

MINISTERUL ECONOMIEI SI FINANTELOR
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE FISCALA
DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE A JUDETULUI GIURGIU
=BIROUL SOLUTIONARE CONTESTATII=

Decizia nr. 35/.....2008

privind solutionarea contestatiei formulata de ... din ... str. ,, nr..., inregistrata la
Directia Generala a Finantelor Publice ...sub nr.....

Biroul de solutionare a contestatiilor din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice, a fost sesizat de Administratia Finantelor Publice a Municipiului ...prin adresa nr.... asupra contestatiei formulata dedin str. ...nr...., inregistrata la Administratia Finantelor Publice a Municipiului ...sub nr.

Contestatia este formulata impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr..... emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr....., intocmit de organele de inspectie fiscala din cadrul AFPM - Serviciul Inspectie Fiscala - Persoane juridice si are ca obiect suma delei, reprezentand:

- lei impozit pe profit suplimentar
-lei varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate

Contestatia a fost depusa in termenul legal prevazut de art. 207 din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare.

Constatand ca, in speta, sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice ... prin Biroul de solutionare a contestatiilor este competenta sa se pronunte asupra cauzei.

I. CNdin ...str. ,, nr.... contesta Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr..... pentru impozit pe profit si varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate precizand:

- Referitor la suma de ...lei reprezentand penalitatile care nu au fost inregistrate in evidenta contabila deoarece ,, in data dea incheiat actul additional nr.5 la Contractul nr.... cu SC ... prin care termenul de finalizare a fost stabilit la data de ... La data cand s-a intocmit adresa nr. de catre Serviciul Patrimoniu , societatea noastra se afla in negocieri cu ... SA in vederea incheierii unui nou act additional pentru decalarea termenului de executie, lucru care s-a finalizat in data de ...
- Referitor la suma de ... lei reprezentand penalitati calculate de organele de inspectie fiscala la contractul nr..... incheiat cu SC, avand ca obiectiv furnizarea unui ,, ponton plutitor complex” la data de, calculul acestor penalitati era valabil in situatia in care nu se mai incheia actul additional nr.2 la contractul nr.... care precizeaza la Cap.2 art.2.1 prelungirea termenului de livrare a pontonului la data de..... fata de

Organele de control au calculat in mod eronat penalitati la acest contract neluand in considerare termenul de livrare al pontonului la data de cu toate ca la punctul 4 din Raportul de inspectie fiscala este mentionat acest lucru.

=2=

- Suma de lei reprezentand indemnizatie bruta pentru membrii AGA acordata doamnei ... s-a facut respectand Ordinul nr.585/12.10.1998, unde se precizeaza ca „ indemnizatia lunara este de 21% din venitul salarial brut al directorului general al companiei nationale”.
- Referitor la suma de ... lei reprezentand fond special de solidaritate sociala pentru persoane cu handicap societatea precizeaza ca „ salariul de ... lei reprezinta salariul minim negociat care a intrat in vigoare la data de ”.

II. Prin Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr..... , organele de inspectie fiscala din cadrulau stabilit impozit pe profit suplimentar in suma delei si suma de..... lei varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate deoarece:

- contribuabilul a acordat indemnizatie bruta in suma de ... lei unui membru AGA fara ca acesta sa participe la sedinte, organele de inspectie fiscala considerand-o cheltuiala nedeductibila
- contribuabilul nu a facturat penalitati ce curg din nerespectarea clauzelor contractuale ale contractului nr.... incheiat intre ... si SC, aceste penalitati fiind calculate de seful serviciului patrimoniu din cadrul APDF, urmare acestor constatari organul de inspectie fiscala a stabilit venituri suplimentare in suma de lei
- organele de inspectie fiscala au constatat ca nu a fost respectat termenul de realizare a obiectivului „ Ponton plutitor complex” pana la data de din contractul nr. fapt pentru care au calculat penalitati de intarziere in suma de lei.
- In perioada contribuabilul a constituit si virat in mod eronat suma delei la fondul special de solidaritate sociala pentru persoanele cu handicap fata delei, stabilindu-se suplimentar suma de ... lei.

III. Luand in considerare constatările organelor fiscale, motivele invocate de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei precum si prevederile legale incidente in speta, se retin urmatoarele:

Inspectia fiscala partiala privind modul de stabilire, inregistrare si virare a obligatiilor la bugetul general consolidat s-a efectuat urmare solutionarii adresei nr. emisa de Ministerul Administratiei si Internelor, Inspectoratul de Politie al Judetului, Serviciul de Investigare a fraudelor, urmare Raportului privind controlul general efectuat la ...de catre Corpul de Control din cadrul Ministerului Transporturilor Constructiilor si Turismului , inregistrata la DGFPsub nr.si adresei de revenire a IPJ .. - SIF, inregistrata la DGFP.... sub nr., acestea fiind transmise prin adresa nr., emisa de AFPM ...si inregistrata sub nr. la AFPMsi sub nr. la Serviciul Inspectie fiscala - persoane juridice.

