

007906NT

Directia Generala a Finantelor Publice a inregistrat sub nr. 580/18.01.2006 contestatia nr. 5232/16.01.2006 formulata de **S.C. X S.A.**, impotriva Deciziilor nr. 1303-1325/13.12.2005 referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale prin care s-au stabilit accesorii aferente contributiei de asigurari sociale datorata de angajator.

Contestatia are ca obiect suma de 346.117 lei, reprezentand dobanzi in suma de 262.000 lei si penalitati in suma de 84.117 lei aferente contributiei de asigurari sociale datorata de angajator, inscrite in Deciziile nr. 1303-1325/13.12.2005.

Constatand ca in speta sunt indeplinite dispozitiile art. 175 alin.(1) si (2), art. 177 alin. (1) si art.179 alin.(1) lit. a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice este competenta sa solutioneze contestatia formulata **S.C. X S.A.**

I. Petenta contesta Deciziile nr. 1303-1325/13.12.2005, comunicate in data de 22.12.2005, solicitand anulara acestora intrucat stabilirea obligatiilor fiscale accesorii a fost nelegala si motivand astfel:

Societatea se afla in procedura reorganizarii judiciare prevazuta de Legea nr. 64/1995, procedura deschisa prin Sentinta nr. 197/F/07.04.1997 pronuntata de Tribunalul in dosarul nr. 426/F/1996. Potrivit art. 37 din Legea nr. 64/1995, de la data deschiderii procedurii nu mai pot fi adaugate dobanzi si penalitati la creantele D.G.F.P. deoarece

- creantele D.G.F.P. nu sunt garantate, fiind creante chirografare;
- prin planul de reorganizare nu s-a facut nici o derogare de la regula neadaugarii de dobanzi si penalitati;

- prevederile art. 60 alin. 7 din Legea nr. 64/1995, astfel cum a fost modificat prin O.G. nr. 38/2002, nu sunt aplicabile in cazul S.C. X S.A. deoarece actul modificator prevede ca procedurile deschise pana la data intrarii in vigoare a ordonantei vor continua sa fie administrate conform prevederilor legale anterioare modificarilor aduse Legi nr. 64/1995;

- Legea nr. 64/1995 are caracterul unei norme juridice speciale in raport cu cele ale O.G. nr. 92/2003, prevazute in actul fiscal ca temei al calculului accesoriilor, deci primeaza aplicarea art. 37 din Legea nr. 64/1995 in raport cu art. 115-116 si 121 din O.G. nr. 92/2003;

- art. 37 din Legea nr. 64/1995 nu face diferente cu privire la creantele statului si cele ale celorlalti creditori chirografari, interzicandu-se adaugarea de dobanzi si cheltuieli la orice creante chirografare.

In concluzie, se solicita anulara Deciziilor nr. 1303-1325/13.12.2005 care cuprind accesorii in suma de 346.117 lei calculate nelegal.

II. Prin Deciziile nr. 1303-1325/13.12.2005 referitoare la obligatiile de plata accesorii aferente obligatiilor fiscale din anul precedent si curent emise de organul fiscal teritorial, comunicate societatii la data de 22.12.2005, organele teritoriale au calculat, in temeiul art. 85 lit. c) si art. 114 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, accesorii pentru perioada 27.01.2004 – 13.12.2005 aferente contributiei de asigurari sociale datorata de angajator, in suma totala de 346.117 lei, reprezentand dobanzi in suma de 262.000 lei si penalitati in suma de 84.117 lei.

III. Avand in vedere sustinerile societatii contestatoare si ale organului fiscal teritorial, documentele existente la dosarul cauzei, precum si legislatia in vigoare, pe perioada de calcul a accesoriilor si la data emiterii deciziei se retin urmatoarele :

Prin cauza supusa solutionarii, Directia Generala a Finantelor Publice este investita sa se pronunte daca organul fiscal avea dreptul sa calculeze obligatii fiscale accesorii pentru perioada 27.01.2004 – 13.12.2005, in conditiile in care in aceasta perioada societatea se afla in reorganizare judiciara.

In fapt, din anul 1996 S.C. X S.A. se afla in procedura de reorganizare judiciara reglementata de Legea nr. 64/1995, procedura a fost deschisa prin Sentinta nr. 197/F/07.04.1997, pronuntata de Tribunal in dosarul nr. 429/F/1996.

Prin Deciziile nr. 1303-1325/13.12.2005 organul fiscal teritorial a stabilit ca pentru neachitarea la scadenta a obligatiilor bugetare, societatea datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere in suma de 346.117 lei pentru perioada 27.01.2004 – 13.12.2005.

In drept,

Referitor la calcularea obligatiilor fiscale accesorii

Art. 114 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, prevede ca pentru neachitarea la termenul scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere.

