

**MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
AGENTIA NATIONALA DE ADMINISTRARE
FISCALA**

Directia generala de solutionare a
contestatiilor

DECIZIA NR. 208 / 16.07.2004

privind solutionarea contestatiei depusa de
societate din judetul Dambovita
inregistrata la Ministerul Finantelor Publice sub **nr.341168/2004**

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala a fost sesizata de Directia controlului fiscal Dambovita prin adresa nr.2769/07.06.2004, inregistrata la Agentia Nationala de Administrare Fiscala - Directia generala de solutionare a contestatiilor sub nr.341168/07.06.2004, asupra contestatiei depusa de societate.

Contestatia este formulata impotriva masurilor dispuse prin procesul verbal incheiat in data de 18.05.2004 de organele de control din cadrul Directiei controlului fiscal privind obligatiile suplimentare de plata reprezentand debite, dobanzi si penalitati de intarziere, stabilite de plata ca urmare a constatarii pierderii inlesnirilor acordate in urma privatizarii, in conformitate cu prevederile Legii nr.137/2002.

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art.171 alin.1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala.

Constantand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.169, art.171 alin.1 si art.173 alin.1 lit.b) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala este legal investita sa solutioneze contestatia formulata de societate.

I. Prin contestatia formulata societatea solicita admiterea contestatiei si anulara in parte a procesului verbal pentru urmatoarele considerente :

societatea a fost privatizata in cursul anului 2002 si a beneficiat de o serie de inlesniri la plata obligatiilor bugetare restante la 31.12.2001, acordate in baza prevederilor art.18 alin.12) din Legea nr.137/2002 privind unele masuri pentru accelerarea privatizarii.

Societatea arata ca in luna decembrie 2002 a beneficiat de inlesnirea la plata, in baza ordinului comun inregistrat la APAPS sub

nr.127/17.12.2002 impreuna cu creditorii bugetari, respectiv Ministerul Finantelor Publice, Ministerul Muncii si Solidaritatii Sociale si Casa Nationala a Asigurarilor de Sanatate, pentru urmatoarele obligatii bugetare, astfel :

a) amanarea in vederea scutirii obligatiilor restante la 31.12.2001, respectiv :

- amenzi conform OG 18/1994,
- contributie asigurari sociale si contributie de asigurari sociale a angajatorului,

- contributia 5% de asigurari pentru somaj a angajatorului,

b) esalonarea la plata pe 5 ani, cu 6 luni perioada de gratie, obligatiile bugetare reprezentand :

- impozit pe dividende, majorari si penalitati de intarziere,

- contributie angajator la fondul de asigurari de sanatate,

c) amanarea in vederea scutirii majorarilor si penalitatilor aferente obligatiilor bugetare reprezentand :

- fond solidaritate

- fond invatamant

- contributie asigurari sociale si contributie de asigurari sociale a angajatorului,

- contributie 5% de asigurari pentru somaj a angajatorului,

- contributie angajator la fondul de asigurari de sanatate.

Societatea arata ca desi la art.2 din ordinul comun se prevedea ca obligatiile bugetare datorate si neachitate cu termene scadente intre 01.01.2002 si data de 1 a lunii urmatoare intrarii in vigoare a Legii nr.137/2002, respectiv data de 01.04.2002, se pot achita pana la 31.12.2002, iar la art.4 se preciza ca obligatiile bugetare datorate si neachitate cu termen scadent intre data de 01.04.2002 si data intrarii in vigoare a Ordinului se pot achita pana la data de 20.12.2002, acest lucru nu a putut fi posibil intrucat, desi a fost emis la data de 17.12.2002 a fost comunicat societatii in data de 10 ianuarie 2003, ceea ce a atras "dupa sine punerea societatii in imposibilitatea de a-si indeplini obligatiile la termenele mentionate".

Societatea considera ca momentul de la care Ordinul nr.127/2002 a inceput sa produca efecte este ulterior datei comunicarii, respectiv 10.01.2003, data la care a luat cunostinta de continutul actului, iar neachitarea in termen a obligatiilor bugetare prevazute in ordin nu "trebuia retinuta ca o incalcare a conditiilor de acordare a inlesnirilor".

