



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

**Agenția Națională de
Administare Fiscală**

**Direcția Generală de Soluționare a
Contestațiilor**



Str. Apolodor nr. 17
sector 5, București
Tel : +021 319 97 54
Fax : +021 336 85 48
e-mail : Contestatii.ANAF@mfinante.ro

DECIZIA NR. 94 / 2013

privind soluționarea contestației depusă de

S.C. .X. .X. .X. S.R.L.,

înregistrată la Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor - Agenția
Națională de Administrare Fiscală
sub nr.907810/X2012

Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor din cadrul Agenției Naționale de Administrare Fiscală a fost sesizată de Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili prin adresa nr..X./20.11.2012 înregistrată la Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor - Agenția Națională de Administrare Fiscală sub nr.X/23.11.2012 asupra contestației formulată de **S.C. .X. .X. .X. S.R.L.** cu sediul social în Str.X, nr.X, Cladirea X, etaj X, .X., sector X, având cod de înregistrare fiscală RO X și număr de înmatriculare la Oficiul Registrului comerțului sub nr.J 40/X/1997.

S.C. .X. .X. .X. S.R.L. contestă Decizia de restituire nr..X./01.06.2012, precum și Notele de restituire nr..X./01.06.2012 și nr..X./19.06.2012 care au stat la baza emiterii deciziei, emise de către organele fiscale din cadrul Direcției Generale de Administrare a Marilor Contribuabili pentru suma totală de **.X. lei** reprezentând sumă respinsă la restituire.

În raport de data comunicării Notelor de restituire nr..X./01.06.2012 și nr..X./19.06.2012 contestate, respectiv **10.07.2012**, contestația a fost depusă în termenul prevăzut de art.207 alin.(1) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, fiind înregistrată la Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili în data de **10.08.2012** conform ștampilei registraturii aplicată pe originalul contestației.

Constatând că în speță sunt îndeplinite dispozițiile art.205, art.206, art.207 și art.209, alin.(1) lit.c) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, la data depunerii contestației societatea figurând la poziția X în Anexa 1 din Ordinul nr.3565/2011 pentru modificarea și completarea Ordinului președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr.2730/2010 privind organizarea activității de administrare a marilor contribuabili este legal investită să se pronunțe asupra contestației formulată de **S.C. .X. .X. .X. S.R.L.**

I. S.C. .X. .X. .X. S.R.L. contestă sumele respinse la restituire prin Decizia de restituire nr..X./01.06.2012 emisă de către organele fiscale din cadrul Direcției Generale de Administrare a Marilor Contribuabili în baza Notelor de restituire nr..X./01.06.2012 și nr..X./19.06.2012, precizând următoarele:

S.C. .X. .X. .X. S.R.L. precizează că în baza cererii de restituire înregistrată la Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili sub nr..X./14.12.2011 a solicitat rambursarea sumei de .X. lei reprezentând sumă achitată în plus în contul *“Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire”*.

În urma depunerii de către societate a Cererii nr..X./14.12.2011 Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili a aprobat doar rambursarea sau compensarea parțială a sumei de .X. lei astfel:

-Decizia privind compensarea obligațiilor fiscale nr..X./01.06.2012 pentru suma de .X. lei reprezentând obligații fiscale neachitate de societate

-Decizia privind compensarea obligațiilor fiscale nr..X./01.06.2012 pentru suma de X lei reprezentând obligații fiscale neachitate de societate

-Nota de restituire nr..X./01.06.2012 pentru suma de .X. lei reprezentând sume achitate în plus de societate la bugetul asigurărilor sociale de stat și existente în soldul contului *“Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire”*

-Nota de restituire nr..X./01.06.2012 pentru suma de .X. lei reprezentând sume achitate în plus de societate la bugetul asigurărilor sociale de stat și existente în soldul contului *“Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire”*

Totodată Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili a informat societatea prin Notificarea nr..X./10.07.2012 că sumele totalizând .X. lei nu vor fi restituite, respectiv:

