

MINISTERUL ECONOMIEI SI FINANTELOR
Directia generala a finantelor publice Alba
Biroul de solutionare a contestatiilor

DECIZIA NR. 33 / 2007
privind soluționarea contestației depuse de
S.C. A S.R.L. Blaj

Direcția generală a finanțelor publice Alba a fost sesizată de către Activitatea de inspecție fiscală - serviciul de inspecție fiscală, cu privire la contestația depusă de S.C. A S.R.L. Blaj, împotriva Deciziei de impunere nr. ... și a Raportului de inspecție fiscală din data de ..., acte întocmite de Activitatea de inspecție fiscală.

Obiectul contestației îl constituie măsurile dispuse de organul de inspecție fiscală prin Raportul de inspecție fiscală din ... și decizia de impunere nr. .../2007, emisă în baza acestuia, prin care s-a stabilit suplimentar suma de ... lei RON - reprezentând contribuție de asigurări sociale datorată de angajator, respectiv accesorii aferente acesteia- în sumă de ... lei RON.

Contestația a fost înregistrată la D.G.F.P. Alba sub nr. .../ 2007 și poartă semnătura reprezentantului legal, certificată cu ștampila, conform prevederilor art. 176 alin. (1) lit e din O.G. Nr. 92 / 2003 republicată privind Codul de procedură fiscală.

Contestația a fost depusă în termenul legal prevăzut de art. 177 alin. (1) Titlul IX din O.G. Nr. 92 / 2003 republicată privind Codul de procedura fiscală, cu modificările și completările ulterioare .

Constatând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute lege, Direcția Generală a Finanțelor Publice Alba - prin Biroul de soluționare a contestațiilor este investită să analizeze pe fond contestația depusă .

I. S.C. A S.R.L. contestă decizia de impunere nr. ... / 2007 și Raportul de inspecție fiscală nr. .../2007, precizând în susținerea cauzei următoarele:

Societatea nu a acordat și nu a plătit necuvenit indemnizații de asigurări sociale, pentru că nu are acest drept, ele au fost aprobate și plătite de către Casa de Pensii Alba.

Pentru doamna V a depus la Casa de Pensii un dosar complet cu toate actele necesare, inclusiv copii după statele de plată și certificatele medicale, pentru a stabili stagiul de cotizare și dacă poate beneficia de indemnizație pentru îngrijire copil, până la doi ani.

După aprobarea dosarului, societatea avea obligația conform Legii 19 art. 6, de a depune declarație pentru doamna V. Susține că a depus declarațiile lunare către Casa de Pensii Alba.

Apreciază că societatea a fost un intermediar între Casa de Pensii și doamna V, și nu a plătit decât până când a fost anunțată prin adresa nr. ... / .2005, că s-a suspendat plata indemnizației pentru V.

Totodată, consideră că doamna V, conform Legii nr. 19/ 2000- art. 38 și Legii 338 alin. (10), beneficiază de perioadele necontributive și are dreptul la indemnizație pentru îngrijire copil.

Invocă prevederile Legii 19/ 2000 art. 187, conform căruia sumele plătite necuvenit de către Casa de Pensii se recuperează numai în termenul de prescripție de 3 ani, iar după legislația muncii - în 12 luni. La sumele plătite necuvenit de către Casa de Pensii nu se plătesc majorări și penalități de întârziere decât în cazul unei infracțiuni, conform legii 19- art. 188.

Pentru doamna V, Casa de Pensii a plătit numai până în luna martie 2005, suma de ... lei, nu de RON, cât s-a calculat în actul de control .

Susține că asiguratei nu i se pot lua banii înapoi, și- întrucât societatea nu a gresit și nu și-a însușit acei bani- solicită anularea actelor contestate.

II. Din Raportul de inspecție fiscală încheiat la data de ... și înregistrat cu nr. ... / .2007, se rețin următoarele:

Inspecția fiscală parțială s-a efectuat la solicitarea Casei Județene de Pensii Alba, conform adresei înregistrate la D.G.F.P. Alba sub nr. ... / .2006 și la D.C.F. Alba sub nr. ... / .2006 .Prin adresa menționată se solicita recalcularea contribuției de asigurări sociale de stat și a indemnizației de îngrijire copil până la împlinirea vârstei de 2 ani- pentru asigurată V, deoarece aceasta nu îndeplinea condițiile prevăzute de art. 37 și art. 38 din Legea nr. 19 / 2000.

