



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

**Agenția Națională de
Administrație Fiscală**
Direcția Generală a Finanțelor
Publice a Județului Ilfov



Str. Lucretiu Patrascanu, nr. 10
sector 3, București
Tel : +021 340 16 00
Fax : +021 340 51 82
e-mail:admin.IFIFJUDX01@mfinante.ro

DECIZIA Nr. 20 / 2009

**privind solutionarea contestatiei formulate de
S.C.... S.R.L. impotriva
Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata
stabilite de inspectia fiscala nr. .../...2009 , emisa de
Administratia financiara pentru contribuabili mijlocii a judetului Ilfov**

Direcția generală a finanțelor publice a județului Ilfov a fost sesizată prin contestația înregistrată sub nr. .../...2009, formulată de S.C. ... S.R.L., cu sediul în ..., sos.... nr.... județul Ilfov, împotriva Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. .../...2009, emisă de Administrația financiară pentru contribuabili mijlocii a județului Ilfov.

Contestația se referă la **suma totală de ... lei**, reprezentând impozite, taxe, contribuții, fonduri pentru perioada ...2006 – ...2008 precum și majorări de întârziere aferente acestora, calculate până la data de ...2009. Suma contestată nu a fost precizată în cuprinsul contestației, individualizată pe feluri de impozite, taxe, contribuții, precum și accesorii ale acestora, precum și înăuntrul termenului acordat de organul de soluționare prin adresa nr.../...2009, motiv pentru care, în conformitate cu pct.2.1 din Ordinul nr.519/2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, contestația se consideră formulată împotriva întregului act administrativ fiscal.

În susținerea contestației, a mai fost depus suplimentar dosarul înregistrat sub nr..../...2009.

S-a procedat la verificarea îndeplinirii condițiilor de procedură impuse de art. 206, art. 207 alin.(1) și art. 209 alin.(1) lit.a) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată cu modificările și completările ulterioare, constatându-se următoarele :

- contestația a fost depusă în termenul impus de art.207 alin.(1) din Codul de procedură fiscală, la organul emitent al actului atacat ;
- contestația a fost depusă de titularul dreptului procesual ;
- contestația se referă la sumele stabilite prin Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare de plată stabilite de inspectia fiscală nr. .../...2009, emisă de Administrația financiară pentru contribuabili mijlocii a județului Ilfov .

Procedura fiind indeplinita, in conformitate cu art. 209 alin. (1) lit. a), Directia generala a finantelor publice a judetului Ilfov este competenta sa solutioneze pe fond contestatia formulata de S.C. ... S.R.L..

I. In sustinerea contestatiei, societatea face urmatoarele precizari:

“In raport s-a constatat ca subscrisa a aplicat in mod eronat tratamentul fiscal prevazut de art.115, alin.1,lit.j si art.116, alin.1 si alin.2 din Legea nr.571/2003 cu privire la sumele de bani achitate lui ..., administrator al suscrisei si avand un contract de management. Organul de inspectie fiscala a considerat ca, potrivit art.55, alin.2, lit.j din Legea nr.571/2003 coroborat cu art.152, alin.2 si 3 din Legea nr.31/1990, veniturile obtinute in baza contractelor de management sunt asimilate din punct de vedere fiscal veniturilor din salarii si se impoziteaza potrivit legislatiei din materie. In aceste conditii, organul de control fiscal a procedat la calcularea impozitului pe venit si accesoriilor aferente perioadei ...2007 – ...2008.

Raportul intocmit a stat la baza emiterii deciziei de impunere nr.../1...2009.

Consideram ca decizia de impunere este nelegala si nefondata din urmatoarele motive :

Raportul de inspectie fiscala este intocmit cu incalcarea urmatoarelor norme juridice imperative :

1. s-a incalcat art.196, alin.4 din Legea nr.31/1990 privind societatile comerciale.

In mod eronat, organul de control fiscal a ignorat faptul ca art.152, alin.2 si alin.3 din Legea nr.31/1990 se aplica exclusiv directorilor-administratori executivi ai societatilor pe actiuni, in timp ce S.C. ... S.R.L. este o societate cu raspundere limitata.

Disp.art.196, alin.4 din legea nr.31/1990 prevad foarte clar ca :

Dispozitiile privitoare la administrarea societatilor pe actiuni nu sunt aplicabile societatilor cu raspundere limitata.

