

DECIZIA nr.93/2008
privind solutionarea contestatiei formulata de
contribuabilul **X**,
inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr. x

Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti prin Serviciul de solutionare a contestatiilor a fost sesizata de Administratia Finantelor Publice Sector 3, prin adresa nr. x, inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti sub nr. x asupra contestatiei formulata de domnul **X**, cu domiciliul in x.

Obiectul contestatiei inregistrata la Administratia Finantelor Publice Sector 3 sub nr. x, il constituie Decizia de impunere anuala pentru veniturile din strainatate pe anul 2005 nr.x emisa de AFP Sector 3, comunicata petentului in data de **09.01.2008**, prin care s-a stabilit o diferenta de impozit anual de regularizat in plus in suma de x lei.

Avand in vedere prevederile art. 205 alin. (1), art. 207 (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 contribuabilul **X**.

Din analiza documentelor aflate la dosarul cauzei s-au constatat urmatoarele:

I. In sustinerea contestatiei, petentul aduce urmatoarele argumente:

In cursul anului 2005 a realizat in mai multe randuri venituri din drepturi de proprietate intelectuala din SUA in valoare totala bruta de x USD.

Intrucat platitorul de venit este nerezident fiscal, nu a calculat , retinut si varsat la bugetul de stat al Romaniei, cota de 10% din venitul brut, cu titlu de plati anticipate, ci i-a platit integral venitul brut.

De fiecare data cand universitatea americana i-a platit venituri din drepturi de autor, a depus cate o declaratie 201 privind veniturile din strainatate si a achitat la Trezoreria Sector 1 un impozit anticipat de 10% din venitul brut. Astfel a depus un numar de 10 declaratii, la fiecare anexand documente privind natura, cuantumul si data veniturii.

Veniturile brute din drepturi de proprietate intelectuala realizate din SUA in anul fiscal 2005 au fost in suma de x USD, echivalentul in lei fiind de x lei, conform cursului de schimb BNR, 1USD = 2,9137 lei. Pentru acest venit a efectuat plati anticipate totale in suma de x lei.

In anul 2006 a depus declaratia 201 privind veniturile din strainatate pe anul 2005 inregistrata la AFP Sector 1 sub nr. x, prin care a specificat in mod expres faptul ca venitul completat este venitul brut si ca platile anticipate au fost efectuate in Romania si nu in strainatate.

Prin decizia de impunere contestata, organul fiscal a stabilit faptul ca venitul net este egal cu venitul brut, omitand sa acorde deducerea forfetara si stabilind eronat cuantumul impozitului pe venitul datorat in Romania in suma de x lei, in loc de x lei.

De asemenea, organul fiscal nu a tinut cont nici de platile anticipate efectuate.

In concluzie, petentul solicita admiterea contestatiei, acordarea cheltuielilor forfetare si recunoasterea platilor anticipate platite in Romania si restituirea sumei de x.

II. Prin Decizia de impunere anuala pentru veniturile din strainatate pe anul 2005 nr. x, AFP Sector 3 a stabilit o diferenta de impozit anual de regularizat in plus in suma de x lei.

III. Luand in considerare motivele invocate de contestatar, documentele existente la dosarul contestatiei, precum si actele normative in vigoare, se retin urmatoarele :

1. Referitor la Decizia de impunere anuala pentru veniturile din strainatate pe anul 2005 nr. x:

Cauza supusa solutionarii este daca organul de impunere a emis corect Decizia de impunere anuala pentru veniturile din strainatate pe anul 2005 nr. x, in conditiile in care nu a obtinut si nu a utilizat toate informatiile si documentele necesare pentru determinarea corectă a situatiei fiscale a contribuabilului.

In fapt, prin Decizia de impunere anuala pe anul 2005 nr. x, AFP Sector 3, a stabilit o diferenta de impozit anual de regularizat in plus in suma de x lei, dupa cum urmeaza:

- venit net din drepturi de proprietate intelectuala - x lei;
- venit net anual impozabil - x lei;
- impozit pe venit datorat in Romania - x lei;
- credit fiscal recunoscut - x lei;
- diferenta de impozit stabilit in plus - x lei.

In drept, potrivit dispozitiilor art. 7, art. 12, art. 40, art. 41, art. 50, art. 52, art. 53, art. 83, art. 91 si art. 93 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare si a normelor metodologice de aplicare, aprobate prin H.G. nr. 44/2004, in vigoare la data de **01.01.2005:**

Codul fiscal:

“**Art. 7.** - (1) În înțelesul prezentului cod, termenii si expresiile de mai jos au următoarea semnificatie:

(...) **28. redevență** - orice sumă ce trebuie plătită în bani sau în natură pentru folosirea ori dreptul de folosință al oricăruia dintre următoarele:

a) drept de autor asupra unei lucrări literare, artistice sau stiintifice, inclusiv asupra filmelor, benzilor pentru emisiunile de radio sau de televiziune, precum si efectuarea de înregistrări audio, video. (...)”

