

DECIZIA nr. 9/27.01.2005

privind soluționarea contestației formulate de
CONSTANTA SA BUCUREȘTI
SUCURSALA CONSTANȚA
înregistrată la D.G.F.P.Constanța sub nr.....

Serviciul Soluționare Contestații din cadrul D.G.F.P. Constanța a fost sesizat de S.A.F.- Activitatea de Control Fiscal Constanța prin adresa nr...../2005, înregistrată la D.G.F.P. Constanța sub nr...../2005, cu privire la contestația formulată de **CONSTANTA SA BUCUREȘTI SUCURSALA CONSTANȚA**, cu sediul în Constanța, B-dul nr....., Bl....., parter.

Obiectul contestației îl constituie Raportul de inspecție fiscală încheiat de SAF - Activitatea de Control Fiscal Constanța în data de2004, transmis societății cu adresa nr...../2004.

Suma contestată este de lei, compusă din:

- lei, reprezentând diferență fond special de susținere a învățământului de stat;
- lei, reprezentând majorări/dobânzi de întârziere;
- lei, penalități de întârziere.

Contestația este semnată de reprezentantul legal al societății, conform art. 175 lit.e) din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicat și a fost depusă în termenul prevăzut la art.176 (1) din același act normativ.

Astfel, actul atacat a fost comunicat în data de2004 iar contestația a fost depusă la ANAF SAF- Activitatea de Control Fiscal Constanța în2005, fiind înregistrată sub nr.....

Constatându-se ca în speță sunt întrunite și celelalte condiții de procedură, prevăzute la art.175 Titlul IX din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicat, Serviciul Soluționare Contestații din cadrul Direcției Generale a Finanțelor Publice Constanța are competența să soluționeze pe fond cauza și să pronunțe soluția legală.

I.Prin contestația înregistrată la SAF-Activitatea de Control Fiscal Constanța sub nr...../2005, S.C CONSTANTA SA, nu-și însușește debitul stabilit de organele de control în cuantum de lei, reprezentând fond special de susținerea învățământului de stat și accesorii aferente.

În susținerea contestației, petenta invocă următoarele:

-organul de control a inclus în baza de calcul privind stabilirea contribuției la fondul special de susținere a învățământului de stat și comisioanele plătite de societate agenților de asigurări;

-fondul special de susținere a învățământului de stat în cotă de 2%, se aplică asupra fondului de salarii rezultat ca urmare a contractelor individuale de muncă nu și la comisionul care este unul dintre efectele contractului de comision;

-contractul de comision având în vedere calitatea societății de comerciant, poate fi privit ca un contract comercial, dar având în vedere prevederile cu caracter special din Legea 136/1995 coroborate cu prevederile codului civil, poate fi interpretat ca o convenție civilă de prestări servicii, dar în nici un caz ca un raport de muncă, care presupune plata obligatorie a unui salariu pentru prestarea obligatorie a muncii, ca efecte principale.

-fondul special reglementat de OG nr.75/1999 se constituie în cotă de 2% asupra fondului de salarii brut realizat lunar, în care sunt incluse, conform art.6(3) din Legea nr.130/1999 și drepturile bănești acordate persoanelor pentru munca prestată în baza unor convenții civile, prevedere abrogată.

Față de cele prezentate, contestatoarea solicită admiterea contestației cu diminuarea obligației de plată consemnată în actul de control.

II. Prin Raportul de inspecție fiscală încheiat de ANAF-SAF-Activitatea de Control Fiscal la data de2004, organele de control au procedat la verificarea **SC CONSTANTA SA BUCUREȘTI-SUCURSALA CONSTANȚA**. La punctul c) din actul contestat, referitor la fondul special de susținerea învățământului de stat, organele de control constată următoarele :

-perioada verificată 01.09.1999-31.12.2001 ;

-conform dispozițiilor OG nr.75/1999, societatea datorează o contribuție la fondul special de susținere a învățământului de stat în cotă de 2% asupra fondului de salarii ;

-conform Legii nr.130/1999, privind unele măsuri de protecție a persoanelor încadrate în muncă (în vigoare din octombrie 1999), art.6, alin.3, "drepturile bănești acordate persoanelor pentru munca prestată în baza unor convenții civile de prestări servicii, se plătesc din fondul de salarii".

