

Primitoare
30.06 2008

Regulă

ROMÂNIA

CURTEA DE APEL PITEȘTI
SECȚIA COMERCIALĂ ȘI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV
ȘI FISCAL

DOSAR NR. /2007 DECIZIE NR. R-C

Ședința publică din 2008

Curtea compusă din:

Președinte: - judecător

Judecător:

Judecător:

Grefier:

S-a luat în examinare, pentru soluționare, recursul formulat de recurenta - reclamantă **ADMINISTRAȚIA NAȚIONALĂ**

, cu sediul în Rm. Vâlcea str. județul Vâlcea, împotriva sentinței nr. din .2008, pronunțată de Tribunalul Vâlcea, în dosarul nr. /2007, în contradictoriu cu intimata - pârâtă **DIRECȚIA GENERALĂ A FINANȚELOR VÂLCEA**, cu sediul în Rm. Vâlcea, str. G-ral Magheru nr.17, județ Vâlcea.

La apelul nominal, făcut în ședința publică, a răspuns consilier juridic pentru intimata - pârâtă, recurenta - reclamantă fiind lipsă.

Procedura, legal îndeplinită.

Recursul este legal timbrat prin chitanța nr. , din data de .2008, emisă de Primăria , în sumă lei și timbru judiciar în valoare de lei.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședință, care învederează că la dosar a fost depusă întâmpinare și o serie de acte prin biroul registratură din partea intimatei - pârâte.

Curtea constată cauza în stare de judecată și acordă cuvântul asupra recursului.

Reprezentantul intimatei - pârâte, având cuvântul, solicită respingerea recursului și menținerea sentinței atacate ca fiind legală și temeinică. De asemenea, arată că recurenta - reclamantă este persoană impozabilă cu regim mixt în sensul prevederilor art.147 din Legea 571/2003, iar dreptul de deducere a T.V.A. aferenă achizițiilor efectuate se determină conform alineatelor 3 și 4 al textului de lege menționat. Totodată, arată că deducerea de T.V.A. nu se acordă la operațiunile la care dorește recurenta -

s-a înființat ca instituție publică potrivit OUG nr. 73/2005 pentru modificarea și completarea OUG nr. 107/2002, iar reclamanta se află în subordinea acesteia și s-a considerat începând cu luna ianuarie 2006 plătitoare de TVA pentru întreaga activitate.

Împreună cu celelalte direcții din subordinea Administrației Naționale Apele Române exercită și efectuează activități de întreținere, reparare și exploatare a lucrărilor hidrotehnice din administrare.

Potrivit statutului de funcționare, acoperirea cheltuielilor este asigurată din venituri proprii rezultate din sistemul de contribuții, plăți, bonificații, tarife și penalități rezultate din activitățile din domeniul gospodăririi cantitative și calitative a apei și de la bugetul de stat pentru acțiunile de interes național și social legate de întreținerea, repararea și modernizarea infrastructurii naționale de gospodărire a apelor.

Susținerea reclamantei că beneficiază de deducerea TVA pentru toate activitățile desfășurate și că organul de control fiscal a aplicat greșit dispozițiile legale în acest sens, este nejustificată.

Potrivit art. 127 alin. 1 din Legea nr. 571/2003 „este considerată persoană impozabilă, orice persoană care desfășoară, de o manieră independentă și indiferent de loc, activitățile economice de natura celor prevăzute la alin. 2, oricare ar fi scopul sau rezultatul acestei activități”.

La rândul său, alin. 2 din același act normativ dispune că „activitățile economice cuprind activitățile producătorilor, comercianților sau prestatorilor de servicii, inclusiv activitățile extractive, agricole și activitățile profesiilor libere sau asimilate acestora. De asemenea, constituie activitate economică și exploatarea bunurilor corporale sau incorporale în scopul obținerii de venituri cu caracter de continuitate”.

Instituțiile publice nu sunt persoane impozabile pentru activitățile care sunt desfășurate în calitate de autorități publice, chiar dacă pentru desfășurarea acestor activități se percep cotizații, onorarii, redevențe, taxe sau alte plăți, cu excepția acelor activități care ar produce distorsiuni concurențiale, dacă instituțiile publice ar fi tratate ca persoane neimpozabile, precum și a celor prevăzute la art. 5 și 6.

