

DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE
JUDETUL
BIROUL SOLUTIONAREA CONTESTATIILOR

Decizia nr.27 din 13.05.2008

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului a fost sesizata de catre Administratia Finantelor Publice a municipiului - Activitatea de Inspectie Fiscala prin adresa din 26.03.2008 asupra contestatiei depuse de SC X SA, inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a judetului sub nr. din 28.03.2008.

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala din 27.02.2008, emisa de Administratia Finantelor Publice a municipiului - Activitatea de Inspectie Fiscala in baza raportului de inspectie fiscala incheiat in data de 26.02.2008 si are ca obiect suma totala de lei, reprezentand:

- impozit pe profit;
- majorari de intarziere aferente impozitului pe profit

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art.207 alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

Constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.205 si art.209 alin.(1) lit.a) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice a judetului este investita sa se pronunte asupra contestatiei.

I. Prin contestatia formulata, SC X SA, reprezentata legal de lichidatorul Y , solicita admiterea acesteia si anulara, in parte, a actelor administrative fiscale atacate, motivand urmatoarele:

SC X SA a fost constituita in anul 2002 prin preluarea unei cote parti din patrimoniul SC Z SA, ca urmare a divizarii acestei societati si are ca obiect de activitate "Inchirierea si subinchirierea de bunuri imobiliare proprii sau inchiriate".

Atat anterior divizarii SC Z SA, cat si ulterior, imobilele reprezentand cladiri, platforme betonate, utilitati si patule pentru porumb au fost inchiriate unor societati.

In perioada 2002-2005, chiria a fost facturata si incasata de catre SC Z SA, iar in perioada ianuarie-martie 2006 chiria a fost facturata de catre SC X SA, dar incasata tot de catre SC Z SA, in calitate de administrator al SC X SA.

Contestatoarea solicita reducerea bazei de impozitare cu cel putin lei, a impozitului pe profit stabilit suplimentar cu circa lei si a obligatiilor accesorii cu lei, sustinand ca organele de inspectie fiscala nu au luat in considerare cheltuielile cu impozitele si taxele datorate bugetului local, estimate ca fiind in suma de lei, achitate de catre SC Z SA in contul SC X SA, cheltuielile cu inregistrarea societatii la Oficiul Registrului Comertului, efectuarea mentiunilor si publicitatea in Monitorul Oficial privind dizolvarea, desemnarea lichidatorului si alte cereri, in suma totala de lei, cheltuielile de executare silita in suma de lei, precum si cheltuielile pentru conducerea evidentelor contabile ale societatii in suma totala de lei.

II Prin raportul de inspectie fiscala incheiat in data de 26.02.2008, organele de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice a municipiului - Activitatea de Inspectie Fiscala au constatat urmatoarele:

Inspectia fiscala generala a fost efectuata in urma adresei din 04.12.2007 emisa de Agentia Nationala de Administrare Fiscala - Directia Generala de Inspectie Fiscala si a vizat perioada 01.01.2003-31.12.2007.

SC X SA a fost infiintata in anul 2002, in baza Hotararii Adunarii Generale Extraordinare a Actionarilor SC Z SA, prin care s-a hotarat divizarea acestei societati si infiintarea a 12 noi societati, prin

preluarea de catre acestea de cote-parti din patrimoniul SC Z SA, conform Proiectului de divizare a SC Z SA (publicat in Monitorul Oficial, partea a IV-a), a actului aditional la actul constitutiv al SC Z SA autentificat sub nr. din 07.04.2006 si a Protocolului din 26.01.2006 si are ca obiect de activitate "Inchirierea si subinchirierea bunurilor imobiliare proprii sau inchiriate."

Imobilele preluate de catre SC X SA din patrimoniul SC Z SA au fost inregistrate in evidenta contabila, in contul 212 "Cladiri", la valoarea de lei, in anul 2006, cand au fost intocmite primele acte contabile.

In perioada 2003 - 2005, SC X SA nu a desfasurat nici o activitate, asa cum rezulta din declaratiile pe propria raspundere depuse de catre reprezentantul legal al societatii la organele fiscale.

Urmare a cererii de mentiuni inregistrata la Oficiul Registrului Comertului sub nr. din 02.03.2006, a fost pronuntata Incheierea din 03.03.2006 privind suspendarea activitatii firmei in perioada 01.01.2003-31.12.2005.

Prin Incheierea din 06.03.2006 a judecatorului delegat la Oficiul Registrului Comertului de pe langa Tribunalul , s-a dispus inscrierea mentiunii privind reluarea activitatii societatii incepand cu data de 01.01.2006.

Conform contractului de administrare nr. din 01.02.2006, administrarea SC X SA este asigurata, incepand cu data de 01.01.2006, de catre SC Z SA.

