

DECIZIA NR. 164/ 07. 2012

privind solutionarea contestatiei formulate de SC ... SA
cu sediul in ..., Str...., nr ..., jud. ...

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului ... a fost investita in baza art. 209 din OG 92/2003 (R), cu solutionarea contestatiei formulate de SC ... SA cu sediul in ..., Str...., nr ..., jud. ..., CUI impotriva Deciziei de nemodificare a bazei de impunere, nr.../23.05.2012, Deciziei privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. .../23.05.2012 si a Raportului de inspectie fiscala nr. .../23.05.2012, intocmite de Activitatea de inspectie fiscala

Contestatia a fost depusa prin Societatea Civila de Avocati, ...", prin avocat ..., pe baza de Imputernicire Avocatuala in termenul legal impus de art. 207 din OG 92/2003, fiind inregistrata la organul de inspectie fiscala sub nr. .../14.06.2012, iar la organul de solutionare a contestatiei sub nr. ...19.06.2012. Aceasta a fost transmisa de contribuabil prin posta cu confirmare de primire, data de pe plic fiind 11.06.2012.

Obiectul contestatiei il reprezinta suma ... lei, reprezentand obligatii suplimentare stabilite de organele de control constand in:

- ... lei – redeventa miniera stabilita suplimentar;
- ... lei – majorari de intarziere/dobanzi aferente;
- ... lei – penalitati de intarziere aferente ;

I. Prin contestatia formulata petenta solicita anulara Deciziei de nemodificare a bazei de impunere nr.../23.05.2012, Deciziei privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. .../23.05.2012 si a Raportului de inspectie fiscala nr. .../23.05.2012 si implicit a obligatiilor stabilite suplimentar in valoare de ... lei, reprezentand redeventa miniera si a accesoriilor aferente.

Petenta in sustinerea cauzei arata ca aceasta este titulara Licentei de concesiune pentru Exploatare nr.../11.05.2001, incheiata cu Agentia Nationala pentru

Resurse Minerale Bucuresti, pentru o perioada de 20 ani, cu drept de prelungire pe perioade succesive de 5 ani de zile, licenta fiind incheiata sub imperiul Legii nr.61/1998.

In baza art.31 din acest act normativ, intimata avea obligatia de a plati o redeventa de 2% din valoarea productiei miniere anuale, mentinuta, in acest quantum si de dispozitiile art.21(2) si art.60(1) din Legea nr.85/2003, potrivit carora: „prevederile legale existente la data intrarii in vigoare a licentei raman valabile pe toata durata acesteia, cu exceptia unor eventuale dispozitii legale favorabile titularului”.

Contribuabilul sustine ca organele de inspectie au intocmit actele administrative fiscale mai sus aratate, cu incalcarea dispozitiilor O.U.G. nr.101/2007, pentru urmatoarele considerente :

1. licenta acordata societatii nu a fost renegociata, astfel ca, in conformitate cu dispozitiile art.1,2 din O.U.G. nr.107/2007, raportat la dispozitiile art.21(2) din Legea nr.85/2003, ea ramane nemodificata sub aspectul quantumului redeventei.

2. legiuitorul a stabilit o procedura expresa de renegociere a redeventei miniere, statuand ca: „initiativa renegocierii, notificarea titularului licentei, termenul de finalizare al renegocierii, constituie obligatia exclusiva a conducatorului autoritatii competente” (art.IV din O.U.G.101/2007), si aceasta nu s-a realizat.

3. nu exista un act aditional incheiat intre autoritate si societatea titulara de licenta, desi acesta era obligatoriu, in conformitate cu dispozitiile art.IV (3) din O.U.G. 101/2007, si ar fi trebuit sa constituie temeiul legal in baza caruia sa se achite o noua redeventa.

4. s-au incalcat normele 807717/08.08.2008, emisa de A.N.A.F. din cadrul Ministerului Economiei si Finantelor, norme cu caracter intern, obligatorii pentru institutia DVS.

