

DECIZIA nr. 454 din 02.11.2010
privind solutionarea contestatiei formulata de domnul X,
inregistrata la D.G.F.P.M.B. sub nr.

Directia Generala a Finantelor Publice a municipiului Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii a fost sesizata cu adresa nr. /06.06.2008, inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr. /06.06.2008, de catre Administratia Finantelor Publice sector 2 cu privire la contestatia formulata de domnul X, cu domiciliul in Bucuresti, .

Obiectul contestatiei, inregistrata la Administratia Finantelor Publice sector 2 sub nr. /02.06.2008, il constituie Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. /10.01.2008, inregistrata la organul fiscal sub nr. /24.01.2008, comunicata in data de 10.05.2008, prin care i s-au stabilit contribuabilului majorari de intarziere aferente impozitului pe veniturile din transferul titlurilor de valoare in suma de **Y 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 domnul X.

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

I. Prin contestatia formulata, domnul X solicita anularea deciziei nr. /24.01.2008 si nr. /10.01.2008, ca fiind nelegala si netemeinica invocand urmatoarele:

La data de 25.01.2007 a virat toate sumele datorate ca impozit pe castigul din transferul titlurilor de valoare in suma de T Ron cu chitanta seria TS2A nr. , documentul nr. /19.02.2007 invocat in decizie nefiindu-i cunoscut, intrucat nu a facut plati ulterioare.

Conform normelor europene in vigoare la data platii ce primeaza in fata legislatiei romanesti in domeniu nu se plateste impozit pe pierderile din transferul titlurilor de valoare, indiferent de durata de detinere.

Contribuabilul solicita anularea deciziei ce face obiectul contestatiei, calcularea penalizarilor neavand obiect intrucat nu a existat si nu exista nicio suma restanta de plata.

II. Prin Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. /10.01.2008, inregistrata la organul fiscal sub nr. /24.01.2008 Administratia Finantelor Publice sector 2 a stabilit in sarcina contribuabilului X majorari de intarziere in suma de Y lei, aferente impozitului pe venitul din transferul titlurilor de valoare in cuantum de Y+1 lei, calculate pentru perioada 26.01.2007-31.12.2007.

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

Cauza supusa solutionarii este daca persoana fizica datoreaza majorarile de intarziere stabilite de organele fiscale pentru impozitul pe castigurile 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, in conditiile in care obligatia de plata principala asupra careia au fost calculate majorarile de intarziere nu a fost stabilita printr-un titlu de creanta emis in conditiile legii.

In fapt, domnul X a depus sub nr. /19.02.2007 "Declaratia privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale" (formularul 226), prin care a declarat un castig in suma de T+1 lei si un impozit datorat aferent in suma de T lei.

Contribuabilul a depus "Declaratia speciala privind veniturile realizate pe anul 2006" (formularul 200) sub nr. /15.05.2007, prin care a declarat un castig net din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile inclusiv, in quantum de T+1 lei.

Administratia Finantelor Publice sector 2 a emis domnului X Decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate de persoanele fizice romane pe anul 2006 nr. **/05.07.2007**, din care rezulta urmatoarele:

- castig net din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile, inclusiv: T+1 lei;
- impozit pe venitul net anual impozabil datorat: T lei;
- obligatii stabilite privind platile anticipate: Z lei;
- diferente de impozit anual de regularizat stabilite in minus: Y+1 lei.

Prin Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. /10.01.2008, inregistrata sub nr. /24.01.2008, organul fiscal a stabilit accesorii in suma de Y lei, aferente impozitului datorat pe castigurile din transferul titlurilor de valoare in suma de Y+1 lei, individualizat prin declaratia nr. /19.02.2007 si calculate pentru perioada **26.01.2007-31.12.2007**.

Prin Nota privind compensarea obligatiilor fiscale nr. /22.01.2008, organul fiscal a compensat din oficiu suma de Y+1 lei reprezentand "regularizari 2006" conform deciziei de impunere nr. /05.07.2007 cu suma de Y+1 lei reprezentand "impozit datorat pe castigurile din transferul titlurilor de valoare" conform declaratiei nr. /19.02.2007, data inregistrarii operatiunii in Trezorerie fiind data de 22.01.2008.

