

D E C I Z I A NR. 19 / _____ 2007
privind solutionarea contestatiei formulate de
SC A SRL din Tg Jiu
inregistrata la DGFP Gorj sub nr.../12.01.2007

Biroul solutionare contestatii din cadrul DGFP Gorj a fost sesizat de SAF- Activitatea de Control Fiscal Gorj, prin adresa nr.../06.02.2007, asupra contestatiei formulate de SC A SRL din Tg Jiu, inregistrata la DGFP Gorj sub nr.../12.01.2007.

Obiectul contestatiei il constituie o parte din masurile dispuse de organele de inspectie fiscala din cadrul ACF Gorj prin *Decizia de impunere nr.../28.11.2006*, prin care s-au stabilit obligatii bugetare suplimentare de plata in suma de ... lei reprezentand :

- lei impozit pe profit
- lei majorari de intarziere aferente impozit pe profit
- lei penalitati de intarziere aferente impozit pe profit

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art.177 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata , avand in vedere ca decizia de impunere a fost expediată de DGFP Gorj cu adresa nr.../ 14.12.2006 primita de societate la data de 14.12.2006 conform semnaturii de primire si stampilei aplicate pe adresa respectiva aflata in copie la dosar, iar contestatia societatii a fost inregistrata la DGFP Gorj sub nr.../12.01.2007.

Constatand ca in speta sunt indeplinite dispozitiile art.175 si art.179 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata , DGFP Gorj este investita sa se pronunte asupra contestatiei formulate de SC A SRL Tg Jiu.

I.Prin contestatia formulata, SC A SRL , prin reprezentantul legal, solicita admiterea contestatiei si anulara urmatoarelor debite stabilite de organele de inspectie fiscala prin *Decizia de impunere nr.../28.11.2006* :

- lei impozit pe profit
- ... lei maj. de intarz. aferente imp. pe profit
- ... lei penalit. de intarz. aferente imp. pe profit,

aducand in sustinere urmatoarele motive :

„Calculul impozitului pe profit suplimentar a rezultat ca urmare a neluării in calcul de catre organul de control a facturii seria ... nr.... din 28.12.2004 emisa de SC E SRL Novaci, inregistrata in contul 628, in suma de ... lei, pentru

motivul ca nu s-au prezentat documentele justificative din care sa rezulte ca au fost efectuate prestarile de servicii mentionate in factura .

(...), societatea noastra a avut nevoie de serviciile prestate si mentionate expres in factura mai sus mentionata, in vederea realizarii bazei de productie , avand in vedere specificul activitatii de prestari servicii de demolare, impuscare si transport materiale rezultate in folosul altor societati cu care aveam si avem incheiate contracte comerciale.

Contractul incheiat intre SC A SRL si SC E SRL nu a putut fi prezentat in timpul controlului intrucat ambele exemplare se gaseau la prestator, acesta neputand fi gasit in perioada respectiva.

In ceea ce priveste indeplinirea conditiilor de microintreprindere facem precizarea ca societatea a achitat salarii fara insa a incheia si inregistra contract individual de munca in forma autentica. “

II. Prin Raportul de inspectie fiscala nr.../28.11.2006 care a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr.../28.11.2006 contestata, organele de inspectie fiscala din cadrul SAF- ACF Gorj au constatat urmatoarele :

„Situatia impozitului pe profit se prezinta astfel :

La 31.12.2004, SC A SRL a platit impozit pe veniturile microintreprinderilor. La control s-a stabilit faptul ca SC A SRL nu a indeplinit conditiile pentru a fi platitoare de impozit pe venitul microintreprinderilor (...), in sensul ca in termenul legal de 60 de zile nu a angajat salariati cu contract de munca .

Ca urmare, la control s-a stabilit ca SC A SRL pentru anul 2004 datora aceasta obligatie realizand un profit impozabil in suma de ... lei la care se adauga cheltuiala nedeductibila cu impozitul pe venitul microintreprinderilor calculata de catre societate in suma de ... lei. In concluzie pentru anul 2004 SC A SRL a inregistrat un profit impozabil in suma de ... lei , avand obligatia constituirii, evidentierii si virarii unui impozit pe profit in suma de ... lei .