Potrivit acestor norme: „In conditiile in care, licentele initiale nu au fost modificate, redeventa miniera se calculeaza conform Ordinului A.N.R.M. nr.74/2004, pana la data de 26.12.2007. Incepand cu 27.12.2007, se aplica prevederile Ordinului A.N.R.M. nr.211/27.12.2007. Cotele procentuale aplicate la calcularea redeventei sunt cele din licente.”

5. s-a aplicat un regim juridic discriminatoriu fata de alte societati comerciale, titulare de licente, care au fost controlate pe aceeasi perioada, pentru aceeasi categorie de creante, si carora, aceeasi comisie de control le-a aplicat o redeventa de 2%.

In acest sens, petenta face trimitere la Raportul de Inspectie Fiscala incheiat la data de 23.01.2009, pentru verificarea obligatiilor fiscale datorate bugetului statului de catre S.C. ...S.R.L., prin care s-a statuat ca prevederile licentei societatii, obtinute in baza Legii nr.61/1998, raman valabile, redeventa miniera datorata bugetului de stat fiind stabilita la o cota de 2% din valoarea productiei miniere realizate. Aceasta se considera discriminata fiind plasata intr-un dezavantaj specific, comparativ cu alte persoane juridice.

II. Prin Decizia privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. .../23.05.2012 in baza Raportului de inspectie fiscala nr. .../23.05.2012, intocmite de Activitatea de inspectie fiscala ..., organele de control au stabilit in sarcina contribuabilului SC ... SA cu sediul in ..., Str....., nr ..., jud. ..., obligatii suplimentare in suma de

..... lei constand in:

- ... lei – redeventa miniera stabilita suplimentar;
- ... lei – majorari de intarziere/dobanzi aferente;
- ... lei – penalitati de intarziere aferente ;

In urma controlului s-au constatat urmatoarele deficiente in ceea ce priveste determinarea, evidentierea si declararea redeventei miniere;

A). Incepand cu data de 08.10.2007, conform prevederilor art. I pct. 5 lit. c) din OUG nr. 101/2007, pentru modificarea și completarea Legii minelor nr. 85/2003 și a Legii petrolului nr. 238/2004, societatea verificata avea obligatia de a aplica, in vederea calcularii redeventei miniere datorate bugetului de stat, o cota de 10% asupra valorii productiei miniere realizata.

Inurma verificarilor efectuate, organul de control financiar a constatat faptul ca societatea nu utilizeaza aceasta cota, aplicand in mod eronat cota de 2%, cota aflata in vigoare doar pana la data de 08.10.2007, data la care au intrat in vigoare prevederile OUG nr. 101/2007, pentru modificarea și completarea Legii minelor nr. 85/2003 și a Legii petrolului nr. 238/2004.

B). Incepand cu data de 16.07.2009, conform prevederilor art. I pct. 3 din Legea nr. 262/1009, privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 101/2007 pentru modificarea și completarea Legii minelor nr. 85/2003 și a Legii petrolului nr. 238/2004, societatea verificata avea obligatia de a aplica, in vederea calcularii redeventei miniere datorate bugetului de stat, echivalentul in lei a 0,4 euro pe unitatea de productie miniera excavata din rezerva.

In urma verificarilor efectuate, organul de control financiar a constatat faptul ca societatea calculeaza gresit redeventa datorata bugetului consolidat al statului, aplicand in mod eronat o cota de 2% asupra valorii productiei miniere realizate in perioada 16.07.2009 – 31.12.2009. Modul de calcul aplicat de societate, a fost in vigoare pana la data de 08.10.2007.