Față de aceste prevederi legale, se constată că societatea nu a cuprins în baza de calcul a fondului de salarii brute realizat, convențiile civile de prestări de servicii, fapt pentru care în timpul controlului s-a procedat la recalcularea fondului special de susținere a învățământului de stat (anexa nr.4, pag.1-2), rezultând următoarele obligații de plată:

-..... lei, fond special de susținerea învățământului de stat, stabilit suplimentar;

-..... lei, majorări/dobânzi de întârziere;

-..... lei, penalități de întârziere.

III. Având în vedere actele și documentele existente la dosarul cauzei, motivațiile petentei în raport de constatările

organului de control, ținând cont de dispozițiile legale aplicabile în speță, se rețin următoarele:

Prin adresa nr...../2004, înregistrată la ANAF-SAF-Activitatea de Control Fiscal sub nr...../2005, **SC CONSTANTA SA BUCUREȘTI- SUCURSALA CONSTANȚA**, contestă măsura dispusă de organele de control prin Raportul de inspecție fiscală și Decizia de impunere nr...../2004.

Speța supusă soluționării prin prezenta decizie, o constituie legalitatea măsurii dispuse de organul de control prin actul contestat, cu privire la sabilirea în sarcina **SC CONSTANTA SA BUCUREȘTI- SUCURSALA CONSTANȚA**, pentru perioada iunie 1999-decembrie 2001, a obligației de plată suplimentară reprezentând fond special de susținere a învățământului de stat și accesorii aferente, în sumă totală de lei.

În fapt, în perioada supusă inspecției fiscale, respectiv 01.09.1999-31.12.2001, pentru contribuția la fondul special de susținere a învățământului de stat, societatea a înregistrat plata drepturilor bănești pentru persoanele încadrate în baza contractelor de muncă, convențiilor civile de prestări de servicii și a contractelor de agent (comision sau mandat).

Prin actul de control s-a stabilit o diferență de plată suplimentară aferentă acestei contribuții în cuantum de lei, pentru care s-au calculat accesorii, lei, majorări/dobânzi de întârziere, și lei, penalități de întârziere.

Obligația de plată suplimentară a fost stabilită în baza dispozițiilor art.2, lit.a), din OG nr.75/1999 și ale art.6 alin.3, din Legea nr.130/1999.

Prin contestație, petenta consideră că nu datorează aceste debite.

În drept, în conformitate cu prevederile art.5 din Legea nr. 136/1995 privind asigurările și reasigurările în România, (aplicabile pentru perioada septembrie 1999-aprilie 2000), "*asigurarea obligatorie se practică numai de asiguratorii autorizați de Oficiul de supraveghere a activității de asigurare și reasigurare*"

Legea nr.32/2000 privind societățile de asigurare, cu aplicare de la data de 03.04.2000, precizează la art.2, alin.2:

"Agentul de asigurare este persoana fizică sau juridică abilitată, în baza autorizării unui asigurator, să negocieze sau să încheie în numele și în contul asiguratorului contracte de asigurare cu terții, conform condițiilor stipulate în contractul de mandat încheiat [...]".

Potrivit dispozițiilor art.34 alin.1 din același act normativ, "*o persoană poate desfășura o activitate ca agent de asigurare, dacă deține o autorizație valabilă scrisă, din partea unui asigurator, denumită în prezenta lege <contract de agent>, pentru a acționa în numele acestuia*".

Dispozițiile art.1 din HG nr.935/17.11.1999, precizează în ce situațiile persoanele fizice pot încheia convenții civile de prestări de servicii și anume:

-alin.1, lit.a) "activitățile ce urmează a fi prestate nu fac parte din domeniul activității de bază ale angajatorilor";

-alin.2 "persoanele fizice care nu încheie contracte individuale de muncă pot presta munca și prin realizarea unor servicii în baza unor legii speciale[...]. În cazul acestor dispozițiile alin.1 nu sunt aplicabile".

