

DECIZIA NR 35/ XXX.2008
privind solutionarea contestatiei formulate de
SC XXXXXXXXX- sucursala Sibiu

Directia Generala a Finantelor Publice Sibiu a fost investita in baza art 209 din OG 92/2003R cu solutionarea contestatiei formulate de SC XXXXX sucursala Sibiu impotriva Deciziei de impunere nr XXX.2008 intocmita de Administratia Finantelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii.

Contestatia a fost formulata in termenul impus de art 207 din OG 92/2003 R fiind inregistrata la organul fiscal cu nr XXXX.2008 iar la DGFP Sibiu cu nr XXX.2008.

Petenta contesta partial decizia de impunere de mai sus pentru suma de XXX lei reprezentand TVA.

I. Societatea isi motiveaza contestatia astfel:

A. Pentru neacordarea dreptului de deducere a tva aferenta bunurilor: parti statie asphalt in suma de XXX lei, organul de control a invocat lipsa la inventarul din 23.12.2007 a componentelor respective ramase din statia de asphalt, neidentificandu-se in listele de inventar intocmite de unitate.

“In fapt, componentele statiei asphalt, identificate ca existente de catre organul de control au facut parte din activul STATIE ASFALT, importat temporar la XXX.2004 conform XX care a functionat pana in anul 2007 pentru realizarea asfaltului pentru proiectul de constructie al autostrazii de ocolire a Sibiului nr XXXX, moment cand partea functionala a fost reexportata pentru care nu s-a platit TVA

Predarea la REMAT a “parti statie asphalt”, exclusiv cisterna, siloz, parti din tambur, parti din postament etc s-a facut cu facturile nr XXX.2008, XXXX.2008.

Cu privire la neevidentierea in listele de inventar din 23.12.2007 a – parti statie asphalt- , mentionam ca a fost o omisiune generata de faptul ca partea principala a statiei de asphalt a fost reexportata, activul propriu zis fiind scos din evidenta contabila, iar componentele ramase au fost inscrise in procesul verbal de dezmembrare nr XXXdin XXX.2008. Acest fapt al omisiunii inscrierii in listele de inventar a partilor ramase din statia de asphalt, nu poate constitui un motiv al neacordarii deducerii TVA aferenta platii in vama, nefiind prevazut in nici un text de lege.”

Petenta considera ca nu exista temei legal pentru neacordarea deducerii TVA in suma de XXX lei intrucat sunt indeplinite cele trei cerinte pentru exercitarea dreptului de deducere prevazut la alin 1 si 2 ale art 145 din Legea 571/ 2003, conform HG 1861/ 2006, pentru modificarea si completarea Normelor metodologice de aplicare a Legii 571/ 2003 aprobate prin HG 44/2004.

B. Masura neacordarii dreptului de deducere a tva in suma de XXX lei este nefundamentata intrucat:

- organul de control a retinut momentul achizitionarii bunurilor ca fiind cel al trecerii in regim de import vamal definitiv , respectiv 21.12.2007 si nu cel real de aprovizionare a fondurilor fixe respective din data de:

25.10.2005 pentru masina vibrator XXX pentru batere de piloni conform factura import temporar nr XXX.2005

25.10.2005 pentru 20 palplanse pentru lucrari fundatii, conform factura import temporar nr XXX.2005

- organul de control omite a observa ca facturile fixe in litigiu de la achizitionarea lor in 25.10.2005 pana la trecerea in regim vamal definitiv la 21.12.2007 au fost folosite pentru realizarea de operatiuni taxabile, participand efectiv la realizarea de venituri in suma totala de XXXX euro

- trebuie observat faptul ca urmare a exploatarei in procesul de productie, bunurile s-au uzat fizic si moral, astfel ca ele nu au mai putut face obiectul reexportarii pana la termenul scadent, urmand a fi valorificate sau lichidate, fapt ce a determinat trecerea lor din regimul de import temporar in regim de import definitiv, cu plata tva in vama.