Deoarece contribuabilul nu a respectat prevederile legale in domeniu, respectiv nu a modificat si nu a completat licentele avute cu ANRM, prin incheierea de acte aditionale, organul de control financiar a recalculat redeventa miniera stabilind pentru perioada 01.10.2007-31.12.2009, obligatii de plata suplimentara cu titlu de redeventa miniera si accesorii aferente acesteia in suma totala de ... lei, astfel:

- suma de lei reprezentand diferenta aferenta calcularii eronate de catre S.C. ... S.A. a redeventei miniere aferenta perioadei verificate prin Raportul de Inspectie Fiscala atacat (anexa nr.6 la raport);
- suma de ... lei reprezentand majorari de intarziere aferente sumei de lei;
- suma de lei reprezentand penalitati de intarziere aferente sumei de ... lei

III. Avand in vedere sustinerile partilor, legislatia in vigoare, documentele existente la dosarul cauzei, organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele: Organele de control financiar in urma verificarilor efectuate, asupra documentelor care au fost reflectate in evidenta contabila pentru perioada 01.10.2007-30.06.2010, la SC ... SA cu sediul in ..., Str....., nr ..., jud. ... au stabilit obligatii suplimentare in suma de ... lei constand in:

- ... lei – redeventa miniera stabilita suplimentar;
- ... lei – majorari de intarziere/dobanzi aferente;
- lei – penalitati de intarziere aferente ;

Organele de control au considerat, in cazul Licentei de Concesiune pentru Exploatare nr. ./11.05.2001 incheiata intre S.C. .S.A. si A.N.R.M. Bucuresti, ca desi petenta sustine ca nu era obligata sa modifice modalitatea de calcul a redeventei miniere decat dupa data expirarii perioadei pentru care licenta a fost acordata, aceasta trebuia sa respecte noile prevederi legale aparute in domeniu in perioada urmatoare astfel :

- O.U.G. nr. 101/2007 (art. I, alin.1, lit. c, pct. 5). Redeventa miniera convenita bugetului de stat se stabileste, la incheierea licentei ori la eliberarea permisului de exploatare, la o cota procentuala din valoarea productiei miniere, dupa cum urmeaza ;

c) 10% pentru roci utile, cu exceptia rocilor ornamentale si a pietrelor pretioase si semipretioase, la care cota este 15%,

- Legea nr. 262/2009 (art. I pct. 3), Redeventa miniera convenita bugetului de stat se stabileste, la incheierea licentei ori la eliberarea permisului de exploatare, dupa cum urmeaza :..... d) echivalentul in lei a 0,40 euro, pe unitatea de productie miniera, pentru argile, marme, loess, nisip si pietris, nisip si roci caolinoase,

- art. IV din O.U.G. nr. 101/2007 si anume :

”(1) Licențele de concesiune/administrare și acordurile petroliere încheiate și neintrate în vigoare, precum și licențele de concesiune/administrare și acordurile petroliere intrate în vigoare se renegociază în conformitate cu prevederile prezentei ordonanțe de urgență.

(2) Termenul de finalizare a renegocierii se stabilește prin ordin al conducătorului autorității competente.

(3) Licențele de concesiune/administrare și acordurile petroliere, astfel cum au fost renegociate, se modifică/completează prin încheierea de acte adiționale între autoritatea competentă și titular.

(4) În vederea renegocierii, autoritatea competentă notifică titularul cu privire la data renegocierii și modificările/completările corespunzătoare. “

- prevederile articolului unic pct.2 si pct.4 din Ordinul nr.211/2007 pentru modificarea si completarea Instructiunilor tehnice privind modul de raportare si de calcul al valorii productiei si redeventei miniere datorate de către titularii actelor de dare în administrare sau de concesiune, aprobate prin Ordinul presedintelui Agentiei Nationale pentru Resurse Minerale nr. 74/2004,:

“Articol unic – Instructiunile tehnice privind modul de raportare si de calcul al valorii productiei si redeventei miniere datorate de către titularii actelor de dare în administrare

sau de concesiune, aprobate prin Ordinul presedintelui Agentiei Nationale pentru Resurse Minerale nr. 74/2004, publicat în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 381 din 30 aprilie 2004, se modifică si se completează după cum urmează:

La articolul I litera B punctul 2, litera a) se modifică si va avea următorul cuprins:

"a) Pentru titularii licentelor de exploatare si ai licentelor de explorare care efectuează exploatare experimentală, precum si pentru titularii permiselor de exploatare, conform prevederilor art. 45 din Legea nr. 85/2003, cu modificările si completările ulterioare*), redeventa este dată de valoarea productiei miniere, care se calculează pe baza preturilor de livrare practicate în perioada de raportare si a cantităților de produse miniere comercializate în această perioadă, indiferent de modul de comercializare (în stare brută sau prelucrate). Din valoarea productiei miniere rezultate nu se vor scădea cheltuielile de prelucrare.

