

Decizia nr.84 emisă de DGFP Hunedoara în anul 2005

Direcția generală a finanțelor publice a județului Hunedoara a fost sesizată asupra contestației formulate de **Asociația X**.

Asociația X contestă **DECIZIA DE IMPUNERE privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală** emisă de Activitatea de control financiar fiscal, privind:

- **CAS angajator stabilit suplimentar**
- dobânzi aferente debite restante
- penalități aferente debite restante
- **CAS asigurați suplimentar**
- dobânzi aferente debite restante
- penalități aferente debite restante
- **fond de risc suplimentar**
- dobânzi aferente debite restante
- penalități aferente debite restante
- **fond șomaj angajator suplimentar**
- dobânzi aferente debite restante
- penalități aferente debite restante
- **fond șomaj asigurați suplimentar**
- dobânzi aferente debite restante
- penalități aferente debite restante
- **CASS angajator suplimentar**
- dobânzi aferente debite restante
- penalități aferente debite restante
- **CASS asigurați suplimentar**
- dobânzi aferente debite restante
- penalități aferente debite restante
- **CASS concedii medicale**
- dobânzi aferente debite restante
- penalități aferente debite restante

Contestația a fost depusă în termenul legal prevăzut de art.177 din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 Republicată, privind Codul de procedură fiscală.

I. Prin contestația formulată, Asociația X, susține următoarele:

Referitor la acordarea dreptului de indemnizație pentru creșterea copilului până la 2 ani acordată tatălui începând cu ziua următoare nasterii copilului, fără efectuarea a 42 de zile de concediu

pentru lauzie, se face precizarea ca mama nu a solicitat acest drept, invocând ca și temei legal Legea nr.577/2003 privind aprobarea Ordonantei de urgenta a Guvernului nr.9/2003 pentru modificarea și completarea Legii nr.19/2000 privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurari sociale, precizarile Casei de pensii privind acordarea indemnizatiei pentru creșterea copilului pana la 2 ani.

Referitor la dobanzile și penalitățile pentru plata cu intarziere a datoriilor, calculul acestora este eronat, întrucât prin aprobarea compensărilor taxei pe valoarea adăugată cu obligatiile de plata a contributiilor sociale, la calculul accesoriilor au fost luate datele proceselor verbal și nu datele depunerii cererilor de rambursare.

Prin decontul privind taxa pe valoarea adaugata nr. ../25.04.2005 s-a solicitat rambursarea taxei pe valoarea adaugata; prin raportul de inspectie fiscala incheiat la 08.06.2005 s-a aprobat compensarea taxei pe valoarea adaugata cu contributiile sociale; la calculul accesoriilor nu s-a ținut cont de aceste compensari.

S-au invocat prevederile art.111 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Prin declarațiile inventar privind contributiile sociale restante la 31 decembrie 2003 și neachitate pana la 31 ianuarie 2004 la bugetul fondului national unic de asigurari sociale de sanatate - CASJ Hunedoara, s-au calculat și declarat dobanzi pentru CASS datorat de angajator, respectiv pentru CASS datorat de asigurati; aceste sume nu s-au scazut din dobanzile calculate de organul de control.

S-au invocat prevederile art.108 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Referitor la calculul dobanzilor și penalitatilor pentru contributiile sociale aferente salariilor platite angajaților pentru 3 proiecte de asistenta sociala cu finantare PHARE și pentru care o parte a sumelor necesare realizarii proiectelor au sosit cu mare intarziere,

Deși asociația s-a straduit sa nu intarzie cu plata obligatiilor fata de bugetul de stat, nu a reușit intotdeauna. Efortul este cu atat mai mare cu cat și-a asumat responsabilitatea de a acorda asistenta sociala de tip casa familiala pentru 24 de copii și de a acorda o masa de pranz pentru 50 de copii, pentru care are 11 angajati; aportul Ministerului Muncii și Familiei la cheltuielile de intretinere a celor 24 de copii este ½, celelalte cheltuieli fiind asigurate de asociatie.

S-au calculat dobanzi și penalități pentru plata cu întârziere a obligațiilor față de bugetul de asigurări sociale fără să se țină seama de faptul că încă din ianuarie 2004 s-a solicitat Casei de Pensii Hunedoara-Deva diferența dintre indemnizațiile pentru incapacitate temporară de muncă și CAS-ul datorat de noi, deși datoria Casei de Pensii era în aprilie 2005 potrivit Raportului de inspecție fiscală de ... lei.

