केंद्रीय कर आयुक्त (अपील)

O/O THE COMMISSIONER (APPEALS), CENTRAL TAX,

केंद्रीयउत्पादशुल्कभवन, सातवीं मंजिल,पोलिटेकनिक के पास, आम्बावाडी, अहमदाबाद-380015

7th Floor, Central Excise Building, Near Polytechnic, Ambavadi, Ahmedabad-380015

सत्यमेव जयते

☎ : 079-26305065

टेलेफैक्स : 079 - 26305136

क फाइल संख्या : File No : **V2(69)7/EA-2/AHD-III/2016-17** /10364

ख अपील आदेश संख्या :Order-In-Appeal No.: **AHM-EXCUS-003-APP-151-17-18**

दिनाँक Date :**20.11.2017** जारी करने की तारीख Date of Issue: 01/12/17

श्री उमाशंकर आयुक्त (अपील) द्वारा पारित

Passed by **Shri Uma Shanker** Commissioner (Appeals)Ahmedabad

ग _____ आयुक्त, केन्द्रीय उत्पाद शुल्क, अहमदाबाद-III आयुक्तालय द्वारा जारी मूल आदेश सं _____ दिनाँक : _____ से सृजित

Arising out of Order-in-Original: **28/D/GNR/VHB/2016-17,**
Date: **27.12.2016** Issued by: Assistant Commissioner, Central Excise, Din:Gandhinagar, G'nagar-III.

ध **अपीलकर्ता** एवं प्रतिवादी का नाम एवं पता

Name & Address of the **Appellant** & Respondent

M/s. Akash Ceramics Pvt. Ltd.

कोई व्यक्ति इस अपील आदेश से असंतोष अनुभव करता है तो वह इस आदेश के प्रति यथास्थिति नीचे बताए गए सक्षम अधिकारी को अपील या पुनरीक्षण आवेदन प्रस्तुत कर सकता है।

Any person aggrieved by this Order-In-Appeal may file an appeal or revision application, as the one may be against such order, to the appropriate authority in the following way :

भारत सरकार का पुनरीक्षण आवेदन :

Revision application to Government of India :

(1) केन्द्रीय उत्पादन शुल्क अधिनियम, 1994 की धारा अंतर्गत नीचे बताए गए मामलों के बारे में पूर्वोक्त धारा को उप--धारा के प्रथम परन्तुक के अंतर्गत पुनरीक्षण आवेदन अवर सचिव, भारत सरकार, वित्त मंत्रालय, राजस्व विभाग, चौथी मंजिल, जीवन दीप भवन, संसद मार्ग, नई दिल्ली : 110001 को की जानी चाहिए।

(i) A revision application lies to the Under Secretary, to the Govt. of India, Revision Application Unit Ministry of Finance, Department of Revenue, 4th Floor, Jeevan Deep Building, Parliament Street, New Delhi - 110 001 under Section 35EE of the CEA 1944 in respect of the following case, governed by first proviso to sub-section (1) of Section-35 ibid :

(ii) यदि माल की हानि के मामले में जब ऐसी हानि कारखाने से किसी भण्डागार या अन्य कारखाने में या किसी भण्डागार से दूसरे भण्डागार में माल ले जाते हुए मार्ग में, या किसी भण्डागार या भण्डार में चाहे वह किसी कारखाने में या किसी भण्डागार में हो माल की प्रकिया के दौरान हुई हो।

(ii) In case of any loss of goods where the loss occur in transit from a factory to a warehouse or to another factory or from one warehouse to another during the course of processing of the goods in a warehouse or in storage whether in a factory or in a warehouse.

(ख) भारत के बाहर किसी राष्ट्र या प्रदेश में निर्यातित माल पर या माल के विनिर्माण में उपयोग शुल्क कच्चे माल पर उत्पादन शुल्क के रिबेट के मामलें में जो भारत के बाहर किसी राष्ट्र या प्रदेश में निर्यातित है।

(b) In case of rebate of duty of excise on goods exported to any country or territory outside India of on excisable material used in the manufacture of the goods which are exported to any country or territory outside India.

