



DECIZIA NR. ... din2009

privind modul de soluționare a contestației formulată de SC A SA din Rm. Valcea, înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice Vâlcea sub numărul din2008.

Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Vâlcea a fost sesizată de serviciul juridic cu adresa nr. .../06.01.2009 și de către Biroul Asistența Contribuabili Persoane Fizice și Persoane Juridice cu adresa nr. ../09.01.2009 asupra contestației formulată de SC A SA cu sediul fiscal în localitatea Rm. Valcea, str. .. nr. ..., județul Vâlcea, înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice Vâlcea sub numărul .. din **16.12.2008**, numită " *plângere prealabilă* " .

Contestația este semnată de reprezentantul legal al SC A SA din Rm. Vâlcea, în persoana D-lui A. B., în calitate sa de administrator și poartă ștampila societății.

Relativ la natura actului administrativ fiscal atacat, funcție de care Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Vâlcea, are competența de soluționare a acțiunii formulate de SC A SA

In fapt, la data de 16.12.2008 sub nr. ... SC A SA Ramnicu Valcea, a formulat în temeiul art.7 alin (1)-(4) din Legea 554/2004 a contenciosului administrativ plângere prealabilă privitor la restituirea taxei de poluare pentru autovehicole achitată în temeiul OUG 50/2008 de modificare a Codului fiscal,

În formularea acțiunii societatea a susținut nelegalitatea calculării taxei de poluare printr-o Ordonanța de urgență care a modificat Codul fiscal , contrar legii finanțelor , faptul că noua taxă de poluare instituită prin OUG 50/2008 este discriminatorie, deoarece nu permite înmatricularea autovehiculelor de ocazie importate care sunt deja înmatriculate în alte state membre dar care nu respectă dispozițiile române în materie de emisii poluante și sonore, statul roman nu și-a îndeplinit obligațiile care îi revin în temeiul art. 28 CE și 30 CE etc.

In concluzie, petenta menționează **"veți proceda în consecință privitor la operațiunile fiscale ce veți înțelege să le întreprindeți pentru restituirea către noi a taxei de poluare autovehicole "**.

Cu adresa nr. .../09.01.2009, s-a solicitat societății ca în temeiul art.206 alin 1 lit.b și alin 2 din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscală să precizeze obiectul contestației formulate.

Cu adresa nr.../19.01.2009 înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice Vâlcea sub nr. .../19.01.2009, SC A SA , a precizat că contestația sa reprezentând "*plângere prealabilă*" privitor la restituirea taxei de poluare pentru autovehicole, întemeiată pe dispozițiile art.7 alin (1) - (4) din Legea contenciosului administrativ nr. 554/2004, cât și pe dispozițiile art. 206 alin. 1 lit. b și alin. 2 din OG 92/2003 privind Codul de procedură fiscală este îndreptată împotriva actului administrativ fiscal constând în Decizia de calcul al taxei de poluare pentru autovehicole nr. .../29.10.2008 iar obiectul contestației îl constituie numai suma de .. achitată cu ordinul de plata nr. ./03.12.2008.

Petenta a anexat Decizia de calcul al taxei de poluare pentru autovehicole nr. ../29.10.2008, ordinul de plata nr. .../03.12.2008 în cuantum de ... lei și cartea de identitate a autovehicolului seria /nr.G925.....

Analizând acțiunea formulată de SC A SA, se rețin următoarele :

În drept, **Art. 7*** Procedura prealabilă din Legea 554/2004 privind contenciosul administrativ stipulează :

"(1) Înainte de a se adresa instanței de contencios administrativ competente, persoana care se considera vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act administrativ individual trebuie să solicite autorității publice emitente sau autorității ierarhic superioare, dacă aceasta există, în termen de 30 de zile de la data comunicării actului, revocarea, în tot sau în parte, a acestuia.

(1[^]1) În cazul actului administrativ normativ, plângerea prealabilă poate fi formulată oricând.

(2) Prevederile alin. (1) sunt aplicabile și în ipoteza în care legea specială prevede o procedură administrativ-jurisdicțională, iar partea nu a optat pentru aceasta.

(3) Este îndreptit să introducă plângere prealabilă și persoana vătămată într-un drept al său sau într-un interes legitim, printr-un act administrativ cu caracter individual, adresat altui subiect de drept, din momentul în care a luat cunoștința, pe orice cale, de existența acestuia, în limitele termenului de 6 luni prevăzut la alin. (7).

(4) Plângerea prealabilă, formulată potrivit prevederilor alin. (1), se soluționează în termenul prevăzut la art. 2 alin. (1) lit. g)."

