

DECIZIE Nr. 26/2009
privind soluționarea contestației formulate de
SC C SRL cu sediul social în Tg-Jiu,
jud. Gorj, înregistrată la D.G.F.P. Gorj sub nr. .../02.04.2009

Biroul soluționare contestații din cadrul D.G.F.P. Gorj a fost sesizat de Administrația Finanțelor Publice Tg-Jiu - Inspecție Fiscală prin adresa nr. /15.05.2009, înregistrată la D.G.F.P. Gorj sub nr. .../15.04.2009, asupra contestației formulate de SC C SRL, contestație înregistrată la D.G.F.P. Gorj sub nr. .../02.04.2009.

Obiectul contestației îl constituie măsurile dispuse de organele de inspecție fiscală ale Administrației Finanțelor Publice Tg-Jiu, prin Decizia de impunere nr. .../17.03.2009, întocmită pe baza constatărilor din Raportul de inspecție fiscală nr. .../17.03.2009, respectiv suma de ... **lei**, compusă din următoarele:

- ... lei reprezentand impozit pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare;
- ... lei reprezentand majorări de întârziere aferente impozitului pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare;
- ... lei reprezentand contribuție individuală de asigurări sociale reținută de la asigurați;
- ... lei reprezentand contribuție individuală de asigurări pentru șomaj reținută de la asigurați;
- ... lei reprezentand contribuție individuală de asigurări de sănătate reținută de la asigurați;
- ... lei reprezentand contribuție pentru concedii și indemnizații de la persoane juridice sau fizice;

Contestația a fost formulată în termenul prevăzut de art. 207, alin(1) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată.

Cauza supusă soluționării se încadrează în prevederile art. 205 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată.

Văzând ca în speță sunt îndeplinite prevederile art. 205 și art. 207 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată,

D.G.F.P. Gorj este investită să se pronunțe în soluționarea pe fond a contestației formulate de SC C SRL Tg-Jiu.

I. SC C SRL Tg-Jiu este înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului Gorj sub nr. J18/.../1994, are codul unic de înregistrare fiscală RO

Obiectul principal de activitate al societății îl reprezintă "Activități de consultanță pentru afaceri și management", cod CAEN 7022 așa cum este înscris în Certificatul de înregistrare.

SC C SRL Tg-Jiu contestă Decizia de impunere nr. .../17.03.2009, întocmită pe baza constatărilor din Raportul de inspecție fiscală nr. .../17.03.2009, respectiv suma de ... lei, compusă din următoarele:

- ... lei reprezentand impozit pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare;
- ... lei reprezentand majorări de întârziere aferente impozitului pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare;
- ... lei reprezentand contribuție individuală de asigurări sociale reținută de la asigurați;
- ... lei reprezentand contribuție individuală de asigurări pentru șomaj reținută de la asigurați;
- ... lei reprezentand contribuție individuală de asigurări de sănătate reținută de la asigurați;
- ... lei reprezentand contribuție pentru concedii și indemnizații de la persoane juridice sau fizice;

Referitor la suma de ... lei reprezentand impozit pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, agentul economic nu este de acord cu constatările organelor de inspecție fiscală, considerând că nu datorează acest impozit stabilit în sarcina societății.

Referitor la contribuțiile stabilite suplimentar de echipa de inspecție fiscală, contribuabilul consideră că acestea sunt calculate eronat, nefiind datorate de societate, motivat de faptul că aceasta a calculat și virat în întregime, corect și la timp, aceste contribuții

Totodată agentul economic menționează că nu are cunoștință de procedura de calcul pe care își întemeiază echipa de inspecție fiscală sumele de plată stabilite în plus, neexistând probleme în stabilirea bazei de calcul și a contribuțiilor, care să îi fi fost aduse la cunoștință de instituțiile abilitate.

II. Prin Decizia de impunere nr. .../17.03.2009 emisă pe baza constatărilor din Raportul de inspecție fiscală nr. .../17.03.2009, organele de inspecție fiscală din cadrul Administrației Finanțelor Publice Tg-Jiu, au stabilit în sarcina SC C SRL Tg-Jiu următoarele debite:

- impozit pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, în sumă de ... lei, stabilit suplimentar de plată ca urmare a aplicării eronate de către contribuabil a cotei de impozit de 1% în loc de 16% asupra veniturilor obținute din transferul dreptului de proprietate asupra părților sociale;

- majorări de întârziere aferente impozitului pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, în sumă de ... lei, stabilite suplimentar de plată ca urmare a neachitării la termenele legale de către contribuabil a impozitului pe veniturilor obținute din transferul dreptului de proprietate asupra părților sociale;