In cazul prevazut de art.152, alin.2 si 3 din legea nr.31/1990, raporturile dintre societate si administratorul neexecutiv-director sunt guvernate de regulile mandatului, neputandu-se incheia pentru indeplinirea acestui mandat un contract de munca.

In cazul prevazut de art.196, alin.4 din Legea nr.31/1990, administratorul societatii cu raspundere limitata are dreptul sa incheie un contract de munca cu societatea.

2. s-a incalcat art.7, alin.1, pct.22 si 23 din Legea nr.571/2003- Codul fiscal, intrucat dl... nu este persoana fizica rezidenta in Romania in acceptiunea Codului fiscal, din urmatoarele considerente :

- dl... nu are domiciliul in Romania, cum in mod eronat a mentionat organul de control fiscal in raportul de inspectie fiscala.Asa cum s-a aratat in contractul de management din ...2008, dl.... are domiciliul in ..., oras ..., str.... nr...

-Dl. ... are centrul intereselor vitale in ..., la sediul S.C. ... S.A. din orasul ..., 5th km ... – ... si la domiciliul sau din ..., oras ..., str... nr..., unde locuieste impreuna cu familia sa.

- Dl ... nu este prezent in Romania mai mult de 90-100 de zile calendaristice pe an. Conform contractului de management, prezenta d-lui ... se limiteaza la luarea de decizii in limita contractului de management,I ntalniri cu partenerii de afaceri si la semnarea anumitor documente, activitati care nu impun prezenta in Romania mai mult de 100 zile/an.

- Dl... este cetatean elen, nu are cetatenie romana.

.....

Inspectia fiscala s-a desfasurat in temeiul dispozitiilor Codului fiscal si, pe cale de consecinta, organul fiscal, avea obligatia legala de a verifica daca exista indeplinita vreuna dintre conditiile prevazute de Codul fiscal la art.7, alin.1 pct.23.”

In consecinta, contestatoarea solicita admiterea contestatiei si anularea partiala a deciziei de impunere nr.../...2009, incheierea unui nou act administrativ fiscal care sa aiba in vedere strict considerentele deciziei de solutionare.

II. In referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei inregistrat sub nr.../...2009, Activitatea de inspectie fiscala isi mentine punctul de vedere in legatura cu justetea masurilor luate cu ocazia inspectiei fiscale si propune respingerea in tot a contestatiei depusa de S.C. ... S.R.L..

III. Luand in considerare constatarile organului fiscal, argumentele invocate de contestatoare in sustinerea cauzei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare, se retine:

In fapt, la data de ...2009 a fost intocmit raportul de inspectie fiscala de catre Serviciul inspectie fiscala 2 din cadrul Administratiei finantelor publice pentru contribuabili mijlocii, in urma caruia s-au stabilit obligatii suplimentare de plata (impozite, contributii si obligatii fiscale accesorii) si s-a emis Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. .../...2009, pentru suma totala de ... lei.

Referitor la achitarea veniturilor privind indemnizatiile lunare si bonusul anual platite in baza contractelor de management incheiate cu dl... in calitate de administrator, organele de control au consemnat in raportul de inspectie fiscala nr.../...2009 urmatoarele :

Societatea a aplicat eronat tratamentul fiscal prevazut de art.115.alin.1 lit.j) si a art.116 alin.1), alin.2) din Legea 571/2003 republicata.

Potrivit art.55.alin.2 lit.j) din legea 571/2003 republicata coroborat cu art.152 alin.2) si alin.3) din OUG 82/2007 pentru modificarea si completarea Legii 31/1990, veniturile obtinute in baza contractelor de management sunt asimilate din punct de vedere fiscal veniturilor din salarii si se impoziteaza potrivit legislatiei in materie.In baza acestor reglementari organele de control au recalculat impozitul pe venit si accesoriile aferente perioadei sus mentionate.

In consecinta, au fost calculate si celelalte obligatii legate de salarii, si anume :

- impozit pe veniturile din salarii si asimilate salariilor ... lei ;
- contributia individuala de asigurari sociale retinuta de la asigurati ... lei ;
- contributia de asigurari sociale datorata de angajator ... lei ;
- contributia pentru asigurari de sanatate retinuta de la asigurati ... lei ;
- contributia pentru asigurari de sanatate datorata de angajator ... lei ;
- contributia individuala de asigurari pt. somaj retinuta de la asigurati ... lei ;
- contributii pt.concedii si indemniz. pers. juridice sau persoane fizice ... lei ;
- contributia angajatorilor la Fd. de garantare pt. plata creantelor salariale ... lei ;

- contributia de asigurari pentru somaj datorata de angajator ... lei ;
- contributia de asigurare pentru accidente de munca si boli profesionale datorata de angajator ...lei ;
- varsaminte de la persoanele juridice, pentru persoanele cu handicap neincadrate ... lei ;
- accesorii aferente impozitelor, contributiilor si varsamintelor ... lei.

