

DECIZIA NR. 285/162/19.07.05

I. Obiectul

contestatiei il constituie dobanzile aferente impozitului de 90 % asupra veniturilor din inchirieri si penalitatile de 0,5 % aferente impozitului de 90 % asupra veniturilor din inchirieri.

Contribuabilul considera ca neintemeiata masura dispusa de organul de control, de a cuprinde in decizia de impunere dobanzile si penalitatile de intarziere aferente impozitului de 90 % aplicat asupra veniturilor din concesiune pentru activele apartinand societatilor comerciale la care statul este actionar majoritar, pe considerentul ca baza de calcul asupra careia s-au stabilit accesoriile reprezinta o sanctiune prevazuta de art. 12 din Legea nr. 133/1999.

II. Prin raportul de inspectie fiscala incheiat la data de 24.08.2004, organul de control a constatat ca SC ... SA a inregistrat venituri din inchirierea spatiilor excedentare fara a constitui impozitul de 90 % asupra veniturilor din inchirieri obligatie prevazuta de art. 38, alin. (5) din Legea nr. 133/1999.

Suma stabilita de catre organul de control reprezentand impozit de 90 % asupra veniturilor din inchirieri este de ..., cu accesoriile aferente astfel :

- dobanzi
- penalitati de intarziere

In Raportul de inspectie fiscala nr. 2691/25.04.2005 organul de control precizeaza ca in fisa de evidenta pe platitor editata la data de 25.01.2005 de catre AFP , contribuabilul figureaza cu un debit de ... reprezentand impozit de 90 % asupra veniturilor din inchirieri, dobanzi in suma de.... si penalitati de intarziere in cuantum ...

Perioada verificata privind impozitul de 90 % asupra veniturilor din inchirieri este 01.09.2002 - 30.06.2004.

III. Avand in vedere constatările organului de control, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata Biroul solutionarea contestatiilor retine ca SC ...SA in perioada 01.09.2002 - 30.06.2004 a inregistrat venituri din inchirierea spatiilor excedentare in suma de..., fara a constitui impozitul de 90 % asupra veniturilor din inchirieri obligatie prevazuta de art. 38, alin. (5) din Legea nr. 133/1999.

Contribuabilul considera ca neintemeiata masura dispusa de organul de control, de a cuprinde in decizia de impunere dobanzile si penalitatile de intarziere aferente impozitului de 90 % aplicat asupra veniturilor din concesiune pentru activele apartinand societatilor comerciale la care statul este actionar majoritar, pe considerentul ca baza de calcul asupra careia s-au stabilit accesoriile reprezinta o sanctiune prevazuta de art. 12 din Legea nr. 133/1999, iar perceperea de dobanzi si penalitati ar duce la aplicarea mai multor sanctiuni pentru aceesi fapta.

Referitor la afirmatia contestatoarei privind baza de calcul la care s-a aplicat cota de impunere de 90 % se retine ca art. 38 (5) din Legea nr. 133/1999 prevede impozitarea cu cota de 90 % a veniturilor realizate din contractele de inchiriere, legiuitorul nu face in acest sens mentiuni asupra naturii obligatiei fiscale.

In conditiile lipsei acestei mentiuni speciale pe care contestatoarea o considera incidenta, organul de solutionare a contestatiilor nu poate deroga de la prevederile exprese ale art. 38(5) din Legea nr. 133/1999, conform principiului de drept *“unde legea nu distinge, nici cel care o aplica nu poate face distinctie”*.

Pe cale de consecinta, afirmatia este nefondata si nu poate fi retinuta in

solutionarea favorabila a cauzei.

Organul de solutionare a contestatiilor precizeaza ca suma totala de ... contestata de petent include dobanzile si penalitatile evidentiata in fisa pe platitor editata la data de 25.01.2005 de catre AFP, dar care nu fac obiectul Deciziei de impunere nr. 2691/25.04.2005.

In temeiul art. 174 alineatul (1) din OG nr. 92/2003 republicata, *“impotriva titlului de creanta, precum si impotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestatie potrivit legii. Contestatia este o cale administrativa de atac si nu inlatura dreptul la actiune al celui care se considera lezat in drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia, in conditiile legii”*.

De asemenea, la art. 178(1) din OG nr. 92/2003 republicata, legiuitorul precizeaza ca organul de solutionarea contestatiilor este competent a solutiona contestatiile formulate impotriva :

- deciziilor de impunere
- actelor administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere
- titlurilor de creanta privind datoria vamala.

Ori, in decizia de impunere organul de control a stabilit ca petenta datoreaza dobanzi si penalitati in suma totala de 134.459.580 lei aferente impozitului de 90 % asupra veniturilor din inchirieri, deci suma care poate fi contestata de catre contribuabil este cea stabilita prin actul administrativ fiscal, respectiv Decizia de impunere nr. 2691/25.04.2005.

In consecinta, organul de solutionare a contestatiilor nu are competenta de a se pronunta asupra accesoriilor stabilite de catre organul fiscal teritorial in suma totala de ... acestea nefiind cuprinse in decizia de impunere.

In ceea ce priveste aplicarea dobanzilor si a penalitatilor de intarziere asupra impozitului de 90 % neconstituit si nevrat in termen, se retine ca acestea reprezinta masuri accesorii in raport cu debitul, iar prin contestatia formulata SC ... SA nu a contestat debitul si nu a obiectat asupra modului de calcul a acestor dobanzi, in ceea ce priveste numarul zilelor de intarziere si cota aplicata.

OG nr. 61/2002 la art. 12 prevede :

“ Pentru neachitarea la termenul scadent a obligatiilor bugetare debitorii datoreaza dobanzi si penalitati de intarziere. Dobanzile si penalitatile de intarziere datorate sunt cheltuieli nedeductibile la calculul profitului impozabil”.

Art. 13 din OG nr. 92/2003 republicata, la art. 114 (1) prevede ca :

“ (1) Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen dobanzi si penalitati de intarziere”.

Deoarece in sarcina contestatoarei a fost retinut ca fiind datorat un debit de natura impozitului in cota de 90 % asupra veniturilor realizate din inchirierea activelor disponibile, aceasta datoreaza si accesoriile aferente, in baza prevederilor art. 12 din OG nr. 61/2002 si art. 114 (1) din OG nr. 92/2003 republicata, conform principiului de drept **accessorium sequitur principale**, drept pentru care contestatia urmeaza a fi respinsa ca neintemeiata pentru suma de... reprezentand dobanzi si suma de ... reprezentand penalitati de intarziere.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul Legii nr. 133/1999 OG nr. 61/2002 si art. 114 (1) din OG nr. 92/2003 republicata, coroborat cu art. 186 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale se

DECIDE :

1.Respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru suma de... reprezentand dobanzile si penalitatile de 0,5 % aferente impozitului de 90 % asupra veniturilor din

inchirieri .