Potrivit dispozițiilor legale mai sus menționate înainte de a se adresa instanței de contencios administrativ competente, persoana care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act administrativ individual trebuie să solicite autorității publice emitente sau autorității ierarhic superioare, dacă aceasta există, în termen de 30 de zile de la data comunicării actului, revocarea, în tot sau în parte, a acestuia și în situația în care legea specială prevede o procedură administrativ-jurisdicțională, iar partea nu a optat pentru aceasta.

Or, potrivit susținerilor petentei din acțiunea formulată, aceasta se îndreaptă împotriva unui act administrativ fiscal prin care s-a stabilit în sarcina sa o taxă de poluare autovehicule în sumă de lei, solicitând restituirea acesteia.

Restituirile de sume sunt reglementate în mod expres la art.117 alin (1) din OG 92/2003 rep privind Codul de procedură fiscală astfel :

(1) Se restituie, la cerere, debitorului următoarele sume:

- a) cele platite fără existența unui titlu de creanță;
- b) cele platite în plus față de obligația fiscală;
- c) cele platite ca urmare a unei erori de calcul;
- d) cele platite ca urmare a aplicării eronate a prevederilor legale;
- e) cele de rambursat de la bugetul de stat;
- f) cele stabilite prin hotărâri ale organelor judiciare sau ale altor organe competente potrivit legii;

g) cele rămase după efectuarea distribuirii prevăzute la art. 170;

h) cele rezultate din valorificarea bunurilor sechestrate sau din reținerile prin poprire, după caz, în temeiul hotărârii judecătorești prin care se dispune desființarea executării silite."

Din cele de mai sus se reține că restituirea unei sume achitate la bugetul de stat, se poate efectua numai în condițiile prevăzute în mod expres de lege, în speță fiind vorba de o sumă achitată în baza unui titlu de creanță emis de organele fiscale de impunere teritoriale la cererea petentei.

Drept urmare, pentru ca suma în cauză să poată fi restituită, este obligatoriu ca un organ competent să se pronunțe printr-o hotărâre/decizie asupra legalității stabilirii în sarcina petentei a sumei de lei constând în taxa de poluare autovehicule.

Suma de lei reprezentând *taxă de poluare pentru autovehicule*, a fost stabilită prin Decizia de calcul al taxei de poluare pentru autovehicule nr. ... din 29.10.2008 emisă de organele de impunere din cadrul Administrației Finanțelor Publice a Municipiului Râmnicu Vâlcea, comunicată la data de **29.10.2008**, conform semnăturii de primire existentă pe exemplarul din decizie anexat la dosarul cauzei.

Impotriva Deciziei de calcul al taxei de poluare pentru autovehicule nr. din 29.10.2008 emisă de organele de impunere din cadrul Administrației Finanțelor Publice a Municipiului Râmnicu Vâlcea, ce reprezintă titlu de creanță pentru suma de lei, SC A SA Rm. Valcea a formulat contestație pe care a numit-o plingere prealabilă.

În acțiunea formulată se susține că aceasta reprezintă plingere prealabilă întemeiată pe dispozițiile Legii 554/2004 a contenciosului administrativ, care prevede o procedură de soluționare prealabilă (recurs grătos), procedură prevăzută și de Codul de procedură fiscală.

Astfel, potrivit dispozițiilor art. 205 din OG 92/2003 rep. în anul 2007, este reglementat în condițiile legii speciale : recursul grătos, reclamația administrativă și exercitarea căii administrative de atac împotriva unui act administrativ ce reprezintă titlu de creanță în accepțiunea Codului de procedură fiscală.

Astfel așa cum se stipulează la art. 110 alin (3) coroborat cu art.21 alin (1) din același act normativ, titlul de creanță este actul întocmit de organele competente sau îndreptățite potrivit legii, prin care se stabilește și se individualizează creanța fiscală, ce rezultă din raporturile de drept material fiscal.

Recursul grătos reglementează situația altor acte administrative și anume a celor care nu reprezintă titlu de creanță în accepțiunea Codului de procedură fiscală.

La pct. 5.2 din Instrucțiunile de aplicare ale Titlului IX din OG 92/2003 privind Codul de procedură fiscală aprobate de Ordinul Președintelui ANAF 519/2005, se menționează, că ;" Alte acte administrative fiscale pot fi : dispoziția de măsuri, decizia privind stabilirea răspunderii reglementate de art.28 din Codul de procedură fiscală rep, notele de compensare, înștiințări de plată, procesele verbale privind calculul dobânzilor convenite contribuabilului, etc "

Reclamația administrativă se formulează împotriva refuzului nejustificat de a emite un act administrativ, iar exercitarea unei căii administrative de atac vizează deciziile de impunere, alte acte administrative afiscale asimilate deciziilor de impunere și titlurile de creanță privind datoria vamală, așa cum se stipulează la art. 209 alin (1) din OG 92/2003 rep privind Codul de procedură fiscală.