Obligatiile fiscale suplimentare de plata prezentate mai sus au fost stabilite prin Decizia nr.../...2009, contestata de S.C. ... S.R.L..

Potrivit prevederilor Legii nr.31/1990 privind societatile comerciale, republicata, art.152 din lege, invocat de catre organele de control pentru asimilarea din punct de vedere fiscal a veniturilor obtinute in baza contractelor de management ca fiind de natura veniturilor salariale si , in consecinta, se impoziteaza potrivit legislatiei in materie, face parte din Titlul III Functionarea societatilor comerciale, Cap.4 Societatile pe actiuni, Sectiunea a III-a Despre administratia societatii, Subsectiunea I Sistemul unitar care cuprinde prevederi specifice administrarii societatilor pe actiuni, **dispozitii care nu sunt aplicabile societatilor cu raspundere limitata**. Potrivit aceluiasi act normativ, reglementarile referitoare la functionarea si administrarea societatilor cu raspundere limitata se regasesc in Cap.6 al Titlului III, unde art.196¹ alin.(4) prevede in mod expres ca dispozitiile privitoare la administrarea societatilor pe actiuni nu sunt aplicabile societatilor cu raspundere limitata.

In consecinta, se constata ca au fost aplicate prevederi ale legii, neconforme cu realitatea si situatia juridica reala, motiv pentru care urmeaza a se desfiinta partial Decizia de impunere nr.../...2009 in ceea ce priveste impozitele si contributiile aferente veniturilor asimilate salariilor, precum si accesoriile acestora, urmand sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare.

In drept, sunt aplicabile urmatoarele reglementari :

- pct.45 din Ordonanta de urgenta nr.82/2007 pentru modificarea si completarea Legii nr.31/1990 privind societatile comerciale si a altor acte normative incidente :

45. După alineatul (3) al articolului 196¹ se introduce un nou alineat, alineatul (4), cu următorul cuprins:

"(4) Dispozițiile privitoare la administrarea societăților pe acțiuni nu sunt aplicabile societăților cu răspundere limitată, indiferent dacă sunt sau nu supuse obligației de auditare."

- art.216 alin.(3) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind codul de procedura fiscala, republicata ;

(3) 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.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art.216

din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se

DECIDE:

1. Se desfiinteaza partial Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. .../...2009, emisa de Administratia financiara pentru contribuabili mijlocii a judetului Ilfov pentru suma totala de ... lei, reprezentand :

- impozit pe veniturile din salarii si asimilate salariilor ...lei ;
- contributia individuala de asigurari sociale retinuta de la asigurati ... lei ;
- contributia de asigurari sociale datorata de angajator ... lei ;
- contributia pentru asigurari de sanatate retinuta de la asigurati ... lei ;
- contributia pentru asigurari de sanatate datorata de angajator ... lei ;
- contributia individuala de asigurari pt. somaj retinuta de la asigurati ... lei ;
- contributii pt.concedii si indemniz. pers. juridice sau persoane fizice ... lei ;
- contributia angajatorilor la Fd. de garantare pt. plata creantelor salariale ... lei ;
- contributia de asigurari pentru somaj datorata de angajator ... lei ;
- contributia de asigurare pentru accidente de munca si boli profesionale datorata de angajator... lei
- varsaminte de la persoanele juridice, pentru persoanele cu handicap neincadrate ... lei ;
- accesorii aferente impozitelor, contributiilor si varsamintelor ... lei ,
- urmand sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare.

2. Se respinge ca nemotivata contestatia formulata pentru suma totala de ... lei, reprezentand :

- taxa pe valoarea adaugata ... lei ;
- impozit pe profit ... lei ;
- majorari de intarziere ... lei.

Prezenta decizie poate fi atacata, conform prevederilor art.218 alin. (2) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, la instanta judecatoreasca de contencios administrativ competenta, in conditiile legii.

DIRECTOR EXECUTIV,