Dacă s-ar fi primit creanța de la Casa de Pensii, nu eram în situația de a nu putea achita la timp obligațiile sociale.

II. Organele de control din cadrul Activității de control financiar fiscal, au consemnat următoarele:

Referitor la obligațiile către bugetul asigurărilor sociale

Contribuția unității la bugetul asigurărilor sociale

a) Referitor la modul de achitare a contribuției asigurării sociale angajator înregistrată în evidența agentului economic

Din verificarea modului de achitare a contribuției asigurării sociale angajator, s-au constatat întâzieri la plată, cu încălcarea prevederilor art. 114, 115 și 120 din OG nr. 92/2003.

Pentru neplata la termenele legale, s-au calculat accesorii;

b) Referitor la contribuția asigurării sociale angajator stabilită suplimentar

Din verificările efectuate, s-a constatat faptul că, în luna martie și aprilie 2005, s-a acordat indemnizație pentru creștere copilului, începând cu ziua următoare nasterii copilului, încălcându-se prevederile art. 2 din OUG nr. 96/2003 aprobată prin Legea nr. 25/2004 privind obligativitatea efectuării a 42 zile concediu lauzie.

Consecință a aspectului prezentat, a rezultat o diferență față de evidența contabilă.

c) Contribuție asigurați la bugetul asigurărilor sociale

Pentru perioada controlată s-a constatat că agentul economic a determinat, virat și înregistrat corect această contribuție.

Petenta datorează la bugetul asigurărilor sociale contribuție asigurați.

Diferența stabilită față de evidența contabilă este în suma de ... lei.

Pentru neplata la termen a obligațiilor datorate bugetului asigurărilor sociale, s-au calculat penalități de întârziere și penalitate 10%.

d) Contribuția la fondul pentru accidente de muncă și boli profesionale

Din verificările efectuate, s-a constatat faptul ca, in perioada verificata societatea a procedat la calculul, evidentierea și virarea cu intarziere a contributiei la fondul pentru accidente și boli profesionale, datorand la bugetul asigurarilor sociale o contributie in suma de ... lei.

Diferenta stabilita fata de evidenta contabila pentru lunile martie și aprilie 2005 este in suma de ... lei.

Pentru neplata la termen a obligatiilor datorate bugetului asigurarilor sociale, s-au calculat dobanzi și penalitati de intarziere.

e) Contributia unitatii la bugetul asigurarilor pentru somaj

Din verificarile efectuate, s-a constatat faptul ca, in perioada verificata societatea a procedat la calculul, evidentierea și virarea cu intarziere a contributiei unitatii la bugetul asigurarilor pentru somaj.

Societatea datoreaza contributie angajator in suma totala de ... lei.

Diferenta stabilita fata de evidenta contabila este in suma de ... lei.

Pentru neplata la termen a obligatiilor datorate bugetului asigurarilor sociale, s-au calculat dobanzi și penalitati de intarziere.

f) Contributie asigurati la bugetul asigurarilor pentru somaj

Din verificarile efectuate, s-a constatat faptul ca, in perioada verificata societatea a procedat la calculul, evidentierea și virarea cu intarziere a contributiei unitatii la bugetul asigurarilor pentru somaj.

Societatea datoreza contributie angajator in suma totala de ... lei.

Diferenta stabilita fata de evidenta contabila este in suma de ... lei.

Pentru neplata la termen a obligațiilor datorate bugetului asigurarilor sociale, s-au calculat dobanzi, penalitati de intarziere și penalitate 10%.

g) Contributia angajator la fondul national unic de asigurari sociale de sanatate

Din verificarile efectuate, s-a constatat faptul ca, in perioada verificata societatea a procedat la calculul, evidentierea și virarea cu intarziere a contributiei angajator la fondul national unic de asigurari sociale de sanatate.

Petenta datoreaza contributie angajator în suma de ... lei.

Diferenta stabilita fata de evidenta contabila este in suma de ... lei.

