

D E C I Z I E nr. 580/202/07/11//2006

privind solutionarea contestatiei formulate de **SC (...) SRL** inregistrata la DGFP-Timis sub nr.....

Biroul Solutionarea contestatiilor al DGFP-Timis a fost sesizat de DIRECTIA REGIONALA VAMALA TIMISOARA prin adresa nr....inregistrata la DGFP-Timis sub nr..... cu privire la contestatia formulata de **SC (...) SRL** cu sediul in

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor dispuse prin Decizia de regularizare a situatiei nr.... intocmita de organele de control din cadrul Directiei Regionale Vamale Timisoara, a fost depusa in termenul prevazut de art. 177 alin.1 din OG 92/2003, republicata, titlul IX prin imputernicit, conform procurii speciale nr.....

Din analiza dosarului contestatiei se constata ca au fost intrunite conditiile prevazute de art. 175, art.176 si art. 179 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale; DGFP Timis prin Biroul solutionarea contestatiilor este competenta sa se pronunte asupra contestatiei.

I. Prin Contestatia formulata si inregistrata la DGFP Timis sub nr. ... petenta solicita anulara actului de control si exonerarea de la plata sumei delei , reprezentand:

- TVA
- majorari de intarziere

In sustinerea contestatiei petenta invoca urmatoarele:

- prin decizia atacata, a fost dispusa obligarea societatii la plata unor drepturi vamale corespunzatoare bunurilor importate cu scutire de drepturi vamale in temeiul Legii nr.133/1999 privind stimularea intreprinzatorilor privati pentru infiintarea si dezvoltarea intreprinderilor mici si mijloci;

- se constata astfel incalcarea art.71 din Legea nr.141/1997 cu motivatia faptica referitoare la faptul ca aparatura importata nu mai este utilizata in vederea dezvoltarii activitatilor proprii de productie si servicii. In aceste conditii, in opinia organului constator, societatea nu ar mai beneficia de scutirile si facilitatile acordate initial.

In baza contractului de locatie de gestiune, organul vamal apreciaza ca incredintarea gestiunii unei alte firme ar echivala cu schimbarea destinatiei bunurilor importate.

Dupa cum citeaza insusi organul vamal contractul de locatiune presupune transferul temporar al folosintei unui bun, imprejurare care nu exclude textul si ipoteza actului normativ in discutie, Legea nr.133/1999. Societatea comerciala dezvolta in continuare activitati proprii in continutul carora se foloseste si de bunurile importate, imprejurari care nu au fost avute in vedere de catre organul constator.

Din analiza comparativa a actelor depuse, in calculul taxelor vamale de achitat, organul constator a luat in considerare TOATE bunurile importate cu scutire de la plata taxelor vamale. Contractul de locatie de gestiune prezentat insa nu cuprinde decit o PARTE din aceste bunuri, imprejurare care, chiar daca nu ar fi luat in considerare agumentul de natura juridica prezentat anterior, tot ar determina o reducere semnificativa a sumelor pretinse a fi restituite.

Din declaratiile vamale depuse rezulta ca bunurile scutite de taxe vamale au fost urmatoarele: 2 aparate pentru produs gheata, 2 vitrine frigorifice, 4 buc. aparate de aer

conditionat cu 2 corpuri, 1 boiler cu gaz tip SGA 300L, 2 buc. pompe pentru circulatia apei, 2 buc. pompe submersibile.

Pe de alta parte, cele aflate in prezent in locatie de gestiune sunt cele din Anexa la Contractul de locatie de gestiune nr. 126/11.02.2006, astfel:

1. din cele 4 buc. aer conditionat cu 2 corpuri , valoare de intrare 6.901 euro s-au inregistrat in fisa mijloacelor fixe sub denumirea de aer conditionat si doua bucati (poz 43, 44 din fisa m.f. in contabilitate) se regasesc in anexa (val. individuala 203.531.920 lei impartit la 4 rezulta 50.883.000 lei , respectiv 5.088,3 Ron) dar sub denumirea de aparat de fum au fost prinse in anexa la contract;

2. doar 1 aparat de gheata este pe anexa la contract (val individuala 3.676,44 ron), deci TVA datorat doar un sfert din valoarea calculata de organul vamal;

3. la boiler 1 buc. pompa pentru circulatia apei 2 buc. si pompe submersibile 2 buc. doar 40% din valoarea lor sunt date in contractul de locatie gestiune,

Acestea fiind motivele societatea petenta solicita admiterea contestatiei si anulara in intregime a actului atacat.

Decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. ... a fost emisa in baza Procesului verbal de control nr. ... incheiat de consilierii superiori in cadrul Directiei Regionale Vamale Timisoara - Serviciul Supraveghere si Control Vamal, in baza Legii nr. 141/1997, HG nr. 1114/2001 .

La data incheierii controlului Legea nr. 141/97 si HG nr. 1114/2001 erau abrogate prin Legea 86/2006 privind Codul Vamal al Romaniei si H.G. 707/2006 pentru aprobarea Regulamentului de aplicare a Codului vamal-al Romaniei.

Din verificarile efectuate s-au constatat urmatoarele:

- la sediul declarat (...) functioneaza o alta societate SC I.C. ... (sediul fiscal - Timisoara, str... in baza contractului de locatie de gestiune nr....; obiectul contractului il constituie predarea catre locatar a " gestiunii partiale conform anexei nr. 2 (mobilier si aparatura) "

In literatura de specialitate "locatiunea" este un contract prin care o persoana , numita locator, se obliga sa asigure unei alte persoane , numita locatar folosinta temporara, totala sau partiala , a unui bun in schimbul unei sume de bani sau alte prestatii numita chirie (art. 1411 Cod Civil).

O parte a aparaturii data in locatie de gestiune a fost importata de locator (S.C. SRL) in scutire de drepturi vamale in conformitate cu art.22 din Legea nr. 133/1999 privind stimularea intreprinzatorilor privati pentru infiintarea si dezvoltarea intreprinderilor mici si mijlocii.

"Intreprinderile mici si mijlocii sunt scutite de la plate taxelor vamale pentru masinile, instalatiile, echipamentele industriale, know-how, care se importa in vederea dezvoltarii activitatilor proprii de productie si servicii si care se achita din fonduri proprii sau din credite obtinute de la banci romanesti sau straine ".

Prin declaratiile pe propria raspundere prevazute la Cap. V din "Norme metodologice, pct. 14 si 15 din Normele Metodologice din 15 februarie 2001 de aplicare a Legii nr. 133/1999 privind stimularea intreprinzatorilor privati pentru infiintarea si dezvoltarea intreprinderilor mici si mijlocii S.C. (...) SRL isi asuma intreaga raspundere privind corecta declarare a scopului pentru care se realizeaza importurile si ca bunurile importate sunt destinate exclusiv dezvoltarii activitatii proprii.

Prin declaratia data pe propria raspundere se atesta ca aceste importuri sunt destinate exclusiv dezvoltarii activitatilor proprii de productie si servicii. Declaratia pe propria raspundere se intocmeste in 3 exemplare originale, din care un exemplar se depune la biroul vamal la care se face declaratia vamala de import, un exemplar se depune la organul fiscal in

a carui raza teritoriala isi are sediul social declarat cu ocazia autorizarii si inregistrarii intreprinderea mica sau mijlocie, iar al treilea exemplar se pastreaza la documentele financiar - contabile ale intreprinderii mici sau mijlocii.

De asemenea societatea inregistreaza in bilantul contabil doar venituri din chirii.

Se constata astfel ca aparatura importata nu este utilizata in vederea dezvoltarii activitatilor proprii de productie si servicii, deci societatea nu mai beneficiaza de facilitatile prevazute de Legea nr. 133/1999 privind stimularea intreprinzatorilor privati pentru infiintarea si dezvoltarea intreprinderilor mici si mijlocii.

In conformitate cu prevederile art. 144 lit. c din Legea 141/1997 privind Codul Vamal al Romaniei, coroborate cu art. 394(2) din H.G. 1114/2001 privind Regulamentul de aplicare a Codului Vamal al Romaniei, incalcan-du-se art. 71 din Legea 141/1997, in sacina societatii se naste o datorie vamala in suma de ... lei reprezentand TVA.

Potrivit prevederilor art. 71/Legea 141/1997:

"Importatorii sau beneficiarii importului de marfuri destinate unei anumite utilizari, in cazul in care, ulterior declaratiei vamale, schimba utilizarea marfii, sunt obligati sa instiinteze inainte autoritatea vamala, care va aplica regimul tarifar vamal corespunzator noii utilizari. "

Art. 394 din HG nr.1114/2001:

"(1)Autoritatea vamala care are in atributii efectuarea de controale ulterioare verifica periodic data marfurile importate in conditiile acestui capitol au fost utilizate potrivit destinatiei declarate si inscriu in rubrica 5 din autorizatie rezultatele controlului.

(2)In cazul in care marfurile urmeaza sa fie utilizate in alte scopuri decat destinatia declarata sau autoritatea vamala constata ca au fost utilizate in alte scopuri, sunt aplicabile prevederile art. 71 din Codul vamal al Romaniei .

Elementele de taxare in baza carora se calculeaza drepturile de import sunt cele in vigoare la data schimbarii destinatiei, valoarea in vama fiind cea declarata la data importului.

Incasarea drepturilor de import se face in baza procesului verbal de control sau, dupa caz, a actului constatator intocmit de autoritatea vamala .

Calculul drepturilor de import s-a efectuat pe baza elementelor de taxare din momentul nasterii datoriei vamale conform art. 148 din Legea 141 privind Codul Vamal al Romaniei si art. 394 din HG nr. 1114/2001 privind Regulamentul de aplicare a Codului Vamal al Romaniei.

Totodata au fost calculate majorari de intarziere la diferentele de drepturi vamale in suma de ... lei.

Calculul majorarilor de intarziere s-a facut in baza Legii 210/2005, cu procentul de 0,1 % pe zi de intarziere de la data schimbarii destinatiei bunurilor(data incheierii contractului de locatie de gestiune-11/02/2006) pana la data de 28/07/2006.

III. Avind in vedere constatarile organului de control , sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestator si de catre organele de control , Directia Generala a Finantelor Publice Timis prin Biroul solutionare contestatii este investita a se pronunta daca contestatoarea datoreaza bugetului de stat suma de lei, reprezentand drepturi vamale, in speta TVA in suma de ... lei si majorari de intarziere in suma de lei, in conditiile in care o parte a bunurilor importate au fost predate unei alte societati conform contractului de locatie de gestiune nr. .., iar alte bunuri nu au fost utilizate potrivit declaratiei date pe propria raspundere la data importului.

In fapt, societatea a derulat prin Biroul Vamal Timisoara un numar de 16 operatiuni de import , beneficiind de scutire de la plata drepturilor vamale in conformitate cu art.21¹ din Legea nr.133/1999 cu modificarile ulterioare .

Din analiza documentelor depuse la dosarul contestatiei se retin urmatoarele:

- potrivit Certificatului de inregistrare fiscala emis in data de 13.08.2001 societatea petenta are sediul in..., avand ca si activitate principala codul caen 5542- comert in cafenele si baruri ;

- la acelasi sediu functioneaza si societate SC I.C. ... SRL avand sediul fiscal in ... si punct de lucru in... in calitate de locatar conform Contractului de locatie de gestiune nr....;

- obiectul contractului il constituie predarea catre locatar a gestiunii partiale constituita din spatiu amenajat pentru activitatea de bar de zi si de noapte, mobilier, aparatura si fond de comert;

- bunurile importate in regim de scutire de drepturi vamale au fost inregistrate in evidenta contabila ca obiecte de inventar si mijloace fixe ;

- din anexa la contractul de locatie de gestiune se retine ca din bunurile importate in regim de scutire doar o parte au fost predate locatarului;

- potrivit datelor din balanta de verificare incheiata pentru luna octombrie 2006 societatea petenta realizeaza venituri din inchirieri, deci nu mai desfasoara activitate de comert in cafenele si baruri si pentru care a fost autorizata .

In drept, art.21¹ din Legea nr. 133/1999 , cu modificarile ulterioare prevede:

"Intreprinderile mici si mijlocii sunt scutite de la plate taxelor vamale pentru masinile, instalatiile, echipamentele industriale, know-how, care se importa in vederea dezvoltarii activitatilor proprii de productie si servicii si care se achita din fonduri proprii sau din credite obtinute de la banci romanesti sau straine "

Deasemenea , pct.15 din HG nr. 244/2001 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 133/1999 privind stimularea intreprinzatorilor privati pentru infiintarea si dezvoltarea intreprinderilor mici si mijlocii , prevede:

"Prin declaratiile pe propria raspundere se atesta ca aceste importuri sunt destinate exclusiv dezvoltarii activitatilor proprii de productie si servicii . Declaratia pe propria raspundere se intocmeste in 3 exemplare originale , din care un exemplar se depune la biroul vamal la care face declaratia vamala de import , un exemplar se depune la organul fiscal in a carui raza teritoriala isi are sediu social declarat cu ocazia autorizarii si inregistrarii intreprinderii , iar al treilea exemplar se pastreaza la documentele financiar- contabile ale intreprinderii mici sau mijlocii ."

In speta contestatoarea a depus la momentul importurilor declaratii pe propria raspundere privitoare la faptul ca isi asuma intreaga raspundere privind corecta declarare a scopului pentru care se realizeaza importurile si ca bunurile importate sunt destinate exclusiv dezvoltarii activitatii proprii.