-suma de .X. lei aferentă declarațiilor rectificative privind contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de societate de la angajații săi pentru perioada aprilie - septembrie 2004, motivând că aceasta suma aparține unei perioade pentru care societatea a fost supusă controlului fiscal

-suma de .X. lei aferentă declarațiilor rectificative privind contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de societate de la angajații săi pentru perioada noiembrie 2004 - decembrie 2005, motivând că această sumă aparține unei perioade prescrise

Totodată societatea afirmă că deși potrivit Raportului de inspecție fiscală nr.C .X./24.02.2005 societatea a fost supusă unui control de fond pentru perioada ianuarie 2000- octombrie 2004 declarațiile rectificative privind contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de societate de la angajații săi pentru perioada ianuarie – octombrie 2004, în baza cărora a fost evidențiată, au fost depuse în luna decembrie 2009, deci nu în timpul controlului de fond.

În consecință, contestatoarea consideră că prevederile legale invocate de Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili, respectiv art.84 alin.(6) din Codul de procedură fiscală nu sunt aplicabile sumei de .X. lei aferentă declarațiilor rectificative privind contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de societate de la angajații săi pentru perioada ianuarie – octombrie 2004.

În ceea ce privește suma de .X. lei aferentă declarațiilor rectificative privind contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de societate de la angajații săi pentru perioada noiembrie 2004 – decembrie 2005, societatea afirmă că pentru prima dată restituirea sumei a fost solicitată în anul 2009 prin cererea de restituire înregistrată la Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X. sub nr..X./23.12.2009 din a cărei dată de înregistrare la organul fiscal competent rezultă că a fost depusă în termenul de prescripție.

De asemenea, societatea susține că prescripția nu curge ulterior depunerii Cererii nr..X./23.12.2009, termenul de prescripție aferent dreptului societății de a solicita rambursarea s-a întrerupt conform prevederilor art.16 din Decretul nr.167/1958 privitor la prescripția extinctivă, republicat și astfel până la soluționarea cererii care întrerupe termenul de prescripție, prescripția nu curge.

Totodată, contestatoarea precizează că și declarațiile rectificative aferente perioadei ianuarie 2004 – august 2007 au fost depuse de societate în vederea corectării calculului contribuției individuale de asigurări sociale de sănătate reținută de societate de la angajații săi în cadrul termenului de prescripție, respectiv în data de 15.12.2009.

Astfel, suma solicitată la restituire reprezintă diferența dintre contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate calculată prin raportare la venitul salarial integral obținut de angajații societății, reținută la sursă și virată de societate către bugetul asigurărilor sociale de stat ca urmare a interpretării eronate a prevederilor legale și contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate utilizând ca baza de calcul salariul minim brut pe țară.

S.C. .X. .X. .X. S.R.L. menționează că salariații pentru care au fost depuse declarații rectificative obțin venituri din salarii ca urmare a activității de programare pentru calculator, scutite de plata impozitului pe venit conform art.55 alin.(4) lit.I) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare.

Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. a transmis societății răspunsul prin adresa nr.X/X/08.06.2010 la adresa societății nr.X/04.02.2010, prin care a solicitat din nou soluționarea Cererii nr..X./23.12.2009, iar acest răspuns cuprinde și răspunsul Casei Naționale de Asigurări de Sănătate prin care se confirmă faptul că baza de calcul a contribuției individuale de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați săi este reprezentată de salariul minim brut pe țară.

Răspunsul transmis cu adresa nr.X/X/08.06.2010 nu reprezintă un act administrativ fiscal conform prevederilor legale, așa cum se precizează în mod expres în conținutul acestuia și acesta nu poate constitui un act de soluționare al Cererii nr..X./23.12.2009, fapt confirmat și din adresa Direcției Generale de Administrare a Marilor Contribuabili nr.XA/16.06.2010 prin care se aduce la cunoștință că Cererea nr..X./23.12.2009 este în curs de soluționare la Serviciul Evidență Analitică pe Plătitori Contribuabili Mijlocii.