- contribuție individuală de asigurări sociale reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuție individuală de asigurări pentru șomaj reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuție individuală de asigurări de sănătate reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuție pentru concedii și indemnizații de la persoane juridice sau fizice în sumă de ... lei, stabilite suplimentar de plată ca urmare a nedeclarării în totalitate de către contribuabil, la organul fiscal competent a acestor contribuții;

III. Luând în considerare documentele existente la dosarul cauzei, constatările organelor de inspecție fiscală, motivele invocate de societate, precum și prevederile legale în vigoare aplicabile în speță, se rețin următoarele:

Inspecția fiscală efectuată la SC C SRL Tg-Jiu, a vizat verificarea impozitelor, taxelor și fondurilor cu destinație specială, a contribuției la asigurări sociale, a contribuției la bugetul fondului pentru plata ajutorului de șomaj și a contribuției la fondul național unic al asigurărilor sociale de sănătate și a cuprins perioada 01.01.2006 - 31.01.2009.

În urma inspecției fiscale, organele de inspecție fiscală au stabilit în sarcina SC C SRL Tg-Jiu următoarele

- A) - impozit pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, în sumă de ... lei.

- B) - majorări de întârziere aferente impozitului pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, în sumă de ... lei, stabilite suplimentar de plată ca urmare a neachitării la termenele legale de către contribuabil a impozitului pe veniturilor obținute din transferul dreptului de proprietate asupra părților sociale;

C) - contribuție individuală de asigurări sociale reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuție individuală de asigurări pentru șomaj reținută de la asigurați în sumă de .. lei, contribuție individuală de asigurări de sănătate reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuție pentru concedii și indemnizații de la persoane juridice sau fizice în sumă de ... lei, stabilite suplimentar de plată ca urmare a nedeclarării în totalitate de către contribuabil, la organul fiscal competent a acestor contribuții;

A) Referitor la impozitul pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, în sumă de ... lei, stabilit suplimentar de plată de organele de inspecție fiscală se rețin următoarele:

Conform actului adițional la actul constituiv al SC C SRL Tg-Jiu, act adițional înregistrat la Biroul Notarului Public N M sub nr.../22.12.2006, documente depuse în xerocopie la dosarul contestației, d-nul V C în calitate de acționar al SC C SRL Tg-Jiu s-a retras din societate, cesionând cele 10 părți sociale în valoare de ... lei fiecare (valoarea totală fiind de ... lei) asociatului d-nul C E, societatea transformându-se din societate cu doi asociați, în societate cu asociat unic, prețul cesiunii fiind de ... lei, schimbându-se totodată și denumirea societății din SC C SRL Tg-Jiu în SC C Tg-Jiu.

Organele de inspecție fiscală au considerat că pentru această operațiune de transmitere a dreptului de proprietate asupra părților sociale de la un asociat la celălalt, SC C SRL Tg-Jiu datorează un impozit în cotă de 16% aplicat asupra câștigului.

În drept, cauzei supuse soluționării îi sunt aplicabile prevederile art.41 lit.d), art.65 alin.(1) lit.c), art.66 alin.(3) lit.c) și art.67 alin.(3) lit.c) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu prevederile pct.39 Art.I din Legea. nr.163/2005 pentru modificarea și completarea Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal care precizează:

"ART. 41

Categorii de venituri supuse impozitului pe venit

Categoriile de venituri supuse impozitului pe venit, potrivit prevederilor prezentului titlu, sunt următoarele:

(...)

d) venituri din investiții, definite conform art. 65;"

"ART. 65

Definirea veniturilor din investiții

(1) Veniturile din investiții cuprind:

(...)

c) câștiguri din transferul titlurilor de valoare;

(...)

Reprezintă titlu de valoare orice valori mobiliare, titluri de participare la un fond deschis de investiții sau alt instrument financiar calificat astfel de către Comisia Națională a Valorilor Mobiliare, precum și părțile sociale."

"ART. 66

Stabilirea venitului din investiții

(...)

(3) În cazul transferului dreptului de proprietate asupra părților sociale, câștigul din înstrăinarea părților sociale se determină ca diferență pozitivă între prețul de vânzare și valoarea nominală/prețul de cumpărare. Începând cu a doua tranzacție valoarea nominală va fi înlocuită cu prețul de cumpărare care include și cheltuielile privind comisioanele, taxele aferente tranzacției și alte cheltuieli similare justificate cu documente."

ART. 67*)

Reținerea impozitului din veniturile din investiții

(...)

