



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

**Agencia Națională de
Administrare Fiscală**
Direcția Generală a Finanțelor Publice a
județului Bistrița-Năsăud



Str. 1 Decembrie nr. 6-8
Bistrița, Bistrița-Năsăud
Tel : +0263 212 039 ; 210 661
Fax : +0263 216 880
e-mail : contestatii@dgfp-bn.ro

Biroul de soluționare a contestațiilor Dosar nr. 70/2010

DECIZIA NR. 68/16.11.2010

privind soluționarea contestației depuse de **S.C. O. C. S.R.L.**, cu sediul în B.,
Str.A. S., Bl....2, Ap. ... înregistrată la D.G.F.P. Bistrița-Năsăud sub nr.
.../08.09.2010

Direcția Generală a Finanțelor Publice Bistrița-Năsăud a fost sesizată de către Administrația Finanțelor Publice a municipiului Bistrița, prin adresa nr. .../04/07.09.2010, în legătură cu contestația depusă de **S.C. O. C. S.R.L.** din B.

Contestația a fost formulată împotriva măsurilor dispuse prin Decizia de impunere nr. .../04/15.07.2010 (fila nr.3) privind obligațiile fiscale stabilite din oficiu de către organele fiscale ale Administrației Finanțelor Publice a municipiului Bistrița, Biroul Registru Contribuabili, Declarații fiscale și Bilanțuri persoane juridice, în **sumă totală de ... lei**, în a cărei componență intră:

- impozit minim în sumă de ... lei;
- majorări de întârziere aferente impozitului minim în sumă de ... lei.

În raport cu datele din dosar constatăm că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute de art. 205, 207 și 209 alin. (1) lit. a) din Codul de procedură fiscală ® și, pe cale de consecință, Direcția Generală a Finanțelor Publice Bistrița-Năsăud, prin Biroul de Soluționare a Contestațiilor, este investită să soluționeze contestația.

Prin adresa nr. .../30.09.2010 (fila nr.14) s-a solicitat Oficiului Registrului Comerțului Bistrița-Năsăud comunicarea datelor cu privire la starea firmei pentru intervalul 01.01.2005-31.12.2009, cu toate modificările intervenite pentru această perioadă, având în vedere documentul probator atașat de petentă - Certificatul constatator emis la data de 26.11.2004 -, conform căruia nu desfășoară activitățile prevăzute în actul constitutiv. Oficiul Registrului Comerțului Bistrița-Năsăud a dat curs celor solicitate, transmițând informațiile conform bazelor de date deținute, prin adresa înregistrată la registratura Direcției Generale a Finanțelor Publice Bistrița-Năsăud sub numărul .../27.10.2010 (fila nr. 16).

În cauză s-a întocmit referatul de verificare a contestației.

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, rezultă următoarele:

I. Prin decizia de impunere nr.../15.07.2010 (fila nr.3), emisă de către Administrația Finanțelor Publice a municipiului Bistrița, Biroul Registru Contribuabili, Declarații Fiscale și Bilanțuri Persoane Juridice, s-a stabilit din oficiu în sarcina S.C. O. C.S.R.L. B., impozit minim în sumă de ... lei și majorări de întârziere aferente în cuantum de ... lei.

Argumentele organelor competente precum și modalitatea de calcul care au stat la baza aplicării acestor măsuri se regăsesc în Referatul privind estimarea bazei de impunere nr. .../13.07.2010 (fila nr.2), referat prin care, în temeiul art. 83 alin. (4) din Codul de procedură fiscală ®, cu modificările și completările ulterioare, s-a estimat baza de impunere și s-a dispus stabilirea din oficiu a obligației de plată ca urmare a depunerii fără sume a Declarațiilor privind obligațiile de plată la bugetul de stat (cod formular 100), secțiunea impozit minim datorat pe trimestrele II, III și IV ale anului fiscal 2009.