Având în vedere faptul că societatea nu a primit niciun răspuns de la Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili privind soluționarea Cererii nr..X./23.12.2009, a decis să solicite rambursarea sumei achitate în plus la bugetul asigurărilor sociale de stat, existent în soldul contului *“Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire”*, prin Cererea nr..X./14.12.2011.

Prin urmare, contestatoarea susține că nu sunt aplicabile prevederile art.134 alin.(2) și ale art.135 din Codul de procedură fiscală, invocate de Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili în ceea ce privește suma de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați întrucât societatea a întreprins în cadrul termenului de prescripție demersurile prevăzute de lege pentru restituirea sumelor achitate în plus.

II. Prin Decizia de restituire nr..X./01.06.2012 emisă de Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili în baza Notelor de restituire nr..X./01.06.2012 și nr..X./19.06.2012 organele fiscale au respins la restituire suma de .X. lei, precizând următoarele:

S.C. .X. .X. .X. S.R.L. a depus Cererea nr..X./14.12.2011 prin care a solicitat rambursarea sumei de .X. lei reprezentând sumă achitată în plus de societate la bugetul asigurărilor sociale de stat și existent în soldul contului *"Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire"*.

În vederea soluționării Cererii nr..X./14.12.2011 organele fiscale au compensat sau restituit suma de X lei și au emis următoarele documente:

-Decizia privind compensarea obligațiilor fiscale nr..X./01.06.2012 pentru suma de .X. lei reprezentând obligații fiscale principale restante cu scadența la 25.05.2012 în cadrul bugetului de stat

-Decizia privind compensarea obligațiilor fiscale nr..X./01.06.2012 pentru suma de X lei reprezentând obligații fiscale accesorii restante aflate în sold în cadrul bugetului de stat, cu exigibilitate la data de 18.05.2012

-Nota de restituire nr..X./01.06.2012 pentru suma de X lei

-Nota de restituire nr..X./19.06.2012 pentru suma de .X. lei

În ceea ce privește suma respinsă la restituire de .X. lei organele fiscale precizează că aceasta este compusă din suma de .X. lei aferentă declarațiilor rectificative cu diminuare depuse în cadrul contribuției individuale de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați pentru perioada aprilie – septembrie 2004, perioada care a fost supusă inspecției fiscale și declarațiile nu pot fi luate în considerare de organele fiscale și suma de .X. lei care reprezintă diferența între calculul făcut inițial în mod eronat la nivelul veniturilor obținute în cazul persoanelor care desfășoară activități din crearea de programe pe calculator și corectarea contribuției pentru care societatea a depus declarații rectificative pentru perioada ianuarie 2004- septembrie 2007 din care pentru perioada cuprinsă între noiembrie 2004- decembrie 2005 organele fiscale au considerat că sunt aplicabile prevederile art.134 alin.(2) și ale art.135 din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

III. Având în vedere susținerile contestatoarei și documentele invocate de aceasta, constatările organelor vamale și actele normative invocate de contestatoare și de organele vamale, se rețin următoarele:

1.Referitor la suma de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați, cauza supusă soluționării este dacă societatea contestatoare are dreptul la restituirea sumei în condițiile în care aceasta a rezultat în urma depunerii declarațiilor rectificative aferente unei perioade care a făcut obiectul inspecției fiscale.

În fapt, în luna decembrie 2009 **S.C. .X. .X. .X. S.R.L.** a depus declarații rectificative pentru perioada ianuarie – octombrie 2004 prin care a diminuat contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați pentru perioada respectivă.

Prin Cererea nr..“Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire”, sumă care include și diferența de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați rezultată în urma depunerii declarațiilor rectificative.

Urmare a soluționării cererii de restituire organele fiscale au emis Decizia nr..

Prin contestația formulată societatea precizează că declarațiile rectificative prin care a fost diminuată contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați pentru perioada ianuarie – octombrie 2004 și în baza cărora a rezultat suma de .X. au fost depuse în luna decembrie 2009 și nu în timpul controlului fiscal, motiv pentru care nu i se pot aplica prevederile art.84 alin.(6) din Codul de procedură fiscală.

