

DECIZIA nr. 132
din data de 30.09.2006

Directia Generala a Finantelor Publice a jud. a fost sesizata prin adresa/16.06.2006, de catre Activitatea de Control Fiscal Cluj asupra aspectelor cuprinse in contestatia formulata de **SC X SRL** impotriva Deciziei de impunere/09.05.2006, emisa pe baza Raportului de inspectie fiscala partiala inregistrat sub/08.05.2006.

Contestatia are ca obiect suma de stabilita prin Decizia de impune nr/09.05.2006 cu titlu de obligatii fiscale suplimentare, reprezentand:

- Sume datorate privind protectia speciala si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap
- dobanzi aferente;
- penalitati de intarziere aferente

Directia Generala a Finantelor Publice a jud. Cluj, constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de **art.176, art.177 si art.179 din O.G. nr.92/24.12.2003- privind Codul de procedura fiscala, republicata**, este competenta sa solutioneze pe fond contestatia **SC X SRL**.

I. Prin contestatia formulata, petitionara solicita:

- 1.Anularea Deciziei de impunere/09.05.2006;
- 2.Anularea bazei impozabile stabilite suplimentar la sursa "sume datorate privind protectia speciala si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap" in cuantum de... lei.
- 3.Anularea creantelor fiscale principale si accesorii stabilite si individualizate in sarcina societatii de plata. in cuantum de... RON.

Motivele care stau la baza solicitarilor de mai sus:

- dispozitiile art. 42, al.1 din OUG nr.102/1999, cu completarile si modificarile ulterioare, constituie izvorul unui raport obligational legal intre subscrisa si statul raman, raport al carui obiect consta in dreptul statului roman de a pretinde agentilor economici sa angajeze persoane cu handicap si in obligatia acestora de a se conforma acestei cerinte.

-obligatia instituita in sarcina societatii contestatoare, prin art.42, al.(1) din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile ulterioare, este nula pentru imposibilitatea obiectului. (Petitionara invoca art.50 din Constitutia Romaniei)

- societatea se afla intr-o imposibilitate absoluta si obiectiva de a-si indeplina obligatia impusa de lege in sarcina acesteia. Obiectul principal de activitate este intermedierea in comertul cu produse alimentare, bauturi si tutun, statul de functii continand in proportie covarsitoare agenti comerciali, soferi, manipulanti, supervizori sau gestionari. Nici una din aceste functii nu este pretabila pentru ocuparea de catre o persoana cu dizabilitai fizice sau psihice intrucat toate presupun disponibilitate la program prelungit, deplasari indelungate si frecvente, sofat, munca fizica, ect.

- in ce priveste restul functiilor- referent, jurist, administrator retea, contabil, etc., necesita experienta in domeniu si majoritatea sunt ocupate inca de la inceputul activitatii (1997).

- din informatiile pe care le detine, in evidentele A.J.O.F.M. figureaza doar 34 persoane cu handicap, absolut insuficient raportat la numarul de agenti economici din judet care au un numar de peste 100 angajati. Indeplinirea obligatieie in discutie este imposibila nu numai pentru societate dar si pentru marea majoritate de agenti economici care intra sub incidenta art.42, al.1. din OUG 102/1999.

- neindeplinirea obligatiilor asumate prin manifestarea de vointa valabil exprimata sau impuse de lege atrage raspunderea celui in culpa care este obligat sa repare prejudiciul cauzat sau sa suporte sanctiunea prevazuta de lege.

- petitionara invoca art. 43, al.2 din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile ulterioare, mentionad ca raportul juridic obligational nascut in temeiul art.42, al.1 din acela act normativ, are un obiect imposibil de realizat, deci este nul.

- nulitatea absoluta face sa se considere ca raportul obligational dintre societate si statul roman nu s-a nascut niciodata, in consecinta, nu se poate pune problema executarii sau neexecutarii obligatiilor impuse prin lege- izvorul raportului obligational. In aceste conditii nu se poate pune nici problema existentei unor cauze generale (legitima aparare, forta majora, cazul fortuit s.a.) sau speciale (art.43, al.2 din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile ulterioare);

II. Prin Raportul de inspectie fiscala nr./08.05.2006 ce a stat la baza emiterii deciziei de impunere, organele de inspectie fiscala au verificat pe perioada 01.01.2001-31.03.2006, contributia la Fondul special pentru protectia si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap.

In urma verificarilor efectuate, echipa de inspectie fiscala a constatat urmatoarele:

1).- pentru perioada iunie 2003- martie 2006-

- incepand cu luna iunie 2003, societatea avea obligatia de a angaja persoane cu handicap cu contract individual de munca intr-un procent de 4% din numarul total de angajati, intrucat, numarul angajatilor este mai mare de 100, respectiv 75, potrivit art.42, al.(1) din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile ulterioare.

- in perioada iunie 2003-martie 2006, agentul economic avea obligatia de a calcula, inregistra si vira luna catre bugetul de stat o suma egala cu salariul minim brut pe tara inmultit cu numarul de locuri de munca in care nu a incadrat persoane cu handicap, potrivit art.43, al.(1) din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile ulterioare.

