

MINISTERUL ECONOMIEI SI FINANTELOR
AGENTIA NATIONALA de ADMINISTRARE FISCALA
Directia generala de solutionare a contestatiilor

DECIZIA NR. 166/22.06.2007
privind solutionarea contestatiei formulate de
S.C. A S.A.

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala a fost sesizata de Directia generala a finantelor cu privire la contestatia formulata de S.C. A S.A.

Contestatia a fost formulata impotriva deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii emisa de Administratia finantelor publice prin care s-a stabilit de plata:

- accesorii aferente impozitului pe salarii;
- accesorii aferente impozitului pe profit;
- accesorii aferente varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate;
- accesorii aferente taxei pe valoarea adaugata;
- accesorii aferente contributiei de asigurari sociale datorata de angajator;
- accesorii aferente contributiei individuale de asigurari sociale retinuta de la asigurati;
- accesorii aferente contributiei de asigurari sociale datorate de someri;
- accesorii aferente contributiei de asigurare pentru accidente de munca si boli profesionale datorata de angajator;
- accesorii aferente contributiei de asigurari pentru somaj datorata de angajator;
- accesorii aferente contributiei individuale de asigurari pentru somaj retinuta de la asigurati;
- accesorii aferente contributiei pentru asigurari de sanatate datorata de angajator;
- accesorii aferente contributiei pentru asigurari de sanatate retinuta de la asigurati;
- accesorii aferente contributiei de asigurari de sanatate pentru persoane aflate in concediu medical sau pentru ingrijire copil.

Contestatia a fost depusa la Directia generala a finantelor publice, la data de 27.02.2007, asa cum reiese din stampila registraturii, in termenul prevăzut de art. 177 (1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul

de procedura fiscala, republicata, fata de data primirii conform stampilei aplicata pe decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr, respectiv 29.01.2007.

Constatând ca in speța sunt întrunite condițiile prevăzute de art. 175, art. 176, art. 177 (1) si art. 179 alin.1 lit. c) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Direcția generala de soluționare a contestațiilor din cadrul Agenției Naționale de Administrare Fiscala este investita sa solucioneze contestatia formulata de S.C. A S.A..

I. Prin contestatia formulata, S.C. A S.A. invoca in sustinerea cauzei urmatoarele argumente:

S.C. A S.A. contesta decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii pe care o considera “nefondata” intrucat “baza de calcul a accesoriiilor a ramas diferita fata de realitate si fata de evidenta contabila a S.C. A S.A.”.

Societatea arata ca “serviciul de evidenta a incasarilor nu a dorit sa tina cont de constatarile organelor de control din cadrul Activitatii de Control Fiscal - Serviciul Control al Gestionarii si Administrarii Patrimoniului Public si Privat al Statului ... prin care se constata ca inca din anul 2004 au fost efectuate plati pentru urmatoarele obligatii:

- impozit pe salarii
- somaj angajati 1%
- CASS 6,5%
- somaj angajator
- CAS 9,5%
- fond accidente 1,191%
- CASS 7%
- fond solidaritate 4%
- CAS 22%
- CASS din BASS
- TVA

S.C. A S.A. solicita “rectificari in fisa contribuabilului cu sumele aratate mai sus dupa care sa se efectueze recalcularea accesoriiilor”.

II. Prin decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii, organele fiscale din cadrul Administratiei finantelor publice au stabilit in sarcina S.C. A S.A. suma totala de:

S.C. A S.A. are ca obiect de activitate captarea, transportul, pomparea, tratarea si distribuirea apei potabile, colectarea, pomparea,

evacuarea apelor uzate menajere, reziduale si pluviale, diverse reparatii la instalatiile aferente.

S.C. A S.A. a fost infiintata in baza Hotararii Consiliului Local prin care s-a aprobat divizarea societatii AP S.A..

Divizarea a avut ca efect transmiterea elementelor de activ si pasiv catre societatile comerciale beneficiare S.C. A S.A. si S.C. AP S.A..

Prin Protocolul nr..... s-a convenit ca predarea - primirea elementelor de activ si pasiv sa se efectueze pe baza bilantului contabil de divizare intocmit la 31.10.2004 urmand ca eventualele operatiuni inregistrate dupa aceasta data sa fie decontate pe baza protocoalelor de predare - primire.

Obligatiile bugetare au fost preluate de S.C. A S.A. pe baza balantei de verificare de la data de 31.10.2004.

