



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

Agenția Națională de Administrare Fiscală
Direcția Generală a Finanțelor
Publice a Județului Vrancea
Biroul Soluționare Contestații



B-dul Independentei, nr.24.
Focsani, Vrancea
Tel: +0237 236 600
Fax: +0237 217 266
e-mail:
Admin.FCVNJUDX01.VN@mfinante.ro

DECIZIA NR. 102 DIN 27.03.2012

**Privind: solutionarea contestatiei formulate de
S.C. X S.R.L. din loc. Focsani, judetul Vrancea,
depusa si inregistrata la D.G.F.P. Vrancea sub nr./2012,
completata cu adresele nr./.....2012 si nr./.....2012**

Direcția Generală a Finanțelor Publice Vrancea a fost sesizată de S.C. X S.R.L. cu domiciliul în localitatea Focsani, județul Vrancea prin contestația depusă și înregistrată la D.G.F.P. Vrancea sub nr./.....2012 și completată cu adresele nr./.....2012 și nr./.....2012.

Petenta contestă măsura de virare la bugetul statului a sumei totale de lei reprezentând: impozit pe profit în suma de lei și majorări aferente impozitului pe profit în suma de lei, stabilită de către reprezentanții D.G.F.P. Vrancea, Activitatea de Inspectie Fiscala – Serviciul de Inspectie Fiscala Persoane Juridice prin decizia de impunere nr. F – VN/.....2012.

Contestația a fost depusă în termenul legal prevăzut de art. 207 din O.G. nr. 92/2003 republicată, privind Codul de procedura fiscală, astfel: decizia de impunere nr. F – VN a fost emisă la data de2012 (primită de petenta la data de2012 conform confirmării de primire anexate la dosarul cauzei), iar contestația a fost depusă și înregistrată la D.G.F.P. Vrancea sub nr. in data de2012.

Constatând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute de art. 205, 206 și art. 209 lit. a) din Ordonanța Guvernului nr.: 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, D.G.F.P. Vrancea prin Biroul Soluționare Contestații este legal investită să analizeze contestația formulată de S.C. X S.R.L. cu domiciliul fiscal în loc. Focsani, jud Vrancea.

I. Prin contestația formulată, petenta invocă următoarele argumente:

„În fapt, la data de2012, conform instiintării pentru discuția finală înregistrată sub nr., anexa la Raportul de inspectie fiscală nr. F – VN/.....2012 mi s-au adus la cunoștință sumele stabilite suplimentar de plată și anume: impozit profit în suma de lei și majorări de întârziere în suma de lei, sume stabilite netemeinic și nelegal, și evaziv, fără a se enumera concret și la obiect care sunt acele rapoarte zilnice de vânzări generate de casa de marcat din care să rezulte veniturile obținute din activitatea de natură barurilor de noapte și cluburilor de noapte.

Societatea noastră nu desfășoară activități de natură barurilor de noapte,

cluburilor de noapte, discotecilor, cazinourilor sau pariurilor sportive conform prevederilor art. 18, alin. (1) din Legea 571/2003, asa cum este definita aceasta activitate si in Hotararea nr./.....1999, cu aplicabilitate din1999, „bar de noapte – unitate de alimentatie publica cu caracter distractiv, avand orar de functionare pe timpul noptii” si Legea nr. 215/2001, societatea noastra functionand in baza Autorizatiei de functionare nr./.....2008, prin care se autorizeaza punct de lucru BAR situat in Focsani, b-dul, nr., Vrancea, avand profil de activitate alimentatie publica, cu viza Primariei. Asa cum s-a specificat si in Raportul de Inspectie Fiscala, programul orar afisat la intrarea in bar este intre orele 16.00 – 24.00.

Ca urmare salariatii firmei noastre nu desfasoara munca de noapte intre orele 24.00 si 06.00 asa cum este definita si in prevederile art. 125 (1) in Legea nr. 53/24.01.2003. Salariatul de noapte reprezinta, salariatul care efectueaza cel putin 3 ore din timpul zilei de lucru, iar in cazul nostru incasarile intre orele 24.00 – 1.00 sunt ocazionale, fiind aferente unui program de zi prelungit si nu preponderente, asa cum s-a specificat in raportul de inspectie fiscala.”

