

MINISTERUL ECONOMIEI SI FINANTELOR
DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE
S A L A J

DECIZIA Nr.11
din 2007

privind soluționarea contestației formulată de S.C. S.R.L. cu
sediul social în localitatea str. , înregistrată la
D.G.F.P.Sălaj sub nr. din .2006.

S.C. S.R.L. cu sediul social în localitatea str.
, formulează contestație împotriva Raportului de inspectie fiscală
încheiat ca urmare a cererilor de restituire a impozitului pe venitul obținut în
România, de persoane juridice nerezidente, aferent anilor 2002,2003,2004 si 2005
pe care o depune la D.G.F.P. Sălaj la data de .2006 fiind înregistrată sub nr.

D.G.F.P.Sălaj cu adresa nr. din 2007 înaintează contestația și
documentele aduse în susținere A.C.F. Sălaj în vederea completării dosarului
contestației în conformitate cu pct. 3.1 și 3.2 ale Ordinului nr. 519 al prezidentului
Agenției Naționale de Administrare Fiscală.

Cu adresa din . 2007 A.C.F.Sălaj înaintează contestația Direcției
Generale a Finanțelor Sălaj însoțită de referatul cu propunerile de soluționare a
contestației.

Obiectul contestației îl constituie respingerea cererii de restituire a impozitului
pe veniturile obținute de persoane juridice nerezidente, aferent anului 2002,
respectiv respingerea parțială a cererii de restituire a impozitului pe veniturile
obținute de persoane juridice nerezidente, aferent anilor 2002,2003,2004, constatări
ale Raportului de inspectie fiscală întocmit la data de 14.08.2006.

Din documentele existente la dosarul cauzei rezultă că Raportul de inspectie
fiscală a fost comunicat societății la data de 2006 astfel contestația este
formulată în termen și a fost semnată în original de reprezentantul legal al societății.

I. S.C. S.R.L. formulează contestație împotriva Raportului de
inspectie fiscală întocmit de A.C.F. Sălaj la data de 14.08.2006, solicitând
reanalizarea cererilor de restituire a impozitului pe venitul nerezidentilor obținut în
România în anii 2002, 2003, 2004.

Prin cererea înregistrată la societate sub numărul din 2006 și la
D.G.F.P. Sălaj sub nr. din 2006 societatea face cunoscut faptul că în
cursul anului 2002 în baza contractului de consultantă și servicii externe nr.

/02.10.2001 a achitat diverse sume către partenerul extern I
aplicând o impozitare prin retenere la sursă de 15% în baza
O.G. 83/25.08.1998 art. 2.

În urma controlului ulterior efectuat în Italia de către organele fiscale se
acceptă doar aplicarea Convenției dintre România și Italia cu un impozit de 5% ce a
atras o plată suplimentară în Italia (fiind deduse în anul 2002 integral impozitele
plătite în România) de 24645 EUR.

Fată de cele arătate solicită restituirea impozitului de 24645 EUR plătit în plus, acesta urmând a fi virat către

Societatea motivează cererea de restituire a acestei diferențe în baza legislației referitoare la impozitarea veniturilor obținute de nerezidenți, în vigoare, în această perioadă.

Prin cererea înregistrată la societate sub numărul din .2006 și la D.G.F.P. Sălaj sub nr. din .2006 societatea face cunoscut faptul că în cursul anilor 2003, 2004, 2005 în baza contractului de consultantță și servicii externe nr. 10/09.01.2003 a achitat diverse sume către partenerul extern

S.R.L aplicând o impozitare prin retenție la sursă de 15% în baza O.G. 83/25.08.1998 art. 2. Arătând că organele fiscale italiene recunosc și aplică Convenția de evitare a dublei impuneri dintre România și Italia cu un nivel de impozitare de 5%, astfel solicită restituirea diferenței de 10% achitată în plus astfel:

- pentru anul 2003 25371 EUR
- pentru anul 2004 25972 EUR
- pentru anul 2005 17476 EUR

Societatea motivează cererea de restituire a acestor diferențe în baza legislației referitoare la impozitarea veniturilor obținute de nerezidenți în vigoare în această perioadă.

În susținerea contestației aduce certificatul de rezidență fiscală nr. /2005, contractele de servicii încheiate cu partenerii externi, certificate de atestare fiscală, situația plăților externe precum și a impozitelor calculate și virate.

II. Din raportul de inspecție încheiat ca urmare a cererii nr. 2006 înregistrată la D.G.F.P. Sălaj-A.F.P Jibou sub nr. 2006 prin care S.C.