Urmare adresei sus mentionate s-a intocmit Referatul nr..... prin care se solicita reverificarea perioadei nr....., avandu-se in vedere aspectele precizate in Raportul privind controlul general efectuat la CN, incheiat de catre Corpul de Control din cadrul Ministerului Transporturilor, Constructiilor si Turismului.

Impozit pe profit

1. Referitor la venituri impozabile suplimentare in suma delei DGFPprin Biroul de solutionare a contestatiilor este investita sa se pronunte daca societatea datoreaza impozit pe profit aferent veniturilor din penalitati neinregistrate in contabilitate in conditiile in care contestatoarea nu a facturat aceste penalitati.

In fapt, CNin calitate de achizitor incheie contractul de executie lucrari nr..... cu SC in calitate de executant, avand ca obiect executarea si finalizarea „ Lucrarilor de reparatii cheu-pereat-dane de asteptare si dane de pasageri- Portul Cernavoda ”, termenul de executie si finalizare a lucrarilor fiind... .

=3=

Prin actele aditionale nr. la acest contract se majoreaza valoarea contractului, se stabileste executarea unor lucrari suplimentare iar prin actul aditional nr..... „ termenul de executie si finalizare a lucrarii va ficonform graficului de executie anexat ”.

Prin Informarea emisa de Serviciul Patrimoniu Hidrotehnic Cadastru nr. ... intocmita de d-na in calitate de sef serviciu se precizeaza ca la Contractul nr. privind lucrarile de reparatii de la „ Dana de asteptare si Dana de pasageri ” pana la aceasta data au fost inregistrate 179 zile intarziere in finalizarea contractului.

In Nota de serviciu nr..... emisa de Serviciul Patrimoniu Hidrotehnic Cadastru catre Serviciul Financiar - Contabilitate se precizeaza ca valoarea penalitatilor pentru Contractul de executie nr. este delei.

Prin actul aditional nr.... se precizeaza „ termenul de finalizare a lucrarilor de reparatii la Dana de pasageri este de ...”.

Organele de inspectie fiscala au considerat venituri suplimentare in suma de ..lei , penalitati calculate prin adresa nr.....

Pentru Contractul nr..... incheiat intre CN...si SC , organele de inspectie fiscala au constatat ca nu a fost respectat termenul de realizare a obiectivului „ Ponton plutitor complex” pana la data de ..., fapt pentru care au calculat penalitati de intarziere in suma de ... lei.

In drept, in conformitate cu art.19 alin.(1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal si cu dispozitiile Normelor metodologice de aplicare a acestor articole aprobate prin Hotararea Guvernului nr. 44/2004 se precizeaza:

„ Art.19 - Reguli generale

(1) Profitul impozabil se calculeaza ca diferenta intre veniturile realizate din orice sursa si cheltuielile efectuate in scopul realizarii de venituri, dintr-un an fiscal, din care se scad veniturile neimpozabile si la care se adauga cheltuielile nedeductibile[....]

Norme metodologice

12. Veniturile si cheltuielile care se iau in calcul la stabilirea profitului impozabil sunt cele inregistrate in contabilitate potrivit reglementarilor contabile date in baza Legii contabilitatii nr. 82/1991, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, precum si orice alte elemente similare veniturilor si cheltuielilor, din care se scad veniturile neimpozabile si se adauga cheltuielile nedeductibile conform prevederilor art. 21 din Codul fiscal ”.

Si conform art.6 , alin.(1) si (2) din Legea contabilitatii nr. 82/1991 se precizeaza:

„ Orice operatiune economico-financiara se consemneaza in momentul efectuarii ei intr-un document care sta la baza inregistrarii in contabilitate, dobandind astfel calitatea de document justificativ ”.

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, repectiv a Raportului de inspectie fiscala nr.... nu reiese faptul ca organele de inspectie fiscala au calculat venituri suplimentare pe baza unor documente justificative inregistrate in evidenta contabila.

Contestatoarea precizeaza ca „motivul neinregistrarii penalitatilor in evidenta contabila este faptul ca in data de ... CNa incheiat actul aditional nr.5 la Contractul nr. ... cu SC prin care termenul de finalizare a fost stabilit la data de La data cand s-a intocmit adresa catre Serviciul Patrimoniu societatea noastra se afla in negocieri cu SC ... in vederea incheierii unui nou act aditional pentru decalarea termenului de executie, lucru s-a finalizat la data de ”.