II. Prin decizia de impunere ce face obiectul contestatiei, organul de control constata urmatoarele:

- in luna decembrie 2007 societatea a efectuat importuri definitive de mijloace fixe, pentru care s-a achitat tva in vama in suma totala de XXXX lei.

Organul de inspectie fiscala a verificat existenta mijloacelor fixe pentru care s-a facut import definitiv in perioada 01.06.2007- 31.12.2007 cu listele de inventar intocmite in data de 23.12.2007. S-a constatat ca mijlocul fix "Parti statie asfalt" nu figureaza in aceste liste. Pentru identificarea faptica a mijloacelor fixe organul de inspectie fiscala s-a deplasat la punctul de lucru "Organizare de santier" situat XXX , in prezenta d-nei XXXX, intocmindu-se procesul verbal nrXXX.08 fiind identificate urmatoarele echipamente tehnologice pentru care s-a facut import definitiv in perioada 01.06.2007- 31.12.2007

20 buc "Palplanse metal pentru lucrari de fundatii"

1 buc "Masina pentru baterea pilonilor

"Parti statie asfalt" ce nu a putut fi identificata dupa seria si nr inscris in DVI nr XXX.2007 Din nota explicativa data de d-naXXXXimputernicit al reprezentantului

legal al societatii, rezulta ca din mijlocul fix "Parti statie asphalt" fac parte urmatoarele componente: cisterna, siloz, parti din tambur, parti din postament.

Componentele mentionate de d-na XXX ca facand parte din mijlocul fix "parti statie asphalt" nu se regasesc pe listele de inventar intocmite la data de 23.12.2007 si nu pot fi identificate dupa nr si seria inscrise in DVI XXX .2007.

Organul de inspectie fiscala stabileste o tva suplimentara in suma de XXX intrucat lipsa de inventar este asimilata livrarilor de bunuri.

Societatea nu are drept de deducere a tva in suma de XXX lei pentru urmatoarele mijloace fixe:

- masina batere piloni importata cu DVI XXXX.2007 pentru care s-a achitat tva in suma de XXX lei

- 20 buc palplanse importate cu DVI XXX.2007 pentru care s-a achitat o tva in vama de XXX lei

III. Luand in considerare motivatiile petentei, constatările organului de control, documentele aflate la dosarul cauzei, legislatia in vigoare pe perioada supusa controlului, organul de solutionare a contestatiei constata urmatoarele:

- inspectia fiscala a vizat modul de fundamentare a cererii de rambursare cu control ulterior pentru luna decembrie 2007 a soldului sumei negative a tva rezultata din decontul aferent lunii decembrie 2007 inregistrat la AFPCM cu nr XXX.2008

- perioada supusa verificarii este 01.06.2007- 31.12.2007

- obiectul de activitate al societatii este "Lucrari de constructii a drumurilor si autostrazilor" cod CAEN 4211

A. Referitor la tva suplimentara de XXXX lei.

Organul de inspectie fiscala a verificat existenta mijloacelor fixe pentru care s-a facut import definitiv in perioada 01.06.2007- 31.12.2007 cu listele de inventar intocmite in data de 23.12.2007. In acest scop s-a incheiat procesul verbal nr XXX.2008. Pentru identificarea faptica a mijloacelor fixe, organul de control s-a deplasat la punctul de lucru "Organizare de santier" situat in locXXXXXX in prezenta d-nei XXX. S-a constatat ca mijlocul fix "Parti statie asphalt" nu figureaza in aceste liste. Din nota explicativa luata reprezentantului societatii rezulta ca din acest mijloc fix fac parte: cisterna, siloz, parti din tambur, parti din postament, care nu au numar de identificare si nu se regasesc in listele de inventar intocmite la data de 23.12.2007. Din constatările la fata locului a rezultat faptul ca o parte din aceste componente cu exceptia silozului sunt pregatite pentru valorificare ca deseuri de fier vechi.