In drept, potrivit art. 21, art. 45, art. 82, art. 85, art. 86, art. 110, art. 119 si art. 120 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata:

"Art. 21. - (1) **Creantele fiscale reprezinta drepturi patrimoniale care, potrivit legii, rezulta din raporturile de drept material fiscal.**

(2) Din raporturile de drept prevazute la alin. (1) rezulta atat continutul, cat si quantumul creantelor fiscale, reprezentand drepturi determinate constand in:

a) dreptul la perceperea impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor sume care constituie venituri ale bugetului general consolidat, dreptul la rambursarea taxei pe valoarea adaugata, dreptul la restituirea impozitelor, taxelor, contributiilor si a altor sume care constituie venituri ale bugetului general consolidat, potrivit alin. (4), denumite creante fiscale principale;

b) *dreptul la perceperea majorarilor de intarziere, in conditiile legii, denumite creante fiscale accesorii (...).*"

"Art. 45. - Actul administrativ fiscal produce efecte din momentul in care este comunicat contribuabilului sau la o data ulterioara mentionata in actul administrativ comunicat, potrivit legii".

"Art. 82. - (2) **In declaratia fiscala contribuabilul trebuie sa calculeze cuantumul obligatiei fiscale, daca acest lucru este prevazut de lege**".

"Art. 85. - (1) **Impozitele, taxele, contributiile si alte sume datorate bugetului general consolidat se stabilesc astfel:**

a) **prin declaratie fiscala, in conditiile art. 82 alin. (2) si art. 86 alin. (4);**

b) **prin decizie emisa de organul fiscal, in celelalte cazuri**".

"Art. 86. - (1) **Decizia de impunere se emite de organul fiscal competent. Organul fiscal emite decizie de impunere ori de cate ori acesta modifica baza de impunere.**

(3) Decizia de impunere se emite, daca este necesar, si in cazul in care nu s-a emis decizie referitoare la baza de impunere potrivit art. 89.

(4) **Declaratia fiscala intocmita potrivit art. 82 alin. (2) este asimilata cu o decizie de impunere, sub rezerva unei verificari ulterioare,** si produce efectele juridice ale instiintarii de plata de la data depunerii acesteia.

(5) In situatia in care legea nu prevede obligatia de calculare a impozitului, declaratia fiscala este asimilata unei decizii referitoare la baza de impunere.

(6) Decizia de impunere si decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii constituie si instiintari de plata, de la data comunicarii acestora, in conditiile in care se stabilesc sume de plata".

"Art. 110. - (1) In sensul prezentului titlu, colectarea consta in exercitarea actiunilor care au ca scop stingerea creantelor fiscale.

(2) **Colectarea creantelor fiscale se face in temeiul unui titlu de creanta sau al unui titlu executoriu, dupa caz.**

(3) **Titlul de creanta este actul prin care se stabileste si se individualizeaza creanta fiscala,** intocmit de organele competente sau de persoanele indreptatite, potrivit legii".

"Art. 119. - (1) Pentru neachitarea la termenul de scadenta de catre debitor a obligatiilor de plata, se datoreaza dupa acest termen majorari de intarziere."

"Art. 120. - (1) **Majorarile de intarziere se calculeaza pentru fiecare zi de intarziere, incepand cu ziua imediat urmatoare termenului de scadenta si pana la data stingerii sumei datorate, inclusiv.**

(7) Nivelul majorarii de intarziere este de 0,1% pentru fiecare zi de intarziere, si poate fi modificat prin legile bugetare anuale."

De asemenea, conform pct. 107.1 din Normele metodologice de aplicare a O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, aprobate prin H.G. nr. 1.050/2004:

"Titlul de creanta este actul prin care, potrivit legii, se stabileste si se individualizeaza obligatia de plata privind creantele fiscale, intocmit de organele competente sau de alte persoane indreptatite potrivit legii. **Asemenea titluri pot fi:**

a) decizia de impunere emisa de organele competente, potrivit legii;

b) declaratia fiscala, angajamentul de plata sau documentul intocmit de platitor **prin care acesta declara obligatiile fiscale**, in cazul in care acestea se stabilesc de catre platitor, potrivit legii; [...]"

Din dispozitiile legale antecitate reiese ca majorarile de intarziere se calculeaza pentru obligatiile de plata principale neachitate sau achitate cu intarziere, ca o

consecinta a principiului de drept accessorium sequitur principale, obligatii stabilite si individualizate intr-un titlu de creanta fiscala, care poate fi declaratia fiscala a contribuabilului sau decizia de impunere emisa de organele fiscale competente.

Se retine ca, pentru anul 2006, reglementarile fiscale aplicabile au prevazut ca, 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.

Astfel, pentru tranzactiile efectuate in anul 2006, sistemul de stabilire a platilor anticipate pentru castigul din astfel de tranzactii a prevazut obligatia contribuabilului insusi de a determina baza impozabila, de a calcula impozitul datorat cu titlu de plata anticipata, de a declara impozitul astfel calculat prin formularul 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", prevazut de O.M.F.P. nr. 2.199/2006 si de a virat impozitul respectiv pana la data de 25 ianuarie 2007.