Cu adresa nr./.....2012 petenta aduce in sustinerea contestatiei urmatoarele completari:

„Incadrarea facuta de organele de inspectie, respectiv art. 18 din Legea nr. 571/2003 nu se poate aplica societatii noastre, deoarece in Hotararea Guvernului nr. 44/2004, la punctul 11 se precizeaza: „intra sub incidenta prevederilor art. 18 din Codul Fiscal contribuabilii care desfasoara activitati de natura barurilor de noapte, cluburilor de noapte, discotecilor, cazinourilor sau pariurilor sportive, incadrati potrivit dispozitiilor legale in vigoare.

Din autorizatia de functionare nr./.....2008, emisa de Primaria Focsani in care se specifica: „punct de lucru BAR situat in Focsani, b-dul, nr., VN, avand profil de activitate alimentatie publica”, se observa destul de clar ca societatea noastra nu este incadrata ca desfasurand „activitati de natura barurilor de noapte, cluburilor de noapte, cazinourilor sau pariurilor sportive”, mai mult, programul de functionare fiind cuprins intre orele 16.00 – 24.00.

Faptul ca rapoartele fiscale de inchidere zilnica sunt emise preponderent intre orele 23.00 – 01.00 nu inseamna ca societatea noastra desfasoara activitati de natura barurilor de noapte, cluburilor de noapte, discotecilor sau pariurilor sportive.

Asadar, suma imputata de organele de inspectie nu are cadru legal si nu este decat un exces de zel din partea acestora.

Analizand punctul 18 din Legea 571/2003 mai precizam:

Conform art. 6 din Hotararea Guvernului nr. 251/1999 privind conditiile de autorizare, organizare si exploatare a jocurilor de noroc precizam:

„Jocurile de noroc se clasifica dupa cum urmeaza:

a) jocuri cu castiguri generate de elemente aleatorii, organizate prin folosirea masinilor, utilajelor, instalatiilor mecanice, electrice, electromagnetice,

videoautomate, jocuri exploatare prin intermediul unor mecanisme, instalatii de orice fel, ale caror castiguri presupun concomitent atat dexteritatea sau abilitatea jucatorului, cat si hazardului (de tip Atlantic Pusher, Niagara, etc.), precum si altele asemenea;

b) jocuri tip cazinou, cu castiguri generate de elemente aleatorii, desfasurate la mese obijnuite sau speciale, organizate prin folosirea bilelor, cartilor, insemnelor, zarurilor sau a oricaror alte obiecte ori forme fizice de participare si de desfasurare a jocurilor de noroc (...)"

Asadar, din citatul redat mai sus se observa clar ca societatea noastra nu desfasoara activitati de natura cazinourilor sau pariurilor sportive. Iar referitor la celelalte activitati: „de natura barurilor de noapte, cluburilor de noapte, discotecilor” se observa foarte clar din autorizatia de functionare nr.2008, emisa de Primaria Municipiului Focsani ca societatea noastra nu se incadreaza in aceste prevederi.

Totodata organele de inspectie nu fac referire decat la art. 18 din legea 571/2003, neargumentand decat ca rapoartele fiscale de inchidere zilnica sunt emise preponderent intre orele 23.00 – 01.00, ceea ce nu justifica suma stabilita suplimentar de catre aceasta.

Din documentele anexate la contestatie, se observa ca nici un angajat al societatii nu desfasoara program de noapte, nu are ore suplimentare, nu este pontat cu spor de noapte.

Rapoartele de inchidere zilnica au fost emise dupa ora 22.00 si din cauza faptului ca in fiecare seara se face curatenie, pregatindu-se localul pentru a doua zi.”

II. Prin decizia de impunere nr. F – VN2012 emisa in baza raportul de inspectie fiscala nr. F – VN2012 reprezentantii D.G.F.P. Vrancea, Activitatea de Inspectie Fiscala Persoane Juridice au stabilit in sarcina petentei obligatia suplimentara in suma totala de lei reprezentand: impozit pe profit in suma de lei si majorari aferente impozitului pe profit in suma de lei.

