

DECIZIA nr. 108 / 2006

XXX, cu domiciliul fiscal în XXX, contestă suma totală de XXX lei reprezentând obligații fiscale suplimentare stabilite prin Decizia de impunere nr. XXX, compusă din:

- XXX lei – sume datorate privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap,
- XXX lei – majorări de întârziere aferente,
- XXX lei – dobânzi aferente,
- XXX lei – penalități de întârziere aferente.

Contestația fiind înregistrată la D.G.F.P. Dolj în data de 28.06.2006, îndeplinește condiția de procedură prevăzută de articolul. 177 alin.(1) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2005.

Procedura fiind îndeplinită, s-a trecut la analiza pe fond a contestației.

I. Prin contestația formulată, XXX solicită admiterea contestației și anularea Deciziei de impunere cu nr. XXX, precizând următoarele:

În baza prevederilor art. 141, lit. p, din Legea învățământului nr. 84/1995, republicată, Ministerul Educației și Cercetării coordonează numirea, transferarea și evidența personalului didactic, de conducere, de îndrumare și control, și a celui auxiliar, din învățământul de stat.

Cerințele activității didactice face puțin probabilă posibilitatea angajării persoanelor cu handicap într-un procent legal, dată fiind cerința statutului funcțiilor didactice.

Specificul activității și organizării sistemului de învățământ face ca anumite legi cu caracter general, să nu poată fi aplicate decât într-o formă adaptată, cum ar fi O.G. nr. 63/2005 și O.G. nr. 1/2006, prin care se suspendă ocuparea posturilor vacante la nivel național, dar care nu poate fi aplicată în învățământ.

Unitățile școlare nu au dreptul și nici calitatea selecționării personalului didactic, fiind puse în imposibilitatea răspunderii sau aplicării Legii nr. 343/2004, privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap.

II. Prin raportul de inspecție fiscală nr. XXX, care a stat la baza emiterii deciziei de impunere contestată, s-au constatat următoarele:

În perioada 01.07.2004 - 30.04.2006, deși pentru fiecare lună a perioadei verificate a avut mai mult de 25 funcții contractuale, contestatorul nu a încadrat persoane cu handicap într-un procent de 4% din numărul de funcții contractuale, așa cum prevede art. 42 din O.U.G. nr. 102/1999, modificat și completat prin Legea nr. 343/2004, și nici nu a respectat prevederile alin. (2) al art. 43 din ordonanța de urgență citată mai sus întrucât nu a solicitat trimestrial la A.J.O.F.M. Dolj repartizarea de persoane cu handicap.

Întrucât XXX nu a respectat obligațiile prevăzute la alin. (1) al art. 43 din O.U.G. nr. 102/1999, modificată și completată prin Legea nr. 343/2004, organele de inspecție fiscală au stabilit o diferență de plată la fondul privind protecția specială și neîncadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, datorat bugetului consolidat al statului, în sumă totală de XXX lei.

Totodată, conform prevederilor articolelor 115, 116 și 121 din O.G. nr. 92/2003, republicată, s-au calculat accesorii în sumă totală de XXX lei, din care XXX lei dobânzi, XXX lei majorări de întârziere și XXX lei penalități de întârziere.

III. Luând în considerare constatările organului de inspecție fiscală, motivele prezentate de contestator, documentele existente la dosarul cauzei, precum și actele normative invocate de contestator și organele de control, se rețin următoarele:

Se contestă suma de XXX lei reprezentând obligații fiscale suplimentare stabilite prin Decizia de impunere nr. XXX, compusă din:

- XXX lei – sume datorate privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap,
- XXX lei – majorări de întârziere aferente,
- XXX lei – dobânzi aferente,
- XXX lei – penalități de întârziere aferente.

Perioada supusă inspecției fiscale este 01.07.2004 - 30.04.2006.

Cauza supusă soluționării este dacă numărul de persoane cu handicap pe care era obligat să le angajeze cu contract de muncă XXX, se determină pe baza numărului funcțiilor contractuale sau pe baza numărului total de angajați pe funcțiile respective.

În fapt, pe perioada controlată, contestatorul nu a avut angajate cu contract de muncă persoane cu handicap.

Echipa de inspecție fiscală a aplicat cota de 4% la numărul de angajați din ștutul de funcții, conform precizării făcută de Autoritatea Națională pentru Persoane cu Handicap prin Adresa nr. 2375/04.04.2006, ca răspuns la solicitarea D.G.F.P. Dolj prin Adresa nr. 1309/27.03.2006.