“**Art. 12.** - Următoarele venituri sunt considerate ca fiind obtinute din România, **indiferent dacă sunt primite în România sau în străinătate**, sub formă de:

- a) venituri atribuibile unui sediu permanent în România; (...)
- f) redevente de la un rezident;
- g) redevente de la un nerezident care are un sediu permanent în România, dacă redeventa este o cheltuială a sediului permanent; (...)
- t) orice alte venituri obtinute dintr-o activitate desfășurată în România.

“**Art. 40.** - (1) Impozitul prevăzut în prezentul titlu, denumit în continuare impozit pe venit, se aplică următoarelor venituri:

a) în cazul persoanelor fizice rezidente române, cu domiciliul în România, veniturilor obtinute din orice sursă, atât din România, cât si din afara României (...).”

“**Art. 41.** - Categoriile de venituri supuse impozitului pe venit, potrivit prevederilor prezentului titlu, sunt următoarele:

a) venituri din activități independente, definite conform art. 46 (...).”

“**Art. 50.** - (1) **Venitul net din drepturile de proprietate intelectuală** se stabilește prin scăderea din venitul brut a următoarelor cheltuieli:

a) **o cheltuială deductibilă egală cu 40% din venitul brut;**

b) contribuțiile sociale obligatorii plătite.”

Norme metodologice:

“**72. Veniturile din drepturi de proprietate intelectuală obținute din străinătate se supun regulilor aplicabile veniturilor din străinătate, indiferent dacă sunt încasate direct de titulari sau prin intermediul entităților responsabile cu gestiunea drepturilor de proprietate intelectuală, potrivit legii.**

73. Cota de cheltuieli forfetare nu se acordă în cazul în care persoanele fizice utilizează baza materială a beneficiarului acestor drepturi de proprietate intelectuală.”

Codul fiscal:

“**Art. 52.** - (1) **Plătitorii următoarelor venituri** au obligația de a calcula, de a reține și de a vira impozit prin reținere la sursă, reprezentând plăți anticipate, din veniturile plătite:

a) venituri din drepturi de proprietate intelectuală;

(...) (2) Impozitul ce trebuie reținut se stabilește după cum urmează:

a) în cazul veniturilor prevăzute la alin. (1) lit. a) - e), aplicând o cotă de impunere de 10% la venitul brut. (...)”

“**Art. 53.** - Un contribuabil care desfășoară o activitate independentă are obligația să efectueze plăți anticipate în contul impozitului anual datorat la bugetul de stat, potrivit art. 82, cu excepția veniturilor prevăzute la art. 52, pentru care plata anticipată se efectuează prin reținere la sursă.”

“**Art. 83.** - (1) Contribuabilii prevăzuți la art. 40 alin. (1) lit. a) și cei care îndeplinesc condițiile de la art. 40 alin. (2), cu excepția contribuabililor prevăzuți la alin. (4) din prezentul articol, au obligația de a depune o declarație de venit la organul fiscal competent, pentru fiecare an fiscal. Declarația de venit se depune o dată cu declarațiile speciale pentru anul fiscal, până la data de 15 mai inclusiv a anului următor celui de realizare a venitului.”

“**Art. 91.** - (1) Contribuabilii persoane fizice rezidente care, pentru același venit și în decursul aceleiași perioade impozabile, sunt supuși impozitului pe venit atât pe teritoriul României, cât și în străinătate, au dreptul la deducerea din impozitul pe venit datorat în România a impozitului plătit în străinătate, denumit în continuare **credit fiscal extern**, în limitele prevăzute în prezentul articol.”

Norme metodologice:

“**207.** Calcularea creditului fiscal extern se face de organul fiscal, separat pe fiecare natură de venit, prin raportarea la venitul mondial.

În situația în care contribuabilul în cauză obține venituri din străinătate din mai multe state, creditul extern admis a fi dedus din impozitul datorat în România se va calcula, potrivit procedurii de mai sus, pentru fiecare natură de venit și pe fiecare țară.”

Codul fiscal:

“**Art. 93.** - (1) Plătitorii de venituri, cu regim de retenere la sursă a impozitelor, sunt obligați să calculeze, să rețină și să vireze impozitul reținut la sursă și să depună o declarație privind calcularea și reținerea impozitului pentru fiecare beneficiar de venit, la organul fiscal competent, până la data de 30 iunie a anului curent pentru anul expirat.