Se retine ca, organul de inspectie fiscala in referatul cu propuneri de solutionare nr.... nu face nici o referire asupra argumentelor contestatoarei, precizand ca,, isi mentin punctul

de vedere fata de constatările prezentate detaliat în Raportul de inspectie fiscala nr. ... și în Decizia de impunere nr. ...

Din analiza raportului de inspectie fiscala rezulta faptul ca organele de inspectie fiscala nu precizeaza clar motivele care au condus la majorarea veniturilor cu penalizarile în suma de ...lei aferente contractelor nr..... și dacă prin neînregistrarea acestor penalizari au fost influentate veniturile impozabile și implicit impozitul pe profit.

Având în vedere cele precizate precum și faptul ca din dosarul contestatiei nu s-a putut stabili dacă organele de inspectie fiscala au facut o analiza detaliata a motivului pentru care societatea nu a înregistrat venituri din dobanzi conform contractelor nr. ... și nr. ..., și pentru faptul ca în referatul cu propuneri de solutionare organul de inspectie fiscala nu face nici o precizare referitoare la argumentele contestatorului, organul de solutionare se afla în imposibilitatea de a se pronunța asupra legalitatii stabilirii veniturilor suplimentare în suma de.... pentru care s-a calculat impozitul pe profit suplimentar în suma de lei.

Prin urmare, pe cale de consecinta, pentru considerentele aratate mai sus, se va desfiinta Decizia de impunere nr.... pentru impozitul pe profit în suma de ... lei, urmând sa se încheie un nou act administrativ fiscal prin aplicarea prevederilor art.216 alin.(2) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, care precizeaza:

„ Art. 216 - Solutii asupra contestatiei

[...]

(3) Prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie în care urmeaza sa se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de solutionare”.

În termen de 30 de zile de la comunicarea prezentei decizii de desfiintare, organele de inspectie fiscala vor reanaliza situatia de fapt privind obligatiile fiscale ale contestatoarei în functie de documentele relevante în speta, reglementarile aplicabile în materie și cele precizate în cuprinsul deciziei și de dispozitiile pct.12.7 și 12.8 din Instructiunile privind aplicarea titlului IX din Odonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, aprobate prin Ordinul nr.519/2005 al Presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala, unde se precizeaza:

„12.7. Decizia de desfiintare va fi pusa în executare în termen de 30 de zile de la data comunicarii, iar verificarea va viza strict aceeasi perioada și acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

12.8. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de solutionare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desfiintat, acesta putând fi contestat potrivit legii ”.

2.Referitor la suma de ... lei reprezentând cheltuiala nedeductibila

In fapt, organul de inspectie fiscala din informatiile prezentate la pct.1 Aspecte organizatorice din Raportul privind controlul general efectuat la CN ..., întocmit de comisia din cadrul Corpului de Control al Ministerului Transporturilor, Constructiilor și Turismului și din documentele prezentate, statele de salarii AGA, procesele verbale încheiate de sedintele adunarilor generale ale actionarilor din datele și din Hotararea adunarii generale a actionarilor a CN ... nr. , au constatat ca s-au efectuat plati în suma de ...lei doamnei în calitate de reprezentant în adunarile generale ale actionarilor fara ca aceasta sa participe la sedintele din

În Raportul privind controlul general efectuat la CN, întocmit de către Corpul de Control din cadrul Ministerului Transporturilor, Constructiilor și Transportului , se precizeaza „ în cazul Hotararii AGA nr.21 emisa în data de ...nu a fost semnata de d-na ...,

intrucat nu a putut participa a sedinta si nici nu a intocmit o nota de imputernicire pentru mandatarea unui alt membru AGA pentru reprezentarea sa, urmare problemelor de sanatate (sarcina) conform certificatului medical eliberat. Insa d-na ... mentioneaza ca desi nu a articipat la sedintele AGA si-a insusit aspectele dezbatute”.

Astfel prin Raportul privind controlul efectuat de Comisia din cadrul Corpului de control al MTCT s-a dispus masura nr. 3 prin care se precizeaza: „ Analiza oportunitatii si dupa caz recuperarea sumelor necuvenite si incasate de d-na ...”.

Petenta sustine ca „ plata indemnizatiei doamnei fosta ...s-a facut respectand Ordinul nr.585/12.10.1998 unde se precizeaza ca indemnizatia lunara este de 21% din venitul salarial lunar brut al directorului general al companiei nationale”.

Se retina ca, organul de inspectie fiscala a considerat indemnizatia bruta a doamneicheltuiala nedeductibila conform art.21 alin.(1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal.

Avand in vedere cele de mai sus, se retine ca organul de inspectie fiscala nu a facut o analiza a cheltuielilor in suma de lei iar prin referatul cu propuneri de solutionare nu a facut nici o precizare referitoare la argumentele petentei, organul de solutionare se afla in imposibilitatea de a se pronunta asupra legalitatii stabilirii cheltuielilor nedeductibile in suma de.... lei pentru care s-a calculat impozit pe profit in suma de ... lei, prin urmare se va desfiinta acest capat de cerere.

