

D E C I Z I E nr. 248/145 din 30.06.2005

I. Prin contestatia formulata petentul contesta urmatoarele obligatii bugetare stabilite pentru perioada 01.10.2002-31.12.2003 in suma totala de (...) lei reprezentand diferenta impozit pe profit in suma de (...) lei, dobanzi impozit pe profit in suma de ...) lei si penalitati de intarziere (...) lei.si solicita suspendarea executarii deciziei de impunere pana la solutionarea contestatiei.

Societatea a apreciat ca in perioada 01.10.2002 - 31.12.2003 se incadreaza in prevederile art. 1 alin. 1 lit. a din O.G. nr. 24/2001 si este platitoare de impozit pe veniturile microintreprinderilor in cota de 1,5%.

Alin.(3) al art. 1 din OG nr. 24/2001 excepteaza in mod expres, prin intermediul unei enumerari limitative, din sfera de incidenta a legii: bancile, societatile de asigurare si reasigurare, societatile de investitii, societatile de administrare a investitiilor si societatile de depozitare, societatile de intermediere de valori mobiliare si societatile cu activitate exclusiva de comert exterior.

In aceasta enumerare nu sunt incluse societatile de schimb valutar si nu este permisa includerea unei noi categorii in plus fata de cele avute de legiuitor.

Eventualele asemanari dintre banci si casele de schimb valutar sub aspectul procedurii de autorizare sunt lipsite de relevanta avand in vedere ca deosebirile dintre aceste tipuri de societati sunt cu mult mai semnificative, in special in ceea ce priveste obiectul de activitate al societatii care este criteriul avut in vedere de legiuitor in enumerarea continuta la art. 1 alin. 3 din O.G. nr. 24/2001.

Procedura de autorizare este o simpla formalitate administrativa ce conditioneaza exercitarea activitatii si nu un element care sa isi puna amprenta asupra naturii juridice a societatii.

Societatea considera ca nu se incadreaza in exceptiile impuse de art. 1 alin. 3 din O.G. nr. 24/2001, deoarece casa de schimb valutar nu este asimilata bancilor doar pentru motivul ca primeste aprobare de functionare de la B.N.R.

S.C. (...) considera ca pe perioada 01.10.2002-31.12.2003 indeplinea conditiile impuse de art. 1 alin. 1 lit. a din O.G. nr. 24/2001 modificata prin Legea nr. 111/2003 si Legea nr. 232/2003, aplicabila pana la 31.12.2003, motiv pentru care solicita anularea obligatiilor bugetare in suma totala de (...) lei reprezentand:

- diferenta impozit pe profit
- dobanzi impozit pe profit
- penalitati de intarziere

II. Prin "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala" nr. (...) emisa de ANAF-Activitatea de inspectie fiscala si a Raportului de inspectie fiscala incheiat la data de (...) organul de control a constatat cu privire la cele contestate de petent ca veniturile realizate de societate pe perioada 01.10.2002-31.12.2003 sunt venituri aferente activitatii de schimb valutar. Comisionul perceput de societate si inregistrat in buletinul de schimb valutar este 0 lei.

In perioada septembrie 2001 - septembrie 2002 societatea a fost incadrata ca platitoare de impozit pe venitul microintreprinderii in cota de 1,5% conform procesului verbal incheiat in data de 18.12.2002.

În perioada 01.10.2002 - 31.12.2003 S.C. (...) a considerat ca se încadrează în prevederile OG nr. 24/2001, art. 1 alin.1 calculând și virând impozit pe venitul microîntreprinderii în cota de 1,5% fără să țină cont de prevederile art. 1, pct. (3) din O.G. nr. 24/2001 conform căruia *“nu intra sub incidența prevederilor prezentei ordonanțe entitățile care desfășoară activități în domeniul bancar, al asigurărilor și reasigurărilor, cel al pieței de capital și activitatea de comerț exterior”*.

Potrivit Regulamentului BNR nr. 3/1997 privind efectuarea operațiunilor valutare și a Normelor privind efectuarea operațiunilor de schimb valutar cu numerar și substitute de numerar pentru persoane fizice pe teritoriul României N.R.V. 2 și a adresei emise de Ministerul Finanțelor Publice, Direcția generală de politici și legislație privind veniturile bugetului general consolidat nr. 268243/12.02.2003, *“casele de schimb valutar au obiect unic de activitate schimbul valutar și sunt autorizate să funcționeze de către Banca Națională a României”*.

Având în vedere cele de mai sus, cât și faptul că activitatea caselor de schimb valutar se desfășoară în cadrul strict delimitat de reglementările B.N.R., această categorie de persoane juridice nu se încadrează în prevederile O.G. nr. 24/2001 cu modificările și completările ulterioare privind impunerea microîntreprinderilor, ele intrând în categoria excepțiilor prevăzute la art. 1., alin. 3) din O.G. nr. 24/2001.