Prin raportul de inspectie fiscala nr.2012, care a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr.2012 contestata de petenta, organele de inspectie fiscala ale D.G.F.P. Vrancea, Activitatea de Inspectie Fiscala, au constatat urmatoarele:

Referitor la impozitul pe profit:

„I. 2010:

In balanta de verificare lunara intocmita pentru luna 2010, societatea a inregistrat, pe cumulat, realizarea unei pierderi fiscale in suma de lei, pierdere rezultata din:

- lei, pierdere contabila;
- lei, cheltuieli privind impozit pe profit minimal;

- lei, cheltuieli privind amenzi si majorari de intarziere datorate autoritatilor romane si

- lei, alte cheltuieli nedeductibile din punct de vedere fiscal (cheltuieli privind carburantii, cheltuieli privind amortizarea mijloacelor fixe consemnata in actul de control precedent) la care a fost calculat in registrul de evidenta fiscala, inregistrat in evidenta contabila, declarat la organul fiscal teritorial competent (declaratie periodica nr./.....2011, anexata in copie xerox) si a achitat la bugetul de stat un impozit pe profit minimal in suma totala de lei; pierderea fiscala realizata este datorata in principal cheltuielilor cu dobanda bancara (in suma de lei), a cheltuielilor cu diferentele de curs valutar peste veniturile aferente (in suma de lei), a cheltuielilor privind activele cedate (in suma de lei) si a cheltuielilor privind chiria spatiului (in suma de lei).

La prezenta inspectie fiscala, pentru perioada – 2010, urmare a verificarii documentelor contabile justificative (facturi, monetare, chitante, note de intrare receptie, bonuri fiscale pentru carburanti, bonuri de consum, rapoarte zilnice emise de aparatul de marcat electronic fiscal, dispozitii de casa, state de plata, ordine de banca, extrase de cont), a documentelor contabile (registrul jurnal, note contabile, jurnale de cumparari si vanzari, registrul de casa si de banca, balante lunare de verificare), precum si a documentelor de raportare (declaratii lunare si/sau trimestriale, decont lunar de T.V.A., bilant semestrial prescurtat), au fost constatate urmatoarele deficiente privind veniturile si cheltuielile luate in calcul la determinarea bazei impozabile, si implicit de diminuare/amanare a creantei fiscale cuvenita bugetului general consolidat, pe linia impozitului pe profit si anume:

– pana la data de2010, societatea a realizat venituri din activitatea de baza (bar si biliard cu program de lucru afisat ora 16.00 – 24.00, rapoartele zilnice generate de casa de marcat fiind emise preponderent intre orele 23.00 si 01.00) numai la punctul de lucru deschis in Focsani, b-dul, nr., in suma totala de lei (balanta de verificare intocmita la data de2010, anexata in copie listata), la care a fost inregistrat, declarat si achitat doar impozitul pe profit minimal, in suma totala de lei, fara a fi determinat un impozit pe profit in limita de 5% din cifra de afacere, rezultand o diminuare a creantei fiscale cuvenita bugetului de stat pe linia impozitului pe profit cu suma de lei ($..... \times 5\% = \text{ lei} - \text{ lei} = \text{ lei}$).

- in timpul si ca urmare a controlului au fost luate urmatoarele masuri:

Cu valoarea impozitului pe profit neinregistrat in evidenta contabila si nedeclarat la organul fiscal teritorial in suma de lei, suma constatata suplimentar si aferent perioadei pana la data de2010, a fost majorata creanta fiscala cuvenita bugetului de stat pe linia impozitului pe profit; totodata, pentru perioada2010 –2012, au fost calculate/identificate accesoriile aferente exigibile la plata in suma de lei, astfel:

- lei, dobanzi, calculate pentru perioada2010 –2012, astfel:

..... x 0,05 % x zile = lei;

..... x 0,04 % x zile = lei;

..... x 0,04 % x zile = lei;

Total = lei si

- lei penalitati de intarziere, calculate cu cota de 15%, astfel: x 15% = lei.