Cotele procentuale ale redeventei miniere datorate sunt cele prevăzute la art. 45 din Legea nr. 85/2003, cu modificările si completările ulterioare*)."

La articolul I litera B, după punctul 3 se introduce un nou punct, punctul 4, cu următorul cuprins:

"4. Taxele pe activitatea minieră si redeventele miniere se achită începând cu data intrării în vigoare a Ordonantei de urgență a Guvernului nr. 101/2007 pentru modificarea si completarea Legii minelor nr. 85/2003 si a Legii petrolului nr. 238/2004."

Avand in vedere că redeventa minieră a fost modificată prin Ordonanta de urgență a Guvernului nr.101/2007 pentru modificarea si completarea Legii minelor nr. 85/2003 si a Legii petrolului nr. 238/2004, societatea avea obligatia să achite redeventa minieră în cuantum majorat, respectiv în cotă de 10 % din valoarea productiei miniere.

Referitor la argumentele petentei cu privire la faptul că societatea nu datorează redeventa minieră în cotă de 10 % din valoarea productiei miniere, conform prevederilor O.U.G.nr.101/2007 pentru modificarea si completarea Legii minelor nr. 85/2003 si a Legii petrolului nr. 238/2004, deoarece Licenta acordata de catre A.N.R.M catre ... S.A. " nu a fost prelungita, modificata sau completata, aceasta obligatie revenindu-i autoritatii competente, respectiv A.N.R.M.", acestea nu pot fi retinute, în solutionarea favorabilă a cauzei întrucât dispozitiile O.U.G.nr.101/2007 sunt de imediată aplicare, A.N.R.M. si S.C.... S.A. trebuiau să procedeze la renegocierea licentelor de exploatare, inclusiv a cotei procentuale de calcul a redeventei miniere , în conformitate cu prevederile ordonantei de urgență sus mentionată si să încheie acte aditionale la aceste licente de exploatare. Consideram ca, nerealizarea renegocierii si încheierii de acte aditionale la licentele de exploatare între autoritatea competentă – A.N.R.M. si titular – ... S.A., nu implică nerespectarea prevederilor legale aplicabile spetei.

Totodata, in cuprinsul Raportului de Inspectie Fiscala nr....23.05.2012, impotriva caruia a fost formulata contestatia, la capitolul unde este tratata taxa pentru activitatea de exploatare miniera se retine faptul ca societatea, calculează, declară si achită taxa pe activitatea de exploatare în conformitate cu prevederile OUG nr.101/2007, desi licentele de exploatare nu au fost renegociate cu autoritatea contractantă. Ca atare, societatea nu poate motiva lipsa unor acte aditionale/notificare/renegociere cu autoritatea contractantă referitoare la calculul redeventei miniere .

In ceea ce priveste decizia de nemodificare a bazei de impunere nr.../23.05.2012, referitoare la taxa pentru activitatea de exploatare miniera, nefiind constatate sume suplimentare, contestatia prin care se solicita anulara acesteia nu este intemeiata.

Redeventa miniera se calculeaza ca produs intre valoarea productiei miniere comercializabile si cota de 10% aplicata asupra acesteia conform prevederilor O.U.G. nr. 101/2007 doar pana la data de 15.07.2009, iar, incepand cu data de 16.07.2009 ea se calculeaza in conformitate cu prevederile Legii nr. 262/2009, pentru modificarea si completarea Legii minelor nr. 85/2003, cu modificarile si completarile ulterioare, prin aplicarea echivalentului in lei a 0,40 euro pe unitatea de productie miniera, pentru argile, marne, loess, nisip si pietris, nisip si roci caolinoase.