Potrivit dispozițiilor art. 85 din același act normativ : " Impozitele, taxele, contribuțiile și alte sume datorate bugetului general consolidat se stabilesc astfel :

- a) prin declarație fiscală [...]
- b) prin decizie emisă de organul fiscal [...]"

Având în vedere că art. 205 din OG 92/2003 rep. în 2007 reglementează în condițiile legii speciale, recursul grătos, reclamația administrativă precum și exercitarea căii administrative de atac la un organ specializat în soluționarea contestațiilor, competența de soluționare a acestor categorii de litigii este diferită de la caz la caz, fiind stabilită prin dispozițiile art. 209 alin 2, alin 3 și respectiv alin 1 din același act normativ.

Fată de cele de mai sus, se reține că ne puteam afla în prezența recursului grătos așa cum apare stipulat la art. 7 din Legea 554/2004 privind contenciosul administrativ în condițiile în care prin actul administrativ fiscal în cauză reprezentând decizia nr. 59732 din 29.10.2008 emisă de AFP a municipiului Râmnicu Valcea nu se stabilea nici o sumă în sarcina petentei , respectiv aceasta nu reprezintă titlu de creanță pentru taxa pe poluare pentru autovehicule.

Așa cum rezultă din formularul aprobat prin Ordinul Președintelui ANAF 986/30.06.2008, COD 14.13.02.50, reprezentând "Decizie de calcul al taxei de poluare pentru autovehicule", aceasta reprezintă titlu de creanță.

Mai mult decât atât, în conformitate cu dispozițiile art. 43 alin 2 lit i, din OG 92/2003 rep privind Codul de procedură fiscală , formularul astfel aprobat prevede posibilitatea de a fi contestat, termenul de depunere a contestației și organul fiscal la care se depune contestația astfel :

"Prezența decizie poate fi contestată în termen de 30 de zile de la data comunicării sub sancțiunea decaderii, potrivit art. 207 alin (1) din OG 92/2003 privind Codul de

procedura fiscala, rep cu modificarile si comnpletarile ulterioare, la organul fiscal competent, potrivit art. 209 alin (1) din acelasi act normativ."

De asemenea, art. 7 din OUG 50/2008 privind instituirea taxei pe poluare pentru autovehicule, stipuleaza :

"Stabilirea, verificarea, colectarea si executarea silita, inclusiv solutionarea contestatiilor privind taxa datorata de catre contribuabili, se realizeaza de catre autoritatea fiscala competenta, potrivit prevederilor **Ordonanei Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, cu modificarile si completarile ulterioare.**"

In concluzie, indiferent de cum este denumita actiunea formulata de petenta, in acceptiunea Codului de procedura fiscala aceasta reprezinta o cale administrativa de atac ce intra in competenta de solutionare a organelor competente constituite la nivelul DGFP Valcea, asa cum stipuleaza art. 209 alin (1) lit. a din OG 92/2003 rep cu modificarile si completarile ulterioare.

Constatând că în speță sunt întrunite condițiile prevăzute la art.205 alin.(1) și art.209, alin.1, lit.a din OG 92/2003 republicată privind Codul de procedură fiscală, Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Vâlcea este competentă să soluționeze contestația formulată de SC ALBARESOR SA din Rm. Vâlcea înregistrată sub nr. 97907 din 16.12.2008.

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei în ceea ce privește formularea contestației în termenul legal s-au constatat următoarele :

În fapt, Decizia de calcul al taxei de poluare pentru autovehicule nr. .. din 29.10.2008 a fost comunicată societății contestatoare la data de **29.10.2008**, conform semnăturii de primire existente pe decizia în cauză.

Împotriva Deciziei de calcul al taxei de poluare pentru autovehicule nr... din 29.10.2008, petenta a formulat contestație înregistrată la Direcția Generală a Finanțelor Publice Vâlcea sub numărul .. **16.12.2008**.

În drept, termenul de depunere a contestațiilor reglementat prin art.207 alin.(1) și (4) din O.G.92/2003 republicată privind Codul de procedură fiscală precizează :

"(1) Contestația se depune, **în termen de 30 de zile** de la comunicarea actului administrativ fiscal , sub sancțiunea decăderii .

