

MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
AGENTIA NATIONALE DE ADMINISTRARE FISCALA
Directia generala de solutionare
a contestatiilor

Decizia nr. 193/ 2004
privind solutionarea contestatiei depusa de
SC X SA

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala a fost sesizata de Directia generala a finantelor publice asupra contestatiei formulata de **SC X SA**.

Obiectul contestatiei il constituie suma reprezentand debite, dobanzi si penalitati de intarziere stabilite prin procesul verbal din 31.03.2004, incheiat de organele de control din cadrul Directiei Controlului Fiscal, ca urmare a constatarii pierderii de catre **SC X SA** a inlesnirilor la plata acordate de creditorii bugetari prin ordine comune.

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

Directia generala de solutionare a contestatiilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala constatand ca in speta sunt indeplinite dispozitiile art.169 (1) si art.173 (1) b) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala este legal investita sa solutioneze contestatia formulata de **SC X SA**.

I. Prin contestatia formulata societatea contestatoare invoca in sustinere urmatoarele argumente:

In fapt, contestatoarea mentioneaza ca nu a motivat niciodata ca eventualele nerespectari ale unor prevederi legale au fost determinate de faptul ca aportul banesc necesar unor plati s-a efectuat in luna decembrie 2003. Imprumutul a fost acordat de catre actionarul majoritar al societatii, G in luna decembrie 2003 datorita faptului ca nu s-a putut incheia nici un contract de credit cu vreo institutie bancara pana la prezentarea in original a ordinelor comune si a notei de control din partea administratiei fiscale prin care sa se certifice anularea datoriilor.

In ceea ce priveste ordinele comune, intrucat acestea au fost eliberate la sfarsitul lunii noiembrie 2003, respectiv decembrie 2003, datele de eliberare sunt date certe pentru calculul obligatiilor bugetare.

Societatea contestatoare mentioneaza ca nu a primit nici o atentionare, somatie sau orice alt act emis de Directia generala a finantelor publice prin care sa se comunice ca societatea ar avea datorii curente neachitate si prin care sa se precizeze suma de plata si data platii. In consecinta, in lipsa unui astfel de document societatea a procedat la efectuarea de plati in data de 19.12.2003.

Totodata, societatea contestatoare mentioneaza ca dupa plata obligatiilor bugetare in data de 19.12.2003, Directia generala a finantelor publice a eliberat documente prin care se certifica ca societatea nu are nici o datorie neachitata la termen.

Societatea contestatoare sustine ca adresa Directiei juridice din cadrul Ministerului Finantelor Publice, mentionata de organele de control prin actul de control contestat, pronuntata intr-o speta similara nu este opozabila societatii intrucat nu a fost data de Comisia fiscala centrala sau publicata in Monitorul oficial.

SC X SA isi completeaza contestatia cu adresele transmise Directiei generale de solutionare a contestatiilor de catre directia judeteană care contin **motivele de drept** ale contestatiei.

Astfel, societatea considera ca se incadreaza in prevederile art.X alin.(2) din OUG nr.29/2004, aprobata prin Legea nr.116/22.04.2004, care precizeaza: „Debitorii care au beneficiat de inlesniri la plata obligatiilor fiscale restante, in conformitate cu prevederile Legii nr.137/2002 privind unele masuri pentru accelerarea privatizarii, si care fac dovada ca pana la 31 martie 2004 inclusiv au constituit in favoarea creditorilor bugetari garantiile necesare derularii inlesnirilor acordate beneficiaza de valabilitatea inlesnirilor la plata, cu toate efectele prevazute de reglementarile legale in vigoare” si, in prevederile art.33 din OUG nr.26/30.04.2004 care precizeaza ca:”In situatia in care ordinele comune pentru acordarea inlesnirilor la plata obligatiilor bugetare au fost emise intr-o perioada mai mare de 90 de zile de la semnarea contractului de vanzare-cumparare de actiuni, iar societatile comerciale si-au achitat obligatiile bugetare curente a fiecarui an fiscal, cu termen scadente incepand cu data semnarii contractului de vanzare-cumparare de actiuni pana la data de 20 decembrie a fiecarui an fiscal, inlesnirile la plata obligatiilor bugetare acordate societatilor comerciale prin ordine comune isi mentin valabilitatea cu toate efectele prevazute de lege.”

Fata de cele mentionate societatea constatoare solicita anularea masurilor dispuse prin procesul verbal.

