

MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
Agentia Nationala de Administrare Fiscala
Directia generala de solutionare a
contestatiilor

DECIZIA nr.84/2004

privind solutionarea contestatiilor formulate de

S.C. X S.R.L

înregistrate la Ministerul Finantelor Publice sub nr.
nr.341676/15.09.2003 , sub nr.342286/17.12.2004 si sub
nr.340609/24.03.2004

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Ministerului Finantelor Publice a fost sesizata de Directia generala a finantelor publice a judetului C prin adresa nr.6792/09.09.2003, inregistrata la Ministerul Finantelor Publice sub nr.341676/15.09.2003, prin adresa nr.11066/10.12.2003 inregistrata la Ministerul Finantelor Publice sub nr.342286/17.12.2003 si prin adresa nr.2576/17.03.2004 inregistrata la Ministerului Finantelor Publice sub nr.340609/24.03.2004 asupra contestatiilor formulate de **S.C. X S.R.L.**

Prin contestatiile formulate de **S.C. X S.R.L** solicita exonerarea de plata sumei totale de lei din care:

- lei impozit pe veniturile microintreprinderilor;
- lei dobânzi de întârziere;
- lei penalități de întârziere;
- lei amenda contraventionala stabilita ca obligatie de plata prin procesele verbale de control din 25.08.2003, din 20.11.2003, din 04.03.2004 si respectiv prin procesul verbal de contraventie nr.

1188277/25.08.2003 incheiate de reprezentantii Directiei de Control Fiscal C. Totodata societatea solicita sa-i fie rambursata taxa pe valoarea adăugata in suma de lei, retinuta de organele de control corespunzator impozitului pe veniturile microintreprinderilor si accesoriilor acesteia stabilita in urma controalelor.

Vazand dispozitiile tranzitorii privind solutionarea contestatiilor reglementate prin art.196 din Codul de procedura fiscala, contestatiile nr.341676/15.09.2003 si nr.342286/17.12.2003 urmează sa se solutioneze potrivit procedurii administrativ jurisdictionale existente la data depunerii acestora, in baza prevederilor Ordonantei de urgenta a Guvernului nr. 13/2001 privind solutionarea contestatiilor împotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere întocmite de organele Ministerului Finantelor Publice, iar contestatia nr.340609/24.03.2004 va fi solutionată in baza prevederilor Ordonantei Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Contestatiile nr.341676/15.09.2003 si nr.342286/17.12.2003 au fost depuse in termenul prevăzut de art.4 din Ordonanta de urgenta a Guvernului nr. 13/2001 privind solutionarea contestatiilor impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere întocmite de organele Ministerului Finantelor Publice, aprobata cu completări si modificări prin Legea nr.506/2001.

Contestatia nr.340609/24.03.2004 a fost depusa in termenul prevăzut de art.171(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala, constatând ca in ce priveste contestatiile nr.341676/15.09.2003 si nr.342286/17.12.2003 sunt îndeplinite cerințele prevăzute de dispozitiile art.1(1) si art.5(2) din Ordonanta de urgenta a Guvernului nr. 13/2001 privind solutionarea contestatiilor impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere întocmite de organele Ministerului Finantelor Publice, cu modificările si completările ulterioare, iar ce priveste contestatia nr.340609/24.03.2004 sunt îndeplinite cerințele prevăzute de dispozitiile art.169(1) si art.173(1) b din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, este competenta sa solutioneze contestatiile formulate de **S.C. X S.R.L.**

I. Prin contestatiile inregistrate la Ministerul Finantelor Publice sub nr.341676/15.09.2003, sub nr.342286/17.12.2004 si sub nr.340609/24.03.2004 *impotriva proceselor verbale de control din 25.08.2003, din 20.11.2004 si 04.03.2004 S.C. X S.R.L.* contesta constatările organului de control referitoare la caracterul de microintreprindere al societății si consecintele acestor constatări, considerandu-le netemeinice si nelegale.

S.C. X S.R.L. arata ca este o societate comerciala înfiintata in decembrie 2002 având inca de la constituire un capital social de lei, in cea mai mare parte fiind aport in natura reprezentând instalatii industriale si de clădiri industriale si inca de la înfiintare s-a precizat vointa societății de a nu desfășura nici un fel de activitate la sediul societății.

Contestatoarea sustine ca la data de 31.12.2002, nu era producătoare de bunuri materiale, nu presta servicii si nu desfășura activitate de comert, societatea neavand înregistrat nici un punct de lucru ci doar sediul social la care nu se desfasuara vreo activitate.

