

ROMANIA
TRIBUNALUL TIMIS
SECTIA COMERCIALA SI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV DOSAR

DECIZIA 71/2006

SENTINTA CIVILA NR.225/CA

Pe rol fiind solutionarea cauzei privind pe reclamanta P S impotriva piritelor DGFP TIMIS, AFP TIMISOARA avind ca obiect anulare acte.

Procedura completa.

TRIBUNALUL

Deliberand asupra actiunii civile de fata,constata ca

Prin cererea adresata direct acestei instante si inregistrata sub nr... reclamanta P a solicitat in contradictoriu cu paratele DGFP TIMIS, AFP TIMISOARA, anularea raportului de inspectie fiscala din data de ... emis de catre AFP Timisoara, anularea deciziei de impunere anuala pentru persoane fizice pe anu1 2003, 2004, anularea deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite prin inspectia fiscala din .., anularea decizici nr. 147/71/2006 emisa de catre DGFP TIMIS, suspendarea executarii actelor atacate.

In motivarea actiunii , reclamanta arata ca la data de ... A.F.P.Timisoara a emis Raportul de Inspectie Fiscala contestat in care se precizeaza ca, in baza documentatiei pusa la dispozitie de catre organele de politie , a rezultat faptul ca reclamanta in perioada 2003-2004 a efectuat un numar de 7 importuri de autoturisme de provenienta straina pe care le-ar fi comercializat fara sa posede autorizatie de importator si fara sa declare veniturile realizate din comercializarea autoturismelor.

Pentru aceste considerente organul administrativ fiscal a stabilit in sarcina reclamantei suma de ...lei cu titlu de impozit pe venit, majorari si penalitati de intarziere, suma compusa din ... lei diferenta impozit pe venit aferent anului 2003, diferenta impozit pe venit pe anu1 2004 in suma de lei.

Datorita faptului ca nu a fost de acord cu constatarile organului administrativ fiscal , in temeiul art. 174-176 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala a formulat contestatie , actiune care a fost inregistrata la AFP Timisoara sub nr.....

Prin Decizia nr.388/210/28.09.2005 emisa de DGFP Timis s-a dispus suspendarea solutionarii contestatiei formulata de reclamanta pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea , motivata de faptul ca impotriva reclamantei a inceput urmarirea penala find acuzata de savarsirea infractiunii de evaziune fiscala prev.in art. 1 l litera a din

Legea nr.87/1994 si a infractiunii privind desfasurarea de activitati comerciale fara a detine autorizatie prev.de art.302 Cod penal.

La data de 28.01.2006 Parchetul de pe langa Judecatoria Timisoara a emis Rezolutia nr.... comunicata la data de ... prin care s-a dispus scoaterea de sub urmarire penala a reclamantei , de sub aspectul savarsirii infractiunilor mentionate in temeiul art. 1 l litera b si raportat la prev. art. 1 O litera b si d C.pr.penala.

La data de ... Ordonanta emisa de Parchetul de pe langa Judecatoria Timisoara a fost comunicata D.G.F.P.Timis cu adresa nr....solicitandu-i-se sa solutioneze contestatia formulata la data de ... intrucat a incetat motivul pentru care a fost suspendata solutionarea acesteia.

La data de DGFP Timis a solutionat contestatia , iar prin Decizia nr.147/71/2006 a respins actiunea ca neantemeiata mentinand in totalitate dispozitiile AFP Timisoara in ceea ce priveste obligarea reclamantei la plata unei sume in valoare totala de ... lei cu titlu de diferenta impozit pe venit pentru anii 2003-2004, dobanzi la diferenta de impozit pe venit si penalitati la diferenta de impozit pe venit.

