

**DECIZIA nr. 330/2009**  
privind solutionarea contestatiei formulata de  
**SC T SRL,**  
inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr. x

Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii a fost sesizata de Serviciul inspectie fiscala persoane juridice 2 din cadrul AFP Sector 3, cu adresele nr. x si nr. x, inregistrate la DGFP-MB sub nr.x si nr. x, asupra contestatiei formulata de **SC T SRL**, cu sediul in x.

Obiectul contestatiei, remisa prin posta la data de **23.10.2009**, inregistrata la AFP Sector 3 sub nr. x, il constituie Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. x emisa de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3, prin care s-au stabilit varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap in suma de x lei si majorari de intarziere aferente in suma de x lei, din care societatea contesta suma de x **lei** (x lei - x lei - x lei) reprezentand varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap si suma de **x lei** (x lei - x lei - x lei) reprezentand majorari de intarziere aferente.

Actul administrativ-fiscal atacat a fost emis in baza Raportului de inspectie fiscala nr. x intocmit de organele de inspectie fiscala din cadrul aceleiasi institutii.

Avand in vedere prevederile art. 205 alin.(1), art. 207 alin. (1) si art.209 alin.(1) lit. (a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, coroborate cu dispozitiile pct. 3.9 din OPANAF nr. 519/2005, Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti este investita sa se pronunte asupra contestatiei formulata de **SC T SA**.

Din analiza documentelor aflate la dosarul cauzei, s-au constatat urmatoarele:

I. In sustinerea contestatiei, societatea a prezentat urmatoarele argumente:

Echipa de control nu a calculat corect Fondul de handicapati, aplicand o formula de calcul in care nu se tine cont de OANPH nr. 590/2008, respectiv a calculat luand numarul de angajati ca numar intreg pe perioada lunii si nu a tinut cont de faptul ca acestia nu aveau norma intreaga.

In luna ianuarie 2009, toti cei x de angajati activi au fost angajati incepand cu data de 26.01.2009, motiv pentru care efectivele zilnice prezente se vor raporta la cele 6 zile calendaristice.

Din numarul total de angajati, x persoane au fost incadrate cu timp partial de 2 sau 4 ore pe zi, iar cateva persoane figureaza cu zile de concediu fara plata care se scad din calculul coeficientului lunar.

In cursul lunii februarie, au fost angajate x persoane, in perioada 16-20 februarie, astfel incat pentru aceste persoane, numarul de zile pentru care se poate calcula coeficientul de prezenta variaza intre 8 si 12 zile calendaristice.

In sustinerea contestatiei, societatea invoca prevederile art. 2 alin. 1-3 din OANPH nr. 590/2008, concluzionand ca pentru calculul fondului de handicap trebuie avute in vedere urmatoarele aspecte:

- se porneste de la numarul mediu de asigurati care se determina la nivel de zile calendaristice, tinand cont de efectivele zilnice;
- pentru zilele de sambata, duminica si sarbatori legale se va lua in calcul efectivul zilnic din ziua anterioara;
- nu se vor lua in calcul zilele calendaristice de concediu fara plata si suspendare;
- angajatii cu timp partial vor fi luati in calcul proportional cu norma de lucru.

Efectivul zilnic lunar se imparte la numarul de zile calendaristice din luna, tinandu-se cont de durata zilnica a fiecarui angajat (daca are contract de 4 ore intra in calcul ca 1 persoana x 0.5 norme = 0.5 persoane pe ziua respectiva; daca are 2 ore se ia cu 0.25 /zi).

Pentru a afla numarul mediu de angajati din luna, se imparte efectivul lunar zilnic la numarul de zile calendaristice din luna, apoi se aplica 4%, 50% si salariul minim pe tara.

Societatea anexeaza centralizatoarele statelor de salarii pentru lunile ianuarie si februarie 2009, din care rezulta ca sumele corect datorate la Fondul de handicapati sunt x lei pentru ianuarie 2009 si x lei pentru februarie 2009.

In concluzie, contribuabila solicita admiterea contestatiei, anularea deciziei de impunere contestata si refacerea calculului obligatiilor de plata datorate.

**II.** Prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. x, Activitatea de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3 a stabilit ca societatea datoreaza varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap in suma de x lei si majorari de intarziere aferente in suma de x lei. Din total obligatiilor de plata stabilite in sarcina sa, contribuabila contesta suma de x **lei** (x lei - x lei - x lei) reprezentand varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap si suma de **x lei** (x lei - x lei - x lei) reprezentand majorari de intarziere aferente.

