

DECIZIA NR. 58/2005

Directia Generala a Finantelor Publice Vrancea a fost sesizata de societatea X, prin contestatia depusa si inregistrata la DGFP Vrancea sub nr. ... - asupra masurii de virare a sumei de.. lei reprezentind : TVA =.. lei ; dobinzi =.. lei ; penalitati =.. lei, stabilite de reprezentantii Directiei Regionale Vamale Galati prin procesul verbal de control / ...;

Urmare solicitarii Biroului Solutionarea Contestatiilor, prin adresa nr. ..Directia Regionala Vamala Galati comunica aspecte necesare solutionarii cauzei .

Contestatia a fost depusa in termenul legal prevazut de art. 177 din O.G. nr.92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala, astfel : procesul verbal de control a fost intocmit in data de.., contestatia fiind expediata prin posta in data de.. la reprezentantii Directiei Regionale Vamale Galati.

De asemenea , au fost indeplinite conditiile prevazute de art. 176 din O.G. nr. 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala .

I.Prin contestatia formulata, petenta invoca urmatoarele argumente :

- bunurile au fost transferate tot in cadrul "grupului de firme X" ;
- conform Legii 571/2003 privind Codul fiscal , art. 128.8 , aportul in natura la capitalul social nu constituie livrare de bunuri deci nu este operatiune impozabila ;
- la data schimbarii destinatiei bunurilor (14.10.2004) Legea 133/1999 era abrogata de Legea 346 /14.07.2004 care a intrat in vigoare de la data publicarii in Monitorul Oficial respectiv 29.07.2004 ; deci calcularea TVA pentru schimbarea destinatiei bunurilor (prevazuta de pct. 19 din normele de aplicare ale legii 133/1999) nu se justifica.

-prin Hotarirea nr. ..publicata in Monitorul Oficial ... , asociatii societatii Y au hotarit reducerea capitalului social cu.. lei (nemaiconsiderindu-se aportul in natura :...); acesta operatiune este inregistrata si la Oficiul Registrului Comertului de pe linga Tribunalul Vrancea prin cererea de depunere si mentionare acte nr. ./21.09.2005 ;

-utilajele au fost in conservare in starea in care au fost procurate; drept urmare , pentru aceste mijloace fixe nu s-au calculat amortizari.

II. Prin procesul verbal de control/...2005 se stabileste in sarcina petentei obligatia fiscala in suma de lei reprezentind : TVA = ... lei ; dobinzi = ... lei ; penalitati = lei.

III.Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei si avand in vedere motivatiile emise de petenta, au rezultat urmatoarele aspecte:

Cauza supusa solutionarii o constituie faptul daca petenta datoreaza bugetului de stat obligatia fiscala in suma de ... lei reprezentind : TVA = ... lei ; dobinzi = ... lei ; penalitati = ... lei.

Prin procesul verbal de control / ...2005 se consemneaza urmatoarele aspecte :

-societatea X a beneficiat de scutire de la plata datoriei vamale , pentru importul definitiv de utilaje efectuat cu DVI nr./21.03.2001 ;

-cadrul legal in baza caruia a beneficiat de scutire : Legea 133/1999 privind stimularea întreprinzătorilor privați pentru înființarea și dezvoltarea întreprinderilor mici și mijlocii, modificata prin OUG 297/2000 , art. 21¹ (" Întreprinderile mici și mijlocii sunt scutite de la plata taxelor vamale pentru mașinile, instalațiile, echipamentele industriale, know-how, care se importă în vederea dezvoltării activităților proprii de producție și servicii și care se achită din fonduri proprii sau din credite obținute de la bănci românești sau străine");

-utilajelor importate li se schimba destinatia in luna 10.2004 : acestea devin aport in natura la capitalul social al altei societati , Y (act aditional /04.10.2004 ; incheiere de autentificare ORC Vrancea /14.10.2004) ;

-schimbarea destinatiei bunurilor fata de destinatia declarata la importul lor trebuia comunicata la Biroul vamal Focsani , conform art. 71 din Legea 141/1997 - Codul vamal ("Importatorii sau beneficiarii importului de mărfuri destinate unei anumite utilizări, în cazul în care, ulterior declarației vamale, schimbă utilizarea mărfii, sunt obligați să înștiințeze înainte autoritatea vamală, care va aplica regimul tarifar vamal corespunzător noii utilizări") ;

-de asemenea , si HG 244/2001 care aproba normele de aplicare ale Legii 133/1999 subliniaza faptul ca in cazul schimbarii destinatiei bunurilor importate, societatea trebuie sa achite drepturile de import :(19. "La schimbarea destinației bunurilor importate scutite de la plata taxelor vamale întreprinderile mici și mijlocii sunt obligate să îndeplinească formalitățile legale privind importul bunurilor și să achite drepturile de import. În acest caz valoarea în vamă se calculează la cursul de schimb valutar valabil în ziua constatării schimbării destinației bunurilor în cauză".)

- intrucit societatea nu si-a indeplinit acesta obligatie , organul de control a calculat datoria vamala corespunzatoare noii utilizari invocind art. 71 din Legea141/1997 - Codul vamal (in cazul de fata TVA = ... lei pentru import utilaje , ca urmare a pierderii scutirii ; la calcularea valorii in vama in lei s-a luat cursul EURO de la data schimbarii destinatiei- 14.10.2004; dobinzile = ... lei si penalitatile = ... lei sunt pentru intervalul 14.10.2004 - data controlului ...2005) ; deci se pierde scutirea in momentul instrainarii bunurilor.