Reclamanta apreciaza ca, atat stabilirea obligatiei de plata a impozitului pe venitul global pentru anii 2003- 2004 cu penalitatile si majorarile aferente , in temeiul unei adrese emise de I.P.J.Timis si pe baza prezumtiei ca aceasta ar fi desfasurat activitati de comert cu autoturisme , cat si decizia prin care s-a solutionat contestatia acesteia in procedura administrativa prealabila sunt nelegale si neantemeiate din urmatoarele considerente :

- 1- In perioada 2003-2004 a achizitionat din Germania un numar de 7 autoturisme, de diferite marci , pentru nevoile sale personale. Se precizeaza ca achizitionarea acestora s-a facut prin telefon sau internet, motiv pentru care nu a putut verifica starea tehnica a acestor autoturisme. In aceste conditii , dupa ce a facut comanda si rezervarea acestora contra unei garantii, la deplasarea sa in Germania a constatat faptul ca unele dintre aceste autoturisme nu corespundeau din punct de vedere tehnic sau estetic cu datele lor de identificare gasite pe internet sau catalog.

Pentru a nu pierde garantia achitata si cheltuielile efectuate cu deplasarea in Germania Reclamanta a cumparat totusi aceste autoturisme , insa dupa ce le-a introdus in tara si dupa achitarea drepturilor vamale stabilite de autoritatile vamale , constatand faptul ca acestea nu corespund nevoilor si posibilitatilor sale a procedat la instrainarea lor catre diverse persoane din tara prin intermediul pietei libere si in raport de cerere si oferta, disponand de ele doar pe perioada scurta de timp.

In multe cazuri pretul obtinut din vanzarea lor in Romania a fost cu mult sub pretul pe care lea achizitionat din Germania , la care s-au adaugat toate cheltuielile de transport pe ruta Germania - Romania , cheltuieli efectuate cu omologarea acestora si inmatricularea in circulatie sau cheltuieli cu efectuarea de reparatii la caroserie sau la sistemul de directie.

- 2- Pentru toate aceste autoturisme cumparate de reclamanta si introduse in Romania a achitat drepturile vamale stabilite de autoritatile vamale unde s-a efectuat definitivarea acestor importuri si acordarea liberului de vama.
- 3- Toate aceste autoturisme au fost in decursul timpului proprietatea personala a reclamantei ele fiind vandute de aceasta din diverse motive, pe piata libera , in virtutea dreptului de proprietate, reclamanta disponand de aceste bunuri datorita faptului ca au fost proprietate personala.
- 4- Reclamanta mai arata ca nu a facut nici un act de comert si nici o activitate de import fara autorizatie , asa cum sustin autoritatile administrative parate prin actele administrative contestate , aceste bunuri fiind introduse in tara in conditiile stabilite de Legea nr.141/1997

privind Codul Vamal al Romaniei si cele stabilite de HG nr.1114/2001 privind Regulamentul de aplicare a Codului Vamal al Romaniei.

5- Reclamanta apreciaza ca organul constatator a incalcat prev.art.5 litera i din OG nr.73/1999 si art.5 litera k din OG nr.7/2001 privind impozitul pe venit, prevederi legale preluate si de art.-42 litera g din Codul fiscal, norme de drept care stabilesc faptul ca veniturile obtinute din transferul dreptului de proprietate asupra bunurilor mobile si imobile , corporale din patrimoniul personal nu sunt venituri impozabile si nu se impoziteaza.

Prin intampinare, DGFP Timis a solicitat respingerea actiunii deoarece isi mentin punctul de vedere exprimat prin decizie si arata ca , cu ocazia verificarii tematice efectuate cu privire la contestatoare de catre organele AFP Timisoara - Serviciul Control Fiscal Persoane Fizice s-a incheiat raportul de inspectie fiscala din data de .. care a avut ca obiectiv impozitul pe venit si alte venituri, precum si alte aspecte.

Inspectia fiscala s-a efectuat la solicitarea I.P.J.Timis - Serviciul de Investigare a Fraudelor cuprinsa in adresa nr.... inregistrata la AFP Timisoara sub nr...., prin care se solicita verificarea aspectelor cu privire la 7 importuri ilegale de autoturisme de provenienta straina , fara a avea autorizatie de import si autorizatie de comerciant si fara a declara veniturile comerciale.

Prin raportul de inspectie fiscala din data de ...s-a stabilit ca reclamanta a efectuat comert cu autoturisme importate din Germania pe care apoi le-a comercializat in tara la diferite persoane , realizand astfel venituri impozabile in suma de ...lei, venituri pentru care datoreaza bugetului de stat obligatii fiscale in suma totala de ...lei compusa din diferente de impozit pe venit global pe anul 2003 in suma de ... , majorari de intarziere aferente in suma de ... lei si penalitati de intarziere aferente in suma de ...lei precum si diferenta de impozit pe venit global pentru anul 2004 in suma de ... lei.

