu a existat un transfer de bunuri, fiind necesar doar emiteria unor avize de însoțire a marfii, bunurile fiind și rămânând proprietatea SC J valoarea lor fiind inclusă în valoarea comisionului perceput. Recurenta a învederat instanței de recurs că în ceea ce privește TVA deductibilă, organele fiscale au constatat în mod netemeinic că „potrivit contractului încheiat obligația suportării cheltuielilor legate de producerea marfii, asigurarea și controlul calității revine în totalitate SC F iar SC J are calitatea numai de comisionar, iar față de situația prezentată SC J nu dovedește necesitatea efectuării cheltuielilor prin specificul activității desfășurate, respectiv aceea de comisionar față de SC F ... serviciile prestate de SC S „nu sunt destinate utilizării în folosul acțiunii sale taxabile și nu dovedește necesitatea efectuării cheltuielilor prin specificul activității desfășurate”. Astfel recurenta a subliniat că organele de inspecție se află într-o gravă eroare cu privire la operațiunile comerciale desfășurate de către SC J, arătând în raportul de inspecție fiscală că reclamanta nu justifică efectuarea respectivei cheltuieli în contextul în care între aceasta și SC S există un contract și prestatorul a emis o factură.

S-a învederat instanței că în conformitate cu prevederile art. 145 al.3 din Legea nr.571/2003, modificată, care se afirmă că ar fi fost înclcat în acest context de către SC J, dacă bunurile și serviciile achiziționate sunt destinate în folosul operațiunilor sale taxabile, orice persoană impozabilă înregistrată ca plătitor de taxă pe valoarea adăugată are dreptul să deducă TVA datorat sau achitat, aferent bunurilor care i-au fost livrate sau urmează să fie livrate, și pentru prestațiile de servicii care i-au fost prestate ori urmează să fie prestate de o altă persoană impozabilă și TVA achitat pentru bunurile importate, astfel aceasta are dreptul să deducă TVA aferent facturii invocate întrucât aceasta se datorează și a fost achitat pentru prestațiile de servicii care i-au fost prestate de o altă persoană impozabilă, aceste servicii fiind destinate utilizării în folosul operațiunilor taxabile.

Curtea de Apel Timișoara prin DC nr. pronunțată în dosarul nr.... a admis recursul, ca fiind întemeiat și a casat hotărârea recurentă cu trimiterea cauzei spre rejudecare.

În motivare instanța de recurs a arătat că prin acțiunea introductivă la instanța , reclamanta SC J solicită anularea deciziei de impunere nr... privind obligațiile suplimentare stabilite de inspectia fiscală nr..

S-a apreciat că prima instanță era dator să stabilească cu certitudine, prin admiterea cererii reclamantei de efectuarea unei expertize contabile, dacă organele fiscale au calculat sau nu corect baza impozabilă suplimentară, în sarcina reclamantei SC J de pildă să se stabilească dacă valoarea materialelor înscrise în avizul de însoțire a marfii nr... se regsește sau nu în-comisionul SC J dacă cheltuielile efectuate de reclamant în baza contractului de prestări servicii nr.... au fost sau nu necesare și dacă serviciile facturate cu factură fiscală nr.... au fost sau nu destinate utilizării în folosul operațiunilor taxabile .

Fără de aceste considerente și cum stabilirea situației de fapt este atributul instanței de fond iar prima instanță a pronunțat hotărârea atacată fără a deține elemente probatorii suficiente, s-a apreciat că fondul cauzei nu a fost cercetat, ceea ce a condus la admiterea recursului bazat pe dispozițiile art. 312 alin.5 Cod procedura civilă , în conformitate cu care s-a casat sentința recurată , cu trimiterea cauzei spre rejudecare aceleiași instanțe. La data de ... dosarul a fost reînregistrat la Tribunalului Timiș sub nr....

Având în vedere dispozițiile deciziei de casare, Tribunalul rejudecând cauza, la termenul de judecată din ... la cererea reprezentantului reclamantei a dispus efectuarea în cauză a unei expertize contabile, al cărui raport, aflat la fișele .. din dosar a fost întocmit de expert V

Împotriva raportului de expertiză contabilă , pârâtele au formulat obiecțiunii ce au fost soluționate de același expert, prin răspunsul aflat la fișele 41-50 din dosar.

Analizând actele și lucrurile dosarului instanța reține următoarele:

Reclamanta a fost supusă controlului efectuat de către organele fiscale ale pârâtei față de faptul că aceasta a solicitat rambursarea TVA-ului, prin cererea înregistrată sub nr....