II. 2010

In balanta de verificare lunara intocmita pentru luna 2010 (anexata in copie xerox la prezentul raport), societatea a inregistrat realizarea unei pierderi fiscale in suma de lei, pierdere rezultata din:

- lei, pierdere contabila;

- lei, cheltuieli privind amenzi si majorari de intarziere datorate autoritatilor romane si

- lei, alte cheltuieli nedeductibile din punct de vedere fiscal (cheltuieli privind carburantii) la care nu a fost calculat in registrul de evidenta fiscala, inregistrat in evidenta contabila, declarat la organul fiscal teritorial competent (declaratie periodica nr. / 2011, anexata in copie xerox) si a achitat la bugetul de stat impozit pe profit; pierderea fiscala fiind datorata in principal cheltuielilor cu dobanda bancara (in suma de lei), a cheltuielilor cu diferentele de curs valutar peste veniturile aferente (in suma de lei) si a cheltuielilor privind chiria spatiului (in suma de lei).

Pentru perioada 2010, urmare a verificarii documentelor contabile justificative (facturi, monetare, chitante, note de intrare receptie, bonuri fiscale pentru carburanti, bonuri de consum, rapoarte zilnice emise de aparatul de marcat electronic fiscal, dispozitii de casa, state de plata, ordine de banca, extrase de cont), a documentelor contabile (registrul jurnal, note contabile, jurnale de cumparari si vanzari, registrul de casa si de banca, balante lunare de verificare), precum si a documentelor de raportare (declaratii lunare si/sau trimestriale, decont lunar de TVA, bilant anual prescurtat), au fost constatate urmatoarele deficiente privind veniturile si cheltuielile luate in calcul la determinarea bazei impozabile, si implicit de diminuare/amanare a creantei fiscale cuvenita bugetului general consolidat, pe linia impozitului pe profit si anume:

- in trimestrul IV 2010, societatea a realizat venituri din activitatea de baza (bar si biliard cu program de lucru afisat ora 16.00 – 24.00, rapoartele zilnice generate de casa de marcat fiind emise preponderent intre orele 23.00 si 01.00) numai la punctul de lucru deschis in Focsani, b-dul, nr. , in suma de lei. (balanta de verificare intocmita la data de 2010, anexata in copie listata), la care nu a fost calculat, inregistrat, declarat si achitat impozitul pe profit de 5% din cifra de afacere, rezultand o diminuare a creantei fiscale cuvenita bugetului de stat pe linia impozitului pe profit cu suma de lei (..... x 5% = lei).

- in timpul si ca urmare a controlului au fost luate urmatoarele masuri:

La veniturile realizate de societate in trimestrul IV 2010, in suma de lei, a fost determinat un impozit pe profit suplimentar datorat bugetului de stat in suma de lei (..... x 5% = lei); totodata, pentru perioada 2011 –

.....2012, au fost calculate/identificate accesorii exigibile la plata in suma de lei, astfel:

- lei, dobanzi, calculate pentru perioada2010 –2012, astfel:

..... x 0,04% x zile = lei si

- lei penalitati de intraziere, calculate cu cota de 15%, astfel: x 15% = lei.

III. 2011

In balanta de verificare lunara intocmita pentru luna 2011 (anexata in copie listata la prezentul raport), societatea a inregistrat realizarea unei pierderi fiscale in suma de lei, pierdere rezultata din:

- lei, pierdere contabila;

- lei, cheltuieli privind amenzi si majorari de intarziere datorate autoritatilor romane si

- lei, alte cheltuieli nedeductibile din punct de vedere fiscal (cheltuieli privind carburantii), la care societatea nu a calculat in registrul de evidenta fiscala, inregistrat in evidenta contabila, declarat la organul fiscal teritorial competent prin declaratii trimestriale si achitat la bugetul general consolidat, impozitul pe profit; pierderea fiscala inregistrata in primele trei trimestre ale anului 2011 este datorata in principal cheltuielilor cu dobanda bancara (in suma de lei), a cheltuielilor cu diferentele de curs valutar peste veniturile aferente (in suma de lei) si a cheltuielilor privind chiria spatiului (in suma de lei). La prezenta inspectie fiscala, pentru perioada 2011, urmare a verificarii documentelor contabile justificative, a documentelor contabile, precum si a documentelor de raportare, au fost constatate urmatoarele diferente/deficiente privind veniturile si cheltuielile luate in calcul la determinarea bazei impozabile, si implicit de diminuare/amanare a creantei fiscale cuvenita bugetului general consolidat, pe linia impozitului pe profit si anume:

- in primele 3 trimestre ale anului 2011, societatea a realizat din activitatea de baza numai la punctul de lucru deschis in Focsani, b-dul, nr., in suma totala de lei, la care nu a fost calculat, inregistrat, declarat si achitat impozitul pe profit de 5% din cifra de afacere, rezultand o diminuare a creantei fiscale cuvenita bugetului de stat pe linia impozitului pe profit cu suma de lei (..... x 5% = lei).