Prin Rezolutia din data de ..a procurorului de la Parchetul de pe langa Judecatoria Timisoara , dispusa in dosarul penal nr.... s-a dispus scoaterea de sub urmarire penala a invinuitei P cu privire la savarsirea faptei de evaziune fiscala prev. de art. 11 lit.a din Legea nr.87/1994 republicata, a evaziunii fiscale , pe motiv ca fapta invinuitei nu mai este prevazuta de legea penala odata cu abrogarea Legii nr.87/1994 prin Legea nr.241/2005.

Se mai mentioneaza ca scoaterea de sub urmarire penala a contestatoarei nu inlatura obligatiile fiscale stabilite prin Raportul de inspectie fiscala din data de ... si Deciziile de impunere subsecvente in sarcina sa, contestatoarea recunoscandu-si fapta si aratand ca autoturismele au fost aduse in tara in scop de comercializare , asa dupa cum rezulta in mod clar din Rezolutia din data de ... a procurorului de la Parchetul de pe langa Judecatoria Timisoara , dispusa in dosarul penal nr....- citam : " Fiind audiata invinuita recunoaste faptul ca a introdus in tara autoturismele in scopul comercializarii ,,

Operatiunile impozabile respective s-au desfasurat pe parcursul anilor 2003 si 2004, perioada in care erau in vigoare si aplicabile prev. OG nr.7/2001 privind impozitul pe venit precum si Legea nr.571/2003.

In stabilirea obligatiilor fiscale organul de inspectie fiscala a luat in considerare documentele puse la dispozitie de catre organele de politie, chitantele emise de Directia Regionala Vamala privind achitarea accizelor si a TVA, contractele de vanzare cumparare a autoturismelor si declaratiile cumparatorilor.

Prin urmare , avand in vedere ca autoturismele importate au fost aduse in tara in scop de comercializare , asa dupa cum rezulta in mod clar din Rezolutia din data de ...a procurorului de la Parchetul de pe langa Judecatoria Timisoara , dispusa in dosarul penal nr.... parata DGFP Timis sustine ca reclamanta avea obligatia de a declara veniturile realizate

in urma revanzarii autoturismelor la organul fiscal teritorial in vederea impozitarii , completand in acest sens o declaratie cu veniturile estimate a le realiza in anul fiscal respectiv, conform prev.art.63 din OG nr.7/2001.

In urma acestei declaratii, organul fiscal ar fi emis o decizie de impunere pentru plati anticipatf iar regularizarea impozitului aferent veniturilor efectiv realizate s-ar fi facut la sfarsitul anului pf baza declaratiei anuale de venit.

Ori reclamanta nu si-a respectat aceste obligatii motiv pentru care organul de inspectie fiscal< a stabilit in mod temeinic si legal ca datorata suma de ... lei reprezentand diferenta de impozi pe venit pe anii 2003 si 2004 si calculand dobanzile si penalitatile de intarziere aferente acesto: diferente.

Invocarea dispozitiilor art.5 lit.i din OG nr.73/1999 nu prezinta relevanta intrucat acestf prevederi legale nu se aplica perioadei in care s-au desfasurat operatiunile impozabile respective perioada in care erau in vigoare si aplicabile prev. OG nr.7/2001 privind impozitul pe venit si Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal.

In ceea ce priveste cererea de suspendare a actelor administrative atacate , parata a solicita respingerea cererii ca neantemeiata intrucat contestatoarea nu si-a justificat temeinic cererea si nu facut dovada indeplinirii conditiilor in care se poate acorda suspendarea executarii actelor administrative contestate , conditii prevazute de art.14 alin.1 coroborate cu art.15 alin.1 din Legea nr.554/2003.