Motivele care au condus la stabilirea din oficiu în sarcina petentei a sumelor sus arătate rezidă în faptul că:

Urmare a analizării documentelor existente la dosarul contribuabilului, organele fiscale au constatat că nu sunt înregistrate venituri în anul fiscal 2009, conform situațiilor financiare încheiate la 31.12.2008, iar obligațiile corespunzătoare impozitului minim, conform art. 18 alin. (3) din Codul fiscal, sunt în sumă de ... lei , astfel :

- trimestrul II 2009 (lunile mai, iunie) ... lei;
- trimestrul III 2009 ... lei;
- trimestrul IV 2009 lei.

Față de cele prezentate, organele fiscale propun stabilirea din oficiu și instituirea în evidența fiscală a obligației de plată în sumă de ... lei reprezentând impozit minim pentru anul fiscal 2009 precum și a majorărilor de întârziere aferente în cuantum de lei.

Prin decizia de impunere privind obligațiile fiscale stabilite din ofciu nr. .../15.07.2010 s-a stabilit în sarcina S.C. O. C. S.R.L. B., în funcție de veniturile totale înregistrate la data de 31.12.2008, un impozit minim pentru perioada **01.05.2009-31.12.2009** în sumă de lei conform prevederilor art. 18 alin. (2)-(4) din Codul fiscal așa cum a fost modificat prin OG. nr. 34/2009 cu privire la rectificarea bugetară pe anul 2009 și reglementarea unor măsuri financiar-fiscale.

În referatul cu propuneri de soluționare, organele fiscale precizează că decizia de impunere nr. .../15.07.2010 privind obligațiile fiscale stabilite din oficiu s-a emis ulterior controlului efectuat la Administrația Finanțelor Publice a municipiului Bistrița de către Curtea de Conturi, care prin decizia nr. .../2010 a dispus impunerea din oficiu în cazul operatorilor economici ce nu au depus declarația 100 privind obligațiile de plată la bugetul de stat, secțiunea impozit minim.

Concluzionând, organele fiscale își mențin punctul de vedere cu privire la obligația de plată stabilită din oficiu reprezentând impozit minim în sumă de ... lei pentru anul 2009, precum și majorările de întârziere aferente, în cuantum de ... lei.

În drept, invocă art. 18 alin. (2)-(4) din Codul fiscal și prevederile art. 83 alin. (4) din Codul de procedură fiscală.

II. Împotriva deciziei de impunere nr. .../15.07.2010 privind obligațiile fiscale stabilite din oficiu petenta a formulat și depus contestația înregistrată la registratura Administrației Finanțelor Publice a municipiului Bistrița sub numărul .../16.08.2010 (filele nr. 7-8). Dosarul complet al contestației a fost transmis și înregistrat la Direcția Generală a Finanțelor Publice Bistrița-Năsăud sub nr. .../08.09.2010.

În cuprinsul cererii sale petenta contestă decizia de impunere nr. .../15.07.2010 prin care s-au stabilit din oficiu impozit minim în sumă de ... lei și majorări aferente în cuantum de ... lei, solicitând anularea deciziei de impunere, pe care o consideră nelegală, injustă și netemeinică, pentru următoarele motive:

Prin cererea depusă și înregistrată la Administrația Finanțelor Publice a municipiului Bistrița sub numărul .../28.04.2009 (fila nr. 6) s-a solicitat înregistrarea societății ca **fără activitate** conform Certificatului constatator emis de Registrul Comerțului (fila nr. 5), pentru a nu intra sub incidența O.U.G. nr. 34/2009. Față de această solicitare nu s-a primit nici un răspuns până în prezent, considerând că s-a acceptat tacit înregistrarea.

În drept, petenta invocă prevederile art. 3 alin. (3), art. 14 lit. a), art. 18 alin. (4) din Codul fiscal, însoțite de explicațiile noțiunii de impozit date de Dicționarul explicativ al limbii române, susținând că *nu se poate impozita numai venitul obținut, nu ceea ce nu s-a obținut.*

În probațiune, petenta depune adresa nr. .../28.04.2009 (fila nr. 6) și certificatul constatator emis la 30.11.2004 (fila nr. 5).

