

R O M Â N I A
CURTEA DE APEL CLUJ
SECȚIA A III-A DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL
Dosar nr.

ÎNCHEIERE

Sedința publică din data de 26 octombrie 2015

Instanța constituită din:

PREȘEDINTE:

JUDECĂTORI:

GREFIER:

S-a luat în examinare recursul declarat de recurentul-reclamant C.O.D., împotriva sentinței civile nr. pronunțată la data de în dosarul nr. , în contradictoriu cu intimatele-pârâte CAS și AJFP, având ca obiect anulare act administrativ .

La apelul nominal, făcut în ședință publică se constată lipsa părților.

Procedura de citare este legal îndeplinită

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședință care învederează instanței următoarele: cauza se află la al treilea termen de judecată în recurs; cauza a fost repusă pe rol pentru a se pune în discuția părților necesitatea sesizării ICCJ -Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept în vederea pronunțării unei hotărâri cu privire la interpretarea art. 23 din Legea 554/2004 în raport de actele administrative contestate în litigiile pendinte .

Ca atare instanța din oficiu pune în discuție admisibilitatea sesizării ICCJ -Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept în vederea pronunțării unei hotărâri cu privire la interpretarea art. 23 din Legea 554/2004 în raport de actele administrative contestate în litigiile pendinte.

CURTEA

I. Constată admisibilitatea sesizării, în conformitate cu prevederile art. 519 Cod procedură civilă, motivat de faptul că

2. Soluționarea prezentului litigiu depinde de modul de interpretare a prevederilor art. 23 din Legea 554/2004 pentru următoarele motive:

Potrivit art. 23 din Legea 554/2004 hotărârile judecătorești definitive/ irevocabile prin care s-a anulat în tot sau în parte un act administrativ cu caracter normativ sunt general obligatorii și au puterea numai pentru viitor .

Prin decizia nr. 10/2015 pronunțat de către ICCJ -Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept s-a stabilit că dispozițiile art. 23 din

Legea contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificările și completările ulterioare, se interpretează în sensul că hotărârea judecătorească irevocabilă/definitivă prin care s-a anulat în tot sau în parte un act administrativ cu caracter normativ produce efecte și în privința actelor administrative individuale emise în temeiul acestuia care, la data publicării hotărârii judecătorești de anulare, sunt contestate în cauze aflate în curs de soluționare pe rolul instanțelor judecătorești(litigii pendinte).

Prin decizia sus indicată se stabilește așadar că hotărârea definitivă /irevocabilă de anulare a unui act administrativ cu caracter normativ produce efecte și în privința actelor administrative individuale emise în temeiul acestuia care, la data publicării hotărârii judecătorești de anulare, sunt contestate în litigii pendinte .

În prezentul litigiu reclamantul recurent nu a invocat nelegalitatea actelor de impunere fundamentată pe incompetența CAS de a emite decizii de impunere în contestația reglementată de art. 205 și urm din OG 92/2003, în cererea de chemare în judecată , în cererea de recurs. În cursul judecării recursului a solicitat oral aplicarea deciziei nr. 10/2015 a ICCJ -Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept și în temeiul ei și a sentinței nr. 835/2015 a Curții de Apel București admiterea recursului declarat si pe cale de consecință casarea sentinței recurate și admiterea acțiunii astfel cum a fost formulată.

Soluționarea prezentului litigiu depinde astfel de interpretarea prevederilor legale sus enunțate în ceea ce privește actele administrativ individuale contestate în litigiile pendinte respectiv acest articol se referă doar la actele administrativ individuale contestate în litigiile pendinte în care s-a invocat motivul de nelegalitate reținut în hotărârea judecătorească de anulare a actului administrativ normativ sau și în litigiile în care un asemenea motiv nu a fost invocat în contestația reglementată de art. 205 și urm din OG 92/2003, în cererea de chemare în judecată ,în cererea de recurs ci doar oral sau prin note de sedință în cursul judecării recursului?

2.Problema de drept enunțată este nouă, deoarece, prin consultarea jurisprudenței, s-a constatat că asupra acestei probleme Înalta Curte de Casație și Justiție nu a statuat printr-o altă hotărâre.

3.Problema de drept nu face obiectul unui recurs în interesul legii în curs de soluționare, conform evidențelor Înaltei Curți de Casație și Justiție, consultate astăzi, 26.10.2015 .

II. Expunerea succintă a litigiului și a faptelor pertinente :

Prin acțiunea înregistrată sub nr. de mai sus, reclamantul C.O.D.în contradictoriu cu pârâta CAS a solicitat anularea deciziei nr. emisă de CAS prin care s-a soluționat contestația administrativă și anularea deciziilor de impunere din oficiu ambele emise în data de privind stabilirea contribuției la FNUASS .

Prin deciziile de impunere sus indicate s-a stabilit în sarcina reclamantului contribuția la FNUASS și accesoriile acesteia pe perioada 2006-2011.