Astfel , simpla promovare a actiunii pe fond privind anulara actelor fiscale de impunere nu poate fi nici pe departe suficienta pentru a se considera indeplinita conditia ,, cazului bine justific , nefiind deloc caz bine justificat ci , dimpotriva , si nici chiar eventuala incepere a executarii silite de catre organele de executare fiscale suficienta pentru a se putea considera indeplinita conditia , prevenirii producerii unei pagube iminente ,, conditii invocate de contestatoare., in caz contrar s-ai ajunge ca practic in toate cauzele de contencios administrativ fiscal in care se contesta acte fiscale de impunere, acte ce urmeaza a fi puse in mod firesc si legal in executare , cele doua conditii sa fif indeplinite ,, ab initio ,, din chiar momentul formularii contestatiilor , lucru care ar duce implicit h aplicarea , de asemenea , fortata, in toate cazurile si chiar obligatorie a disp.art.14 alin.1 din Legea nr.554/2003 si sa se pronunte hotarari de suspendare a executarii tuturor actelor administrative fiscal contestate.

Parata AFP Timisoara prin intampinare, solicita respingerea actiunii si mentinerea actelor ca temeinice si legale deoarece in urma controlului efectuat organele fiscale au retinut faptul ca reclamanta in cursul anilor 2003 - 2004 a introdus in tara mai multe autoturisme din Gennania pe care le-a comercializat unor diverse persoane fara a declara veniturile realizate organului fiscal pentru a se stabili impozitul aferent de plata pe venit si fara a avea autorizatie de comerciant.

Astfel , in stabilirea obligatiilor fiscale organul de control a avut in vedere prev.art.4 din Legea nr.511 /2004.

Operatiunile respective s-au desfasurat pe parcursul anilor 2003-2004 fiind aplicabile pentru acea perioada prevederile OG nr.7/2001 privind impozitul pe venit precum si Legea nr.571/2003.

Avand in vedere ca reclamanta a adus in tara autoturisme in vederea comercializarii acestora aceasta ar fi trebuit sa declare organelor fiscale venitul obtinut din revanzarea lor , fapt caruia petent nu i s-a conformat , in acest sens organul fiscal retinand in sarcina acesteia obligatii fiscale in cuantum de ... constand in impozit pe venit , dobanzi si penalitati aferente acestora.

Totodata se arata ca potrivit pct.4 art.15 din HG nr.54/2003 pentru aprobarea Normelo metodologice de aplicare a OG nr.7/2001" sunt considerate venituri comerciale veniturile realizat din fapte de comert de catre persoanele fizice sau asociatii fara personalitate juridica , de prestai servicii, altele decat cele realizate din profesii libere , precum si cele obtinute din practicarea urn meserii. Principalele activitati care constituie fapte de comert sunt : activitati de productie ; activita de cumparare efectuate in scopul revanzarii .

Conform art.185 din OG nr.92/2003 este prevazut ca introducerea contestatiei pe cale administrativa de atac nu suspenda executarea actului administrativ fiscal.

Totusi organul de solutionare a contestatiei poate suspenda executarea actului administrati atacat pana la solutionarea contestatiei, la cererea temeinic justificata a contestatoarei.

De asemenea , potrivit art. 14 din Legea nr.544/2004 privind legea contenciosului administrati in cazuri bine justificate si pentru prevenirea unei pagube iminente, odata cu sesizarea, in conditiile art.7 a autoritatii publice care a emis actul persoana vatamata poate cere instantei competente sa dispuna suspendarea executarii actului administrativ pana la pronuntarea instantei de fond.

In probatoriu instanta a dispus atasarea dosarului de urmarire penala nr...

Din actele si lucrarile dosarului, instanta retine ca:

Prin raportul de inspectie fiscala incheiat in data de ... catre AFP Timisoara, s-a stabilit in sarcina reclamantei obligatia de plata a sumei de ... lei reprezentind diferenta IVG 2003 cu majorari si penalitati, verificarea avind loc in baza adresei nr...IPJ Timis-Serviciul de investigare a fraudelor privind stabilirea cuantumului impozitului datorat bugetului de stat urmare a faptelor de comert cu autoturisme, fara autorizatie si fara a declara la organul fiscal veniturile realizate in anii 2003 si 2004.

Ca urmare a intocmirii acestui raport, in sarcina reclamantei s-au intocmit deciziile de impunere pe anul 2003 si pe anul 2004 si decizia de impunere privind obligatii fiscale suplimentare stabilite de catre inspectia fiscala.