În drept, sunt aplicabile prevederile art.84 alin.(1) și alin.(4), art.85 și art.86 alin.(4) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de

procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu prevederile care precizează :

”ART. 84

Corectarea declarațiilor fiscale

(1) Declarațiile fiscale pot fi corectate de către contribuabil, din proprie inițiativă.(...)

(4) Declarațiile fiscale nu pot fi depuse și nu pot fi corectate după anularea rezervei verificării ulterioare, cu excepția situațiilor în care corecția se datorează îndeplinirii sau neîndeplinirii unei condiții prevăzute de lege care impune corectarea bazei de impunere și/sau a impozitului aferent. (...)

ART. 85

Impozitele, taxele, contribuțiile și alte sume datorate bugetului general consolidat se stabilesc astfel:

a) prin declarație fiscală, în condițiile art. 82 alin. (2) și art. 86 alin. (4);

b) prin decizie emisă de organul fiscal, în celelalte cazuri.(...)

ART. 86

(4) Declarația fiscală întocmită potrivit art. 82 alin. (2) este asimilată cu o decizie de impunere, sub rezerva unei verificări ulterioare, și produce efectele juridice ale înștiințării de plată de la data depunerii acesteia.”

coroborat cu art.94 alin(1) și alin.(2) din același act normativ menționat anterior, care stipulează:

”ART. 94

Obiectul și funcțiile inspecției fiscale

(1) Inspecția fiscală are ca obiect verificarea legalității și conformității declarațiilor fiscale, corectitudinii și exactității îndeplinirii obligațiilor de către contribuabili, respectării prevederilor legislației fiscale și contabile, verificarea sau stabilirea, după caz, a bazelor de impunere, stabilirea diferențelor obligațiilor de plată și a accesoriilor aferente acestora.

(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;(...)”

Din prevederile legale enunțate anterior se reține că impozitele, taxele și contribuțiile se stabilesc fie prin declarație fiscală de către contribuabil, fie prin decizie de impunere de către organul fiscal. Totodată, se reține că declarațiile se depun de către contribuabil sub rezerva unei verificări ulterioare de către organul fiscal care, în cazul inspecției fiscale, are obligația de a verifica legalitatea și conformitatea declarațiilor fiscale, corectitudinea și exactitatea acestora și confruntarea declarațiilor fiscale cu informațiile proprii sau din alte surse. Prin urmare, din coroborarea dispozițiilor legale enunțate se reține că declarațiile fiscale pot fi corectate ori de câte ori contribuabilul constată erori în declarația inițială prin depunerea la organul fiscal competent a unei declarații rectificative, doar în situația în care nu s-a început un control al autorității fiscale. Astfel declarațiile fiscale nu pot fi depuse și nu pot fi corectate după anularea rezervei verificării ulterioare.

Din documentele existente la dosar se reține că **S.C. .X. .X. .X. S.R.L.** a depus în decembrie 2009 declarațiile rectificative prin care au fost diminuate obligațiile principale aferente perioadei ianuarie – octombrie 2004 cu suma de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați.

Ulterior, societatea a depus Cererea nr..X./14.12.2011 prin care a solicitat restituirea sumei de .X. lei, sumă achitată în plus de societate la bugetul asigurărilor sociale de stat și existent în soldul contului *“Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire”*, sumă în care este inclusă și contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați în sumă de .X. lei.

Organele fiscale au soluționat cererea de restituire a societății prin care au respins la restituire suma de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați rezultată în urma depunerii motivând că societatea a fost supusă unui control de fond în perioada pentru care au fost depuse declarațiile rectificative.

În urma controlului de fond pe perioada ianuarie 2000 – octombrie 2004 organele de inspecție fiscală au întocmit Raportul de inspecție fiscală nr.C.X./24.02.2005 în baza căruia au emis Decizia de impunere nr.C.X./24.02.2005, documente aflate în copie la dosarul cauzei, din conținutul cărora rezultă că societatea a fost supusă verificării pentru mai multe taxe, impozite și contribuții, inclusiv pentru contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați pentru care contestatoarea a depus declarații rectificative.