- in perioada iunie 2003-martie 2006, societatea nu a solicitat trimestrial A.J.O.F.M repartizarea de persoane cu handicap, potrivit art.43, al.(2) din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile ulterioare.

- din Nota explicativa data de d-l in calitate de administrator (anexa 6), rezulta ca in perioada 01.06.2003-31.03.2006, societatea nu a calculat si achitat catre bugetul statului contributia la constituirea fondului special de sustinere a persoanelor cu handicap si nici nu a solicitat A.J.O.F.M. Cluj repartizarea unor astfel de persoane, nerespectand prevederile art.43 din OUG 102/1999, cu modificarile si completarile ulterioare.

-ca urmare a nerespectarii prevederilor art.42 al.(1) si art.43 al.(1) si (2) din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile, echipa de inspectie fiscala a procedat la calcularea obligatiei suplimentare pe care o datora societatea la constituirea Fondul special pentru protectia si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, rezultand un debit suplimentar aferent perioadei 01.06.2003-31.03.2006, in suma de ... lei, dobanzi in suma de ... lei si penalitati de intarziere in suma de ... lei (anexele 2- 5 la raportul de inspectie fiscala.) .

- Temei de drept: -OUG 102/1999, art.42, al.(1) si art.43, al.(1); Legea 519/2002, art.42, al.(1) si art.43, al.(1); Legea 343/2004, art.42, al.(1); art.115, al.(1) si art.120 din OG 92/2003/R/2005; OG 26/2001, art.13; L.210/2005, art.15/6; OG.61/2002, art.14, al.(1). .

III. Luand in considerare constatările organelor de control, motivele prezentate de societate, documentele existente la dosarul cauzei precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, invocate de contestatoare si de catre organele de control, se retin urmatoarele:

In fapt, se retine ca, incepand cu luna iunie 2003 societatea depaseste numarul de 100, respectiv 75 de angajati, intrand astfel sub incidenta art.42, al.(1) din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile ulterioare.

In perioada 01.06.2003-31.03.2006, societatea nu a angajat persoane cu handicap cu contract individual de munca intr-un procent de 4% din numarul total de angajati, nu a calculat si achitat catre bugetul statului contributia la constituirea fondului special de sustinere a persoanelor cu handicap si nici nu a solicitat A.J.O.F.M. repartizarea unor astfel de persoane, nerespectand prevederile art.43 din OUG 102/1999, cu modificarile si completarile ulterioare.

Astfel, organele de inspectie fiscala au constatat ca in perioada 01.06.2003-31.03.2006, societatea nu a respectat prevederile art.42, al.(1) si art.43 al.(1) si (2) din OUG 102/1999 cu completarile si modificarile ulterioare si in consecinta au calculat obligatii fiscale suplimentare cu titlu de Sume datorate privind protectia si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap in cuantum de ... lei (anexele 2-5 la raportul de inspectie fiscala).

Pentru nevirarea la termen a contributiei in suma de ... lei, au fost calculate dobanzi in suma ... lei, precum si penalitati de intarziere in suma de (anexele 2-5 4 la raportul de inspectie fiscala).

Cauza supusa solutionarii este de a stabili daca petitionara, tinand cont in perioada iunie 2003-martie 2006 depaseste numarul de 100 respectiv 75 de angajati, avea obligatia constituirii si virarii contributiei la Fondul special pentru protectia si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, in conditiile in care societatea nu a angajat persoane cu handicap cu contract individual de muncă într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajați si nici nu a solicitat trimestrial A.J.O.F.M. repartizarea de astfel de persoane.

In drept, in speta, pentru perioada in cauza sunt aplicabile:

-dispozitiile **art.42, al.(1)** si **art.43** din **Legea 519/2002** pentru aprobarea OUG nr.102/1999 privind protectia specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, potrivit carora:

Art.42(1) "Persoanele juridice care au un număr de cel puțin 100 de angajați 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".

Art.43 "(1) Persoanele juridice 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.

(2) Sunt exceptate de la plata obligatorie prevăzută la alin. (1) persoanele juridice care fac dovada că au solicitat trimestrial la Agenția Națională pentru Ocuparea Forței de Muncă repartizarea de persoane cu handicap."

-prevederile **art. 2, 3 si 5** din **Instructiunile Nr. 1008/220 din 20 mai 2003**, privind aplicarea art. 43 alin. (2) din O.U.G. nr. 102/1999 privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 519/2002, potrivit carora:

ART. 2 "Solicitarea trimestrială privind repartizarea de persoane cu handicap se realizează astfel:

1. persoana juridică întocmește și comunică trimestrial Agenției pentru Ocuparea Forței de Muncă oferta de locuri de muncă vacante pentru persoanele cu handicap;

2. comunicarea ofertei de locuri de muncă vacante pentru persoanele cu handicap se poate face prin corespondență, fax sau prin prezentarea persoanei juridice la sediul Agenției pentru Ocuparea Forței de Muncă;[...]"