Impotriva acestor decizii si a raportului de inspectie fiscala , reclamanta a formulat contestatie , care in prima faza a fost suspendata prin decizia nr. 388/210/2005 pina la terminarea cercetarilor penale, iar ulterior a fost respinsa prin decizia nr.147/71/2006 , care a retinut ca : prin Decizia nr.388/2005 emisa de catre DGFP Timis a fost suspendata solutionarea contestatiei formulata de catre petenta pana la pronuntarea unei solutii definitive pe latura penala, procedura administrativa urmand a fi reluata la incetarea motivului care a determinat suspendarea. Prin Rezolutia nr... din data de ... emisa de catre Parchetul de pe langa Judecatoria Timisoara petenta a fost scoasa de sub urmarire penala iar procedura de solutionare a contestatiilor este reluata asa cum prevde art. 184 alin.3 din OG nr.92/2003 , republicata,titul IX.

De asemenea organele de cercetare penala au stabilit ca referitor la infractiunea de evaziune fiscala , se constata ca la data savarsirii faptelor de catre petenta , respectiv in perioada 2003-2004, cand invinuita trebuia sa depuna Declaratia de venit global pe anul 2003 si 2004, faptele acesteia se incadrau in disp.art.II lit.a din Legea nr.87/1994 cu aplicarea art.41 a1.2 si art.13 din Codul penal, aceasta sustragandu-se de la plata obligatiilor fiscale prin neanregistrarea unor activitati sau prin exercitarea de activitati neautorizate.

Lipsa caracterului infractional al faptelor savarsite de catre petenta nu inlatura obligatiile fiscale stabilite de organul de control in sarcina acesteia , petenta recunoscandu-si fapta , aratand ca autoturismele au fost aduse in tara in scop de comercializare.

Avand in vedere ca autoturismele au fost aduse in tara in scopul revanzarii, petenta efectuand astfel fapte de comert, in urma comercializarii acestora a realizat venituri pe care avea obligatia sa le declare la organul fiscal in vederea impozitarii.

In baza documentelor puse la dispozitie de catre organele de politie , chitante emise de D.G.V pentru achitarea accizelor si a TVA-ului precum si in baza contractelor de vanzare a autoturismelor si a declaratiilor cumparatorilor, organul de control a procedat la stabilirea urmatoarelor obligatii fiscale : impozit pe venit - lei; dobanzi -lei;penalitati lei, total ...lei.

Impotriva deciziei , reclamantul a formula contestatie , pe care tribunalul o considera neintemeiata urmind sa o respinga pentru urmatoarele considerente:

In anii 2003 si 2004 reclamantul a adus din CE un numar de 7 autoturisme pe care le-a comercializat in Romania, fara a detine autorizatie in acest sens si fara a declara la organele fiscale venitul obtinut.

Motivul invocat de catre reclamanta ca nu a efectuat activitati de cumparare in scopul revinzarii si ca aceste autovehicule au fost bunuri proprii in scopul utilizarii pentru nevoi personale, nu poate fi luat in considerare intrucit reclamanta a introdus in tara un numar mare de autovehicule-7- in decurs de doi ani, a platit taxele vamale si apoi le-a revindut la scurt timp, ceea ce denota faptul ca le-a adus cu scopul de revanzare.

Mai mult , in cursul cercetarii penale, reclamanta recunoaste ca a importat autovehiculele in scopul revinzarii, declaratie pe care ulterior o modifica.

In conformitate cu art ART. 15 din HG 54/2003, norma aplicabila raporturilor juridice la data realizarii venitului :

„ (1) În intelesul prezentei ordonante, veniturile din activități independente cuprind veniturile comerciale, veniturile din profesii libere și veniturile din drepturi de proprietate intelectuală, realizate.: in mod individual și/sau într-o formă de asociere, inclusiv din activități adiacente.

(2) Sunt considerate venituri comerciale veniturile din fapte de comerț ale contribuabililor, din prestări de servicii, altele decât cele prevăzute la alin. (3), precum și din practicarea unei meserii. „

4. Sunt considerate venituri comerciale veniturile realizate din fapte de comerț de către persoane fizice sau asociații fără personalitate juridică, din prestări de servicii, altele decât cele realizate din profesii libere, precum și cele obtinute din practicarea unei meserii.

