

D E C I Z I E nr. 1775/249 din 07.08.2009

I. Prin contestatia formulata societatea solicita anulara in parte a obligatiilor suplimentare stabilite prin Raportul de inspectie fiscala incheiat in data de ... si inregistrat sub nr.... in baza caruia a fost emisa "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr. ..., adica contesta suma de ... lei, care reprezinta:

- pentru anul 2004:
 - impozit pe profit: ... lei
 - majorari de intarziere: ...lei

- pentru anul 2005
 - impozit pe profit: ... lei
 - majorari de intarziere: ... lei

- pentru anul 2006
 - impozit pe profit: ... lei
 - majorari de intarziere: ... lei

- pentru anul 2007:
 - impozit pe profit: ... lei
 - majorari de intarziere: ... lei

- pentru anul 2008:
 - impozit pe profit: ... lei
 - majorari de intarziere: ... lei

 - contributii de asigurari de sanatate angajator: ... lei
 - majorari de intarziere: ... lei

 - contributii de asigurari de sanatate asigurati: ... lei
 - majorari de intarziere: ... lei

1). Cu privire la impozitul pe profit pentru perioada verificata 01.07.2004 - 31.12.2008

Prin contestatia formulata, SC ... (in lichidare) solicita anulara in parte a actului administrauv fiscal si exonerarea de la plata impozitului pe profit in suma de ... lei precum si a majorarilor de intarziere si penalitatilor in suma de ... lei, obligatii fiscale stabilite ca urmare a veniturilor ajustate aferente neexecutarii contractului incheiat la data de 01.08.2000, intre SC ... SRL si ...SA din Franta.

In sustinerea cauzei petenta invoca urmatoarele prevederi legale:

- pct. 1 Titlu I din HG nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal
- pct. 15 Titlu I din HG nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal

- pct. 5 Titlu I din HG nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal

- art. 11 alin. 2 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal:

"(2) In cadrul unei tranzactii intre persoane afiliate, autoritatile fiscale pot ajusta suma venitului sau a cheltuielii oricareia dintre persoane, dupa cum este necesar, pentru a reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cadrul tranzactiei."

Societatea arata ca organele de inspectie fiscala au acceptat in timpul inspectiei fiscale faptul ca anumite cheltuieli (impozitul platit, amenzile, cheltuielile nedeductibile) nu trebuie incluse in cheltuielile facturabile catre ... SA Franta.

SC ... SRL sustine ca la stabilirea veniturilor ajustate de catre organele de inspectie fiscala trebuia sa se tina cont si de cheltuielile nedeductibile si impozitul pe profit stabilite suplimentar prin actele administrativ fiscale contestate prin prezenta, respectiv Raportul de inspectie fiscala incheiat in data de ... si inregistrat sub nr. ... si "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr.... in sensul de a diminua cheltuielile principale cu valoarea acestora.

Cheltuielile nedeductibile si impozitul pe profit stabilite suplimentar la care face referire petenta sunt urmatoarele:

La nivelul anului 2004 :

- cheltuielile nedeductibile in suma de ... rol
- impozit pe profit stabilit suplimentar: ... rol

La nivelul anului 2005 :

- cheltuielile nedeductibile in suma de ... lei
- impozit pe profit stabilit suplimentar: ... lei

La nivelul anului 2006 :

- cheltuielile nedeductibile in suma de ... lei
- impozit pe profit stabilit suplimentar: ... lei

La nivelul anului 2007 :

- cheltuielile nedeductibile in suma de ... lei
- impozit pe profit stabilit suplimentar: ...lei

La nivelul anului 2008 :

- cheltuielile nedeductibile in suma de ... lei
- impozit pe profit stabilit suplimentar: ... lei

Prin aceasta modalitate de calcul a veniturilor ajustate, societate sustine ca a realizat venituri superioare celor teoretice acceptate de organele fiscale ca ar fi trebuit realizate prin aplicarea metodei cost plus de ..% si ca atare nu datoreaza obligatiile fiscale privind impozitul pe profit stabilite prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr.

2). In ceea ce priveste contributia de asigurari de sanatate

In Raportul de inspectie fiscala incheiat in data de ... si inregistrat sub nr. organele de inspectie fiscala precizeaza ca:

"pentru compensatiile banesti acordate persoanelor disponibilizate potrivit acordului incheiat intre reprezentantii societatii si reprezentantii salariatilor, SC SRL nu se incadreaza in prevederile O.U.G. nr. 98/1999 privind protectia sociala a persoanelor ale caror contracte individuale de munca vor fi desfacute ca urmare a concedierilor colective.

Compensatiile banesti acordate persoanelor disponibilizate, se impoziteaza conform art. 57 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare iar pentru aceste sume societatea avea obligatia sa vireze si contributia de asigurari sociale de sanatate angajator."

Societatea considera eronata sustinerea organelor de inspectie fiscala potrivit careia pentru sumele acordate salariatilor disponibilizati ca urmare a concedierii colective urmare a lichidarii voluntare a petentei exista obligatia calcularii si platii contributiei de asigurari de sanatate datorata atat de catre angajator cat si de catre salariatii.

SC ... SRL sustine ca temeiul legal care prevede scutirea la plata contributiei de asigurari de sanatate il reprezinta dispozitiile Legii nr. 95/2006 privind reforma in domeniul sanatatii , art. 257 alin. 6 , potrivit caruia:

"(6) Contributia de asigurari sociale de sanatate nu se datoreaza asupra sumelor acordate in momentul disponibilizarii, venitului lunar de completare sau platilor compensatorii, potrivit actelor normative care reglementeaza aceste domenii, precum si asupra indemnizatiilor reglementate de Ordonanta de urgenta a Guvernului nr. 158/2005 privind concediile si indemnizatiile de asigurari sociale de sanatate, cu modificarile ulterioare."