La data de 31.12.2005 societatea a inregistrat un profit impozabil in suma de lei pentru care a calculat un impozit pe profit in suma de ... lei , iar la control s-a stabilit un profit impozabil in suma de ... lei pentru care s-a calculat un impozit pe profit in suma de ... lei . Diferenta de profit impozabil in suma de ... lei stabilita la control reprezinta contravaloare prestari servicii (impuscare in roci dure si semidure) din factura seria ... nr.../28.12.2005 emisa de SC E SRL Novaci inregistrate de agentul economic in contul 628 , pentru care nu a prezentat contract de prestari servicii si nici alte documente justificative din care sa rezulte ca SC E SRL a efectuat prestarea de servicii pentru SC A SRL .

In baza celor prezentate mai sus si a confruntarii obligatiilor fiscale din evidenta contabila cu cele declarate la organul fiscal, pentru perioada verificata a fost stabilit un impozit pe profit suplimentar de ... lei , dupa cum urmeaza :

- ... lei reprezentand obligatie fiscala nedeclarata conform OG nr.92/2003, art.80 si OMFP nr.1722/2004, suma care este inregistrata in evidenta contabila a societatii;

- ... lei reprezentand obligatie fiscala suplimentara .”

III. Luand in considerare constatările organelor de inspectie fiscala, motivele prezentate de societate, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare pe perioada verificata , se retin urmatoarele :

SC A SRL functioneaza in baza certificatului de inmatriculare J.../27.08.2004, eliberat de Oficiul Registrului Comertului de pe langa Tribunalul Gorj, are codul unic de inregistrare nr..... .

Obiectul de activitate al societatii il reprezinta demolarea constructiilor, terasamente si organizarea de santier-cod CAEN 4511 si transportul rutier de marfuri- cod CAEN 6024.

Inspectia fiscala a cuprins perioada 27.08.2004 - 30.06.2006 pentru impozitul pe profit .

In fapt , pentru perioada verificata , organele de inspectie fiscala au stabilit un impozit pe profit suplimentar de plata in suma de ... lei , dupa cum urmeaza :

- ... lei impozit pe profit stabilit suplimentar pentru anul 2004;
- ... lei impozit pe profit stabilit suplimentar pentru anul 2005;
- ... lei impozit pe profit inregistrat in evidenta contabila a societatii si nedeclarat la organele fiscale.

1. Referitor la impozitul pe profit stabilit suplimentar in suma de ... lei pentru anul 2004.

In fapt , in anul 2004, anul infiintarii , SC A SRL a calculat , inregistrat si achitat impozit pe veniturile microintreprinderilor in suma de ... lei .

In drept, potrivit prevederilor art.103 si art.104 alin.(3)- Titlul IV „Impozitul pe veniturile microintreprinderilor” din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal :

Art.103

„In sensul prezentului titlu, o microintreprindere este o persoana juridica romana care indeplineste cumulativ urmatoarele conditii, la data de 31 decembrie a anului fiscal precedent :

a) are inscrisa in obiectul de activitate productia de bunuri materiale, prestarea de servicii si.sau comertul;

b) are de la 1 pana la 9 salariati inclusiv;

c) a realizat venituri care nu au depasit echivalentul in lei a 100.000 euro;

d)capitalul social al persoanei juridice este detinut de persoane , altele decat statul, autoritatile locale si institutiile publice .”

Art.104

*„(3) O persoana juridica romana care este **nou- infiintata** poate opta sa plateasca impozit pe venitul microintreprinderilor, incepand cu primul an fiscal, daca conditiile prevazute la art.103 lit. a) si d) sunt indeplinite la data inregistrarii la registrului comertului si **conditia prevazuta la art.103 lit.b) este indeplinita in termen de 60 de zile inclusiv de la data inregistrarii .”***

Totodata, potrivit punctului 1 din Normele metodologice de aplicare a Legii

nr.571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin HG nr.44/2004, referitor la art.103:

*„Numarul de salariatii reprezinta **numarul de persoane angajate cu contract individual de munca** , potrivit dispozitiilor Codului muncii, indiferent de durata timpului de munca , inscrise lunar in statele de plata si/sau in registrul general de evidenta a salariatilor.”*

Conform prevederilor legale mentionate mai sus, o persoana juridica romana care este **nou- infiintata** poate opta sa plateasca impozit pe venitul microintreprinderilor, incepand cu primul an fiscal, daca indeplineste conditiile prevazute la art.103 lit. a) si d) sunt indeplinite la data inregistrarii la registrului comertului si **conditia prevazuta la art.103 lit.b) este indeplinita in termen de 60 de zile inclusiv de la data inregistrarii.**

SC A SRL , fiind infiintata in luna august 2004, pentru a putea fi platitoare de impozit pe venitul microintreprinderilor, avea obligatia , conform reglementarilor art.104 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, sa angajeze in termen de 60 de zile de la inregistrare , personal cu contract individual de munca .

