



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

Agentia Nationala de Administrare Fiscala

Directia Generala a Finantelor
Publice a Judetului

Catre: Biroul Solutionare Contestatii

Referitor la

De la: Serviciul Juridic din cadrul D.G.F.P. Nr.

Inregistrare:

Alaturat va comunicam in copie, Sentinta civila nr. , pronuntata de Tribunalul in dosarul nr. /2009, privind pe S.C S.R.L prin care s-a respins contestatia reclamantei impotriva Deciziei de solutionare a contestatiei emisa D.G.F.P. cu nr. .2009.

Precizam ca hotararea judecatoreasca este definitiva si irevocabila, reclamantei fiindu-i respins recursul la data de de catre Curtea de Apel

.Director executiv ec.

Sef serviciu

Consilier Juridic

Dosarnr. /2009

Dosar nr. /2009

ROMANIA

TRIBUNALUL SECTIA COMERQALA
§1 DE CONTENdOS ADMINISTRATIV

SENTINTa Ci VILA Nr.
edin^a publica de la
2010

Completul compus din:
PRES.EDINTE - GREFIER -

Pe rol amanarea de pronuntare din data de , .2010 si .2010 a cauzei de Contencios administrativ si fiscal privind pe reclamanta SC SRL si pe paratii DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE si ADMNISTRAJIA FINANTELOR PUBLICE A MUNICIPIULUI , avand

ca obiect anulare act administrativ.

Mersul dezbaterilor si sustinerile partilor au fost consemnate in incheierea de sedinta din data de .2010, incheiere ce face parte integranta din prezenta hotarare.

INSTANTA

Deliberand asupra cauzei de fata, constata urmatoarele:

Prin actiunea inregistrata pe rolul Tribunalului sub nr. /2009 reclamanta SC SRL a chemat in judecata pe paratii DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE , si ADMINISTRATIA FINANTELOR PUBLICE A MUNICIPIULUI , solicitand ca prin hotararea ce se va pronunta sa se dispuna anulara actului administrativ fiscal reprezentat de Decizia de calcul a taxei pe poluare pentru autovehicule nr .2008 emisa de catre Administratia Financier Publice a Municipiului , anulara actului administrativ fiscal reprezentat de adresa nr. .2009 emisa de catre Administratia Financier Publice a municipiului ca fiind nelegala, anulara actului administrativ fiscal reprezentat de Decizia nr. .2009 emisa de catre DGFP Şi, pe cale de consecutiv obligarea paratelor la restituirea catre subscrisa a sumei de lei RON achitata cu titlu de taxa speciala auto la prima inmatriculare (taxa de poluare) in conformitate cu ordinul de plata nr. .2008; obligarea paratelor la plata dobanzilor legale aferente de la data platii sumei (21.07.2008) pana la data restituirii efective Şi integrate; restituirea cheltuielilor de judecata.

In motivare arata ca a achizitionat la data de , de la societatea comerciala . Olanda, autovehicul care a fost inmatriculat in Olanda inca din data de

Ulterior achizitionarii a adus autoturismul in Romania unde a solicitat inmatricularea acestuia.

Pentru inmatricularea autoutilitareii reprezentantii legali ai subscrisului societati comerciale s-au adresat Serviciului Public Comunitar Regim Permise de Conducere Şi inmatriculare a Vehiculelor din cadrul Institutiei Prefectului Judetului unde li s-a comunicat ca, printre actele care trebuie depuse la dosarul de inmatriculare al autoutilitareii, trebuie sa se regaseasca Şi chitanţa de plata a taxei speciale auto de prima inmatriculare , conditionandu-se preluarea

Elaborat de: . /30/2009

Dosarul de achitarea acestei taxe la ADMINISTRATIA A FINANTELOR PUBLICE A MUNICIPIULUI

Deşi subscrisa a apreciat ca taxa de prima inmatriculare (taxa de poluare) este nelegala, inmatricularea autoutilitareii a fost conditionata de achitarea acestei taxe raportat la faptul ca altfel nu avea posibilitatea de a inmatricula in Romania autoutilitara dobandita 51, in consecinta, nu avea dreptul de a circula pe drumurile publice cu o autoutilitara neinmatriculata, astfel incat s-ar fi aflat intr-o imposibilitate absoluta de a o intrebuinta la realizarea obiectului de activitate al societatii.

Ulterior, la data de 01.09.2009, prin cererea subscrisului inregistrata la Administratia Financier Publice sub nr. .2009 a solicitat restituirea sumei de lei, achitata cu titlu de taxa speciala auto la prima inmatriculare, invocand in drept Şi in fapt motivele pentru care se impune restituirea sumei.

Prin adresa nr. .2009, drept raspuns la cererea subscrisului de restituire a

sumei menp'onate, Administrap'a Finan^elor Publice a municipiului , a invederat faptul ca taxa de poluare a fost stabilita in mod corect, motiv pentru care nu se va da curs cererii de restituire a acesteia formulata de catre subscrisa.

Impotriva adresei nr. emisa de catre Administrap'a Finan^elor Publice a municipiului subscrisa societate, a formulat contestapa inregistrata la Administrap'a Finan^elor Publice a municipiului sub nr. 2009 impotnva acestui act administrativ, contestap'e ce reprezinta plangerea prealabila prevazuta de art. 7, alin (1) din Legea contenciosului administrativ, nr. 554 din 2004.

Aceasta contestap'e (plangere prealabila) formulata de catre subscrisa societate comerciala a fost solutionata nefavorabil de catre DGFP prin intermediul Deciziei nr. .2009 invocand necompetena materiala a institup'ei.

Raportat la aspectele precizate anterior considera ca obligarea subscrisei la plata acestei taxe reglementate de dispozitiile OUG 50/2008 privind instituirea taxei pe poluare pentru autovehicule este o masura ilegala și abuziva in raport cu dispozip'ile legale comunitare in materie de taxe și impozite (art. 90 din Tratatul Comunitap'ii Europene), care arata ca „niciun stat membru nu aplica, direct sau indirect, produsele altor state membre impozite interne de once natura mai man decat cele care se aplica, direct sau indirect, produselor naponale similare”.