Organul fiscal a verificat fisa pe platitor a S.C. A S.A. si a constatat ca obligatiile fiscale preluate prin Protocolul nr..... figureaza ca fiind neachitate.

In aceste conditii, organul fiscal a calculat, in temeiul art. 86. lit. c) si art. 116 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, dobanzi si penalitati de intarziere aferente debitelor ce figurau ca neachitate si a emis decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii, contestata.

III. Luand in considerare constatarile organului fiscal, motivele invocate de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative invocate, se retin urmatoarele:

Referitor la:

- *accesorii aferente impozitului pe salarii;*
- *accesorii aferente impozitului pe profit;*
- *accesorii aferente varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate;*
- *accesorii aferente taxei pe valoarea adaugata;*
- *accesorii aferente contributiei de asigurari sociale datorata de angajator;*
- *accesorii aferente contributiei individuale de asigurari sociale retinuta de la asigurati;*
- *accesorii aferente contributiei de asigurari sociale datorate de someri;*
- *accesorii aferente contributiei de asigurare pentru accidente de munca si boli profesionale datorata de angajator;*
- *accesorii aferente contributiei de asigurari pentru somaj datorata de angajator;*

- *accesorii aferente contributiei individuale de asigurari pentru somaj retinuta de la asigurati;*
- *accesorii aferente contributiei pentru asigurari de sanatate datorata de angajator;*
- *accesorii aferente contributiei pentru asigurari de sanatate retinuta de la asigurati;*
- *accesorii aferente contributiei de asigurari de sanatate pentru persoane aflate in concediu medical sau pentru ingrijire copil, cauza supusa solutionarii este daca Agentia Nationala de Administrare Fiscala prin Directia generala de solutionare a contestatiilor, se poate pronunta asupra cuantumului acestora in conditiile in care organul fiscal nu a avut in vedere declaratiile fiscale depuse de S.C. A S.A. si S.C. AP S.A..*

In fapt, S.C. A S.A. a fost infiintata in baza Hotararii Consiliului Local prin care s-a aprobat divizarea societatii AP S.A., divizare in urma careia, prin Protocolul nr.....au fost preluate elementele de activ si pasiv de catre societatile comerciale S.C. A S.A. si S.C. AP S.A..

Astfel, S.C. A S.A. a preluat o parte din obligatiile de plata datorate de S.C. AP S.A. inainte de divizare.

In urma verificarii efectuate la S.C. A S.A. s-a intocmit raportul de inspectie fiscala in care au fost consemnate categoriile si cuantumul obligatiilor de plata preluate prin Protocolul nr.....

La stabilirea cuantumului obligatiilor de plata ale S.C. A S.A. la data de 27.12.2005, data incheierii raportului de inspectie fiscala, au fost luate in calcul platile efectuate de S.C. AP S.A. in contul S.C. A S.A. pe codul fiscal al S.C. AP S.A..

Cu privire la sumele achitate de S.C. AP S.A. in contul S.C. A S.A., se retine ca in raportul de inspectie fiscala se precizeaza ca *“potrivit procesului verbal inregistrat la S.C. A S.A. , S.C. AP S.A. a inaintat societatii desprinse situatia obligatiilor catre bugetul general consolidat al statului ramase de plata in urma efectuarii unor viramente de catre S.C. AP S.A. in contul S.C. A S.A.”.*

La pagina 6 din raportul de inspectie fiscala se consemneaza faptul ca prin adresa, S.C. AP S.A. a solicitat Directiei generale a finantelor publice transferarea sumelor virate anterior pe codul fiscal al noii societati infiintate, respectiv S.C. A S.A., anexand la adresa procesul verbal.

De asemenea, la aceeasi pagina a raportului de inspectie fiscala se precizeaza ca *“S.C. A S.A. a inregistrat in evidentele contabile platile efectuate in contul sau de S.C. AP S.A.”.*

Organul fiscal emitent al deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii contestata, a constatat, conform adresei anexata la dosarul cauzei, ca *“in evidenta fiscala a S.C. A S.A. au fost inregistrate*

obligatiile preluate prin protocol in urma divizarii S.C. AP S.A., aceste debite figurand neachitate”, fapt pentru care, in temeiul art. 86. lit. c) si art. 116 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, a calculat dobanzi si penalitati de intarziere.

In drept, art. 115 (1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificarile si completarile ulterioare, precizeaza urmatoarele:

“Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligatiilor de plată, se datorează după acest termen dobânzi și penalități de întârziere”.