(2) Face excepție de la termenul prevăzut la alin. (1) plătitorii de venituri din activități independente, menționate la art. 52, pentru care impozitul pe venit se reține la sursă, pentru care depunerea declarației se efectuează până în ultima zi a lunii februarie inclusiv a anului curent pentru anul fiscal expirat.”

Față de cele mai sus prezentate, rezultă că persoanele fizice rezidente române, cu domiciliul în România, pentru veniturile obținute din orice sursă, atât din România, cât și din afara României, datorează impozit pe venit, potrivit prevederilor Codului fiscal.

De asemenea, veniturile din drepturi de proprietate intelectuală obținute din străinătate **se supun regulilor aplicabile veniturilor din străinătate**, indiferent dacă sunt încasate direct de titulari sau prin intermediul entităților responsabile cu gestiunea drepturilor de proprietate intelectuală, potrivit legii, cota de cheltuieli forfetare nefiind acordată în cazul în care persoanele fizice utilizează baza materială a beneficiarului acestor drepturi de proprietate intelectuală.

Potrivit dispozițiilor art. 12 din Decretul nr. 238/1974 pentru ratificarea Convenției dintre guvernul Republicii Socialiste România și guvernul Statelor Unite ale Americii privind evitarea dublei impunerii:

(1) Redeventele obținute de un rezident al unuia dintre statele contractante din surse situate în celălalt stat contractant **pot fi impuse în ambele state contractante**.

(2) Redeventele obținute de către un rezident al unuia dintre statele contractante din surse situate în celălalt stat contractant nu vor fi impozitate de către celălalt stat contractant **cu o cota care depășește 10% din suma brută a redevențelor culturale** sau cu o cota care depășește 15% din suma brută a redevențelor industriale.

(3) În vederea aplicării prezentului articol:

a) Redeventele culturale sunt plățile de orice fel făcute pentru considerentul folosirii sau dreptului de a folosi drepturi de autor cu privire la opere literare, artistice sau științifice, inclusiv drepturile de autor pentru filme sau filme ori benzi imprimate folosite la emisiunile de radio sau televiziune. (...)

c) Redeventele culturale și industriale includ cistiguri obținute din vânzarea, schimbul sau din alt mod de a dispune de oricare astfel de proprietăți sau drepturi, în limita în care sumele realizate din astfel de vânzări, schimb sau alt mod de a dispune sunt condiționate de productivitate, folosire sau dispunere de astfel de proprietăți sau drepturi.

(4) **Paragraful (2) nu se va aplica dacă beneficiarul de redevență, fiind rezident al unuia dintre statele contractante, are în celălalt stat contractant un sediu permanent și proprietatea sau drepturile care generează redevența sunt în directă legătură cu un astfel de sediu permanent.** În acest caz se aplică paragraful (6) al art. 7 (Profituri din afaceri).

(...) (6) Redeventele vor fi considerate ca venit din surse situate intr-un stat contractant **numai in limita in care astfel de redevente reprezinta plati facute pentru folosirea sau dreptul de a folosi proprietate sau drepturi descrise la paragraful (3) a) si b) situate in acel stat contractant sau cistiguri descrise la paragraful (3) c) din vinzarea, schimbul sau alt mod de a dispune de astfel de proprietati sau drepturi.**

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, rezulta urmatoarele:

1. - in data de 28.01.2005, a fost incheiat contractul de cesiune a drepturilor patrimoniale de autor intre x, **cu sediul in Bucuresti**, in calitate de cesionar si domnul X, in calitate de autor cedent, avand drept obiect “*conceperea si intocmirea de autorul cedent si predarea de catre acesta in folosul cesionarului a unei opere stiintifice in domeniul stiintelor juridice*”, tema operei fiind “**Dreptul european al drepturilor fundamentale**”.

La pct. 5 din contractul respectiv, se mentioneaza ca “*plata autorului cedent, cu titlu de venit, se va face de x din Florida, cu sediul in (...) Statele Unite ale Americii*”. “Venitul va fi platit in sase transe (...) total x USD”, **din care o transa in 31.01.2006 in suma de x USD.**

La pct. 10 din acelasi contract, se precizeaza ca “*pana la data de 31 ianuarie a anului urmator celui de realizare a veniturului din drepturi patrimoniale de autor, cesionarul va preda autorului cedent un document centralizator semnat si stampilat, continand cel putin informatii privind: denumirea, sediul si codul de identificare fiscala ale cesionarului, numele adresa si codul numeric personal al autorului cedent, titlul juridic al platilor si venitul brut total anual din drepturi de autor platit din strainatate in moneda straina.*”

2. - in data de 04.07.2005, a fost incheiat contractul de cesiune a drepturilor patrimoniale de autor intre x, **cu sediul in Bucuresti**, in calitate de cesionar si domnul X, in calitate de autor cedent, avand drept obiect “*conceperea si intocmirea de autorul cedent si predarea de catre acesta in folosul cesionarului a unei opere stiintifice in domeniul stiintelor juridice*”, tema operei fiind “**Contenciosul european al drepturilor omului**”.

