

SENTINTA CIVILA NR Sedinta publica din

Pe rol fiind solutionarea actiunii formulate de reclamanta SC (...) SRL
fata de DGFP Timis avand ca obiect contestatia impotriva DECIZIEI 253/148/2005

TRIBUNALUL

Deliberand asupra actiuni de fata,constata:

- prin cererea inregistrata la aceasta instanta sub nr., reclamanta SC (...) SRL a chemat in judecata pe parata DGFP Timis pentru ca instanta prin hotararea ce se va da sa dispuna anularea in parte a deciziei nr.253/148/30.06.2005 respectiva punctelor 2 si 3 sa se dispuna suspendarea executarii actului administrativ fiscal pana la judecarea definitiva si irevocabila a contestatiei impotriva deciziei de impunere.

In motivarea cererii arata ca in 2004, s-a efectuat un control la reclamanta in urma caruia s-a incheiat ' un raport de inspectie fiscala

Impotriva acestuia se arata ca s-a formulat contestatie inregistrata sub , nr. prin care s- a solicitat anularea deciziei de impunere nr. si exonerarea de la plata sumei de .

Prin decizia nr.253/148/05 s-a admis in parte contestatia prin desfiintarea partiala a controlului si refacerea sa pentru TVA aferent investitiilor la mijloace fixe si impozitul pe profit, respingerea in rest a contestatiei privind suma de lei.

Cu privire la suma de lei reprezentand TVA-ului aferent investitiilor la mijloacele fixe si impozitul pe profit,organul de solutionare a respins deductibilitatea TVA conditionand-o de existenta autorizatiei de constructie.

Lucrarile efectuate erau din cele prev.de art. 11 din legea 50/91 care nu modifica structura de rezistenta si anume s-au facut reparatii si inlocuiri tamplarie interioara si exterioara, zugraveli si vopsiri interioare si exterioare, reparatii la instalatii interioare, bransamente si racorduri exterioare,montarea sistemelor de incalzire si de preparare a apei calde si menajere cu cazane omologate,montare aparatelor individuale de climatizare si/sau contorizarea consumului de utilitati ;reparatii si inlocuiri de pardoseli si la finisaje interioare si exterioare.Toate aceste operatiuni au legatura-cu activitatea economica a firmei fiind efectuate la locul desfasurarii activitatii.

Mai mult nu se indica temeiul de drept in baza caruia s-a respins dreptul de deducere a TVA. Cu privire la impozitul pe microintreprinderi pentru care organul fiscal a calculat dobanzi se arata ca in cuprinsul actului de control s-a aratat ca s-a achitat in plus suma de ...

Achitandu-se eronat nu se poate calcula dobanzi.Din ianuarie 2004 reclamanta nu mai indeplinea conditiile de incadrare privind microintreprinderile iar organul fiscal trebuia sa fi consemnat ca petenta nu mai plateste impozit pe microintreprindere.

Totodata organul fiscal" decide compensarea sumei de ... lei cu impozit pe profit partial avans la trimestrul IV 2004. DGFP a retinut ca organul de control a stabilit doar diferentele ramase de achitat si ca aceasta nu reprezinta o noua verificare cu privire la modul de stabilire a contributiilor sociale, dar aceste contributii au fost verificate periodic de AFP organ specializat care a stabilit in sarcina reclamantei debitele de achitat cat si dobanzile si penalitatile, astfel ca organul de control nu mai avea caderea de a recalcula aceste sume conform art. 102 C.pr.fiscala.

In cuprinsul contestatiei s-a solicitat si suspendarea executarii actului administrativ fiscal deoarece prin executarea actului prin care ar fi executat cu suma de (...) lei ar ajunge la insolventa prin blocarea conturilor bancare si astfel fiind imposibila reluarea procesului de productie si a onorarii obligatiilor contractuale. Mai mult prin

decizie, organul de solutionare a contestatiei "a dispus refacerea controlului pentru TVA si impozitul pe profit deci exista un temei puternic, existenta unei indoieli asupra legalitatii actului atacat.

Se mai arata ca organul de solutionare a contestatiei nu s-a pronuntat asupra exceptiilor de fond si forma ridicate in contestatie.