Articolul 90 invocat mai sus interzice discriminarea fiscala intre produsele importate dintr-un stat membru al Uniunii Europene și cele care provin de pe pia^a interna care sunt de natura similara.

In condipile *m.* care pentru un autovehicul second-hand (folosit) inmatriculat in Romania, nu trebuie achitata taxa de inmatriculare, dar pentru autovehiculele inmatriculate intr-un alt stat membru al Uniunii Europene este obligatorie achitarea anticipata a taxei speciale prevazute de OUG 50/2008, considera ca este evident ca se creeaza un regim fiscal discriminatoriu pentru autovehiculele aduse in Romania din Gomunitatea Europeana.

Prima etapa in existen^a acestei taxe discriminatorii o reprezenta taxa speciala auto de prima inmatriculare reglementata de dispozipile art. 214¹ - 214³ din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal.

In ciuda faptului ca nelegalitatea acestei taxe a fost confirmata atat de catre autoritaple comunitare cat și de catre instan^ele romane care au fost investite cu soluponarea unor dosare avand ca obiect restituirea taxei speciale auto de prima inmatriculare perceputa ilegal, legiuitorul a refuzat sa recunoasca atingerea grava adusa dispozipilor comunitare prin aplicarea acestei taxe prevazuta de dreptul national.

Fapi de faptul ca in sași Comisia Europeana a apreciat ca aplicabilitatea art. 214¹ -214³ din Codul Fiscal realizeaza o incalcare a principiilor tratatului de instituire a Comunitati Europene, legiuitorul a in^eles sa modifice taxa speciala realizand o noua reglementare, fara ca in fapt sa renunje la taxa propriu zisa.

Dosarnr. /2009

Raportat la faptul ca dispozitiile Codului Fiscal care instituiam taxa speciala de prima inmatriculare (reglementata in cuprinsul art. 214¹ - 214³ din Codul Fiscal) au intrat in contradictie directa cu dispozip'ile art. 90 din Tratatul de instituire a Comunitapii Europene și luand in considerare riscurile la care era expusa Romania in condip'ile mentinerii unei taxe cu caracter evident protetionist, s-a hotarat schimbarea reglementarii juridice a acestei taxe, schimbarea denumirii și a contului de colectare, creandu-se falsa impresie de conformitate a acestui nou act normativ cu dispozipile comunitare.

Asa cum s-a araitat in expunerea de motive a Guvemului Romaniei privitor la OUG 50/2008, depusa la Parlamentul Romaniei, noua reglementare legala avea același scop: „incepand cu 1 ianuarie 2007 au fost eliminate toate masurile care permiteau limitarea importului in Romania care nu indeplinesc cel putin norma de poluare Euro 3, daca nu s-ar fi luat masuri corespunzatoare prin introducerea unei taxe ecologice, consecin^ele directe și imediate ar fi fost facilitarea intrarii in Romania a unui numar foarte mare de autovehicule second-hand cu o vechime mai mare de 10 ani, in condipile in care varsta medie a parcului auto din Romania este de peste 13 ani, iar in structura acestuia

autoturismele cu norma de poluare non-euro, euro 1 și euro 2, reprezentau în 2005 aproximativ 90%"

Având în vedere dispozițiile imperative ale art. 148 alin 2¹ și alin. 4² din Constituția României care confirmă suprematia dreptului comunitar asupra dreptului intern, (în cazul de față a art. 90 din Tratatul de instituire a Comunității Europene asupra dispozițiilor OUG nr. 50/2008), apreciem că, în ipoteza în care legiuitorul nu aduce la îndeplinire obligațiile care decurg din actul de aderare al României la UE, este obligatoriu ca instanța judecătorească sesizată cu judecarea unei pricini să analizeze legislația aplicabilă având în vedere în primul rând suprematia dreptului comunitar față de dreptul național.

Așa cum s-a pronunțat și jurisprudența, taxa de poluare prevăzută de OUG 50/2008 diminuează sau este destinată să diminueze introducerea în România a unor autoturisme secondhand, cumpărătorii fiind îndrumați (din punct de vedere fiscal) să achiziționeze autoturisme second hand din România (deoarece, spre deosebire de autoturismele second-hand din România pentru care nu trebuie achitată taxa de poluare, pentru autoturismele second-hand din UE trebuie achitată taxa de poluare); în acest sens s-a apreciat că OUG. 50/2008 este contrară art. 90 din Tratatul de Instituire al Comunității Europene, întrucât este destinată să diminueze introducerea în România a unor autoturisme second-hand deja înmatriculate într-un alt stat membru UE.

Privitor la dobânda solicitată, se solicită a se avea în vedere că potrivit art. 124 din OUG nr. 92/2003 republicată privind Codul de Procedură Fiscală subscrisă este îndreptățită la acordarea acestora.

Având în vedere motivele arătate mai sus reclamanta solicită admiterea acțiunii astfel cum a fost formulată.

În drept: Art. 90 din Tratatul de instituire al Comunității Europene, art. 148 alin. 2 și alin. 4 din Constituția României, art. 1084 Cod Gvîl, Legea 554/2004, art. 124 din OUG nr. 92/2003 republicată privind Codul de Procedură Fiscală.

A anexat : copie xerox traducere factura de achiziție autovehicol; copie xerox carte de identitate a autovehicolului; copie xerox a Deciziei de calcul al taxei de poluare pentru autovehicule, nr. .2008 emisă de către Administrația Financiar Publică a Municipiului ; copie xerox a ordinului de plată nr. .07.2008; copie xerox a adresei subscrise înregistrată la Administrația Finanțelor Publice a municipiului sub nr. .2009; copie xerox a adresei nr. .09.2009 emisă de către Administrația Finanțelor Publice a municipiului ; copie xerox a contestației (plângerii prealabile) formulate de către subscrisă și înregistrată la Administrația Financiar Publică a municipiului Dosar nr. 2009

sub nr. .2009; copie xerox a Deciziei nr. .2009 privind soluționarea contestației formulate de S.R.I..