Contestatoarea sustine ca la data de 20 februarie 2003 SC Z SA (actualmente SC Y SA) in calitate de asociat unic al **S.C. X S.R.L** a adoptat hotărârea prin care se atesta faptul ca in perioada 09.12.2002-31.12.2002 **S.C. X S.R.L** nu a desfășurat activitate nefiind finalizate formalitățile administrative de obtinere a autorizatiilor necesare desfășurării de activități.

S.C. X S.R.L învederează ca la data de 28.02.2003 s-a înregistrat la Administratia finantelor publice a municipiului C sub nr.600543, declaratia societății potrivit căreia nu a desfășurat activitate in anul 2002, ca activitatea a început după data de 31.01.2003 când s-a înfiintat un punct de lucru cu obiect de activitate fabricarea de mase plastice, ca ulterior acestui moment , in februarie 2003, a început angajarea masiva a salariatilor si activitatea de productie.

In sustinerea contestatiilor, **S.C. X S.R.L.** învederează ca la data de 31 decembrie 2002, modificarea adusa de art.1 din Ordonanta Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microintreprinderilor prin Legea 111/09.04.2003 a avut menirea de a clarifica vointa legiuitorului ca agentii economici de dimensiuni reduse sa opteze la plata impozitului pe venit.

S.C. X S.R.L. învederează de asemenea ca din analiza art.1 din cele doua acte normative si a faptului ca in anul 2002, anul înființării, nu a avut nici un salariat si nu a obtinut venituri nu poate fi obligata la plata impozitului aplicat asupra veniturilor obtinute in anul 2003 intrucat nu se încadrează in prevederile art.1(1) din Ordonanța Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microintreprinderilor asa cum sustine organul de control.

Societatea solicita exonerarea de la plata sumei totale de ... lei din care:

- lei impozit pe veniturile microintreprinderilor pe anul 2003;
- lei dobânzi de întârziere;
- lei penalitati de întârziere:
- lei amenda contraventionala si pe cale de consecinta rambursarea taxei pe valoarea adăugata in suma de lei, retinuta ca urmare a stabilirii de catre organele de control a diferentelor de impozit pe veniturile microintreprinderilor , dobanzilor si penalitatilor aferente .

II. Prin procesele verbale de control din 25.08.2003, din 20.11.2003 si din 04.03.2004 reprezentantii Directiei controlului fiscal C au constatat caracterul de microintreprindere al **S.C. X S.R.L.** si in conformitate cu prevederile art.4 alin.2 din Ordonanta Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microintreprinderilor, "persoanele juridice nou înfiintate sunt plătitoare de impozit pe veniturile microintreprinderilor de la data înființării, urmând ca pentru anul următor sa se încadreze in categoria microintreprinderilor in functie de datele de la sfârșitul primului an de functionare".

Organul de control a constatat ca intrucat in primul an de functionare, respectiv in anul 2002, societatea nu a desfășurat activitate, asa cum rezulta din balanta de verificare întocmită la 31.12.2002 si din declaratia pe propria răspundere înregistrata la A.F.P. C cu nr.600534/28.03.2003, **S.C. X S.R.L.** întruneste conditiile cumulative prevăzute la art.1(1) din Ordonanta Guvernului nr.24/2001 si ca in exercitiul financiar 2003 este plătitoare de impozit pe veniturile microintreprinderilor.

Din verificarea declaratiilor privind impozitele si taxele datorate bugetului de stat, organul de control a constatat ca societatea nu si-a constituit si nu a virat impozitul datorat potrivit Ordonantei Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microintreprinderilor,

aprobata si modificata prin Legea nr.111/2003, astfel cum a fost completata si modificata prin Legea nr.232/2003 pentru aprobarea Ordonantei Guvernului nr.36/2002.

Organul de control a mai constatat ca societatea in mod eronat s-a considerat plătitoare de impozit pe profit, si nu a calculat si virat impozit pe profit deoarece in balanta de verificare a inregistrat pierdere contabila/fiscala.

Organul de control, prin procesele verbale de control contestate a stabilit un debit total de lei cu titlu de impozit pe venitul microintreprinderilor din care prin procesul verbal de control din 25.08.2003 a stabilit impozitul pe venitul microintreprinderilor datorat pe sem.I.2003 in suma de lei, prin procesul verbal de control din 20.11.2003 a stabilit impozitul pe venitul microintreprinderilor pentru perioada iulie-septembrie 2003 in suma de lei iar prin procesul verbal din 04.03.2004 a stabilit un impozit pe venitul microintreprinderilor pentru trim.IV 2003 in suma de lei.