Potrivit dispozitiilor art. 78 din Contractul de Munca Unic la Nivel National nr. ..., societatea a acordat compensatii (banesti) constand in sume calculate functie de vechime, salariu de incadrare, etc.

Aceste sume sunt denumite compensatii banesti si se diferentiaza de "*platile compensatorii*" care au un regim fiscal distinct, platile compensatorii fiind reglementate din punct de vedere fiscal la art. 55 alin. 4 lit. j si k prin stabilirea unui regim de neimpozitare.

Deci "*platile compensatorii*" se acorda in baza unor legi speciale, la care face trimitere Codul fiscal si anume O.U.G. nr. 98/1998 (art. 28,32,37,55,60 etc.) iar compensatiile banesti privesc toate cazurile in care are loc o desfacere a contractului de munca din motive neimputabile angajatului.

Natura juridica a compensatiilor banesti este cea de despagubiri civile iar pe perioada in care fostul angajat isi va gasi un nou loc de munca, contributia sa la asigurarile de sanatate este reglementata prin urmatoarele acte normative:

- Legea nr. 95 din 14 aprilie 2006 privind reforma in domeniul sanatatii
- Ordinul nr. 617 din 13 august 2007 pentru aprobarea Normelor metodologice privind stabilirea documentelor justificative pentru dobandirea calitatii de asigurat, respectiv asigurat fara plata contributiei, precum si pentru aplicarea masurilor de executare silita pentru incasarea sumelor datorate la Fondul national unic de asigurari sociale de sanatate
- Legea nr. 76 din 16 ianuarie 2002 privind sistemul asigurarilor pentru somaj si stimularea ocuparii fortei de munca
- Hotararea nr. 174 din 20 februarie 2002 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 76/2002 privind sistemul asigurarilor pentru somaj si stimularea ocuparii fortei de munca

Societatea sustine ca daca se accepta ca exista si alte tipuri de plati ce pot fi facute in momentul "*disponibilizarii*", trebuie identificate acele legi speciale care ar putea conduce la aplicarea contributiei de asigurari de sanatate, ca exceptie de la regula prevazuta in art. 257 alin. (6) care prevede ca nu se calculeaza CASS.

Intru-cat organele de inspectie fiscala nu au putut identifica acele dispozitii legale, rezulta ca se aplica dispozitia de principiu care impune necalcularea CASS asupra compensatiilor acordate de catre SC ... SRL.

In concluzie petenta sustine ca nu datoreaza obligatiile fiscale privind contributia de asigurari de sanatate stabilite prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr.

II. Din verificarea documentelor prezentate, organele de inspectie fiscala au constatat deficiente care au fost consemnate in Raportul de inspectie fiscala incheiat in data de ... si inregistrat sub nr. ... in baza caruia s-a emis "Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala" nr.

1). Referitor la impozitul pe profit

SC ... SRL a fost infiintata ca persoana juridica de catre unicul asociat ... - persoana juridica din Franta cu sediul in ..., cod

Societatea a desfasurat pana la 31.12.2006 o activitate de perfectionare activa prin mai multe societati autohtone. Pentru derularea acestei activitati, SC ... SA din Franta pune la dispozitia firmelor din Romania atat materialele necesare, ca importuri temporare, cat si utilajele necesare, asigurandu-le in acelasi timp asistenta, logistica, planificare, control, etc.

Pentru a-si realiza obiectivele, ... SRL a primit in patrimoniu sub forma de capital social utilajele predate in folosire cu titlu gratuit (comodat) utilizatorilor cu care firma franceza avea relatii directe de lohn.

De asemenea, SC ... SRL asigura in mod gratuit partenerilor din Romania ai firmei ...SA din Franta piesele de schimb pentru repararea utilajelor puse la dispozitie, personal de specialitate, logistica, etc.

Toate aceste servicii prestate pe teritoriul Romaniei de catre SC ... SRL au fost destinate exportului si au fost facturate partenerului extern ... SA Franta.

Incepand cu anul 2007, ... SA din Franta a desfasurat activitate in Romania si prin reprezentant fiscal. Reprezentantul fiscal al ...SA din Franta a fost pana in august 2008 SC ...SRL si ulterior, SC ... SRL.

Astfel, incepand cu anul 2007 pentru activitatea proprie pe care o desfasoara pentru beneficiarul extern ...SA Franta, SC ... SRL a facturat serviciile prestate atat pe codul de tva ... al ... SA din Franta, cat si pe codul RO ... al SC ... SA, reprezentata fiscal prin ... SRL.

SC ... SRL a fost afiliata in perioada verificata cu:

- ... SA inmatriculata la Registrul Comertului din Annecy sub nr. ..., cu sediul in ..., cod A fost prezentat contractul de prestari servicii incheiat la data de

- ... cu sediul in ..., ..., ..., din A fost prezentat contractul de servicii de management din data de

In perioada verificata pentru calculul impozitului pe profit, respectiv 01.07.2004 - 31.12.2008, au fost emise facturi de servicii prestate avand ca beneficiar pe ... SA din Franta.

Pentru derularea relatiilor comerciale intre cele doua societati comerciale s-a incheiat "*contractul de prestari servicii*" din data de ... si anexa la contractul de prestari servicii din ... prin care valabilitatea contractului se prelungeste pana la ...

In cuprinsul contractului de prestari servicii incheiat la data de ..., intre SC ... SRL si ... SA din Franta se prevede:

"pct.1 obiectul contractului il constituie inchirierea mijloacelor fixe aflate in proprietatea ... SRL " (in fapt, aportul de capital).