Conform modelului formularului 226 si a instructiunilor de completare, prevazute de O.M.F.P. nr. 2.199/2006, aceasta declaratie se completeaza de contribuabili pe proprie raspundere, reprezinta titlu de creanta fiscala si produce efectele juridice ale instiintarii de plata de la data depunerii acesteia, ***fiind asimilata cu o decizie de impunere, sub rezerva unei verificari ulterioare***, conform art. 86 alin. (4) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata. In consecinta, ***in situatia in care organul fiscal constata ca bazele de impunere declarate de contribuabili sunt eronate si le modifica, acesta are obligatia expresa de a emite si o decizie de impunere pe baza propriilor constatari***, conform art. 86 alin. (1) teza a doua din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata (a se vedea sintagma <<ori de cate ori>>).

In acelasi sens s-a pronuntat si Directia generala proceduri pentru administrarea veniturilor din cadrul Agentiei Nationale de Administrare Fiscala, care in adresa nr. 875019/29.09.2008 a precizat urmatoarele:

"Formularul 226 se completeaza de contribuabili pe propria raspundere, conform Instructiunilor aprobate prin Ordinul ministrului finantelor publice nr. 2.199/2006.

In situatia in care exista elemente din care sa rezulte ca declaratia contribuabilului nu corespunde situatiei de fapt, organul cu atributii de stabilire a impozitului poate sesiza organele de inspectie fiscala in vederea verificarii bazelor de impunere si corectitudinii declaratiilor fiscale depuse de contribuabili".

In speta, Administratia Finantelor Publice sector 2 a stabilit in sarcina domnului X majorari de intarziere in suma de Y lei, calculate pentru perioada 26.01.2007-31.12.2007 si **aferente unui debit in suma de Y+1 lei individualizat prin documentul nr. /19.02.2007**, asa cum rezulta din rubrica corespunzatoare a deciziei referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. /24.01.2008 ce face obiectul contestatiei.

Din documentele existente la dosarul cauzei rezulta ca documentul nr. /19.02.2007 mentionat ca fiind documentul prin care s-a individualizat creanta fiscala de Y+1 lei este, in fapt, formularul 226 de "Declaratie privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de

investitii si partile sociale", completat de contribuabil pe proprie raspundere, prin care acesta a declarat un impozit datorat de T lei, pentru care a achitat suma de T lei prin plata la trezorerie in data de 25.01.2007.

Rezulta ca pentru impozitul declarat prin documentul (declaratia) nr. /19.02.2007 in suma de T lei nu se datoreaza majorari de intarziere intrucat acesta a fost achitat pana la termenul scadent prevazut de lege (25 ianuarie 2007), iar **pentru impozitul in suma de Y+1 lei nu exista titlul de creanta fiscala din care sa reiasa obligatia fiscala principala datorata, a carei neachitare sau achitare cu intarziere sa conduca la datorarea majorarilor de intarziere aferente, ca o obligatie de plata accesorie obligatiei principale.**

Avand in vedere cele ce preced si faptul ca in evidenta fiscala contribuabilul figureaza cu suma de Y+1 lei ce a facut obiectul unei compensari, asa cum reiese din Nota privind compensarea obligatiilor fiscale nr. /22.01.2008 comunicata contribuabilului, urmeaza a se desfiinta decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. /10.01.2008, inregistrata sub nr. /24.01.2008 pentru majorarile de intarziere in suma de Y lei, cu aplicarea prevederilor 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*".

Fata de situatia mai sus prezentata se va desfiinta Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. /10.01.2008, inregistrata sub nr. /24.01.2008, urmand ca organele fiscale sa procedeze la reanalizarea situatiei fiscale a contribuabilului, tinand cont de obligatiile fiscale principale stabilite prin titluri de creanta, de scadenta si momentul stingerii acestora, in conformitate cu prevederile legale in vigoare si retinerile din prezenta decizie.

Pentru considerentele aratate mai sus si in temeiul art. 21, art. 45, art. 82, art. 85, art. 86, art. 110, art. 119, art. 120 si art. 216 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, pct. 107.1 din Normele metodologice de aplicare a O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, aprobate prin H.G. nr. 1.050/2004 si pct. 12.7 din Instructiunile aprobate prin Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005:

DECIDE

Desfiinteaza Decizia referitoare la obligatiile de plata accesorii nr. /10.01.2008, inregistrata sub nr. /24.01.2008, prin care Administratia Finantelor Publice sector 2 a stabilit in sarcina domnului X majorari de intarziere aferente impozitului pe venitul din transferul titlurilor de valoare in suma de Y lei, urmand ca organele fiscale sa procedeze in raport cu prevederile legale aplicabile in speta si cu cele precizate in cuprinsul prezentei decizii.

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.

