

338/IL/2009

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice a fost sesizat de Activitatea de inspectie fiscala, Serviciul inspectie fiscala nr.. prin adresa nr.....cu privire la contestatia formulata de S. , cu sediul in, inregistrata la DGFPsub nr.

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor dispuse prin **Decizia de impunere nr.** privind varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate si majorari aferente in suma totala de lei, reprezentand:

- lei Varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate.
- lei majorari aferente varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate.

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din O.G. nr. 92/2003(R) privind Codul de procedura fiscala, republicata , cu modificarile si completarile ulterioare, in raport de data comunicarii deciziei de impunere , respectiv, potrivit semnaturii de primire si stampilei existente pe decizia de impunere nr. , si de data inregistrarii contestatiei la AIF Serviciul inspectiei fiscala nr....., respectiv, asa cum reiese din amprenta stampilei registraturii aplicata pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice prin biroul solutionarea contestatiilor, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, este competenta sa solutioneze prezenta contestatie.

I S. face contestatie impotriva deciziei de impunere nr. ... sustinand ca organele de inspectie fiscala au procedat la verificarea actelor si faptelor rezultate din activitatea S. in ceea ce priveste legalitatea si conformitate a declaratiilor fiscale, corectitudinea si exactitatea indeplinirilor obligatiilor fiscale privind varsaminte de la persoane juridice pentru persoanele cu handicap neincadrate. Controlul s-a desfasurat in data de asupra perioadeiLa terminarea inspectiei fiscale , au fost stabilite suplimentar de plata urmatoarelor sume: varsaminte de la persoanele juridice pentru persoanele cu handicap neincadrate -..... lei si majorari de intraziere varsaminte de la persoanele juridice pentru persoanele cu handicap neincadrate lei.

Petenta solicita anulara deciziei de impunere deoarece in conformitate cu Legea nr. 448/2006, art.78 alin.5, mentionand faptul ca articolul precizat face referire la obligatia persoanelor juridice de a angaja persoane cu handicap sau virarea catre buget a unor sume echivalente acestei obligatii.

Contestatoarea sustine ca singurul organ abilitat legal sa efectueze controlul

asupra respectării acestor prevederi legale este Inspectoratul de Muncă, și solicită observarea faptului că verificarea a fost efectuată nelegal, de un organ neabilitat legal, ceea ce atrage nulitatea de drept a deciziei de impunere și a măsurilor stabilite.

Petenta invocă în susținere și art.40 din Legea nr. 448/2006, concluzionând că salariul și celelalte drepturi de care beneficiază asistentul personal al persoanei cu handicap sunt cheltuieli bugetare tot în folosul persoanei cu handicap, cheltuieli ce se ridică lunar la aproximativ lei, considerând situația reprezintă o dublă impunere asupra bugetului local.

S. solicită anularea deciziei de impunere și măsurilor dispuse prin aceasta.

II Activitatea de Inspectie Fiscala, Serviciul Inspectie Fiscala nr..... , prin referatul cu propuneri de solutionare nr..... mentioneaza urmatoarele:

Considera ca sumele stabilite suplimentar de plata in contul Varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate in cuantum de..... lei precum si in contul de majorari de intarziere varsaminte de la persoane fizice pentru persoane cu handicap neincadrate in cuantum de lei au fost stabilite in mod corect astfel:

-Institutiile contestatoare considera ca organul de inspectie fiscala din cadrul ANAF –DGFPnu are competenta legala sa verifice varsamintele de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate legiferate de art.78 alin.(2) si (3) din Legea nr. 448/2006 actualizata.In fapt aceasta contributie este venit la bugetul general consolidat de stat.

Se invoca: art.5, art.99 alin.(1) din OG nr. 92/2003, Ordinul nr. 101/2008, precum si adresa transmisa de Directia Generala de Metodologii Fiscale, Indrumare si Asistenta a Contribuabililor din cadrul ANAF inregistrata la DGFP sub nr., dar si art.78 alin.(3) lit.a) si lit.b) din legea nr. 448/2006 si art.42 alin.(1) si art.43 alin.(1) din OUG nr. 102/1999.

Se propune respingerea contestatiei pentru suma totala de lei ca neintemeiata, in situatia in care argumentele de fapt si de drept prezentate in susținerea contestatiei nu sunt de natura sa modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat.

III.-Luand in considerare constatările Activitatea de inspectie fiscala, Serviciul inspectie fiscala nr..... , motivele prezentate de contestator , documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative invocate de AIF ,se retin urmatoarele :

Cauza supusa solutionarii DGFP prin biroul solutionare contestatii este de a stabili legalitatea Deciziei de impunere nr.emisa de Activitatea de inspectie fiscala, prin care a dispus plata sumei de lei reprezentand varsaminte de la persoane juridice pentru persoanele cu handicap neincadrate si majorari de intarziere aferente varsamintelor de la persoane juridice pentru persoanele cu handicap

neincadrate.