III. Examinând cauza, prin prisma motivelor invocate de contestatară, a probelor de la dosar și a actelor normative în vigoare aplicabile speței, se rețin următoarele:

La solicitarea organului de soluționare contestații, Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul Bistrița-Năsăud a comunicat prin adresa nr. ... din 12.10.2010 (fila nr. 16), înregistrată la registratura D.G.F.P. Bistrița-Năsăud sub numărul .../27.10.2010, informații despre starea firmei și istoricul acesteia pentru perioada 01.01.2005-31.12.2009. Potrivit acestor date, S.C. O. C. S.R.L. B. se află - la data emiterii adresei, respectiv 12.10.2010 - *în funcțiune*, iar data ultimei înregistrări în registrul comerțului este 01.07.2005, și vizează mențiunile înscrise privind asociații/acționarii de la aceeași dată. De asemenea, din aceeași adresă, reiese că petenta a depus situații financiare (bilanț anual) inclusiv pentru anul 2008.

Menționăm că petenta își motivează contestația prin faptul că este *fără activitate*, depunând în probațiune Certificatul constatator emis de Oficiul Registrului Comerțului la data de 26.11.2004 (fila nr. 5) și adresa transmisă către Administrația Finanțelor Publice a municipiului Bistrița, înregistrată sub numărul ... la data de 28.04.2009 (fila nr. 6), adresă prin care s-a solicitat înregistrarea S.C. O. C.S.R.L. B. ca „**FĂRĂ ACTIVITATE**”.

În baza referatului Biroului registru contribuabili, declarațiile fiscale și bilanțurile persoanelor juridice nr. .../13.07.2010 (fila 2) și în conformitate cu prevederile art. 83 alin. (4) din Codul de procedură fiscală, a fost emisă Decizia nr./15.07.2010 (fila nr. 3), act administrativ fiscal prin care s-a stabilit în sarcina contestatarei, pentru perioada 01.05.2009 la 31.12.2009, un impozit minim de ... lei. Aferent acestei obligații au fost calculate majorări de întârziere de ... lei pe perioada 27.07.2009 la 30.06.2010.

Menționăm că decizia de impunere a fost transmisă contribuabilului prin poștă, cu scrisoare recomandată cu confirmare de primire, așa cum prevede art. 44 alin. (2) lit. c) din Codul de procedură fiscală, fiind primită de contestatară la data de 22.07.2010 (vezi fila 1 din dosar).

Cauza supusă soluționării este de a stabili dacă în raport cu starea de fapt descrisă, petenta avea obligația de a plăti impozitul minim stabilit din oficiu de organele fiscale, în condițiile în care la data emiterii deciziei de impunere (15.07.2010) societatea este în funcțiune, iar cererea depusă la Administrația Finanțelor Publice a municipiului Bistrița înregistrată sub numărul .../28.04.2009 (fila nr. 6) nu a fost operată în registrul comerțului.

În drept, aplicabile sunt dispozițiile art. 18 alin. (2) -(6) și pct. 11¹, 11⁵ și 11⁶ din Normele de aplicare a Codului fiscal aprobate prin H.G. 44/2004 actualizate prin H.G. nr. 488/28.04.2009, coroborate cu cele ale art. 237 alin. (1) lit.c) și alin. (2) din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale ® și actualizată, norme juridice conform cărora:

Codul fiscal

Art. 18

(...)

(2) Contribuabilii, cu excepția celor prevăzuți la alin. (1), la art. 13 lit. c)-e), art. 15 și 38, în cazul cărora impozitul pe profit este mai mic decât suma impozitului minim pentru tranșa de venituri totale corespunzătoare, prevăzute la alin. (3), sunt obligați la plata impozitului la nivelul acestei sume.

(3) Pentru aplicarea prevederilor alin. (2), sumele corespunzătoare impozitului minim, stabilite în funcție de veniturile totale înregistrate la data de 31 decembrie a anului precedent, sunt următoarele:

| Venituri totale anuale (lei) | Impozit minim anual (lei) |
|------------------------------|---------------------------|
|------------------------------|---------------------------|

| | |
|-------------------|--|
| 0 - 52.000 | |
|-------------------|--|

| | |
|--|--------------|
| | 2.200 |
|--|--------------|

(...).