In baza acestui contract, in perioada 01.01.2006 - 31.03.2007, SC Z SA a emis lunar facturi fiscale catre SC X SA pentru serviciile de administrare, precum si pentru recuperarea cheltuielilor cu utilitati platite de aceasta catre furnizorii de utilitati si pentru serviciile de contabilitate, facturi care au fost inregistrate in contabilitate de ambele parti.

SC Z SA incheie un act aditional la actul constitutiv al societatii, autentificat sub nr. din 07.04.2006, acesta fiind depus la Agentia Nationala de Cadastru si Publicitate Imobiliara - Biroul de Carte Funciara , sub nr. din 19.04.2006, in vederea intabularii constructiilor aflate in , bd. , nr. pe cele 12 societati rezultate din divizare, inclusiv pe SC X SA.

Ulterior, prin adresa din 30.06.2006, SC Z SA solicita Biroului de Carte Funciara neinregistrarea actului aditional trimis anterior, precizand ca renunta la intabularea constructiilor respective pe cele 12 societati deoarece actionarul majoritar SIF BANAT-CRISANA ar fi initiat procesul de fuziune a societatii mama, respectiv SC Z SA cu aceste societati rezultate din divizare.

La data controlului, imobilele din , bd. , nr. sunt inregistrate in cartea funciara in totalitate pe SC Z SA, dar in evidenta contabila, acestea apar inregistrate in patrimoniul fiecareia din cele 12 societati rezultate din divizare.

In perioada verificata, in spatiul detinut de SC X SA inca de la infiintare, si-a desfasurat activitatea SC W SRL.

Avand in vedere art. 5 din Legea nr. 26/1990 privind Registrul Comertului si art. 24 din Legea nr. 31/1990 privind societatile comerciale, conform carora o societate produce efecte juridice si este opozabila fata de terti de la data inregistrarii acesteia la Oficiul Registrului Comertului, precum si faptul ca SC X SA s-a infiintat in luna iulie 2002 prin preluarea unei cote-parti din capitalul social al SC Z SA, incepand cu aceasta data, imobilele respective apartin SC X SA.

In consecinta, pentru spatiul aflat legal in proprietatea SC X SA si utilizat de catre SC W SRL, chiria trebuia facturata, inregistrata in evidenta contabila si incasata de catre SC X SA, pentru toata perioada verificata, inclusiv pentru anii 2003 - 2005.

Din actele prezentate de catre societate s-a constatat ca SC Z SA a fost cea care a facturat si incasat chiria pentru perioada 01.01.2003 - 31.12.2005 iar SC X SA a emis facturi pentru chirie catre SC W SRL doar pentru perioada 01.01.2006 - 15.03.2007.

Pentru perioada 16.03.2007-31.12.2007 nu a fost emisa nici o factura pentru chirie catre SC W SRL, desi aceasta a continuat sa functioneze in spatiul respectiv.

Astfel, pentru veniturile din chirii care trebuiau inregistrate de catre SC X SA in perioada 01.01.2003 - 31.12.2005, organele de inspectie fiscala au stabilit profit impozabil suplimentar in suma de lei, cu un impozit pe profit in suma de lei, precum si majorari si penalitati de intarziere in suma totala de lei.

Pentru prima jumătate a lunii martie 2007, SC X SA a emis factura fiscală din 15.03.2007, în valoare de lei, plus taxă pe valoarea adăugată, către SC W SRL, reprezentând contravaloarea chiriei pentru perioada 01.03.2007 - 15.03.2007.

Rezultă că pentru o lună întreagă, suma reprezentând chiria datorată de chirias ar fi fost de lei, iar pentru un trimestru chiria care ar fi trebuit facturată este de lei.

Astfel, organele de inspecție fiscală au calculat pentru perioada 16.03.2007 - 31.12.2007, un profit impozabil suplimentar în suma de lei, cu un impozit pe profit în suma de lei și majorări de întârziere aferente în suma de lei.

Pentru întreaga perioadă verificată, organele de inspecție fiscală au stabilit un profit impozabil suplimentar în suma de lei, cu un impozit pe profit în suma de lei precum și majorări de întârziere aferente în suma de lei.

Prin cele prezentate, au fost încălcate prevederile art. 11 din Legea contabilității nr. 82/1991 republicată, ale art. 7 din Legea nr. 414/2002 privind impozitul pe profit, pentru anul 2003, art. 19 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, pentru anii 2004, 2005 și 2006 și ale art. 19 din Legea nr. 343/2006 privind modificarea și completarea Legii nr. 571/2003 pentru anul 2007.

În baza raportului de inspecție fiscală încheiat în data de 26.02.2008, organele de inspecție fiscală din cadrul Administrației Finanelor Publice a municipiului - Activitatea de Inspecție Fiscală au emis decizia de impunere din 27.02.2008 privind obligațiile fiscale suplimentare în suma totală de lei, reprezentând impozit pe profit în suma de lei și majorări de întârziere aferente în suma de lei, stabilite în baza art. 11 din Legea contabilității nr. 82/1991 și a art. 119 din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată.

