

DECIZIE nr. 1813 / 217 / 14.07. 2010

I. Prin contestatia formulata petenta solicita :

1. Anularea Deciziei de impunere nr. 312/30.04.2010 privind obligatiile stabilite de inspectia fiscala in suma totala de ... lei si Raportului de inspectie fiscala nr. 4904/30.04.2010, cu privire la obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala.

Contestatoarea sustine ca nelegala constatarea inspectorilor fiscali ca drepturile speciale acordate in perioada 2005-2009 salariatilor Comunei ..., conform Contractului colectiv de munca ar fi venituri asimilate salariilor.

Aceste drepturi au fost acordate in baza prevederilor art. 55 alin. 4, lit. b) si e) din Legea nr. 571/2003 modificata si completata, nu sunt incluse in veniturile salariale si nu sunt impozabile.

In sustinerea sa contestatoarea invoca prevederile art. 21 lit. b) si alin. 3 lit.c si ale art. 41 din Legea nr. 571/2003 cu modificarile si competarile ulterioare, in care se prevede ca drepturile speciale acordate salariatilor pentru mentinerea sanatatii si securitatii muncii sunt cheltuieli deductibile, nu sunt incluse in categoria veniturilor salariale si nu sunt incluse in veniturile impozabile.

2. Suspendarea executarii Deciziei de impunere nr. emisa de DGFP ... pana la solutionarea irevocabila a contestatiei.

II. Decizia de impunere nr. privind obligatiile fiscale suplimentare de plata a fost emisa in baza prevederilor Legii nr. 571/2003 si OG nr. 92/2003, republicata.

Perioada supusa inspectiei fiscale a fost ianuarie 2005 - decembrie 2009.

Din verificarile efectuate s-a constatat ca in perioada aprilie 2005 - decembrie 2009 salariatii primariei au beneficiat de drepturi speciale pentru mentinerea sanatatii si securitatii muncii acordate in baza art. 35 din Contractul Colectiv de Munca nr. 197/28.04.2005.

Pentru aceste drepturi speciale nu au fost constituite contributiile datorate bugetului general consolidat al statului, respectiv obligatiile datorate bugetelor fondurilor speciale, dupa cum urmeaza :

* CAS datorata de angajator in suma de ... lei

* CAS individuala datorata de asigurati in suma de ... lei

* contributia somaj datorata de angajator in suma de ... lei

* contributia somaj datorata de asigurati in suma de ... lei

* contributia la fondul pentru accidente de munca si boli profesionale in suma de ... lei

* contributia la fondul de garantare a creantelor salariale in suma de ... lei

* contributia asigurari sociale de sanatate datorata de angajator in suma de ... lei

* contributia asigurari sociale de sanatate datorata de salariati in suma de

... Lei

* impozit pe veniturile salariale in suma de ... lei.

De asemenea in perioada verificata Comuna pentru indemnizatiile de sedinta acordate consilierilor locali, organele de inspectie fiscala au stabilit suplimentar urmatoarele obligatii de plata:

- contributia de asigurari sociale datorata de angajator in suma de ... lei;
- contributia individuala de asigurari sociale de stat in suma de ... lei ;
- contributia la fondul pentru accidente de munca si boli profesionale in suma de ... lei;
- contributia de somaj angajator in suma totala de ... lei
- contributia de somaj persoane asigurate in suma totala de lei;
- contributia angajatorului pentru concedii si indemnizatii in suma de ... lei;
- contributia la fondul de garantare pentru plata creantelor salariale in suma de ... lei.

III.Avand in vedere constatările organului de inspectie fiscala, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, in baza referatului nr. 27350/14.07.2010 Biroul solutionarea contestatiilor retine ca obiectul contestatiei il constituie anulara in totalitate a Deciziei de impunere nr.312/30.04.2010 in suma totala de lei reprezentand contributii sociale aferente drepturilor de natura salariala in suma de lei pe care Comuna ... nu le-a constituit, declarat si virat in perioada verificata si accesorii in cuantum de Lei.

1.Desi contesta intreaga decizie de impunere, Comuna ... aduce argumente numai pentru obligatiile de plata aferente drepturilor speciale acordate salariatilor in perioada 2005 - 2009.

Contestatoarea sustine ca organele de inspectie fiscala au constatat in mod eronat si nelegal ca drepturile speciale acordate salariatilor in perioada 2005 - 2009 ar reprezenta venituri asimilate salariilor, deoarece acestea reprezinta cheltuieli materiale care nu sunt supuse impozitarii prin stopaj la sursa si nici la plata contributiilor sociale.

