



DECIZIA NR. 71/29.06.2005

privind solutionarea contestatiei formulate de

S.C. "X" S.A. IASI

inregistrata la Directia generala a finantelor publice a judetului Iasi
sub nr..../31.05.2005

Directia generala a finantelor publice a judetului Iasi, prin Biroul solutionare contestatii, a fost sesizata de Structura de administrare fiscala - Activitatea de control fiscal Iasi prin adresa nr. .../30.05.2005, inregistrata la noi sub nr. .../31.05.2005, asupra contestatiei formulate de **S.C. "X" S.A.** cu sediul in Iasi.

Contestatia este formulata impotriva Deciziei de impunere nr. .../25.04.2005 privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala din cadrul Structurii de administrare fiscala - Activitatea de control fiscal Iasi in baza raportului de inspectie fiscala nr. .../25.04.2005.

Suma contestata, in valoare totala de S lei, reprezinta:

- S¹ lei - impozit pe profit;
- S² lei - dobanzi aferente impozitului pe profit.

Contestatia a fost depusa in data de 23.05.2005, in termenul legal de 30 de zile prevazut de art.176 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Cauza supusa solutionarii se incadreaza in prevederile art.174 alin.(1) coroborat cu art.178 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Contestatia este insotita de referatul motivat, nr. .../30.05.2005, semnat de conducatorul organului care a incheiat actul atacat, respectiv Structura de administrare fiscala - Activitatea de control fiscal Iasi, prin care propune repingerea contestatiei formulate de, **S.C. "X" S.A. IASI**, ca neintemeiata.

Directia generala a finantelor publice a judetului Iasi, prin Biroul solutionare contestatii, constatand ca sunt indeplinite dispozitiile art.174 alin.(1), art.175 alin.(1), art.176 alin.(1) si art.178 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, este investita sa se pronunte asupra contestatiei.

I. **S.C. "X" S.A. IASI** contesta suma de S¹ lei reprezentand impozit pe profit si dobanzile aferente in suma de S² lei, stabilite prin Decizia de impunere nr. .../25.04.2005 privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala din cadrul Structurii de administrare fiscala - Activitatea de control fiscal Iasi, motivand in sustinerea contestatiei ca relatia de afiliere a fost apreciata de inspectia fiscala in mod eronat si, ca atare textul de lege invocat a fost aplicat gresit, deoarece a mentionat doar ca societatea prestatoare are ca unic actionar pe A, stabilind relatia de afiliere intre cele doua societati fara a lamuri la care din cele trei situatii prevazute de art. 7 lit.c) pct.21 din Codul fiscal se refera.

In ipoteza in care ar admite ca organul de inspectie fiscala ar fi dovedit ca cele doua societati comerciale sunt persoane juridice romane afiliate, prevederile legale invocate nu pot avea aplicabilitate asupra unei astfel de situatii, deoarece Titlul I, Dispozitii generale, introdus prin art.I pct 1 din Hotararea Guvernului nr.1840/2004 din Normele de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal prevede ca, *"Autoritatile fiscale din Romania pot, in scopul calcularii obligatiilor fiscale ale persoanelor afiliate, sa reconsidere evidentele persoanei afiliate din Romania, in scopul examinarii fiscale, daca in urma relatiilor speciale dintre persoana afiliata romana si cea straina aceste evidente nu reflecta profiturile reale impozabile ce provin din Romania. Nu se efectueaza reconsiderarea evidentelor persoanelor afiliate atunci cand tranzactiile dintre asemenea persoane au loc in termeni comerciali de piata libera, precum si in cazul tranzactiilor intre persoane juridice romane afiliate."*

Prin urmare, contestatoarea considera ca organul de inspectie fiscala ar fi putut sa faca aplicarea prevederilor art.11 alin.(2) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, reconsiderand evidentele contabile ale unei persoane afiliate din Romania, numai daca ar fi fost intrunite cumulativ urmatoarele conditii:

1. cele doua persoane din tranzactie sa fie persoane afiliate;
2. una din cele doua persoane sa fie persoana juridica straina;
- 3 evidentele persoanei afiliate din Romania nu reflecta profiturile reale impozabile ce provin din Romania.

Intrucat, in cazul de fata, tranzactia s-a efectuat intre doua persoane juridice romane, textul de lege aplicat situatiei de fapt a fost vadit incalcat de catre inspectia fiscala.

Ca urmare, contestatoarea solicita admiterea contestatiei, urmand a considera integral deductibile cheltuielile ajustate de inspectia fiscala.

De asemenea, contestatoarea solicita suspendarea aplicarii actului administrativ in ce priveste pct.2.1, respectiv pentru obligatiile fiscale in suma totala de S lei, pana la solutionarea contestatiei, motivand ca plata acestor sume (pe care considera ca nu le datoreaza), este de natura sa afecteze grav potofoliul de lichiditati, generand obligatii de plata suplimentare fata de creditorii societatii.