Față de prevederile legale citate anterior, se reține:

▪ pentru perioada septembrie 1999-aprilie 2000, speței în cauză îi sunt incidente prevederile art.5 din Legea nr.136/1995, privind asigurările și reasigurările în România, potrivit cărei activitatea de asigurare se practică numai de asigurători autorizați;

▪ la data intrării în vigoare a dispozițiilor legii speciale Legea nr.32/03.04.2000 privind societățile de asigurări coroborate cu cele din HG nr.935/1999, persoanele fizice care au calitatea de "agenți de asigurări" își desfășoară activitatea în baza unui contract comercial respectiv, a **contractului de agent (comision sau mandat)**.

Drepturile ce se cuvin agenților de asigurări în baza acestor contracte, nu sunt asimilate fondului de salarii, întrucât acestea intră în categoria veniturilor din activități independente (comerciale). Prin urmare pentru perioada verificată, respectiv septembrie 1999-decembrie 2001, dispozițiile art.2 lit.a din OG nr.75/1999 privind fondul special de susținerea învățământului de stat, nu se aplică pentru veniturile plătite de societate agenților de asigurări.

În baza celor expuse mai sus, se reține că pentru perioada septembrie 1999-decembrie 2001, petenta nu avea obligația de a constitui și vira contribuția la fondul special de susținere a învățământului de stat pentru sumele plătite agenților de asigurări.

În Raportul de inspecție fiscală din data de2004, organul de control a stabilit obligația de plată prin aplicarea cotei de 2% asupra întregului fond de salarii, fără să precizeze dacă "convențiile civile" incluse sunt plătite pentru munca prestată de "agenți de asigurare".

Față de constatările organului de control, petenta motivează în contestație că sumele stabilite suplimentar sunt aferente comisionului plătit ca efect al contractului de comision, fără să prezinte documente din care să rezulte acest fapt, respectiv contracte de agent asigurări.

În această situație, organul de soluționare nu se poate pronunța cu privire la cuantumul contribuției la fondul special de susținere a învățământului de stat pe care societatea îl datorează pentru perioada septembrie 1999-decembrie 2001, potrivit dispozițiilor art.2 lit.a) din OG nr.75/1999.

Pe cale de consecință, urmează a se desființa punctul **c)** din Raportul inspecției fiscale din data de2004, cu privire la "fondul special pentru susținerea învățământului de

stat" și a se recalcula obligația de plată pentru perioada verificată, potrivit precizărilor din prezenta decizie.

Având în vedere că stabilirea majorărilor/dobânzilor de întârziere și penalităților este o măsură accesorie a debitului, urmează a se desființa și calculul acestora. Cuantumul acestor obligații de plată se va recalcula în funcție de debitul datorat de societate.

Pentru considerentele arătate și în temeiul art.178, alin.1, art.179 și art.185(3) din Codul de procedură fiscală aprobat prin O.G.nr.92/2003, republicată, se

DECIDE:

Desființarea parțială a Raportului de Inspecție Fiscală din data de2004, privind suma de lei, compusă din:

-..... lei, reprezentând diferență fond special de susținere a învățământului de stat;

-..... lei, majorări/dobânzi de întârziere;

-..... lei, penalități de întârziere,

urmând să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele din decizie și care va fi transmis și Serviciului Soluționare Contestații în termen de 30 de zile de la primirea prezentei decizii.

Decizia poate fi atacată la Tribunalul Constanța, în termen de 30 zile de la comunicare, conform art.187 alin.(2) din Codul de procedură fiscală, aprobat prin O.G. nr. 92/2003 republicată.

**DIRECTOR EXECUTIV,
VASILICA MIHAI**

**Șef Serviciu
Soluționare Contestații
EMILIA CRANGUȘ**