În urma controlului, organul de inspecție fiscală a constatat următoarele:

D-na V a fost angajată la societatea verificată, începând cu data 01.07.2001, conform contractului individual de muncă înregistrat la I.T.M. Alba sub nr. / .2001. Asigurată a născut primul copil în data de 08.01.2002 și al doilea copil în data de 17.02.2004 .Asigurată a beneficiat de drepturi de asigurări sociale, după cum urmează:

- în perioada 01.12.2002- 07.01.2004 de concediu și indemnizație pentru creșterea primului copil;

- în perioada 19.01.2004 -31.03.2004 de concediu medical și indemnizație pentru maternitate pentru al doilea copil.

- în perioada 01.04.2004 - 31.08.2005 de concediu și indemnizație pentru creșterea celui de-al doilea copil.

În perioada dec. 2002 - august 2005 asigurată a beneficiat de indemnizații de asigurări sociale în sumă de ... lei RON, așa cum rezultă din anexa nr. 1 la Raportul de inspecție fiscală.

Calculul și plata indemnizațiilor de asigurări sociale s-a făcut lunar de către angajator, potrivit art. 133 alin. (2) lit.a din Legea nr. 19 / 2000 cu modificările și completările ulterioare.

Pentru a beneficia de indemnizație de îngrijire copil, asigurații trebuie să îndeplinească condițiile de stagiu de cotizare prevăzute la art. 98 alin. (2) din Legea nr. 19 / 2000 cu modificările și completările ulterioare, articol care stabilește obligativitatea realizării unui stagiu de cotizare de cel puțin 6 luni , realizat în ultimele 12 luni anterioare producerii riscului.S-a constatat ca asigurată respectivă nu a realizat stagiul minim de cotizare, ca atare s-a stabilit ca nu are dreptul la indemnizație pentru creșterea primului copil și nici la indemnizația de maternitate, respectiv indemnizația pentru creșterea celui de al doilea copil.

S-au recalculat indemnizațiile de asigurări sociale suportate din bugetul de asigurări sociale de stat, datorită neîndeplinirii stagiului minim de cotizare de către d-na V, acestea fiind în sumă de ... lei, conform anexei 2.Cheltuielile din B.A.S.S. înregistrate în evidența agentului economic s-au diminuat cu suma de ... lei reprezentând indemnizații acordate necuvenit d-nei V.

Prin decizia de impunere emisă s-au stabilit diferența suplimentară la contribuția de asigurări sociale datorată de angajator în sumă de ... lei, cu accesorii aferente de ... lei, sume care sunt contestate de petentă.

III. Luând în considerare constatările organului de control, motivele prezentate de societate, documentele existente la dosarul cauzei, precum și actele normative în vigoare pentru perioada verificată, invocate de contestatoare și de organele de control, se rețin următoarele:

*Referitor la contribuția de asigurări sociale datorată de angajator, cauza supusă soluționării este dacă societatea contestatoare datorează diferența la CAS stabilită, în condițiile în care o angajată a societății, aflată în concediu de creștere a copiilor, a încasat sume necuvenite cu titlu de prestații de asigurări sociale, respectiv indemnizații pentru creșterea copiilor .

În fapt, inspecția fiscală s-a efectuat în urma sesizării nr. ..., transmisă de către Casa de Pensii Alba, cu privire la acordarea de prestații de asigurări sociale, respectiv indemnizație de îngrijire copii pentru o asigurată care nu îndeplinea condițiile prevăzute de art. 37 și art. 38 din Legea nr. 19 / 2000.

Perioada supusă verificării a fost noiembrie 2002 - august 2005.

Se reține că d-na V a fost angajată la societatea verificată, începând cu data de 01.07.2001. La data de 08.01.2002 a născut primul copil și ulterior a solicitat și primit drepturi de asigurări sociale constând în concediu și indemnizație pentru creșterea primului copil pe perioada 01.12.2002 - 07.01.2004.

În drept, în Legea 19/ 2000 privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, cu modificările ulterioare, la art. 98 alin. (2) se prevede:

“(1) Asigurații sistemului public au dreptul, în afară de pensie, la:(...) ”

c) indemnizație pentru maternitate;

d) indemnizație pentru creșterea copilului sau îngrijirea copilului bolnav;

(2) Beneficiază de drepturile prevăzute la alin. (1) asigurații care în ultimele 12 luni anterioare producerii riscului au un stagiul de cotizare de cel puțin 6 luni, realizat în condițiile art. 37 și/sau în una sau mai multe dintre situațiile prevăzute la art. 38.”

În O.U.G. nr. 49 / 2001 pentru modificarea și completarea Legii nr. 19 / 2000 la art. 37 se prevede:

“(1)În sistemul public stagiul de cotizare se constituie din însumarea perioadelor în care s-a plătit contribuția la bugetul asigurărilor sociale de stat atât de către asigurat, cât și de angajator sau, după caz, numai de către asigurat, în situațiile prevăzute la art. 5 alin. (1) pct. IV, pct. V și alin. (2).”

Potrivit legii nr. 338 / 2002 pentru aprobarea O.U.G. Nr. 49 / 2001 pentru modificarea și completarea legii nr. 19 / 2000, la pct. 9 și 10 se precizează:

9. "ART. 37

(1)În sistemul public stagiul de cotizare se constituie din însumarea perioadelor pentru care s-a datorat contribuția la bugetul asigurărilor sociale de stat de către angajator și asigurat sau, după caz, s-a datorat și plătit de către asigurații prevăzuți la art. 5 alin. (1) pct. IV și V și alin. (2).

10.” ART. 38

(1)În sistemul public se asimilează stagiului de cotizare și perioadele necontributive, denumite în continuare perioade asimilate, în care asiguratul:

a) a beneficiat sau beneficiază de drepturi de asigurări sociale, cu excepția celor prevăzute la art. 40 lit. a) - c) și e);

b) a urmat cursurile de zi ale învățământului universitar, organizat potrivit legii, pe durata normală a studiilor respective, cu condiția absolvirii acestora;

c) a satisfăcut serviciul militar ca militar în termen sau militar cu termen redus, pe durata legal stabilită, a fost concentrat, mobilizat sau în prizonierat.”

Din textele normative anterior citate reiese că, pentru a beneficia de drepturi de asigurări sociale, asigurată trebuia să realizeze în perioada 08.01.2001 - 07.01.2002 un stagiul de cotizare de cel puțin 6 luni .

Se constată că aceasta s-a angajat doar în 01.07.2001, având stagiul de cotizare doar în perioada iulie 2001 - decembrie 2001, în care a avut 104 zile lucrate. Totodată, în acea perioadă asigurată a avut 25 de zile lucrătoare de concediu medical, neplătite. Analizând articolul anterior citat, din legea 338/2002, concediile medicale neplătite nu sunt incluse în categoria perioadelor necontributive, deci nu sunt asimilate stagiului de cotizare și nu se pot lua în considerare la calcularea stagiului de cotizare minim necesar pentru beneficierea de drepturi de asigurări sociale. Pe cale de consecință se constată că d-na V nu a realizat stagiul minim de cotizare de 6 luni sau 129 zile lucrătoare, neavând dreptul la indemnizație pentru creșterea primului copil. Datorită neîndeplinirii

condițiilor de stagiu de cotizare, s-a stabilit că nu are dreptul nici la indemnizația de maternitate și indemnizația pentru creșterea celui de-al doilea copil.

În temeiul dispozițiilor legale citate și având în vedere că S.C. A S.R.L. Blaj a dedus din contribuția CAS datorată, sumele reprezentând indemnizație pentru creșterea primului copil, indemnizație de maternitate și indemnizație pentru creșterea celui de-al doilea copil, acordate asiguratei în perioada dec.2002-august 2005, s-a procedat la recalcularea indemnizațiilor de asigurări sociale suportate din bugetul de asigurări sociale de stat, datorită neîndeplinirii condițiilor de stagiu de cotizare prevăzute la art. 98 alin. (2) din Legea nr. 19 / 2000 de către acea asigurată.

Cheltuielile din BASS înregistrate de petentă în perioada respectivă- în sumă totală de ... lei, au fost diminuate cu suma totală de ... lei - reprezentând indemnizații de asigurări sociale și contribuția de sănătate suportată din BASS, acordate necuvenit. Indemnizațiile recalculate au fost în sumă de ... lei. Din anexa nr. 2 la raportul de inspecție, reiese că în lunile ianuarie 2003- martie 2003, oct. 2004 , dec. 2004- august 2005, contribuțiile de asigurări sociale stabilite de petentă au fost mai mari decât indemnizațiile cuvenite, diferența reprezentând CAS datorată.

În consecință, diferența suplimentară la contribuția de asigurări sociale datorată de angajator, stabilită în urma controlului în sumă de ...lei- este legal datorată de petentă.

Din anexa nr. 2 la raportul de inspecție- se reține ca petenta avea dreptul de a încasa de la Casa de Pensii suma de ... lei, însă a încasat suma de ... lei. În ceea ce privește diferența încasată necuvenit în suma de ... lei, platită petentei de către Casa de Pensii Alba, aceasta emite o decizie care constituie titlu executoriu, potrivit Legii nr. 19 / 2000.