Prin urmare, pentru perioada ianuarie 2004 – octombrie 2004 societatea a făcut obiectul unui control de fond în care organele de inspecție

fiscală au verificat contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați, motiv pentru care așa cum a fost precizat anterior, societatea nu mai poate depune declarații rectificative după data începerii controlului și nici ulterior, după finalizarea acestuia, întrucât nu poate modifica constatările organelor de inspecție fiscală menționate în Raportul de inspecție fiscală nr.C.X./24.02.2005 și în Decizia de impunere nr.C.X./24.02.2005.

Astfel, societatea avea posibilitatea corectării din proprie inițiativă a declarațiilor fiscale ori de câte ori ar fi constat erori în declarația inițială doar în situația în care nu s-a efectuat verificarea autorității fiscale pe perioada respectivă.

O dată cu începerea inspecției fiscale societatea nu mai poate depune declarații rectificative nici în timpul verificărilor fiscale și nici ulterior acestora, întrucât organele de inspecție fiscală, în timpul controlului fiscal verifică legalitatea și conformitatea declarațiilor fiscale, corectitudinea și exactitatea îndeplinirii obligațiilor de către contribuabili, respectarea prevederilor legislației fiscale, confruntă declarațiile fiscale cu informațiile proprii sau din alte surse și în cazul în care se constată diferențe se stabilesc obligații fiscale suplimentare.

În consecință, organele fiscale în mod legal nu au restituit suma de .X. lei întrucât declarațiile rectificative depuse de societate nu mai pot fi luate în considerare având în vedere faptul că acestea au făcut obiectul unei acțiuni de control fiscal pentru același impozit și aceeași perioadă.

Având în vedere documentele prezentate la dosarul cauzei, prevederile legislative invocate, precum și considerentele mai sus formulate și în conformitate cu art.216 alin.(1) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu pct. 11.1 lit.a) din Ordinul Președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr.2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, care prevede:

“11.1. 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”,

se va respinge contestația ca neîntemeiată pentru suma de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați.

2.Referitor la suma de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați, cauza supusă soluționării este dacă la data depunerii cererii de restituire a sumelor rezultate în urma depunerii declarațiilor rectificative prin care au fost diminuate obligațiile fiscale principale era împlinit termenul de prescripție a dreptului de a solicita restituirea sumelor.

În fapt, societatea a depus în luna decembrie 2009 declarații rectificative pentru perioada ianuarie 2004 - august 2007 prin care a diminuat obligațiile fiscale principale reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați.

Prin Cererea nr..X./23.12.2009, depusă la Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X., societatea a precizat că urmare a declarațiilor rectificative depuse în data de 15.12.2009 înregistrează un sold debitor în sumă de X lei și solicită restituirea acestuia.

Prin adresa nr.X/X/08.06.2010 Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. a răspuns societății că potrivit dispozițiilor legale angajații societății nu erau scutiți de la plata contribuției la Fondul Național Unic de Asigurări Sociale de Sănătate, calculul fiind făcut la nivelul salariului minim brut pe țară, fără să fie menționat nimic despre restituirea sumelor .

S.C. .X. .X. .X. S.R.L. a solicitat prin Cererea nr..X./14.12.2011 depusă la Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili restituirea sumei de .X. lei reprezentând debitele achitate în plus de societate la bugetul asigurărilor sociale de stat și existente în soldul contului 9903 *“Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire”*.

Organele fiscale au soluționat Cererea de restituire a societății nr..X./14.12.2011 prin care au respins la restituire suma de .X. lei, reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați rezultată în urma depunerii declarațiilor rectificative motivând că suma nu poate fi restituită întrucât a fost împlinit termenul de prescripție.

Prin contestația formulată societatea precizează că a depus pentru prima dată în anul 2009 la Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X. Cererea de restituire înregistrată sub nr..X., fapt ce demonstrează că cererea a fost depusă în termenul de prescripție.