(4) Pentru încadrarea în tranșa de venituri totale prevăzută la alin. (3), se iau în calcul veniturile totale, obținute din orice sursă, înregistrate la data de 31 decembrie a anului precedent, din care se scad:

- a) veniturile din variația stocurilor;*
- b) veniturile din producția de imobilizări corporale și necorporale;*
- c) veniturile din exploatare, reprezentând cota-parte a subvențiilor guvernamentale și a altor resurse pentru finanțarea investițiilor;*
- d) veniturile din reducerea sau anularea provizioanelor pentru care nu s-a acordat deducere, conform reglementărilor legale;*

e) veniturile rezultate din anularea datoriilor și a majorărilor datorate bugetului statului, care nu au fost cheltuieli deductibile la calculul profitului impozabil, conform reglementărilor legale;

f) veniturile realizate din despăgubiri de la societățile de asigurare;

g) veniturile prevăzute la art. 20 lit. d).

(5) Contribuabilii prevăzuți la art. 34 alin. (1) lit. b) efectuează pentru trimestrele I-III comparația impozitului pe profit trimestrial cu impozitul minim prevăzut la alin. (3), recalculat în mod corespunzător pentru trimestrul respectiv, prin împărțirea impozitului minim anual la 12 și înmulțirea cu numărul de luni aferente trimestrului respectiv. În situația în care perioada impozabilă începe sau se încheie în cursul unui trimestru, impozitul minim prevăzut la alin. (3) se recalculează corespunzător numărului de zile aferente trimestrului respectiv. Pentru definitivarea impozitului pe profit datorat se efectuează comparația impozitului pe profit anual cu impozitul minim anual prevăzut la alin. (3).

(6) În situația în care perioada impozabilă începe sau se încheie în cursul anului, pentru definitivarea impozitului pe profit datorat se efectuează comparația impozitului pe profit aferent perioadei respective cu impozitul minim anual prevăzut la alin. (3), recalculat în mod corespunzător pentru aceeași perioadă.

Norme metodologice:

11¹. Contribuabilii menționați la art. 18 alin. (2) din Codul fiscal, la determinarea impozitului datorat, vor avea în vedere următoarele:

a) calculul impozitului pe profit aferent trimestrului/anului, potrivit prevederilor titlului II din Codul fiscal;

b) încadrarea în tranșa de venituri totale anuale prevăzută la art. 18 alin. (3) din Codul fiscal în funcție de veniturile totale anuale înregistrate la data de 31 decembrie a anului precedent, din care se scad veniturile prevăzute la art. 18 alin. (4) din Codul fiscal;

c) stabilirea impozitului minim anual/trimestrial datorat corespunzător tranșei de venituri totale anuale, determinată potrivit lit. b);

d) compararea impozitului pe profit trimestrial/anual cu impozitul minim trimestrial/anual și plata impozitului la nivelul sumei celei mai mari.

(...)

11⁵. Prevederile art. 18 alin. (2) din Codul fiscal **nu se aplică societăților în inactivitate temporară înscrisă în registrul comerțului**, conform **prevederilor art. 237 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale, republicată, cu modificările și completările ulterioare**. În situația în care contribuabilii intră în inactivitate temporară în cursul anului, prevederile art. 18 alin. (2) se aplică pentru perioada cuprinsă între începutul anului și data când societatea înregistrează la oficiul registrului comerțului cererea de înscriere de mențiuni. Dacă perioada de inactivitate temporară încetează în cursul anului, contribuabilii aplică prevederile art. 18 alin. (2) de la data încetării inactivității temporare, corespunzător cu perioada din an rămasă până la 31 decembrie."

11⁶ (...) Nu intră sub incidența impozitului minim societățile care la data de 01.05.2009 se aflau în inactivitate temporară și aceasta încetează în cursul anului 2009, pentru perioada aferentă de la încetarea inactivității până la 31.12.2009.

Art. 237 alin. (1) lit. c) și alin. (2) din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale, republicată și actualizată:

Art. 237 alin. (1) lit c):

“La cererea oricărei persoane interesate, precum și a Oficiului Național al Registrului Comerțului, tribunalul va putea pronunța dizolvarea societății în cazurile în care:

.....

c) societatea și-a încetat activitatea, nu are sediul social cunoscut ori nu îndeplinește condițiile referitoare la sediul social sau asociației au dispărut ori nu au domiciliul cunoscut sau reședința cunoscută ”..... .