III. Luând în considerare susținerile contestatoarei, constatările organelor de inspecție fiscală, documentele existente la dosarul cauzei, precum și actele normative invocate de contestatoare și de organele de inspecție fiscală, s-au reținut următoarele:

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului este investita sa se pronunte asupra contestatiei formulate de SC X SA, in conditiile in care actele administrativ fiscale atacate nu au fost intocmite conform prevederilor legale.

In fapt, organele de inspectie fiscala au retinut, in urma verificarii, ca SC X SA nu a inregistrat in evidenta contabila, in perioadele 01.01.2003 - 31.12.2005 si 16.03.2007 - 31.12.2007, venituri aferente inchirierii unor spatii detinute de catre societate, stabilind un profit impozabil suplimentar in suma totala de lei, cu un impozit pe profit in suma de lei si majorari de intarziere aferente in suma de lei, fara a indica insa, in raportul de inspectie fiscala incheiat in data de 26.02.2008, temeiul de drept pentru calculul majorarilor de intarziere.

In drept, art. 43 alin. (2) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, precizeaza:

“Actul administrativ fiscal cuprinde urmatoarele elemente:

f) temeiul de drept;”

Art. 109 alin. (1) din acelasi act normativ prevede:

“Rezultatul inspectiei fiscale va fi consemnat intr-un raport scris, in care se vor prezenta constatarile inspectiei din punct de vedere faptic si legal”.

Luand in considerare prevederile legale citate si cele aratate in continutul deciziei, se retine ca organele de inspectie fiscala au procedat in mod gresit neprecizand temeiul de drept pentru calculul majorarilor de intarziere aferente impozitului pe profit suplimentar, in suma de lei.

Referitor la decizia de impunere din 27.02.2008, se retine ca la pct. 2.1.3. “Temeiul de drept”, organele de inspectie fiscala au invocat in mod gresit ca temei de drept pentru calculul impozitului pe profit suplimentar, art. 11 din Legea contabilitatii nr. 82/1991, care se refera la ***“detinerea cu orice titlu, de bunuri materiale, titluri de valoare, numerar si alte drepturi si obligatii, precum si efectuarea de operatiuni economice, fara sa fie inregistrate in contabilitate”***,

fapta care constituie contraventie conform art. 41 din acelasi act normativ.

Pct. 2.1.3. din anexa nr. 2 la Ordinul ministrului finantelor publice nr. 972/2006 pentru aprobarea formularului "Decizie de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" prevede:

"2.1.3. "Temeiul de drept" - se va inscrie detaliat si in clar incadrarea faptei constatate, cu precizarea actului normativ, a articolului, a celorlalte elemente prevazute de lege, cu prezentarea concisa a textului de lege pentru cazul constatat. Temeiul de drept se va inscrie atat pentru obligatia fiscala principala, cat si pentru accesoriile calculate la aceasta."

In temeiul prevederilor legale citate, coroborate cu prevederile art.43 alin.(2) lit.f) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata si tinand seama de documentele anexate la dosarul cauzei, se retine ca organele de inspectie fiscala nu au precizat la punctul 2.1.3. al deciziei de impunere, actul normativ, articolul si celelalte elemente prevazute de lege, in baza caruia au calculat impozitul pe profit suplimentar in suma de lei si majorarile de intarziere in suma de lei, motiv pentru care decizia de impunere din 27.02.2008 urmeaza sa fie anulata.

Fata de cele precizate in continutul deciziei si avand in vedere art. 216 alin. (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, care precizeaza:

"Prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ fiscal atacat, situatie in care urmeaza sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare", precum si ale pct. 102.5. din Normele metodologice de aplicare a Ordonantei Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, aprobate prin Hotararea Guvernului nr. 1050/2004, care prevede:

"In cazul in care, ca urmare a desfiintarii actului administrativ fiscal conform art. 185 alin. (3) din Codul de procedura fiscala este necesara reverificarea unei perioade impozabile, aceasta se va efectua de catre o alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat actul contestat" (art. 185 alin. (3) a devenit art. 216 alin. (3), in urma republicarii Ordonantei

Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala), pct. 3.2."Impozitul pe profit" din raportul de inspectie fiscala incheiat in data de 26.02.2008 urmeaza sa fie desfiintat, iar decizia de impunere din 27.02.2008 urmeaza sa fie anulata.

Pentru considerentele retinute in continutul deciziei si in temeiul art. 210 si art. 216 alin. (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se

DECIDE

Desfiintarea pct. 3.2. "Impozitul pe profit" din raportul de inspectie fiscala incheiat in data de 26.02.2008 si anulara deciziei de impunere din 27.02.2008, urmand sa se incheie alte acte administrative fiscale care vor avea in vedere strict considerentele prezentei decizii.