3. Referitor la suma de ... lei reprezentand varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate

In fapt, in perioada petenta a avut peste 75 de angajati, a constituit si virat suma de ... lei la fondul special de solidaritate sociala pentru persoane cu handicap.

Organele de inspectie fiscala au constatat nerespectarea prevederilor art.43 din OUG nr.102/1999, fapt pentru care au stabilit fond special de solidaritate sociala pentru persoane cu handicap in suma totala de lei pentru anul 2006, fata de ...calculat de contribuabil rezultand suplimentar suma de ... lei.

In drept, art.42 si art.43 alin.(1) din Ordonanta de Urgenta nr.102/29 iunie 1999 privind protectia speciala și incadrarea în munca a persoanelor cu handicap, precizeaza:

„ Art. 42 - (1) Agentii economici care au cel puțin 75 de angajati, precum și autoritatile si institutiile publice care au cel puțin 25 de functii contractuale, au obligatia de a angaja persoane cu handicap cu contract individual de munca intr-un procent de cel puțin 4% din numarul total de angajati, respectiv din numarul de functii contractuale prevazute în statul de functii.

[...]

Art. 43 - (1) Agentii economici, autoritatile si institutiile publice care nu respecta prevederile art. 42 alin. (1) au obligatia de a plati lunar catre bugetul de stat o suma egala cu salariul minim brut pe tara inmultit cu numarul de locuri de munca in care nu au incadrat persoane cu handicap ”.

Prin Hotararea Guvernului nr.1766 din 22 decembrie 2005 pentru stabilirea salariului de baza minim brut pe an garantat in plata, la art.1, se precizeaza:

„ Art. 1 - Incepad cu data de 1 ianuarie 2006, salariul de baza minim brut pe tara garantat în plata se stabileste la 330 lei (RON) lunar, pentru un program complet de lucru de 169,333 ore in medie pe luna in anul 2006, reprezentand 1,95 lei (RON)/ora”.

Fata de prevederile legale sus mentionate se retine ca, agentii economici care au cel puțin 75 de angajati au obligatia de a angaja persoane cu handicap cu contract individual de munca intr-un procent de cel puțin 4% din numarul total de angajati. In cazul in care acestia

=6=

nu respecta aceasta prevedere, societatea avea obligatia de a plati lunar catre bugetul de stat o suma egala cu salariul minim brut pe tara inmultit cu numarul de locuri de munca in care nu au incadrat persoane cu handicap”.

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei se retine ca organul de inspectie fiscala in mod eronat a calculat fond handicap datorat suma de ... lei pe luna aferente salariului minim brut negociat de ...lei si nu la salariul minim brut pe tara de ... lei, stabilit pentru anul 2006.

Prin urmare, pe cale de consecinta, pentru considerentele aratate mai sus, se impune desfiintarea Deciziei de impunere nr. ... pentru suma de lei, urmand sa se incheie un nou act administrativ fiscal prin aplicarea prevederilor art.216 alin.(2) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, care precizeaza:

„ Art. 216 - Solutii asupra contestatiei

[...]

(3) Prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie in care urmeaza sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare”.

In termen de 30 de zile de la comunicarea prezentei decizii de desfiintare, organele de inspectie fiscala vor reanaliza situatia de fapt privind obligatiile fiscale ale contestatoarei in functie de documentele relevante in speta, reglementarile aplicabile in materie si cele precizate in cuprinsul deciziei si de dispozitiile pct.12.7 si 12.8 din Instructiunile privind aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, aprobate prin Ordinul nr.519/2005 al Presedintelui Agentiei Nationale de Administrare Fiscala, unde se precizeaza:

„ 12.7. Decizia de desfiintare va fi pus in executare in termen de 30 de zile de la data comunicarii, iar verificarea va viza strict aceeasi perioada si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

12.8. Prin noul act administrativ fiscal, intocmit conform considerentelor deciziei de solutionare, nu se pot stabili in sarcina contestatorului sume mai mari decat cele din actul desfiintat, acesta putand fi contestat potrivit legii ”.

DECIDE

Desfiintarea Deciziei de impunere nr.... pentru suma totala de lei, reprezentand :

-..... lei impozit pe profit suplimentar
- lei varsaminte de la persoane juridice pentru persoane cu handicap neincadrate, urmand ca organele de inspectie fiscala, printr-o alta echipa decat cea care a intocmit actul contestat, sa incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare, aceeasi perioada si acelasi tip de impozit.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalulin termen de 6 luni de la data comunicarii.

DIRECTOR EXECUTIV,