

DEC. 41 | 2008

Nr. Operator: 2443

ROMÂNIA

Dosar nr. 2008

TRIBUNALUL GORJ SECȚIA CONTENCIOS ADMINISTRATIV SI FISCAL

Sentința Nr.

Ședință publică de la 03 Martie 2009

Completul compus din:

PREȘEDINTE - judecător

Grefier

Pe rol judecarea căuzei privind pe reclamanta S.C. [REDACTAT] POST COM S.R.L și pe părâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Gorj, având ca obiect anulare act de control taxe și impozite.

La apelul nominal făcut în ședința publică au lipsit părțile, reclamanta fiind reprezentată de apărător [REDACTAT] iar părâul de consilier juridic [REDACTAT]

Procedura de citare legală independentă.

S-a făcut referatul căuzei de către grefier care învedea că instanța că la apelul nominal făcut în ședința publică au lipsit părțile [REDACTAT] iar părâul de consilier juridic [REDACTAT] [REDACTAT] și că nu formulează

Apărător [REDACTAT] consilier juridic [REDACTAT]

Nemaifiind cereri de formulat, exceptii de invocat și probe de administrat, tribunalul constată cauza în stare de judecată și acordă cuvântul pe fondul cauzei.

Apărător [REDACTAT] solicită admiterea acțiunii conform notelor de ședință depuse la dosar pentru termenul anterior. Reclamanta SC [REDACTAT] SRL beneficiază de măsurile simplificate de TVA. În cauza de față sunt incidente dispozițiile Ordinului nr. 155/2007 iar în anul 2007 toate societățile comerciale care aveau ca obiect de activitate „construcții” au beneficiat de măsurile simplificate.

Consilier juridic [REDACTAT] solicită respingerea acțiunii pentru motivele invocate prin întâmpinarea depusă la dosarul cauzei.

TRIBUNALUL

Asupra cauzei de față;

Prin acțiunea înregistrată la data de 10.07.2008, reclamanta S.C. [REDACTAT] S.R.L a chemat în judecată pe părâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Gorj, solicitând instanței ca prin sentință ce se va pronunța să se dispună anularea parțială a deciziei de impunere nr. [REDACTAT] din 11.03.2008 privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală comunicate cu adresele nr. [REDACTAT] din 17.03.2008.

Astfel din total bază de impozitare stabilită suplimentar în sumă de [REDACTAT] lei să se anuleze baza de impozitare în sumă de [REDACTAT] lei reprezentând valoarea betonului fabricat și introdus ca materie primă la lucrările de construcții montaj executate în anul 2007, conform situației existente în anexa nr. 4 la Raportul de inspecție fiscală, iar din total TVA stabilită suplimentar în sumă de [REDACTAT] ci să se anuleze suma de [REDACTAT] lei ce reprezintă TVA considerat de organul de control că trebuia colectat la lucrările de construcții montaj ce aveau încorporate ca materie primă beton produs de reclamantă și care nu este acceptat beneficiari pe motiv că nu li s-au făcut livrări de beton, ci produsul beton a fost introdus ca materie primă și s-a încorporat în bunul imobil.

În motivarea acțiunii reclamanta a arătat că este autorizată prin statutul său și obiectul de activitate să efectueze lucrări de construcții montaj iar în anul 2007 reclamanta a realizat și facturat astfel de lucrări pe bază de contracte economice încheiate cu persoane juridice conform disp. art. 153 din Legea nr. 571/2003.

Pe parcursul acestui an, la facturarea tuturor lucrărilor de construcții montaj s-au aplicat măsurile de simplificare conform art. 160 al. 2 lit. c fără a se înscrie TVA-ul aferent conform, disp. art. 160 al. 1.

La cerere au fost anexate în copie xerox decizia de impunere nr. adresa nr. 3446/3447 din 17 martie 2008, raportul de inspecție fiscală din 10 martie 2008 și anexa nr. 4 a raportului, adresa nr. 19830 din 19 iunie 2008, decizia nr. 49 privind soluționarea contestației formulată de reclamantă și înregistrată sub nr. Lin 2 aprilie 2008 și dovada de comunicare a acestei decizii.