II. Prin **procesul verbal** din 31.03.2004 organele de control din cadrul Directiei controlului fiscal au verificat valabilitatea inlesnirilor la plata acordate **SC X SA** prin ordine comune de creditorii bugetari in vederea calcularii, conform adresei Directiei de specialitate din cadrul Ministerului Finantelor Publice, de dobanzi si penalitati de intarziere aferente obligatiilor bugetare datorate si neachitate la data de 31.12.2001, care fac obiectul inlesnirilor la plata conform Legii nr.137/2002, de la data transferului dreptului de proprietate (17.07.2002) pana la data emiterii ordinelor comune.

Aceste accesorii urmau sa fie cuprinse in certificate de obligatii bugetare in vederea scutirii agentului economic de la plata acestora prin

acte aditionale la ordine comune numai in conditiile pastrarii valabilitatii inlesnirilor la plata acordate de creditorii bugetari prin ordine comune.

Organele de control au constatat ca la solicitarea APAPS, urmare a semnarii contractului de vanzare-cumparare cu G, au fost incheiate trei procese verbale de control pentru determinarea obligatiilor bugetare pana la data transferului dreptului de proprietate (17.07.2003), pentru care sa se acorde inlesniri la plata obligatiilor la bugetul de stat, bugetul asigurarilor sociale si asigurarilor de somaj si bugetul de asigurari sociale de sanatate datorate si neachitate de **SC X SA** .

Prin procesul verbal de control din 18.09.2003 organele de control din cadrul Direcției controlului fiscal au constatat ca societatea datora la bugetul de stat la data de 17.07.2003 debite, dobanzi si penalitati de intarziere din care o parte reprezinta debite la bugetul de stat restante la data de 31.12.2001 si ramase neachitate la data eliberarii certificatului de obligatii bugetare precum si dobanzi si penalitati de intarziere calculate pana la data transferului dreptului de proprietate asupra actiunilor (17.07.2003) .

In baza procesului verbal din 18.09.2003 a fost emis de catre Directia generala a finantelor publice certificatului de sarcini fiscale din 26.09.2003.

Ulterior, prin Ordinul comun din 17.11.2003 incheiat intre APAPS si Ministerul Finantelor Publice s-au acordat **SC X SA** inlesniri la plata obligatiilor la bugetul de stat pentru suma din certificatului de obligatii bugetare.

Prin procesul verbal de control din 03.09.2003 organele de control din cadrul DGMSS au constatat ca societatea datora la bugetul asigurarilor sociale de stat si asigurarilor de somaj la data de 17.07.2003 debite, dobanzi si penalitati de intarziere din care o parte reprezinta debite restante la 31.12.2001 si ramase neachitate la data eliberarii certificatului de obligatii bugetare precum si dobanzi si penalitati de intarziere calculate pana la data transferului dreptului de proprietate

In baza procesului verbal din 03.09.2003 a fost emis de catre DGMSS certificatului de sarcini fiscale

Ulterior, prin Ordinul comun incheiat intre APAPS si MMSSF s-au acordat inlesniri la plata obligatiilor la bugetul asigurarilor sociale de stat si asigurarilor de somaj pentru suma din certificatului de obligatii bugetare.

Prin procesul verbal din 01.04.2003 organele de control din cadrul CJAS au constatat ca din suma datorata la bugetului de asigurari sociale de sanatate la data de 17.07.2003, o parte reprezinta debite restante la 31.12.2001 si ramase neachitate la data eliberarii certificatului de obligatii bugetare precum si dobanzi si penalitati de intarziere calculate pana la data transferului dreptului de proprietate.

In baza procesului verbal din 01.04.2003 a fost emis de catre CJAS certificatul de sarcini fiscale din 12.12.2003.

Ulterior, prin ordinul comun din 24.12.2003 incheiat intre APAPS si CNAS s-au acordat **SC X SA** inlesniri la plata obligatiilor datorate la bugetul de asigurari sociale de sanatate pentru suma din certificatul de obligatii bugetare.

In consecinta, organele de control au constatat ca APAPS si institutiile publice creditoare respectiv Ministerul Finantelor Publice, Ministerul Muncii, Solidaritatii Sociale si a Familiei si Casa Nationala de Asigurari de Sanatate, au acordat prin ordine comune, in baza Legii nr.137/2002, cu modificarile si completarile ulterioare, **SC X SA** inlesniri la plata pentru debitele restante la 31.12.2001 si pentru dobanzile si penalitatile de intarziere calculate pana la data transferului dreptului de proprietate, cuprinse in certificatele de sarcini fiscale.