Drepturile speciale pentru mentinerea sanatatii si securitatii muncii sunt precizate la art. 35 din Contractul Colectiv de Munca si nu pot fi incluse in categoria drepturilor de natura salariala.

In fapt, organele de inspectie fiscala au constatat ca in perioada verificata salariatii au beneficiat de drepturi speciale pentru mentinerea sanatatii si securitatii muncii acordate in baza art. 35 din Contractul Colectiv de Munca.

Pentru sumele acordate salariatilor in perioada 2005 - 2009 nu au fost constituite contributiile datorate bugetului general consolidat al statului, respectiv obligatiile datorate bugetelor fondurilor speciale .

De asemenea in perioada verificata Comuna ... pentru indemnizatiile de sedinta acordate consilierilor locali nu a calculat, declarat si achitat urmatoarele obligatii :

- contributia de asigurari sociale datorata de angajator in suma de... lei;
- contributia individuala de asigurari sociale de stat in suma de lei ;
- contributia la fondul pentru accidente de munca si boli profesionale in suma de ... lei;
- contributia de somaj angajator in suma totala de lei
- contributia de somaj persoane asigurate in suma totala de ... lei;
- contributia angajatorului pentru concedii si indemnizatii in suma de.... lei;
- contributia la fondul de garantare pentru plata creantelor salariale in suma de ... lei.

In drept, sunt aplicabile prevederile pct. 68 din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal : *„veniturile din salarii sau asimilate salariilor cuprind totalitatea sumelor incasate ca urmare a unei relatii contractuale de munca, precum si orice sume de natura salariala primite in baza unor legi speciale, indiferent de perioada la care se refera si care sunt realizate din:*

a) sume primite pentru munca prestata ca urmare a contractului individual de munca, a contractului colectiv de munca, precum si in baza actului de numire - salariile de baza

- sporurile si adaosurile [...].

- orice alte castiguri in bani si in natura, primite de la angajatori de catre angajati, ca plata a muncii lor [...]"

Referitor la analiza comparativa a textelor din Contractul Colectiv de Munca si prevederile art. 55 alin.4 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificarile si actualizarile ulterioare, se retine ca :

- La art.55, alin. 4 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si actualizarile ulterioare sunt mentionate sumele care nu sunt incluse in venituri salariale si nu sunt impozabile.
- Contestatoarea afirma ca sumele se incadreaza la art.55 lit. b) si e) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal si corespund cu art.35 alin.2 lit.a din Contractul Colectiv de Munca „acoperirea unei parti din cheltuielile tratamente medicale si medicamente”

La punctual 84 din HG nr. 44/2004 privind Normele de aplicare a Codului Fiscal in aceasta categorie se cuprind:

- contravaloarea materialelor igienico-sanitare primite in mod gratuit de persoanele fizice care isi desfasoara activitatea in locuri de munca al caror specific impune o igiena personala deosebita;

- contravaloarea medicamentelor primite de cadrele militare in activitate, sportivi, personalul navigant si alte categorii de personal, potrivit legii;

- contravaloarea echipamentului si a materialelor de resortul echipamentului, cum ar fi: materiale de spalat si de igiena, materiale de gospodarie, materiale

pentru atelierele de reparatii si intretinere, rechizite si furnituri de birou, primite in mod gratuit de personalul din sectorul de aparare nationala, ordine publica si siguranta nationala, in conditiile legii;

Referitor la drepturile acordate pentru acoperirea unei parti din cheltuielile cu hrana conform pct.82 din HG 44/2004 privind Normele metodice de aplicare a Codului Fiscal. In aceasta categorie se cuprind ” *alocatia individuala de hrana acordata sub forma tichetelor de masa primite de angajati si suportate integral de angajator*”.

Cu privire la acordarea drepturilor pentru acoperirea unei parti din cheltuielile cu imbracamintea, conform art.32 din Legea 188/1999 privind Statutul Functionarilor Publici, numai functionarii publici care sunt obligati sa poarte uniforma in timpul serviciului, primesc gratuit aceasta uniforma. Functionarii Publici si personalul contractual din cadrul Comunei ... nu se incadreaza in categoria celor care sunt obligati conform legii sa poarte uniforma in timpul serviciului”.

Referitor la indemnizatiile de sedinta ale consilierilor locali, se retine ca in baza prevederilor art. 2, alin. (1) si (2) din Legea nr. 393/2004 privind Statutul alesilor locali, cu modificarile si completarile ulterioare, alesii locali sunt consilierii locali si consilierii judeteni, primarii, primarul general al municipiului Bucuresti, viceprimarii, presedintii si vicepresedintii consiliilor judetene si delegatul satesc.