Astfel organul de control nu a modificat baza de impunere si deci actul care constituie titlu de creanta este decizia de impunere pentru obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala prevazut in OMFP nr.1109/04. Mai mult, in decizia de impunere nr. nu s-au completat toate rubricile ceea ce duce la nulitatea sa; data de la care s-au calculat obligatiile fiscale accesorii, data de la care actiunea isi produce efectul si nici mentiunea privind audierea contribuabilului, neindicarea temeiului legal in baza caruia se refuza restituirea TVA. Fata de nulitatea raportului de inspectie fiscala se arata ca acesta nu cuprinde avizul de inspectie fiscala care trebuia arhivat la raport nici declaratia finala tipizata, nu s-a comunicat toate anexele ci doar anexa 4 si 5 ale raportului, nu este indicat nr. de inregistrare a raportului in Registrul Unic de control conform art.4 din Legea 252/2003, inspectia a durat mai mult de 3 luni contrar art. 101 C.pr.fiscala.

Nici unul din actele administrative fiscale nu indica modalitatea de calcul a accesoriilor.

Prin intampinare parata solicita respingerea cererii aratand ca isi mentine punctul de vedere exprimat in decizia atacata. Se arata ca reclamanta a atacat in contencios administrativ, doar partea din decizie care priveste respingerea ca neintemeiata deducerea sumei de (...) lei compusa din :diferenta sold , TVA in rosu aferenta veniturilor de curs valutar al operatiunilor de export, TVA dedusa pentru cheltuielile de protocol si TVA inregistrat eronat in contabilitate - neregasita, in registrul jurnal.

Suma de (...) reprezentand diferenta impozit pe microintreprindere se arata ca acest impozit este stabilit pentru 2003 si a fost verificat pe baza fisei sintetice de platitor in baza platilor efectuate de reclamanta dar aceasta suma a fost platita cu intarziere.

Pentru suma de ... reprezentand dobanzi si penalitati aferente contributiilor sociale reclamanta nu contesta fondul problemei ci invedereaza ca a existat un dublu control , dar se arata ca art 96 din C.pr.fiscala arata ca doar inspectorii din cadrul Activitatii de Control Fiscal- Structure de Administrare Fiscala a DGFP Timis sunt competente sa realizeze inspectia fiscala si nu AFP Lugoj. Astfel inspectorii constatand ca reclamanta a virat cu intarziere contributiile la asigurari sociale, de sanatate si de somaj au calculate dobanzi si penalitati pana la data (...) conform art. 114 alin I C.pr.fiscala.

Reclamantei i s-a respins cererea de suspendare a executarii - actului administrativ deoarece nu s-a depus nici un in scris din care sa rezulte bonitatea sa si mai mult reiese in mod evident ca cererea de suspendare i s-a respins pentru suma de (...) lei.

Cu privire la exceptiile nulitatii invocate de reclamanta parata arata ca stabilindu-se prin raportul de inspectie fiscala ca reclamanta datoreaza obligatii fiscale... , accesorii cat si impozite si contributii, s-a intocmit in mod corect decizia de impunere nr...

Cu privire la forma deciziei reclamanta nu face nici o dovada fata de prejudiciul suferit intrucat exceptiile invocate sunt de nulitate relative.

Modul de calcul obligatiilor fiscale accesorii a fost indicat de organele fiscale in anexele comunicate reclamantei ale raportului de inspectie fiscala iar in cuprinsul deciziei s-a inserat doar data pana la care s-au calculat accesoriile avand in vedere ca termenele scadente erau diferite.

Reclamanta invoca eronat ca nu i s-au comunicat anexele la raportul de inspectie fiscala cat timp acestea au fost semnate de administrator insotit la sediul organului fiscal de dna (...) angajata firmei de contabilitate.

Nementiunea datei in cuprinsul deciziei de impunere de la care produce efecte nu are relevanta atata timp cat art.44 din C.pr.fiscala arata ca acesta produce efecte de la data comunicarii contribuabilului.

Audierea contribuabilului a fost realizata in cursul inspectiei fiscale si la sfarsitul acesteia asa cum rezulta din cuprinsul ultimului capitol .