Parata D.G.F.P. , a formulat întâmpinare la acțiunea în contencios administrativ formulată de S.R.L solicitând în principal admiterea excepției lipsei calității procesuale pasive a Direcției Generale a Financiar Publice , în ceea ce privește anularea deciziei de calcul a taxei de poluare pentru autovehicule, având nr. și a adresa .2009, calitate procesuală având doar emitentul actului atacat, adică AF.P.

În subsidiar - admiterea excepției inadmisibilității acțiunii, raportat la faptul că în procedura prealabilă obligatorie, reclamantul nu a contestat actul administrativ fiscal de calcul al taxei de poluare, respectiv decizia de calcul a taxei de poluare pentru autovehicule având nr. 2008;

Pe fondul cauzei - respingerea acțiunii ca neîntemeiată, precum și a capatului de cerere privind solicitarea reclamantului privitoare la dobânda legală

În fapt, prin acțiunea formulată reclamantul solicită anularea actului administrativ fiscal prin care s-a stabilit taxa de poluare pentru autovehicule privind înmatricularea autovehiculului second - hand și pe cale de consecință restituirea către reclamant a acestei sume, suma achitată cu OP 501 din data de .2008

Acesta a solicitat la AF.P. restituirea taxei stabilită în temeiul art 4 și următoarele din OUG 50/2008. Petentul și-a motivat cererea de restituire a taxei pe faptul

ca aceasta a fost stabilita cu incalcarea prevederilor art 90 paragraful 1 din Tratatul Comunitati Europene.

Prin decizia nr. /04.11.2009, D.G.F.P. a respins contestap'a in procedura prealabila formulata de reclamant, constatand ca aceasta nu este competenta material pentru a solup'ona contestap'a impotriva adresei emisa de AF.P. ,oara avand nr. .2009;

In principal solicita admiterea exceppei lipsei calitapi procesuale pasive a Direcpei Generale a Finatelor Publice in ceea ce privejte anularea deciziei de calcul a taxei de poluare .pentru autovehicule, avand nr. .2008 si a adresa .2009, calitate procesuala avand doar emitentul actului atacat, adica AF.P

In subsidiar - admiterea exceppei inadmisibilitatii actiunii, raportat la faptul ca in procedura prealabila obligatorie, reclamantul nu a contestat actul administrativ fiscal de calcul al taxei de poluare, respectiv decizia de calcul a taxei de poluare pentru autovehicule.

Conform art 205 din Codul de procedura Fiscala, reclamanta a uzitat de dreptul sau de a formula contestap'e:" Posibilitatea de contestare

(1) impotriva titlului de crean^a, precum si impotriva altor acte administrative fiscale

se upoate formula contestape potrivit legii. Contestap'a este o cale administrativa de atac si nu

inlatura dreptul la acti'une al celui care se considera lezat in drepturile sale printr-un act

administrativ sau prin lipsa acestuia, in condipile legii.

(2) Este indreptatit la contestape numai eel care considera ca a fost lezat in drepturile

™ sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia.

(3) Baza de impunere si impozitul, taxa sau contribup'a stabilite prin decizie de impunere se contesta numai impreuna.

(4) Pot fi contestate in condipile alin. (3) si deciziile de impunere prin care nu sum tabilite impozite, taxe, contribupi sau alte sume datorate bugetului general consolidat.

(5) In cazul deciziilor referitoare la baza de impunere, reglementate potrivit art. 89 alin. (1), contestap'a se poate depune de once persoana care participa la realizarea venitului.

(6) Bazele de impunere constatate separat intr-o decizie referitoare la baza de impunere pot fi atacate mimai prin contestarea acestei decizii."

Reclamanta avea posibilitatea de a ataca decizia de calcul a taxei de polua/e pentru

Dosar nr. /2009

autovehicule avand nr. .2008 a conform art 218 din Codul de procedura fiscala cu procedura prealabila obligatorie:

Deciziile emise in solutionarea contestatiilor pot fi atacate de catre contestatar sau de catre persoanele introduse in procedura de soluponare a contestatiei potrivit art. 212, k instan^a judecatoreasca de contencios administrativ competenta, in condipile legii

In subsidiar - pe fondul cauzei solicita respingerea acuunii ca neintemeiata. In fapt, prin OP 501 din data de 21.07.2008 reclamantul a platit suma de lei ron reprezentand taxa de poluare la A.F.P.

Art 4 si urmatoarele din OUG 50/2008, cu modificarile si completarile ulterioare prevede ca " Obliga^ia de plata a taxei intervine:

a) cu ocazia primei inmatriculari a unui autovehicul in Romania; b) la repunerea in circulata e a unui autovehicul dupa incetarea unei exceptari sau scutiri dintre cele la care se face referire la art. 3 si 9. ART. 5

(1) Taxa se calculeaza de autoritatea fiscala competenta.

(2) Pentru stabilirea taxei, persoana fizica sau persoana juridica, denumite in continuare contribuabil, care intenuoneaza sa efectueze inmatricularea autovehiculului va depune documentele din care rezulta elementele de calcul al taxei,

prevazute in normele metodologice de aplicare a prezentei ordonan^{te} de urgenta.

(3) Valoarea in lei a taxei se determina pe baza cursului de schimb valutar stabilit in prima zi lucratoare a lunii octombrie din anul precedent si publicat in Jurnalul Oficial al Uniunii Europene.

(4) Taxa se plate^{ste} de catre contribuabil intr-un cont distinct deschis la unitatile Trezoreriei Statului pe numele Administratiei Fondului pentru Mediu.

Dovada pla^{ti} taxei va fi prezentata cu ocazia inmatricularii autovehiculului aflat in una dintre situa^{ti}ile prevazute la art. 4."

Reclamantul nu se incadreaza in scuti^{ri}le prevazute de art 9 din ordonanp. de urgenta : " (1) Nu se plate^{ste} taxa pe poluare pentru autovehicule atunci cand acestea sunt:

a) incadrate in categoria vehiculelor istorice, definite conform prevederilor legale in vigoare;

b) acordate institu^{ti}ilor de invatamant, sanatate si cultura, ministerelor, altor organe ale

administratiei publice, structurilor patronale si sindicale reprezentative la nivel national,

asociapilor si fundapilor de utilitate publica, de catre guverne straine, organisme internationale si

organizatii nonprofit si de caritate, prin donatii sau finan^{ate} direct din imprumuturi

nerambursabile, precum si din programe de cooperare ^{sti}intifica si tehnica;

c) confiscate sau intrate potrivit legii in proprietatea privata a statului si acordate cu

titlu gratuit In conformitate cu prevederile legale in vigoare;

d) destinate competitor sportive, definite conform prevederilor legale in vigoare.