Potrivit dispozitiilor art. 19 si art. 20 din Legea nr. 154/1998 privind sistemul de stabilire a salariilor de baza in sectorul bugetar si a indemnizatiilor pentru persoane care ocupa functii de demnitate publica, aceste persoane au dreptul, pentru activitatea desfasurata la o indemnizatie lunara care este unica forma de remunerare a activitatii corespunzatoare functiei si reprezinta baza de calcul pentru stabilirea drepturilor si obligatiilor care se determina in raport cu venitul salarial; includerea consilierilor locali ca persoane care isi desfasoara activitatea in functii electiv, pe durata mandatului, in randul persoanelor asigurate obligatoriu in sistemul public, prin efectul legii, reprezinta o consecinta a aplicarii dispozitiilor art. 19 si art. 20 din Legea nr. 154/1998.

Art. 5, alin. (1), pct. II din Legea nr. 19/2000 privind sistemul de pensii si alte drepturi sociale, cu modificarile si completarile ulterioare, dispune ca persoanele care isi desfasoara activitatea in functii electiv, intre care se incadreaza si consilierii locali, sunt asigurate obligatoriu in sistemul public, prin efectul legii, pe durata mandatului.

Potrivit dispozitiilor art. 10 din OUG nr. 91/2007, care modifica art. 23 alin. (1), litera a) din Legea nr. 19/2000 privind sistemul public de pensii si alte drepturi de asigurari sociale „*Baza lunara de calcul a contributiei individuale de asigurari sociale in cazul asiguratilor o constituie:*

Venitul brut realizat lunar, in situatia asiguratilor prevazuti la art. 5 alin. (1), pct. 11 ...]”

Totodata, art. 10 din OMMSS nr. 1019/2007 pentru modificarea Normelor de aplicare a Legii nr. 19/2000, aprobate prin OMMSS nr. 340/2001 prevede: *„Prin sintagma venit brut realizat lunar se intelege totalitatea veniturilor in bani sau in natura, indiferent de fondurile din care acestea se achita, realizate de asiguratii care se afla in una sau mai multe dintre situatiile prevazute la art. 5 alin. (1), pct. I si II din lege [...]”*.

Conform prevederilor art. 19 lit. c) din Legea nr. 76/2002 privind sistemul asigurarilor pentru somaj si stimularii ocuparii fortei de munca, in sistemul asigurarilor pentru somaj sunt asigurate obligatoriu, prin efectul legii, persoanele care isi desfasoara activitatea in functii electiv, pe durata mandatului.

Pana la 31.12.2007, potrivit art. 27 alin. (1) din Legea nr. 76/2002, *„angajatorii au obligatia de a retine si vira contributia individuala la bugetul asigurarilor de somaj in cota de 0.5% aplicata asupra salariului de baza lunar brut”, iar incepand cu 1 ianuarie 2008 in urma modificarii prin OG nr. 91/2007 „cota se aplica asupra bazei lunare de calcul reprezentata de venitul brut realizat lunar”*.

Potrivit prevederilor art. 96 alin. 1 pct. 1 (1) din Legea nr. 346/2002 privind asigurarea pentru accidente de munca si boli profesionale, datoreaza contributii de asigurare pentru accidente de munca si boli profesionale, angajatorii pentru asiguratii prevazuti la art. 5 din acelasi act normativ, respectiv persoanele care isi desfasoara activitatea in functii electiv, pe durata mandatului.

Conform art. 4 alin. 2 din OUG nr. 158/2005 privind concediile si indemnizatiile de asigurari sociale de sanatate, incepand cu data de 1 ianuarie 2006, cota de contributie pentru concedii si indemnizatii, este de 0,85 % aplicata la fondul de salarii sau dupa caz, la drepturile reprezentand indemnizatie de somaj, asupra veniturilor supuse impozitului pe venit ori asupra veniturilor cuprinse in contractul de asigurari sociale.

Persoanele fizice sau juridice prevazute la art. 5 lit. a) din OUG 158/2005 au obligatia sa calculeze si sa vireze casei de asigurari de sanatate cota de contributie pentru concedii si indemnizatii.

Conform art. 51 alin. (2) din OUG nr. 150/2002 privind organizarea si functionarea sistemului de asigurari sociale de sanatate *„Contributia lunara a persoanei asigurate se stabileste sub forma unei cote de 6, 5 % care se aplica asupra veniturilor din salarii sau asimilate salariilor care se supun impozitului pe venit [...]”*.