In fapt- S. a fost supus inspectiei fiscale pentru perioadaLa inspectia fiscala s-a stabilit fond solidaritate pentru persoanele cu handicap in suma de lei. Diferenta stabilita la inspectia fiscala in suma de lei se datoreaza faptului ca pentru intreaga perioada verificata institutia nu a constituit si nu a declarat la organul fiscal, varsaminte de la persoane juridice pentru persoanele cu handicap neincadrate. Au fost incalcate prevederile art.42 alin.(1) si art.43 alin.(1) din OUG nr.102/1999 actualizata si art. 78 alin.(3) lit.a) si lit.b) din Legea nr. 448/2006, cu modificarile si completarile ulterioare intrucat societatea are cel putin 50 de angajati si are obligatia de a angaja persoane cu handicap intr-un procent de cel putin 4% din numarul total de angajati conform art.78 alin.(2) din Legea nr. 448/2006 actualizata.

1.Cu privire la faptul ca petenta invoca art.78 alin.(5) din Legea nr. 448/2006 si sustine faptul ca organul abilitat legal sa efectueze control asupra respectarii prevederilor alin.(2) si (3) ale art. 78 este inspectia Muncii, si considera verificarea ca fiind efectuata nelegal mentionam:

In conformitate cu prevederile art.78 alin.(5) din Legea nr. 448/2006 , inspectia Muncii , monitorizeaza si controleaza modul in care este indeplinita una din conditiile obligatorii prevazute de art.78 alin.(2)si (3) din Legea nr. 448/2006 privind protectia si promovarea drepturilor persoanelor cu handicap care prevad:

“ (2) Autoritățile și instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care au cel puțin 50 de angajați, au obligația de a angaja persoane cu handicap într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajați.

(3) Autoritățile și instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care nu angajează persoane cu handicap în condițiile prevăzute la alin. (2), pot opta pentru îndeplinirea uneia dintre următoarele obligații:

a) să plătească lunar către bugetul de stat o sumă reprezentând 50% din salariul de bază minim brut pe țară înmulțit cu numărul de locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap;

b) să achiziționeze produse sau servicii realizate prin propria activitate a persoanelor cu handicap angajate în unitățile protejate autorizate, pe bază de parteneriat, în sumă echivalentă cu suma datorată la bugetul de stat, în condițiile prevăzute la lit. a).”

In conformitate cu prevederile art.5 din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala cu modificarile si completarile ulterioare:

“ **Organul fiscal este obligat să aplice unitar prevederile legislației fiscale pe teritoriul României, urmărind stabilirea corectă a impozitelor, taxelor, contribuțiilor și a altor sume datorate bugetului general consolidat.**”

De asemenea, in conformitate cu art.95 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala cu modificarile si completarile ulterioare:

“ Inspectia fiscală se exercită asupra tuturor persoanelor, indiferent de forma lor de organizare, care au obligații de stabilire, reținere și plată a impozitelor, taxelor, contribuțiilor și a altor sume datorate bugetului general consolidat, prevăzute de lege.”

Totodata, art.99 alin.(1) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală cu modificarile și completările ulterioare, stipulează:

“ (1) Inspectia fiscală se exercită exclusiv, nemijlocit și neîngrădit prin Agenția Națională de Administrare Fiscală sau, după caz, de compartimentele de specialitate ale autorităților administrației publice locale, conform dispozițiilor prezentului titlu, ori de alte autorități care sunt competente, potrivit legii, să administreze impozite, taxe, contribuții sau alte sume datorate bugetului general consolidat.”

Conform Ordinului nr.101/2008 actualizat, privind modelul și conținutul formularelor utilizate pentru declararea impozitelor, taxelor, și contribuțiilor cu regim de stabilire prin autoimpunere sau reținere la sursă, în nomenclatorul obligațiilor de plată la bugetul de stat la poziția 25 se regăsește “Varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate.”

Prin urmare Inspectia Muncii nu are atribuții cu privire la modul de stabilire, reținere și plată a contribuțiilor datorate bugetului general consolidat.

Astfel, în conformitate cu prevederile mai sus menționate se constată că organul de inspecție fiscală din cadrul ANAF –DGFP are competența legală să verifice varsamintele de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate, deci organul de inspecție fiscală a stabilit în mod corect de plată “varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate” în suma de lei, fapt pentru care acest capăt de cerere va fi respins ca neintemeiat în conformitate cu dispozițiile punctului 12.1 lit.a din Ordinul nr. 519/2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea Titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, potrivit căruia:

“12.1. Contestația poate fi respinsă ca:

a) neintemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;”

Potrivit principiului de drept potrivit căruia accesoriul urmează principalul se va respinge contestația și pentru majorările de întârziere aferente varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate în suma delei.