S.R.L. solicită restituirea impozitului pe venitul nerezidenților obținut în România în anii 2002, 2003, 2004 se rețin următoarele:

În baza O.G. 83/98, OMFP 635/2002, a Legii 571/2003 privind Codul fiscal și a normelor de aplicare a Legii 571/2003 s-a procedat la verificarea impozitului pe veniturile realizate în România de persoanele nerezidente.

În data de 02.10.2001 S.C. S.R.L. încheie un contract de consultantță și servicii cu firma din Loreno Italia contract prelungit și în anul 2002 acest contract având numărul 1 .

În data de 09.01.2003 S.C. S.R.L. încheie un alt contract de consultantță și servicii cu firma S.R.L., acest contract purtând numărul 10, contract care s-a prelungit până în anul 2005.

Impozitul datorat de nerezidenți se calculează, se reține și se virează de către plătitorii de venituri prin aplicarea cotei de impozit asupra veniturilor brute. Cota de impozit este de 15% conform art. 2 alin. (1) lit. b) din O.G. 83/1998 cu modificările ulterioare și a art. 116 alin. (2) lit. C) din Legea 571/2003 cu modificările ulterioare.

S.C. S.R.L. a calculat, reținut și virat impozit pe venitul nerezidenților în cotă de 15% după cum urmează:

Anul	Impozit platit	Beneficiar nerezident
2.002	114.233 lei	
2.003	143.004 lei	
2.004	157.448 lei	
2.005	95.123 lei	
Total	509.808 lei	

Conventia de evitare a dublei impuneri dintre România si Italia din 14.01.1997 la art. 13 alin. (2) prevede o cotă de impozit ce nu poate depăși 5% din suma comisiunelor incasate ca venit din cealaltă țară.

S.C. S.R.L prin adresa .2006 solicită restituirea sumei de 24645 EURO echivalent a 76155 lei plătită în plus la bugetul de stat ca impozit pe venitul nerezidentilor în anul 2002. De asemenea prin adresa 291/16.06.2006 solicită restituirea sumelor plătite în plus la bugetul de stat ca impozit pe venitul nerezidentilor pentru anii 2003,2004,2005 după cum urmează:

- anul 2003	95336 lei echivalent	25371 EUR
- anul 2004	104965 lei echivalent	25972 EUR
- anul 2003	63415 lei echivalent	17476 EUR
Total	263716 lei	68819 EUR

S.C. S.R.L a retinut la sursă impozitul pe veniturile nerezidentilor pe care l-a virat la bugetul de stat. Certificatele de rezidență fiscală originale au fost prezentate organului de control fiscal în data de 19.07.2006 sub nr. /14.04.2006 pentru valabil pentru anul 2002 si numărul /14.04.2006 pentru S.R.L valabil pentru anii 2003-2005.

În concluzie s-a respins cererea de restituire a impozitului pe veniturile nerezidentilor plătite peste cota prevăzută în convenție în anul 2002, formulată prin adresa /16.06.2006 întrucât nu au fost respectate prevederile O.G. 83/1998 art. 12, alin. (2) si ale OMFP 635/2002 Anexa 1 pct. II.

De asemenea s-a respins partial cererea de restituire a impozitului pe veniturile nerezidentilor pentru anii 2003, 2004 si 2005 formulată prin adresa nr. 291/16.06.2006 astfel:

- nu s-a acceptat restituirea impozitului plătit în plus pentru anii 2003 si 2004 pentru nerespectarea prevederilor O.G. 83/98 art.12 alin. (2), OMFP 635/2002 Anexa 1 pct. II, Legea 571/2003 art. 118 alin. (2), H.G. 44/2004 pct.13 alin. (1) si (2) si H.G. 1840/2004 pct. 15 alin. (1).

- s-a acceptat restituirea impozitului pe veniturile nerezidentilor plătit în plus în 2005 de către S.C. S.R.L în sumă de 63415 lei care se încadrează în prevederile H.G. 1840/2004 pct. 15 alin. (1) adică prezentarea Certificatului de rezidență fiscală în anul 2006 pentru anul 2005.