In continuare, societatea arata ca in cursul lunii ianuarie 2003 "Directia Generala a Finantelor Publice Dambovita a compensat reprezentand impozit pe dividende impreuna cu majorari si penalitati cu

TVA ce urma sa fie rambursata, desi plata obligatiei bugetare era reesalonata pe o perioada de 5 ani, cu 6 luni perioada de gratie".

Contestatoarea precizeaza ca in luna martie 2003 au fost emise "doua noi ordine comune, respectiv Ordinul comun APAPS - MMSS nr.20/2003 si Ordinul comun APAPS - CNAS nr.18/2003, care au abrogat Ordinul comun nr.127/2002 si care au avut ca obiect acordarea de facilitati societatii pentru aceleasi sume ca si cele cuprinse in ordinul abrogat, cu exceptia celor care au fost compensate cu TVA de rambursat".

In continuare societatea arata ca, urmare verficarilor efectuate de Curtea de Conturi - Camera de Conturi Dambovita, s-a stabilit de plata o suma reprezentand "diferenta dintre contributia de asigurari sociale datorata de catre angajator pentru conditiile normale de munca si cea datorata pentru conditii deosebite de munca".

Intrucat o parte din suma stabilita intra sub incidenta dispozitiilor Legii nr.137/2002, societatea a solicitat emiterea unui nou ordin care sa reglementeze aceasta situatie, fapt ce a condus ca in cursul lunii octombrie 2003 sa fie emis Ordinul comun APAPS - MMSSF nr.211/31.10.2003, care a abrogat Ordinul comun nr.20/2003, in continutul caruia "obligatiile la bugetul asigurarilor sociale de stat si somaj sa fie majorate, iar celelate sume ramanand identice cu cele din ordinul abrogat".

Societatea sustine ca in data de 26 noiembrie 2003 "Ordinul comun nr.211/2003 este anulat prin emiterea Addendumului nr.232/2003 si prin care se completeaza Ordinul comun nr.20/2003, deja abrogat, prin scutirea la plata sumei reprezentand diferenta constatata de Curtea de Conturi".

In continuare societatea considera ca masurile dispuse prin actul de control contestat nu sunt "legale si nici intemeiate" intrucat organele de control nu a luat in considerare si nu au aplicat prevederile art.18 din Legea nr.137/2002, art.33 din Ordonanta de urgenta a Guvernului nr.26/2004 si art.10 alin.2) din Ordonanta Guvernului nr.29/2004, asa cum a fost modificat si aprobat prin Legea nr.116/2004.

Societatea solicita suspendarea masurilor dispuse prin actul de verificare pana la solutionarea contestatiei, intrucat executarea silita ar avea drept consecinta inchiderea societatii si "aparitia unor grave probleme de natura sociala".

II. Prin procesul verbal incheiat in data de 18.05.2004 organele de control din cadrul Directiei controlului fiscal Dambovita au constatat urmatoarele :

Societatea comerciala a fost privatizata in cursul anului 2002 si a beneficiat de prevederile Legii nr.137/2002 privind unele masuri

pentru accelerarea privatizării, în sensul că au fost acordate înlesniri la plata obligațiilor bugetare restante la 31.12.2001, în baza unor ordine comune ale creditorilor bugetari și instituției publice implicate și anume, Ordinul comun APAPS/MFP/MMSS/CNAS nr.127/17.12.2002, Ordinul comun APAPS/MMSS nr.20/31.03.2003, Ordinul comun APAPS/CNAS nr.18/31.03.2003, Ordinul comun APAPS/MMSSF nr.211/31.10.2003, Addendum la Ordinul comun nr.20/2003.

Urmare verificării modului de respectare a condițiilor prevăzute în înlesnirile de plată acordate, s-a constatat că obligațiile bugetare datorate și neachitate cu termene scadente în perioada 01.01.2002 - 17.12.2002, nu au fost achitate la datele de 31.12.2002, respectiv 20.12.2002 în conformitate cu prevederile art.2 și art.4 din Ordinul comun nr.127/17.12.2002, iar prin nerespectarea condițiilor impuse a rezultat că societatea nu mai poate beneficia de facilitățile acordate în urma privatizării.