Având în vedere cele prezentate mai sus societățile de schimb valutar sunt societăți financiare de capital, cu obiect de activitate unic *“activitate de schimb valutar”* și sunt autorizate să-și desfășoare activitatea direct de către Banca Națională a României care urmărește îndeaproape modul de îndeplinire a condițiilor în vederea autorizării periodice pentru desfășurarea acestui obiect de activitate.

În urma recalculării impozitului pe profit pe perioada 01.10.2002-31.12.2003 a rezultat o diferență în suma totală de (...) lei după cum urmează:

-pentru anul 2002

-pentru anul 2003

Pentru diferența constatată au fost calculate dobânzi în suma de (...) lei în conformitate cu Legea nr. 414/2002 art. 24, O.G. nr. 11/1996 art. 13, modificată, O.G. nr. 26/2001 art. 1 pct. 2, O.G. nr. 61/2002 cap. 5 secțiunea 1, art. 12 și penalități de întârziere de 0,5% pentru fiecare lună sau fracțiune de lună conform O.G. nr. 26/2001 de modificare a O.G. nr. 11/1996 art. 13¹, O.G. nr. 61/2002 cap. 5 secțiunea 1, art. 14 alin. 1 în suma de (...) lei.

S.C. (...) a încălcat următoarele acte normative: O.G. nr. 70/1994 rep., art. 19, O.G. nr. 40/1998, H.G. nr. 402/2004, Legea nr. 414/2002, art. 20, art. 24, H.G. 859/2002 cu modificările ulterioare și Legea nr. 571/2003, art. 34.

III. Având în vedere constatările organului de control, susținerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei și prevederile legale în vigoare în perioada verificată invocate de contestatoare și de către organele de control, precum și referatul nr. (...), organul investit cu soluționarea contestației reține că prin contestația formulată reprezentantul legal al societății contestă următoarele obligații stabilite pentru perioada 01.10.2002-31.12.2003:

-diferența impozit pe profit

-dobânzi impozit pe profit

-penalități de întârziere

1) Cu ocazia inspecției fiscale s-a constatat că pentru perioada 01.10.2002-31.12.2003 societatea s-a considerat platitoare de impozit pe venit în cota de 1,5% conform prevederilor O.G. nr. 24/2001 art.1 alin. 1, fără să țină cont de prevederile art. 1 pct. 3 din O.G. nr. 24/2001

conform caruia: *“nu intra sub incidenta prevederilor prezentei ordonante entitatile care desfasoara activitati in domeniul bancar, al asigurarilor si reasigurarilor, cel al pietei de capital si activitatea de comert exterior”*.

Potrivit Regulamentului BNR nr. 3/1997 privind efectuarea operatiunilor valutare si a Normelor privind efectuarea operatiunilor de schimb valutar cu numerar si substitute de numerar pentru persoane fizice pe teritoriul Romaniei N.R.V. 2 si a adresei emise de Ministerul Finantelor Publice, Directia generala de politici si legislatie privind veniturile bugetului general consolidat nr. 268243/12.02.2003, *“casele de schimb valutar au obiect unic de activitate schimbul valutar si sunt autorizate sa functioneze de catre Banca Nationala a Romaniei. Avand in vedere cele de mai sus , cat si faptul ca activitatea caselor de schimb valutar se desfasoara in cadrul strict delimitat de reglementarile B.N.R., aceasta categorie de persoane juridice nu se incadreaza in prevederile O.G. nr. 24/2001 cu modificarile si completarile ulterioare privind impunerea microintreprinderilor, ele intrand in categoria exceptiilor prevazute la art. 1., ali. 3) din O.G. nr. 24/2001”*.

Adresa nr. 262888/12.04.2002 emisa de MF prin Directia Generala de Politica si Legislatie Fiscala precizeaza:

“Nu intra sub incidenta prevederilor OG nr.24/2001 persoanele juridice care sunt autorizate sa desfasoare activitati , de catre aceleasi institutii ca si persoanele prevazute la art. 1, alin.(3) (bancile, societatile de asigurare si reasigurare, societatile de investitii, societatile de administrare a investitiilor si societatile de depozitare , societatile de intermediere de valori mobiliare.) “.

In acest sens sunt si prevederile OMF nr. 945/25.07.2003 pentru aprobarea Instructiunilor privind metodologia de calcul al impozitului pe veniturile microintreprinderilor, care la cap.II, pct.4, lit.a stipuleaza:

“ Persoanele juridice care nu pot opta pentru acest sistem de impunere sunt:

a) persoanele juridice care se organizeaza si functioneaza potrivit legilor speciale de organizare si functionare din domeniul bancar (bancile, societatile de credit ipotecar, cooperativele de credit etc.);”

In continutul acestui act normativ se face precizarea ca prevederile OMF nr. 945/2003 se aplica incepand cu anul fiscal 2003, dar articolul citat mai sus nu modifica continutul art.3 din OG nr. 24/2001 ci doar detaliaza ceea ce legiuitorul a dispus initial .

Avand in vedere actele normative citate organul de solutionare al contestatiei retine ca in speta sunt aplicabile prevederile OG nr.70/1994, republicata si modificata pana la data de 01.07.2002, data cand a fost abrogata , iar incepand cu data de 01.07.2002 prevederile Legii nr.414/2002 privind impozitul pe profit, drept pentru care urmeaza a se respinge acest capat de cerere.