**III.** Fata de constatările organului de inspectie fiscala, sustinerile societatii, reglementarile legale in vigoare pentru perioada verificata si documentele existente in dosarul cauzei se retin urmatoarele:

Perioada verificata referitoare la contributia la Fondul special de solidaritate sociala pentru incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, **contestata**, este ianuarie - februarie 2009.

***Cauza supusa solutionarii este daca societatea datoreaza suma de x lei reprezentand varsaminte de la persoanele juridice pentru persoanele cu handicap si suma de x lei reprezentand majorari de intarziere aferente, in conditiile in care constatarile organelor de inspectie fiscala nu sunt de natura sa clarifice situatia de fapt a societatii cu privire la numarul de angajati care trebuie luat in calcul la determinarea corecta a contributiei la Fondul special de solidaritate sociala pentru incadrarea in munca a persoanelor cu handicap datorata pentru lunile ianuarie - februarie 2009.***

**In fapt**, potrivit Raportului de inspectie fiscala nr. x, Activitatea de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3 a facut urmatoarele constatari:

- societatea a avut x de angajati in luna ianuarie 2009 si x de angajati in luna februarie 2009;

- desi a avut nu numar de salariati mai mare de 75, **SC T SA** nu a respectat dispozitiile art. 42 si 43 din Legea nr. 519/2002 si nu a constituit fondul pentru incadrarea in munca a persoanelor cu handicap.

In baza acestor constatari a fost emisa Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. x, prin care s-au stabilit varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap in suma de x lei si majorari de intarziere aferente in suma de x lei.

**In drept**, potrivit dispozitiilor art. 78 alin. 1 - 5 din Legea nr. 448/2006 privind protectia si promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicata:

"(1) Persoanele cu handicap pot fi încadrate în muncă conform pregătirii lor profesionale si capacității de muncă, atestate prin certificatul de încadrare în grad de handicap, emis de comisiile de evaluare de la nivel judetean sau al sectoarelor municipiului Bucuresti.

**(2) Autoritățile si institutiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care au cel puțin 50 de angajati, au obligatia de a angaja persoane cu handicap într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajati.**

(3) Autoritățile si institutiile publice, **persoanele juridice**, publice sau private, **care nu angajează persoane cu handicap în conditiile prevăzute la alin. (2), pot opta pentru îndeplinirea uneia dintre următoarele obligatii:**

a) să plătească lunar către bugetul de stat o sumă reprezentând 50% din salariul de bază minim brut pe tară înmultit cu numărul de locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap;

b) să achizitioneze produse sau servicii realizate prin propria activitate a persoanelor cu handicap angajate în unitățile protejate autorizate, pe bază de parteneriat, în sumă echivalentă cu suma datorată la bugetul de stat, în conditiile prevăzute la lit. a).

(4) Fac exceptie de la prevederile alin. (2) institutiile publice de apărare natională, ordine publică si sigurantă natională.

(5) Monitorizarea si controlul respectării prevederilor alin. (2) si (3) se fac de către Inspectia Muncii."

De asemenea, potrivit prevederilor art. 2 - art. 4 si art. 7 din Ordinul Autoritatii Nationale pentru Persoanele cu Handicap nr. 590/2008 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea art. 78 din Legea nr. 448/2006 privind protectia si promovarea drepturilor persoanelor cu handicap:

**"Art. 2. - (1) Numărul de angajati care se ia în calcul este numărul mediu de angajati din lună.**

(2) **Se determină numărul mediu lunar de salariați din fiecare lună** ca medie aritmetică simplă rezultată din suma efectivelor zilnice de salariați din luna respectivă, inclusiv zilele de repaus săptămânal, zilele de sărbători legale și alte zile în care, potrivit dispozițiilor legale, nu se lucrează, împărțită la numărul total de zile calendaristice. În efectivele zilnice nu vor fi incluși salariații aflați în concediu fără plată, cei aflați în grevă, cei detașați la lucru în străinătate și nici cei ale căror contracte individuale de muncă sunt suspendate. Pentru fiecare zi de repaus săptămânal sau de sărbătoare legală se vor lua în calcul efectivele de salariați din ziua lucrătoare precedentă, cu excepția persoanelor al căror contract individual de muncă a încetat în acea zi.

