

DECIZIA NR. 74 / .03. 2012
privind solutionarea contestatiei formulate de
SC xxxxxx SA

Directia Generala a Finantelor Publice a Judetului xxxx a fost investita in baza art. 209 din OG 92/2003 R cu solutionarea contestatiei formulate de **SC xxxx SA** impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. xxxx/23.02.2012 intocmita de Activitatea de Inspectie Fiscala xxxx.

Contestatia a fost depusa in termenul legal impus de art. 207 din OG 92/2003 R, fiind inregistrata la organul fiscal sub nr. xxxx/07.03.2012, iar la organul de solutionare a contestatiei sub nr. xxxx/09.03.2012.

Obiectul contestatiei il reprezinta suma totala de **xxxx lei**, din care :

- xxxxx lei impozit pe profit
- xxxx lei dobanzi de intarziere impozit pe profit
- xxxx lei penalitati de intarziere impozit pe profit

I. Prin contestatia formulata petenta invoca urmatoarele:

Organul de inspectie fiscala nu trebuia sa realizeze reconsiderarea dobanzii si a veniturilor aferente contractelor de imprumut intre societatile afiliate, persoane juridice romane: SC xxxx SA si SC xxx SA pe de o parte si SC xxxx SA si SC xxx SRL, pe de alta parte, pentru anii 2008, 2009, precum si pentru perioada 01.01-14.05.2010, intrucat :

-prevederile legale de reconsiderare a dobanzii pe care organul de inspectie le-a aplicat au valabilitate doar dupa intrarea in vigoare a Legii 76/11.05.2010 (14.05.2010) si in acest context, pentru perioada anilor 2008, 2009 si 01.01.2010 - 14.05.2010 trebuiau aplicate prevederile legale valabile pentru aceste perioade, respectiv art. 11 alin 2 din Codul fiscal si pct. 22 din HG 44/2004

-de asemenea, nici pentru perioada 14.05.2010- 31.12.2010 in care organul de inspectie fiscala poate reconsidera veniturile aferente tranzactiilor intre persoane juridice romane afiliate in baza Legii 76/2010, petenta solicita sa nu se reconsidere dobanda intrucat contractele de imprumut au fost incheiate in perioada in care legea prevedea expres aceasta.

II. Organul de inspectie fiscala prin Decizia de impunere nr. xxx/23.02.2012 si Raportul de inspectie fiscala nr. xxx/23.02.2012, a retinut urmatoarele:

Impozit pe profit : perioada verificata 01.01.2006-30.09.2011.

In perioada verificata societatea desfasoara activitati de emitere a tichetelor de masa, tichete cadou, de cresa si de vacanta in baza autorizatiilor eliberate de MFP.

Organul de inspectie fiscala, pentru efectuarea unei analize a activitatii desfasurate de societate in calitate de emitent al tichetelor de valoare, referitor la modul de emitere si decontare a tichetelor de valoare a retinut urmatoarele aspecte:

a) In calitate de emitent de tichete de valoare, societatea verificata are incheiate contracte de furnizare cu diversi beneficiari interni in calitate de clienti (“angajatorii”) carora in baza comenzilor lunare formulate le sunt furnizate numarul de tichete si tipul solicitat (masa, cresa, cadou si vacanta).

b) Pentru emiterea tichetelor de valoare, societatea percepe un comision aplicat procentual la valoarea nominala a tichetelor emise. Din punct de vedere contabil comisionul este inregistrat pe venituri, in cont 708 “Venituri din activitati diverse”, acestea fiind impozabile din punct de vedere fiscal.

c) Pentru asigurarea circulatiei tichetelor de valoare, SC xxxx SA are incheiate contracte cu comercianti care sunt denumiti generic “societati afiliate”.

Pentru emiterea tichetelor catre clienti, SC xxx SA percepe comisioane stabilite prin contractele incheiate intre parti, cotele variind in functie de numarul de tichete solicitate, frecventa comenzilor precum si alti factori externi existenti in piata.

Analizand clientii societatii, in ceea ce priveste relatiile de afiliere a acestora cu contribuabilul verificat, s-a constatat faptul ca intre SC xxxx SA si o parte din colaboratori exista stranse legaturi din punct de vedere al participatiilor si relatiilor contractuale, impreuna acestea fiind considerate “societati de grup”.