- in timpul si ca urmare a controlului au fost luate urmatoarele masuri:

La veniturile realizate de societate in primele trei trimestre ale anului 2011, in suma totala de lei, a fost determinat un impozit pe profit suplimentar datorat bugetului de stat in suma de lei (..... x 5% = lei); totodata, pentru perioada2011 –2012, au fost calculate/identificate accesorii aferente exigibile la plata in suma de lei, astfel:

- lei, dobanzi, calculate pentru perioada2011 –2012,

astfel:

..... x 0,04% x zile = lei;

..... x 0,04% x zile = lei;

..... x 0,04% x zile = lei;

Total = lei si

- lei penalizari de intarziere, calculate cu cota de 15%, astfel: x 15% = lei.

Pentru punerea de acord a constatarilor consemnate in prezentul paragraf cu datele reflectate de evidenta contabila a societatii si datele reflectate de Fisa de evidenta analitica, in conformitate cu prevederile art. 109, , alin. (2) din O.G. nr. 92/2003, privind Codul de procedura fiscala, republicata, a fost emisa decizia de impunere, pentru suma totala de lei reprezentand: lei (..... + +), debit impozit pe profit si lei (..... + +), accesorii impozit pe profit.”

Prin adresa nr.: / 2012 se primește de la D.G.F.P. Vrancea, Activitatea de Inspectie Fiscala – Serviciul de Inspectie Fiscala Persoane Juridice ... referatul cu propuneri de soluționare a contestației depuse de S.C. X S.R.L. in care se propune respingerea contestației ca fiind neintemeiata si nelegala.

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei si având in vedere motivațiile emise de petenta, completarile aduse de aceasta in sustinerea contestației, referatele cu propuneri de solutionare, au rezultat următoarele aspecte:

Cauza supusa soluționării de către Direcția Generala a Finanțelor Publice Vrancea, prin Biroul Soluționare Contestații o constituie faptul daca petenta datorează suma totala de lei reprezentând: impozit pe profit in suma de lei si majorari aferente impozitului pe profit in suma de lei, stabilita de catre reprezentantii D.G.F.P. Vrancea, Activitatea de Inspectie Fiscala – Serviciul de Inspectie Fiscala Persoane Juridice prin decizia de impunere nr. F – VN / 2012 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. F – VN / 2012.

S.C. X S.R.L. are domiciliul in localitatea Focsani, str., nr., bl., sc., et., ap., județul Vrancea, C.I.F., activitatea principala a societatii fiind „Baruri si alte activitati de servire a bauturilor, CAEN 5630”.

In fapt, in perioada 2012 s-a efectuat o inspectie fiscala la S.C. X S.R.L. Verificarea (pentru impozitul pe profit) a cuprins perioada 2010 – 2011.

Urmare a inspectiei fiscale s-a stabilit in sarcina petentei prin Decizia de impunere nr. / 2012 obligatia suplimentara in suma totala de lei, contestata de catre petenta, reprezentand: impozit pe profit in suma de lei si majorari aferente impozitului pe profit in suma de lei.

S.C. X S.R.L. a depus contestatie impotriva Deciziei de impunere nr. / 2012, aceasta fiind inregistrata la D.G.F.P. Vrancea sub nr. in data de 2012.

La data de2012 s-a primit de la Activitatea de Inspectie Fiscala – Serviciul de Inspectie Fiscala Persoane Juridice referatul nr. cu propuneri de solutionare a contestatiei depuse de S.C. X S.R.L. in care se propune respingerea contestatiei ca neintemeiata.

Petenta depune completari la contestatie in data de2012 fiind inregistrate la D.G.F.P. Vrancea cu adresa nr., care au fost inaintate catre Activitatea de Inspectie Fiscala – Serviciul de Inspectie Fiscala, in conformitate cu prevederile legale, pentru a se pronunta asupra acestora.