II. Inspectia fiscala din cadrul Structurii de administrare fiscala - Activitatea de control fiscal Iasi a stabilit prin Decizia de impunere nr. .../25.04.2005 in sarcina **S.C. "X" S.A. IASI** obligatia de plata a sumei de S¹ lei reprezentand diferenta de impozit pe profit si dobanzi aferente, in suma de S² lei, rezultata din ajustarea sumei cheltuielilor cu serviciile prestate de o persoana juridica afiliata, respectiv S.C. "Y" S.R.L. IASI.

III. Avand in vedere constatarile organului de inspectie fiscala, motivatiile contestatoarei, documentele existente la dosarul cauzei, precum si prevederile actelor normative in vigoare se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii consta in a ne pronunta daca, legal, organul de inspectie fiscala a stabilit diferenta de impozit pe profit in suma de S¹ lei ca urmare a ajustarii sumei cheltuielilor cu serviciile prestate de S.C "Y" S.R.L. IASI, in conditiile in care nu s-a demonstrat relatia de afiliere dintre cele doua parti ale tranzactiei.

In fapt, S.C. "X" S.A. IASI, in baza contractului nr./05.01.2004 si a facturii nr. .../27.09.2004, a achitat S.C. "Y" S.R.L. IASI suma de S³ lei reprezentand contravaloarea comisionului de 6,66% din valoarea de vanzare a unor active.

Organul de inspectie fiscala, invocand prevederile art.11 alin.(2) lit.a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, a reintregit profitul impozabil cu suma rezultata din ajustarea sumei cheltuielilor cu serviciile prestate de S.C. "Y" S.R.L. IASI. la nivelul unui comision 2%, practicat pentru vanzari similare de agentii imobiliare, ca urmare a considerat-o persoana juridica afiliata deoarece societatea prestatoare are ca asociat unic pe ", care este sotia actionarului ce detine majoritatea actiunilor la **S.C. "X" S.A. IASI**.

De asemenea, organul de inspectie fiscala considera ca societatile in cauza nu pot fi considerate persoane independente sustinand in referatul motivat cu propunerile de solutionare ca S.C. "Y" S.R.L. IASI este actionar semnificativ la **S.C. "X" S.A. IASI**, prin intermediul S.C."Z" S.A. IASI, la care detine 84% din actiuni si care la randul ei detine 27,52% din actiuni la **S.C. "X" S.A. IASI**.

In drept, potrivit prevederilor art.11 alin.(2) lit a) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal,aprobata si modificata prin Legea nr.494/2004, **"In cadrul unei tranzactii intre persoane afiliate, autoritatile fiscale pot ajusta suma venitului sau a cheltuielii oricareia dintre persoane, dupa cum este necesar, pentru a reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cadrul tranzactiei. La stabilirea pretului de piata al tranzactiilor intre persoane afiliate se foloseste cea mai adecvata dintre urmatoarele metode:**

a) metoda compararii preturilor, prin care pretul de piata se stabileste pe baza preturilor platite altor persoane care vand bunuri sau servicii comparabile catre persoane independente;"

La Capitolul III " Definitii", punctul 21 al art.7 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, aprobata si modificata prin Legea nr.494/2004, prevede ca, in intelesul prezentului cod, semnificatia expresiei "**persoane afiliate**"este urmatoarea:

" - o persoana este afiliata cu alta persoana, daca relatia dintre ele este definita de cel putin unul dintre urmatoarele cazuri:

a) o persoana fizica este afiliata cu alta persoana fizica, daca acestea sunt rude pana la gradul al III-lea inclusiv;

b) o persoana este afiliata cu o persoana juridica daca persoana detine, in mod direct sau indirect, inclusiv detinerile persoanelor afiliate, minimum 33% din valoarea sau numarul titlurilor de participare sau al drepturilor de vot detinute la persoana juridica ori daca controleaza in mod efectiv persoana juridica;

c) o persoana juridica este afiliata cu alta persoana juridica, daca orice alta persoana detine direct sau indirect, inclusiv detinerile persoanelor afiliate, minimum 33% din valoarea sau numarul titlurilor de participare sau al

drepturilor de vot detinute la fiecare persoana juridica ori daca controleaza in mod efectiv fiecare persoana juridica; in intelesul acestei definitii, o asociere fara personalitate juridica se considera persoana juridica;".

Nu s-a demonstrat relatia de afiliere dintre S.C. "Y" S.R.L. IASI si **S.C. "ALIMENTARA" S.A. IASI** prin intermediul S.C. "Z" S.A. IASI deoarece, asa cum se prevede la art. 7 pct. 21 lit.c) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, aprobata si modificata prin Legea nr. 494/2004, o persoana juridica este afiliata cu alta persoana juridica daca detine direct sau indirect, **minimum 33%** din valoarea sau numarul titlurilor de participare sau al drepturilor de vot detinute la fiecare persoana juridica ori daca controleaza in mod efectiv fiecare persoana juridica, (procent valabil pentru anul 2004, modificat prin Ordonanta Guvernului nr.83/2004, incepand cu 01.01.2005 la 25%), ori S.C. "Z" S.A. IASI detine **27.52%** din actiuni la **S.C. "X" S.A. IASI**.