De asemenea, in temeiul prevederilor Ordonantei Guvernului nr.61/2002 organul de control a stabilit in sarcina contestatoarei si obligatia de plata a dobânzilor in suma totala de lei si penalităților aferente debitelor in suma totala de lei.

Din totalul amenzilor ce i s-au aplicat prin procesele verbale de constatare si sanctionare a contravențiilor, societatea contesta amenda de lei stabilita prin procesul verbal de constatare si sanctionare a contravențiilor din 25.08.2003.

III.Avand in vedere actele si documentele dosarului, sustinerile societății contestatoare, constatările organului de control, in raport cu prevederile actelor normative invocate de **S.C. X S.R.L.**, se rețin următoarele:

Perioada verificata a fost sem. I, trim. III si trim. IV 2003.

Ministerul Finantelor Publice prin Directia generala de solutionare a contestatiilor este investit sa stabilească daca S.C. X S.R.L. se încadrează in categoria microintreprinderilor care datorează in anul 2003 bugetului de stat impozit pe venit sau este plătitor de impozit pe profit, in conditiile in care in anul 2002 când s-a infiintat societatea nu a avut angajati si nu a desfășurat activitate.

In fapt, S.C. X S.R.L. s-a infiintat la data de 03.12.2002 conform Certificatului de înmatriculare nr.J13/2681/09.12.2002 depus in copie la dosarul cauzei.

Se retine ca in anul 2002, anul înfiintării, societatea nu a desfășurat activitate conform datelor din balanta de verificare întocmită de aceasta la 31.12.2002 si din declaratia pe propria răspundere nr.600534/28.02.2003.

In drept, sunt incidente prevederile art.1(1) din Ordonanta Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microintreprinderilor publicata in Monitorul Oficial al României nr.472/17.08.2001 prin care legiuitorul a prevăzut in mod expres ca : **"Sunt obligate la plata unui impozit aplicat asupra veniturilor obtinute din orice sursă persoanele juridice, denumite în continuare microîntreprinderi, care îndeplinesc cumulativ, la data de 31 decembrie a anului precedent, următoarele conditii:**

a) sunt producătoare de bunuri materiale, prestează servicii sau/si desfășoară activitate de comert;

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."

Conform art.2 din Ordonata Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microintreprinderilor **"Persoanele juridice care sunt supuse acestui regim de impunere nu mai calculează si nu plătesc impozit pe profit conform prevederilor Ordonantei Guvernului nr.70/1994 privind impozitul pe profit, republicata cu modificările si completările ulterioare."**

S.C. X S.R.L este societate cu capital privat, având obiect de activitate productia de bunuri materiale, respectiv "fabricarea maselor plastice primare - cod CAEN 2416" conform codului unic de înregistrare , cifra de afaceri este pana la 100.000 Euro. Societatea neavand in anul 2002 nici un salariat angajat îndeplineste si conditia referitoare la numărul de salariați respectiv "au pana la 9 salariați".

Referitor la aplicarea unitara a prevederilor Ordonantei de urgenta a Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microintreprinderilor, Directia generala de politici si legislatie fiscala sub semnatura secretarului de stat coordonator a comunicat

directiilor teritoriale ale Ministerului Finantelor Publice circulara nr.262800/12.04.2002 care la pct.7 precizeaza :**“Persoanele juridice care nu au desfasurat activitate in cursul unui an fiscal se incadreaza in categoria microintreprinderilor pentru anul fiscal urmat, pe baza datelor din bilantul contabil sau declaratiei depuse pe propria raspundere ca nu au desfasurat activitate”**, iar la pct.6 precizeaza: **“Acesti contribuabili sunt incadarati in categoria microintreprinderilor pe baza datelor din bilantul contabil de la 31 decembrie 2000. In categoria microintreprinderilor sunt incadrati si contribuabili care nu au nici un salariat angajat cu contract de munca”**

Avand in vedere argumentele expuse de contestatoare prin contestatia inregistrata la Ministerul Finantelor Publice sub nr.34167/15.09.2003, s-a solicitat Directiei generale de politici si legislatie fisacila cu adresele nr.341676/06.10.2003, nr.341676/13.11.2003 si nr.342177/15.01.2004 sa-si precizeze punctul de vedere fata de argumentele **S.C. X S.R.L.**

Cu adresele nr.266992/12.02.2004 si nr.340467/19.03.2004 aflate in copie la dosarul cauzei Directia generala de politici si legislatie privind bugetului general consolidat a precizat ca isi mentine precizarile exprimate prin adresa nr.268800/12.04.2002.