In cazul autovehiculelor echipate cu motor diesel prevazute cu filtru de particule, fapt confirmat de Regia Autonoma "Registrul Auto Roman", cuantumul taxei se reduce cu 25%".

Cu privire la obligarea paratelor la plata dobanzii legale, considera ca aceasta cerere este nefondata, raportat la faptul ca OG 9/2000 privind nivelul dobanzii legale pentru obligap bane^{sti}, este aplicabila doar in cazul conventilor si a reiaulor comerciale, obliga^{ti} care nu se regasesc in sfera dreptului fiscal.

Pentru aceste motive solicita in principal admiterea exceptiei lipsei calitatii procesuale pasive a D.G.F.P. exceptia inadmisibilitatii acpunii, iar in subsidiar pe fondul cauzei respingerea cererii de chemare in judecata ca neintemeiata.

In drept, si-a intemeiat prezenta intampinare pe prevederile art 115 si urmatoarele din Codul de Procedura Civila, art 117, art 4 si urmatoarele din OUG 50/2008, cu modificarile si completarile ulterioare.

1 Dosar nr /2009

Parata Administrap'a Finanjelor Publice ,a formulat intampinare la acpunea in contencios administrativ formulata de " S.R.L. solicitand ,in principal, pe cale de excepte^{te}, sa se constate inadmisibilitatea acp'unii in contencios administrativ data de neefectuarea proceduni prealabile obligatoni prevazute de Titlul IX -Soluponarea contestapilor formulate impotriva actelor administrative fiscale din O.G. nr. 92/2003 privind Gpr.fiscala, coroborat cu prevederile art. 7 alin. 1 din Legea nr. 554/2004; tot pe cale de excepte^{te}, constatatarea inadmisibilitatii capatului de cerere prin care se solicita anularea actului administrativ fiscal - adresa nr. 2009, emisa de . raportat la prevederile art. 41 din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata; tot pe cale de excepte^{te}, respingerea acpunii ca inadmisibila sj vadij\$ neintemeiata raportat la prevederile art. 117 din O.G. Nr. 92/2003 privind procedura fiscala republicata coroborat cu prevederile O.M.F.P. nr. 1.899/2004 pentru aprobarea Procedurii de restituire si de rambursare a sumelor de la buget, precum si de acordare a dobanzilor cuvenite contnbuabililor pentru sumele restituite sau rambursate cu depa^{si}rea termenului legal; pe cale de consecin^{sa},

respingerea capatului de cerere privind obligarea paratei la plata de dobanzi legale pana la data platii, ca nelegal si inadmisibil in materie fiscala; in subsidiar, pe fondul cauzei, respingerea acunii ca nefondata si menținerea ca temeinice si legale a actelor administrative atacate, respectiv a Deciziei de calcul al taxei pe poluare nr. 2008 si a Deciziei nr. 2009 emisa de D.G.F.P. ; respingerea capatului de cerere privind obligarea AF.P la plata cheltuielilor de judecata.

In fapt, se arata ca prin acunea in contencios administrativ formulata de catre " S.R.L. se solicita anularea Deciziei de calcul al taxei pe poluare nr. 2008, a actului administrativ fiscal nr. 2009 emise de AF.P. , a Deciziei nr. 2009 emisa de D.G.F.P. si obligarea paratei AF.P. la restituirea taxei pe poluarea in suma de lei achitata cu ordinul de plata nr. 2008, actualizata cu dobanda legala pana la data platii, cu cheltuieli de judecata.

Din actiunea in contencios administrativ formulata rezulta ca pentru finalizarea procedurii de inmatriculare a unui autoturism folosit marca , reclamanta a fost obligata sa achite taxa pe poluare in cuantum de lei la data de 2008, conform ordinului de plata nr.

La data de 2009 reclamanta a formulat o cerere de restituire a taxei pe poluare mentionata mai sus, cerere inregistrata la AF.P. sub nr. 2009, la care AF.P. a raspuns prin adresa nr. 2009 in sensul respingerii cererii de restituire.

Ulterior, la data de 2009 reclamanta a inregistrat o contestatie impotriva adresei nr. 2009 emisa de AF.P. , contestatie inregistrata la AF.P. si transmisa la D.G.F.P. cu adresa nr. 2009. spre competenta solutionare.

In principal, pe cale de exceptie, se solicita instantei sa constate inadmisibilitatea acunii in contencios administrativ data de neefectuarea procedurii prealabile obligatorii prevazute de art. 205 si urmat, din O.G. nr. 92/2003 privind Cpr.fiscala coroborate cu prevederile art. 7 alin. 1 din Legea nr. 554/2004.

Apreciaza ca, cererea din data de 2009, inregistrata la AF.P. sub nr. 09.2009, la care AF.P. a raspuns prin adresa nr. 2009 in sensul respingerii cererii de restituire, nu poate fi asimilata cu o procedura prealabila, reglementata de art. 205 si urmat, din O.G. nr. 92/2003 privind Cpr.fiscala.

Astfel, contestatia formulata de catre reclamanta la data de 2009, impotriva adresei nr. 2009 emisa de AF.P. , nu poate constitui o procedura
Dosar nr. /2009

prealabila formulata impotriva actului de impunere reprezentat de Decizia de calcul al taxei pe poluare pentru autovehicule nr. 2008.

Mai arata ca, acunea asa cum a fost ea formulata este inadmisibilă, si datorita faptului ca, cererea referitoare la anularea Deciziei de calcul al taxei pe poluare pentru autovehicule nr. 2008 nu a fost formulata si in contestatia prealabila, iar in principiu, capetele de cerere nu pot fi diferite intre contestatia prealabila obligatorie si acunea in contencios administrativ ulterioara, deoarece orice capat nou de cerere formulat numai in acunea in contencios administrativ dar care nu a fost cuprins si in contestatia prealabila este inadmisibil pentru neefectuarea procedurii prealabile obligatorii. Doar invers, un contestator poate renunța in acunea in contencios la capete de cerere formulate initial prin contestatia prealabila.