DGFP Gorj a formulat întâmpinare, arătând că problema ce este supusă soluționării este dacă societatea contestatoare avea obligația colectării ded TVA în sumă de lei pentru betonul fabricat și utilizat la lucrări de construcții-montaj în condițiile în care agentul economic a aplicat pentru lucrările de construcții montaj măsurile de simplificare, deși diviziunea 45 din anexa la Ordinul președintelui Institutului național de statistică nr. 601/2002 privind actualizarea clasificării activităților din economia națională (CAEN), exclude fabricarea materialelor de construcție, respectiv fabricarea betonului .

Instanța a dispus efectuarea unei expertize de specialitate, prin care să se constate dacă în raportul de inspecție fiscală s-a stabilit corect baza de impozitare; să se stabilească cuantumul TVA aferentă, să se precizeze modalitatea legală pentru înregistrarea la cheltuieli a TVA-ului precum și faptul dacă în cursul anului fiscal 2007 reclamanta beneficia sau nu de măsuri simplificate de TVA conform OMFP nr. 155/2007.

Dezma evazat Nelu Gabriele a înlocuit raportul de inspecție fiscală cu un alt raport, în care se stabilește că TVA nu a fost plătită la realizarea lucrărilor de construcții montaj, deoarece sumă de betoanele înglobate în lucrările de construcții-montaj, arătând că suma de TVA stabilite suplimentar, aferentă valorii betoanelor înglobate în lucrările de construcții.

La raportul de expertiză s-au formulat obiecțiuni de către părăță care au fost admise de către instanță și care au fost soluționate la termenul acordat .

Din actele și lucrările dosarului rezultă că la data de 10 martie 2008 s-a întocmit raportul de inspecție fiscală de către consilierul superior și în urma inspecției fiscale parțiale privind taxa pe valoare adăugată la societatea comercială reclamantă pentru perioadele 18 februarie 2008 – 26 februarie 2008 și respectiv 5 martie 2008 – 6 martie 2008.

Verificarea s-a efectuat la sediul social al societății în baza soluționării decontului cu sumă negativă de TVA cu opțiune de rambursare aferent lunii decembrie 2007, depus la AFP CM sub nr. 3935 din 25 ianuarie 2995 prin care s-a solicitat rambursarea TVA în sumă de 173.296 lei.

Se menționează că societatea a fost verificată din punct de vedere fiscal anterior prezenței verificări fiscale până la data de 30.06.2006 cu privire la obligațiile datorate bugetului general consolidat conform raportului de inspecție fiscală nr. 7 aug. 2006 încheiat la 16 aug. 2006 de inspectorii din cadrul Direcției controlului fiscal Gorj, ocazie cu care sumele stabilite suplimentar au fost achitate integral.

În urma acestei inspecții fiscale s-a constatat că baza de impunere se modifică pentru perioada verificată, fiind stabilită suplimentar suma de lei iar TVA-ul este de lei, majorările de întârziere calculate la data de 26 aug. 2006 fiind de lei.

S-a emis decizia de impunere nr. 41 din 11 martie 2008 pentru suma de lei reprezentând TVA respinsă la rambursare .

Reclamanta a formulat contestație conform disp. art.207 al. 1 din OG nr. 92/2003 și s-a urmat procedura prev. de art. 216 și urm. din Codul de pr. fiscală, fiind emisă decizia nr. 49 din 19 iunie 2008 de către DGFP Gorj prin care se respinge în totalitate contestația cu motivarea că măsurile de simplificare prev. la art. 160 al. 2 lit. c din Codul fiscal se aplică pentru lucrările stipulate la secțiunea F „Construcții”, diviziunea 45, dar ținându-se seama de excluderile prevăzute în cadrul grupelor și claselor acestei diviziuni, unde figurează fabricarea materialelor de construcții cu trimitere la secțiunea C și D, secțiunea D cuprinzând la clasa 2663 „fabricarea betonului” și ca atare, în mod corect organele de inspecție fiscală au procedat la colectarea de TVA pentru betonul fabricat și utilizat la respectivele lucrări de construcții montaj.

Din raportul de expertiză întocmit în cauză, rezultă că baza de impozitare stabilită suplimentar este de , că TVA aferentă este de lei, astfel că majorarea bazei de impozitare de TVA cu suma de lei nu este corectă și pe cale de consecință nu mai există obligația colectării de TVA la această bază de impozitare, suma de lei rămânând fără obiect și ca atare nu se mai impunea problema înregistrării în contabilitate a acestui TVA.