Accesoriile calculate la debitele constatate de organele de control au fost stabilite in suma totala de (...) lei si sunt reglementate de art. 13 din OG. nr. 11/1996 si art. 12,13 si 14 din OG nr. 61/2002 astfel:

ART. 12

Pentru neachitarea la termenul scadent a obligatiilor bugetare debitorii datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere.

ART. 13

(1) Dobanzile se calculeaza pentru fiecare zi, aneapand cu ziua imediat urmatoare scadentei obligatiei bugetare si pana la data stingerii sumei datorate inclusiv.

(2) Pentru diferentele de obligatii bugetare, stabilite de organele competente, dobanzile se datoreaza aneapand cu ziua imediat urmatoare scadentei obligatiei bugetare, la care s-a stabilit diferenta, pana la data stingerii acesteia inclusiv.

ART. 14

(1) Plata cu intarziere a impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor obligatii bugetare, cu exceptia dobanzilor, penalitatilor de orice fel si a amenzilor, se sanctioneaza cu o penalitate de intarziere de 0,5% pentru fiecare luna si/sau pentru fiecare fractiune de luna de intarziere, incepand cu data de antai a lunii urmatoare celei an care acestea aveau termen de plata. Penalitatea de intarziere nu inlatura obligatia de plata a dobanzilor si/sau a penalitatilor.

In ceea ce priveste dobanzile si penalitatile de intarziere in cota de 0,5%, tinand cont de faptul ca societatea nu aduce nici un argument referitor la cuantumul dobanzilor si penalitatilor de intarziere, cota de dobanzi si penalitati aplicata, data de la care au fost calculate dobanzile si penalitatile, insumarea produselor dintre baza de intarziere si cota de dobanzi si penalitati aplicata, precum si de faptul ca stabilirea de dobanzi si penalitati de intarziere reprezinta masura accesorie in raport cu debitul, iar in sarcina petentei a fost retinut ca fiind datorat un debit de natura impozitului pe profit in suma totala de (...) lei, contestatia va fi respinsa ca neintemeiata si pentru capetele de cerere in suma de (...) lei reprezentand dobanzi si de (...) lei reprezentand penalitati de intarziere in cota de 0.5%.

Avand in vedere cele de mai sus rezulta ca organele de control in mod legal au stabilit dobanzile in suma totala de (...) lei si penalitati de intarziere de 0,5 % in cuantum de (...) lei, motiv pentru care urmeaza a se respinge ca neintemeiata contestatia pentru acest capat de cerere.

2) Cu privire la solicitarea S.C.(...) de a suspenda executarea deciziei de impunere pana la solutionarea contestatiei.

D.G.F.P. Timis prin Biroul de solutionare a contestatiilor va aplica prevederile art.184, alin 2, din OG 92/2003, republicata, titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva masurilor dispuse prin actele de control sau de impunere intocmite de organele MFP care precizeaza:

„Organul de solutionare a contestatiei poate suspenda executarea actului administrativ atacat pina la solutionarea contestatiei , la cererea temeinic justificata a contestatorului.”

In acest sens s-a pronuntat si M.F.P. prin adresa nr.342475/19.11.2004 inregistrata la DGFP Timis sub nr.60782/19.11.2004:

„Organul de solutionare poate acorda suspendarea executarii actului administrativ fiscal atacat pina la solutionarea pe cale administrativa a contestatiei.

Motive de acordare a suspendarii executarii actului administrativ fiscal contestat pot fi:

- *existenta unei indoieli puternice asupra legalitatii actului atacat;*
- *iminenta procedurii unei vatamari ireparabile a contestatorului;*
- *bonitatea contribuabilului;*
- *fisa de analiza a gradului de risc.*

Contestatorul poate depune orice inscrisuri pe care le considera relevante in sustinerea cererii de suspendare a executarii actului administrativ fiscal”

Din analiza actului de control si a documentelor aflate la dosarul contestatiei nu se retine existenta unei indoieli puternice asupra legalitatii actului de control, intrucat toate masurile inscrise in actul de control au fost stabilite in baza prevederilor legale in vigoare.

Cererea de suspendare a platii sumei datorate, formulate de catre contestatar, nu este temeinic motivata asa cum prevede actul normativ citat anterior neimpunindu-se astfel suspendarea platii obligatiilor fiscale stabilite de catre organele fiscale.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul OG nr. 70/1994, republicata si modificata, Legii nr. 414/2002, OG nr. 26/2001, coroborat cu art. 184, alin 2)

si art. 185 din O.G. nr. 92/24.12.2003, rep., titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale, se

D E C I D E :

1) respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulate de S.C. (...) in suma totala de (...) lei reprezentand:

- diferenta impozit pe profit
- dobanzi impozit pe profit
- penalitati de intarziere

2) respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru capatul de cerere referitor la suspendarea procedurii executionale.