"pct.2. Serviciile prestate de ... SRL include dar nu se limiteaza la:

- servicii de logistica (import, export, planificarea productiei, etc.)

- servicii de control de calitate ai produselor finite

- servicii de asistenta tehnica in cadrul procesului de productie

- achizitionarea de pe piata locala a echipamentelor, pieselor de schimb, consumabilelor sau a altor bunuri destinate unor terte parti aflate in relatii contractuale cu ... Franta.

- transportul bunurilor astfel achizitionate catre terte parti aflate in relatii contractuale cu ...Franta, s.a.

"pct.4: Pretul serviciilor furnizate de ...SRL va fi echivalentul amortizarii suportate de ... SRL la care se adauga o marja de profit anuala de ..%. ... SRL va factura lunar amortizarea suportata".

"pct 6: Pretul serviciilor furnizate de ... SRL va fi echivalentul cheltuielilor suportate de ... SRL la care se adauga o marja de profit anuala de ..%. ... SRL va factura lunar cheituielile suportate".

Pentru asigurarea finantarii societatii ... SRL, beneficiarul extern al serviciilor, ... SA Franta, alocă un buget anual pe feluri de costuri, si in cadrul acestora pe luni calendaristice. Ca modalitate de decontare, SC ...SRL emite initial facturi externe la nivelul bugetului lunar alocat, dupa care, pe baza datelor din evidenta contabila, regularizeaza aceste facturi cu nivelul efectiv al cheltuielilor.

In perioada verificata la impozitul pe profit, respectiv 01.07.2004 -31.12.2008, societatea a primit facturi avand ca furnizor pe ... din Finlanda in baza contractului de servicii de management din data de ... in care stipuleaza:

"pct.I: Beneficiarul angajeaza prin prezenta furnizorul pentru a-i asigura serviciile in domeniile prevazute in anexa 1 pe durata prezentului contract".

Dintre serviciile mentionate in anexa 1 se exemplifica:

a) servicii asigurate de departamentul central de contabilitate

- asistenta la planificarea strategica

- suport in probleme contabile

- urmarire privind evolutia principiilor si legislatiei contabile

- management, intocmirea si raspunderea privind principiile financiar-contabile ale grupului.

- politica stabilirii preturilor de transfer si implementarea acesteia, s.a.

b) serviciile asigurate de departamentul trezorerie si finante: managementul numerarului, planificarea lichiditatilor, a structurilor bancare, s.a.

c) servicii asigurate de departamentul comunicari la nivel de corporatie

d) servicii asigurate de managementul grupului

e) servicii asigurate de departamentul IT

f) servicii asigurate de departamentul resurse umane

g) servicii asigurate de departamentul juridic"

pct IV: "Ca plata pentru serviciile ce vor fi asigurate de furnizor conform prezentului contract, beneficiarul convine sa plateasca furnizorului o taxa de service",

pct.V: "Valoarea totala a cheltuielilor care sunt supuse alocarii conform prezentului contract va fi calculata conform unei metode de alocare a costurilor totale. Furnizorul va aduna toate costurile suportate in vederea asigurarii serviciilor catre beneficiari, incluzand dar nefiind limitate la toate cheltuielile de personal, deplasari si echipamente.

Costurile vor fi alocate beneficiarilor pe baza tuturor cheilor de alocare prevazute in anexa 2. Costurilor alocate li se va adauga un adaos comercial de ...%".

Referitor la tranzactiile cu clientul afiliat ... SA din Franta, organul de inspectie fiscala a solicitat realizarea unei situatii comparative pentru fiecare an din perioada verificata, intre rulajele cumulate ale conturilor de cheltuieli din balantele de verificare anuale, inmultite cu marja de ...% stabilita prin contractul de prestari servicii incheiat la data de ..., si rulajele cumulate ale conturilor de venituri aferente avand in vedere art. 19 (5) din titlul II din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare, care precizeaza:

"Tranzactiile intre persoane afiliate se realizeaza conform principiului pretului pietei libere, potrivit caruia tranzactiile intre persoanele afiliate se efectueaza in conditiile stabilite sau impuse care nu trebuie sa difere de relatiile comerciale sau financiare stabilite intre intreprinderi independente. La stabilirea profiturilor persoanelor afiliate se au in vedere principiile privind preturile de transfer".

In cuprinsul dosarului preturilor de transfer, se regasesc contractele incheiate cu cele doua societati, respectiv cu ... SA din Franta - contractul de prestari servicii incheiat la data de ... si contractul de inchiriere din ... cu actele aditionale de prelungire a valabilitatii si cu ... din Finlanda - contractul de servicii de management din data de ..., cu valabilitate la data controlului.

In cuprinsul dosarului preturilor de transfer au fost justificate serviciile din facturile emise de furnizorul afiliat ... din Finlanda catre beneficiarul SC ... SRL

Pentru facturile emise de SC ... SRL avand ca beneficiar ... SA din Franta, nu se regasesc in dosarul preturilor de transfer explicatii referitor la modul de facturare, respectiv explicatii pentru cheltuielile omise a fi incluse in baza de calcul a tarifului pentru prestatile efectuate, asa cum rezulta in fapt din evidenta contabila a SC ... SRL.

La analiza dosarului preturilor de transfer, organele de inspectie fiscala au la baza situatia comparativa, lunara, intre rulajele cumulate ale conturilor din clasa 6 "conturi de cheltuieli", din balantele de verificare lunare, inmultite cu marja de ...% si rulajele cumulate ale conturilor de venituri aferente.

La ajustarea veniturilor impozabile organele de inspectie fiscala au avut in vedere urmatoarele prevederi legale:

- art.11 (2) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare:

"(2) In cadrul unei tranzactii intre persoane afiliate, autoritatile fiscale pot ajusta suma venitului sau a cheltuielii oricareia dintre persoane, dupa cum este necesar, pentru a reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cadrul tranzactiei."