(4) Dacă actul administrativ fiscal nu conține elementele prevăzute la art. 43 alin.(2) lit. i, contestația poate fi depusă în termen de 3 luni de la data comunicării actului administrativ fiscal, organului de soluționare competent ".

Art.43, alin.(2), lit.i prevede: "Actul administrativ fiscal cuprinde următoarele elemente:[...]i) **posibilitatea de a fi contestat, termenul de depunere a contestației și organul fiscal la care se depune contestația ;**"

Art.101 alin1 din Codul de procedură civilă precizează că "**termenele se înțeleg pe zile libere neintrând în socoteală nici ziua când a început nici ziua când s-a sfârșit termenul** ".

Art.102 alin.1 din Codul de procedură civilă precizează că "**termenul începe să curgă de la data comunicării actelor de procedură dacă legea nu dispune altfel** ".

Aceleași prevederi legale stipulate de Codul de procedura civilă referitor la termene sunt precizate și la Pct. 3.11 alin.1 și 2 din Ordinul Președintelui ANAF nr. 519/2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din OG 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată prevede : " Dispozițiile privind termenele din Codul de procedură civilă se aplică în mod corespunzător, astfel :

Termenul de depunere a contestației se calculează pe zile libere, cu excepția cazului în care prin lege se prevede altfel, neintrând în calcul nici ziua când a început, nici ziua când s-a sfârșit termenul.

Termenul care se sfârșește într-o zi de sărbătoare legală sau când serviciul este suspendat (de exemplu, zile de repaus săptămânal) se va prelungi până la sfârșitul primei zile de lucru următoare " .

Astfel, potrivit prevederilor legale menționate anterior, având în vedere faptul că Decizia de calcul al taxei de poluare pentru autovehicule nr. .. din 29.10.2008 a fost comunicată la data de **29.10.2008**, **conform semnăturii de primire existentă pe decizia în cauză, petenta avea posibilitatea să formuleze contestație până la data de 02.12.2008, cu aplicarea** pct. 3.11 alin.1 și 2 din Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 519/2005 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din OG 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată .

Decizia de calcul al taxei de poluare pentru autovehicule nr. ... din 29.10.2008, cuprinde următoarele mențiuni : "**Prezenta reprezintă titlul de creanță și constituie înștiințare de plată conform legii. Prezenta decizie poate fi contestată în termen de 30 de zile de la data comunicării, sub sancțiunea decăderii, potrivit art. 207, alin (1) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, la organul fiscal competent, potrivit art. 209, alin (1) din același act normativ.**"

Astfel, întrucât actul administrativ fiscal în cauză conține elementele prevăzute la art. 43 alin.(2) lit. i din OG 92/2003 rep. privind Codul de procedură fiscală, potrivit dispozițiilor art. 207 alin.(4) din același act normativ, precizate anterior petenta a decăzut din dreptul său de a formula contestație după data de **02.12.2008**.

În consecință, având în vedere faptul că petenta a depus contestație, la data de **16.12.2008, în loc de 02.12.2008**, potrivit dispozițiilor legale, respectiv art.207 alin.(1) din OG 92/2003 republicată la 31.07.2007 privind Codul de procedură fiscală, coroborat cu cele ale pct. 3.11 alin.1 și 2 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din OG 92/2003 privind Codul de procedură fiscală aprobate de Ordinul Pres. ANAF nr. 519/2005, **rezultă formularea tardivă a acesteia cu 13 zile** peste termenul legal de 30 de zile prevăzut de lege, ceea ce atrage imposibilitatea antamării fondului cauzei și a motivelor acțiunii legate de aceasta.

Raportat la dispozițiile **art. 217 alin.(1) din OG 92/2003 republicată care stipulează că: "Dacă organul de soluționare competent constată neîndeplinirea unei condiții procedurale, contestația va fi respinsă fără a se proceda la analiza pe fond a cauzei."**, organele de soluționare a contestației urmează să se pronunțe în consecință relativ la contestația formulată.

Pentru considerentele arătate și în temeiul art.207 alin.(1) coroborat cu cele ale art. 217, alin.(1) din OG 92/2003 republicată privind Codul de procedură fiscală se :

DECIDE

Respingerea in totalitate a contestației formulate de **SC A SA din Rm. Valcea** ca tardiv introdusă .

Decizia este definitivă în sistemul căilor administrative de atac și poate fi atacată la Tribunalul Vâlcea în termen de 6 luni de la data comunicării.

DIRECTOR EXECUTIV,