Art. 117 alin. (4) din aceeaasi ordonanta arata ca:

“Pentru obligatiile fiscale neplatite la termen atat inainte, cat si dupa deschiderea procedurii de reorganizare judiciara, se datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere pana la data deschiderii procedurii de faliment.

Referitor la procedura reorganizarii judiciare

Potrivit art. 37 din Legea nr. 64/1995 privind procedura reorganizarii si lichidarii judiciare, republicata in Monitorul Oficial nr. 608 din 13

decembrie 1999, "Nici o dobanda ori cheltuiala nu va putea fi adaugata creantelor negarantate sau partilor negarantate din creantele garantate, de la data deschiderii procedurii, in afara de cazul in care, prin programul de plata a creantelor cuprins in planul de reorganizare, se deroga de la prevederile de mai sus."

In legatura cu cele de mai sus este si **Ordinul M.F.P. nr. 1365/2004 pentru aprobarea Deciziei nr. 5 din 22 iulie 2004 a Comisiei fiscale centrale** pentru aprobarea solutiilor privind aplicarea unitara a unor prevederi referitoare la taxa pe valoarea adaugata si probleme de procedura fiscala, care prevede la punctul 5:

Art. 117 alin. (4) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, art. 15 alin. (2) din Ordonanta Guvernului nr. 61/2002 privind colectarea creantelor bugetare, cu modificarile si completarile ulterioare, art. 13 si 13¹ din Ordonanta Guvernului nr. 11/1996 privind executarea creantelor bugetare, coroborate cu prevederile art. 37 si art. 60 alin. (7) din Legea nr. 64/1995 privind procedura reorganizarii judiciare si a falimentului, republicata, cu modificarile ulterioare

"Dupa data deschiderii procedurii de reorganizare judiciara se datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere pana la data deschiderii procedurii de faliment.

Penalitatile de intarziere si dobanzile, respectiv majorarile de intarziere, dupa caz, datorate conform prevederilor legale, nu constituie dobanzi sau cheltuieli in sensul art. 37 din Legea nr. 64/1995."

Fata de motivele de fapt si de drept aratate mai sus retinem ca pentru obligatiile bugetare neachitate la termen societatea datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere, chiar si dupa deschiderea procedurii de reorganizare judiciara. Invocarea de catre petenta a prevederilor **art. 37 din Legea nr. 64/1995** nu este relevanta in solutionarea favorabila a cauzei deoarece acest text de lege **se refera la dobanzi si cheltuieli, nu la accesoriile prevazute de O.G. nr. 92/2003. Acest fapt este sustinut de cele precizate prin Solutia de la punctul 5 al Deciziei 5 a Comisiei fiscale centrale aprobata prin O.M.F.P. nr. 1365/2004.**

Ca natura juridica, dobanzile si penalitatile de intarziere sunt sanctiuni juridice specifice de drept financiar, neputandu-se confunda cu dobanda perceputa de creditor pentru imprumutul unei sume de bani sau alte cheltuieli, ele reprezinta o sanctiune pentru neplata la termen a unor obligatii catre stat, fapt pentru care nu exista interdictie legala de a fi adaugate creantelor societatii comerciale aflate in reorganizare.

In legatura cu sustinerea societatii ca art. 60 alin. (7) din Legea nr. 64/1995, care prevede ca "Pentru neachitarea obligatiilor bugetare datorate

atat înainte, cât și după deschiderea procedurii de reorganizare judiciară, debitorul datorează majorări de întârziere și penalități de întârziere conform legii speciale în materie, până la data achitării acestora sau, după caz, până la data intrării în faliment", nu este aplicabil întrucât acesta a fost introdus printr-o modificare adusă legii ulterior datei deschiderii procedurii, menționăm că prin această modificare a legii legiuitorul a înlăturat interpretarea juridică ce se putea da cuvântului *dobânzi*, în legislația fiscală sintagma "majorări de întârziere" fiind înlocuită cu denumirea de dobânzi.

În ceea ce privește afirmatia petentei precum că primează aplicarea art. 37 din Legea nr. 64/1995 în raport cu art. 115 (numerotat 114 înainte de republicarea ordonanței din data de 26.09.2005), 116 și 121 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, aceasta nu poate fi avută în vedere în soluționarea favorabilă a contestației deoarece se referă la tipuri diferite de obligații care nu se exclud reciproc și ca atare nu se poate formula judecata că art. 37 din Legea nr.64/1995 are caracter special față de art. 115, 116 și 121 din O.G. nr. 92/2003.

Având în vedere cele expuse mai sus, măsura organului fiscal teritorial de a calcula dobânzi și penalități de întârziere pentru perioada 27.01.2004-13.12.2005 este legală, astfel că urmează a ***se respinge contestația pentru obligațiile fiscale accesorii în suma de 346.117 lei stabilite prin Deciziile nr. 1303-1325/13.12.2005 emise de Biroul administrare contribuabili mari.***