Pentru calculul dobanzilor si penalitatilor de intarziere dintre data transferului dreptului de proprietate si data emiterii ordinelor comune organele de control au procedat la verificarea valabilitatii inlesnirilor la plata, in baza prevederilor pct.6 art.18 din Legea nr.137/2002, asa cum a fost modificat prin OUG nr.8/2003, la care se precizeaza ca *inlesnirile la plata isi pierde valabilitatea in situatia in care societatea nu isi achita obligatiile curente ale fiecarui an fiscal cu termen scadente incepand cu data semnarii contractului de vanzare-cumparare, iar in cazul in care societatea comerciala nu isi achita la scadenta obligatiile bugetare curente poate efectua plata acestora in cel mult 90 de zile impreuna cu dobanzile de intarziere dar nu mai tarziu de data de 20 decembrie a fiecarui an fiscal.*

Conform art.104 din OG nr.92/2003 ordinea stingerii datoriilor este ca si in OG nr.61/2002:obligatii cu termene de plata in anul curent, obligatii de plata datorate si neachitate la 31 decembrie a anului precedent, in ordinea vechimii, si dobanzile si penalitatile de intarziere aferente.

Organele de control au constatat ca **SC X SA** a efectuat plata debitelor, dobanzilor si penalitatilor de intarziere inscrise in certificatele de sarcini fiscale emise de cei trei creditorii bugetari, „ obligatii aferente perioadei dintre ianuarie 2002 si data semnarii contractului de vanzare-cumparare, in intervalul de timp dintre data semnarii contractului de vanzare-cumparare si data de 19.12.2003, insa in principal pe data de 19.12.2003”.

In raport de prevederile art.18 pct.6 din Legea nr.137/2002, asa cum a fost modificat prin OUG nr.8/2003 organele de control au constatat ca societatea a efectuat platile in afara termenului de 90 de zile prevazut legal. Astfel, prin nerespectarea prevederilor legale societatea nu si-a indeplinit obligatiile asumate odata cu semnarea contractului de vanzare-cumparare precum si cele inscrise in ordinele comune emise de creditorii bugetari.

Ca urmare, organele de control au constatat ca inlesnirile la plata si-au pierdut valabilitatea, motiv pentru care au procedat la recalcularea obligatiilor bugetare.

Organele de control nu au retinut motivarea societatii ca intarzierea la efectuarea platilor a fost determinata de emiterea ulterioara incheierii contractului de vanzare-cumparare a ordinelor comune precum si de faptul ca aportul banesc "necesar platii datoriilor inscise in certificatele de sarcini fiscale" nu a putut fi efectuat decat in luna decembrie 2003 cand s-au efectuat platile, pe motivul ca Legea 137/2002 asa cum a fost modificata prin OUG nr.8/2003 prevede in mod expres ca termenul de plata al obligatiilor bugetare inregistrate ulterior datei pana la care se acorda facilitatile (31.12.2001), inclusiv a dobanzilor si a penalitatilor este **de 90 de zile dar nu mai tarziu de 20 decembrie**, iar conditia de 20 decembrie „ nu se refera la obligatiile bugetare inclusiv dobanzile si penalitatile de intarziere care aveau termene de plata scadente incepand cu data semnarii contractului de vanzare-cumparare.”

Urmare a recalcularii obligatiilor bugetare in conditiile constatarii pierderii inlesnirilor acordate prin ordine comune au rezultat debite, dobanzi de intarziere si penalitati de intarziere.

III. Luand in considerare constatarile organului de control, motivele invocate de societatea contestatoare **SC X SA**, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative invocate de contestatoare si de organele de control, se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca masura dispusa de organele de control privind pierderea inlesnirilor la plata obligatiilor bugetare acordate contestatoarei de creditorii bugetari prin Ordinul comun din 17.11.2003, Ordinul comun din 20.11.2003, Ordinul comun din 24.12.2003, mai poate fi mentinuta in conditiile in care ordinele comune au fost emise intr-un termen mai mare de 90 de zile, iar societatea si-a achitat obligatiile bugetare curente pana la data de 20.12.2003, in sensul dispozitiilor OUG nr.26/2004 intrata in vigoare ulterior controlului.