Din analiza comisioanelor practicate rezulta:

-comisionul mediu practicat cu societatile din grup sau afiliate este de 0,5%

-comisionul practicat de societate cu clientii (“societatile angajatoare”) variaza intre 0,01 % si 5%, comisionul mediu fiind de 1,077 % aspect ce reiese din analiza pct. 10 din Nota de constatare/26.08.2011 intocmita de MFP.

In concluzie, comisionul practicat de SC xxx SA cu societatile din grup sau afiliate este mai mare decat cel practicat cu multi colaboratori, nefiind constatate deficiente in ce priveste valoarea acestuia.

d) Dupa incasarea contravalorii bunurilor vandute in contrapartida tichetelor de valoare, societatile afiliate remit emitentului spre incasare contravaloarea nominala a acestora.

e) Societatea verificata in calitate de emitent, receptioneaza tichetele de valoare remise de societatea afiliata si dupa verificarea acestora prin mijloace specifice le deconteaza, retinand in acelasi timp un comision inregistrat in contul 708 “Venituri din activitati diverse”.

f) Tichetele de valoare cu termen de valabilitate un an, neremise din piata pana la data de intai martie a anului urmator, sunt identificate de societate prin mijloace electronice, anulate si inregistrate in contul de venituri impozabile 7588 “Alte venituri din exploatare”.

De asemenea, in perioada verificata societatea emite facturi de prestari servicii de publicitate efectuate pentru SC xxxx SRL, imprimand pe copertile tichetelor de valoare emise catre clienti denumirea si sigla acestei societati in baza contractului de prestari servicii nr. xxx/10.02.2009.

Prin urmare, cifra de afaceri a societatii verificate este constituita in principal din contravaloarea comisioanelor percepute clientilor si societatilor afiliate pe tot circuitul tichetelor de valoare emise si din prestarile de servicii de publicitate.

Avand in vedere volumul mare de documente supuse controlului, organul de control a verificat prin sondaj veniturile si cheltuielile inregistrate in evidenta contabila cu o valoare mai mare de 1.000 lei.

In urma verificarii efectuate au fost constatate urmatoarele deficiente:

A. Referitor la veniturile avute in vedere la calculul profitului impozabil

a) Asa cum s-a prezentat anterior, societatea identifica prin mijloace electronice seriile si numerele tichetelor de valoare emise in piata si nereturnate spre decontare din fiecare an fiscal.

Tichetele de valoare sunt emise cu termen de valabilitate un an, ele urmand a fi returnate emitentului spre decontare pana la data de intai martie a anului urmator celui inscris pe tichete conform contractelor incheiate cu toate unitatile afiliate(comercianti). Tichetele emise si nereturnate pentru decontare pana la termenul stabilit prin contractul de afiliere nu mai pot fi decontate, sunt anulate de societate si inregistrate in contul de venituri impozabile 7588 "Alte venituri din exploatare" aferente anului fiscal in care acestea sunt valabile.

Din analiza evidentei analitice a tichetelor de valoare emise si returnate catre societatea emitenta xxxx SA, organul de inspectie fiscala a constatat :

- in anul fiscal 2007, conform evidentei analitice a rezultat un numar de xxxx tichete de masa valabile in anul 2007 nereturnate spre decontare in valoare de xxxx lei pana la data de 01.03.2008, iar in evidenta contabila s-a inregistrat pe venituri din exploatare un numar de xxxx tichete de masa in valoare de xxxx lei. Rezulta astfel un numar de xx tichete de masa in valoare totala de xx lei care nu au fost inregistrate pe venituri din exploatare.

- in anul fiscal 2010, conform evidentei analitice a rezultat un numar xxxx de tichete cadou in valoare de xxx lei, nereturnate din piata spre decontare pana la data de 01.03.2011, iar in evidenta contabila s-a inregistrat pe venituri din exploatare un numar de xxxx tichete de masa in valoare de xxxx lei. Rezulta astfel un numar de xxx tichete cadou in valoare totala de xxxx lei care nu au fost inregistrate pe venituri din exploatare.