ART. 3 "(1) Oferta de loc de muncă pentru persoanele cu handicap este valabilă până în ultima zi lucrătoare a trimestrului în care a fost comunicată de persoana juridică."

ART. 5 "(1) Solicitarea privind repartizarea de persoane cu handicap în vederea încadrării în muncă se dovedește prin răspunsul scris al Agenției pentru Ocuparea Forței de Muncă

- **Legea Nr. 343 din 12 iulie 2004** pentru modificarea și completarea OUG nr.102/1999 privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, **art.1, pct. 15 si 16**, potrivit carora:

pct.15 "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."

pct.16 "Articolul 43 va avea următorul cuprins:"(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.

(2) Sunt exceptați de la plata obligatorie prevăzută la alin. (1) agenții economici, autoritățile și instituțiile publice care fac dovada că au solicitat trimestrial la agențiile județene de ocupare a forței de muncă, respectiv a municipiului București, repartizarea de persoane cu handicap calificate în meseriile respective și că acestea nu au repartizat astfel de persoane în vederea angajării."

Din textele de lege citate se retine ca agentii economici care au cel puțin 100 respectiv 75 angajati si nu au angajat persoane cu handicap cu contract individual de muncă într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajați, au obligatia de a plati lunar catre bugetul de stat o suma egala cu salariul minim brut pe tara inmultit cu numarul de locuri de munca in care nu a angajat persoane cu handicap.

Sunt exceptati de la plata obligatorie a acestei contributii agentii economici care fac dovada ca au solicitat trimestrial la A.J.O.F.M., repartizarea de persoane cu handicap calificate in meseriile respective si ca acestea nu au repartizat astfel de persoane in vederea angajarii.

Din continutul raportului de inspectie fiscala, se retine ca, societatea contestatoare avand peste 100 respectiv 75 salariati, nu a angajat persoane cu handicap in numarul stabilit de lege, si nu a instituit,

declarat si virat contributia la fondul de solidaritate sociala pentru persoane cu handicap corespunzatoare numarului de locuri in care nu s-au incadrat persoane cu handicap, in perioada iunie 2003- martie 2006.

De asemenea, pentru perioada iunie 2003- martie 2006, petenta nu a avut in vedere dispozitiile art.43, al.(2) din O.G. nr.102/1999, cu modificarile si completarile ulterioare, in sensul ca nu a depus trimestrial la A.J.O.F.M cereri prin care sa solicite repartizarea de persoane cu handicap, si ca atare nu poate dovedi solicitarea de repartizare a persoanelor cu handicap prin raspunsul scris al A.J.O.F.M. .

In conformitate cu prevederile legale invocate mai sus, aplicabile perioadei iunie 2003-martie 2006, petenta trebuia sa solicite trimestrial angajarea de persoane cu handicap.

Referitor la argumentele societatii contestatoare, aratate la punctul I. din prezenta, mentionam:

-obiectul de activitate, nu exonereaza pe societatea contestatoare de a angaja persoane cu handicap sau de plata contributiei la Fondul de solidaritate sociala pentru persoane cu handicap, textul de lege, invocat mai sus, nelasand loc de interpretare. Legea are caractere unitare si se aplica pentru toti.

-singura exceptie de la plata fondului respectiv catre bugetul de stat era dovada solicitarii trimestriale la A.J.O.F.M. a repartizarii de persoane cu handicap si imposibilitatea acestora de a repartiza astfel de persoane.

Fata de cele relatate prin prezenta, se constata ca, in mod corect si legal organele de inspectie fiscala au stabilit ca, pentru perioada iunie 2003- martie 2006, petitionara este obligata la plata contributiei reprezentand Fond special pentru protectia si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap in suma de **lei**, asa cum rezulta din anexele nr.2-5 la raportul de inspectie fiscala, drept pentru care contestatia **se va respinge ca neantemeiata.**

Pe cale de consecinta fiscala, conform principiului de drept "*accessorium sequitur principale*", avand in vedere solutia de respingere pentru suma de lei Fond special pentru protectia si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, se va respinge si pentru obligatiile fiscale accesorii aferente acesteia, respectiv **majorari (dobanzi) in suma de lei si penalitati de intarziere in suma de lei.**

Pentru considerentele aratate si in temeiul prevederilor legale enuntate in cuprinsul prezentei, coroborate cu dispozitiile **art.178 -180 si art.185** din **OG nr.92/24.12.2003 privind Codul de Procedura Fiscala**, republicata, se

D E C I D E :

1. Respingerea ca neantemeiata, a contestatiei formulata de **SC X SRL**, impotriva Deciziei de impunere nr/09.05.2006, pentru suma de **lei**- Fond special pentru protectia si incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, aferent perioadei 01.06.2003-31.03.2006, din care:

- debit
- dobanzi aferente
- penalitati de intarziere aferente

2. Prezenta decizie poate fi atacata la tribunalul in termen de 6 luni de la comunicare.