Ca urmare, prin neefectuarea procedurii prealabile obligatorii de contestare a actului administrativ fiscal de impunere, prezenta acune in contencios administrativ formulata direct la instanta de judecata este inadmisibila.

In concluzie, pentru aceste motive solicita pe cale de exceptie, sa se constate inadmisibilitatea acunii in contencios administrativ data de neefectuarea procedurii prealabile obligatorii prevazute de Titlul IX - Soluționarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale din O.G. nr. 92/2003 privind Cpr.fiscala, coroborat cu prevederile art. 7 alin. 1 din Legea nr. 554/2004.

Tot pe cale de exceptie, solicita constatarea inadmisibilitatii capatului de

cerere prin care se solicita anularea actului administrativ fiscal - adresa nr. .2009, emisa de A.F.P. , raportat la prevederile art. 41 din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata.

La data de 01.09.2009 reclamanta formuleaza o cerere, cerere inregistrata la AJF.P. sub nr. .2009, prin care solicita restituirea sumei de lei achitata conform ordinului de plata nr. 501/21.07.2008, la AJF.P. -Trezoreria , cu titlu de taxa speciala pentru autoturisme la prima inmatriculare.

Urmare cererii mai sus menp'onate, AJF.P. prin adresa nr. .2009, comunica reclamantei faptul ca taxa pe poluare in suma de lei a fost stabilita de catre organul fiscal la solicitarea acesteia, in baza prevederilor O.U.G. nr. 50/2008 (aspect de altfel cunoscut de societate, avand in vedere documentapa depusa la A.F.P.) si prin urmare nu poate face obiectul unei cereri de restituire.

Invedereaza faptul ca, adresa mai sus menponata, a carei anulare se solicita prin petitul 2 al prezentei acpuni, nu reprezinta un act administrativ fiscal, in sensul art. 41 din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata.

Tot pe cale de excepte, solicita respingerea acpunii ca inadmisibila si vadit neintemeiata raportat la prevederile art. 117 din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata coroborat cu prevederile O.M.F.P. nr. 1.899/2004 pentru aprobarea Procedurii de restruire si de rambursare a sumelor de la buget, precum si de acordare a dobanzilor cuvenite contribuabililor pentru sumele restituite sau rambursate cu depasirea termenului legal;

In materia administrarii impozitelor si taxelor datorate bugetului de stat procedura de restituire a sumelor de la bugetul de stat este reglementata in mod expres de legea speciala in materie reprezentata de O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata.

Astfel potrivit prevederilor art. 117 din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata contribuabilii pot beneficia de restituirile de la bugetul de stat a sumelor platite fara existenta unui titlu de creanp, platite in plus fata de obligapa fiscala, platite ca urmare a unor erori de calcul, platite ca urmare a aplicarii eronate a prevederilor 4egale, de rambursat, stabilite prin hotarari ale organelor judiciare sau ale altor organe competente potrivit

Dosarnr. /2009

legii, ramase dupa efectuarea distribuirii prevazute la art. 170, ramase dupa valorificarea bunuriJor sechestrare sau din repnerile prin poprire, dupa caz, in temeiul hotararilor judecatorești prin care se dispune desfiinjarea executarii silita.

Prin urmare restituirea sumelor de la bugetul de stat se poate face doar in situatiile expres si limitativ reglementate de prevederile legale mai sus menponate.

In speta reclamanta nu se situeaza in nici unul dintre cazurile aiitate anterior, suma de lei, achitata cu titlu de taxa pe poluare fiind stabilita si datorata in mod corect si legal in baza prevederilor O.U.G. nr. 50/2008 privind instituirea taxei pe poluare pentru autovehicule.

Cererea privind restituirea unor sume platite la bugetul de stat nu poate avea ca temei legal decat prevederile 117 din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata, care constituie legea speciala in materia administrarii impozitelor si taxelor datorate bugetului de stat, drept pentru care aceasta cerere este vadit nerntemeiata sub aspectul inexistentei vreunui caz legal de restituire a sumejor_de la bugetul de stat.

Pe cale de consecin^a, solicita respingerea capatului de cerere privind obligarea paratei la plata de dobanzi legale aferente sumei de re stituitj pana la data platii, ca lipsit de temei legal.

Astfel, invedereaza instantei faptul ca, in conformitate cu prevederile art. 2 din O.G. nr. 9/2000 privind nivelul dobanzii legale pentru obligatii banesti, dobanda legala prevazuta de O.G. nr. 9/2000 se plates,te exclusiv in cazul in care obligatia baneasca este purtatoare de dobanzi, potrivit dispozipilor legale sau prevederilor contractuale, fara a se

arata rata dobanzii.

Or, in speta, obligatia de plata a taxei pe poluare in temeiul prevederilor O.U.G. nr. 50/2008 privind instituirea taxei pe poluare pentru autovehicule, nu este purtatoare de dobanzi in sarcina contribuabilului platitor, neexistand dispozitia legale care sa prevada ca aceasta obligatie de plata este purtatoare de dobanzi si, in mod evident, neexistand nici prevederi contractuale in acest sens in lipsa vreunui contract.

Astfel, aceasta taxa nu avea un termen legal de plata sau o data a scadentei sale prevazuta in mod expres in lege (O.U.G. nr. 50/2008), pe care contribuabilul sa fie astfel obligat sa le respecte sub sanctiunea calcularii de catre organele fiscale a unor dobanzi, majorari de intarziere sau penalitati de intarziere.

In practica, aceasta taxa se achita de catre contribuabili la o data la care acestia singuri o stabileau, așadar printr-o manifestare unilaterala de voință, fara ca organele fiscale sa-i someze in vreun fel prin raportare la vreun termen de plata sau data a scadentei inexistente, dupa cum am aratat.