Prin neanregistrarea pe venituri a tichetelor de masa cu termen de valabilitate pentru decontare expirat, societatea a diminuat baza impozabila aferenta impozitului pe profit in anul fiscal 2007 cu suma de xxx lei si in anul fiscal 2010 cu suma de xxxxx lei.

b) Din analiza balantei de verificare intocmita la data de 31.12.2009, organul de inspectie fiscala a constatat ca societatea inregistreaza un sold al contului 461 "Debitori diversi" in suma de xxxxx lei, cu urmatoarea componenta:

-Debitor SC xxxx SA cu suma de xxxxxx lei

-Debitor SC xxxx SRL cu suma de xxxxxxx lei

-Debitori diversi(imputatii salariati, avansuri salariati in sold, etc) cu suma de xxxx lei

Conform contractelor puse la dispozitie de societate, suma de xxxx lei si respectiv xxxx lei reprezinta imprumuturi acordate SC xxxx SA si SC xxx SRL , pentru finantarea activitatii curente pe o perioada determinata de timp.

Analizand structura capitalului societatilor implicate in operatiunile de imprumut, creditor si imprumutati, a rezultat faptul ca acestea sunt persoane juridice afiliate.

In ceea ce priveste legalitatea operatiunilor de creditare efectuate de catre societatea verificata, organul de inspectie fiscala apreciaza faptul ca societatea indeplineste conditiile legale pentru acordarea de imprumuturi celor doua societati.

Imprumuturile acordate celor doua societati au caracter ocazional, nefacand parte din activitatea curenta a societatii.

Conform prevederilor contractuale dobanda practicata de societate pentru imprumuturile acordate este in cota de 1% pe an.

Avand in vedere prevederile art. 11 din Legea 571/2003 si pct. 38 din HG 44/2004, organul de inspectie fiscala a procedat la reconsiderarea dobandii prevazute in contractele

de imprumut tanand cont de dobanda de de refinantare practicata pe piata interbancara de BNR pentru fiecare an fiscal in care au fost acordate imprumuturi.

In concluzie, prin reconsiderarea dobanzii practicate de societate pentru imprumuturile acordate, organul de inspectie fiscala a stabilit in sarcina societatii urmatoarele venituri impozabile suplimentar pentru fiecare an fiscal in parte astfel:

- pentru anul fiscal 2008 suma de xxxx lei
- pentru anul fiscal 2009 suma de xxxxxx lei
- pentru anul fiscal 2010 suma de xxxxxxxx lei

In ceea ce priveste dobanzile aferente anului fiscal 2011 avand in vedere faptul ca acesta este nefinalizat pana la data incheierii controlului, precum si faptul ca nu s-au mai acordat imprumuturi noi, platile facute fiind in contul creditelor istorice, organul de inspectie fiscala a dispus inregistrarea in evidenta contabila si fiscala a cuantumului dobanzilor aferente soldului creditelor calculat cu dobanda de referinta la finele anului fiscal 2011.

B. Referitor la cheltuielile avute in vedere la calculul profitului impozabil s-au constatat urmatoarele deficiente:

c) Din analiza rezultatelor fiscale obtinute de societate in perioada verificata, rezulta ca societatea inregistreaza:

- anul 2006 = - xxxxx lei pierdere fiscala
- anul 2007 = - xxxx lei pierdere fiscala
- anul 2008 = xxx lei profit impozabil
- anul 2009 = xxxxx lei profit impozabil
- anul 2010 = xxxx lei profit impozabil

Referitor la pierderea fiscala in suma de xxxxx lei inregistrata in anul fiscal 2006, organul de inspectie fiscala a analizat principalele cheltuieli efectuate de societate conform balantei de verificare intocmita la 31.12.2006.

Urmare a verificarii efectuata asupra rulajelor din fisele de cont cheltuieli, s-a constatat faptul ca societatea inregistreaza cheltuieli cu redeventele, chiriile si locatiile de gestiune cont 612 in suma de xxxxx lei, compusa din cheltuieli privind redeventele aferente leasingurilor operationale, cheltuieli cu chiria spatiului situat in xxxxxx si biroul situat in xxxxxxxx.

In ceea ce priveste cheltuiala cu redeventele aferente leasingurilor operationale s-a constatat urmatoarele:

SC xxxx SA incheie in anul fiscal 2006 un numar de xx contracte de leasing operational cu SC xxxx SA , actual SC xxxx SA, avand ca obiect achizitia in sistem leasing operational a utilajelor destinate desfasurarii activitatii de emitere a tichetelor de masa si a flotei de autoturisme destinate sectorului de vanzare pe teritoriul national a tichetelor de valoare.

