

017605IL

Contestatia a fost formulata impotriva masurilor dispuse prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale stabilite de inspectia fiscala prin care s-au stabilit obligatii fiscale suplimentare **reprezentind :**

- fond sanatate angajator ;
- dobinzi fond sanatate angajator;
- penalitati fond sanatate angajator;
- fond sanatate asigurati ;
- dobinzi fond sanatate asigurati;
- penalitati fond sanatate asigurati.

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 176 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala.

SC contestatoare in contestatia formulata considera ca obligatiile suplimentare stabilite la CASS au la baza o interpretare eronata a legislatiei in vigoare . Contestatorul precizeaza ca organul fiscal a considerat eronat contractele de prestari servicii incheiate in baza Codului civil ca fiind contracte de munca. Aceasta interpretare eronata a dus la marirea artificiala a obligatiilor la Fondul asigurarilor sociale de sanatate.

Referindu-se la cererea de suspendare a Deciziei de impunere, contestatorul precizeaza ca aceasta suma greveaza in mod esential asupra activitatii sale economice . Deasemeni, acesta face mentiunea ca aceasta suma ingreuneaza buna desfasurare a activitatii de recoltare a produselor agricole , pentru care solicita pina la solutionarea contestatiei , suspendarea deciziei de impunere mai sus amintite.

Cu referire la Contributia de asigurari de sanatate contestatorul precizeaza :

Contractele de prestari servicii incheiate de SC contestatoare au avut la baza art.942 din Codul Civil , partile contractante avand libertatea de stabilire a cadrului juridic de desfasurare a relatiei contractuale . Lucrarile efectuate de prestator sunt ocazionale si nu permanente deoarece anumite activitati agricole se pot efectua numai in anumite perioade de timp ale anului. Contestatorul considera ca reprezentantii organului fiscal au incadrat gresit contractele de prestari servicii ca fiind contracte de munca , incalcand principiul fortei obligatorii a actelor juridice care este un principiu de baza al actelor juridice bilaterale ,prevazut la art. 969 din Codul Civil.

In sustinerea sa cu privire la contractele de prestari servicii aduce urmatoarele argumente:

- exista o baza juridica diferita ;
- exista o recunoastere a legiuitorului fata de deosebirea celor doua contracte;
- exista un regim de impozitare diferit;
- intre cele doua tipuri de activitati prestate in baza contractelor exista diferente in sensul permanentei la contractele de munca si caracterul ocazional al anumitor activitati desfasurate in baza contractelor de prestari servicii.

In cererea sa ,arata ca atat timp cit angajatorul nu a incasat contributia angajatului de 6,5 % nici contributia angajatorului nu poate exista, prin urmare contractele de prestari servicii nu sunt contracte de munca , pentru care solicita anulara obligatiilor de plata la CASS .

Organul de inspectie fiscala in referatul de sustinere a actului administrativ fiscal , arata ca societatea nu a calculat ,retinut si virat aceste contributii pentru persoanele fizice care au prestat servicii in baza unor contracte incheiate conform Codului Civil si au fost remunerate din fondul de salarii dupa cum reiese din Bilantul contabil la 31.12.04 si conform art.52 alin.1 din OUG nr. 150/2002, angajatorii au obligatia calcularii ,retinerii si virarii

contributiilor la asigurarile de sanatate pentru personalul care presteaza servicii prin aplicarea cotelor respective la fondul de salarii realizat, pentru care propune respingerea contestatiei ca nefondata.

1. In fapt circumstantele cauzei se prezinta astfel:

Contestatoarea a fost supusa inspectiei fiscale pentru perioada de activitate cuprinsa intre 01 ianuarie 2004-30 aprilie 2005. Referindu-ne strict la capatul de cerere formulat ,precizam ca in urma inspectiei a rezultat o diferenta stabilita suplimentar la contributiile asigurarilor sociale de sanatate angajator suma aferenta veniturilor obtinute de persoane fizice pentru munca prestata in baza unor conventii civile, contributie pe care angajatorul nu a constituit-o .In urma acestei constatari au rezultat dobinzi calculate si penalitati , contributiile asigurari sociale de sanatate asigurati a rezultat o diferenta stabilita suplimentar ,suma aferenta veniturilor obtinute de persoane fizice pentru munca prestata in baza unor conventii civile , contributie pe care angajatorul nu a retinut-o. Deasemeni au rezultat dobinzi si penalitati .

2. Ca drept fiscal aplicabil activau OUG nr.150/2002(A) ,HG nr.44/2004(A) ,Lg.53/2003, Lg.571/2003 .

3. Referindu-ne la opinia contestatorului putem specifica: Contractele de prestari servicii incheiate de acesta nu sunt contracte de munca , ci au la baza art.924 din codul civil si prin urmare sunt absolvite de plata contributiei la sanatate , fiind o relatie client- prestator si angajator- angajat.