Astfel, avand in vedere cele de mai sus, consideram ca s-a procedat in mod corect la recalcularea redeventei miniere, aplicand cota de 10% calculata la valoarea productiei miniere comercializabile, iar incepand cu data de 16.07.2009 prin aplicarea unei cote de 0,40 euro pe unitatea de productie miniera.

Cu privire la afirmatia petentei referitoare la faptul ca au mai fost incheiate doua procese verbale de control financiar in urma carora nu au rezultat deficiente, se retin urmatoarele :

- prin procesul verbal de control financiar nr.../27.09.2010, impotriva caruia a fost intocmita plangerea prealabila, organele de inspectie fiscala au considerat corecta calcularea de catre societate a redeventei miniere utilizand cota de 2% prevazuta in licenta, pana la data de 08.10.2007, data la care a intrat in vigoare O.U.G. nr. 101/2007 prin care s-au adus modificari la Legea minelor nr. 85/2003. Constatarile mentionate in procesul verbal sus mentionat au fost atacate in instanta de catre societatea verificata. Prin Decizia nr.XXXX/15.03.2012, Inalta Curte de Casatie si Justitie a Romaniei a respins actiunea societatii ca neintemeiata.

In ceea ce priveste procesul verbal nr. ...08.10.2008, emis de catre Directia Generala a Finantelor Publice XXXX, prin care a fost verificata redeventa miniera aferenta perioadei 01.01.2004 – 30.06.2008, acestuia ii sunt aplicabile prevederile pct. 24 lit. b) din O.M.F.P. nr. 889/2005 privind aprobarea Normelor metodologice pentru aparatul de control financiar al statului din cadrul Ministerului Finantelor Publice, aflat in vigoare la data efectuarii controlului, care prevede urmatoarele:

“Organul de control financiar poate indrepta erorile materiale din cuprinsul procesului-verbal de control financiar din oficiu sau la cererea agentului economic, astfel:

b) In cazul in care indreptarea erorii materiale nu se poate efectua direct pe actul de control, se emite un nou proces-verbal de control financiar, care, de asemenea, va fi comunicat agentului economic.”

Astfel, avand in vedere ca prin aspectele prezentate s-a demonstrat ca petenta a calculat eronat redeventa miniera, prin aplicarea cotei de 2% asupra productiei comercializabile, in loc de aplicarea cotelor si procentelor prevazute de legislatia in vigoare, organele de control au considerat ca in procesul verbal nr.XXX./08.10.2008 s-a inserat o eroare materiala, care a fost indreptata prin emiterea unui nou proces verbal de control financiar, care a inclus in perioada verificata si perioada tratata prin precedentul proces verbal, act invocat de petentă in contestatie.

De asemenea, în susținerea cauzei, s-au mai reținut următoarele :

Prin art. I din O.U.G. nr. 101/2007 s-au adus modificări la Legea minelor nr. 85/2003, iar la art. IV alin. 1 din același act normativ, s-a reglementat explicit faptul că „Licențele de concesiune/administrare și acordurile petroliere încheiate și neîntrate în vigoare se renegociază în conformitate cu prevederile prezentei ordonanțe de urgență. » Conform art. 115 alin. 5 din Constituția României, ordonanța de urgență intră în vigoare după publicarea ei în Monitorul Oficial al României, iar prevederile acesteia sunt aplicabile de îndată atât agenților economici cât și instituțiilor implicate. Faptul că A.N.R.M. nu a renegociat prevederile licențelor de concesiune/administrare, așa cum prevede art. IV din O.U.G. nr. 101/2007, nu implică nerespectarea prevederilor ordonanței de urgență sau suspendarea aplicării acesteia. Faptul că redevența miniera este datorată în conformitate cu prevederile O.U.G. nr. 101/2007, este dovedit și de anexa nr. 2 la O.P.A.N.R.M. nr. 211/2007, care, la instrucțiunile de completare a decontului trimestrial privind redevența miniera precizează : „coloana 5 se completează trecându-se cota procentuală aplicată conform art. 45 din Legea nr. 85/2003, cu modificările și completările ulterioare”, și coloana 6 se completează cu sumele reprezentând redevența miniera datorată bugetului de stat, calculată prin aplicarea procentelor prevăzute la art. 45 din Legea nr. 85/2003, cu modificările și completările ulterioare, deci inclusiv modificările și completările aduse prin O.U.G. nr. 101/2007.