De asemenea, societatea susține în contestația formulată că prescripția nu curge, potrivit art.16 din Decretul nr.167/1958 privitor la prescripția extinctivă, republicat, pentru că prin depunerea Cererii

nr..X./23.12.2009 termenul de prescripție aferent dreptului societății de a solicita rambursarea s-a întrerupt.

În drept, cu privire la împlinirea termenului de prescripție și a dreptului de a cere compensarea sau restituirea creanțelor fiscale la art.135 din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, republicată, se menționează:

“ART. 135

Prescripția dreptului de a cere compensarea sau restituirea

Dreptul contribuabililor de a cere compensarea sau restituirea creanțelor fiscale se prescrie în termen de 5 ani de la data de 1 ianuarie a anului următor celui în care a luat naștere dreptul la compensare sau restituire.”

Față de dispozițiile legale menționate anterior se retine că, în ceea ce privește prescripția dreptului de a cere compensarea sau restituirea creanțelor bugetare pentru perioada ianuarie 2004 – august 2007, termenul se prescrie în termen de 5 ani de la data de 1 ianuarie a anului următor celui în care a luat naștere dreptul la compensare sau restituire.

Din documentele existente la dosarul cauzei se reține că prin Cererea nr..X./23.12.2009 societatea a adus la cunoștința organelor fiscale că înregistrează un sold debitor în sumă de X lei și solicită restituirea sumei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați rezultată în urma depunerii declarațiilor rectificative pentru perioada ianuarie 2004 – august 2007.

De asemenea, **S.C. .X. .X. .X. S.R.L.** a transmis organelor fiscale din cadrul Administrației Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X. adresa nr.X/04.02.2010 prin care a solicitat clarificări privind baza de calcul a contribuției individuale de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați, precum și restituirea sumelor aferente “așa cum au fost cerute” și prin adresa nr..X./23.12.2009.

Astfel, societatea a depus declarații rectificative în vederea corectării calculului contribuției individuale ale asiguraților de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați ca urmare a interpretării eronate a prevederilor legale în sensul că societatea a utilizat ca bază de calcul salariul obținut de angajați și nu salariul minim pe economie.

În ceea ce privește angajații societății pentru care s-a solicitat rectificarea declarațiilor societatea precizează că aceștia sunt salariați care obțin venituri din salarii ca urmare a activității de creare de programe pentru calculator, activități care sunt scutite de plata impozitului pe salarii.

Prin adresa nr..X./22.02.2010, Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X. a solicitat Direcției Generale de Metodologii Fiscale, Îndrumare și Asistență Contribuabili din cadrul Agenției Naționale de Administrare Fiscală punct de vedere cu privire la restituirea sumelor rezultate ca urmare a depunerii declarațiilor rectificative pe perioada ianuarie 2004-august 2007 prin care au fost diminuate obligațiile fiscale reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurații cu funcția de programatori.

Prin adresa nr.X/08.06.2010, Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X. a răspuns societății cu privire la persoanele care efectuează activități de creare de programe pentru calculator că acestea obțin venituri care nu sunt incluse în veniturile salariale și nu sunt impozabile, dar care nu sunt scutite de plata contribuției, calculul efectuându-se la nivelul salariului minim brut pe țară și nu la venitul obținut, dar nu a făcut nicio precizare privind restituirea sumelor respective.

La adresa nr.X/08.06.2010 Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X. a anexat și punctul de vedere primit de la Casa Națională de Asigurări de Sănătate cu adresa nr.X/2010 în care se menționează că *“pentru perioada ianuarie 2004- august 2007, societatea nu beneficiază de rambursarea sumelor reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate calculată la salariul minim brut pe țară pentru anagajații societății în funcția de programatori.”*

Astfel, din coroborarea celor două adrese, de la Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. și respectiv Casa Națională de Asigurări de Sănătate, se reține că societății nu-i pot fi restituite sumele în totalitate, respectiv cele reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați calculată la salariul minim brut pe țară pentru angajații săi

Prin urmare, **S.C. .X. .X. .X. S.R.L** a solicitat diferența între contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate calculată la salariul obținut de angajați și cea calculată la salariul minim pe economie, fără să solicite și contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați calculată la salariul minim brut pe țară, în conformitate cu punctul de vedere al Casei Naționale de Asigurări de Sănătate.

Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. transmite societății cu adresa nr.XA/16.06.2010 că *“Urmare adresei dvs transmisă prin e-mail în data de 08.06.2010...solicitarea dv. pentru rambursarea sumelor plătite în plus este în curs de soluționare la Serviciul Evidență Analitică pe Plătitori Contribuabili Mijlocii.”*

Prin urmare, se reține că Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. a răspuns societății cu privire la baza de calcul la care se calculează contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurații, dar nu a dat curs solicitării societății de a restitui sumele, recunoscând doar că cererea este în curs de soluționare.

De asemenea, **S.C. .X. .X. .X. S.R.L.** prin adresa înregistrată la Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili nr.X/04.08.2011, revine la cererea de restituire înregistrată la Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. sub nr..X./23.12.2009, precizând că *“...scopul adresei nu este de a formula o nouă cerere de restituire a contribuției individuale de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați virate în plus la bugetul de stat de societate în perioada ianuarie 2004 – august 2007, ci o solicitare oficială de soluționare a cererii depusă în anul 2009.”*

Prin adresa nr.X/19.08.2011 Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili comunică **S.C. .X. .X. .X. S.R.L.** *“Referitor la cererea dvs. înregistrată sub nr.X/04.08.2011, prin care solicitați informații în legătură cu cererea nr..X./23.12.2009... Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. ne transmite dosarul care a stat la baza soluționării cererii potrivit căruia v-a fost comunicată soluția cu adresa nr.X/08.06.2010.”*

Or, potrivit adresei nr.X/08.06.2010, așa cum s-a analizat anterior, Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. a transmis doar precizări privind baza de calcul a contribuției individuale de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați, fără să facă precizări privind restituirea sau să emită un act administrativ fiscal prin care să soluționeze cererea de restituire a societății.

Având în vedere cele menționate anterior, **.X. .X. .X. S.R.L.** revine cu adresa înregistrată la Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili sub nr..X./24.10.2011 susținând că *“Cererea nu a fost încă soluționată, deși potrivit răspunsului nr..X./19.08.2011, Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X. consideră că societatea a primit răspunsul de soluționare nr.X/X/08.06.2010.”*, prin care solicită din nou restituirea contribuției individuale de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați achitată în plus la bugetul asigurărilor sociale.

Mai mult decât atât, societatea precizează în adresa nr..X./24.10.2011 că răspunsul invocat de Direcția Generală de Administrare a Marilor Contribuabili, respectiv adresa nr.X/X/08.06.2010 *“...nu reprezintă un act administrativ fiscal ...așa cum se precizează în mod expres în conținutul acestuia ...reprezintă doar o adresă privind modul de aplicare a prevederilor legale.”*

În consecință, în decembrie 2011, **S.C. .X. .X. .X. S.R.L. solicită prin adresa nr..X./14.12.2011** restituirea sumei de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați achitată în plus în contul *“Venituri ale bugetelor asigurărilor sociale de stat încasate în contul unic, în curs de distribuire”*.

În urma depunerii de către societate a Cererii nr..X./14.12.2011 organele fiscale din cadrul Direcției Generale de Administrare a Marilor Contribuabili au respins la restituire suma de .X. lei aferentă declarațiilor rectificative privind contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de societate de la angajați săi pentru perioada noiembrie 2004 - decembrie 2005, motivând că această sumă aparține unei perioade prescrise.

Or, așa cum s-a expus mai sus, cererea de restituire nr..X./23.12.2009 nu a fost soluționată de Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X., așa cum eronat precizează organele fiscale și în conținutul adresei nr..X./05.03.2013, înregistrată la Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor sub nr.X/07.03.2013, întrucât nu a fost emisă nicio decizie de restituire privitoare la suma de .X. lei.