De asemenea, din verificarea celorlalte documente ce privesc obligațiile bugetare care fac obiectul prevederilor Legii nr.137/2002 s-au constatat abateri de la prevederile legale care au condus la anularea facilităților acordate.

Astfel, pentru obligațiile bugetare datorate și neachitate pe perioada cuprinsă între data de 01.01.2002 și data semnării contractului de vânzare - cumpărare de acțiuni, majorările de întârziere au fost actualizate cu întârziere, respectiv la data de 11.11.2003 pentru obligația la fondul de asigurări sociale de sănătate și la data de 27.11.2003 pentru contribuția de asigurări sociale și contribuția de asigurări sociale a angajatorului, obligațiile respective fiind esalonate la plată prin convenția încheiată cu MMSS în 24.12.2003 și CNAS în 28.10.2003;

- obligațiile bugetare stabilite de plată prin actul de control nr.1897/25.04.2003 nu au fost plătite de către societate, ci au fost esalonate la plată prin Convenția cu MMSS nr.885 RU/24.12.2003;

- urmare modificărilor privind încadrarea locurilor de muncă în condiții deosebite și speciale de muncă, contribuția de asigurări sociale a angajatorului, calculată pe perioada aprilie 2001 - decembrie 2002, nu a fost achitată în termen, o parte din sumă fiind scutită la plată, conform Ordinului comun APAPS/MMSSF nr.211/31.10.2003, alta parte din sumă a fost esalonată la plată prin Convenția nr.885 RU/24.12.2003, iar alta parte din sumă a fost achitată până la data de 13.11.2003;

- pentru obligațiile de plată accesoriile nu au fost calculate corect și ca atare nu au fost virate în cuantumul legal.

Urmare anulării înlesnirilor la plată acordate în baza prevederilor Legii nr.137/2002, începând cu data de 20.12.2002, organele de control au stabilit în sarcina societății obligații fiscale de plată reprezentând debite, dobânzi și penalități de întârziere.

III. Avand in vedere actele si documentele dosarului, sustinerile contestatoarei in raport cu prevederile actelor normative invocate de contestatoare si de organul de control, se retin urmatoarele :

Directia generala de solutionare a contestatiilor este investita sa se pronunte asupra legalitatii masurii dispusa de organele de control privind obligarea societatii la plata unor sume care au facut obiectul inlesnirilor acordate de Autoritatea pentru Privatizare si Administrarea Participatiilor Statului si Ministerul Muncii si Solidaritatii Sociale prin Ordinele comune nr.18 si nr.20/31.03.2003 si Addendum-ul din data de 26.11.2003, in vigoare la data controlului, in situatia in care in cuprinsul actului contestat nu s-a precizat daca au fost respectate conditiile prevazute de respectivele ordine comune.

In fapt, urmare privatizarii societatea a beneficiat de o serie de inlesniri la plata obligatiilor bugetare restante la 31.12.2001, acordate in baza prevederilor din Legea nr.137/2002 privind unele masuri pentru accelerarea privatizarii.

Astfel, art.18 alin.1) lit.a) din Legea nr.137/2002 privind unele masuri pentru accelerarea privatizarii prevede ca :

"Institutiile publice implicate si institutiile bugetare creditoare, la solicitarea institutiei publice implicate, vor acorda societăților comerciale cu capital majoritar de stat, aflate în proces de privatizare, următoarele înlesniri care vor fi cuprinse în dosarul de prezentare:

a) scutirea totală sau parțială la plată a obligatiilor restante la data de 31 decembrie 2001, reprezentând impozite, taxe, contributii si alte venituri bugetare, precum si cele reprezentând creantele proprii si cele provenite din credite bugetare gestionate de institutia publică implicată. În cazul scutirii parțiale, diferenta rămasă va fi achitată esalonat, conform graficului aprobat de către creditorul bugetar, respectiv institutia publică implicată, după caz;[.]"

iar alin.12 din acelasi act normativ precizeaza ca :

"Înlesnirile la plată prevăzute în prezentul articol se acordă prin ordin comun al creditorilor bugetari si institutiei publice implicate."