La data de2012 se primeste de la Activitatea de Inspectie Fiscala – Serviciul de Inspectie Fiscala Persoane Juridice ... completarile referatului cu propuneri de solutionare a contestatiei in care se propune respingerea contestatiei ca fiind neintemeiata.

In data de2012 petenta raspunde adresei Biroului Solutionare Contestatii nr. /2012, anexand documentele solicitate cu adresa nr.....

In drept, la art. 18, alin. (1) din Legea nr. 571/2003 republicata privind Codul fiscal se fac urmatoarele precizari:

Art. 18 Impozit minim „(1) Contribuabilii care desfasoara activitati de natura barurilor de noapte, cluburilor de noapte, discotecilor, cazinourilor sau pariurilor sportive, inclusiv persoanele juridice care realizeaza aceste venituri in baza unui contract de asociere, si in cazul carora impozitul pe profit datorat pentru activitatile prevazute in acest articol este mai mic decat 5% din veniturile respective sunt obligati la plata unui impozit de 5% aplicat acestor venituri inregistrate.”

Punctul 11 din H.G. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu completarile si modificarile ulterioare precizeaza ca:

„Intra sub incidenta prevederilor art. 18 din Codul fiscal contribuabilii care desfasoara activitati de natura barurilor de noapte, cluburilor de noapte, discotecilor, cazinourilor sau pariurilor sportive, incadrati potrivit dispozitiilor legale in vigoare; acestia trebuie sa organizeze si sa conduca evidenta contabila pentru a se cunoaste veniturile si cheltuielile corespunzatoare acestor activitati.”

Legea nr. 53/2003 – Codul muncii, republicata, mentioneaza la **art. 125, alin. (1) si (2)** urmatoarele:

„**Art. 125 (1)** Munca prestata intre orele 22.00 – 06.00 este considerata munca de noapte.

(2) Salariatul de noapte reprezinta, dupa caz: a) salariatul care efectueaza munca de noapte cel putin 3 ore din timpul sau zilnic de lucru;

b) salariatul care efectueaza munca de noapte in proportie de cel putin 30% din timpul sau lunar de lucru.

La **art. 216 alin. (3)** din **Ordonanta Guvernului nr. 92/2003** privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, se precizeaza: “Prin decizie se poate desfiinta total sau partial 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”

Punctul 11 din Ordinul nr. 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată precizează:

“11.5. În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare.

11.6. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.”

In speța, S.C. X S.R.L. are domiciliul în localitatea Focsani, str., nr., bl., sc., et., ap., județul Vrancea, C.I.F., activitatea principală a societății fiind „Baruri și alte activități de servire a băuturilor CAEN 5630”.

În decizia de impunere nr. F – VN / 2012 se menționează ca: „până la data de 2010, societatea a realizat venituri din activitatea de bază (bar și biliard cu program de lucru afișat ora 16.00 – 24.00, rapoartele zilnice generate de casa de marcat fiind emise preponderent între orele 23.00 și 01.00) numai la punctul de lucru deschis în Focsani, b-dul, nr., în suma totală de lei, la care a fost înregistrat, declarat și achitat doar impozitul pe profit minimal, în suma totală de lei fără a fi determinat un impozit pe profit în limita de 5 % din cifra de afaceri, rezultând o diminuare a creanței fiscale convenită bugetului de stat pe linia impozitului pe profit cu suma de lei.

În trimestrul IV 2010, societatea a realizat venituri din activitatea de bază (bar și biliard cu program de lucru afișat ora 16.00 – 24.00, rapoartele zilnice generate de casa de marcat fiind emise preponderent între orele 23.00 și 01.00) numai la punctul de lucru deschis în Focsani, b-dul, nr., în suma totală de lei, la care nu a fost calculat, înregistrat, declarat și achitat impozitul pe profit de 5 % din cifra de afaceri, rezultând o diminuare a creanței fiscale convenită bugetului de stat pe linia impozitului pe profit cu suma de lei.

În primele trei trimestre ale anului 2011, societatea a realizat venituri din activitatea de bază (bar și biliard cu program de lucru afișat ora 16.00 – 24.00, rapoartele zilnice generate de casa de marcat fiind emise preponderent între orele 23.00 și 01.00) numai la punctul de lucru deschis în Focsani, b-dul, nr., în suma totală de lei, la care nu a fost calculat, înregistrat, declarat și achitat impozitul pe profit de 5 % din cifra de afaceri, rezultând o diminuare a creanței fiscale convenită bugetului de stat pe linia impozitului pe profit cu suma de lei.”