Urmare controlului s-a încheiat Raportul de inspectie fiscală nr... înregistrat la 30.05.2006 Prin cuprinsul raportului s-au stabilit în sarcina reclamantei obligațiile suplimentare bugetare pe care ea le contestă în acțiune, baza impozabilă stabilită suplimentară în suma de ... lei și respectiv respingerea de organele de control a sumei de ... reprezentând TVA solicitat la rambursare. În baza acestui act s-a emis decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscală nr.... emise de D.G.F.P. Timiș , precum și dispoziția cu măsurile stabilite de organele de inspectie fiscală nr....

Împotriva actelor fiscale emise pe seama sa reclamanta a depus contestație în procedura prealabilă administrativă , contestație ce au fost soluționate în sensul respingerii ca neîntemeiate, prin decizia nr... și prin decizia nr../. pronunțate de pârâta D.G.F.P. Timiș

Expertul contabil desemnat în cauză , prin concluziile sale a arătat că societatea reclamanta nu datorează TVA colectată

afărent avizului nr....., în sumă de ... nefiind TVA REZULTATA DINTR-O TRANZACTIE efectuată cu transfer de proprietate, ci doar o interpretare a organelor de inspectie fiscală , iar TVA deductibilă din factura nr... emisă de SC

S în sumă de ... nu poate fi considerat nedeductibilă, acesta fiind colectată de furnizorul SC S având la bază o factură legal întocmită în baza unui contract iar cheltuielile din această factură se referă la activitățile efectuate în scopul obiectului de activitate al reclamantei , respectiv verificarea calității produselor ce urmează a fi exportate.

Experul a artat ca total TVA la care reclamanta are dreptul este în suma de ...iar cheltuiala recunoscuta si acceptata de reclamanta prin plata ei si inregistrat in contabilitatea de gestiune

Expertul a mai concluzionat ca bugetul statului nu a fost prejudiciat prin tranzactiile efectuate de reclamanta .In baza concluziilor raportului de expertiza contabila , instanta a admis ca fiind intemeiata actiunea a precizata a reclamantei si a dispus anularea deciziei nr. ... emis de DGFP Timis anularea în parte a deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscal nr.... emise de D G F Timis - Structura de Administrare Fiscal - Activitatea de Control Fiscal, date în baza Raportului de inspectie fiscala incheiat la data de ...de

Directia General a Finantelor Publice Timis - Structura de Administrare Fiscal - Activitatea de Control Fiscal si anularea Dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscal nr.. anularea bazei impozabile stabilite suplimentar în suma de ... si aprobarea la rambursare a sumei de ... lei ce rezulta din solutionarea deconturilor cu sume negative de TVA cu optiune de rambursare.

-- Instanta a dispus anularea ca netemeinica si nelegala si a deciziei nr. ... prin care a fost solutionata contestatia reclamantei împotriva dispozitiei privind masurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr... precum si a dispozitiei nr.... ,

In baza disp. art. 274 Cod procedura civila , instanta obliga pârâtele, aflate în culpa procesuala la plata ca tre reclamant a sumei de ... , reprezentând cheltuieli de judecata compuse din onorariu expert, conform facturii nr.... O.P. nr. ...si O.P. nr....

PENTRU ACESTE MOTIVE IN NUMELE LEGII HOTARASTE

Admite actiunea formulata si precizata de reclamanta SC J în contradictoriu cu pârâtele DIRECTIA GENERAL A A FINANTELOR PUBLICE TIMIS, STRUCTURA DE ADMINISTRARE FISCALA - ACTIVITATEA DE CONTROL FISCAL din cadrul DGFP Timis, având ca obiect contestatie act administrativ fiscal.

Dispune anularea deciziei nr.... emisa de pârâta DGFP Timis, anularea în parte a deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala nr.... emise de Directia General a Finantelor Publice Tims - Agentia Nationala de Administrare Fiscala - Activitatea de inspectie fiscala , anularea Dispozitiei privind msurile stabilite de organele de inspectie fiscala nr....emis de DGFP Timis - Structura de Administrare Fiscal - Activitatea de Control Fiscal, anularea deciziei nr....si a dispozitiei nr.... acte emise de pârâte în baza Raportului de inspectie fiscal încheiat la data de ...

Dispune anularea bazei impozabile stabilite suplimentar in suam de si aprobarea la rambursare a sumei de ... ce rezulta din solutionarea deconturilor cu sumae negative cu optiune de rambursare.

__Obliga paratele la plata catre reclamanta a sumei de ... reprezentand cheltuieli de judecata.

Definitiva si executorie

Pronuntata în sedinla publica