2.Cu privire la afirmatia petentei referitoare la faptul ca salariul si celelalte drepturi de care beneficiaza asistentul personal al persoanei cu handicap sunt cheltuieli bugetare tot in folosul persoanei cu handicap, mentionam ca :

In drept , sunt incidente prevederile:

a) Pentru perioada prevederile OUG nr. 102/1999 privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, modificate prin Legea nr. 343/2004 privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap :

In conformitate cu art.1 alin .(1), art.31 alin.(1)și (3), art.36 alin.(1) se precizeaza:

Art.1 alin.(1)

-“Persoanele cu handicap, în înțelesul prezentei ordonanțe de urgență, sunt acele persoane cărora mediul social, neadaptat deficiențelor lor fizice, senzoriale, psihice, mentale, le împiedică total sau le limitează accesul cu șanse egale la viața socială, potrivit vârstei, sexului, factorilor materiali, sociali și culturali proprii, necesitând măsuri de protecție specială în sprijinul integrării lor sociale și profesionale.”

Art.31 alin.(1) și (3)

- Asistentul personal al persoanei cu handicap este persoana care supraveghează, acordă asistență și îngrijire copilului sau adultului cu handicap grav.

Asistentul personal își desfășoară activitatea pe baza contractului individual de muncă, încheiat cu autoritățile administrației publice locale în a căror rază teritorială își are domiciliul sau reședința persoana cu handicap grav.

Asistentul personal al persoanei cu handicap este salarizat în raport cu dispozițiile legale privind salarizarea asistentului social debutant, cu studii medii, din unitățile bugetare.

Art.36 alin.(1)

“Persoanele cu handicap pot fi încadrate în muncă în condițiile legii, de către persoane fizice sau juridice care angajează personal salariat, conform pregătirii lor profesionale și capacității fizice și intelectuale de care dispun, pe baza unui contract individual de muncă.

In consecința, angajarea asistentilor personali ai persoanelor cu handicap grav nu înlătură obligația entităților prevăzute de lege de a angaja persoane cu handicap definite potrivit legii.

Fata de cele de mai sus se reține că asistenți personali sunt persoane încadrate cu contract individual de muncă care se includ în numărul total de anajati în raport de care se stabilește numărul persoanelor cu handicap ce trebuie anajate în condițiile legii respectiv art.42 alin(1) și art.43 alin. (1) din OUG nr. 102/1999 privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, cu modificările și completările ulterioare :

“ Art. 42. (1) Agenții economici care au cel puțin 75 de angajați, precum și autoritățile și instituțiile publice care au cel puțin 25 de funcții contractuale, au obligația de a angaja persoane cu handicap cu contract individual de muncă într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajați, respectiv din numărul de funcții contractuale prevăzute în statul de funcții.”

”Art. 43. - (1) Agenții economici, autoritățile și instituțiile publice care nu respectă prevederile art. 42 alin. (1) au obligația de a plăti lunar către bugetul de stat o sumă egală cu salariul minim brut pe țară înmulțit cu numărul de locuri de muncă în care nu au încadrat persoane cu handicap.”

b) Pentru perioadasunt aplicabile prevederile Legii nr. 448/2006, privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, cu modificările și completările ulterioare:

In conformitate cu art.2 alin (1), art.5 pct.6 ,art.36 alin.(1) și art.78 alin. (1) se precizează:

Art.2 alin.(1)

”(1) Persoanele cu handicap sunt acele persoane cărora, datorită unor afecțiuni fizice, mentale sau senzoriale, le lipsesc abilitățile de a desfășura în mod normal activități cotidiene, necesitând măsuri de protecție în sprijinul recuperării, integrării și incluziunii sociale”.

