

MINISTERUL FINANTELOR
Directia generala a finantelor publice Arges

DECIZIA nr. 105/21.12.2005

Directia generala a finantelor publice Arges a fost sesizata de Directia control fiscal Arges inregistrata la D.G.F.P. Arges asupra contestatiei formulate de S.C. X din Pitesti.

S.C. X din Pitesti a formulat contestatie inregistrata la Directia generala a finantelor publice Arges impotriva masurilor dispuse prin decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala intocmita de organele de control ale Directiei control fiscal Arges privind virarea la bugetul de stat a sumei reprezentand:

- impozit venit microintreprinderi
- dobinzi aferente,
- penalitati de intirziere aferente
- amenda.

Contestatia este depusa in termenul legal prevazut de art. 176 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala.

Directia generala a finantelor publice Arges constatand ca in speta sunt intrunite dispozitiile art. 174 si art. 178 lit a din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala este competenta sa soluzioneze contestatia formulata de S.C. X din Pitesti.

I. In motivarea contestatiei societatea sustine ca organele de control in mod eronat au calculat pentru anul 2001 un impozit pe venitul microintreprinderilor intrucit societatea s-a infiintat la data de 02.10.2001 iar la data de 31.12.2001 a inregistrat o cifra de afaceri de 687.626.846 lei , avea un numar de 12 salariati ,

capital integral privat in suma de 25.000.000 lei si avea ca obiect de activitate lucrari de constructii , inclusiv de arta, precum si dealer produse chimice.

Prin urmare contestatoarea arata ca intrucit la sfirsitul anului nu indeplinea cumulativ cele patru conditii prevazute la art. 1 alin. 1 din O.G. nr. 24/2001 avind un numar de 12 salariati fata de 9 salariati cit se prevede , nu indeplinea conditiile de a fi microintreprindere fiind astfel platitoare de impozit pe profit conform O.G. nr. 70/1994.

Totodata contetatoarea sustine ca nu datoreaza nici dobinzi aferente impozitului pe venit, penalitati de intirziere si amenda contraventionala .

Prin urmare societatea solicita anulara masurilor dispuse prin decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala intocmita de organele de control ale Directiei control fiscal Arges privind virarea la bugetul de stat a sumei reprezentand:

- impozit venit microintreprinderi
- dobinzi aferente,
- penalitati de intirziere aferente
- amenda.

II. Prin decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala organele de control ale Directiei controlului fiscal Arges au stabilit urmatoarele:

S.C. X din Pitesti a fost infiintata la data de 02.10.2001 a realizat o cifra de afaceri de 687.626.846 lei , avea un numar de 12 salariati , capital integral privat in suma de 25.000.000 lei si are ca obiect de activitate comert cu ridicata a produselor abrazive.

Constatind ca in mod eronat pentru perioada 02.10.2001-31.12.2001 societatea s-a comportat ca platitoare de impozit pe profit incalcind astfel prevederile O.G. nr. 24/2001 organele de control au procedat la calculul impozitului pe venit micro (venituri realizate in perioada 02.10.2001-31.12.2001 in suma de 687.626.846 lei).

Pentru plata cu intirziere a impozitului pe venitul microintreprinderilor s-au calculat dobinzi si penalitati de intirziere aferente.

Totodata pentru calcularea eronata a impozitelor , taxelor si a contributiilor societatea a fost sanctionata cu amenda contraventionala conform Legii nr. 87/1994 republicata privind evaziunea fiscala.

III. Prin referatul fara numar intocmit de Directia control fiscal Arges se propune respingerea contestatiei formulate de S.C X din Pitesti ca neintemeiata.

IV. Luind in considerare constatările organului de control, motivațiile petentei, documentele existente la dosarul cauzei precum și actele normative în vigoare se retin urmatoarele:

Referitor la impozitul pe veniturile microintreprinderilor .

Directia generala a finantelor publice Arges prin Biroul solutionare contestatii este investita sa se pronunte daca S.C. X datoreaza bugetului de stat un impozit pe veniturile microintreprinderilor pentru perioada 02.10.2001-31.12.2001, in conditiile in care societatea a fost infiintata la data de 02.10.2001.

In fapt organele de control ale Directiei controlului fiscal Arges , au constatat ca societatea nu datoreaza impozit pe profit ci impozit pe venitul microintreprinderilor pentru perioada 02.10.2001-31.12.2001 intrucit a fost infiintata la data de 02.10.2001.

Totodata s-a constatat ca societatea la data de 31.12.2001 a realizat o cifra de afaceri de ... lei , avea un numar de 12 salariati , capital integral privat in suma de 25.000.000 lei si obiect de activitate comert cu ridicata a produselor abrazive.