Petenta aduce în susținerea contestației următoarele argumente:

„Societatea noastră nu desfășoară activități de natură barurilor de noapte, cluburilor de noapte, discotecilor, cazinourilor sau pariurilor sportive conform prevederilor art. 18, alin. (1) din Legea 571/2003, așa cum este definită aceasta

activitate si in Hotararea nr. 843/14.10.1999, cu aplicabilitate din 21.10.1999, „bar de noapte – unitate de alimentatie publica cu caracter distractiv, avand orar de functionare pe timpul noptii” si Legea nr. 215/2001, societatea noastra functionand in baza Autorizatiei de functionare nr./.....2008, prin care se autorizeaza punct de lucru BAR situat in Focsani, b-dul, nr., Vrancea, avand profil de activitate alimentatie publica, cu viza Primariei. Asa cum s-a specificat si in Raportul de Inspectie Fiscala, programul orar afisat la intrarea in bar este intre orele 16.00 – 24.00.

Ca urmare salariatii firmei noastre nu desfasoara munca de noapte intre orele 24.00 si 06.00 asa cum este definita si in prevederile art. 125 (1) in Legea nr. 53/24.01.2003. Salariatul de noapte reprezinta, salariatul care efectueaza cel putin 3 ore din timpul zilei de lucru, iar in cazul nostru incasarile intre orele 24.00 – 1.00 sunt ocazionale, fiind aferente unui program de zi prelungit si nu preponderente, asa cum s-a specificat in raportul de inspectie fiscala.

Din documentele anexate la contestatie, se observa ca nici un angajat al societatii nu desfasoara program de noapte, nu are ore suplimentare, nu este pontat cu spor de noapte. Rapoartele de inchidere zilnica au fost emise dupa ora 22.00 si din cauza faptului ca in fiecare seara se face curatenie, pregatindu-se localul pentru a doua zi.”

Referitor la sustinerile partilor se retin urmatoarele aspecte:

Organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina petentei un impozit pe profit suplimentar in limita de 5% din veniturile realizate din activitatea de baza, respectiv bar si biliard cu program de lucru afisat ora 16.00 – 24.00, in conformitate cu prevederile art. 18 (1) din Legea 571/2003 coroborat cu faptul ca rapoartele zilnice generate de casa de marcat au fost emise preponderent intre orele 23.00 - 01.00.

Organele de inspectie fiscala mentioneaza in referatul cu propuneri nr./.....2012 de solutionare a contestatiei ca: „...in Legea nr. 53/2003 – Codul muncii, republicata, la art. 125, alin. (1), se precizeaza ca: „Munca prestata intre orele 22.00 – 06.00 este considerata munca de noapte”, iar in argumentarea contestatiei formulata de societate, eronat se mentioneaza ca „salariatii firmei noastre nu desfasoara munca de noapte intre orele 24.00 – 06.00 asa cum este definita si in prevederile art. 125 (1) din Legea 53/2003”; mai mult in contractul de munca cu norma intreaga nr./.....2008 (anexat la contestatie) desi durata timpului de lucru este de 8 ore pe zi, la paragraful privind repartizarea programului de lucru se mentioneaza doar „ore zi”, fara a se face repartizare pe ore zi/ ore noapte/inegal, in conditiile in care programul de lucru afisat de societate este ora 16.00 – 24.00.”,

dar nu au tinut cont si de prevederile art. 125 (2) din Legea 53/2003 care defineste salariatul de noapte ca fiind:

„a) salariatul care efectueaza munca de noapte cel putin 3 ore din timpul sau zilnic de lucru;

b) salariatul care efectueaza munca de noapte in proportie de cel putin 30% din timpul sau lunar de lucru”.

Petenta prezinta in contestatie situatia vanzarilor zilnice conform rapoartelor Z emise de casa de marcat pentru perioada2010 –2011, situatie analizata de organele de inspectie fiscala si din care se observa, conform referatului cu propuneri de solutionare a contestatiei ca un numar de rapoarte zilnice au fost editate pana la ora 22.00, iar restul, respectiv un numar de rapoarte zilnice au fost editate dupa ora 22.00.