(3) Salariații care nu sunt angajați cu normă întreagă vor fi incluși în numărul mediu proporțional cu timpul de lucru prevăzut în contractul individual de muncă. "

**"Art. 3. -** Procentul de 4% rezultat conform legii va fi un număr format din două zecimale, care se va înmulți cu 50% din salariul minim brut pe țară stabilit prin hotărâre a Guvernului în vigoare în luna pentru care se plătește."

**"Art. 4. -** Achiziționarea produselor de la unitățile protejate poate fi parțială, existând posibilitatea plății doar a sumei neacoperite până la cea stabilită potrivit Legii nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare."

**"Art. 7. -** În contextul încadrării în muncă, prin persoană cu handicap se înțelege și persoana invalidă gradul III."

Având în vedere cele mai sus prezentate, rezulta că pe perioada supusă verificării, **ianuarie - februarie 2009**, în ceea ce privește contribuția la Fondul special de solidaritate socială pentru încadrarea în munca a persoanelor cu handicap, sunt aplicabile dispozițiile Legii nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicată, coroborate cu prevederile Ordinului Autorității Naționale pentru Persoanele cu Handicap nr. 590/2008 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea art. 78 din Legea nr. 448/2006.

Potrivit acestor dispoziții legale, persoanele juridice care au cel puțin 50 de angajați au obligația de a angaja persoane cu handicap într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajați, iar, în cazul nerespectării acestor prevederi legale, angajatorii pot opta, fie pentru plata lunară către bugetul de stat a unei sume reprezentând 50% din salariul de bază minim brut pe țară înmulțit cu numărul de locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap, fie pentru achiziționarea de produse sau servicii de la unități autorizate, în suma echivalentă cu suma datorată la bugetul de stat.

Referitor la modul de determinare a numărului de angajați care se ia în calcul la determinarea contribuției unei persoane juridice la Fondul special de solidaritate socială pentru încadrarea în munca a persoanelor cu handicap, acesta este prezentat în clar în Instrucțiunile pentru aplicarea art. 78 din Legea nr.

448/2006, aprobate prin OANPH nr. 590/2008, care stipuleaza expres ca numărul de angajati care se ia în calcul este **numărul mediu de angajati din lună**.

Potrivit Raportului de inspectie fiscala nr. x, Activitatea de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3 a facut urmatoarele constatari:

- societatea a avut x de angajati in luna ianuarie 2009 si x de angajati in luna februarie 2009;

- desi a avut nu numar de salariati mai mare de 75, **SC T SA** nu a respectat dispozitiilor art. 42 si 43 din Legea nr. 519/2002 si nu a constituit fondul pentru incadrarea in munca a persoanelor cu handicap.

Intrucat nici in Raportul de inspectie fiscala nr. x, nici in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei, organele de inspectie fiscala nu au facut nicio constatare privind modul de determinare a numarului de angajati care a fost luat in calcul la stabilirea contributiei datorata de societate la Fondul special de solidaritate sociala pentru incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, prin adresa nr. x, organul de solutionare a contestatiei a solicitat Administratiei Finantelor Publice Sector 3 complinirea acestei lipse, respectiv a solicitat precizari cu privire la respectarea sau nu a dispozitiilor OANPH nr. 590/2008.

Trebuie subliniat ca, prin adresa nr. x, inregistrata la DGFP-MB sub nr. x, AFP Sector 3 nu a facut nicio mentiune cu privire la cele solicitate, reluand intocmai constatările incomplete din Raportul de inspectie fiscala nr. x.

De asemenea, de retinut este si faptul ca, in mod eronat, au fost invocate ca temei de drept, respectiv ca reglementari legale in vigoare in lunile ianuarie si februarie 2009, prevederile art. 42 si art. 43 din Legea nr. 519/2002, intrucat **acestea au fost abrogate expres** de dispozitiile art. 102 din Legea nr. 448/2006 privind protectia si promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, publicata in Monitorul Oficial, Partea I nr. 1006 din 18/12/2006:

**"Art. 102.** - La data intrării în vigoare a prezentei legi se abrogă Ordonanta de urgență a Guvernului nr. 102/1999 privind protectia specială si încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 310 din 30 iunie 1999, aprobată cu modificări si completări prin **Legea nr. 519/2002**, cu modificările si completările ulterioare, cu exceptia prevederilor art. 18 alin. (2) lit. d) si e) si alin. (5) si ale art. 19 alin. (1) lit. a)-c), e), f), q) si r), care se abrogă începând cu data de 1 ianuarie 2007, precum si orice alte dispozitii contrare prezentei legi."