Din documentele puse la dispozitie, organele de inspectie fiscala au constatat ca SC A SRL nu a respectat conditia angajarii de personal cu contract individual de munca , fapt recunoscut de reprezentantul legal al societatii in nota explicativa si chiar in contestatia formulata .

Rezulta ca , organele de inspectie fiscala au constatat corect ca agentul economic nu putea beneficia de prevederile art.103 si 104 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, calculand pentru profitul impozabil aferent anului 2004 un impozit pe profit in suma de ... lei, fapt pentru care contestatia pentru acest capat de cerere urmeaza a se respinge, ca neintemeiata .

2.Referitor la suma de ... lei reprezentand impozit pe profit stabilit suplimentar , cauza supusa solutionarii este daca DGFP Gorj se poate pronunta pe fond asupra acestui capat de cerere in conditiile in care contestatia nu este motivata.

In fapt , prin decizia de impunere nr.../28.11.2006 emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr.../28.11.2006, organele de inspectie fiscala au stabilit de plata in sarcina societatii suma de 607 lei reprezentand impozit pe profit inregistrat in evidenta contabila, dar nedeclarat la organele fiscale.

Prin contestatia formulata impotriva deciziei de impunere nr.../28.11.2006 , SC A SRL nu a adus argumente si nu a motivat contestarea acestui capat de cerere .

In drept, art.175 alin.(1) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata , prevede :

„Forma si continutul contestatiei :

Contestatia se formuleaza in scris si va cuprinde : (...)

c)motivele de fapt si de drept;

d)dovezile pe care se intemeiaza;”

iar pct.12.1 lit.b) din OMFP nr.519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, precizeaza :

„Contestatia poate fi respinsa ca :(...)

b)nemotivata, in situatia in care contestatorul nu prezinta argumente de fapt si de drept in sustinerea contestatiei sau argumentele aduse nu sunt incidente cauzei supuse solutionarii;”

Avand in vedere cele retinute mai sus, faptul ca societatea nu aduce nici un argument cu privire la suma contestata , urmeaza a se respinge ca nemotivata contestatia pentru acest capat de cerere.

3. Referitor la impozitul pe profit stabilit suplimentar in suma de ... lei ca urmare a constatarii nedeductibilitatii cheltuielilor cu prestari servicii aferente facturii seria nr.../28.12.2005.

In fapt, organele de inspectie fiscala au constatat ca, in perioada supusa verificarii , SC A SRL a inregistrat in evidenta contabila cheltuieli cu prestari servicii in suma totala de ... lei (impuscare in roci dure si semidure) efectuate de catre SC E SRL Novaci si facturate cu factura nr.../ 28.12.2005 , prestari pentru care nu exista un contract in forma scrisa sau un alt document justificativ.

De asemenea, din documentele puse la dispozitie , organele de inspectie fiscala nu au putut identifica facturarea catre un beneficiar al agentului economic a acestei prestatii .

In drept, potrivit pct.48 din HG nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare , care precizeaza :

Pct. 48

„, Pentru a deduce cheltuielile cu serviciile de management, consultanta, asistenta sau alte **prestari de servicii** trebuie sa se indeplineasca cumulativ urmatoarele conditii :

-serviciile trebuie sa fie efectiv prestate, **sa fie executate in baza unui contract** care sa cuprinda date referitoare la prestatori, termene de executie, precizarea serviciilor prestate, precum si tarifele percepute, respectiv valoarea totala a contractului, iar defalcarea cheltuielilor de aceasta natura sa se faca pe intreaga durata de desfasurare a contractului sau pe durata realizarii obiectului contractului; prestarea efectiva a serviciilor se justifica prin : situatii de lucrari, procese verbale de receptie, rapoarte de lucru, studii de fezabilitate, de piata sau orice alte materiale corespunzatoare;

Referitor la acest capat de cerere, la intrebarea nr.2 din nota explicativa privind prezentarea de documente justificative pentru dovedirea efectuarii prestarilor de servicii cuprinse in factura nr..../28.12.2005, reprezentantul legal al SC A SRL a raspuns ca „nu poate prezenta un contract de prestari servicii la data controlului, ci ulterior acestei date ”.