Astfel s-a stabilit ca societatea datoreaza bugetului general consolidat suma de reprezentind impozit pe venitul microintreprinderillor aferenta veniturilor inregistrate in perioada 02.10.2001-31.12.2001 in suma de ... lei .

“In drept cauza isi gaseste solutionarea in prevederile art. 1 alin. 1 si alin. 6 din O.G. nr. 24/2001 privind impunerea microîntreprinderilor care precizeaza:

(1) **Sunt obligate** la plata unui impozit aplicat asupra veniturilor obținute din orice sursă persoanele juridice, denumite în continuare microîntreprinderi, care îndeplinesc cumulativ, la data de 31 decembrie a anului precedent, următoarele condiții:

- a) sunt producătoare de bunuri materiale, prestează servicii sau/și desfășoară activitate de comerț;
- b) au până la 9 salariați;
- c) au realizat venituri reprezentând echivalentul în lei de până la 100.000 euro inclusiv;
- d) au capital integral privat.

.....

(6) În cazul în care în cursul anului fiscal una dintre condițiile impuse nu mai este îndeplinită, contribuabilul are obligația de a păstra pentru anul fiscal respectiv regimul de impozitare stabilit de prezenta ordonanță, fără posibilitatea de a reveni din anul următor la acest mod de impunere, chiar dacă ulterior îndeplinește condițiile menționate la alin. (2) al art. 1.”

Totodată potrivit art. 4 alin. 2 din același act normativ:

“(2) În situația în care un contribuabil se înființează, se reorganizează prin divizare și fuziune în cursul anului fiscal, perioada impozabilă este perioada din anul fiscal pentru care contribuabilul a existat.”

În speta sunt incidente și prevederile art. art. 5 alin. 1 din același act normativ care precizează:

“(1) Impozitul se calculează prin aplicarea cotei de 1,5% asupra sumei totale a veniturilor trimestriale obținute din orice sursă, respectiv asupra veniturilor înscrise în contul de profit și pierderi pentru microîntreprinderi.”

Având în vedere prevederile legale de mai sus se reține că persoanele juridice înființate după intrarea în vigoare O.G. nr. 24/2001 **sunt obligate** să plătească impozit pe veniturile microîntreprinderilor pentru anul fiscal respectiv, urmînd că pentru anul următor să se încadreze în categoria platitorilor de impozit pe venit sau impozit pe profit în funcție de situația de la sfîrșitul primului an fiscal de funcționare.

Referitor la aplicarea unitară a prevederilor Ordonanței de urgență a Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microîntreprinderilor, Direcția generală de politici și legislație fiscală sub semnătura secretarului de stat coordonator a comunicat direcțiilor teritoriale ale Ministerului Finanțelor Publice circulara nr.262800/12.04.2002 care la pct.1 precizează :**“Persoanele juridice înființate în cursul unui an fiscal sînt platitoare de impozit pe venit de la data înființării, conform**

art. 4 alin. (2) , urmind ca pentru anul urmator sa se incadreze in categoria platitorilor de impozit pe venit sau impozit pe profit , in functie de datele de la sfirsitul primului an fiscal de functionare “ .

Mai mult , Ministerul Finantelor Publice - Directia generala Legislatie Impozite Directe prin adresa nr. 262537/20.05.2005 inregistrata la D.G.F.P. Arges sub nr. 43285/24.05.2005 referitor la cazul in speta solicita ca la solutionarea cauzei sa se aiba in vedere prevederile art. 1 alin. 1 si alin. 6 din O.G. nr. 24/2001, iar la stabilirea impozitului datorat de societate sa se tina seama de faptul ca : **“ in cazul prezentat si pentru perioada invocata in adresa, persoanele juridice infiinate dupa intrarea in vigoare O.G. nr. 24/2001 erau platitoare de impozit pe venit de la data infiintarii, urmind ca pentru anul urmator sa se incadreze in categoria platitorilor de impozit pe venit sau impozit pe profit in functie de situatia de la sfirsitul primului an fiscal de functionare.”**

Prin urmare **S.C. X** se încadrează pentru anul 2001 in dispozitiile legale imperative mentionate întrucât întruneste in mod cumulativ conditiile cerute de lege respectiv de Ordonanta Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microintreprinderilor.

In consecinta, in anul 2001 respectiv 02.10.2001 -31.12.2001 societatea **este obligata** la plata unui impozit aplicat asupra veniturilor obtinute din orice sursa, organul de control stabilind in mod legal obligatia de plata a sumei totale reprezentând impozitul pe venit datorat in anul 2001 ,contestatia urmind a se respinge ca neintemeiata pentru acest capat de cerere.