Contractele de leasing operational prevad achitarea de catre locatar (societatea verificata) a unei prime redevente aferente contractului de leasing reprezentand contravaloarea a 30% pana la 70% din valoarea de intrare a mijlocului fix in gestiunea locatorului, restul redeventelor fiind valori egale pe perioada de 3 ani in care s-au desfasurat contractele.

In evidenta contabila si fiscala, societatea inregistreaza prima redeventa in cuantum de 30%-70% din valoarea de intrare a bunurilor ca si cheltuiala deductibila fiscal la calculul profitului impozabil conform scadentarelor anexate la contractele de leasing.

Avand in vedere prevederile legale si faptul ca regimul de amortizare al bunurilor ce fac obiectul leasingului operational ca parte componenta a redeventei se stabileste conform Legii 15/1994, organul de inspectie fiscala a procedat la reancadrarea operatiunii in baza art. 11 din Legea 571/2003.

In acest sens, s-au recalculat cheltuielile cu redeventele aferente contractelor de leasing tinand cont de prevederile legale referitoare la componenta ratei de leasing operational. In fapt, sa repartizat pe perioada de derulare a contractului de leasing operational, prima redeventa reprezentand o cota de 30% pana la 70% din valoarea de achizitie a mijloacelor fixe din gestiunea locatorului, conform metodei de amortizare stabilita prin contractele incheiate intre parti (metoda accelerata pentru echipamente tehnologice, computere si echipamente periferice si metoda liniara pentru autoturisme), cota de beneficiu prevazuta in scadentarele contractelor ramanand neschimbata.

Organul de inspectie fiscala tanand cont de situatia contractelor de leasing si diferentele rezultate din retratarea modului de calcul al redeventelor si a implicatiilor fiscale asupra profitului impozabil a efectuat calculul impozitului pe profit avand in vedere atat cheltuielile deductibile cat si cele nedeductibile (anexa 19).

d) Din analiza modului de determinare a profitului impozabil aferent trim. III 2010 s-a constatat faptul ca societatea considera sponsorizarile acordate de societate in baza contractelor incheiate ca si cheltuiala nedeductibila fiscal in suma de xxxx lei.

Conform fisei de cont intocmite la data de 30.09.2010 cheltuielile cu sponsorizarea inregistrate in evidenta contabila sunt in suma totala de xxxx lei.

In acest fel cheltuiala nedeductibila fiscal cumulata la nivelul trim III 2010 a fost diminuata in mod eronat cu suma de xxxx lei.

De asemenea la nivelul trim IV 2010, societatea considera ca fiind nedeductibile fiscal cheltuielile cu sponsorizarile in suma de xxxx lei, in timp ce conform fisei de cont cheltuielile cu sponsorizarile acordate in anul fiscal 2010 sunt in suma de xxxxx lei.

In acest fel cheltuiala nedeductibila cumulata la nivelul trim IV 2010 a fost diminuata in mod eronat cu suma de xxxx lei.

Referitor la calculul pe cumulat pe intreg anul fiscal societatea a procedat corect in ceea ce priveste influenta cheltuielilor cu sponsorizarile acordate asupra impozitului pe profit, respectiv a tratat cheltuielile cu sponsorizarile ca nedeductibile fiscal, a determinat valoarea ce poate fi dedusa din impozitul pe profit conform legii, fara a reduce suma declarata si virata in contul impozitului pe profit.

e) Societatea inregistreaza in evidenta contabila la data de 30.06.2010 suma de xxxx lei reprezentand cheltuieli cu pierderile din creante incerte, tratate ca deductibile fiscal la calculul profitului impozabil aferent anului fiscal 2010.

Aceste creante neancasate pana la data de 30.06.2010 provin din imputarea unor daune provocate patrimoniului societatii de catre salariatul xxxx, inregistrate in contul de venituri impozabile 7588 in anul fiscal 2008.

Avand in vedere prevederile legale, organul de inspectie fiscala a stabilit cheltuiala in suma de xxxxx lei reprezentand pierderea din creantele nerecuperate ca fiind nedeductibila fiscal la calculul profitului impozabil aferent trim II 2010.

f) Societatea verificata achizitioneaza prin factura seria xxxx/22.12.2009 emisa de SC xxxx SRL o piesa de schimb in valoare de xxx lei din care TVA xxx lei.