Acelasi act normativ, la art. 22, face urmatoarele precizari:

“Prin obligatii fiscale, în sensul prezentului cod, se înțelege:

a) obligatia de a declara bunurile și veniturile impozabile sau, după caz, impozitele, taxele, contribuțiile și alte sume datorate bugetului general consolidat;

b) obligatia de a calcula și de a înregistra în evidențele contabile și fiscale impozitele, taxele, contribuțiile și alte sume datorate bugetului general consolidat;

c) obligatia de a plăti la termenele legale impozitele, taxele, contribuțiile și alte sume datorate bugetului general consolidat;

d) obligatia de a plăti dobânzi și penalități de întârziere, aferente impozitelor, taxelor, contribuțiilor și altor sume datorate bugetului general consolidat, denumite obligatii de plată accesorii;

e) obligatia de a calcula, de a reține și de a înregistra în evidențele contabile și de plată, la termenele legale, impozitele și contribuțiile care se realizează prin stopaj la sursă;

f) orice alte obligatii care revin contribuabililor, persoane fizice sau juridice, în aplicarea legilor fiscale”.

Asadar, pentru impozitele, taxele, contribuțiile și alte sume datorate bugetului general consolidat pe care contribuabilul este obligat sa le declare dar care nu au fost achitate la termenul de scadenta, se datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere.

In ceea ce priveste stabilirea impozitelor, taxelor si contribuțiilor, la art. 83 (1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificarile si completarile ulterioare, se stipuleaza urmatoarele:

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

a) prin declarație fiscală, în condițiile art. 80 alin. (2) și art. 84 alin. (4);

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

In raport de textul de lege sus invocat, contribuabilul stabileste impozitele, taxele si contribuțiile datorate bugetului general consolidat prin declaratia fiscala respectand prevederile art. 80 (2)

potrivit caruia “În declarația fiscală contribuabilul trebuie să calculeze cuantumul obligației fiscale, dacă acest lucru este prevăzut de lege” și ale art. 84 (4) conform caruia “Declarația fiscală întocmită potrivit art. 80 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”.

În legatură cu obligativitatea depunerii declarației fiscale, la art. 79 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, se prevăd următoarele:

“Obligația de a depune declarații fiscale

(1) Declarația fiscală se depune de către persoanele obligate potrivit Codului fiscal, la termenele stabilite de acesta.

(2) În cazul în care Codul fiscal nu prevede, Ministerul Finanțelor Publice va stabili termenul de depunere a declarației fiscale.

(3) Obligația de a depune declarația fiscală se menține și în cazurile în care:

a) a fost efectuată plata obligației fiscale;

b) obligația fiscală respectivă este scutită la plată, conform reglementărilor legale;

c) organul fiscal a stabilit din oficiu baza de impunere și obligația fiscală;

d) pentru obligația fiscală nu rezultă, în perioada de raportare, sume de plată, dar există obligația declarativă, conform legii”.

În concluzie, potrivit textelor de lege sus invocate, se reține că S.C. A S.A. și S.C. AP S.A. aveau obligația de a depune declarații fiscale care să reflecte modul în care au fost preluate elementele de activ și pasiv prevăzute în Protocolul nr..... încheiat la divizarea societății AP S.A..

Numai în baza declarațiilor fiscale depuse de societățile comerciale rezultate în urma divizării S.C. AP S.A., organul fiscal înregistrează obligațiile fiscale ce revin fiecărei societăți și, pe cale de consecință, este în măsură să stabilească dacă acestea au fost achitate la termen și în ce cuantum.

Or, din documentele existente la dosarul cauzei nu rezultă că organul fiscal, la calcularea accesoriilor contestate, a avut în vedere verificarea declarațiilor fiscale depuse de S.C. A S.A. și S.C. AP S.A. astfel încât să se pronunțe cu certitudine dacă o parte din plățile efectuate de S.C. AP S.A. sunt destinate stingerii obligațiilor fiscale preluate în declarațiile fiscale depuse de S.C. A S.A. în urma divizării.

În aceste condiții, operarea Protocolului nr..... în evidența fiscală a contribuabililor invocată de organul fiscal în adresa anexată la dosarul cauzei nu poate fi reținută în soluționarea cauzei întrucât Protocolul nr..... nu poate fi asimilat unui titlu de creanță în

baza caruia sa poata fi colectate obligatiile fiscale ce revin S.C. A S.A. si S.C. AP S.A. ulterior divizarii.