Art.5 pct.6

” 6. Asistent personal al persoanei cu handicap grav este persoana care supraveghează, acordă asistență și îngrijire copilului sau adultului cu handicap grav, pe baza planului de recuperare pentru copilul cu handicap, respectiv a planului individual de servicii al persoanei adulte cu handicap;

Art.36 alin.(1)

” (1) Poate fi încadrată cu contract individual de muncă în funcția de asistent personal persoana care îndeplinește următoarele condiții:

- a) are vârsta minimă de 18 ani împliniți;
- b) nu a fost condamnată pentru săvârșirea unei infracțiuni care ar face-o incompatibilă cu exercitarea ocupației de asistent personal;
- c) are capacitate deplină de exercițiu;
- d) are o stare de sănătate corespunzătoare, atestată de medicul de familie sau pe baza unui examen medical de specialitate;
- e) a absolvit cel puțin cursurile învățământului general obligatoriu, cu excepția rudelor și afinilor până la gradul al IV-lea inclusiv ale persoanei cu handicap grav, precum și cu excepția soțului sau soției, după caz; în situații excepționale, la propunerea asistentului social din cadrul aparatului propriu al consiliului local în a cărui rază teritorială își are domiciliul sau reședința persoana care urmează să îndeplinească funcția de asistent personal, Autoritatea Națională pentru Persoanele cu Handicap poate aproba derogarea de la îndeplinirea condițiilor de studii și în cazul altor persoane.

Art.78

”(1) Persoanele cu handicap pot fi încadrate în munca conform pregătirii lor profesionale și capacității de muncă, atestate prin certificatul de încadrare în grad de handicap, emis de comisiile de evaluate de la nivel județean sau al sectoarelor municipiului București.”

In consecinta, angajarea asistentilor personali ai persoanelor cu handicap grav nu inlatura obligatia entitatilor prevazute de lege de a angaja persoane cu handicap in conformitate cu art .78 alin (2) si (3) din Legea nr. 448/2006 privind protectia si promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, cu modificarile si completarile ulterioare:

Art.78 alin.(2) si (3):

“ (2) **Autoritățile și instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care au cel puțin 50 de angajați, au obligația de a angaja persoane cu handicap într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajați.**

(3) **Autoritățile și instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care nu angajează persoane cu handicap în condițiile prevăzute la alin. (2), pot opta pentru îndeplinirea uneia dintre următoarele obligații:**

a) **să plătească lunar către bugetul de stat o sumă reprezentând 50% din salariul de bază minim brut pe țară înmulțit cu numărul de locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap;**

b) **să achiziționeze produse sau servicii realizate prin propria activitate a persoanelor cu handicap angajate în unitățile protejate autorizate, pe bază de parteneriat, în sumă echivalentă cu suma datorată la bugetul de stat, în condițiile prevăzute la lit. a).”**

Din cele precizate mai sus rezulta ca atat OUG nr. 102/1999 privind protectia speciala si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, modificata prin Legea nr. 343/2004 valabila pana la data de 31.12.2006 cat si Legea nr. 448/2006 privind protectia și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap , valabila incepand cu data de 01 ianuarie 2007 , prevad acelasi lucru si anume faptul ca asistentii personali ai persoanelor cu handicap grav sunt persoane angajate incadrate cu contract individual de munca , difera insa conditiile cu privire la numarul total de angajati in raport de care se stabileste numarul persoanelor cu handicap ce trebuie angajate . Astfel, prin angajarea asistentilor personali ai persoanelor cu handicap grav nu este inlaturata obligatia entitatilor prevazute de lege de a angaja persoane cu handicap definite potrivit legii.

Prin urmare , asistentii personali ai persoanelor cu handicap grav se includ in numarul total de angajati in raport de care se stabileste numarul persoanelor cu handicap ce trebuie angajate fie in conditiile OUG nr. 102/1999 privind protectia speciala si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, modificata prin Legea nr.343/2004 valabila pana la data de 31.12.2006 , fie in conditiile Legii nr. 448/2006 privind protectia și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap , valabila incepand cu data de 01 ianuarie 2007.

In consecinta, intrucat argumentele de fapt si de drept aduse in sustinerea contestatiei nu sunt de natura sa modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat, contestatia va fi respinsa ca neintemeiata pentru suma totala de lei reprezentand varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate si majorari de intarziere aferente, in conformitate cu pct. 12.1 din Or-

dinul nr. 519/2005, privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003, privind Codul de procedura fiscala:

12.1 “Contestația poate fi respinsă ca:

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat”.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor pct. 12.1 din Ordinul 519/2005, art.42 alin.(1) si art.43 alin.(1) din OUG nr.102/1999 modificate prin Legea 343/2004, art. 78,alin (3) lit.a) si b) si alin.(2) din Legea nr. 448/2006, Art.5 , art.95 art.99 alin.(1) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala cu modificarile si completarile ulterioare, Ordinului nr.101/2008, coroborate cu art 216(1) din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, republicata:

Directorul Coordonator Adjunct al Directiei Generale a Finantelor Publice a judetului

D E C I D E :

Art.1.-Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulata de S. impotriva deciziei de impunere nr. in suma totala deleireprezentand:

- lei Varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate.
- lei majorari aferente varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate.

Art.2.-Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul.....in termen de luni de la comunicare.

Director Coordonator Adjunct,

.