Pentru neplata la termenele legale a contributiei unitatii la fondul national unic de asigurări sociale de sanatate, s-au calculat dobanzi de intarziere și penalitate 0.5%.

h) Contributie asigurati la fondul national unic de asigurari sociale de sanatate

Din verificarile efectuate, s-a constatat faptul ca, in perioada verificata asociatia a procedat la calculul, evidentierea și virarea cu intarziere a contributiei asiguratilor la fondul national unic de asigurari sociale de sanatate.

Asociatia datoreaza contributie asigurati in suma de ... lei.

Diferenta stabilita fata de evidenta contabila este in suma de ...lei.

Pentru neplata la termenele legale a contributiei asigurati la fondul national unic de asigurari sociale de sanatate, s-au calculat dobanzi de intarziere, penalitati 0.5% și penalitate 10%.

i)Contributia angajatorului la constituirea fondului de asigurari sociale de sanatate aferent concediilor medicale

Din verificarile efectuate, s-a constatat faptul ca in perioada verificata societatea a procedat la calculul, evidentierea și virarea cu intarziere a contributiei angajatorului aferenta concediilor medicale, datorand contributie in suma de ...lei.

Diferenta stabilita fata de evidenta contabila este in suma de ... lei în minus.

Pentru neplata la termenele legale, s-au calculat dobanzi de întârziere și penalitati.

III. Având în vedere susținerile contestatorului, constatările organelor de inspecție fiscală,documentele existente la dosar, se rețin următoarele:

1.Referitor la CAS angajator, cauza supusă soluționării este dacă tatăl poate solicita indemnizația pentru creșterea copilului numai după împlinirea a 42 de zile de la nașterea copilului, respectiv din a 43-a zi de la data nașterii copilului.

In drept, Ordinul ministrului muncii și solidarității sociale nr.340/2001 pentru aprobarea Normelor de aplicare a prevederilor Legii nr. 19/2000 privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, cu modificările și completările ulterioare, prevede:

VI. “Referitor la concediul și indemnizația pentru creșterea copilului (Secțiunea a 4-a capitolul V din lege)

27. Beneficiază, la cerere, de indemnizația pentru creșterea copilului, opțional, unul dintre părinți sau susținătorul legal, dacă solicitantul îndeplinește condițiile de stagiu de cotizare prevăzute de lege.

30. Tatăl sau susținătorul legal, care solicită indemnizația pentru creșterea copilului, în decurs de 126 de zile, calculate de la data nașterii copilului, are obligația să depună plătitorului de

drepturi o declarație pe propria răspundere, din care să rezulte că mama copilului nu beneficiază de concediu de maternitate.”

În acest sens, contestatoarea depune la dosarul cauzei, Declarația din data de 30.03.2005 prin care doamna Y - mama copilului, declară pe proprie răspundere că nu solicită concediu de maternitate și că renunță la dreptul de indemnizație pentru creșterea copilului până la 2 ani în favoarea soțului.

Având în vedere dispozițiile legale citate și actele existente la dosarul cauzei, contestația urmează a fi admisă pentru acest capăt de cerere.

2.Referitor la dobânzile și penalitățile aferente obligațiilor fiscale constituite și virate cu întârziere, cauza supusă soluționării este dacă la stabilirea lor s-au avut în vedere aspectele ridicate de contestator și actele depuse la dosarul cauzei despre care nu se face nici o referire atât în raportul de inspecție cât și în referatul cu propuneri de soluționare a contestației, acte întocmite de organele de inspecție fiscală.

In fapt, prin contestație, **Asociația X** nu contestată faptul că nu ar datora dobânzi și penalități aferente debitelor restante, ci faptul că, calculul acestora este eronat, având în vedere faptul că:

- la calculul accesoriilor a fost luată data procesului verbal de compensare și nu data depunerii cererii de rambursare;
- la calculul accesoriilor nu au fost luate în seamă toate compensările;
- accesoriile calculate și declarate prin declarațiile – inventar privind contribuțiile sociale restante la 31 decembrie 2003 și neachitate până la 31 ianuarie 2004, nu au fost scăzute din accesoriile calculate de organele fiscale;
- accesoriile s-au calculat chiar în condițiile în care potrivit raportului de inspecție în cauză, datoria Casei de Pensii față de asociație era în aprilie de ... lei.

În acest sens, contestatorul depune la dosarul cauzei acte de control privind compensarea din TVA de rambursat a obligațiilor fiscale neachitate la bugetul consolidat de stat și declarațiile-inventar privind contribuțiile sociale restante la 31 decembrie 2003 și neachitate până la 31 ianuarie 2004, inclusiv accesoriile aferente.