Avand in vedere prevederile legale si documentele aflate la dosar se retine ca societatea a fost privatizata in cursul anului 2002 si a beneficiat de o serie de inlesniri la plata obligatiilor bugetare restante la 31.12.2001, acordate in baza prevederilor art.18 alin.12) din Legea nr.137/2002 privind unele masuri pentru accelerarea privatizarii, prin ordine comune ale creditorilor bugetari si institutiei publice implicate.

Astfel, in baza Ordinului comun APAPS/MFP/MMSS/CNAS nr.127 din 17.12.2002 societatea a beneficiat de inlesniri la plata obligatiilor bugetare, fiind conditionate de :

- achitarea obligatiilor cu termene scadente in perioada 01.01 - 01.04.2002 pana la data de 31.12.2002;

- achitarea obligatiilor cu termene scadente dupa data de 01.04.2002 pana la data de 20.12.2002.

Organele de control au constatat ca aceste conditii nu au fost respectate si in consecinta nu mai poate beneficia de facilitatile acordate in urma privatizarii. Contestatoarea invoca in sustinerea contestatiei faptul ca Ordinul comun i-a fost adus la cunostinta abia in data de 10.01.2003, cand termenele pana la care aveau obligatia sa achite obligatiile bugetare restante erau expirate.

Ordinul comun nr.127/17.12.2002 a fost abrogat prin Ordinele comune APAPS/MMSS nr.20/31.03.2003 si respectiv APAPS/CNAS nr.18/31.03.2003, prin care s-au acordat societatii facilitati pentru aceleasi sume datorate bugetelor administrate de MMSS si CNAS, cuprinse in ordinul abrogat.

Prin Ordinele comune nr.18 si nr.20 a fost eliminata conditia achitarii obligatiilor datorate intre 01.01.2002 si 01.04.2002 pana la data de 31.12.2002.

Ordinul comun nr.20/31.03.2003 a fost anulat prin Ordinul comun APAPS/MMSSF nr.211/31.10.2003 in cuprinsul caruia au fost preluate sumele care au facut obiectul inlesnirilor prin ordinul anulat, adaugandu-se si o suma , stabilita ca obligatie de plata printr-un act de control dresat de reprezentantii Curtii de conturi.

Prin Addendum-ul la Ordinul comun nr.20/31.03.2003, incheiat in data de 26.11.2003, APAPS si MMSSF au acordat societatii scutirea la plata a sumei stabilite de Curtea de conturi, prevazuta in Ordinul comun nr.211/31.10.2003.

De asemenea, la art.3 din Addendum s-a facut mentiune ca "Inlesnirile acordate prin prezentul Addendum isi pierd valabilitatea daca nu se respecta conditiile din Ordinul comun nr.20/31.03.2003 APAPS si nr.92/28.03.2003 MMSS", iar la art.4 s-a precizat ca "Prezentul Addendum completeaza Ordinul comun nr.20/31.03.2003 APAPS si nr.92/28.03.2003 MMSS si face parte integranta din acesta".

Din prezentarea cronologica a Ordinelor comune emise se retine ca la data incheierii actului de verificare contestat, respectiv 18.05.2004, societatea beneficia de inlesnirile acordate prin Ordinele comune nr.18 si nr.20/31.03.2003 completat prin Addendum-ul nr.232/26.11.2003.

Cauza supusa solutionarii nu este respectarea conditiilor pentru mentinerea facilitatilor acordate prin Ordinul comun nr.127/17.12.2002, ci daca organele de control puteau pretinde plata unor sume ce faceau obiectul inlesnirilor acordate prin Ordinele comune

nr.18 si nr.20/31.03.2003, cat si cele acordate prin Addendum-ul nr.232/26.11.2003.