(3) Calculul, reținerea și virarea impozitului pe veniturile din investiții, altele decât cele prevăzute la alin. (1) și (2), se efectuează astfel:

(...)

c) în cazul câștigului din transferul dreptului de proprietate asupra părților sociale și valorilor mobiliare în cazul societăților închise, obligația calculării și reținerii impozitului revine dobânditorului de părți sociale sau de valori mobiliare, în momentul încheierii tranzacției, pe baza contractului încheiat între părți. Când dobânditorul de titluri de valoare nu este o persoană fizică română cu domiciliul în România, obligația de calcul și virare a impozitului revine persoanei fizice române cu domiciliul în România, care realizează venitul, dacă dobânditorul nu îi desemnează un reprezentant fiscal în România. Termenul de virare a impozitului pentru plătitorii de astfel de venituri este până la data la care se depun documentele pentru transcrierea dreptului de proprietate asupra părților sociale sau valorilor mobiliare la registrul comerțului sau în registrul acționarilor, după caz, operațiune care nu se poate efectua fără justificarea virării impozitului la bugetul de stat. În situația în care părțile contractante convin ca plata părților sociale sau a valorilor mobiliare să se facă eșalonat, termenul de virare a impozitului pentru plătitorii de astfel de venituri este până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care a fost reținut. Transmiterea dreptului de proprietate asupra părților sociale sau valorilor mobiliare trebuie înscris în registrul comerțului și în registrul asociaților/acționarilor, după caz,

operațiune care nu se poate efectua fără justificarea virării impozitului la bugetul de stat;

"(2) În cazul titlurilor de valoare dobândite până la data de 31 mai 2005 inclusiv, cota de impozit este de 1%, indiferent de data înstrăinării acestora.

(...)

(4) Începând cu data de 1 ianuarie 2006, pentru calculul impozitului pe veniturile realizate de persoane fizice din investiții și din transferul proprietăților imobiliare din patrimoniul personal, definite potrivit dispozițiilor cap. V și VIII¹ din titlul III, cota de impozit este de 16%, cu excepția câștigurilor realizate din transferul titlurilor de valoare înstrăinate într-o perioadă mai mare de 365 de zile de la data dobândirii, pentru care se menține cota de 1% prevăzut la art. 67 alin. (3) lit. e)."

Din textele de lege citate anterior, se observă ca legiutorul a precizat în mod expres faptul că, în cazul transferului dreptului de proprietate asupra părților sociale, obligatia calculării și reținerii impozitului revine dobânditorului de părți sociale, în speța în cauză, dobânditorul fiind d-nul C E și nu SC C SRL, iar cota de impozit care se aplică pentru transferul titlurilor de valoare înstrăinate într-o perioadă mai mare de 365 de zile de la data dobândirii, este de 1%.

Facem mențiunea că vânzătorul - V C, ce avea calitatea de asociat la SC C SRL până la semnarea actului adițional nr.../22.12.2006, a dobândit cele 10 părți sociale prin aportul în numerar la capitalul social al SC C SRL - în anul 1994, deci anterior datei de 1 ianuarie 2006, înstrăinarea părților sociale făcându-se ulterior acestei date, respectiv într-o perioadă mai mare de 365 de zile de la data dobândirii, așa cum rezultă din actul adițional (depus în xerocopie la dosarul contestației) la actul constitutiv al SC C SRL încheiat în data de 22 decembrie 2006.

Având în vedere aceste aspecte și ținând cont și de prevederile legale citate, întrucât părțile sociale deținute de d-nul V C au fost cesionate către d-nul C E într-o perioadă mai mare de 365 de zile de la data dobândirii, iar legiutorul precizează în mod expres pentru aceste tranzacții **menținerea cotei de impozit 1%**, precum și de faptul că obligatia calculării și reținerii impozitului revine dobânditorului de părți sociale, rezultă faptul că în mod greșit organele de inspecție fiscală au stabilit în sarcina SC C SRL impozit pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare în sumă de ... lei, drept pentru

care, pentru acest capăt de cerere contestația formulată de SC C SRL va fi admisă în totalitate.

B) În ce privește capătul de cerere referitor la majorările de întârziere aferente impozitului pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, în sumă de ... lei, stabilite prin Decizia de impunere nr. .../17.03.2009, se reține că stabilirea de majorări de întârziere reprezintă măsură accesorie în raport cu debitul și având în vedere faptul că, pentru capătul de cerere privind impozitul pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare analizat anterior, soluția a fost de admitere și conform principiului *"accesoriul urmează principalul"* și pentru acest capăt de cerere contestația va fi admisă.