- pct 22 titlul I din HG nr. 44/2004 cu modificarile ulterioare:

"Autoritatile fiscale din Romania pot, in scopul calcularii obligatiilor fiscale ale persoanelor afiliate, sa reconsidere evidentele persoanei afiliate din Romania, in scopul examinarii fiscale, daca in urma relatiilor speciale dintre persoana afiliata romana si cea straina aceste evidente nu reflecta profiturile reale impozabile ce provin din Romania...[...].... Reconsiderarea evidentelor se refera la ajustarea veniturilor, cheltuielilor, in scopul calcularii obligatiilor fiscale ale persoanelor afiliate."

"Autoritatile stabilesc pretul de piata al acestor tranzactii aplicand metoda utilizata de catre contribuabil, cu exceptia cazurilor in care prin metoda utilizata nu se reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cazul tranzactiei. In

acest caz, autoritatile fiscale vor aplica cea mai adecvata dintre metodele prevazute la art. 11 alin. (2) din Codul fiscal".

Organele de inspectie fiscala constata ca singurul beneficiar al serviciilor prestate este ...SA Franta. Potrivit prevederilor de la pct.22 alin. 6 titlul I din HG nr. 44/2004 cu modificarile ulterioare, organele de inspectie fiscala au analizat aceste tranzactii utilizand metoda cost-plus, majorand cheltuielile cu o marja de ..%.

Societatea nu a respectat prevederile de la art.19(1) titlul II din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare, in corelatie cu prevederile de la art.11 (2) din Legea nr. 571/2003 cu modificarile ulterioare.

Cu privire la impozitul pe profit la nivelul anului 2004

Totalul rulajului cheltuielilor inmultit cu marja de profit de ..% stabilit de organele de inspectie fiscala este de ... rol iar nivelul veniturilor inregistrate in conturile 704 si 706 este in suma de ... rol.

Diferenta in suma de ... rol reprezinta veniturile impozabile ajustate si care sunt luate in calcul la determinarea profitului impozabil si a impozitului pe profit.

La diferenta de venituri impozabile la ... in suma de ... ROL, organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina SC ...SRL (in lichidare) urmatoarele obligatii fiscale:

- impozit pe profit:	... lei
- majorari de intarziere:	... lei

Cu privire la impozitul pe profit la nivelul anului 2005

Totalul rulajului cheltuielilor inmultit cu marja de profit de ..% stabilita de organele de inspectie fiscala este in suma de ... lei iar nivelul veniturilor inregistrate in conturile 704 si 706 este in suma de ... lei.

Diferenta in suma de ... lei reprezinta veniturile impozabile ajustate si care sunt luate in calcul la determinarea profitului impozabil si a impozitului pe profit.

In plus fata de datele prezentate de societate, organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina SC ... SRL (in lichidare) o diferenta in suma ...lei ce reprezinta cheltuieli.

Pentru ajustarea veniturilor impozabile la calculul impozitului pe profit la data de ..., organele de inspectie fiscala au luat in calcul suma de ... lei (... lei + ... lei).

La diferenta de venituri impozabile la ... in suma de ... lei, organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina SC ... SRL (in lichidare) urmatoarele obligatii fiscale:

- impozit pe profit:	... lei
- majorari de intarziere:	... lei

Cu privire la impozitul pe profit la nivelul anului 2006

Totalul rulajului cheltuielilor inmultit cu marja de profit de ..% stabilita de organele de inspectie fiscala este in suma de ... lei iar nivelul veniturilor inregistrate in conturile 704 si 706 este in suma de ...lei.

Diferenta in suma de ... lei reprezinta veniturile impozabile ajustate si care sunt luate in calcul la determinarea profitului impozabil si a impozitului pe profit.

Suma de ... lei va fi luata in calcul de catre organele de inspectie fiscala pentru ajustarea veniturilor impozabile la calculul impozitului pe profit la data de

La diferenta de venituri impozabile la ... in suma de ... lei, organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina SC ... SRL (in lichidare) urmatoarele obligatii fiscale:

- impozit pe profit: ... lei
- majorari de intarziere: ... lei

Cu privire la impozitul pe profit la nivelul anului 2007

Totalul rulajului cheltuielilor inmultit cu marja de profit de ...% stabilita de organele de inspectie fiscala este in suma de ... lei iar nivelul veniturilor inregistrate in conturile 704 si 706 este in suma de ... lei.

Diferenta in suma de ... lei reprezinta veniturile impozabile ajustate si care sunt luate in calcul la determinarea profitului impozabil si a impozitului pe profit.

In plus fata de datele prezentate, organele de inspectie fiscala au constatat ca agentul economic in mod nejustificat a eliminat din baza de calcul a tarifului serviciilor prestate, cheltuieli in suma de ... lei care prin aplicarea marjei de ...% se obtine suma de ... lei.

Suma de ... lei (...lei + ... lei) va fi luata in calcul de catre organele de inspectie fiscala pentru ajustarea veniturilor impozabile la calculul impozitului pe profit la data de

La diferenta de venituri impozabile la ... in suma de ... lei, organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina SC ...SRL (in lichidare) urmatoarele obligatii fiscale:

- impozit pe profit: ... lei
- majorari de intarziere: ... lei

Cu privire la impozitul pe profit la nivelul anului 2008

Totalul rulajului cheltuielilor inmultit cu marja de profit de ..% stabilita de organele de inspectie fiscala este in suma de ... lei iar nivelul veniturilor inregistrate in conturile 704 si 706 este in suma de ... lei.