Afirmatia contestatoarei potrivit careia la sfirsitul anului 2001 “nu indeplinea conditiile de a fi microintreprindere , avind 12 salariati si deci trebuia sa calculeze impozit pe profit conform O.G. nr. 70/1994 si nu impozit pe veniturile microintreprinderilor” nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a cauzei deoarece la data înființării **S.C. X**, societății ii erau aplicabile dispozitiile Ordonantei Guvernului nr.24/2001 publicata in Monitorul Oficial al României nr.472/17.08.2001 prin care legiuitorul a instituit **obligatia contribuabilului de a plati impozit pe** venit aplicat asupra veniturilor obținute din orice sursa si conform art.4 alin.2 din acest act normativ “[...] perioada impozabila este perioada din anul fiscal pentru

care contribuabilul a existat" urmînd ca începînd cu anul următor în speta 01.01.2002 să devină platitor de impozit pe profit întrucît la data de 31.12.2001 nu îndeplinea cumulativ condițiile prevăzute de lege respectiv avea un număr de 12 salariați..

Referitor la suma reprezentînd dobînzii aferente impozitului pe veniturile microîntreprinderilor, cauza supusă soluționării Direcției generale a finanțelor publice Argeș este dacă societatea datorează dobînzii aferente impozitului pe veniturile microîntreprinderilor în condițiile în care nu a achitat la termen debitul datorat.

În fapt, organele de control au calculat dobînzii pentru neachitarea în termen a impozitului pe veniturile microîntreprinderilor stabilit suplimentar.

În drept, sunt aplicabile prevederile art. 9 din O.G. nr. 24/2001 privind impunerea microîntreprinderilor, care precizează:

“Pentru neplata la termen a impozitului stabilit conform dispozițiilor art. 5 se datorează majorări de întârziere stabilite potrivit Ordonanței Guvernului nr. 11/1996 privind executarea creanțelor bugetare, aprobată și modificată prin Legea nr. 108/1996, cu modificările și completările ulterioare.”

Totodată potrivit art. 13 din O.G. nr. 11/1996 privind executarea creanțelor bugetare:

“Orice obligație bugetară neachitată la scadență generează plata unor majorări calculate pentru fiecare zi de întârziere, pînă la data achitării sumei datorate, inclusiv.”

În speta sunt incidente și prevederile art. 12 și art. 13 din Ordonanța Guvernului nr. 61/2002 privind colectarea creanțelor bugetare, republicată, care precizează:

“ art. 12

Pentru neachitarea la termenul scadent a obligațiilor bugetare debitorii datorează dobînzii și penalități de întârziere. Dobînzile și penalitățile de întârziere datorate sunt cheltuieli nedeductibile la calculul profitului impozabil.

art.13

(1) Dobînzile se calculează pentru fiecare zi, începînd cu ziua imediat următoare scadenței obligației bugetare și pînă la data stingerii sumei datorate inclusiv.

(2) Pentru diferentele de obligatii bugetare, stabilite de organele competente, dobânzile se datorează începând cu ziua imediat următoare scadentei obligatiei bugetare, la care s-a stabilit diferenta, până la data stingerii acesteia inclusiv.”

In speta sunt incidente si prevederile art. 114 si art. 115 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata , care precizeaza:

“ART. 114

Dispoziții generale privind dobânzi și penalități de întârziere

(1) Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează după acest termen dobânzi și penalități de întârziere.

(2) Nu se datorează dobânzi și penalități de întârziere pentru sumele datorate cu titlu de amenzi, dobânzi și penalități de întârziere stabilite potrivit legii.

(3) Dobânzile și penalitățile de întârziere se fac venit la bugetul căruia îi aparține creanța principală.

ART. 115

Dobânzi

(1) Dobânzile se calculează pentru fiecare zi, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate inclusiv.”

Avand in vedere ca S.C.. X datoreaza impozit pe veniturile microintreprinderilor pe care nu l-a achitat la termenul legal, aceasta datoreaza si sumele reprezentand masura accesorie in raport cu debitul, respectiv dobinzi, conform principiului de drept “ *accessorium sequitur principale*”.

In consecinta urmeaza a se respinge ca neintemeiata contestatia formulata de S.C. X. pentru dobinzile aferente impozitului pe veniturile microintreprinderilor .

Referitor la penalitatile de intarziere aferente impozitului pe veniturile microintreprinderilor cauza supusa solutionarii Directiei generale a finantelor publice Arges este daca petenta datoreaza penalitati de intarziere aferente impozitului pe veniturile microintreprinderilor in conditiile in care nu a achitat la termen debitul datorat.

In fapt, organele de control au calculat penalitati de intarziere pentru neachitarea in termen a impozitului pe veniturile microintreprinderilor.