Procedând astfel, organul de control a stabilit un număr de 6 persoane cu handicap neîncadrate, un fond privind protecția specială și neîncadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, neconstituit, nedeclarat și neviralat la bugetul consolidat al statului în sumă totală de XXX lei, și a calculat accesorii în sumă totală de XXX lei, din care XXX lei dobânzi, XXX lei majorări de întârziere și XXX lei penalități de întârziere

În drept, alin. (1) al art. 42 din Legea nr. 343/2004 pentru modificarea și completarea O.U.G. nr. 102/1999 privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, prevede că: *agenții economici care au cel puțin 75 de angajați, precum și autoritățile și instituțiile publice care au cel puțin 25 de funcții contractuale, au obligația de a angaja persoane cu handicap cu contract individual de muncă, într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajați, respectiv din numărul de funcții contractuale prevăzute în statul de funcții.*

De asemenea, la art. 43 alin. 1 din O.U.G. nr. 102/1999 privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, modificată și completată prin Legea nr. 343/2004, se menționează că: *„Agenții economici, autoritățile și instituțiile publice care nu respectă prevederile art. 42 alin. (1), au obligația de a plăti lunar către bugetul de stat o sumă egală cu salariul minim brut pe țară, înmulțit cu numărul de locuri de muncă în care nu au încadrat persoane cu handicap”.*

La alineatul 2 din același articol, se precizează că sunt exceptați de la plata prevăzută la alin. 1, agenții economici, autoritățile și instituțiile publice care fac dovada că au solicitat trimestrial la agențiile județene de ocupare a forței de muncă, repartizarea de persoane cu handicap calificate în meseriile respectiv, și că acestea nu au repartizat astfel de persoane în vederea angajării.

Având în vedere că funcția, ca element de generalizare a posturilor, cuprinde mai multe posturi cu aceleași caracteristici generale, iar postul reprezintă un ansamblu de sarcini, responsabilități și competențe ce revin în mod curent unei persoane pentru realizarea obiectivelor individuale, se reține că la o instituție publică, numărul posturilor diferă de numărul funcțiilor.

Întrucât în cuprinsul Raportului de inspecție fiscală contestat, organele de control au invocat adresa Autorității Naționale pentru Persoane cu Handicap nr. 2375/2006 prin care se precizează că „procentul de 4% se aplică la numărul de funcții contractuale prevăzut în ștatul de funcții”, D.G.F.P. Dolj a solicitat Ministerului Muncii, Solidarității Sociale și Familiei – Autoritatea pentru Persoanele cu Handicap, să precizeze dacă în cazul instituțiilor publice procentul de 4% se aplică asupra numărului de funcții contractuale sau asupra numărului de posturi corespunzătoare respectivelor funcții contractuale.

Prin Adresa nr. 5255/17.08.2006, Autoritatea Națională pentru Persoane cu Handicap face precizarea că, pentru autoritățile și instituțiile publice, procentul de 4% se aplică la numărul de funcții contractuale prevăzute în statul de funcții.

Din documentele aflate la dosarul contestației, rezultă că în statul de funcții, XXX avea prevăzut un număr de 49, respectiv 51 de funcții contractuale la data de 01.09.2004, respectiv 01.09.2005.

Organul de soluționare a contestațiilor, chiar și în condițiile existenței la dosarul cauzei a statului de funcții, nu are posibilitatea legală de a determina obligația fiscală pe care contestatoarea o datorează pentru fondul privind protecția specială și neîncadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, neavând atribuții de control fiscal.

Menționăm că prin Decizia nr. 137/02.08.2006, Ministerul Finanțelor Publice – Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor, analizând această speță, stabilește că „în cazul instituțiilor publice pentru aplicarea corectă a prevederilor art. 42, alin. 1 din O.U.G. nr. 102/1999 privind protecția specială și încadrarea în muncă a persoanelor cu handicap, procentul de 4% se aplică la numărul funcțiilor contractuale și nu asupra numărului de angajați pe funcțiile respective, deoarece unei funcții îi corespund mai multe posturi cu aceleași caracteristici generale, ocupate de angajații instituției funcției respective.

Pentru considerentele arătate, în temeiul art. 186 alin. (3) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată în anul 2005, se

D E C I D E

desființarea în totalitate a Deciziei de impunere și a Raportului de inspecție fiscală parțială nr. XXX, urmând ca organele de inspecție fiscală să procedeze la reverificarea aceluiași obligații fiscale și pentru aceeași perioadă supusă inspecției fiscale, în sensul celor reținute în motivarea deciziei.

Prezenta decizie poate fi atacată la Tribunalul Dolj în termen de 30 zile de la data comunicării.