Din verificarea efectuata, organul de inspectie fiscala retine faptul ca AFP sector xxx comunica prin adresa inregistrata la AIF xxx sub nr. xxx/12.01.2010 ca urmare a controlului Garzii Financiare-Comisariatul General s-a constatat ca SC xxxx SRL este declarata inactiva (referat xxxx/11.11.2009) si nu a desfasurat activitate de la infiintare si pana la data adresei din 06.01.2010.

In concluzie, factura de mai sus nu constituie document justificativ si ca urmare organul de inspectie fiscala a stabilit cheltuiala cu piesa de schimb inregistrata in contul 611 "Cheltuieli cu reparatiile" in suma de xxx lei ca fiind nedeductibila fiscal la calculul profitului impozabil aferent trim IV 2009.

In sinteza, referitor la modul de determinare a profitului impozabil si a impozitului pe profit avand in vedere influentele asupra veniturilor si cheltuielilor constatate la lit. A si B, organul de inspectie fiscala a stabilit :

- pentru anul fiscal 2006 diminuare pierdere cu suma de xxxxx lei
- pentru anul fiscal 2007 majorare pierdere fiscala cu suma de xxxxx lei
- pentru anul fiscal 2008 impozit pe profit suplimentar in suma de xxxx lei
- pentru anul fiscal 2009 impozit pe profit suplimentar in suma de xxxx lei
- pentru anul fiscal 2010 impozit pe profit suplimentar in suma de xxxx lei

Concluzionand, pentru perioada 01.01.2006-30.09.2011 s-a stabilit un impozit pe profit suplimentar datorat bugetului de stat in suma totala de xxxx lei.

Pentru nevirarea la termen a impozitului pe profit stabilit suplimentar, organul de inspectie fiscala a calculat dobanzi de intarziere aferente in suma de xxx lei si penalitati de intarziere aferente in suma de xxx lei.

III. Avand in vedere constatarile organului de inspectie fiscala, motivatiile contestatoarei, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare in perioada verificata, organul de solutionare a contestatiei retine urmatoarele:

In fapt, referitor la **modul de calcul al profitului impozabil** aferent perioadei verificate 01.01.2006-30.09.2011, au fost constatate urmatoarele **deficiente privind:**

- a) neanregistrarea pe venituri a tichetelor de masa cu termen de valabilitate pentru decontare expirat
- b) dobanda practicata de societate pentru imprumuturile acordate persoanelor juridice afiliate: SC xxxx SA si SC xxxx SRL**
- c) situatia contractelor de leasing operational, cheltuielile cu redeventele si metoda de amortizarre stabilita in contractele de leasing
- d) influenta cheltuielilor cu sponsorizarile acordate de societate
- e) cheltuieli provenite din creante neancasate
- f) cheltuieli cu reparatiile, respectiv privind achizitia unei piese de schimb auto de la o societate declarata inactiva

Toate deficientele mentionate mai sus, au determinat recalcularea de catre organul de inspectie fiscala a veniturilor si chetuielilor fapt ce a avut implicatie fiscala directa la stabilirea suplimentara a impozitului pe profit si a acesoriilor aferente, asa cum rezulta din decizia de impunere in speta.

Avand in vedere ca petenta prin contestatia formulata nu este de acord cu stabilirea in sarcina sa a intregii sume referitoare la impozitul pe profit suplimentar, facand inasa referire expresa doar la implicatia fiscala asupra calculului profitului impozabil in ce priveste deficienta identificata la lit. b), organul de solutionare a contestatiei retine :

Cauza supusa solutionarii este de se stabili legalitatea masurii de reconsiderare a dobanzii practicate de societate pentru imprumuturile acordate, in conditiile in care:

- societatea verificata in baza contractelor incheiate acorda imprumuturi pentru fiinantarea activitatii curente pe o perioada determinata de timp SC xxxx SA si SC xxxx SRL , in suma de xxxx lei si respectiv xxxx lei
- atat creditorul (societatea verificata) cat si imprumutatii (cele doua societati) sunt persoane juridice afiliate, fapt confirmat de structura actionariatului
- sumele imprumutate sunt in sold la 31.12.2009 in contul 461 "Debitori diversi"
- imprumuturile acordate celor doua societati au caracter ocazional, nefacand parte din activitatea curenta a societatii verificate
- dobanda practicata de societatea verificata pentru imprumuturile acordate este de 1% pe an