La dosar s-au depus :

chitantele cu plate taxei de timbru

decizia nr. 253/ 148/2005

contestatia cu nr.16738/OS depusa in procedure prealabila

dovada comunicarii deciziilor

decizia de impunere nr.1113/OS

raport de inspectie fiscala din 18.02.2005

anexele 7-16 alee raportului

procese verbale de calcul a accesoriilor la obligatiile fata de bugetul de stat cu nr.57415/1, 57415/2, 57415/3 din 16.08.04

titluri 57453/1 din 17.08.04, 39738/6;`39738/5, 39738/4/ 11. 05. 04 si 20374/ 3.03.04 , 39739/2, 39739/3

somatiile nr. 57453/8/17.08.04 ,57454/3/17.08.04, 203742/03.04

instiintare de plate nr.39822/10.05.04

ordine de plate nr.23 si 22/8..08.03.

Din actele si lucrarile dosarului instata retine ca in perioada de 16-18; 22-25.11,8-9.12.2004,18-20.01.,8-10.02,14-17.02.05 s-a efectuat un control de catre reprezentantii paratei la sediul reclamantei pentru verificarea disciplinei financiar-contabile privind ,;TVA calcularea , inregistrarea si virarea in cuantumurile si termenele legale a altor impozite si taxe datorate la bugetul de stat,control finalizat cu intocmirea raportului de inspectie fiscala inregistrat la parata cu nr.1113/1\$.02 OS.

Reclamanta a formulat contestatie impotriva masurilor in cuprinsul raportului, contestatie solutionata de parata prin decizia nr.253/ 148/ 30. 06.2005 prin care s-a respins ca neintemeiata contestatia cu privire la suma de (...) lei din care pentru TVA in suma de (...) precum si cererea de suspendare a executarii actelor administrative atacate s-a admis contestatia si s-a dispus refacerea. controlului pentru TVA aferent investitiilor la mijloacele fixe si pentru impozitul.pe profit.

Impotriva deciziei reclamanta a formulat prezenta actiune, solicitand anulara partiala a deciziei nr.253/148/30.06.2005, respectiv pentru punctele 2 si 3.

Astfel se solicita suspendarea executarii deciziei nr.1113/24.02.2005 si admi terii contestatieie pentru suma de(...).

Referitor la suma de (...) considerate de reclamanta ca TVA deductibila si nedeductibila de catre organul fiscal din actele dosarului instanta constata ca reclamanta sustine ca aceasta suma este aferenta cheltuielilor efectuate cu lucrarile de constructie si amenajare a spatiului de lucru pe cand parata arata ca acestea suma a fost preluata in mod eronat in decont de ,suma de (...) aferenta facturii de diferenta curs valutar la care s-ac alculat eronat TVA, suma de (...) lei aferenta cheltuielilor de protocol si suma de (..) lei aferenta TVA .

Sustinerile reclamantei ca organul constatator nu a indicat motivele de fapt si de drept ale respingerii sumei de (...) lei ca si nedeductibila pentru TVA instanta constata ca-in contestatie formulate la organul de solutionare competent si depusa la filele 17-26 reclamanta nu a atacat si aceasta suma ci doar TVA-ul aferente a investitiilor la mijloacele fixe invocand motive si temeii de drept doar pentru aceasta inregistrat eronat ca urmare a lipsei inregistrarilor din jurnalul de cumparaturi se face in raport de sustinerile partilor, de dispozitiile legate invocate de acesta si de documentele existente la dosarul cauzei. Solutionarea contestatiei se face in limitele sesizarii ». Astfel ca este neintemeiata sustinerea reclamantei ca organul constatator nu s-a pronuntat asupra acestei sume instanta retine ca fata de contestatia formulata, organul de solutionare a contestatiei nu avea competenta sa se pronunte, altfel ar fi realizat un plus peste lipsa temeiului de drept privind imposibilitatea reclamantei de a deduce TVA-ul , de refuz al restituirii TVA precum si a deciziei de impunere fata de lipsa datei de la care acesta isi produce efectul, instanta constata ca aceste exceptii sunt neintemeiate fata de prev.art.46 C.pr.fiscala.