Avand in vedere cele mai sus prezentate, rezulta ca organele de inspectie fiscala s-au rezumat numai la constatarea faptului ca societatea nu a calculat contributia pentru persoanele cu handicap si la stabilirea numarului de angajati in lunile ianuarie si februarie 2009, fara a mentiona modul de determinare a acestuia.

Intrucat, organele de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3 nu au verificat toate aspectele legate de numărul de angajati, respectiv de numărul mediu de angajati pe care l-a avut societatea in lunile ianuarie si februarie 2009 (care reprezinta obiectul prezentei cauze), raportandu-se la temeiuri de drept abrogate pe perioada supusa verificarii, respectiv doar la o parte din temeiurile de drept

existente, Serviciul solutionare contestatii din cadrul DGFP-MB nu se poate pronunta cu privire la legalitatea modului in care a fost determinat numarul de angajati care trebuie luat in calcul la stabilirea contributiei datorata de societate la Fondul special de solidaritate sociala pentru incadrarea in munca a persoanelor cu handicap, respectiv daca sunt indeplinite toate conditiile impuse de OANPH nr. 590/2008.

Tinand cont de aspectele prezentate, urmeaza a se aplica dispozitiile art. 216 alin. (3) din Codul de procedura fiscala, republicat, respectiv urmeaza a se **desfiinta in parte** Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. x emisa de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3 pentru suma de **x lei** (x lei - x lei - x lei) reprezentand varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap.

Referitor la suma de **x lei** (x lei - x lei - x lei) reprezentand majorari de intarziere aferente varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap, individualizata prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. x, se retine ca stabilirea de majorari de intarziere aferente acestei categorii de contributie in sarcina contestatarei reprezinta masura accesorie in raport cu debitul.

Deoarece prin prezenta decizie s-a retinut ca actul administrativ atacat se va desfiinta in ceea ce priveste debitul de natura varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap in suma de x lei, rezulta ca, potrivit principiului de drept "accessorium sequitur principale", urmeaza a se aplica dispozitiile art. 216 alin. (3) din Codul de procedura fiscala, republicat, respectiv urmeaza a se **desfiinta in parte** Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. x emisa de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3 si pentru suma de **x lei** (x lei - x lei - x lei) reprezentand majorari de intarziere aferente varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap.

In speta sunt aplicabile si dispozitiile pct. 12.6 si 12.7 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul Presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, care precizeaza:

"12.6 În situatia în care se pronunta o solutie de desfiintare totala sau partiala a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desfiintare."

"12.7. Decizia de desfiintare va fi pusa în executare în termen de 30 de zile de la data comunicarii, iar verificarea va viza strict aceeasi perioada si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente."

Prin urmare, Activitatea de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3 va proceda la o noua verificare, in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu retinerile din prezenta decizie, prin solicitarea, in temeiul art. 7 "Rolul activ" din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, de dovezi obiective care sa conduca la determinarea corecta a numarului de angajati care trebuie luat in calcul la stabilirea contributiei datorata de societate la Fondul special de solidaritate sociala pentru incadrarea in munca a persoanelor cu handicap.



Pentru considerentele aratate mai sus si in temeiul art. 78 alin. 1 - 5, art. 102 din Legea nr. 448/2006, art. 2 - art. 4 si art. 7 din Ordinul Autoritatii Nationale pentru Persoanele cu Handicap nr. 590/2008, pct. 12.6 si 12.7 din Instructiunile aprobate prin Ordinul Presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, art. 7, art. 216 alin. (3) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata

## DECIDE

Desfiinteaza in parte Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. x emisa de Activitatea de inspectie fiscala din cadrul AFP Sector 3, pentru suma de x lei (x lei - x lei - x lei) reprezentand varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap si pentru suma de x lei (x lei - x lei - x lei) reprezentand majorari de intarziere aferente varsamintelor de la persoane juridice pentru persoane cu handicap.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi contestata, in termen de 6 luni de la comunicare, la Tribunalul Bucuresti.