Motivele de nelegalitate invocate în contestația administrativă constau în încălcarea art. 9, art. 23, art. 43, art. 46, art. 87 toate din C.pr fiscală.

Motivele de nelegalitate invocate în acțiune au fost : încălcarea art. 9 C.pr.fiscală, încălcarea art. 83 alin. 4, art. 43, art. 46, art. 87 toate din C.pr fiscală .

Nu s-a invocat în nici una din procedurile sus indicate motivul de nelegalitate constând în necompetența CAS de a emite decizii de impunere .

Prin întâmpinare CAS a solicitat respingerea cererii de chemare în judecată ca nefondată expunând punctul de vedere în privința motivelor de nelegalitate sus indicate .

Prin sentința nr. Tribunalul a respins cererea de chemare în judecată reținând că toate motivele de nelegalitate sunt nefondate .

Prin recursul declarat reclamantul critică sentința sus indicată pe greșita interpretare a prevederilor legale cuprinse în art. 9 C.pr.fiscală, art. 83 alin. 4, art. 43, art. 46, art. 87 toate din C.pr fiscală .

Pe de altă parte prin sentința nr. 835/2015 pronunțată de Curtea de Apel București rămasă irevocabilă s-au anulat în parte dispozițiile art. 35 alin. 1 din Ordinul Presedintelui CNAS nr. 617/2007 în privința posibilității organului fiscal competent al CAS de a emite decizii de impunere.

III. Punctul de vedere al părților cu privire la dezlegarea problemei de drept: nici una din părți nu a exprimat un punct de vedere în acest sens

IV. Punctul de vedere motivat al completului de judecată

1. Norma de drept a cărei interpretare se solicita în speță :

Legea 554/2004 a contenciosului administrativ
Art. 23 Obligația publicării :

“Hotărârile judecătorești definitive și irevocabile prin care s-a anulat în tot sau în parte un act administrativ cu caracter normativ sunt general obligatorii și au putere numai pentru viitor”.

2. Alte norme de drept interne apreciate a fi relevante pentru analiză:

Conform art. 205 din OUG 92/2003 Codul de procedură fiscală împotriva titlului de creanță, precum și împotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestație potrivit legii. Contestația este o cale administrativă de atac și nu 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.

Conform art. 206 din OUG 92/2003 contestația se formulează în scris și va cuprinde: a) datele de identificare a contestatorului; b) obiectul contestației; c) motivele de fapt și de drept; d) dovezile pe care se întemeiază,

e) semnătura contestatorului sau a împuternicitului acestuia, precum și stampila în cazul persoanelor juridice.

Conform art. 207 din OUG 92/2003 contestația se va depune în termen de 30 de zile de la data comunicării actului administrativ fiscal, sub sancțiunea decăderii.

Conform art. 210 din OG 92/2003 în soluționarea contestației, organul competent se pronunță prin decizie sau dispoziție, după caz. Decizia sau dispoziția emisă în soluționarea contestației este definitivă în sistemul căilor administrative de atac.

Conform art. 218 din OG 92/2003 decizia privind soluționarea contestației se comunică contestatorului, persoanelor introduse, în condițiile art. 44, precum și organului fiscal emitent al actului administrativ atacat. Deciziile emise în soluționarea contestațiilor pot fi atacate de către contestatar sau de către persoanele introduse în procedura de soluționare a contestației potrivit art. 212, la instanța judecătorească de contencios administrativ competentă, în condițiile legii.

Conform art. 478 Codul de Procedura Civilă prin apel nu se poate schimba cadrul procesual stabilit în fața primei instanțe.

Conform art. 494 Codul de Procedura civilă dispozițiile de procedură privind judecata în primă instanță și în apel se aplică și în instanța de recurs, în măsura în care nu sunt potrivnice celor cuprinse în prezenta secțiune.

-ORDIN nr. 617 din 13 august 2007 pentru aprobarea Normelor metodologice privind stabilirea documentelor justificative pentru dobândirea calității de asigurat, respectiv asigurat fără plata contribuției, precum și pentru aplicarea măsurilor de executare silită pentru încasarea sumelor datorate la Fondul național unic de asigurări sociale de sănătate

ART. 35

(1) În conformitate cu art. 215 alin. (3) din lege și art. 79 din Codul de procedură fiscală, pentru obligațiile de plată față de fond ale persoanelor fizice care se asigură pe bază de contract de asigurare, altele decât cele pentru care colectarea veniturilor se face de ANAF, titlul de creanță îl constituie, după caz, declarația prevăzută la art. 32 alin. (4) sau decizia de impunere emisă de organul competent al casei de asigurări de sănătate, precum și hotărârile judecătorești privind debite datorate fondului.

(2) Titlul de creanță prevăzut la alin. (1) devine titlu executoriu la data la care creanța bugetară este scadentă prin expirarea termenului de plată prevăzut de lege.