Dealtfel, art. 108 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificarile si completarile ulterioare, precizeaza urmatoarele:

“Colectarea creanțelor fiscale

(1) *În sensul prezentului titlu, colectarea constă în exercitarea acțiunilor care au ca scop stingerea creanțelor fiscale.*

(2) *Colectarea creanțelor fiscale se face în temeiul unui titlu de creanță sau al unui titlu executoriu, după caz.*

(3) *Titlul de creanță este actul prin care se stabilește și se individualizează creanța fiscală, întocmit de organele competente sau de persoanele îndreptățite, potrivit legii” coroborat cu pct.107.1 lit.b) din HG nr.1050/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Ordonanței Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, potrivit caruia:*

“107.1. Titlul de creanță este actul prin care, potrivit legii, se stabilește și se individualizează obligația de plată privind creanțele fiscale, întocmit de organele competente sau de alte persoane îndreptățite potrivit legii. Asemenea titluri pot fi:

b) declarația fiscală, angajamentul de plată sau documentul întocmit de plătitor prin care acesta declară obligațiile fiscale, în cazul în care acestea se stabilesc de către plătitor, potrivit legii;”

Cu alte cuvinte, organul fiscal este îndreptatit sa colecteze acele creante pentru care exista un titlu legal intocmit, in speta declaratia fiscala depusa de contribuabil, un protocol incheiat intre doua societati comerciale neindeplinind calitate de titlu de creanta.

In baza titlului de creanta, respectiv a declaratiei fiscale depusa de societate, organul fiscal este in masura sa verifice stingerea creantelor fiscale potrivit art. 24 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificarile si completarile ulterioare, conform caruia *“Creanțele fiscale se sting prin încasare, compensare, executare silită, scutire, anulare, prescripție și prin alte modalități prevăzute de lege”* si, pe cale de consecinta, sa stabileasca daca S.C. AP S.A. a achitat catre bugetul general consolidat mai mult fata de creantele inscrise in declaratia fiscala depusa, diferenta fiind destinata stingerii obligatiilor fiscale declarate de S.C. A S.A..

Avand in vedere cele retinute, sustinerea S.C. A S.A. potrivit careia accesoriile contestate au fost calculate pornind de la o baza care *“a ramas diferita fata de realitate si fata de evidenta contabila a S.C. A S.A.”* fapt pentru care solicita *“cuvenitele rectificari in fisa contribuabilului ... dupa care sa se efectueze recalcularea accesoriilor”*, cat si art. 186

(3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, conform caruia “*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*”, decizia referitoare la obligațiile de plată accesorii se va desființa pentru suma totală de, urmând a se proceda la recalcularea accesoriiilor în conformitate cu cele reținute în prezenta decizie.

În ceea ce privește accesoriiile aferente impozitului pe profit și accesoriiile aferente contribuției de asigurări sociale datorate de someri, la încheierea noului act administrativ fiscal se vor avea în vedere prevederile Deciziei Comisiei Fiscale Centrale publicată în Monitorul Oficial nr. 836 din 11 octombrie 2006, invocate de organul fiscal în adresa anexată la dosarul cauzei.

Pentru considerentele arătate în conținutul deciziei și în temeiul art. 22, art. 24, art. 79, art. 80(2), art. 83(1), art. 84(4), art. 108, art. 115(1), art. 186 din O.G. nr. 92/2003 republicată, se

DECIDE

Desființarea deciziei referitoare la obligațiile de plată accesorii pentru suma totală de, reprezentând:

- accesorii aferente impozitului pe salarii;
- accesorii aferente impozitului pe profit;
- accesorii aferente varsamentelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate;
- accesorii aferente taxei pe valoarea adăugată;
- accesorii aferente contribuției de asigurări sociale datorată de angajator;
- accesorii aferente contribuției individuale de asigurări sociale reținută de la asigurați;
- accesorii aferente contribuției de asigurări sociale datorate de someri;
- accesorii aferente contribuției de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale datorată de angajator;
- accesorii aferente contribuției de asigurări pentru somaj datorată de angajator;
- accesorii aferente contribuției individuale de asigurări pentru somaj reținută de la asigurați;

- accesorii aferente contributiei pentru asigurari de sanatate datorata de angajator;
- accesorii aferente contributiei pentru asigurari de sanatate retinuta de la asigurati;
- accesorii aferente contributiei de asigurari de sanatate pentru persoane aflate in concediu medical sau pentru ingrijire copil.

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel , in termen de 6 luni de la comunicare.