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, având în vedere constatările organului de inspecție fiscală, susținerea constestatarei, precum și prevederile actelor normative în vigoare în perioada controlată se rețin următoarele:

Urmare analizei modului de îndeplinire a condițiilor de procedură prevăzute la art.175,176, 177 alin. (1) si art 179 din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată, s-au constatat următoarele:

În fapt verificarea efectuată la S.C. S.R.L a avut loc ca urmare a cererilor formulate de către aceasta pentru restituirea impozitului pe venitul obținut în România de persoane juridice nerezidente în anii 2002-2005. Urmare verificării efectuate s-a întocmit Raportul de inspecție fiscală înregistrat la Activitatea Controlului Fiscal sub nr.3631 din 30.08.2006 si prin care s-a constatat că nu sunt îndeplinite prevederile O.G. 83/1998 si OMFP 635/2002 pentru restituirea impozitului pe venitul persoanelor juridice nerezidente achitat în plus în anul 2002 si ale O.G. 83/98 art.12 alin. (2), OMFP 635/2002 Anexa 1 pct. II, Legea 571/2003 art. 118 alin. (2), H.G. 44/2004 pct.13 alin. (1) si (2) si H.G. 1840/2004 pct. 15 alin. (1) pentru restituirea impozitului pe venitul nerezidentilor achitat în plus în anul 2003-2004.

Cauza supusă solutionării este dacă Direcția Generală a Finanțelor Publice Sălaj se poate investi cu solutionarea pe fond a contestatiei în condițiile în care contestatia a fost formulată împotriva raportului de inspectie fiscală.

În drept, sunt aplicabile prevederile art. 183 alin.(5) și ale art. 187 din O.G. 92/2003, privind Codul de procedură fiscală, republicată, care stipulează:

Art. 183 alin. (5): “ Organul de solutionare competent se va pronunța mai întâi asupra excepțiilor de procedură și asupra celor de fond, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu se va mai proceda la analiza de fond a cauzei.”

Art. 187 alin. (1): “ Dacă organul de solutionare competent constată neîndeplinirea unei condiții procedurale, contestatia va fi respinsă fără a se proceda la analiza pe fond a cauzei.”

Ca urmare a verificării condițiilor de procedură reglementate de Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, se reține că acestea nu au fost respectate deoarece contestatia a fost formulată împotriva raportului de inspectie fiscală.

În ceea ce privește raportul de inspectie fiscală acesta nu reprezintă titlu de creanță fiind un act prin care se prezintă rezultatele inspectiei fiscale din punct de vedere faptic și legal. Dacă ca urmare a inspectiei, se modifică baza de impunere, raportul întocmit va sta la baza emiterii deciziei de impunere.

În conformitate cu art 86 din O.G. 92/2003, republicată

ART. 86

Acte administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere

Sunt asimilate deciziilor de impunere și următoarele acte administrative fiscale:

a) deciziile privind rambursări de taxa pe valoarea adăugată și **deciziile privind restituiri de impozite, taxe, contribuții și alte venituri ale bugetului general consolidat;**

b) deciziile referitoare la bazele de impunere;

c) deciziile referitoare la obligațiile de plată accesorii;

d) procesele-verbale prevăzute la art. 138 alin. (6) și art. 165 alin. (2).

În conformitate cu art. 175 din O.G. 92/2003 alin. (3) “Baza de impunere și impozitul taxa sau contribuția stabilite prin decizie de impunere se contestă numai împreună.” și în conformitate cu art. 176 alin (2) din actul normativ sus-mentionat **“obiectul contestatiei îl constituie numai sumele și măsurile stabilite și înscrise de organul fiscal în titlul de creanță sau în actul administrativ fiscal atacat, cu excepția contestatiei împotriva refuzului nejustificat de emiterie a actului administrativ fiscal.”**

Astfel conform Ordinului 519/2005 al președintelui Agenției Naționale de Administrare Fiscală privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, pct. 13.1” Contestatia poate fi respinsă ca:

lit. e) prematur formulată, în situația în care sumele constatate nu sunt stabilite cu titlu definitiv în sarcina acestuia sau **în situația în care contribuabilul contestă un act premergător care stă la baza emiterii unui act administrativ fiscal.”**

Fată de cele arătate se reține că potrivit O.G. 92/2003, republicată, poate fi contestată doar decizia de impunere emisă în baza raportului de inspectie fiscală și nu acest raport.

S.C.

S.R.L are posibilitatea de a contesta în temeiul acestei ordonanțe **decizia de restituire** care urmează să fie emisă de Administrația

Finanțelor Publice a orașului Jibou în baza raportului de inspecție fiscală nr. din
2006 încheiat de către Activitatea Controlului Fiscal Sălaj.

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei în temeiul Ordonanței
Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, se

D E C I D E:

1. Respingerea ca prematur formulată a contestației.
2. Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Sălaj în termen de 6 luni de la comunicare .

DIRECTOR EXECUTIV