Diferenta in suma de ... lei reprezinta veniturile impozabile ajustate si care sunt luate in calcul la determinarea profitului impozabil si a impozitului pe profit.

In plus fata de datele prezentate, organele de inspectie fiscala au constatat ca agentul economic in mod nejustificat a eliminat din baza de calcul a tarifului serviciilor prestate, cheltuieli in suma de ... lei care prin aplicarea marjei de ...% se obtine suma de ... lei.

Suma de ... lei (... lei + ... lei) va fi luata in calcul de catre organele de inspectie fiscala pentru ajustarea veniturilor impozabile la calculul impozitului pe profit la data de

La diferenta de venituri impozabile la ... in suma de ... lei, organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina SC ... SRL (in lichidare) urmatoarele obligatii fiscale:

- impozit pe profit: ... lei
- majorari de intarziere: ... lei

II, Cu privire la contributia de asigurari de sanatate datorata de angajator

Organele de inspectie fiscala au efectuat verificare asupra modului de constituire si virare a contributia de asigurari de sanatate datorata de angajator pe perioada 01.01.2004 - 31.12.2008.

SC ... SRL (in lichidare) a notificat prin adresa nr.... la Inspectoratul Teritorial de munca ..., decizia de efectuare a cecedierii colective a salariatilor in conformitate

cu dispozitiile stabilite in acordul incheiat intre reprezentantii societatii si reprezentantii salariatilor.

Organele de inspectie fiscala prezinta urmatoarele reglementari legale in materie:

- art. 28 din OUG nr. 98 din 24 iunie 1999 privind protectia sociala a persoanelor ale caror contracte individuale de munca vor fi desfacute ca urmare a concedierilor colective:

"Plata compensatorie reprezinta o suma neimpozabila al carei quantum lunar este egal cu salariul mediu net pe unitate, realizat in luna anterioara disponibilizarii".

- art. 37 din OUG nr. 98/1999:

"(1) Sumele de bani aferente platilor compensatorii se transfera, lunar, de catre agentii pentru ocupare si formare profesionala judetene, respectiv a municipiului Bucuresti, in conturi curente personale, purtatoare de dobanda, deschise pe numele beneficiarilor la Casa de Economii si Consemnatiuni, cu care Agentia Nationala pentru Ocupare si Formare Profesionala va incheia conventie in acest scop."

- art. 55 (2) k titlul III din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare:

"(2) in vederea impunerii, sunt asimilate saiarilor: k) orice alte sume sau avantaje de natura salariala ori asimilate saiarilor,"

- pct. 68 l) titlul III din HG 44/2004 cu modificarile ulterioare:

"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:...l) compensatii banesti individuale, acordate persoanelor disponibilizate prin concedieri colective, din fondul de salarii, potrivit dispozitiilor prevazute in contractul de munca".

Pentru compensatiile banesti acordate persoanelor disponibilizate potrivit acordului incheiat intre reprezentantii societatii si reprezentantii salariatilor, SC ... SRL nu se incadreaza in prevederile OUG 98/1999 *privind protectia sociala a persoanelor ale caror contracte individuale de munca vor fi desfacute ca urmare a concedierilor colective*".

Compensatiile banesti acordate persoanelor disponibilizate, se impoziteaza conform art. 57 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare iar pentru aceste sume societatea avea obligatia sa vireze si contributia de asigurari sociale de sanatate angajator.

La art. 258 din Legea nr. 95/2006 se precizeaza:

"(1) Persoanele juridice sau fizice la care isi desfasoara activitatea asiguratii au obligatia sa calculeze si sa vireze la fond o contributie de 5,5% asupra fondului de salarii, datorata pentru asigurarea sanatatii personalului din unitatea respectiva."

SC ... SRL nu a respectat prevederile de la art. 258 din Legea nr. 95/2006 cu modificarile ulterioare, deoarece nu a constituit si nu a virat contributia de asigurari sociale de sanatate angajator pentru lunile august - octombrie 2008 aferente statelor de plata reprezentand *„compensatii/lichidare societate si concediere colectiva"*.

Organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina societatii o diferenta la contributia de asigurari sociale de sanatate datorata de angajator in suma de ... lei.

Pentru diferenta stabilita s-au calculat in cota de 0,1% majorari de intarziere in suma de ... lei in baza prevederilor de la art.119 si 120 din OG nr. 92/2003 rep. cu modificarile ulterioare.

3). Cu privire la contributia de asigurari de sanatate datorata de angajati

Pentru compensatiile banesti acordate persoanelor disponibilizate potrivit acordului incheiat intre reprezentantii societatii si reprezentantii salariatilor, SC ...SRL nu se incadreaza in prevederile OUG nr. 98/1999 *privind protectia sociala a persoanelor ale caror contracte individual de munca vor fi desfacute ca urmare a concedierilor colective*".

Compensatiile banesti acordate persoanelor disponibilizate se impoziteaza conform art. 57 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile ulterioare, iar pentru aceste sume societatea avea obligatia sa vireze si contributia de asigurari sociale de sanatate datorata de angajati.

La art. 257 din Legea nr. 95/2006 se precizeaza: " (1) *Persoana asigurata are obligatia platii unei contributii banesti lunare pentru asigurarile de sanatate,....(2) Contributia lunara a persoanei asigurate se stabileste sub forma unei cote de 5,5% care se aplica asupra: a) veniturilor din salarii sau asimilate salariilor care se supun impozitului pe venit,...*"

SC ... SRL nu a respectat prevederile de la art. 257 din Legea nr. 95/2006 cu modificarile ulterioare deoarece nu a fost retinuta la sursa si virata contributia asigurari sociale de sanatate datorata de angajati pentru lunile august - octombrie 2008 aferente statelor de plata reprezentand „*compensatii/lichidare societate si concediere colectiva*".

Organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina societatii o diferenta la contributia asigurari sociale de sanatate angajati in suma de ... lei.

In baza prevederilor de la art.119 si 120 din OG nr. 92/2003 rep. cu modificarile ulterioare, pentru diferenta stabilita s-au calculat majorari de intarziere in suma de ... lei, prin aplicarea cotei de 0,1%.

III. Avand in vedere constatările organului de inspectie fiscala, sustinerile petentei, documentele existente la dosarul cauzei si prevederile legale in vigoare in perioada verificata, invocate de catre contestatoare si de catre organele de inspectie fiscala, precum si referatul nr...., biroul investit cu solutionarea contestatiei constata ca SC ... SRL a fost infiintata ca persoana juridica de catre unicul asociat ...SA - persoana juridica din Franta cu sediul in ..., cod

1) Referiror la calculul impozitului pe profit

Societatea a desfasurat pana la 31.12.2006 o activitate de perfectionare activa prin mai multe societati autohtone. Pentru derularea acestei activitati, SC ...SA din Franta a pus la dispozitia firmelor din Romania atat materialele necesare, ca importuri temporare, cat si utilajele necesare, asigurandu-le in acelasi timp asistenta, logistica, planificare, control, etc.

SC ... SRL a primit in patrimoniu sub forma de capital social utilajele predate in folosire cu titlu gratuit (comodat) utilizatorilor cu care firma franceza avea relatii directe de lohn.

De asemenea, SC ... SRL a asigurat in mod gratuit partenerilor din Romania ai firmei ... SA din Franta piesele de schimb pentru repararea utilajelor puse la dispozitie, personal de specialitate, logistica, etc.

Toate aceste servicii prestate pe teritoriul Romaniei de catre SC ... SRL au fost destinate exportului si au fost facturate partenerului extern ... SA Franta.

Incepand cu anul 2007, ... SA din Franta a desfasurat activitate in Romania si prin reprezentant fiscal. Reprezentantul fiscal al ... SA din Franta a fost pana in

august 2008 SC ... SRL si ulterior, SC ... SRL. Astfel, incepand cu anul 2007, SC ... SRL, pentru activitatea proprie pe care o desfasoara pentru beneficiarul extern ...SA Franta, a facturat serviciile prestate atat pe codul de TVA ... al ...SA din Franta, cat si pe codul RO ... al SC ... SA, reprezentata fiscal prin ... SRL.

In perioada verificata pentru calculul impozitului pe profit, respectiv 01.07.2004 - 31.12.2008, au fost emise facturi de servicii prestate, avand ca beneficiar pe ... SA din Franta, singurul beneficiar al serviciilor prestate.

Derularea relatiilor comerciale intre cele doua societati comerciale s-au efectuat in baza Contractului de prestari servicii din data de ... si anexei la contractul de prestari servicii din data de ... prin care valabilitatea contractului s-a prelungit pana la data de ... si care la pct. 6 se prevede:

"Pretul serviciilor furnizate de ... SRL va fi echivalentul cheltuielilor suportate de ... SRL la care se adauga o marja de profit anuala de ...%. ... SRL va factura lunar cheltuielile suportate".

Organul de solutionare a contestatiei constata ca societatii verificate ii sunt aplicabile urmatoarele prevederi legale:

- art.11 (2) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare:

"(2) In cadrul unei tranzactii intre persoane afiliate, autoritatile fiscale pot ajusta suma venitului sau a cheltuielii oricareia dintre persoane, dupa cum este necesar, pentru a reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cadrul tranzactiei."

- pct. 22 titlul I din HG nr. 44/2004 cu modificarile ulterioare:

"Autoritatile fiscale din Romania pot, in scopul calcularii obligatiilor fiscale ale persoanelor afiliate, sa reconsidere evidentele persoanei afiliate din Romania, in scopul examinarii fiscale, daca in urma relatiilor speciale dintre persoana afiliata romana si cea straina aceste evidente nu reflecta profiturile reale impozabile ce provin din Romania...[...].... Reconsiderarea evidentelor se refera la ajustarea veniturilor, cheltuielilor, in scopul calcularii obligatiilor fiscale ale persoanelor afiliate."

"Autoritatile stabilesc pretul de piata al acestor tranzactii aplicand metoda utilizata de catre contribuabil, cu exceptia cazurilor in care prin metoda utilizata nu se reflecta pretul de piata al bunurilor sau serviciilor furnizate in cazul tranzactiei. In acest caz, autoritatile fiscale vor aplica cea mai adecvata dintre metodele prevazute la art. 11 alin. (2) din Codul fiscal".

- art. 19 (5) din titlul II din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare:

"Tranzactiile intre persoane afiliate se realizeaza conform principiului pretului pietei libere, potrivit caruia tranzactiile intre persoanele afiliate se efectueaza in conditiile stabilite sau impuse care nu trebuie sa difere de relatiile comerciale sau financiare stabilite intre intreprinderi independente. La stabilirea profiturilor persoanelor afiliate se au in vedere principiile privind preturile de transfer".

Potrivit prevederilor de la pct. 22 alin. 6 titlul I din HG nr. 44/2004 cu modificarile ulterioare, organele de inspectie fiscala au analizat aceste tranzactii utilizand metoda cost-plus, majorand cheltuielile cu o marja de ...%.

La analiza dosarului preturilor de transfer, s-a avut in vedere situatia comparativa, lunara, intre rulajele cumulate ale conturilor din clasa 6 "conturi de cheltuieli", din balantele de verificare lunare, inmultite cu marja de ...% si rulajele cumulate ale conturilor de venituri aferente.