In fapt, la data de 16.07.2003 a fost incheiat contractul de vanzare-cumparare intre APAPS si G, actionar majoritar al **SC X SA**, iar la data de 17.07.2003 s-a realizat transferul dreptului de proprietate asupra actiunilor, conform constatarilor organului de control.

Urmare a privatizarii, **SC X SA** a beneficiat in baza Ordinului comun din 17.11.2003, incheiat intre APAPS si MFP, a Ordinului comun din 20.11.2003, incheiat intre APAPS si MMSSF si a Ordinului comun din 24.12.2003 incheiat intre APAPS si CNAS de inlesniri la plata obligatiilor datorate bugetului de stat, bugetului asigurarilor sociale de stat si asigurarilor de somaj si bugetului asigurarilor sociale de sanatate, restante

la 31.12.2001 si ramase neachitate la data eliberarii certificatelor de obligatii bugetare si a dobanzilor si a penalitatilor de intarziere calculate pana la data transferului dreptului de proprietate (17.07.2003).

La solicitarea Directiei de specialitate din cadrul Ministerului Finantelor Publice, prin procesul verbal contestat organele de control au verificat valabilitatea inlesnirilor la plata acordate societatii prin ordine comune, in vederea eliberarii de certificate de obligatii bugetare pentru dobanzile si penalitatile aferente obligatiilor bugetare datorate si neachitate la data de 31.12.2001, calculate de la data transferului dreptului de proprietate al actiunilor (17.07.2003) si pana la data emiterii ordinelor comune, in vederea scutirii lor prin acte aditionale la ordine comune conform prevederilor Legii nr.609/2003.

Prin procesul verbal organele de control au constatat ca **SC X SA** a efectuat plata debitelor, dobanzilor si penalitatilor de intarziere inscrise in certificatele de sarcini fiscale emise de cei trei creditorii bugetari, „obligatii aferente perioadei dintre ianuarie 2002 si data semnarii contractului de vanzare-cumparare, in afara termenul legal de plata prevazut atat prin art.18 pct.6 din Legea nr.137/2002, asa cum a fost modificat prin OUG nr.8/2003 cat si prin ordinele comune. In consecinta, organele de control au constatat ca societatea contestatoare se gaseste in situatia pierderii valabilitatii inlesnirilor la plata, motiv pentru care au procedat la recalcularea obligatiilor bugetare datorate celor trei creditorii bugetari. Organele de control nu au retinut motivatia societatii ca intarzierea la efectuarea platilor a fost determinata de emiterea ulterioara incheierii contractului de vanzare-cumparare a ordinelor comune precum si de faptul ca aportul banesc “necesar platii datoriilor inscrise in certificatele de sarcini fiscale” nu a putut fi efectuat decat in luna decembrie 2003 cand s-au efectuat platile, pe motivul ca Legea 137/2002 asa cum a fost modificata prin OUG nr.8/2003 prevede in mod expres ca termenul de plata al obligatiilor bugetare inregistrate ulterior datei pana la care se acorda facilitatile (31.12.2001), inclusiv a dobanzilor si a penalitatilor este **de 90 de zile dar nu mai tarziu de 20 decembrie**, iar conditia de 20 decembrie „ nu se refera la obligatiile bugetare inclusiv dobanzile si penalitatile de intarziere care aveau termene de plata scadente incepand cu data semnarii contractului de vanzare-cumparare.”

In drept, sunt incidente prevederile pct.2 art.12 din OUG nr.8/2003, potrivit caruia alineatul (6) al articolului 18 din Legea nr.137/2002 are urmatorul cuprins:

„Inlesnirile la plata prevazute la alin.(1), (2) si (4) isi pierd valabilitatea si in situatia in care societatea comerciala nu isi achita obligatiile bugetare curente ale fiecarui an fiscal cu termene scadente incepand cu data semnarii contractului de vanzare-cumparare de actiuni. In cazul in care societatea comerciala nu achita la scadenta obligatiile bugetare curente, poate efectua plata acestora in cel mult 90 de zile,

impreuna cu dobanzile si penalitatile de intarziere aferente, dar nu mai tarziu de data de 20 decembrie a fiecarui an fiscal.”