Precizam ca ulterior au fost depuse in sustinerea contestatiei, in xerocopie, urmatoarele documente :

- contractul de prestari servicii nr.../03.01.2005 incheiat intre SC E SRL Novaci in calitate de prestator si SC A SRL Tg Jiu in calitate de client;

- deviz general de lucrare incheiat de SC E SRL Novaci in calitate de executant;

- procesele verbale de executare partiala a lucrarilor incheiate intre cele doua parti ale contractului la 31.08.2005, 30.09.2005, 31.10.2005 si 15.12.2005;

- factura nr.../30.11.2005 emisa de SC A SRL Tg Jiu in calitate de prestator pentru SC A SRL Tg Jiu in calitate de beneficiar al lucrarii refacturate conform devizului de lucrari anexat;

- factura nr.../15.12.2005 emisa de SC A SRL Tg Jiu in calitate de prestator pentru SC T SRL Ponoarele in calitate de beneficiar al lucrarii , conform devizului de lucrari anexat .

Conform prevederilor art.183-„,Solutionarea contestatiei” alin.(4) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, care precizeaza :

„Contestatorul, intervenientii sau imputernicitii acestora pot sa depuna, probe noi in sustinerea cauzei”.

Avand in vedere faptul ca **agentul economic a prezentat**, ulterior incheierii de catre organele de inspectie fiscala a raportului de inspectie fiscala care a stat la baza emiterii Deciziei de impunere contestate , **probe noi in sustinerea contestatiei** , acestui capat de cerere ii sunt aplicabile prevederile

art.186 alin.(3) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, potrivit caruia :

„Prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie in care urmeaza sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare .”

Intrucat contestatoarea a depus in sustinerea cauzei probe noi care nu au fost avute in vedere de catre organele de inspectie fiscala la incheierea raportului de inspectie fiscala din 24.11.2005 care a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr.../28.11.2006, se va desfiinta partial capitolul „Impozit pe profit” pentru impozitul pe profit stabilit suplimentar in suma de ... lei , urmand ca organele de inspectie fiscala, prin alta echipa, sa procedeze la analiza documentelor prezentate de agentul economic si la stabilirea implicatiilor fiscale functie de documentele prezentate.

4.Referitor la sumele reprezentand :

- ... lei majorari de intarziere aferente impozit pe profit
- ... lei penalitati de intarziere aferente impozit pe profit,
stabilite prin decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala, se retine ca stabilirea de majorari si penalitati de intarziere aferente impozitului pe profit in sarcina contestatoarei reprezinta masura accesorie in raport cu debitul.

Avand in vedere ca asupra sumei impozitului pe profit contestat urmeaza a fi pronuntate solutii de respingere partiala, precum si de desfiintare, se impune recalcularea si stabilirea obligatiilor reprezentand accesoriile aferente cu respectarea stricata a perioadei pentru care ele au fost initial determinate .

In vederea corectei determinari a accesoriilor aferente sumelor respinse si desfiintate, urmeaza ca masurile privind obligatiile bugetare constand in majorari de intarziere si penalitati de intarziere aferente impozitului pe profit stabilit suplimentar , sa fie desfiintate in totalitate .

Pentru considerentele aratate mai sus, in temeiul art.186 alin(1)- alin.(3) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, DGFP Gorj prin directorul executiv

DECIDE :

1.Respingerea, ca neintemeiata, a contestatiei pentru suma de ... lei reprezentand impozit pe profit suplimentar, mentinerea in parte a Deciziei de impunere nr.../28.11.2006 pentru aceasta suma .

2.Respingerea, ca nemotivata, a contestatiei pentru suma de ... lei reprezentand impozit pe profit suplimentar, mentinerea in parte a Deciziei de impunere nr.../28.11.2006 pentru aceasta suma .

3.Desfiintarea partiala a pct.2.1.1din Decizia nr.../28.11.2006 cu privire la impozitul pe profit in suma de ... lei .

4.Desfiintarea partiala a pct.2.1.1 din Decizia de impunere nr.../28.11.2006 referitoare la obligatiile fiscale accesorii in suma de ... lei aferente impozitului pe profit suplimentar de plata.

5.Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Gorj - Sectia Comerciala si de Contencios Administrativ, conform prevederilor legale .