Astfel raportul de inspectie fiscala si decizia de impunere sunt acte administrative fiscale care ar putea fi lovite de nulitate absoluta doar pentru lipsa

urmatoarelor elemente : numele, prenumele si calitatea persoanei imputernicite a organului fiscal,numele si prenumele ori denumirea contribuabilului a obiectului actului sau a semnaturii persoanei imputernicite a organului fiscal

Fata de acest temei de drept, instanta constata ca nulitatea invocata nu este absoluta asa cum a fost indicata de "catre reclamanta, ci poate una relativa care se coroboreaza cu prev.art 105 alin.2 C.pr,civ.

Dar nici in aceasta situatie nu se poate retine ca ar fi intemeiate exceptiile deoarece reclamanta nu a facut dovada existentei vreunui prejudiciu, vand in vedere si prezumtia ca nimeni nu poate invoca necunoasterea legii si ca atare temeiul de drept fiind un text de lege trebuie cunoscut de reclamanta..

Motivul ca inspectia ar fi tinut mai mult de 3- 4 luni fiind inceputa in 16 noiembrie 2004 si finalizata la 18.02.2005 instanta constata ca activitatea de control fiscal s - a realizat de inspectorii paratei efectiv pe o perioada "de(...) zile si neintrerupt pe o perioada de 3 luni. Dar aceasta prevedere legala din C pr.fiscala trebuie coroborata cu art. 103 alin.2 din C.pr.fiscala adica inspectia fiscala nu se poate realiza pe o perioada neintrerupta mai mare de 3 luni care ar duce la blocarea activitatii curente a contribuabilului.

In orice caz, incalcarea acestei prev. legale nu are ca efect nulitatea sau anulara-controlului ci doar o raspundere delictuala, penala sau disciplinara a inspectorilor ,dupa caz.

Fata de considerentele invocate de reclamanta, ca inspectorii nu au comuni cat avizul de inspectie, fiscala instanta constata ca inspectia fiscala s-a realizat in urma cererii reclamantei de recuperare a TVA-ului aferent exportului de produse nregistrata la AFP Lugoj cu nr.59748/20.09.04, astfel ca in conform. cu art. 100 alin.2 C.pr.fiscala << comunicarea avizului de inspectie fiscala nu este necesara : a)pentru solutionarea unor cereri ale contribuabilului... » ca in speta de fata.

Interpretarea reclamantei ca doar in cazul in care se constata diferente de baza de impunere se emite decizie in urma inspectiei fiscale si a intocmirii raportului fiscal este eronata. Nu se poate sustine ca in cazul stabilirii unor debite accesorii, compuse doar dobanzi si penalitati de intarziere stabilite ca urmare a nerespectarii de catre contribuabil a obligatiilor de plata la scadenta a obligatiilor fiscale aceste debite nu mai

pot fi stabilite si nu se poate intocmi decizie ca si act de constatare si stabilire a datoriei fiscale.

Reclamanta invoca faptul ca exista un dublu control fata de considerarea ca AFP Lugoj organ specializat a stabilit baza impozabila si obligatiile fiscale iar apoi inspectorii ai paratei au verificat pe aceeasi perioada si aceleasi contributii si impozite. Dar din actele depuse de reclamanta in dovada dublului control la filele 82-101 respectiv procese verbale de calcul al accesoriilor pentru neplata la termen , titluri executorii si somatii instanta retine ca reclamanta a depus la AFP Lugoj declaratii fiscale privind impozitul pe microrintreprindere, impozit pe salarii, CAS angajator, CAS asigurati ,fond accident, fond sanatate etc. In baza acestor declaratii fiscale s-au emis titluri executorii pentru accesoriile aferente "impozitelor si taxelor aratate de reclamanta datonta neplatii la termen a acestora. Dar reclamanta a confundat activitatea de evidenta efectuata de AFP-ului Lugoj a contribuabililor din raza sa de activitate si competenta cu activitatea de inspectie fiscala realizata de inspectorii paratei.