In drept, sunt aplicabile prevederile:

-art. 6 din OG 92/2003 R: "*Organul fiscal este indreptatit sa aprecieze, in limitele atributiilor si competentelor ce ii revin, relevanta starilor de fapt fiscale si sa adopte solutia admisa de lege, intemeiata pe constatari complete asupra tuturor imprejurarilor edificatoare in cauza.*"

-art. 11 alin 1 din Legea 571/2003 :"*La stabilirea unui impozit sau a unei taxe in intelesul prezentului cod, autoritatile fiscale pot sa nu ia in considerare o tranzactie care nu are un scop economic sau pot reincadra forma unei tranzactii pentru a reflecta continutul economic al tranzactiei.*"

-art. 23 alin 5 lit. a) din Legea 571/2003 :"*In cazul imprumuturilor obtinute de la alte entitati, cu exceptia societatilor comerciale bancare romane sau straine, sucursalele bancilor straine, cooperativele de credit, a societatilor de leasing pentru operatiuni de leasing, a societatilor de credit ipotecar si a persoanelor juridice care acorda credite potrivit legii, dobanzile deductibile sunt limitate la:*

a) nivelul ratei dobanzilor de referinta a Bancii Nationale a Romaniei, corespunzatoare ultimei luni din trimestru, pentru imprumuturile in lei."

-pct. 38 din HG 44/2004: "*Cand un contribuabil acorda un imprumut(credit) unei persoane afiliate sau atunci cand acesta primeste un astfel de imprumut(crediti), indiferent de scopul si destinatia sa, pretul pietei pentru asemenea serviciu este constituit din dobanda care ar fi fost agreata de persoane independente pentru astfel de servicii furnizate in conditii comparabile, inclusiv comisionul de administrare a creditului, respectiv imprumutului(...).*

Atunci cand se examineaza dobanda, trebuie luate in considerare: suma si durata imprumutului, natura si scopul imprumutului, garantia implicata, riscurile de schimb si costurile masurilor de asigurare a ratei de schimb, precum si alte circumstante de acordare a imprumutului. Raportarea conditiilor de imprumut are in vedere ratele dobanzii aplicate in imprejurari comparabile si in aceeasi zona valutara de o persoana independenta....."

Asa cum reiese din textele legale citate, in cazul in care se acorda un imprumut unor persoane afiliate , situatie in care se afla cele trei societati implicate in operatiunea de creditare, dobanzile practicate deductibile sunt limitate la nivelul ratei dobanzii de

referinta a BNR, iar pretul pentru un asemenea serviciu este constituit din dobanda care ar fi fost agreata de persoane independente, inclusiv comisionul de administrare a creditului.

In concluzie, tanand cont de toate aceste aspecte, organul de inspectie fiscala in mod legal a procedat la reconsiderarea dobanzii prevazute in contractele de imprumut luand in calcul dobanda de refinantare practicata pe piata interbancara de BNR pentru fiecare an fiscal in care au fost acordate imprumuturi. Astfel, au rezultat venituri impozabile suplimentare in anii fiscali 2008-2010 in suma totala de xxxxx lei ce au fost luate in calculul profitului impozabil si implicit au determinat impozit pe profit suplimentar.

Prin urmare, societatea pentru deficientele identificate la controlul fiscal efectuat datoreaza un impozit pe profit suplimentar in suma totala de xxxxx lei, precum si accesorii aferente in suma totala de xxxx lei (dobanzi si penalitati de intarziere), calculate in conformitate cu art. 119-120 din OG 92/2003 R.

Asa cum s-a prezentat in cuprinsul deciziei de impunere si a raportului de inspectie fiscala in cauza, organul de inspectie fiscala a procedat la reancadrarea operatiunilor de creditare efectuate de societatea verificata in beneficiul societatilor partenere afiliate xxxxx SRL si xxxx SA, in perioada 2008-2011.

Conform contractelor puse la dispozitie de societate a rezultat faptul ca suma de xxxxx lei si respectiv xxxxx lei reprezinta imprumuturi acordate celor doua societati pentru finantarea activitatii curente pe o perioada determinata de timp. Quantumul dobanzii percepute de societate pentru imprumuturile acordate este de 1% pe an.