C) Referitor la contribuția individuală de asigurări sociale reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția individuală de asigurări pentru șomaj reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția individuală de asigurări de sănătate reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția pentru concedii și indemnizații de la persoane juridice sau fizice în sumă de ... lei, stabilite suplimentar de plată de organele de inspecție fiscală se rețin următoarele:

În fapt, motivele de fapt înscrise de organele de inspecție fiscală în Decizia de impunere nr. .../17.03.2009, prin care au fost stabilite obligațiile de plată menționate anterior sunt: *"prin confruntarea sumelor din declarațiile fiscale depuse și plățile aferente efectuate, din situația primită de la compartimentul cu atribuții de evidență pe plătitor, cu cele existente la contribuabil, a rezultat că agentul economic nu a declarat în totalitate la organul fiscal competent contribuțiile sociale datorate bugetului general consolidat"*.

În drept conform prevederilor art.94 alin.(2) coroborat cu alin.(3) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, care precizează:

"(2) Inspecția fiscală are următoarele atribuții:

a) constatarea și investigarea fiscală a tuturor actelor și faptelor rezultând din activitatea contribuabilului supus inspecției sau altor persoane privind legalitatea și conformitatea declarațiilor fiscale, corectitudinea și exactitatea îndeplinirii obligațiilor fiscale, în vederea descoperirii de elemente noi relevante pentru aplicarea legii fiscale;

b) analiza și evaluarea informațiilor fiscale, în vederea confruntării declarațiilor fiscale cu informațiile proprii sau din alte surse;

c) sancționarea potrivit legii a faptelor constatate și dispunerea de măsuri pentru prevenirea și combaterea abaterilor de la prevederile legislației fiscale.

(3) Pentru ducerea la îndeplinire a atribuțiilor prevăzute la alin. (2) organul de inspecție fiscală va proceda la:

a) examinarea documentelor aflate în dosarul fiscal al contribuabilului;

b) verificarea concordanței dintre datele din declarațiile fiscale cu cele din evidența contabilă a contribuabilului; (...)"

Din textele de lege prezentate anterior, se observă ca legiuitorul a prezentat în mod expres faptul că pentru ducerea la îndeplinire a atribuțiilor inspecției fiscale se va proceda și la verificarea concordanței dintre datele din declarațiile fiscale cu cele din evidența contabilă a contribuabilului.

Având în vedere aspectele prezentate precum și textele de lege citate, se reține faptul că organele de inspecție fiscală nu au respectat prevederile legale privind atribuțiile inspecției fiscale, în sensul că nu au verificat concordanța dintre datele din declarațiile fiscale cu cele din evidența contabilă a contribuabilului. Totodată, organele de inspecție fiscală nu aduc argumente din care să rezulte în mod clar procedura de calcul, prin care au stabilit sumele de plată, stabilite în plus, motiv pentru care, pentru acest capăt de cerere decizia de impunere nr.300/17.03.2009 urmează să fie desființată parțial, în ce privește: contribuția individuală de asigurări sociale reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția individuală de asigurări pentru șomaj reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția individuală de asigurări de sănătate reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția pentru concedii și indemnizații de la persoane juridice sau fizice în sumă de ... lei, urmând ca o altă echipă de inspecție fiscală, decât cea care a efectuat inspecția fiscală, să procedeze la stabilirea corectă a diferențelor în plus sau în minus privind contribuțiile sociale, având în vedere strict considerentele prezentei decizii, în conformitate cu prevederile art.216 alin.(3) din OG nr.92/2003, republicată, privind Codul de procedură fiscală, care prevede că:

" Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare."

Față de cele precizate anterior și în conformitate cu prevederile art.216 și art. 231 din OG nr.92/2003 republicată privind Codul de procedură fiscală, republicată, D.G.F.P. Gorj prin directorul executiv,

D E C I D E :

1. Admiterea contestației formulate de SC C SRL Tg-Jiu pentru capetele de cerere privind impozitul pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, în sumă de ... lei, respectiv majorările de întârziere aferente impozitului pe câștigul din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, în sumă de ... lei;

2. Desființarea parțială a deciziei de impunere nr.../17.03.2009 în ce privește contribuția individuală de asigurări sociale reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția individuală de asigurări pentru șomaj reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția individuală de asigurări de sănătate reținută de la asigurați în sumă de ... lei, contribuția pentru concedii și indemnizații de la persoane juridice sau fizice în sumă de ... lei, în conformitate cu prevederile art.216 alin.(3) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată.

3. Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Gorj - Secția Comercială și Contencios Administrativ conform prevederilor legale în vigoare.