Conform , art 79 cod procedura fiscala, reclamanta are obligatia de a depune declaratii fiscale pentru fiecare impozit, taxa sau contributie prevazute de lege la "termenele prevazute de codul fiscal in forma si continutul aratat in art.80 C.pr.fiscala aratand baza impozabila si cunatumul acestor impozite, taxe, contributii.

In urma depunerii acestor declaratii fiscale se verifica de AFP Lugoj doar exactitatea calculului impozitului, taxei, contributiei fata de baza impozabila declarata de contribuabil de documentele aratate de acesta verificarea termenului de plata a obligatiilor fiscale aratate, dar aceste taxe se stabilesc sub rezerva verificarii de alt organ fiscal competent, respectiv sub rezerva inspectiei fiscale prev. de art.92 C.pr.fiscala.

Inspectia fiscala are conform art.92 ca si obiect verificarea legalitatii si conformitati declaratiilor fiscale, corectitudinii si exactitatii indeplinirii obligatiilor fiscale prin verificarea concordantei dintre datele din evidenta contabila a contribuabilului cu datele din declaratiile fiscale depuse de acesta in procedura aratat mai sus.

Astfel, reclamanta face confuzie intre cele doua proceduri. Exista dublu control doar daca exista doua rapoarte de inspectie fiscala pentru, aceleasi impozite, taxe contributii, pe aceeasi perioada fara ca sa fi intervenit date suplimentare, necunoscute sau erori de calcul.

Impozitul pe microintreprindere trebuie platit pe trimestre pana la data de 25 inclusiv a lunii urmatoare trimestrului pentru care se calculeaza impozitul conform art:10 C.fiscal preluat din art.8 din OG 24/01.

La dosar s-a depus de catre reclamanta copie ordin de plata din 22.04.2003 si din 8.08.03 pentru trimestrul II , dar numai pentru primul trimestru s-a facut dovada de catre reclamanta ca a achitat la termen obligatia fiscale -impozitul pentru microintreprindere, astfel ca pentru trimestrele II-IV instanta in baza art. 1169 C civ. constata ca retinerea organului constatator este corecta, respectiv s-a calculat accesoriile pentru neplata la termen.

Cu privire la plata sumei de (...) lei virata in plus pentru impozitul pe microintreprindere compensate de organul fiscal cu impozit pe profit partial pe trim.IV 2004, reclamanta invocand ca a fost private de dreptul de optiune, instanta constata ca aceasta este neintemeiata organul fiscal respectand art.112 alin.4 C.pr.fiscala, efectuand compensarea din oficiu si nu la cererea contribuabilului. Doar in cazul cererii

contribuabilului exista posibilitatea obtinunii dar tot in ordinea stabilita de art.112 alin.5 C.pr.fiscala. Singurul aspect pentru care contestatia reclamantei este intemeiata este aceea ca prin decizia de impunere nr.113/05 s-a dispus plata sumelor de (...) lei diferenta impozit pe profit, dobanda de (...) lei si penalitati de (...) lei iar pentru TVA intreaga suma de (...) lei, dobanda de (...) lei si penalitati de (...) lei sume stabilite prin raportul de inspectie fiscala dar care prin decizia nr.253/148/30.06.05 au fost desfiintate adica anulate cu consecinta refacerii controlului pentru impozitul pe profit si TVA in cunatum de (...) lei, ca urmare a clarficarii situatiei juridice si fiscale a unor operatiuni ale reclamante care au influenta asupra acestor obligatii fiscale.

Avand in vedere ca actele fiscale de stabilire a impozitului pe profit si TVA

a fost anulat nu mai exista baza legala prin care sa se emita titlu executor fiscal_pentru sumele anulate.

Pentru aceste motive

In numele legii

Hotaraste

Admite in parte contestatia formulata de reclamanta (...) impotriva paratei Directia Generala a Finantelor Publice Timis cu sediu in Timisoara, bv.Revolutiei, nr.15 A avand ca obiect contestatie.

Anuleaza in parte decizia de impunere nr.113/2005 cu privire la pct:2.1.1 si 2.1.2.

Respinge in rest actiunea.

Cu recurs in 15 zile de la comunicare.

Pronuntata azi 12.01.2006 in sedinta publica.