(ग) यदि शुल्क का भुगतान किए बिना भारत के बाहर (नेपाल या भूटान को) निर्यात किया गया माल हो।

(c) In case of goods exported outside India export to Nepal or Bhutan, without payment of duty.

ध अंतिम उत्पादन की उत्पादन शुल्क के भुगतान के लिए जो डयूटी केडिट मान्य की गई है और ऐसे आदेश जो इस धारा एवं नियम के मुताबिक आयुक्त, अपील के द्वारा पारित वो समय पर या बाद में वित्त अधिनियम (नं.2) 1998 धारा 109 द्वारा नियुक्त किए गए हो।

(d) Credit of any duty allowed to be utilized towards payment of excise duty on final products under the provisions of this Act or the Rules made there under and such order is passed by the Commissioner (Appeals) on or after, the date appointed under Sec.109 of the Finance (No.2) Act, 1998.

(1) केन्द्रीय उत्पादन शुल्क (अपील) नियमावली, 2001 के नियम 9 के अंतर्गत विनिर्दिष्ट प्रपत्र संख्या इए–8 में दो प्रतियों में, प्रेषित आदेश के प्रति आदेश प्रेषित दिनाँक से तीन मास के भीतर मूल–आदेश एवं अपील आदेश की दो–दो प्रतियों के साथ उचित आवेदन किया जाना चाहिए। उसके साथ खाता इ. का मुख्यशीर्ष के अंतर्गत धारा 35–इ में निर्धारित फी के भुगतान के सबूत के साथ टीआर–6 चालान की प्रति भी होनी चाहिए।

The above application shall be made in duplicate in Form No. EA-8 as specified under Rule, 9 of Central Excise (Appeals) Rules, 2001 within 3 months from the date on which the order sought to be appealed against is communicated and shall be accompanied by two copies each of the OIO and Order-In-Appeal. It should also be accompanied by a copy of TR-6 Challan evidencing payment of prescribed fee as prescribed under Section 35-EE of CEA, 1944, under Major Head of Account.

(2) रिविजन आवेदन के साथ जहाँ संलग्न रकम एक लाख रूपये या उससे कम हो तो रूपये 200/– फीस भुगतान की जाए और जहाँ संलग्न रकम एक लाख से ज्यादा हो तो 1000/– की फीस भुगतान की जाए।

The revision application shall be accompanied by a fee of Rs.200/- where the amount involved is Rupees One Lac or less and Rs.1,000/- where the amount involved is more than Rupees One Lac.

सीमा शुल्क, केन्द्रीय उत्पादन शुल्क एवं सेवाकर अपीलीय न्यायाधिकरण के प्रति अपीलः–
Appeal to Custom, Excise, & Service Tax Appellate Tribunal.

(1) केन्द्रीय उत्पादन शुल्क अधिनियम, 1944 की धारा 35– ण्0बी/35–इ के अंतर्गतः–

Under Section 35B/ 35E of CEA, 1944 an appeal lies to :-

उक्तलिखित परिच्छेद 2 (1) क में बताए अनुसार के अलावा की अपील, अपीलो के मामले में सीमा शुल्क, केन्द्रीय उत्पादन शुल्क एवं सेवाकर अपीलीय न्यायाधिकरण (सिस्टेट) की पश्चिम क्षेत्रीय पीठिका, अहमदाबाद में ओ–20, न्यू मैन्टल हास्पिटल कम्पाउण्ड, मेघाणी नगर, अहमदाबाद–380016.

To the west regional bench of Customs, Excise & Service Tax Appellate Tribunal (CESTAT) at O-20, New Metal Hospital Compound, Meghani Nagar, Ahmedabad : 380 016. in case of appeals other than as mentioned in para-2(i) (a) above.