Partile componente ale mijlocului fix- parti statie asphalt- nu au putut fi identificate dupa numarul si seria inscrise in DVI nr XXXX.2007.

In cazul de fata sunt aplicabile urmatoarele prevederi legale:

- art 7 alin 1 si 3 din Legea 82/1991 R

“Persoanele prevazute la art 1 au obligatia sa efectueze inventarierea generala a elementelor de activ si de pasiv detinute la inceputul activitatii, cel putin o data pe an pe parcursul functionarii lor, in cazul fuziunii sau incetarii activitatii, precum si in alte situatii prevazute de lege.

Rezultatul inventarierii se inregistreaza in contabilitate potrivit reglementarilor contabile aplicabile.”

- art 36 din Ordinul 1753/ 2004

“Rezultatele inventarierii se stabilesc prin compararea datelor constatate faptic si inscrise in listele de inventariere cu cele din evidenta tehnic operativa(fisele de magazine) si din contabilitate”.

- art 53 din Ordinul 1753/2004

“.....Rezultatul inventarierii se inregistreaza in contabilitate potrivit prevederilor Legii 82/1991 republicata”....

Precizam ca fata de cele mentionate de organul de control in procesul verbal incheiat in data de 13.03.2008, referitor la rezultatul inventarierii ,reprezentantul societatii nu a avut obiectiuni.

Intrucat art 128 alin 4 lit d) din Legea 571/ 2003 prevede ca

“Sunt asimilate livrarilor de bunuri efectuate cu plata urmatoarele operatiuni:

.....

d)bunurile constatate lipsa din gestiune, cu exceptia celor la care se face referire la alin (8) lit a)- c).”, stabilirea tva suplimentara de XXX lei este intemeiata.

B. Referitor la tva suplimentara de XXXX lei.

Acest tva este aferent urmatoarelor mijloce fixe :

- masina batere piloni(vibrator) importata cu DVI XXX.2007 pentru care s-a achitat tva in vama de XXX lei

- 20 buc palplane metal importate cu DVI nrXXX.2007 pentru care s-a achitat tva in vama de XXX lei

Din documentatia aflata la dosarul cauzei rezulta ca petenta a incetat activitatea de executie a lucrarilor de constructie a autostrazii de ocolire a municip Sibiu incepand cu data de XXX.2006, fapt ce rezulta din urmatoarele documente:

- contractul de executie a lucrarilor de constructie a autostrazii de ocolire a municip Sibiu, nrXXXX, incheiat cu XXX SA Bucuresti,a fost reziliat incepand cu data de XXX.2006, conform adresei nrXXX.2007. In prezent se afla in derulare clauzele 16.3 si 16.4 din Conditiiile Generale de Contract in ceea ce priveste incetarea relatiilor contractuale intre cele doua parti.In clauza 16.3 “Incetarea lucrarilor si mutarea echipamentelor antreprenorului” la lit a) se prevede faptul ca XXXX Sucursala Sibiu dupa rezilierea contractului este obligat sa inceteze toate activitatile viitoare, cu exceptia acelor care vor fi dispuse de catre Inginer(XXXX in asociere cu XXX) pentru protejarea vietii sau proprietatii sau pentru siguranta lucrarilor.

Intrucat lucrarile de constructie a autostrazii de ocolire a municip Sibiu au incetat incepand cu data de XX.2006,iar la data exercitarii dreptului de deducere a tva (21.12.2007) societatea nu mai realizeaza operatiuni taxabile sunt aplicabile prevederile art 145 alin 2 lit a) din Legea 571/2003 si anume:

“Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni:

a) operatiuni taxabile”.

Prin urmare socitatea nu are dreptul la deducerea tva in suma de XXX lei.

Pentru considerentele retinute in baza art 211(5) din OG 92/2003 R

DECIDE

- respinge contestatia ca neintemeiata pentru suma de XXXXX lei reprezentand TVA.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Sibiu in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV

VIZAT
SEF SERV JURIDIC
Cons jr