Cadrul legal aplicabil spetei analizate este urmatorul :

Legea 133/1999 privind stimularea întreprinzătorilor privați pentru înființarea și dezvoltarea întreprinderilor mici și mijlocii, modificata prin OUG 297/2000

- art. 21¹" Întreprinderile mici și mijlocii sunt scutite de la plata taxelor vamale pentru mașinile, instalațiile, echipamentele industriale, know-how, care se importă în vederea dezvoltării activităților proprii de producție și servicii și care se achită din fonduri proprii sau din credite obținute de la bănci românești sau străine" ;

Legea 571/2003 privind Codul fiscal, Titlul VI - Taxa pe valoare adaugata

-art. 126 (1) În sfera de aplicare a taxei pe valoarea adăugată se cuprind operațiunile care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:a) constituie o livrare de bunuri sau o prestare de servicii efectuate cu plată;b) locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi în România;c) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor este realizată de o persoană impozabilă, astfel cum este definită la art. 127 alin. (1); d) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor să rezulte din una dintre activitățile economice prevăzute la art. 127 alin. (2).

- art. 128.8 -"Aportul în natură la capitalul social al unei societăți comerciale nu constituie livrare de bunuri..."

Legea 346 /14.07.2004 privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii (Monitorul Oficial nr. 681 din 29 iulie 2004)

-art. 34 : "La data intrării în vigoare a prezentei legi se abrogă Legea nr. 133/1999 privind stimularea întreprinzătorilor privați pentru înființarea și dezvoltarea întreprinderilor mici și mijlocii, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 349 din 23 iulie 1999, cu modificările și completările ulterioare".

OG nr. 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala

-art. 183(4) : "contestatorul, intervenientii sau imputernicitii acestora pot sa depuna probe noi in sustinerea cauzei...".

In baza cadrului legal prezentat , rezulta urmatoarele aspecte :

a). Biroul Solutionarea Contestatiilor a procedat la analiza probelor noi, care nu au fost luate in considerare la momentul controlului sau care nu au existat la momentul controlului efectuat in data de ...2005.

Astfel , din documentatia aflata la dosarul cauzei (Hotarirea... publicata in Monitorul Oficial ... ; cererea de depunere si mentionarea acte nr. ...) - rezulta ca utilajele importate cu DVI /21.03.2001 au revenit la societatea X, concomitent cu reducerea aportului de capital a societatii Y; formalitatile privind acesta operatiune au inceput in data de 01.08.2005 , anterior controlului din data de ...09.2005 si au fost finalizate in data de 12.10.2005 (dupa control).

In aceste conditii , intrucit utilajele au revenit la societatea care a efectuat importul si a beneficiat de scutire iar corectarea erorii referitoare la instrainare a fost initiata in data de 01.08.2005 , fara ca organele de control sa ia act de aceasta procedura in data de ...09.2005 - procesul verbal de control din data de ...09.2005 intocmit de reprezentantii Directiei Regionale Vamale Galati a ramas fara obiect.

b).Din punctul de vedere al legislatiei privind TVA (Legea 571/2003 privind Codul fiscal , art. 128.8) - aportul in natura la capitalul social nu constituie livrare de bunuri ("aportul în natură la capitalul social al unei societăți comerciale nu constituie livrare de bunuri...") ; drept urmare , conform art. 126(1) litera a) din acelasi act normativ ("in sfera de aplicare a taxei pe valoarea adăugată se cuprind operațiunile care: constituie o livrare de bunuri..") .- aportul in natura la capitalul social nu este operatiune care intra in sfera de aplicare a TVA.

Intrucit obligatiei suplimentare stabilite prin procesul verbal de control / ...2005 o reprezinta TVA aferenta utilajelor instrainate prin aportul la capitalul social al societatii Y - rezulta ca aceasta a fost stabilita eronat , fara a se lua in considerare legislatia specifica TVA (art. 126 .1 litera a) si art. 128.8 din Legea 571/2003.

c). De asemenea, la data schimbarii destinatiei bunurilor (14.10.2004) Legea 133/1999 era abrogata de art. 34 din Legea 346 /14.07.2004 care a intrat in vigoare de la data publicarii in Monitorul Oficial respectiv 29.07.2004 ; deci calcularea TVA pentru schimbarea destinatiei bunurilor (prevazuta de pct. 19 din HG 244/2001 care aproba normele de aplicare ale unei legi abrogate) nu se justifica.

Avindu-se in vedere legislatia vamala si legislatia specifica TVA precum si documentatia aflata la dosarul cauzei - datoria vamala calculata nu se justifica (TVA =... lei ; dobinzi =... lei ; penalitati =... lei).

Avind in vedere aspectele prezentate mai sus , in temeiul actelor normative precizate in decizie , precum si art. 186 din OG 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala , se

DECIDE :

Admiterea contestatiei pentru suma de ... lei reprezentind : TVA =... lei ; dobinzi = ...lei ; penalitati =... lei.