Respectarea principiului restituirii integrale a sumei achitate de catre contribuabil este asigurata si garantata prin acordarea de catre instanța de judecata, la cererea contribuabililor, doar a sumei achitate reprezentand taxa pe poluare actualizata cu rata inflatiei, de la data platii si pana la data restituirii efective a sumei catre contribuabil, iar nu prin acordarea, in mod nelegal si vadit nejustificat, a unor dobanzi "legale" care nu sunt prevazute de lege in cazul unei taxe nepurtatoare de dobanzi.

In subsidiar, pe fondul cauzei, solicita respingerea acuzatiunii ca nefondata si mentinerea ca temeinice si legale a actelor administrative atacate, respectiv a a Deciziei de calcul al taxei pe poluare nr. .2008 si a Deciziei nr. .11.2009 emisa de D.G.F.P. , avand in vedere urmatoarele:

La data de .2009 reclamanta a formulat o cerere de restituire a taxei pe poluare menționata mai sus, cerere inregistrata la A.F.P. sub nr. .2009, la care organul fiscal prin adresa nr. III 149/04.09.2009 a comunicat reclamantei ca taxa pe poluare in suma de lei, achitata pentru autoturismul marca VW achiziționat de aceasta, a fost

Dosar nr /2009

calculate potrivit prevederilor art. 6 alin. 1 lit. b din O.U.G. nr. 50/2008 privind instituirea taxei pe poluare pentru autovehicule si nu poate face obiectul unei cereri de restituire.

Ulterior, la data de .2009 reclamanta a inregistrat o contestatie impotriva adresei nr. .2009 emisa de A.F.P. , oara, contestatie inregistrata la A.F.P. si transmisa la D.G.F.P. cu adresa nr. 2009. spre competenta solutiionare.

Avand in vedere suspnerile reclamantei, documentele existente la dosarul contestatei prealabile si prevederile legale in vigoare, biroul investit cu soluponarea contestatei retine faptul ca societatea . a formulat contestatiee impotriva unei adrese emise de A.F.P. si nu impotriva unui titlu de creanța, asa cum prevede in mod expres O.G. 92/2003, republicata la art. 205 alin. 1.

Mentioneaza ca, din analiza dosarului contestatei prealabile s-a constatat ca reclamanta a formulat contestatie impotriva adresei nr. 2009 emisa de A.F.P. prin care organul fiscal i-a comunicat acesteia ca nu poate beneficia de restituirea taxei pe poluare in cuantum de lei, si nu impotriva "altor acte administrative fiscale", motiv pentru care competenta de soluponare nu revine nici organelor fiscale emitente, deoarece actul contestat nu se afla printre cele precizate in textul de lege mai sus citat.

In concluzie, raportat la dispozitiile imperative ale legii si la faptul ca cererea de restituire a reclamantei . intra sub incidentul prevederilor Legii nr. 554/2004 a contenciosului administrativ, competenta aparand instanțelor judecatorești, biroul investit cu soluponarea contestatei, in mod corect si legal a constatat necompetenta materiala de soluponare de catre D.G.F.P. , a contestatei formulate impotriva cererii de restituire a taxei pe poluare pentru autovehicule in suma de lei.

In ceea ce privește cererea reclamantei referitoare la anulara Deciziei de

calcul al taxei pe poluare pentru autovehicule nr. .2008 emisa de AF.P. , prin care s-a stabilit taxa pe poluare in suma de lei, in vederea instantei urmatoarele aspecte:

Reclamanta . a achizitionat un autoturism marca VW, iar pentru utilizarea acestuia pe teritoriul Romaniei trebuia inmatriculat asa cum prevede art. 11 din O.U.G. nr. 195/2002 privind circulatia pe drumurile publice..

Pentru finalizarea procedurii de inmatriculare reclamanta a solicitat stabilirea taxei de poluare pentru autovehiculul achizitionat conform prevederilor art. 4 si art. 5 din O.U.G. nr. 50/2008 privind instituirea taxei pe poluare pentru autovehicule.

In vederea calcularii taxei pe poluare pentru autovehicule reclamanta a depus documentele prevazute la cap. III art. 3 alin. 2 din Normele metodologice de aplicare a prevederilor O.U.G. nr. 50/2008 aprobate prin H.G. Nr. 686/2008.

In baza cererii si a documentatiei depuse de catre AF.P. a procedat la calcularea taxei pe poluare, pe baza elementelor prevazute in anexele 1, 2 si 4 la O.U.G. nr. 50/2008 privind instituirea taxei pe poluare pentru autovehicule si a emis Decizia de calcul al taxei pe poluare pentru autovehicule nr. .2008, rezultand o taxa de plata in cuantum de lei, achitata cu ordinul de plata nr. .2008.

(1) In vederea instantei faptul ca reclamanta avea posibilitatea de contestare a taxei in baza prevederilor art. 10 din O.U.G. nr. 50/2008 privind instituirea taxei pe poluare pentru autovehicule.

Avand in vedere cele relatate, rezulta ca organul fiscal din cadrul AF.P. prin aplicarea prevederilor legale in vigoare la aceasta data a emis, in mod legal, decizia de calcul al taxei pe poluare pentru autovehicule nr. .2008 pentru o taxa pe poluare in suma de

Dosar nr. 7139/30/2009

8.590 lei, motiv pentai care se impune respingerea ca neintemeiata a acriunii in contencios administrativ.

In ceea ce privește capatul de cerere al reclamantei de obligare a AF.P. la plata cheltuielilor de judecata, solicita respingerea acestuia ca neintemeiat, avand in vedere faptul ca, AF.P. a respectat intocmai prevederile legale.