Art. 237 alin. (2): Dispozițiile alin. (2) lit c) nu sunt aplicabile în cazul în care societatea a fost în inactivitate temporară, anunțată organelor fiscale și înscrisă în registrul comerțului. Durata inactivității nu poate depăși 3 ani.”

Din analiza normelor legale antecitate rezultă că sunt exonerati de la plata impozitului minim datorat potrivit art.18 alin. (2) - (4) din Codul fiscal, și contribuabilii aflați în inactivitate temporară, conform prevederilor art. 237 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale, cu condiția ca această mențiune să fie anunțată organelor fiscale și înscrisă în registrul comerțului , așa cum prevede și pct. 11⁵ din Normele de aplicare a Codului fiscal.

Prin urmare, pentru ca o societate comercială să fie considerată în inactivitate temporară nu este suficient ca această stare să fie cerută și anunțată organelor fiscale, ea trebuind, în mod obligatoriu, să fie înscrisă în Registrul Comerțului. Această mențiune însă nu s-a solicitat și nici nu a fost operată la Registrul Comerțului.

În raport cu starea de fapt și având în vedere dispozițiile legale antecitate, constatăm că obligațiile principale privind impozitul minim de ... lei au fost legal determinate de către organele fiscale, contribuabilul neîncadrându-se în niciuna dintre excepțiile prevăzute de normele de aplicare ale Codului fiscal.

Este adevărat că, în conformitate cu prevederile pct. 11⁵ și 11⁶ din Normele de aplicare a Codului fiscal aprobate prin H.G. 44/2004 actualizate prin H.G. nr. 488/28.04, nu sunt obligați la plata impozitului minim potrivit prevederilor alin. (2)-(4) contribuabilii care:

-sunt în inactivitate temporară înscrisă în registrul comerțului, conform prevederilor art. 237 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale, ®, cu modificările și completările ulterioare;

- intră în inactivitate temporară în cursul anului, de la data cuprinsă între începutul anului și data când societatea înregistrează la oficiul registrului comerțului cererea de înscriere de mențiuni;

- încetează în cursul anului perioada de inactivitate, de la data încetării activității și până la sfârșitul anului;

- la data de 01.05.2009 se aflau în inactivitate temporară și aceasta încetează în cursul anului 2009, pentru perioada aferentă de la încetarea inactivității până la 31 decembrie 2009.

Din probatoriul existent la dosarul cauzei rezultă că petenta nu se află în nici una din situațiile de inactivitate temporară reglementate imperativ de prevederile pct. 11⁵ și 11⁶ din Normele de aplicare a Codului.

Este de necontestat faptul că, potrivit datelor prezentate de Oficiul Registrului Comerțului (fila nr. 16 la dosar), petenta se află în stare de funcțiune, ultima înregistrare fiind la data de 01.07.2005 și ea se referă la înscrierea mențiunii privind asociații și denominare conform Legii nr. 348/2004. Precizăm că de la data de 01.07.2005 nu mai figurează înregistrări de mențiuni în registrul comerțului cu privire la alte modificări intervenite în starea firmei.

Documentele probatorii depuse în apărare, prin care se susține că societatea este fără activitate, sunt, în opinia petentei, Certificatul constatator emis de Oficiul Registrului Comerțului la data de 26.11.2004 (fila nr. 5) și cererea nr. .../28.04.2009 (fila nr. 6) prin care anunță organele fiscale despre starea în care se află firma, cu solicitarea de înregistrare a acestei mențiuni conform certificatului constatator emis la data de 24.11.2004.

Certificatul constatator este documentul care atestă că s-a înregistrat declarația pe propria răspundere sub nr. din 19.11.2004, conform căreia societatea nu desfășoară activitățile prevăzute în actul constitutiv sau modificator în spațiul destinat sediului social din B., A. S., Bl. ..., Ap...., Jud. B.-N..