Deasemeni contestatorul face mentiunea ca in evidenta contabila a societatii acesta a inregistrat veniturile prestatorului in contul 621" Cheltuieli cu colaboratorii" si nu in contul 641"Cheltuieli cu personalul" cum precizeaza organul fiscal.

Analizind sustinerile celor doua parti facem urmatoarele precizari :

Contractele de prestari servicii incheiate de catre SC contestatoare cu prestatorii persoane fizice au ca baza legala art.94.2 din Codul Civil iar din punct de vedere fiscal aceste contracte sunt mentionate in art.53 alin (1) pct."d" din Legea 571/2003 privind Codul fiscal care precizeaza:

**" Platitorii urmatoarelor venituri au obligatia de a calcula de a retine, si de a vira impozit prin retinere la sursa , reprezentand plati anticipate din veniturile platite:
d) venituri din activitati desfasurate in baza contractelor/conventiilor civile, incheiate potrivit Codului civil"**

Deasemeni art.99 alin(1) din Lg. 571/2003 precizeaza: **"Platitorii de venituri , cu regim de retinere la sursa a impozitelor , sunt obligati sa calculeze sa retina si sa vireze impozitul retinut la sursa si sa depuna o declaratie privind calcularea si retinerea impozitului privind pentru fiecare beneficiar de venit, la organul fiscal competent , pana la data de 30 iunie a anului curent pentru anul expirat."**

Mentionam ca petitionarul s-a achitat de aceste obligatii fiscale la termenele prevazute de lege.Deasemeni HG nr. 44/22 ian.2004(A) pentru aprobarea normelor metodologice de aplicare a Lg.571/2003 privind Codul fiscal la punctul 81 si 82 specifica:

81."Impozitul anticipat se calculeaza si se retine in momentul efectuarii platii sumelor catre beneficiarul venitului"

82" Impozitul retinut se vireaza la bugetul de stat pina la data de 23 a lunii urmatoare celei in care s-a efectuat plata venitului si retinerea impozitului."

Avand in vedere ca petitionarul a incheiat cu prestatorul un contract de prestari servicii in baza Codului Civil (care dealtfel reprezinta un Raport juridic de munca neintemeiat pe un contract individual de munca) acesta a considerat ca singura sa obligatie catre bugetul de stat il reprezinta retinerea si virarea impozitului retinut la sursa aplicat asupra veniturilor obtinute de prestator.

SC Agrofam Holding considera ca nu are un contract individual de munca incheiat cu prestatorul in baza legii nr.53/2003 si deci nu are obligatia de a retine si constitui contributie de asigurari sociale de sanatate.

Avand in vedere aceasta situatie ,citam articole din OUG 150/31.oct.2002 (A) cu privire la organizarea si functionarea sistemului de asigurari sociale de sanatate , care din punct de vedere juridic este un act normativ special , avand prioritate fata de celelalte legi generale.

Art.50.alin (1) -Fondul se formeaza din :

- a)contributii ale persoanelor fizice si juridice ;**
- b)subventii de la bugetul de stat;**
- c)dobinzi, donatii, sponsorizari, si alte venituri"**

Art. 51 alin. 2 precizeaza :

"Contributia lunara a persoanei asigurate se stabileste sub forma unei cote de 6,5 % care se aplica asupra:

- a) veniturilor din salarii care se supun impozitului pe venit;**
- b)veniturilor din activitati desfasurate de persoane care exercita profesii liberale, sau autorizate potrivit legii sa desfasoare activitati independente;**
- c) veniturilor din agricultura si silvicultura stabilite potrivit normelor de venit pentru persoane fizice care nu au calitate de angajator si nu se incadreaza la litera b);**
- d) indemnizatiilor de somaj si a alocatiilor de sprijin;**
- e) veniturilor din cedarea folosintei bunurilor, veniturilor din dividende si dobanzi si a altor venituri care se supun impozitului pe venit numai in cazul in care nu realizeaza venituri de natura celor prevazute de litera a) -d)."**

Deasemeni art.8 alin.1 si 2 din OUG nr.150/2002 precizeaza :

"Obligatia virarii contributiei pentru asigurarile sociale de sanatate revine persoanei juridice sau fizice care angajeaza persoane cu contract individual de munca sau conventie civila precum si persoanelor fizice , dupa caz."

" Persoanele juridice si fizice la care isi desfasoara activitatea asiguratii sunt obligati sa depuna lunar la casele de asigurare declaratii privind obligatiile ce le au fata de fond".

Dupa cum reiese din aceste citate petitionarul avea obligatia de a retine obligatia contributiei de 6,5% aplicat asupra veniturilor obtinute de prestator art.51 alin.2 lit e) din OUG nr.150/2002(A) . Deasemeni art.8 alin (1) din OUG nr.150/2002, obliga fara dubii, persoana juridica care angajeaza persoane in baza unei conventii civile , de a achita bugetului de stat contributia la fondul de asigurari sociale de sanatate .