Pentru activitățile desfășurate în calitate de autorități publice, instituțiile publice sunt persoane impozabile, dacă tratarea lor ca persoane neimpozabile ar produce distorsiuni concurențiale.

Față de dispozițiile legale citate, rezultă că din punct de vedere al TVA, instituțiile publice nu sunt persoane impozabile pentru activitățile care sunt desfășurate în calitate de autorități publice, nefiind întrunite condițiile prevăzute de art. 126 din Legea nr. 571/2003, privind Codul fiscal.

Totuși, în situația în care instituția publică desfășoară și activități economice pentru care încasează tarife, contribuții și altele asemenea, pentru evitarea unor distorsiuni concurențiale, chiar dacă sunt efectuate în calitate de

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”.

Împotriva acestei hotărâri, s-a formulat recurs, în termen legal, criticând-o pentru nelegalitate și netemeinicie, pe temeiul art.304² pct.7 și 9 Cod pr.civilă, în sensul că hotărârea cuprinde motive contradictorii și a fost pronunțată fără temei legal și cu încălcarea și aplicarea greșită a legii, prin aceea că:

- toate cele 11 Direcții de Ape din subordinea Agenției Naționale Române s-au înscris la DGFP județene ca instituții publice plătitoare de TVA pentru întreaga activitate, așa cum prevede legislația de specialitate, respectiv OUG nr.73/2005 Legea 400/2005 și O.M.M.G.A. nr.798/31 august 2005, astfel că în 2006 au avut ca atribut fiscal R, și în 2007, RO.

- organul fiscal a interpretat eronat dispozițiile legale în ceea ce o privește pe aceasta, considerând că pentru anumite atribuții, aceasta nu poate recupera TVA-ul plătit, încadrând-o la un regim mixt.

Prin urmare, interpretarea negativă în sensul că instituția publică nu este o persoană impozabilă pentru atribuțiile de interes național și social este total eronată, fiind contrarie dispozițiilor Legii 571/21003;

- nu s-a observat că ANAR este unic operator al resurselor de apă, care alocă dreptul de utilizare/exploatare a acestora pe baza actelor de reglementare, deci, nu există mediu concurențial, concluzia instanței determinând-o să refuze fondurile externe și alocațiile bugetare, deoarece se diminuează valoarea fondului primit prin plata TVA-ului și nerestituirea acestuia conform art.3 Legea 68/2004.

Prin urmare, se impune admiterea recursului, modificarea hotărârii și admiterea în totalitate a acțiunii sale.

Examinând, global, criticile aduse pe temeiul invocat, dar și sub toate aspectele, curtea reține că recursul este nefondat, pentru cele ce se vor expune în continuare.

Într-adevăr, problema supusă dezlegării instanței de fond constă în aceea dacă recurenta-reclamantă a fost sau nu încadrată corect în categoria persoanelor cu regim mixt de impozitare, respectiv dacă beneficiază de dreptul la deducere a TVA-ului pentru toate activitățile desfășurate, inclusiv cele privind achizițiile destinate realizării investițiilor de interes național și social, finanțate de la bugetul statului și cel local, mai concret, dacă autoritățile publice, finanțate din alocații bugetare, sunt îndreptățite să deducă TVA-ul și pentru aceste activități sau numai pentru cele aferente obiectivelor proprii de investiții.

Este neîndoielnic că se dorește o interpretare și o aplicare unitară a legii și în sensul dorit de legiuitor, prin raportarea acesteia cauzelor aflate sub incidența reglementării respective, și nu în sensul în care au înțeles să interpreteze legea direcțiile implicate în asemenea operațiuni.

DIRECȚIA GENERALĂ A FINANȚELOR VÂLCEA, cu sediul în Rm. Vâlcea, str. G-ral Magheru nr.17, județ Vâlcea.

Irevocabilă.

Pronunțată în ședință publică, astăzi 2008, la Curtea de Aep Pitești – Secția comercială și de contencios administrativ și fiscal.

I.M.

I.B.

D.V.

Grefier,

Red.I.B.
TC/2 ex

jud fond.