S-a arătat că în cursul anului fiscal 2007, societatea reclamantă pentru betonul prefabricat și utilizat conform devizelor la execuțarea de lucrări de construcții montaj, beneficiază de măsuri simplificate de TVA conform OMFP nr. 155/2007.

Din interpretarea sistematică a dispozițiilor prevăzute de art. 2 al. 1 din OMFP nr. 155/2007 raportat la prevederile codului fiscal, respectiv art. 160 al. 2 litera d) din Legii nr. 571/2003, precum și a secțiunilor și diviziunilor menționate de către partea I se ajunge la concluzia că singura excludere din clasa diviziunii 45 este cea în cazul în care construcțiile se realizează în întrégime din prefabricate, din părți componente autofabricate, altele decât din beton, situație care nu este aplicabilă cauzei de față, având în vedere faptul că betoanele sunt materii prime utilizate parțial în lucrările de construcție alături de alte materii prime, cum ar fi cărămidă, varul, §.a.m.d.

Se poate aprecia că legiuitorul nu a făcut distincție în ceea ce privește aplicarea măsurilor de simplificare care se aplică pentru lucrările de construcții montaj, în ansamblul lor și care includ și manopera aferentă lucrărilor de construcții montaj, precum și a celorlalte lucrări, până la finalizarea acestora.

În răspunsul la obiecțiuni s-a arătat că secțiunea F – construcții, exclude fabricarea materialelor de construcție însă această excludere operează doar pentru livrări de materiale de construcții fabricate de unitate, nu și pentru livrări de materiale obținute ca semifabricat și utilizat în continuare pentru a fi înglobat în aceste lucrări de construcții.

De altfel, doamna expert a invocat jurisprudența fiscală a MFP în sensul că pentru aplicarea măsurilor de simplificare condiția obligatorie este ca atât furnizorul cât și beneficiarul să fie înregistrati în scopuri de TVA iar conform normelor metodologice de aplicare a titlului VI din Codul fiscal aprobat prin HG nr. 44/2004 sunt considerate servicii din punct de vedere al TVA orice operațiune care se efectuează în legătură cu livrarea de bunuri mobile și încorporarea acestora într-un bun mobil, astfel încât, bunurile mobile devin imobile nu prin natura lor ci prin destinația lor.

În raport de toate aceste considerente și având în vedere dispozițiile OG nr. 92/2003, dispozițiile Legii nr. 571/2003, dispozițiile OMFP nr. 155/2007, precum și disp. Legii nr. 554/2004, instanța urmează să modifice baza de calcul a TVA cu suma de 490.799,47 lei din baza impozabilă în sumă de lei conform deciziei de impunere 41 din 11 martie 2008.

De asemenea, instanța urmează să modifice TVA stabilită suplimentar în sumă de lei din TVA stabilită suplimentar în sumă de lei conform deciziei de impunere nr. din 11 martie 2008 aferentă valorii betoanelor înglobate în lucrările de

construcții, având în vedere că societatea reclamantă beneficiază de măsurile de simplificare conform dispozițiilor art. 2 din OMFP nr. 155/2007.

PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE

Admite cererea formulată de reclamanta SC ~~PEET COM SRL~~, cu sediul în Tg-Jiu, str. nr. ^, județul Gorj, în contradictoriu cu pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Gorj, cu sediul în Tg-Jiu, județul Gorj.

Anulează decizia nr. ^ din ^ emisă de DGFP Gorj.

Admite contestația formulată de reclamanta SC ~~PEET COM SRL~~ înregistrată sub nr. ^ din 2 aprilie 2008.

Anulează în parte decizia de impunere nr. ^ din 11 martie 2008 și raportul de inspectie fiscală nr. ^ din 11 martie 2008, cu privire la baza impozabilă în care se va trece suma de ^ lei și TVA-suplimentar de ^ lei.

Sentință definitivă și executorie.

Cu recurs în termen de 15 zile de la comunicare.

Pronunțată în ședința publică de la 03 Martie 2009 la sediul Tribunalului Gorj.

Presedinte,

Grefier.



Red BC/ RL.

19 Martie 2009/ 4 exp.