In concluzie, pentru aceste motive solicita instantei: in principal, pe cale de exceptie, sa se constate inadmisibilitatea acuniei in contencios administrativ data de neefectuarea procedurii prealabile obligatori prevazute de Titlul IX - Soluționarea contestărilor formulate impotriva actelor administrative fiscale din O.G. nr. 92/2003 privind Cpr.fiscala, coroborat cu prevederile art. 7 alin. 1 din Legea nr. 554/2004; tot pe cale de exceptie, constatarea inadmisibilitatii capatului de cerere prin care se solicita anularea actului administrativ fiscal -adresa nr. 111149/04.09.2009, emisa de AF.P. Timis,oara, raportat la prevederile art. 41 din O.G. Nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata; tot pe cale de exceptie, respingerea acuniei ca inadmisibila si vadit neintemeiata raportat la prevederile art. 117 din O.G. Nr. 92/2003 privind Godul de procedura fiscala republicata coroborat cu prevederile O.M.F.P. nr. 1.899/2004 pentru aprobarea Procedurii de restituire si de rambursare a sumelor de la buget, precum si de acordare a dobanzilor cuvenite contribuabililor pentru sumele restituite sau rambursate cu depășirea termenului legal; pe cale de consecința, respingerea capatului de cerere privind obligarea paratei la plata de dobanzi legale pana la data plății, ca nelegal si inadmisibil in materie fiscala; in subsidiar, pe fondul cauzei, respingerea acriunii ca nefondata si menpnera ca temeinice si legale a actelor administrative atacate, respectiv a Deciziei de calcul al taxei pe poluare nr. .07.2008 si a Deciziei nr. .11.2009 emisa de D.G.F.P. ; respingerea capatului de cerere privind obligarea AF.P. la plata cheltuielilor de judecata.

Reclamanta .,a depus note de sedinta prin care ințelege sa raspundem la exceptiile precum și la apararile de fond ridicate de catre paratele Direcpa Generala a Finanjelor Publice , (D.G.F.P.) și Administrapa Financier Publice a Municipiului (AF.P.).

Cu privire la exceptia inadmisibilitatii acriunii in contencios administrativ astfel

cum a fost invocata de catre parata AF.P

Solicita respingerea excepției inadmisibilității acțiunii în contencios administrativ invocata de către parata AF.P pe motiv că nu ar fi fost efectuată procedura prealabilă prevăzută de către legea contenciosului administrativ.

Din înscrisurile anexate de către subscrisa în probăriune la dosarul cauzei rezulta fără putință de tăgadă faptul că în speță a fost îndeplinită procedura prealabilă.

Reiterează faptul că inițial a formulat către AF.P. o solicitare de restituire a sumelor achitate de către subscrisa cu titlul de taxă de poluare (cerere înregistrată la registratura paratei amintite sub nr. .09.2009). Urmare a recepționării de către subscrisa reclamanta a adresei nr. 111149/01.09.2009 prin intermediul căreia i-a fost comunicată soluția nefavorabilă a AF.P. cu privire la solicitarea sa a înțeleasă să formuleze contestație (care a fost înregistrată la registratura AF.P. sub nr. .09.2009) și care la rândul său a fost soluționată nefavorabil.

Având în vedere situația de fapt descrisă anterior a procedat la introducerea unei acțiuni în contencios administrativ.

În ceea ce privește obiectul întregului demers judiciar întreprins de către subscrisa precizează faptul că acesta a fost demarat cu scopul principal de a nu fi restituită taxa de poluare pe care a fost obligată să o achite în vederea înmatriculării autovehiculului proprietatea subscrisei. Acest aspect a fost precizat atât în solicitarea inițială a subscrisei (înregistrată la registratura paratei AF.P. amintite sub nr. .09.2009), în cuprinsul

10

Dosar nr 2009

contestepei înregistrată la registratura AF.P. sub nr. .2009 precum și în cuprinsul actiunii în contencios administrativ.

Admiterea solicitării subscrisei de restituire a taxei de poluare pe care a fost obligată să o achite presupune nu numai anularea deciziei de calcul care a stat la baza stabilirii sumei și anularea actelor administrative subsecvente prin intermediul cărora i-a fost refuzată solicitarea subscrisei de restituire a taxei de poluare, în speța adresa nr. .2009 a paratei AF.P. și Decizia nr. a paratei D.G.F.P. .

Mai mult, în speța dedusă judecării se impune restituirea sumelor pe care subscrisa a fost obligată să le achite cu titlu de taxă de poluare în contextul în care sunt incidente prevederile art. 117 din Codul de Procedură Fiscală conform cărora „(1) Se restituie, la cerere, debitorului următoarele sume: ...

d) cele plătite urmare a aplicării eronate a prevederilor legale”.

Ori, în situația de față, s-a ajuns la aplicarea eronată a prevederilor legale incidente în materie urmare a omisiunii de aplicare cu prioritate a actelor normative comunitare, respectiv art. 90 din Tratatul de instituire a Comunității Europene care interzice discriminarea fiscală între produsele importate dintr-un stat membru al Uniunii Europene și cele care provin de pe piața internă care sunt de natură similară. În contextul în care s-ar fi procedat la aplicarea cu prioritate a prevederilor legale comunitare, nu s-ar mai fi ajuns sub nicio formă la obligarea subscrisei la plata taxei de poluare ce face obiectul prezentului dosar.

Prin urmare afirmă paratei AF.P., oară prin intermediul căreia încearcă să inducă în eroare instanța de judecată cu privire la existența unui presupus capăt de cerere nou, care nu ar fi făcut obiectul procedurii prealabile este tendențioasă și neconformă cu realitatea, motiv pentru care se impune respingerea excepției inadmisibilității cererii de chemare în judecată invocată pe acest considerent de către parata AF.P. .

Prin concluziile scrise depuse la dosar de reclamanta " S.R.L. s-a solicitat să se dispună anularea actului administrativ fiscal reprezentat de Decizia de calcul a taxei de poluare pentru

autovehicule nr. .2008 emisa de catre Administrap'a Finanpelor Publice a Municipiului ,anularea actului administrativ fiscal reprezentat de adresa nr.1149/04.09.2009 emisa de catre Administrap'a Financier Publice a municipiului ca fiind nelegala, anularea actului administrativ fiscal reprezentat de Decizia nr. .2009 emisa de catre DGFP , și, pe cale de consecinta obligarea paratelor la restituirea catre subscrisa a sumei de lei RON achitata cu titlu de taxa speciala auto la prima inmatriculare (taxa de poluare) in conformitate cu ordinul de plata nr. .07.2008; obligarea paratelor la plata dobanzilor legale aferente de la data plati sumei (21.07.2008) pana la data restituirii efective și integrale; restituirea cheltuielilor de judecata, reiterand motivele de fapt si de drept din actiunea introductiva si notele scrise depeus ela dosar.