Chiar în ipoteza în care spațiul specificat în certificatul constatator ar fi singurul deținut de contestatară și în care nu se desfășoară activitățile prevăzute în actul constitutiv, menționăm că, potrivit art. 237 alin. (2) din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale, **durata inactivității nu poate depăși trei ani**. Așa fiind, starea de inactivitate atestată de certificatul constatator nu poate fi mai mare de trei ani, mențiunea fiind înregistrată la registrul comerțului la data de 19.11.2004 și prelucrată la data de 24.11.2004 (filele nr. 5 și 16). Cu alte cuvinte, certificatul constatator este valabil până la începerea activităților prevăzute în actul constitutiv sau modificator, fără însă a depăși perioada de trei ani de la data atestării declarației conform căreia firma nu desfășoară activitate.

De altfel și art.15 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 359/08.09.2004 privind simplificarea formalităților la înregistrarea în registrul comerțului a persoanelor fizice autorizate, întreprinderilor individuale, întreprinderilor familiare și persoanelor juridice, înregistrarea fiscală a acestora, precum și la autorizarea funcționării persoanelor juridice, actualizată, prevede că perioada în care firma nu desfășoară activitate este de maximum 3 ani.

De asemenea nu se poate însuși nici aserțiunea petentei potrivit căreia nu se poate impozita numai venitul obținut, din considerentul că **impozitul minim** a fost introdus prin O.U.G. nr. 34/2009 cu privire la rectificarea bugetară pe anul 2009 și reglementarea unor măsuri financiar fiscale, prin care s-au implementat măsuri fiscale cu consecințe asupra creșterii economice, de reducere a inflației și atingerii unui deficit bugetar la un nivel corelat cu obiectivele macroeconomice.

Prin acest act normativ, în cazul în care impozitul pe profit este mai mic decât suma impozitului minim anual (aferent tranșei de venituri totale anuale), contribuabilii sunt obligați la plata sumei corespunzătoare impozitului minim stabilită în funcție de veniturile totale înregistrate la data de 31 decembrie a anului precedent. În speță, veniturile totale înregistrate pentru anul 2008, conform situațiilor financiare la 31.12.2008, sunt în sumă de 0 lei încadrându-se în prima tranșă de venituri 0 lei -52.000 lei, căreia îi corespunde un impozit minim anual de 2.200 lei, așa cum prevede art. 18 alin. (3) din Codul fiscal.

Din perspectiva celor de mai sus cererea contestatarei privind exonerarea de la plată pentru suma de ... lei, respectiv impozitul minim, urmează a fi respinsă ca neîntemeiată.

În ceea ce privesc majorările de întârziere în sumă de lei, în conformitate cu principiul de drept conform căruia accesoriile urmează principalul ("*accessorium sequitur principale*") acestea vor fi respinse.

Pentru considerentele arătate mai sus, în temeiul art. 216 alin. (1) din Codul de procedură fiscală ® se

DECIDE:

1. Respingerea ca neîntemeiată a contestației formulată de **S.C. O. C. S.R.L. Bistrița** pentru suma totală de lei reprezentând impozit minim și, pe cale de consecință, menținerea corespunzătoare a măsurilor dispuse prin Decizia de impunere nr./15.07.2010 emisă de către Administrația Finanțelor Publice a municipiului Bistrița, Biroul Registru Contribuabili, Declarații fiscale și Bilanțuri persoane juridice, pentru această sumă.

2. Respingerea ca neîntemeiată a capătului de cerere vizând majorări de întârziere aferente în sumă de lei și, pe cale de consecință, menținerea corespunzătoare a măsurilor dispuse prin Decizia de impunere nr./15.07.2010 emisă de către Administrația Finanțelor Publice a municipiului Bistrița, Biroul Registru Contribuabili, Declarații fiscale și Bilanțuri persoane juridice, pentru această sumă.

Prezenta poate fi atacată în termen de 6 luni de la comunicare la Tribunalul Bistrița-Năsăud, Secția de contencios administrativ.

p. DIRECTOR EXECUTIV,
L.S.

<http://www.anaf.ro/wps/portal/Bistrita>