Prevederile art. 21 alin. (2) din Legea minelor nr. 85/2003, așa cum a fost modificat de art. I pct. 2 din O.U.G. nr. 101/2007 pentru modificarea și completarea Legii minelor nr. 85/2003 și a Legii petrolului nr. 238/2004, invocat de către petenta în contestație, rămân valabile, după renegocierea licențelor conform art. IV din O.U.G. nr. 101/2007 pentru modificarea și completarea Legii minelor nr. 85/2003 și a Legii petrolului nr. 238/2004.

De asemenea, prevederile art. IV alin. 1 din O.U.G. nr. 101/2007 potrivit cărora „Licențele de concesiune/administrare și acordurile petroliere încheiate și neîntrate în vigoare, precum și licențele de concesiune/administrare și acordurile petroliere întrate în vigoare se renegociază în conformitate cu prevederile prezentei ordonanțe de urgență „ nu modifică termenul de aplicare a ordonanței de urgență care a intrat în vigoare la data publicării în Monitorul Oficial și nu exonerează părțile implicate de aplicarea prevederilor legale.

Considerăm că de la data publicării în Monitorul Oficial a O.U.G. nr. 101/2007 (08.10.2007) și până la intrarea în vigoare a Legii nr. 262/2009, la calculul redevenței miniere trebuia să se folosească cotele procentuale prevăzute în O.U.G. nr. 101/2007, atât în cazul licențelor renegociate cât și al celor nerenegociate.

Pentru neplata în termen a obligațiilor stabilite suplimentar s-au calculat accesoriile în baza următoarelor prevederi legale ;

- art. 119, alin. 1 din OG nr. 92/2003, republicată în anul 2007, cu modificările și completările ulterioare, potrivit căruia: ”Pentru neachitarea la termenul de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează după acest termen dobânzi și penalități de întârziere”;

- art. 120, alin. 1 din OG nr. 92/2003, republicată în anul 2007, cu modificările și

completările ulterioare, potrivit căruia: "Dobanzile de întârziere se calculează pentru fiecare zi de întârziere, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadenta și până la data stingerii sumei datorate, inclusiv";

- art. 120¹, alin. 1 din OG nr. 92/2003, republicată în anul 2007, cu modificările și completările ulterioare, potrivit căruia;" Plata cu intarziere a obligatiilor fiscale se sanctioneaza cu o penalitate de intarziere datorata pentru neachitarea la scadenta a obligatiilor fiscale principale."

Avand in vedere cele de mai sus, consideram ca prevederile actelor normative care privesc faptele constatate prin Raportul de inspectie fiscala si Decizia de impunere reclamate de petenta prin contestatia formulata au fost aplicate in mod corect.

Prin urmare contestatia va fi respinsa.

Pentru considerentele retinute mai sus, in baza art. 211 (5) din OG 92/2003 R

DECIDE

Respingerea contestatiei ca neintemeiata pentru suma de ... lei constand in:

- ... lei – redeventa miniera stabilita suplimentar;
- ... lei – majorari de intarziere/dobanzi aferente;
- ... – penalitati de intarziere aferente ;

Prezenta decizie poate fi atacata la Curtea de Apel ... in termen de 6 luni de la data comunicarii.

Ec. ...
DIRECTOR EXECUTIV

VIZAT
SEF SERV. JURIDIC
Cons. jr. ..

Redactat : cons. sup. ...