Astfel, in baza Ordinului comun nr.18/31.03.2003 societatea beneficiaza de esalonarea la plata a contributiei angajator la fondul national de asigurari sociale de sanatate si amanarea la plata in vederea scutirii a dobanzilor si penalitatilor de intarziere aferente.

Prin Ordinul comun nr.20/31.03.2003 se scutesc la plata obligatiile de plata restante la bugetul asigurarilor de stat si la bugetul asigurarilor pentru somaj la data de 31.12.2001 precum si dobanzile si penalitatile de intarziere aferente, iar prin Addendum-ul nr.232/26.11.2003 se scuteste la plata suma reprezentand diferenta dintre contributia de asigurari sociale pentru conditii normale de munca si contributia de asigurari sociale pentru conditii deosebite de munca datorata de angajator.

De asemenea, se retine ca atat Ordinele comune mentionate cat si Addendum-ul erau in vigoare la data controlului iar odata comunicate societatii acestea au intrat in circuitul civil si au produs efecte juridice.

Prin acordul lor de vointa, partile semnatare ale Addendum-ului la Ordinul comun nr.20/31.03.2003, respectiv APAPS si Ministerul Muncii, Solidaritatii Sociale si Familiei au inteles sa anuleze Ordinul comun nr.211/31.10.2003 si nr.543/29.10.2003, act prin care fusese anterior anulat Ordinul comun nr.20/2003.

Acest fapt coroborat cu prevederile art.3 din Addendum potrivit carora "inlesnirile acordate prin prezentul Addendum isi pierd valabilitatea daca nu se respecta conditiile din Ordinul comun nr.20/31.03.2003 [...]" si cu cele ale art.4 din acelasi act, in conformitate cu care Addendum-ul "completeaza Ordinul comun nr.20/31.03.2003 [...]", conduce la concluzia ca partile semnatare, prin acordul lor de vointa, au inteles sa repuna in vigoare prevederile Ordinului comun nr.20/2003, ordin ale carui prevederi erau in vigoare la data controlului.

In acelasi sens s-a pronuntat si Directia juridica din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala prin adresele nr.555815/29.06.2004 si nr.555815/555913/07.07.2004, conexe la dosarul cauzei.

In aceasta situatie, se retine ca la data controlului Ordinele comune nr.18 si nr.20/2003 astfel cum a fost completat prin Addendum erau in vigoare si produceau efecte.

Avand in vedere ca la stabilirea obligatiilor de plata organele de control nu au avut in vedere Ordinele comune nr.18 si nr.20/2003 cat si Addendum-ul nr.232/26.11.2003 si au stabilit de plata sume ce faceau obiectul inlesnirilor acordate prin acestea, urmeaza sa se desfiinteze capitolul din procesul verbal contestat, iar organele de control, prin alte

persoane decat cele care au incheiat actul atacat si desfiintat, in functie de cele retinute in prezenta decizie sa procedeze la refacerea controlului pentru aceeasi perioada si pentru acelasi tip de obligatii bugetare.

La reverificare organele de control vor analiza respectarea de catre societatea contestatoare a conditiilor prevazute de Ordinele comune nr.18 si nr.20/2003, completate cu Addendum-ul din data de 26.11.2003.

Pentru considerentele retinute si in temeiul art.18 alin.1) si alin.12) din Legea nr.137/2002 coroborat cu art.180 alin.3) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, se

DECIDE

Desfiintarea procesului verbal din data de 18.05.2004 incheiat de catre organele de control din cadrul Directiei controlului fiscal Dambovita pentru suma reprezentand debite, dobanzi si penalitati de intarziere stabilite de plata urmare a constatarii pierderii inlesnirilor acordate in urma privatizarii, in conformitate cu prevederile Legii nr.137/2002, urmand ca organele de control prin alte persoane decat cele care au incheiat actul atacat si desfiintat, sa procedeze la verificarea aceluiasi tip de obligatii pentru aceeasi perioada in sensul celor retinute in prezenta decizie.

**DIRECTOR GENERAL
ION CAPDEFIER**

I.I./09.07.2004