Principalele activități care constituie fapte de comert sunt:

- activități de producție;
- activități de cumpărare efectuate in scopul revânzării;
- organizarea de spectacole culturale, sportive, distractive și altele asemenea;
- activități al căror scop este facilitarea incheierii de tranzactii comerciale printr-un intermediar, cum ar fi: contract de comision, de mandat, de reprezentare, de agent de asigurare și alte asemenea contracte încheiate in conformitate cu prevederile Codului comercial, indiferent de perioada pentru care a fost încheiat contractul;
- vânzarea in regim de consignație a bunurilor cumpărate in scopul revânzării sau produse pentru a comercializate;
- activități de editare, imprimerie, multiplicare, indiferent de tehnica folosită, și altele asemenea; - transport de bunuri și de persoane;
- alte activități definite in Codul comercial."

Este fara putinta de tagada ca reclamanta a efectuat activitati de cumparare in scopul revinzarii, intrucit a adus in tara un numar de 7 autoturisme pe care le-a vindut la scurt timp dupa ce le-a adus.

Din aceste activitati considerate comerciale, reclamanta a obtinut venituri comerciale conform punctului 4 din HG 54/2003, iar fata de aceste venituri cu caracter comercial reclamantei ii sunt aplicabile prev. art. 39 si 40 din C.fiscal privind impozitul pe venit.

Reclamanta nu si-a indeplinit obligatia de a depune la organul fiscal o declaratie de venit si cheltuieli si nici nu a efectuat plati anticipate cu titlu de impozit in cursul anului.

Faptul ca prin rezolutia de scoatere de sub urmarire penala , reclamanta a fost scoasa de sub urmarire penala in ceea ce priveste infractiunea de evaziune fiscala nu are relevanta, intrucit, prin aceea ca fapta savirsita nu este incriminata ca infractiune, nu implica si inexistenta prejudiciului adus bugetului de stat.

Asa fiind, in temeiul ART. 63 din HG 54/2003

„(1) Contribuabilii, precum și asociațiile fără personalitate juridică, care încep o activitate în cursul anului fiscal, sunt obligate să depună la organul fiscal competent o declarație referitoare la veniturile și cheltuielile estimate a se realiza pentru anul fiscal, în termen de 15 zile de la data producerii evenimentului. Fac excepție de la prevederile acestui alineat contribuabilii care realizează venituri pentru care impozitul se percepe prin retenție la sursă.

(2) Contribuabilii care au realizat pierderi și cei care au început activitatea în cursul anului fiscal sau au realizat venituri pe perioade mai mici decât anul fiscal, precum și cei care din motive obiective estimează că vor realiza venituri care diferă cu cel puțin 20% față de anul fiscal anterior depun o dată cu declarația specială și declarația estimativă de venit.

(3) Contribuabilul care încetează să mai aibă domiciliul în România are obligația să depună la organul fiscal competent o declarație a veniturilor impozabile cuprinzând veniturile realizate până la acel moment.”

Reclamantul nu este persoana fizică autorizată și nici nu a depus la organul fiscal o declarație de venituri în baza căreia să se calculeze impozitul pe venit.

În consecință, reclamantului nu-i sunt aplicabile disp. art. 5 lit. K din OG 7/2001 care privesc operațiunile de vânzare-cumpărare care nu au caracterul unor fapte de comerț.

În ceea ce privește cererea de suspendare formulată, tribunalul o va respinge întrucât reclamanta nu a făcut dovada că sunt îndeplinite condițiile prev. de art. 14 din L.554/2004 în sensul că nu a făcut dovada că a început executarea silită împotriva acesteia.

Pentru aceste considerente, tribunalul constată și reține că actele întocmite de către pârte sunt temeinice și legale, că acțiunea reclamantului este neîntemeiată, motiv pentru care o va respinge în temeiul art. 18 din L.554/2004.

Respinge acțiunea formulată de reclamanta P împotriva paratelor Direcția Generală a Finanțelor Publice Timiș și ADMINISTRATIA FINANTELOR PUBLICE TIMISOARA.