Mai mult, Hotararea Guvernului nr.1840/28.10.2004 pentru modificarea si completarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin Hotararea Guvernului nr. 44/2004 precizeaza la normele metodologice date in aplicarea art.11, la primul alineat al pct.1 urmatoarele:

*"Autoritatile fiscale din Romania pot, in scopul calcularii obligatiilor fiscale ale **persoanelor afiliate**, sa reconsidere evidentele persoanei afiliate din Romania, in scopul examinarii fiscale, daca in urma relatiilor speciale dintre **persoana afiliata romana si cea straina** aceste evidente nu reflecta profiturile reale impozabile ce provin din Romania. **Nu se efectueaza reconsiderarea evidentelor persoanelor afiliate** atunci cand tranzactiile dintre asemenea persoane au loc in termeni comerciali de piata libera, precum si **in cazul tranzactiilor intre persoane juridice romane afiliate**. [...]."*

Avand in vedere faptul ca, in baza textului de lege invocat, autoritatile fiscale pot sa reconsidere evidentele persoanei afiliate din Romania numai in situatia in care, in urma relatiilor speciale dintre persoana afiliata romana si **cea straina**, aceste evidente nu reflecta profiturile reale impozabile ce provin din Romania, rezulta ca organul de inspectie fiscal a interpretat in mod eronat aceasta prevedere legala intrucat, tranzactia intervenita intre S.C. "Y" S.R.L. IASI si **S.C. "X" S.A. IASI**, este o tranzactie intre doua persoane juridice romane.

Nu poate fi retinuta afirmatia organului de inspectie fiscala potrivit careia prevederile Hotararii Guvernului nr.1840/2004 (prin care se introduc norme de aplicare a prevederilor art.11 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal) intra in vigoare la data publicarii in Monitorul Oficial al Romaniei, deoarece acest articol nu a fost modificat sau completat printr-o alta reglementare legala, normele de aplicare facand corp comun cu legea, neputandu-se da o anumita interpretare acestui articol pana la data de 18.10.2004 si o alta interpretare dupa aceasta data.

De altfel, aceasta reglementare nu este o noutate , ci a fost preluata ca atare din vechile reglementari fiscale pe linie de impozit pe profit, respectiv din Legea nr.414/2002 privind impozitul pe profit, art.27 si Instructiunile privind metodologia de calcul al impozitului pe profit aprobate prin Hotararea Guvernului nr.859/16.08.2002.

Avand in vedere cele aratate mai sus urmeza a se admite contestatia formulata de **S.C. "X" S.A.**, ca fiind intemeiata.

In ceea ce priveste dobanzile in suma de S² lei, aferente diferentei de impozit pe profit, avand in vedere ca s-a admis contestatia pentru debitul care a stat la baza calcularii lor, urmeza a se admite contestatia si pentru acest capat de

cerere, ca fiind intemeiata, potrivit principiului de drept "**accesoriul urmeaza principalul**".

Referitor la solicitarea contestatoarei cu privire la suspendarea executarii deciziei de impunere contestata pana la solutionarea contestatiei, in conformitate cu prevederile art.184 alin.(2) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, "**Organul de solutionare a contestatiei poate suspenda executarea actului administrativ atacat pana la solutionarea contestatiei, la cererea temeinic justificata a contestatorului.**"

Intrucat contestatia a fost solutionata pe fondul cauzei, in raport cu prevederile legale mentionate cat si fata de imprejurarea ca in speta nu a fost declansata procedura de executare silita in cazul **S.C. "X" S.A.**, se retine ca nu se poate da curs solicitarii societatii.

Pentru considerentele invederate si in temeiul art.179, art.180 si art.185 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul fiscal, republicata, in baza Ordinului ministrului finantelor publice nr. 1509/2001, nr.1212/2003 si 846/2003, Directorul executiv al Directiei generale a finantelor publice a judetului Iasi,

DECIDE:

Art.1 Admiterea contestatiei formulata de **S.C. "X" S.A. IASI**, ca fiind intemeiata si anulara partiala a Deciziei de impunere nr.-/25.04.2005, respectiv a obligatiilor fiscale suplimentare stabilite la pct.2.1.1., reprezentand:

- S¹ lei - impozit pe profit;
- S² lei - dobanzi aferente impozitului pe profit.

Art.2 Serviciul secretariat administrativ va comunica prezenta decizie contestatoarei, Structurii de administrare fiscala - Activitatea de control fiscal Iasi si Serviciului de colectare, executare silita persoane juridice din cadrul Administratiei finantelor publice a municipiului Iasi , spre a fi dusa la indeplinire.

In conformitate cu prevederile art.179 alin.(2) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, decizia emisa ca urmare a solutionarii contestatiei este definitiva in sistemul cailor administrative de atac.

IS/22.06.2005