Prin urmare **S.C. X S.R.L** se încadrează pentru anul 2002 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 2003 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 de lei reprezentând impozitul pe venit datorat in anul 2003 din care suma de lei datorat in sem.I 2003, a sumei de lei datorata in perioada 01.07.-30.09.2003 si a sumei de lei datorata in perioada 01.10-31.12.2003.

Deoarece in sarcina petentei s-au stabilit debite de natura impozitului pe venitul microintreprinderilor, aceasta datorează si sumele reprezentând măsura accesorie, conform principiului de drept "accessorium sequitur principale", respectiv dobânda in suma de lei si penalitățile de întârziere in suma de lei aferente debitului in suma delei si dobânda in suma de lei si penalitățile de întârziere in suma de lei aferente debitului in suma de lei si dobânda

de lei si penalități in suma de lei aferente debitului in suma de lei.

Se retine ca petenta nu a contestat modul de calcul al dobazilor si penalităților de întârziere si nici nu a precizat baza legala conform căreia nu ar datora aceste aceste sume.

Prin urmare retinandu-se ca organul de control a interpretat corect legea si in mod legal a incadrat societatea, pentru perioada verificata, ca microintreprindere contestatiile urmează a fi respinse ca neîntemeiate

Nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei afirmatia contestatoarei potrivit căreia "Plata impozitului aplicat veniturilor obtinute in locul impozitului pe profit este o optiune a persoanei juridice" deoarece la data înființării **S.C. X S.R.L.**, 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".

Or, dreptul de a opta pentru plata impozitului pe venitul microintreprinderilor in intentia legiuitorului intervine doar la data 09.04.2003, o data cu intrarea in vigoare a Legii nr.111/2003 pentru aprobarea Ordonantei Guvernului nr.24/1001 privind impunerea microintreprinderilor ulterior înființării **S.C. X S.R.L.** care a fost înfiintata in decembrie 2002.

Rezulta asadar, ca in virtutea principiului de drept "*tempus regii actum*" societății ii sunt aplicabile dispozitiile legii in vigoare la data înființării, respectiv prevederile Ordonantei Guvernului nr.24/1001 privind impunerea microintreprinderilor si nu prevederile din Legea nr.111/2003 publicata in Monitorul Oficial al României nr.243/09.04.2003 având in vedere si prevederile art.1 din Codul civil conform cărora "**Legea dispune numai pentru viitor; ea n-are putere retroactiva**".

Cu privire la amenda contraventionala in suma de lei contestata de **S.C. X S.R.L.** se retine ca acest capăt de cerere are caracter de plângere formulata in conditiile Ordonantei Guvernului

nr.2/2001 privind regimul juridic al contravetțiilor aprobată cu modificările și completările ulterioare prin Legea nr.180/2002.

Conform art.1 alin.3 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 13/2001: ***Caile de atac privind amenzile , confiscările și alte măsuri complementare aplicate prin acte ale organelor Ministerului Finantelor Publice se supun dispozițiilor dreptului comun."***

Având în vedere caracterul derogatoriu al acestei dispoziții din Ordonanța de urgență a Guvernului nr.13/2001, lege specială în materie fiscală, rezultă că plângerea îndreptată împotriva amenzii contravențională intra sub incidența Ordonanței Guvernului nr.2/2001, act normativ care constituie dreptul comun în materie de contravenții.

Pe cale de consecință se reține că Ministerul Finantelor Publice nu are competența materială de a se investi în analiză pe fond a plângerii formulată împotriva amenzii contravențională și pentru acest motiv pentru amenda contravențională contestată Direcția controlului fiscal C din cadrul Direcției generale a finanțelor publice a județului C, conform adresei nr.6792/09.09.2003, aflată în copie la dosar, a înaintat dosarul Judecătoriei C.

Pentru considerentele arătate și în temeiul prevederilor art.1 (1) art.2 art.4(2) din Ordonanța Guvernului nr.24/2001 privind impunerea microîntreprinderilor, Ordonanța Guvernului nr.61/2002 coroborate cu prevederile art.9 din Ordonanța de Urgență nr. 13/2001, cu modificările și completările ulterioare aprobată și completată prin Legea nr.506/2001, raportate la art.196 Cod de procedură Fiscală și la art.174(1) Cod procedură fiscală se:

DECIDE

Respingerea contestațiilor formulate de **S.C. X S.R.L** ca neîntemeiate .

Prezenta decizie poate fi atacată la Curtea de Apel C în termen de 30 de zile de la comunicare.