Reancadrarea operatiunilor de creditare efectuate de societate a fost efectuata de organul de inspectie fiscala in baza prevederilor art. 11 din Legea 571/2003 coroborate cu prevederile pct. 38 din HG 44/2004, citate mai sus.

Referitor la pct. 22 din HG 44/2004 invocat de societate, unde se precizeaza faptul ca nu se efectueaza reconsiderarea evidentelor persoanelor afiliate....in cazul tranzactiilor intre persoane juridice romane afiliate, facem precizarea ca acelasi punct 22 din actul normativ vine si precizeaza ca "*reconsiderarea evidentelor persoanelor afiliate nu se efectueaza*

atunci cand tranzactiile dintre asemenea persoane au loc in termeni comerciali de piata libera, respectiv ca tranzactii intre persoane independente."

Ori, tocmai acest fapt a fost prezentat in cuprinsul deciziei de impunere de catre organul de control care a evidentiat faptul ca operatiunile de creditare efectuate de societate in beneficiul celor doi parteneri interni afiliati **nu au avut loc in termeni comerciali de piata libera** conditie prevazuta in mod expres in cuprinsul pct. 22 din HG 44/2004.

De asemenea, in reconsiderarea operatiunilor de creditare efectuate de societatea verificata, organul de control fiscal a invocat prevederile **art. 11 alin 1 Legea 571/2003** care precizeaza in mod expres faptul ca "*La stabilirea unui impozit sau a unei taxe in intelesul prezentului cod, autoritatile fiscale.... pot reancadra forma unei tranzactii pentru a reflecta continutul economic al tranzactiei*", coroborat cu **pct. 38 din HG 44/2004**, unde imprumuturile acordate intre societati afiliate este tratat in mod distinct, fara a se face referire la persoane afiliate romane sau straine.

In concluzie, aprecierea contribuabilului ca organul de control fiscal nu poate reancadra tranzactiile efectuate cu persoane juridice romane (in cazul de fata si afiliate) intrucat prevederile pct. 22 din HG 44/2004 nu permite acest lucru in anii 2008, 2009 si 2010 nu este fondata, intrucat tratamentul cu ocazia verificarii fiscale a avut la baza art. 11 alin 1 din Codul fiscal si pct. 38 din HG 44/2004.

Referitor la aprecierea societatii ca nu exista nici un fundament in raportarea dobanzii la rata de referinta a BNR in stabilirea veniturilor din dobanzi intrucat acest fapt nu este precizat in cuprinsul art. 11 din Legea 571/2003, retinem ca aceasta a fost luata in vedere de organul de control fiscal intrucat reflecta nivelul minim utilizat intre persoane independente in termenii comerciali de piata libera.

Faptul ca Legea 571/2003 nu precizeaza in mod expres pretul minim sau maxim in cadrul unei tranzactii economice, asa cum invoca societatea, nu anuleaza dreptul organului fiscal sa aprecieze starea de fapt si sa reanadreze operatiunile pentru a reflecta cat mai aproape pretul de piata asa cum prevede art. 11 alin 1 din Legea 571/2003 coroborat cu cele ale pct. 38 din HG 44/2004.

In plus, asa cum precizeaza si societatea in cuprinsul contestatiei, nivelul deductibil al dobanzilor acceptate de Codul fiscal se limiteaza la nivelul dobanzii de referinta a BNR comunicata pentru fiecare an fiscal in parte.

Facem de asemenea precizarea ca, **prin contestatia depusa**, societatea solicita anularea intregii sume suplimentare reprezentand impozit pe profit si accesorii aferente, desi aceasta este influentata si de alte constatari ale organului de control pentru care petenta nu aduce nici o motivatie. Ca urmare contestatia va fi respinsa ca neantemeiata si insuficient motivata.

Pentru considerentele retinute in baza art. 211 (5) din OG 92/2003 R

DECIDE

Respingerea contestatiei ca neantemeiata si insuficient motivata pentru suma totala de **xxxxx lei**, din care:

- xxxx lei impozit pe profit
- xxx lei dobanzi de intarziere impozit pe profit
- xx lei penalitati de intarziere impozit pe profit

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul xxxx in termen de 6 luni de la data comunicarii.

DIRECTOR EXECUTIV

VIZAT
SEF SERV. JURIDIC