In drept, sunt aplicabile prevederile pct. 3 din Ordonanta Guvernului nr. 26/2001 pentru modificarea Ordonantei Guvernului nr. 11/1996 privind executarea creantelor bugetare care precizeaza:

“ Plata cu intarziere a impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor venituri bugetare, cu exceptia majorarilor de intarziere, a penalitatilor si a amenzilor, se sanctioneaza cu o penalitate de intarziere de 0,5% pentru fiecare luna si/sau pentru fiecare fractiune de luna de intarziere, incepand cu data de intai a lunii urmatoare celei in care acestea aveau termene de plata. Penalitatile de intarziere nu inlatura obligatia de plata a majorarilor de intarziere si/sau a penalitatilor. “

In speta sunt incidente si prevederile art. 14 alin. 1 din Ordonanta Guvernului nr. 61/2002 privind colectarea creantelor bugetare, republicata, care precizeaza:

“(1) Plata cu întârziere a impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor obligatii bugetare, cu exceptia dobânzilor, penalităților de orice fel si a amenzilor, se sanctionează cu o penalitate de întârziere de 0,5% pentru fiecare lună si/sau pentru fiecare fractiune de lună de întârziere, începând cu data de întâi a lunii următoare celei în care acestea aveau termen de plată. Penalitatea de întârziere nu înlătură obligatia de plată a dobânzilor si/sau a penalităților.”

Totodata potrivit art. 120 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata :

“(1) Plata cu întârziere a obligatiilor fiscale se sanctionează cu o penalitate de întârziere de 0,5% pentru fiecare lună si/sau pentru fiecare fractiune de lună de întârziere, începând cu data de întâi a lunii următoare scadentei acestora până la data stingerii acestora inclusiv. Penalitatea de întârziere nu înlătură obligatia de plată a dobânzilor.”

Avand in vedere ca S.C. X datoreaza impozit pe veniturile microintreprinderilor pe care nu l-a achitat la termenul legal, aceasta datoreaza si sumele reprezentand masura accesorie in raport cu debitul, respectiv penalitatile de intarziere, conform principiului de drept “ *accessorium sequitur principale* “.

In concluzie urmeaza a se respinge ca neintemeiata contestatia formulata de contestatoare pentru penalitatile de intarziere.

Cu privire la amenda contraventionala .

Cauza supusa solutionarii este daca Directia generala a finantelor publice Arges se poate investi cu solutionarea pe fond acestui capat de cerere in conditiile in care conform prevederilor "Titlului IX - Soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale " amenzile nu se afla in competanta de solutionare a Ministerului Finantelor Publice.

Pentru naca calcularea si neevidentierea impozitului pe veniturile microintreprinderilor fapta ce constituie contraventie conform art. 13 alin. 1 lit. b din Legea nr. 87/1994 republicata organele de control au sanctionat societatea cu amenda contravenționala conform alin. 2 din actul normativ sus mentionat.

Avind in vedere ca amenda contravenționala nu face obiectul cailor de atac prevazute de "Titlul IX - Soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale "din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala se retine ca Directia generala a finantelor publice Arges nu se poate investi cu solutionarea pe fond a acestui capat de cerere deoarece competenta materiala apartine instantei judecatoresti potrivit dispozitiilor art 32 din O.G. nr. 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor.

Prin urmare pentru acest capat de cerere organele de control urmeaza sa inainteze contestatia instantei judecatoresti competente.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art. 19 din Legea nr. 87/1994 pentru combaterea evaziunii fiscale, art. 12 , art. 13 si art. 14 alin. 1 din Ordonanta Guvernului nr. 61/2002 privind colectarea creantelor bugetare, pct. 3 din Ordonanta Guvernului nr. 26/2001 pentru modificarea Ordonantei Guvernului nr. 11/1996 privind executarea creantelor bugetare, art. 1 si art. 9 din O.G. nr. 24/2001 privind impunerea microintreprinderilor, art. 13 din O.G. nr. 11/1996 privind executarea creantelor bugetare, art. 5 alin. 1 din O.G. nr. 24/2001 privind impunerea microintreprinderilor, coroborate cu prevederile art.174 , art. 176 ,art. 178, art. 179, din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 republicata privind Codul de procedura fiscala se :

DECIDE

1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulate de S.C. X din Pitesti pentru suma de reprezentand:

- impozit venit microintreprinderi
- dobinzi aferente,
- penalitati de intirziere aferente

2. Cu privire la capatul de cerere privind amenda contravențională Direcția generală a finanțelor publice Argeș nu se poate investi cu soluționarea acesteia întrucât conform dispozițiilor legale, competența de soluționare aparține instanței judecătorești la care organul de control urmează să înainteze dosarul.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Argeș în termen de 6 luni de la data comunicării, conform prevederilor legale.

DIRECTOR EXECUTIV