Din analiza situatiei contabile a societatii a rezultat ca pe perioada verificata societatea nu a inclus in baza de calcul pentru tariful prestatiei catre ... SA Franta si

nu a luat in calcul la determinarea profitului impozabil si a impozitului pe profit urmatoarele venituri impozabile ajustate:

- la nivelul anului 2004 suma de ... rol (.. lei)
- la nivelul anului 2005 suma de ... lei
- la nivelul anului 2006 suma de ... lei
- la nivelul anului 2007 suma de ...lei
- la nivelul anului 2008 suma de ... lei

In contestatia formulata SC ... SRL sustine ca la stabilirea veniturilor ajustate de catre organele de inspectie fiscala trebuia sa se tina cont si de cheltuielile nedeductibile si impozitul pe profit stabilite suplimentar prin actele administrativ fiscale contestate prin prezenta, in sensul de a diminua cheltuielile principale cu valoarea acestora.

Organul de solutionare a contestatiei constata ca argumentele societatii nu sunt conforme cu cadrul legal intru-cat pct. 26 din H.G. nr. 44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal stipuleaza:

"Pentru determinarea pretului pietei, metoda se bazeaza pe majorarea costurilor principale cu o marja de profit corespunzatoare domeniului de activitate al contribuabilului. Punctul de plecare pentru aceasta metoda, in cazul transferului de marfuri sau de servicii intre persoane afiliate, este reprezentat de costurile producatorului sau ale furnizorului de servicii. Aceste costuri sunt stabilite folosindu-se aceeaasi metoda de calcul pe care persoana care face transferul isi bazeaza si politica de stabilire a preturilor fata de persoane independente. Suma care se adauga la costul astfel stabilit va avea in vedere o marja de profit care este corespunzatoare domeniului de activitate al contribuabilului. In acest caz, pretul de piata al tranzactiei controlate reprezinta rezultatul adaugarii profitului la costurile de mai sus."

In baza celor reglementate de mai sus, organele de inspectie fiscala au luat in considerare la ajustarea veniturilor societatii costurile principale din balanta de verificare la ce s-a aplicat marja de ...% fara a diminua cheltuielile principale cu cheltuielile nedeductibile si impozitul pe profit stabilite suplimentar prin actele administrativ fiscale contestate.

SC ... SRL (in lichidare) s-a sustras de la plata obligatiei fiscale reprezentand impozitul pe profit, astfel ca in mod legal organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina societatii urmatoarelor obligatii fiscale:

- impozit pe profit: ... lei
- majorari de intarziere: ... lei

2) Cu privire la contributia de asigurari de sanatate datorata de angajator si de angajati pe perioada 01.01.2004 - 31.12.2008

Cu ocazia inspectiei fiscala s-a constatat ca SC ... SRL (in lichidare) a notificat prin adresa nr.... la Inspectoratul Teritorial de munca ... decizia de efectuare a concedierii colective a salariatilor in conformitate cu dispozitiile stabilite in acordul incheiat intre reprezentantii societatii si reprezentantii salariatilor.

SC ... SRL nu a virat contributia de asigurari sociale de sanatate angajator si angajati pentru lunile august - octombrie 2008 aferente statelor de plata reprezentand „*compensatii/lichidare societate si concediere colectiva*”.

In contestatia formulata societatea sustine ca temeiul legal care prevede scutirea la plata contributiei de asigurari de sanatate il reprezinta dispozitiile Legii nr. 95/2006 privind reforma in domeniul sanatatii , art. 257 alin. 6 , potrivit caruia:

"(6) Contributia de asigurari sociale de sanatate nu se datoreaza asupra sumelor acordate in momentul disponibilizarii, venitului lunar de completare sau platilor compensatorii, potrivit actelor normative care reglementeaza aceste domenii, precum si asupra indemnizatiilor reglementate de Ordonanta de urgenta a Guvernului nr. 158/2005 privind concediile si indemnizatiile de asigurari sociale de sanatate, cu modificarile ulterioare."

Societatea a acordat compensatii (banesti) constand in sume calculate functie de vechime, salariu de incadrare, etc. potrivit dispozitiilor art. 78 din Contractul de Munca Unic la Nivel National nr.... iar aceste sume se diferentiaza de "*platile compensatorii*" care au un regim fiscal distinct, platile compensatorii fiind reglementate din punct de vedere fiscal la art. 55 alin. 4 lit. j si k prin stabilirea unui regim de neimpozitare.

Societatea sustine ca din moment ce nu exista si alte tipuri de plati ce pot fi facute in momentul "*disponibilizarii*", identificate acele legi speciale care ar putea conduce la aplicarea contributiei de asigurari de sanatate, rezulta ca nu exista o exceptie de la regula prevazuta in art. 257 alin. (6) care prevede ca nu se calculeaza CASS.

Organul de solutionare a contestatiei constata ca argumentele societatii nu sunt conforme cu cadrul legal intru-cat pentru compensatiile banesti acordate persoanelor disponibilizate potrivit acordului incheiat intre reprezentantii societatii si reprezentantii salariatilor, SC ...SRL nu se incadreaza in prevederile OUG nr. 98/1999 privind protectia sociala a persoanelor ale caror contracte individuale de munca vor fi desfacute ca urmare a concedierilor colective.