Se reține faptul că prin Raportul de inspecție fiscală nu se face referire la nici o compensare și implicit dacă efectuarea compensării s-a făcut din oficiu sau ca urmare a unei cereri de restituire sau de rambursare a sumei convenite debitorului, pentru a putea stabili data stingerii, în condițiile în care dobânzile și penalitățile se datorează

începând cu ziua imediat următoare scadenței obligației bugetare la care s-a stabilit diferența, până în ziua stingerii obligației bugetare, prin oricare din modalitățile prevăzute de lege.

De asemenea, nu se face referire dacă au fost luate în calcul accesoriile aferente contribuțiilor sociale restante calculate de către contribuabil și declarate prin declarațiile-inventar.

Mai mult, nu există concordanță între constatările organelor de inspecție fiscală înscrise în raportul de inspecție fiscală, astfel cu titlu de exemplu, la cap.III punctul 3.2. se menționează faptul că: *“pentru perioada controlată s-a constatat că agentul economic a **determinat, virat și înregistrat corect această contribuție. Contribuabilul datorează la bugetul asigurărilor sociale contribuție asigurată în sumă de ...lei. Diferența stabilită față de evidența contabilă este în sumă de ...lei.**”*

Biroul de soluționare a contestațiilor a solicitat întocmirea referatului cu propuneri de soluționare a contestației având în vedere toate argumentele și documentele contestatorului, respectiv lămurirea aspectelor care fac obiectul contestației.

Se face mențiunea că prin referatul încheiat de Activitatea de control financiar fiscal, în legătură cu fondul cauzei, nu se lămuresc aspectele sesizate de către contribuabil.

Prin prisma actelor existente la dosarul cauzei, urmează a se desființa actul atacat pentru acest capăt de cerere.

3.Referitor la obligațiile fiscale suplimentare, cauza supusă soluționării este legalitatea stabilirii în condițiile în care prin actul de control contestat nu se prezintă motivul de fapt și temeiul de drept care a format convingerea organului de inspecție fiscală.

In fapt, organele de inspecție fiscală prin raportul de inspecție fiscală rețin doar *“diferența stabilită față de evidența contabilă este în sumă de ...”* fără a consemna neregulile constatate în mod obligatoriu cu precizarea concretă a actelor normative încălcate.

Prin DECIZIA DE IMPUNERE privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală, organele fiscale rețin la toate obligațiile către bugetul asigurărilor sociale ca și:

- **motive de fapt:** *“Încălcarea prevederilor art.2 din OUG 96/2003 și neachitarea la temenele legale a contribuțiilor.”* - referitoare la protecția maternității la locurile de muncă.
- **temei de drept:** *“Act normativ OG nr.92/2003R, art.114,115,120”*- referitoare la dobânzi și penalități de întârziere

In drept, art.6 din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 Republicată, privind Codul de procedură fiscală, prevede:

“Exercitarea dreptului de apreciere

Organul fiscal este îndreptățit să aprecieze, în limitele atribuțiilor și competențelor ce îi revin, relevanța stărilor de fapt fiscale și să adopte soluția admisă de lege, întemeiată pe constatări complete asupra tuturor împrejurărilor edificatoare în cauză.”

Norme metodologice:

“În aprecierea unei situații fiscale asupra căreia urmează a lua o decizie, organul fiscal va determina stările de fapt relevante din punct de vedere fiscal prin utilizarea mijloacelor de probă prevăzute de lege.”

Prin prisma celor arătate și având în vedere faptul că în conținutul și motivarea actului administrativ fiscal nu sunt consemnate motivele de fapt și temeiul de drept, urmează a se desființa actul atacat pentru acest capăt de cerere.

Pe cale de consecință, în temeiul prevederilor art.186 din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 Republicată privind Codul de procedură fiscală, care stipulează: ***“Soluții asupra contestației***

(3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare”, se

DECIDE:

1. Admiterea contestației pentru CAS angajator.
2. Desființarea DECIZIEI DE IMPUNERE privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală dobânzile și penalități aferente obligațiilor fiscale constituite și virate cu întârziere și a obligațiilor fiscale suplimentare

Verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației.