

DECIZIA nr. 10 din 2008 privind solutionarea
contestatiei formulata de doamna X,
inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr. ...

Directia Generala a Finantelor Publice a municipiului Bucuresti prin Serviciul de solutionare a contestatiilor a fost sesizata cu adresa nr. ..., inregistrata sub nr. ..., de catre Administratia Finantelor Publice sector ... cu privire la contestatia formulata de doamna X, cu domiciliul in str. ..., Bucuresti.

Obiectul contestatiei, inregistrata la organele fiscale teritoriale sub nr. ..., comunicata la data de **25.10.2007**, completata cu adresa inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr...., il constituie decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2006 nr. ..., prin care i s-a stabilit contribuabilei o diferenta de impozit anual de plata in suma de ... lei.

Constatand ca, in speta, sunt intrunite conditiile prevazute de art.205 alin. (1), art.206, art. 207 alin. (1) si art. 209 alin. (1) lit. (a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti este investita sa solutioneze contestatia formulata de doamna X.

Procedura fiind indeplinita s-a trecut la solutionarea pe fond a contestatiei.

I. Pentru veniturile obtinute din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile, declarate de doamna X cu declaratia speciala privind veniturile realizate in anul 2006, inregistrata sub nr. ..., organele fiscale din cadrul Administratiei Finantelor Publice sector ... au emis pe numele contribuabilei decizia de impunere anuala nr. ..., prin care au stabilit in plus o diferenta de impozit pe venit in suma de ... lei.

II. Prin contestatia formulata doamna X arata ca suma de ... lei a fost deja achitata cu chitanta seria ... nr. ... din data de ... si solicita refacerea deciziei de impunere contestate.

Prin adresa inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr...., petenta a transmis o copie a formularului 226 "Declaratie privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale" transmis prin posta cu scrisoare recomandata catre AFPS ..., precum si o copie a recipisei postale nr.... si a confirmarii de primire.

III. Fata de constatările organelor de administrare fiscala, sustinerile petentei, reglementarile legale in vigoare pentru perioada analizata si documentele existente in dosarul cauzei se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca petenta datoreaza diferenta de impozit stabilita in plus prin decizia de impunere anuala nr. ..., in conditiile in care organele fiscale nu au regularizat impozitul anual prin luarea in considerare a impozitului determinat in baza formularului 226 "Declaratie privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de

valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale" si care reprezinta plata anticipata in contul impozitului pe castigul anual din astfel de tranzactii.

In fapt, din referatul organelor fiscale rezulta ca, pentru veniturile obtinute din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile, doamna X a depus declaratia speciala privind veniturile realizate in anul 2006, inregistrata sub nr. ... prin care contribuabila a declarat un castig net din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile in suma de ... lei.

In baza declaratiei contribuabilei, organele fiscale au emis decizia de impunere anuala nr. ..., din care rezulta urmatoarele:

- castig net din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile, inclusiv: ... lei;
- impozit anual datorat (16%): ... lei;
- obligatii stabilite privind platile anticipate: ... lei;
- diferente de impozit anual de regularizat, stabilite in plus: ... lei.

In drept, in conformitate cu prevederile art. 66 si art. 67 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, astfel cum au fost in vigoare pentru anul fiscal 2006:

"Art. 66. - (4) *Determinarea castigului sau a pierderii potrivit alin. (1) se efectueaza la data incheierii tranzactiei, pe baza contractului incheiat intre parti, iar **castigul net se determina la sfarsitul anului fiscal asupra intregului portofoliu de astfel de titluri tranzactionate de un contribuabil in anul respectiv, ca diferenta pozitiva intre castigurile si pierderile inregistrate in cursul anului, ca urmare a transferului titlurilor de valoare, cu exceptia celor dobandite cu titlu gratuit in cadrul Programului de privatizare in masa***".

"Art. 67. - (3) **Calculul, retinerea si virarea impozitului pe veniturile din investitii, altele decat cele prevazute la alin. (1) si (2), se efectueaza astfel:**

a) in cazul castigului din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, care au fost dobandite si instrainate intr-o perioada mai mica de 365 de zile, obligatia calcularii si virarii impozitului revine persoanei care detine si tranzactioneaza astfel de titluri de valoare, iar termenul de virare a impozitului este pana la data de 25 ianuarie a anului urmator pentru anul fiscal incheiat;

a¹) in cazul castigului din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, care au fost dobandite si instrainate intr-o perioada mai mare de 365 de zile, obligatia calcularii, retinerii si virarii impozitului revine intermediarilor, iar termenul de virare a impozitului este pana la data de 25 inclusiv a lunii urmatoare celei in care a fost retinut; [...].

e) impozitul se calculeaza prin aplicarea unei cote de 16% asupra castigului net realizat din transferul titlurilor de valoare dobandite incepand cu data de 1 iunie 2005 si instrainate incepand cu data de 1 ianuarie 2006 intr-o perioada mai mica de 365 de zile de la data dobandirii, respectiv prin aplicarea unei cote de 1% asupra castigului net din transferul titlurilor de valoare dobandite incepand cu data de 1 iunie 2005 si instrainate intr-o perioada mai mare de 365 de zile inclusiv de la data dobandirii [...]

(4) Impozitul retinut conform alin. (1), (2) si lit. a²), a³) si f) ale alin. (3) reprezinta impozit final pe venit, pentru venitul prevazut la alineatul respectiv; in cazul impozitului prevazut la alin. (3) lit. a) si a¹), acesta se regularizeaza la sfarsitul anului pe baza diferentei dintre impozitul datorat la nivelul anului si cel calculat si retinut lunar in cursul anului fiscal/anual, pe baze diferite, potrivit cotelor aplicabile, conform declaratiilor contribuabilei, in baza alin. (3¹) al art. 83".

Astfel, prin exceptie de la regula generala de stabilire a impozitului pe venit, in cazul veniturilor obtinute din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, care au fost dobandite si instrainate intr-o perioada mai mica de 365 de zile, legea fiscala prevede o procedura specifica de determinare a impozitului, care presupune, in esenta, **ca impozitul sa fie calculat de insasi persoana care a realizat veniturile**, care trebuie sa-l achite pana la data de 25 ianuarie a anului urmator celui la care se refera impunerea. Acest impozit, calculat si declarat de persoana care a realizat venitul impozabil, **are caracterul unei obligatii de plata anticipata**, de vreme ce legea fiscala prevede in mod expres ca el se supune regularizarii, la sfarsitul anului, pe baza diferentei dintre impozitul datorat la nivelul anului fiscal si cel calculat (anual) conform declaratiei contribuabilei care a realizat venitul respectiv.

In acest sens sunt si Instructiunile de completare a formularului 226 "Declaratie privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale", aprobate prin O.M.F.P. nr. 2.199/2006 privind modificarea si completarea O.M.F.P. nr. 160/2004 pentru aprobarea modelului si continutului unor formulare privind administrarea impozitului pe veniturile persoanelor fizice, cu modificarile si completarile ulterioare, care explicita astfel:

"Declaratia se completeaza si se depune de catre persoanele fizice care realizeaza castiguri din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, care au fost dobandite si instrainate intr-o perioada mai mica de 365 de zile si care au obligatia stabilirii, declararii si virarii impozitului, reprezentand plata anticipata in contul impozitului pe castigul anual din astfel de tranzactii.

[...]

*rd. 1 - **Castig** - se inscrie castigul total rezultat din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, care au fost dobandite si instrainate intr-o perioada mai mica de 365 de zile, la nivelul unui an fiscal.*

Castigul total rezultat din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale se calculeaza prin insumarea castigului rezultat, conform legii, pentru fiecare tranzactie de astfel de titluri.

*rd. 2 **Impozit datorat** - se inscrie suma impozitului calculat prin aplicarea cotei de 16% asupra castigului (rd. 1)".*

In speta sunt aplicabile si prevederile art. 83 si art. art. 84 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, potrivit carora:

"Art. 83. - (3¹) Declaratii speciale se completeaza si pentru castigul net/pierdere generata de tranzactii cu titluri de valoare, altele decat actiunile primite cu titlu gratuit in cadrul Programului de privatizare in masa".

"Art. 84. - (1) Impozitul pe venitul net anual impozabil datorat este calculat de organul fiscal competent, pe baza declaratiei de venit, prin aplicarea cotei de 16% asupra veniturii net anual impozabil din anul fiscal respectiv.

(5) Organul fiscal stabileste impozitul anual datorat si emite o decizie de impunere, in intervalul si in forma stabilite prin ordin al ministrului finantelor publice".

Conform O.M.F.P. nr. 1.019/2006 privind deciziile de impunere anuala, aceasta se utilizeaza la "calculul impozitului pe venitul net anual impozabil (...) pe castigul net din transferul titlurilor de valoare pe fiecare sursa de venit si la stabilirea diferentelor de impozit anual de regularizat stabilite in plus/in minus".

Totodata, conform 213 alin. (4) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata:

“Contestatorul, intervenientii sau imputernicitii acestora pot sa depuna probe noi in sustinerea cauzei (...).”

Avand in vedere ca organele fiscale au regularizat impozitul pe castigul anual din tranzactiile cu titluri de de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, care au fost dobandite si instrainate intr-o perioada mai mica de 365 de zile, fara sa tina cont de impozitul stabilit in baza declaratiei cod 226 transmisa de contribuabila prin posta cu scrisoarea recomandata nr.... si confirmata de primire de catre AFPS ... in data de ... si care reprezinta plata anticipata in contul impozitului anual, urmeaza a se aplica art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata care prevede ca "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**".

Conform pct. 12.7 din Instructiunile aprobate prin Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005 "decizia de desfiintare va fi pusa 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".

Pe cale de consecinta, urmeaza a se desfiinta decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2006 nr. ..., prin care i s-a stabilit contribuabilei o diferenta de impozit anual in suma de ... lei, urmand ca organele fiscale din cadrul Administratiei Finantelor Publice sector sa procedeze la emiterea unei noi decizii, prin luarea in considerare a platilor anticipate stabilite in baza declaratiei cod 226 depusa de contribuabila, in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu retinerile din prezenta decizie.

Pentru considerentele aratate mai sus si in temeiul art. 66 alin. (4), art. 67 alin. (3) lit. a) si e) si alin. (4), art. 83 alin. (3¹) si art. 84 alin. (1) si (5) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, astfel cum au fost in vigoare pentru anul fiscal 2006, Instructiunilor de completare a formularului 226 "Declaratie privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale", aprobate prin O.M.F.P. nr. 2.199/2006 privind modificarea si completarea O.M.F.P. nr. 160/2004 pentru aprobarea modelului si continutului unor formulare privind administrarea impozitului pe veniturile persoanelor fizice, cu modificarile si completarile ulterioare, O.M.F.P. nr. 1.019/2006 privind deciziile de impunere anuala, art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata si pct. 12.7 din Instructiunile aprobate prin Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005

DECIDE:

Desfiinteaza decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2006 nr. ..., pentru suma de ... lei reprezentand diferenta de impozit anual stabilita in plus in sarcina doamnei X, urmand ca Administratia Finantelor Publice Sector ... sa procedeze la emiterea unei noi decizii de impunere, tinand cont de prevederile legale si de cele retinute prin prezenta.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi contestata in termen de 6 luni de la data comunicarii la Tribunalul Bucuresti.