Totodata art. 52 al(1) din O.U.G. nr. 150 /2002 (A) prevede urmatoarea obligatie a angajatorului:

"Persoanele juridice sau fizice la care isi desfasoara activitatea asiguratii au obligatia sa calculeze si sa vireze casei de asigurari o contributie de 7 % datorata pentru asigurarea sanatatii personalului din unitatea respectiva, acestea au obligatia sa anunte casei de asigurari orice schimbare care are loc la nivelul veniturilor."

Art. 52 al(2) prevede :

"Persoanele juridice sau fizice prevazute la al(1) au obligatia platii contributiei de 7 % raportat la fondul de salarii realizat.Prin fond de salarii realizat, in sensul prezentei ordonante de urgenta, se intelege totalitatea sumelor utilizate de un angajator pentru plata drepturilor salariale sau de natura salariala."

Facem mentiunea ca in Romania Lg. 53/2003 - Codul Muncii - reglementeaza totalitatea raporturilor individuale si colective de munca asa cum specifica art.1 alin.(1) din

Legea mai sus mentionata .Art.12 ali.(1) si (2) din aceiasi Lege precizeaza doua tipuri de contracte individuale de munca , mai precis pe durata determinata sau nedeterminata.

Contactul individual de munca pe durata determinata se poate incheia si in cazul desfasurarii unor activitati cu caracter sezonier asa cum prevede art.81 pct" c" din Lg.53/2003 ceea ce ar corespunde si cazului de fata.

Deasemenea art. 101 al(1) din Legea nr. 53/2003 mai stipuleaza faptul ca angajatorul poate incheia cu angajatul contract individual de munca cu timp partial in care salariatul presteaza un program de lucru corespunzator unei fractiuni de norma de cel putin doua ore pe zi.

Cu o adresa am solicitat Directiei Generale de Politica si Legislatie Fiscala un punct de vedere referitor la obligatia stabilirii ,declararii si virarii contributiei pentru asigurările sociale de sanatate specificate de O.U.G. nr. 150/2002 respectiv cotele de 6,5 % si 7% aplicate asupra veniturilor realizate in baza contractelor de prestari servicii incheiate in conditiile art. 924 din Codul civil -cu mentiunea ca angajatorul desfasoara activitate in agricultura si a executat lucrari agricole cu persoane fizice sezoniere.

Cu adresa x Directia Generala de Legislatie Impozite Directe ne precizeaza urmatoarele : *“Pentru activitatile desfasurate in cadrul unui program de lucru cu fractiune de norma sub doua ore pe zi, respectiv ,10 ore pe saptamina, nu se aplica prevederile Codului muncii, situatie in care se pot incheia **conventii civile** potrivit Codului civil. In opinia M.M.S.S.F. persoanele care desfasoara astfel de activitati, cu caracter sezonier, in domeniul agriculturii, nu au obligatia sa se autorizeze in conditiile Legii nr. 300/2004.*

*Pentru activitatea la care fractiunea de norma este de cel putin doua ore pe zi, respectiv ,10 ore pe saptamina, angajatorul poate incadra salariati cu contract individual de munca cu timp partial, in conditiile art. 101 din Legea nr. 53/2003, cu modificarile si completariile ulterioare, caz in care angajatul zilier mentionat mai sus **intra sub incidenta Codului muncii**, cu toate drepturile si obligatiile ce decurg din contractul individual de munca, inclusiv obligatia platii contributiilor la asigurările sociale de sanatate de catre cele doua parti contractante. “*

Prin urmare conform Codului Muncii se pot incheia contracte individuale de munca care acopera o diversitate de programe de lucru , modele de relatii de munca la care petitionerul nu a apelat.

In concluzie ,conform actelor normative in vigoare atit in cazul incheierii unui contract de prestari servicii dupa Codul Civil cat si la incheierea contractului individual de munca dupa Codul Muncii platitorul de venituri are obligatia de a constitui retine si vira contributia la fondul asigurarilor sociale de sanatate .

Cu referire la cererea contestatorului de a suspenda executarea actului administrativ fiscal , mentionam ca aceasta nu reprezinta o cerere temeinic justificata.

Fata de considerentele de fapt si de drept mai sus redactate , biroul solutionare contestatii in baza art.185 alin(1) din OG nr.92/2003 (R) privind codul de procedura fiscala , va respinge contestatia ca neintemeiata.

Pentru considerentele retinute mai sus in temeiul art. 174(1) art. 179 (1) art. 185 (1) din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala:

**Directorul Executiv al Directiei Generale a Finantelor Publice a judetului ;
D E C I D E :**

Art.1.- Respingerea contestatiei.

Art.2- Respingerea cererii cu privire la suspendarea executarii actului administrativ fiscal contestat.

Art.4.- Prezenta deciziei poate fi atacata in termen de 6 luni de la data comunicarii la Tribunalul Ialomita potrivit prevederilor legale.