Potrivit art. 52 alin. (2) din acelasi act normativ *„persoanele juridice sau fizice prevazute la alin. (1) au obligatia platii contributiei de 7 % raportat la fondul de salarii realizat. Prin fond de salarii realizat, in sensul prezentei ordonante de urgenta, se intelege totalitatea sumelor utilizate de un angajator pentru plata drepturilor salariale sau de natura salariala.”*

Facem precizarea ca art. 21 lit. b) si alin. 3 lit.c din Legea nr. 571/2003 cu modificarile si competarile ulterioare, in care se prevede ca sunt cheltuieli deductibile, drepturile speciale acordate salariatilor pentru mentinerea sanatatii si securitatii muncii organul investit cu solutionarea contestatiilor retine ca aceste reglementari se refera la impozitul pe profit si nu sunt incidente cauzei.

Avand in vedere prevederile actelor normative invocate, se retine ca organul de inspectie fiscala in mod legal a emis Decizia de impunere nr. 312/30.04.2010 prin care a stabilit obligatii de plata suplimentare in suma totala de ... lei, motiv pentru care urmeaza respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru acest capat de cerere.

In ceea ce priveste majorarile de intarziere aferente debitelor stabilite suplimentar, in suma totala de ... lei, acestea au fost stabilite in baza art. 119 si 120 din OG nr.92/2003 modificata si completata, care prevede ca :

ART.119

"(1) Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen majorari de intarziere".

ART. 120

"(1) Majorarile de intarziere se calculeaza pentru fiecare zi de intarziere, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate, inclusiv".

In ceea ce priveste accesoriile calculate aferente debitelor stabilite suplimentar in suma totala de ... lei, Comuna ... nu aduce nici un argument referitor la cuantumul majorarilor, cota de majorari aplicata, data de la care au fost calculate majorarile, insumarea produselor dintre baza de calcul a majorarilor, numarul de zile de intarziere precum si de faptul ca stabilirea de majorari reprezinta masura accesorie in raport cu debitul, contestatia va fi respinsa ca neintemeiata pentru acest capat de cerere.

2.Referitor la solicitarea contribuabilului de suspendare a executarii deciziei de impunere pana la solutionarea contestatiei, facem precizarea ca in temeiul art. 215 alin. 1 si alin.2, din OG nr. 92/2003 republicata,

"(1) Introducerea contestatiei pe calea administrativa de atac nu suspenda executarea actului administrativ fiscal.

(2) Dispozitiile prezentului articol nu aduc atingere dreptului contribuabilului de a cere suspendarea executarii actului administrativ fiscal, in temeiul Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificarile ulterioare. Instanta competenta poate suspenda executarea, daca se depune o cautiune de pana la 20% din cuantumul sumei contestate, iar in cazul cererilor al caror obiect nu este evaluabil in bani, o cautiune de pana la 2.000 lei".

Coroborat cu prevederile pct. 11.3 din OMF nr. 519/2005 care prevede ca : *" Motivele de acordare a suspendarii executarii actului administrativ fiscal contestat pot fi: existenta unei indoieli puternice asupra legalitatii actului atacat, iminenta producerii unei vatamari ireparabile a drepturilor*

contestatorului, bonitatea contribuabilului, comportamentul fiscal al acestuia etc.”

Organul investit cu solutionarea contestatiei nu are indoieli asupra actului atacat si nici nu s-a produs o vatamare grava a drepturilor contestatorului, iar in temeiul art. 215 alin.2, din OG nr. 92/2003 republicata competenta de solutionare a acestui capat de cerere revine instantei, prin urmare se respinge solicitarea de suspendare a executarii actului administrativ fiscal pentru lipsa de competenta.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul Legii nr.571/2003 modificata si completata, HG nr.44/2004 modificata si completata, OUG nr. 150/2002, Legii nr. 346/2002, Legii nr. 76/2002, OUG nr. 158/2005, Legii nr.19/2000 cu modificarile si completarile ulterioare, Legii nr. 200/2006, coroborate cu art. 216 din OG nr. 92/2003 republicata, titlul IX privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale se

DECIDE :

1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulate impotriva Deciziei de impunere nr. 312/30.04.2010, pentru suma totala de ... lei reprezentand contributi la bugetul general consolidat al statului in suma de ... lei si acesoriile aferente in cuantum de ... lei.

2. Respingerea pentru lipsa de competenta privind suspendarea executarii actului administrativ fiscal.

Decizia se comunica :

- COMUNEI

- DGFP Timis - AIF cu respectarea prevederilor pct. 7.5 din Ordinul ANAF nr.519/2005.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata la Tribunalul ... - Sectia Contencios Administrativ in termen de 6 luni de la data confirmarii de primire a prezentei.