(2) केन्द्रीय उत्पादन शुल्क (अपील) नियमावली, 2001 की धारा 6 के अंतर्गत प्रपत्र इ.ए–3 में निर्धारित किए अनुसार अपीलीय न्यायाधिकरणें की गई अपील के विरूद्व अपील किए गए आदेश की चार प्रतियाँ सहित जहाँ उत्पाद शुल्क की मांग, ब्याज की मांग ओर लगाया गया जुर्माना रूपए 5 लाख या उससे कम है वहां रूपए 1000/– फीस भेजनी होगी। जहाँ उत्पाद शुल्क की मांग, ब्याज की मांग ओर लगाया गया जुर्माना रूपए 5 लाख या 50 लाख तक हो तो रूपए 5000/– फीस भेजनी होगी। जहाँ उत्पाद शुल्क की मांग, ब्याज की मांग ओर लगाया गया जुर्माना रूपए 50 लाख या उससे ज्यादा है वहां रूपए 10000/– फीस भेजनी होगी। की फीस सहायक रजिस्टार के नाम से रेखाकिंत बैंक ड्राफ्ट के रूप में संबंध की जाये। यह ड्राफ्ट उस स्थान के किसी नामित सार्वजनिक क्षेत्र के बैंक की शाखा का हो

The appeal to the Appellate Tribunal shall be filed in quadruplicate in form EA-3 as prescribed under Rule 6 of Central Excise(Appeal) Rules, 2001 and shall be accompanied against (one which at least should be accompanied by a fee of Rs.1,000/-, Rs.5,000/- and Rs.10,000/- where amount of duty / penalty / demand / refund is upto 5 Lac, 5 Lac to 50 Lac and above 50 Lac respectively in the form of crossed bank draft in favour of Asstt. Registar of a branch of any

nominate public sector bank of the place where the bench of any nominate public sector bank of the place where the bench of the Tribunal is situated

(3) यदि इस आदेश में कई मूल आदेशों का समावेश होता है तो प्रत्येक मूल ओदश के लिए फीस का भुगतान उपर्युक्त ढंग से किया जाना चाहिए इस तथ्य के होते हुए भी कि लिखा पढी कार्य से बचने के लिए यथास्थिति अपीलीय न्यायाधिकरण को एक अपील या केन्द्रीय सरकार को एक आवेदन किया जाता हैं।

In case of the order covers a number of order-in-Original, fee for each O.I.O. should be paid in the aforesaid manner not withstanding the fact that the one appeal to the Appellant Tribunal or the one application to the Central Govt. As the case may be, is filled to avoid scriptoria work if excising Rs. 1 lacs fee of Rs.100/- for each.

(4) न्यायालय शुल्क अधिनियम 1970 यथा संशोधित की अनुसूचि–1 के अंतर्गत निर्धारित किए अनुसार उक्त आवेदन या मूल आदेश यथास्थिति निर्णयन प्राधिकारी के आदेश में से प्रत्येक की एक प्रति पर रू.6.50 पैसे का न्यायालय शुल्क टिकट लगा होना चाहिए।

One copy of application or O.I.O. as the case may be, and the order of the adjournment authority shall beer a court fee stamp of Rs.6.50 paisa as prescribed under scheduled-I item of the court fee Act, 1975 as amended.

(5) इन ओर संबंधित मामलों को नियंत्रण करने वाले नियमों की ओर भी ध्यान आकर्षित किया जाता है जो सीमा शुल्क, केन्द्रीय उत्पादन शुल्क एवं सेवाकर अपीलीय न्यायाधिकरण (कार्याविधि) नियम, 1982 में निहित है।
Attention in invited to the rules covering these and other related matter contended in the Customs, Excise & Service Tax Appellate Tribunal (Procedure) Rules, 1982.

(6) सीमा शुल्क, केन्द्रीय उत्पाद शुल्क एवं सेवाकर अपीलीय प्राधिकरण (सीस्तेत) के प्रति अपीलों के मामलों में केन्द्रीय उत्पाद शुल्क अधिनियम, १९४४ की धारा ३५फ के अंतर्गत वित्तीय(संख्या-२) अधिनियम २०१४(२०१४ की संख्या २५) दिनांक: ०६.०८.२०१४ जो की वित्तीय अधिनियम, १९९४ की धारा ८३ के अंतर्गत सेवाकर को भी लागू की गई है, द्वारा निश्चित की गई पूर्व-राशि जमा करना अनिवार्य है. बशर्ते कि इस धारा के अंतर्गत जमा की जाने वाली अपेक्षित देय राशि दस करोड़ रूपए से अधिक न हो
केन्द्रीय उत्पाद शुल्क एवं सेवाकर के अंतर्गत " माँग किए गए शुल्क " में निम्न शामिल है

(i) धारा 11 डी के अंतर्गत निर्धारित रकम
(ii) सेनवैट जमा की ली गई गलत राशि
(iii) सेनवैट जमा नियमावली के नियम 6 के अंतर्गत देय रकम

→ आगे बशर्ते यह कि इस धारा के प्रावधान वित्तीय (सं. 2) अधिनियम, 2014 के आरम्भ से पूर्व किसी अपीलीय प्राधिकारी के समक्ष विचाराधीन स्थगन अर्ज़ी एवं अपील को लागू नहीं होगे।

For an appeal to be filed before the CESTAT, it is mandatory to pre-deposit an amount specified under the Finance (No. 2) Act, 2014 (No. 25 of 2014) dated 06.08.2014, under section 35F of the Central Excise Act, 1944 which is also made applicable to Service Tax under section 83 of the Finance Act, 1994 provided the amount of pre-deposit payable would be subject to ceiling of Rs. Ten Crores,
Under Central Excise and Service Tax, "Duty demanded" shall include:

(i) amount determined under Section 11 D;
(ii) amount of erroneous Cenvat Credit taken;
(iii) amount payable under Rule 6 of the Cenvat Credit Rules.

→Provided further that the provisions of this Section shall not apply to the stay application and appeals pending before any appellate authority prior to the commencement of the Finance (No.2) Act, 2014.

(6)(i) इस आदेश के प्रति अपील प्राधिकरण के समक्ष जहाँ शुल्क अथवा शुल्क या दण्ड विवादित हो तो माँग किए गए शुल्क के 10% भुगतान पर और जहाँ केवल दण्ड विवादित हो तब दण्ड के 10% भुगतान पर की जा सकती है।

(6)(i) In view of above, an appeal against this order shall lie before the Tribunal on payment of 10% of the duty demanded where duty or duty and penalty are in dispute, or penalty, where penalty alone is in dispute."

ORDER-IN-APPEAL

The Assistant Commissioner of CGST, Gandhinagar Division [for short- *the department*] has filed this appeal under Section 35 E(2) of the Central Excise Act, 1944 (CEA) against order-in-original No.28/D/GNR/VHB/2016-17 dated 27.12.2016 [for short-impugned order] passed by the Assistant Commissioner of CGST, Gandhinagar Division [adjudicating authority], in terms of Review Order No.10/2016-17 dated 21.03.2017 of the Commissioner of CGST, Gandhinagar in respect of M/s Akash Ceramics Pvt Ltd., Village Rajpur, Taluka Mansa, Dist Gandhinagar [*for short- M/s ACL*].

2. Briefly stated, the facts of the case is that based on an Audit Objection that M/s ACL had wrongly availed CENVAT credit of Capital Goods amounting to Rs.1,51,084/- on Cement and Steel etc, which were used for construction of building, structure, foundation etc embedded to earth, a show cause notice dated 25.01.2016 for the period of December 2011 to February 2013 was issued to them. The said show cause notice proposes for recovery of the said credit wrongly availed with interest and imposition of penalty under Rule 15 of the Central Excise Rules, 2004 (CER) read with Section 11 AC of CEA. Vide the impugned order, the adjudicating authority has ordered for recovery of the said credit with interest, however, he has refrained from imposing penalty under the Rule and Section *ibid*.

3. Being aggrieved with the non-imposition of penalty by the adjudicating authority, the department has filed the instant appeal on the grounds that the adjudicating authority has observed in the impugned order that M/s ACL has wrongly availed the CENVAT credit on cement and steel etc which were used for laying foundation and for supporting structure embedded to earth cannot be considered as capital goods or input and also M/s ACL has resorted to suppression of facts and contravened the provisions of CCR with an intent to evade payment of duty by availing such credit. Therefore, he has committed gross error in not imposing penalty under Rule 15 of CCR read with Section 11 AC of CEA and it is mandatory in nature. The department has relied on Hon'ble Supreme Court decision in case of M/s Dharmendra Textile Processors [2008 (231) ELT 3].

4. M/s ACL has filed cross objection in the appeal filed by the department. They contended that the contention raised by the department in the appeal is not correct as the adjudicating authority itself has admitted in the impugned order that there are various conflicting on the issue on admissibility of Cenvat Credit on goods viz Cement and steel etc, hence there is an area of confusion regarding availment of Credit on such goods; that

they had paid the credit in question with interest before issuance of show cause notice. Therefore, no penalty is imposable in the matter. They relied on Hon'ble High Court of Karnataka decision in case of M/s Sankala Industries-2014 (303) ELT A 24; Hon'ble Tribunal's decision in case of M/s ETA General Pvt Ltd -2008 (222) ELT 443 (Tri-Chennai).

5. Personal hearing in the matter was granted on 17.08.2017, 07.09.2017 and 01.11.2017. However, M/s ACL neither appeared for the same nor sought any adjournment. Hence, the instant appeal is taken for decision in view of proviso to Section 35 of CEA.

6. I have gone through the facts of the case and submissions made by the department in the appeal and submissions made by M/s ACL in the cross-objection. The issue involved in the department's appeal is limited to non-imposition of penalty under Rule 15 of CER read with Section 11 AC of CEA on M/s ACL as they have availed CENVAT credit wrongly on cement and steel etc as Capital goods.

7. From the facts of the case, I observe that it is an established fact that M/s ACL has availed the CENVAT credit in dispute wrongly. I further observe that the said issue regarding availment of CENVAT credit on cement, steel etc which were used for laying foundation and for supporting structure is no longer *res integra* in view of Hon'ble Tribunal (LB)'s decision in case of CCE, Gunter Versus Andra Sugar Ltd reported at 2011 (272) E.L.T. 113. In the circumstances, the adjudicating authority's contention that there are various conflicting on the issue which confused assessees regarding availment of Credit is not correct and not acceptable. Further, the adjudicating authority has categorically concluded that M/s ACL has suppressed the facts with an intent to evade payment of duty by availing CENVAT credit wrongly. Thus, the intent to avail improper credit is existent in the case and the same is came to the notice only at the time of Audit of records, penalty is imposable in the case under Section 11 AC (b) as alleged in the show cause notice and the adjudicating authority has erred in non-imposition of penalty in the impugned order. Therefore, I allow the department's appeal and hold that penalty as alleged in the show cause notice is imposable on M/s ACL for availing CENVAT credit on capital goods amounting to Rs.1,51,084/- wrongly on Cement and Steel etc which were used for laying foundation and structural works. of non-imposition of penalty in the impugned order is set aside.

8. The argument of M/s ACL by relying case laws *supra* that penalty is not imposable as they had reversed the credit with interest before issuance of show cause notice is not acceptable as they had not reversed the credit

and paid interest for concluding the issue. They paid the amount with interest under protest for keeping the issue challengeable. Therefore, penalty is leviable as discussed above.

8. In view of above, I allow the department appeal and disposed of accordingly.

(उमा शंकर)
आयुक्त (अपील्स)
Date: /11/2017.

Attested

(Mohanan V.V)
Superintendent (Appeal)
By RPAD
To
M/s Akash Ceramics Pvt Ltd.,
Village Rajpur, Taluka Mansa,
Dist Gandhinagar

The Assistant Commissioner
CGST, Gandhinagar Division.

Copy to:-
1. The Chief Commissioner, CGST Zone, Ahmedabad.
2. The Commissioner, CGST, Gandhinagar
3. The Addl./Joint Commissioner, (Systems), CGST, Gandhinagar
4. The Dy. / Asstt. Commissioner, CGST Division Gandhinagar
5. Guard file.
6. P.A