3.prezentarea jurisprudenței proprii instanțe:nu s-a identificat

4.prezentarea jurisprudenței naționale/a altor state/comunitară/a drepturilor omului apreciate a fi relevantă pentru dezlegarea problemei de drept supuse analizei -nu s-a identificat

a.evidențierea caracterului neunitar al jurisprudenței naționale consultate-nu este cazul

5.punctul de vedere al completului de judecată asupra chestiunii de drept sesizate;

Curtea apreciază că hotărârea judecătorească de anulare a art. 35 alin. 1 din Ordinul CNAS 617/2007 produce efecte doar în cazul actelor administrativ individuale contestate în litigiile pendinte în care s-a invocat motivul de nelegalitate reținut în hotărârea judecătorească de anulare a actului administrativ normativ în speță necompetența CAS de a emite titluri de creanță .

Aceste efecte nu se produc în litigiile în care un asemenea motiv nu a fost invocat în contestația reglementată de art. 205 și urm din OG 92/2003, reiterată în cererea de chemare în judecată și apoi în cererea de recurs ci doar oral sau prin note de sedință în cursul judecării recursului.

Astfel în cazul deciziilor de impunere conform prevederilor legale sus indicate din Codul de procedură fiscală contestatorul are un termen imperativ de formulare a contestației ,contestație în care trebuie să indice motivele de fapt și de drept ale acesteia.Prin decizia de soluționare a contestației se analizează motivele de fapt și de drept invocate în contestație în termenul legal sus menționat .În fata instanței de judecată se atacă decizia de soluționare a contestației ,instanța analizând legalitatea acesteia prin raportare evidentă la motivele de nelegalitate invocate în termen în contestația administrativă fără a primi motive de nelegalitate invocate abia în cererea de chemare în judecată .Conform prevederilor Codului de procedură civila art. 478,494 în calea de atac nu se poate schimba calitatea părților ,obiectul si cauza .

Din coroborarea acestor prevederi legale rezultă ca judecata în primă instanță cât și în calea de atac vizează doar motivele de nelegalitate ale actului administrativ invocate inițial în contestația administrativă și apoi reiterate în cererea de chemare în judecată și cererea de recurs ,restul motivelor apărând ca inadmisibile.

În considerentele deciziei pronunțate de ICCJ –Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept nr. 10/2015 se reține ca argument pentru aplicarea hotărârii judecătorești de anulare a actului administrativ și în cazul actelor administrativ individuale contestate în litigiile pendinte puterea de lucru judecat ori această putere de lucru judecat operează doar dacă există identitate de obiect și cauză .

Un alt argument reținut în aceeași decizie că „persoană nu va putea solicita pe cale principală în temeiul art. 8 alin. (1) din Legea nr. 554/2004 anularea actului administrativ normativ deja anulat, pentru că i se va opune excepția lipsei de interes, și nici nu va putea invoca excepția de nelegalitate, câtă vreme art. 4 alin. (4) teza întâi din aceeași lege exclude actele normative de la acest control de legalitate incidental .

Pentru litigiile în care nu s-a invocat un asemenea motiv de nelegalitate asemenea demersuri procedurale ar fi lipsite de relevanță nefind de natură a influența soluția în cauză ,deci nici acest argument nu poate fi reținut în acest litigii.

Soluția contrară ar duce la concluzia că anularea actului administrativ se poate obține pentru alte motive de nelegalitate decât cele invocate în contestația administrativă și reluate în cererea de chemare în judecată și apoi în recurs ceea ce ar contraveni prevederilor legale cuprinse în Codul de procedura civilă și Codul de procedura fiscală ,mai sus enunțate .

În numele legii,

HOTĂRĂȘTE:

Constată admisibilă sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile cu privire la următoarea chestiune de drept:

„ **Art. 23 din Legea 554/2004 se interpretează în sensul că hotărârea judecătorească prin care s-a anulat un act administrativ cu caracter normativ produce efecte doar în cazul actelor administrativ individuale contestate în litigiile pendinte în care s-a invocat motivul de nelegalitate reținut în hotărârea judecătorească de anulare a actului administrativ normativ sau și în litigiile în care un asemenea motiv nu a fost invocat în contestația reglementată de art. 205 și urm din OG 92/2003, în cererea de chemare în judecată și în cererea de recurs ci doar oral sau prin note de sedință în cursul judecării recursului? “**

Dispune înaintarea prezentei încheieri, la care se atașează următoarele înscrisuri : copie contestație administrativă,copie cererea de chemare în judecată, întâmpinare CAS și AJFP ,sentința nr. a Tribunalului ,copie cerere de recurs ,întâmpinare în recurs CAS și AJFP ,copie încheiere din 05.10.2015,,extras portal ICCJ privind recursurile în interesul legii

Dispune suspendarea judecării conform prevederilor art. 520 alin. 2 Cod procedură civilă.

Fără cale de atac.

Pronunțată în ședință publică azi,26.10.2015

Președinte,

Judecător,

Judecător,

Grefier