Tinand cont ca in decizia de impunere nr. F – VN /2012 au fost stabilite obligatii fiscale suplimentare urmare a faptului ca rapoartele zilnice generate de casa de marcat au fost emise preponderent intre orele 23.00 - 01.00 iar in completarile aduse in sustinerea contestatiei prin adresa nr. /2012 petenta sustine ca rapoartele de inchidere zilnica au fost emise dupa ora 22.00 din cauza faptului ca in fiecare seara se pregateste localul pentru a doua zi, iar incasarile intre orele 24.00 – 01.00 sunt ocazionale, prin adresa nr. /2012 i s-a cerut petentei sa prezinte, in copie xerox, rolele – jurnal aferente rapoartelor de inchidere zilnica pentru perioada2010 –2011, respectiv partea din role care sa evidentieze bonurile fiscale emise dupa ora 22.00 si pana la emiterea raportului fiscal de inchidere zilnica, documente depuse la D.G.F.P. Vrancea cu adresa nr. /2012.

Din analiza documentelor depuse de petenta, respectiv copii xerox ale rolor – jurnal aferente rapoartelor de inchidere zilnica pentru perioada2010 –2011, precum si partea din role care contine bonurile fiscale emise dupa ora 22.00 si pana la emiterea raportului fiscal de inchidere zilnica au rezultat urmatoarele aspecte:

Din cele de rapoarte de inchidere zilnica prezentate, un numar de au ultimul bon fiscal emis inainte de ora 22.00, iar un numar de au ultimul bon fiscal emis dupa ora 22.00.

Totodata, din cele de rapoarte de inchidere zilnica care au ultimul bon fiscal emis dupa ora 22.00, un numar de de rapoarte au ultimul bon fiscal emis intre orele 22.00 – 23.00 si doar un numar de de rapoarte de inchidere zilnica au ultimul bon fiscal emis dupa ora 23.00.

Asadar, organele de inspectie fiscala trebuiau sa retina 5 % din veniturile realizate de societate dupa ora 22.00, respectiv din bonurile fiscale care au fost emise dupa ora 22.00.

Prin urmare, tinand cont de aspectele prezentate mai sus, coroborat cu pct. 11.5 din Ordinul nr. 2137/2011, pentru suma totala de lei reprezentand: impozit pe profit in suma de lei si lei majorari aferente impozitului pe profit se va propune desfiintarea deciziei de impunere nr. F –VN /2012 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. F –VN /2012.

Punctul 11 din Ordinul nr. 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată precizeaza:

“11.5. În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare.

11.6. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.”

Având în vedere prevederile legale mai sus, urmează să se facă aplicarea art. 216 alin. (3) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, care precizează: **“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”**, urmând ca organele de inspecție fiscală, prin alte organe decât cele care au încheiat actul de control contestat, să reanalizeze cauza pentru aceeași perioadă și aceleași obligații, să se stabilească clar și concret situația de fapt și suma obligațiilor fiscale legal datorată de petentă conform celor reținute prin prezenta decizie și dispozițiilor legale în vigoare pe perioada verificată. La re-verificare vor fi avute în vedere și celelalte motive invocate de contestatoare.

Pentru considerentele prezentate mai sus și în temeiul art. 216 (3) din Ordonanța Guvernului nr.: 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată coroborat cu pct. 11 din Ordinul nr.: 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, **se**

DECIDE:

Desființarea deciziei de impunere nr. F – VN/.....2012 pentru suma totală de lei reprezentând: impozit pe profit în suma de lei și lei majorări aferente impozitului pe profit, stabilită suplimentar de către reprezentanții D.G.F.P. Vrancea, Activitatea de Inspecție Fiscală – Serviciul de Inspecție Fiscală, urmând ca organele fiscale să reanalizeze cauza pentru aceleași obligații și aceeași perioadă avută în vedere prin actele administrative desființate, având în vedere considerentele din motivarea prezentei decizii și dispozițiile normative incidente cauzei.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Județean Vrancea în termen de 6 luni de la data comunicării, conform prevederilor legale.

Director Executiv