In ceea ce priveste obligatiile importatorilor care au beneficiat de facilitati vamale pct.19 din HG nr. 244/2001 privind Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 133/1999 privind stimularea intreprinzatorilor privati pentru infiintarea si dezvoltarea intreprinderilor mici si mijlocii , prevede:

" 19. La schimbarea destinatiei bunurilor importate scutite de la plata taxelor vamale intreprinderile mici si mijlocii sunt obligate sa indeplineasca formalitatile legale privind importul bunurilor si sa achite drepturile de import. In acest caz valoarea in vama se calculeaza la cursul de schimb valutar valabil in ziua constatarii schimbarii destinatiei bunurilor in cauza."

Totodata art.71 din Legea nr. 141/1997 privind Codul Vamal al Romaniei - in vigoare la data importului- precizeaza :

" Importatorii sau beneficiarii importului de marfuri destinate unei anumite utilizari , in cazul in care , ulterior declaratiei vamale , schimba utilizarea marfii , sunt obligati sa instiinteze inainte autoritatea vamala , care va aplica tregimul tarifar vamal corespunzator noii utilizari " .

Prin contractului de locatie de gestiune nr.126/11/02/2006 societatea a schimbat destinatia unor bunuri importate considerate la data importului ca destinate dezvoltarii activitatii proprii de productie si servicii, prin urmare pentru aceste bunuri societatea nu mai beneficiaza de facilitatile prevazute de Legea nr. 133/1999 privind stimularea intreprinzatorilor privati pentru infiintarea si dezvoltarea intreprinderilor mici si mijlocii.

Referitor la celelalte bunuri care nu fac obiectul contractului de locatie de gestiune , dar pentru care societatea a beneficiat de facilitatile prevazute in Legea nr.133/1999 organul de solutionare a contestatiei precizeaza urmatoarele:

- la momentul importurilor potrivit declaratiei pe propria raspundere societatea isi asuma intreaga raspundere privind corecta declarare a scopului pentru care se realizeaza importurile si ca bunurile importate sunt destinate exclusiv dezvoltarii activitatii proprii;

- in prezent societatea obtine venituri din chirii, activitate care difera de cea declarata la data importului, bunurile importate in regim de scutire de la plata drepturilor vamale nu sunt utilizate in vederea dezvoltarii activitatilor proprii de productie si servicii intrucat activitatea de inchiriere nu poate fi asimiliata cu activitate proprie de productie sau servicii .

In speta sunt incidente dispozitiile art.144 alin.(1) lit.c din Legea nr. 141/1997 privind Codul vamal al Romaniei (in vigoare la data importului):

" (1) Datoria vamala ia nastere si in urmatoarele cazuri: (...)

c) utilizarea marfurilor in alte scopuri decat cele stabilite pentru a beneficia de scutiri , exceptari sau reduceri de taxe vamale" .

In conformitate cu prevederile art. 144 lit. c din Legea 141/1997 privind Codul Vamal al Romaniei , coroborate cu art. 394(2) din H.G. 1114/2001 privind Regulamentul de aplicare a Codului Vamal al Romaniei si intrucat au fost incalcate prevederile art. 71 din Legea 141/1997, societatea datoreaza drepturi vamale de import, in speta TVA pentru bunurile care au beneficiat de facilitatile prevazute in 21¹ din Legea nr.133/1999 cu modificarile ulterioare .

Fata de cele aratate se retine ca organele de control din cadrul Directiei Regionale Vamale Timisoara - Serviciul Supraveghere si Control Vamal in mod legal au stabilit in sarcina societatii drepturi vamale de import, in speta TVA in suma de ...lei , motiv pentru care se impune respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru acest capat de cerere.

Majorarile de intarziere in suma de 4.557 lei au fost calculate potrivit prevederilor art.115, alin.(1) din OG nr.92/2003, republicata :

" (1) Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere. "

Prin contestatia formulata petenta nu a obiectat modul de calcul, numarul de zile sau cota procentuala aplicata drept urmare contestatia se va respinge ca neintemeiata pentru acest capat de cerere.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in baza referatului nr. 56699/07.11.2006, in temeiul Legii nr. 571/22.12.2003 privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele MFP, se

D E C I D E :

1. respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru suma de ... lei reprezentand:

- TVA
- majorari de intarziere

2. prezenta decizie se comunica la :

- DRV TIMISOARA;

DIRECTOR EXECUTIV