Din actele și lucrarile dosarului instanpa re{ine ca reclamanta a cumparat in luna iunie a anului 2008autoutilitara , marca din Olanda (filele9,10), acesta fiind inmatriculat la data cumpararii in Olanda.

Pentru inrnmatricularea autovehiculului in Romania, la data de .2008, reclamanta a achitat taxa de poluare (fila!2), calculata de Administrap'a Financier Publice prin decizia cu nr. 2008(fila 11), in cuprinsul careia s-a menponat ca reprezinta titlu de creanța și constituie inștiinare de plata, respectiv, ca poate fi contestata in termen de 30 de zile de la comunicare, potrivit art. 207 alin. 1 Cod procedura fiscala.

La data de 01.09.2009, reclamanta, prin cererea inregistrata cu nr. 111.149(filele 13,14) la Administrap'a Financier Publice a solicitat restituirea sumei ,suspnaand ca instituirea sa incalca normele comunitare in materie de libera circulape a marfurilor, avand" caracter discriminatoriu. La data de 04.09.2009, parata AF.P. raspunde solicitarii reclamantei

11

Dosar nr. /2009

prin adresa purtand numarul cererii reclamantei, ca taxa de poluare a fost stabilita corect și nu poate fi restituita. La data de .2009 reclamanta se adreseaza din nou paratei A.F.P. , cu o cerere prin care contesta adresa din .2009, solicitand din nou restituirea sumei achitate cu titlu de taxa de poluare.Prin decizia emisa de Direcpa Generala a Financier Publice cu nr. . 11. 2009, organul fiscal mentionat a constatat ca nu are competent in soluponarea cererii de restituire a taxei de poluare (filele 21-24)

In aceste condipl reclamanta s-a adresat instan^ei solicitand anularea actelor menponate mai sus și restituirea sumei achitate cu titlul de taxa de poluare.

Paratele au invocat in aparare o serie de exceppi, respectiv aceea a lipsei de calitate procesuala pasiva a D.G.F.P. , a inadmisibilitajii cererii in raport cu lipsa plangerii prealabile respectiv in raport cu faptul ca prin plangerea prealabila nu s-a solicitat anularea deciziei de calcul a taxei de poluare, inadmisibilitatea capatului de cerere privind anularea adresei nr. .2003, inadmisibilitatea acpunii in raport cu prevederile art. 117 din O.G. 92/2003.

Raportat la aceasta stare de fapt, urmeaza ca instan^a sa analizeze exceppile invocate in aparare in cauza, conform art. 137 Cpr.civ., cu prioritate faja de fondul cauzei și in ordinea reglementata de acest text legal.

Astfel, se constata ca excepp'a privind lipsa calitapl procesuale pasive a paratei D.G.F.P- trebuie analizata prioritar, dat fiind ca eventuala sa admitere ar face de prisos analizarea altor excepta invocate și a fondului pricinii in raport cu aceasta.

Instan^a va respinge și excepp'a lipsei de calitate procesuala pasiva a paratei D.G.F.P. avand in vedere ca aceasta este emitenta Deciziei nr. . 11. 2009 ,act atacat de catre reclamanta prin prezenta acp'une . Calitatea procesuala pasiva presupune existenp unei identitap intre persoana paratului și eel despre care se pretinde ca este obligat in raportul juridic dedus judecapi . Calitatea procesuala pasiva apar^ine celui fapi de care se poate realiza interesul respectiv. Or in cauza se constata ca actul ce se solicita a fi anulat, a fost emis de catre parata D.G.F.P.

In ceea ce privește exceppi inadmisibilitap'i acpunii, instanja constata ca aceasta este intemeiata pentru urmatoarele motive: organul fiscal in baza art.205 și urm. Din O.G.92/2003, a emis un act administrativ fiscal constand in Decizia de calcul a taxei pe

poluare pentru autovehicule, cu nr. .2008, in baza caruia s-a stabilit cuantumul taxei de poluare precizandu-se chiar in conp^iutul sau ca acesta constituie titlu de creanpa și ca poate fi contestata in termen de 30 de zile de la comunicare. Or, reclamanta nu a contestat decizia de calcul in termenul de 30 de zile de la comunicarea sa, prevazut de art. 207 Gpr.fiscala, sub sancpunea decaderii. Rezulta astfel ca aceasta a pierdut dreptul de a mai contesta decizia emisa și ca acpunea de fa\$a este inadmisibila, dat fiind ca art. 218 alin. 2 Gpr.fiscala permite atacarea in fa;a instan\$ei de contencios administrativ doar a deciziei emise in procedura administrativa prealabila, de unde se poate deduce ca procedura menp'onata are caracter obligatoriu.

Instan^a nu poate considera, contrar susplierilor reclamantei, ca cererea de restituire a sumei ihcasate cu titlu de taxa de poluare, constituie o procedura prealabila reglementata de art. 205 și urm. Cod procedura fiscala

Atat timp cat recbmanta a solicitat doar restituirea sumei achitate cu titlul de taxa de poluare, fari a solicita și anulara deciziei de calcul a acesteia și fara a contesta aceasta decizie, instanpa va admite exceppi invocata, cu consecinja respingerii actiuunii ca inadmisibila in baza art.l alin.l dinL.554/2004 raportat la art.7 din O.U.G. 50/2008

In baza art. 274 Cpr.civ., se va respinge cererea reclamantei de acordare a cheltuielilor de judecata, constatandu-se ca acesta se afla in culpa procesuala ji se va lua act ca paratele nu au solicitat acordarea unor sume cu acest titlu.

**PENTRU ACESTE MOTIVE,
IN NUMELE LEGII
HOTARASTE**

Dosar nr. /2009

Respinge actiunea formulata de reclamanta ., cu sediul social in str. nr. , impotriva paratilor DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE , cu sediul in , B-dul jude^ul si ADMNISTRATIA FINANTELOR PUBLICE A MUNICIPIULUI recurs in termen de 15 zile de la comunicare.

Pronuntata in ședinja publica de la 2010.

PRESEDINTE

Red. . Tehnored.

5 ex. /