Dispozitiile pct.2 art.12 din OUG nr.8/2003 se coroboreaza cu prevederile exprese din ordinele comune emise de cei trei creditorii bugetare potrivit carora in cazul in care societatea comerciala nu isi achita obligatiile curente ale fiecarui an fiscal, cu termene scadente incepand cu data semnarii contractului de vanzare-cumparare de actiuni (16.07.2003) sau nu efectueaza plata acestora in cel mult 90 de zile, impreuna cu dobanzile si penalitatile de intarziere aferente, dar nu mai tarziu de data de 20 decembrie a fiecarui an fiscal, inlesnirile la plata acordate isi pierd valabilitatea.

Prin procesul verbal organele de control au constatat ca societatea contestatoare nu a platit in termenul de 90 de zile, prevazut prin ordinele comune si pct.2 art.12 din OUGnr.8/2003 toate datoriile curente datorate bugetului de stat, bugetului asigurarilor sociale si asigurarilor de somaj si bugetului asigurarilor sociale de sanatate, plata integrala a datoriilor fiind efectuata pe data de 19.12.2003. Urmare acestei constatari organele de control au stabilit ca societatea si-a pierdut inlesnirile la plata acordate prin ordine comune.

Atat contestatoarea cat si organul de control au invederat organului de solutionare ca incepand cu data de 30.04.2004, data publicarii in Monitorul Oficial a OUG nr.26/30.04.2004 privind unele masuri pentru finalizarea privatizarii societatilor comerciale aflate in portofoliul Autoritatii pentru Privatizare si Administrarea Participatiilor Statului si consolidarea unor privatizari, societatii contestatoare ii sunt opozabile prevederile acestei ordonante, respectiv art.33 care precizeaza:

„In situatia in care ordinele comune pentru acordarea inlesnirilor la plata obligatiilor bugetare au fost emise intr-o perioada mai mare de 90 de zile de la semnarea contractului de vanzare-cumparare de actiuni, iar societatile comerciale si-au achitat obligatiile bugetare ale fiecarui an fiscal, cu termene scadente incepand cu data semnarii contractului de vanzare-cumparare de actiuni, pana la data de 20 decembrie a fiecarui an fiscal, inlesnirile la plata obligatiilor bugetare acordate societatilor comerciale prin ordine comune isi mentin valabilitatea cu toate efectele prevazute de lege.”

Din adresa Directiei Controlului Fiscal se retine ca “datoriile devenite curente, prin semnarea contractului de vanzare-cumparare de actiuni si cele inregistrate ulterior au fost achitate integral, inclusiv dobanzile si penalitatile aferente in intervalul de dupa data semnarii contractului si data de 19.12.2003, [...]”

SC X SA a beneficiat de inlesniri la plata obligatiilor datorate bugetului de stat, bugetului asigurarilor sociale de stat si asigurarilor de somaj si bugetului asigurarilor sociale de sanatate si restante la 31.12.2001 si ramase neachitate la data eliberarii certificatelor de obligatii

bugetare precum si a dobanzilor si a penalitatilor de intarziere calculate pana la data transferului dreptului de proprietate (17.07.2003) prin Ordinului comun din **17.11.2003**, incheiat intre APAPS si MFP, a Ordinului comun din **20.11.2003**, incheiat intre APAPS si MMSSF si a Ordinului comun din **24.12.2003** incheiat intre APAPS si CNAS.

Intrucat ordinele comune pentru acordarea inlesnirilor la plata obligatiilor bugetare au fost emise intr-o perioada mai mare de 90 de zile de la semnarea contractului de vanzare-cumparare (16.07.2003) iar platile au fost efectuate pana la data de 20 decembrie a anului fiscal 2003, societatea contestatoare se incadreaza in prevederile art.33 din OUG nr. 26/30.04.2004.

In consecinta, se va desfiinta procesul verbal de control, organele de control urmand a proceda la reanalizarea cauzei pentru aceleasi obligatii si pentru aceeasi perioada avuta in vedere prin procesul verbal contestat. La reverificare organele de control vor analiza respectarea de catre contestatoare a conditiilor de mentinere a inlesnirilor la plata prin prisma reglementarilor cuprise la art.33 din OUG nr.26/30.04.2000.

Avand in vedere cele de mai sus, in conformitate cu art.33 din OUG nr.26/2004 si a art.180(3) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, se:

DECIDE

Desfiintarea procesului-verbal urmand ca Directia Controlului Fiscal prin alte persoane decat cele care au intocmit actul de control desfiintat sa procedeze la reanalizarea respectarii de catre contestatoare a inlesnirilor in conformitate cu cele precizate in cuprinsul deciziei.