Organul de soluționare constată că potrivit dispozițiilor legale ale art.135 din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, republicată, dreptul de a solicita restituirea creanțelor fiscale pentru perioada ianuarie 2004 – august 2007, respectiv dreptul de a solicita restituirea contribuției individuale de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați începe să curgă începând cu data de 01.01.2005 și se prescrie în termen de 5 ani, respectiv 01.01.2010.

Având în vedere faptul că Cererea de restituire nr..X. a fost depusă de **S.C. .X. .X. .X. S.R.L.** la Administrația Finanțelor Publice pentru contribuabili Mijlocii .X. în anul 2009, se reține că dreptul de a solicita restituirea nu era prescris la data depunerii cererii, respectiv 23.12.2009.

Subliniem faptul că cererea vizează doar restituirea diferenței privind contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de societate de la angajați săi calculată în plus și virată la bugetul asigurărilor sociale și nu a întregii contribuții virate de societate și calculată la venitul salarial integral obținut de angajații săi.

Se reține că dreptul material la acțiune se stinge prin prescripție numai în situația în care nu a fost exercitat în termen, prescripția intervenind ca o sancțiune a pasivității titularului dreptului de a solicita îndeplinirea prestației la care are dreptul.

De asemenea, se reține că în speță nu este incidentă prescripția întrucât contestatorul și-a exercitat dreptul de acțiune în interiorul termenului de prescripție întrucât a depus cererea de restituire prin adresa înregistrată la

Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. nr..X./23.12.2009, iar prescripția s-ar fi născut la data de 01.01.2010.

Prin urmare nu sunt aplicabile prevederile art.135 din Codul de procedură fiscală, invocate de organele fiscale din cadrul Direcției Generale de Administrare a Marilor Contribuabili întrucât pentru suma de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați societatea a întreprins în cadrul termenului de prescripție demersurile prevăzute de lege pentru restituirea sumelor achitate în plus, prin depunerea cererii de restituire nr..X. la data de 23.12.2009 la Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X..

Având în vedere situația prezentată mai sus, precum și faptul că organele fiscale nu au emis o decizie de restituire, potrivit legii, urmare a Cererii nr..X./23.12.2009 depusă la Administrația Finanțelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii .X. de societate, se reține că nu pot fi aplicate prevederile art.135 din Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare motiv pentru care se va face aplicațiunea art.216 alin.(3) și alin.(3¹) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, unde se stipulează:

“(3)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.

(3¹) Soluția de desființare este pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării deciziei, iar noul act administrativ fiscal emis vizează strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a pronunțat soluția de desființare.”

coroborate cu pct.11.6 din Ordinul Președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr.2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, se va desființa Decizia de restituire nr..X./01.06.2012, emisă de către organele fiscale din cadrul Direcției Generale de Administrare a Marilor Contribuabilipentru suma totală de .X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați respinsă la restituire, urmând ca organele fiscale, să reanalizeze cauza pentru aceeași obligație

fiscală din actul administrativ desființat, având în vedere considerentele din motivarea prezentei decizii și dispozițiile normative incidente în materie.

Pentru considerentele reținute și în baza prevederilor legale invocate în cuprinsul prezentei decizii, precum și în temeiul art.216 alin.(1), alin.(3) și alin.(3¹) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu pct. 11.1 lit.a) și 11.6 din Ordinul Președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală nr.2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, se

DECIDE

1.Respingerea ca neîntemeiată a contestației formulată de **S.C. .X. .X. S.R.L.** împotriva Deciziei de restituire nr...X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați respinsă la restituire.

2.**Desființarea** Deciziei de restituire nr...X. lei reprezentând contribuția individuală de asigurări sociale de sănătate reținută de la asigurați respinsă la restituire,urmând ca organele fiscale, să reanalizeze cauza pentru aceeași obligație avută în vedere prin actul administrativ desființat parțial, având în vedere considerentele din motivarea prezentei decizii și dispozițiile normative incidente în materie.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul .X., în termen de 6 luni de la data comunicării.

DIRECTOR GENERAL,

X