*În ceea ce privește majorările calculate la CAS stabilită suplimentar, în sumă totală de ... lei și penalitățile de ... lei - acestea reprezintă măsură accesorie în raport cu debitul, fiind calculate în temeiul art. 31 din Legea nr. 19 / 2000 care prevede:

“(1) Neplata contribuției de asigurări sociale la termenele prevăzute la art. 29 generează plata unor majorări calculate pentru fiecare zi de întârziere, până la data achitării sumei datorate inclusiv.

(2) Cota majorărilor de întârziere, prevăzută la alin. (1), se stabilește potrivit reglementărilor privind executarea creanțelor bugetare.”

Totodată, în Ordinul M.M.S.S. Nr. 340 / 2001, cu privire la majorările de întârziere datorate pentru neplata la termen a contribuției de asigurări sociale se prevede:

“27. Neplata contribuției de asigurări sociale la termenele prevăzute ... generează plata unor majorări de întârziere calculate pentru fiecare zi de întârziere până la data achitării sumei datorate inclusiv. ...

Prin sintagma fiecare zi de întârziere se înțelege fiecare zi calendaristică.

Majorările de întârziere se calculează și se datorează începând cu ziua următoare celei la care plata contribuției de asigurări sociale devine scadentă.”

În acest sens, sunt și prevederile art. 13 alin. (1) din O.G. nr. 61 / 2002 privind colectarea creanțelor bugetare, în vigoare până la data de 01.01.2004 și menținute ulterior acestei date - prin art. 109 (1) din O.G. nr. 92 / 2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora:

"Dobânzile se calculează pentru fiecare zi, începând cu ziua imediat următoare termenului de scadență și până la data stingerii sumei datorate, inclusiv".

Totodată, penalitățile de întârziere contestate-sunt datorate în conformitate cu prevederile art. 14 alin. (1) din O.G. nr. 61 / 2002 privind colectarea creanțelor bugetare și ale art. 114(1) din Codul de procedură fiscală, care precizează:

"Plata cu întârziere a obligațiilor fiscale se sancționează cu o penalitate de întârziere de 0,5% pentru fiecare lună și/sau fracțiune de lună de întârziere, începând cu data de întâi a lunii următoare scadenței acestora până la data stingerii acestora inclusiv. Penalitatea de întârziere nu înlătură obligația de plată a dobânzilor."

Așadar, dobânzile și penalitățile reprezintă măsură accesorie în raport cu debitul, fiind datorate potrivit principiului de drept "*accessorium sequitur principalem*".

*Referitor la sustinerile petentei potrivit cărora sumele stabilite de organul fiscal ar fi prescrise, precizăm că:

În conformitate cu dispozițiile art. 199 din Codul de procedură fiscală, republicat, cu modificările și completările ulterioare ” *termenele în curs la data intrării în vigoare a prezentului cod se calculează după normele în vigoare la data când au început să curgă* “.

Astfel, pentru anul 2003, prescripția organului fiscal de a stabili obligații fiscale era reglementată de art. 21 din O.G nr. 70 / 1997 privind controlul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, potrivit căruia “*dreptul organului fiscal de a stabili diferențe de impozite se prescrie în termen de 5 ani de la data la care a expirat termenul de depunere a declarației pentru perioada respectivă*”.

Totodată, în O.M.M.S.S nr. 340 / 2001 se prevede:

“30. Debitele provenite din contribuție restantă și majorările de întârziere aferente se urmăresc pe cel mult 5 ani în urmă de la data constatării. Actele de executare silită întrerup cursul prescripției.”

Prin termen de prescripție, potrivit doctrinei, se înțelege intervalul de timp stabilit de lege, înlăuntrul căruia trebuie exercitat dreptul de acțiune, sub sancțiunea pierderii acestui drept. Având în vedere cele de mai sus și faptul că prima suma stabilită suplimentar la CAS este aferentă lunii ianuarie 2003, termenul de 5 ani începe să curgă din februarie 2003 și se încheie în anul

2008.În consecință, data la care s-a încheiat Raportul de inspecție fiscală din .2007 și decizia de impunere nr. .../.2007, comunicate petentei în data de ...2007, este în interiorul perioadei de prescripție, astfel că aceste argumente sunt neîntemeiate.

Dreptul organului de inspecție fiscală nu era prescris la data emiterii deciziei de impunere; în consecință- petenta datorează sumele stabilite suplimentar la CAS, cu dobânzile și penalitățile aferente.

Pentru considerentele precizate în conținutul prezentei decizii, în temeiul prevederilor art. 180 din O.G. nr. 92 / 2003 republicată privind Codul de procedură fiscală, s-a decis

Respingerea, ca neîntemeiată a contestației depuse de S.C. A.. S.R.L. cu sediul în Blaj, pentru C.A.S. stabilită suplimentar în sumă de ... lei RON, cu dobânzi și penalități de întârziere aferente.