Societatii nu ii sunt aplicabile dispozitiile OUG nr. 98 din 24 iunie 1999 privind protectia sociala a persoanelor ale caror contracte individuale de munca vor fi desfacute ca urmare a concedierilor colective:

- art. 1 "(1) *Masurile de protectie sociala prevazute de prezenta ordonanta de urgenta se aplica salariatilor incadrati cu contract individual de munca pe durata nedeterminata si care sunt disponibilizati prin concedieri colective, efectuate in procesele de restructurare, reorganizare, inchidere operationala partiala sau totala a activitatii, privatizare sau lichidare, de catre societati comerciale, companii nationale, societati nationale, precum si regii autonome, societati comerciale ori alte unitati aflate sub autoritatea administratiei publice centrale sau locale, unitati si institutii finantate din fonduri bugetare si extrabugetare, denumite in continuare angajatori."*

- art. 4 "(1) *In cazul restructurarii societatilor comerciale la care statul detine cel putin o treime din totalul drepturilor de vot in adunarea generala a societatilor nationale, companiilor nationale, regiilor autonome, societatilor comerciale si a altor unitati aflate sub autoritatea administratiei publice centrale sau locale, masurile de protectie sociala prevazute de prezenta ordonanta de urgenta se aplica pe baza programelor de restructurare aprobate de organele competente, in vederea eliminarii pierderilor sau arieratelor."*

- art.28 : "*Plata compensatorie reprezinta o suma neimpozabila al carei quantum lunar este egal cu salariul mediu net pe unitate, realizat in luna anterioara disponibilizarii*".

- art.37: "(1) *Sumele de bani aferente platilor compensatorii se transfera, lunar, de catre agentii pentru ocupare si formare profesionala judetene, respectiv a municipiului Bucuresti, in conturi curente personale, purtatoare de dobanda,*

deschise pe numele beneficiarilor la Casa de Economii si Consemnatiuni, cu care Agentia Nationala pentru Ocupare si Formare Profesionala va incheia conventie in acest scop."

- art. 60¹ (1) Incepand cu data de 22 iunie 2000 beneficiaza de plati compensatorii acordate din bugetul Fondului pentru plata ajutorului de somaj numai persoanele disponibilizate prin concedieri colective din unitatile prevazute in Planul de restructurare in vederea aplicarii Programului de restructurare a intreprinderilor si de reconversie profesionala (RICOP), cuprinse in anexa la legea de aprobare a prezentei ordonante de urgenta, care devine anexa nr. 2 @Lista cuprinzand unitatile prevazute in Planul de restructurare in vederea aplicarii Programului de restructurare a intreprinderilor si de reconversie profesionala (RICOP) -".

Organul de solutionare a contestatiei face urmatoarele precizari:

- la art. 55 (2) k titlul III din Legea nr. 571/2003 privind codul fiscal cu modificarile ulterioare, se precizeaza:

"(2) in vederea impunerii, sunt asimilate salariilor: k) orice alte sume sau avantaje de natura salariala ori asimilate salariilor,"

- la pct. 68 l) titlul III din HG nr. 44/2004 cu modificarile ulterioare, se precizeaza:

"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:...l) compensatii banesti individuale, acordate persoanelor disponibilizate prin concedieri colective, din fondul de salarii, potrivit dispozitiilor prevazute in contractul de munca".

- la art. 258 din Legea nr. 95/2006 se precizeaza:

"(1) Persoanele juridice sau fizice la care isi desfasoara activitatea asiguratii au obligatia sa calculeze si sa vireze la fond o contributie de 5,5% asupra fondului de salarii, datorata pentru asigurarea sanatatii personalului din unitatea respectiva."

- la art. 257 din Legea nr. 95/2006 se precizeaza:" (1) Persoana asigurata are obligatia platii unei contributii banesti lunare pentru asigurarile de sanatate,...(2) Contributia lunara a persoanei asigurate se stabileste sub forma unei cote de 5,5%. care se aplica asupra: a) veniturilor din salarii sau asimilate salariilor care se supun impozitului pe venit..."

Compensatiile banesti acordate persoanelor disponibilizate, se impoziteaza conform art. 57 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile ulterioare iar pentru aceste sume societatea avea obligatia sa vireze si contributia de asigurari sociale de sanatate angajator.

Societatea nu a respectat prevederile de la art. 257 din Legea nr. 95/2006 cu modificarile ulterioare deoarece nu a fost retinuta la sursa si virata contributia de asigurari sociale de sanatate angajati pentru lunile august - octombrie 2008 aferente statelor de plata reprezentand „compensatii/lichidare societate si concediere colectiva".

In mod legal organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina societatii urmatoarele obligatii fiscale:

- diferenta la contributia de asigurari sociale de sanatate angajator in suma de ... lei

- diferenta la contributia de asigurari sociale de sanatate angajati in suma de ... lei

In baza prevederilor de la art.119 si 120 din OG nr. 92/2003 rep. cu modificarile ulterioare, pentru diferentele stabilite s-au calculat majorari de intarziere

in suma de ... lei aferente contributiei de asigurari sociale de sanatate datorate de angajator, respectiv in suma de ... lei aferente contributiei de asigurari sociale de sanatate datorate de angajati.

Majorarile de intarziere au fost calculate in baza prevederilor de la art.119 si 120 din OG nr. 92/2003 rep.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul actelor normative legale enumerate in prezenta decizie si coroborate cu art. 216 din O.G. nr. 92/24.12.2003 rep. titlul IX, privind solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale, se

DECIDE:

1) respingerea ca neintemeiata a contestatiei pentru suma de ... lei, care reprezinta:

- impozit pe profit: lei
- majorari de intarziere: ... lei
- contributii de asigurari de sanatate angajator: ... lei
- majorari de intarziere: ... lei
- contributii de asigurari de sanatate asigurati: lei
- majorari de intarziere:lei

2) prezenta decizie se comunica la:

- SC ... SRL
- D.G.F.P. ... - Activitatea de inspectie fiscala, cu aplicarea prevederilor pet. 7.5 din Ordinul ANAF nr. 519/2005.

Decizia este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata potrivit prevederilor legate la Tribunalul ... in termen de 6 luni de la primirea prezentei.

DIRECTOR COORDONATOR

...