La pct. 5 din contractul respectiv, se mentioneaza ca “*plata autorului cedent, cu titlu de venit, se va face de x din Florida, cu sediul in (...) Statele Unite ale Americii*”. “Venitul va fi platit in sase transe (...) total x USD”, **toate in cursul anului 2005.**

La pct. 10 din acelasi contract, se precizeaza ca “*pana la data de 31 ianuarie a anului urmator celui de realizare a veniturului din drepturi patrimoniale de autor, cesionarul va preda autorului cedent un document centralizator semnat si stampilat, continand cel putin informatii privind: denumirea, sediul si codul de identificare fiscala ale cesionarului, numele adresa si codul numeric personal al autorului cedent, titlul juridic al platilor si venitul brut total anual din drepturi de autor platit din strainatate in moneda straina.*”

3. Referitor la declararea veniturilor obtinute urmare contractelor mai sus mentionate, petentul a procedat la depunerea **in cursul anului 2005**, la AFP Sector 1 a urmatoarelor declaratii privind veniturile din strainatate **pentru anul 2005**:

- nr. x - x USD = x lei;
- nr. x - x USD = x lei;
- nr. x - x USD = x lei;
- nr. x - x USD = x lei;
- nr. x - x USD = x lei;
- nr. x - x USD = x lei;
- nr. x - x USD = x lei;
- nr. x - x USD = x lei;
- nr. x - x USD = x lei;

- nr. x - x USD = x lei.

4. de asemenea, în cursul anului 2006, petentul a depus la AFP Sector 1 a următoarelor declarații privind veniturile din străinătate **pentru anul 2005**:

- nr. x - x USD = x lei;

- nr. x - x USD = x lei.

Referitor la Formularul "Declarație privind veniturile din străinătate" Cod 14.13.01.13/7, Instrucțiunile de completare a acestuia, aprobate prin OMFP nr. 2017/2005 precizează următoarele:

“Declarația se completează și se depune de către persoanele fizice române cu domiciliul în România, **care realizează venituri din străinătate ca urmare a desfășurării unor activități în străinătate**: activități comerciale, profesii libere, drepturi de proprietate intelectuală, cedarea folosinței bunurilor, dividende, dobânzi, premii și jocuri de noroc, câștiguri din transferul titlurilor de valoare, pensii, salarii plătite de un angajator sau în numele unui angajator rezident în România și alte venituri aflate în străinătate. Contribuabilii depun câte o declarație pentru fiecare țară - sursă a veniturilor și pentru fiecare categorie de venit realizat.”

“Termen de depunere:

- **anual, până la data de 15 mai a anului următor celui în care s-a realizat venitul.**”

“C. VENIT REALIZAT **DIN STRĂINĂTATE**

1. Venit - se înscrie suma (în lei) reprezentând **venitul realizat din activitatea desfășurată în străinătate** în anul fiscal de raportare.”

“D. IMPOZIT **PLĂTIT ÎN STRĂINĂTATE**

Se completează de către contribuabilii care, pentru același venit și în decursul aceleiași perioade impozabile, sunt supuși impozitului pe venit atât pe teritoriul României, cât și în străinătate, **în vederea calculării și acordării creditului fiscal extern de către organul fiscal.**

Tabel: se înscriu datele referitoare la impozitul **efectiv plătit în străinătate pentru venitul realizat în străinătate.**

col. 1. Tip activitate - se înscrie denumirea corespunzătoare a activității generatoare de venit, **desfășurată în străinătate.**

col. 2. Document - se înscrie denumirea documentului care atestă plata impozitului în străinătate, precum și seria și numărul acestuia. Documentul se va anexa la declarație.

col. 5. Venit - se înscrie suma (în lei) reprezentând **venitul realizat din activitatea desfășurată în străinătate** în anul fiscal de raportare, corespunzător impozitului plătit în străinătate.

col. 6. Impozit - se înscrie suma (în lei) reprezentând impozitul pe venit **efectiv plătit în străinătate.** (...)

Veniturile din străinătate realizate și impozitul aferent, exprimate în unități monetare proprii statului respectiv, dar care nu sunt cotate de Banca Națională a României, se vor transforma în lei prin intermediul unei valute de circulație internațională, cum ar fi: dolari U.S.D. sau euro, folosindu-se cursul de schimb mediu anual al acesteia, comunicat de Banca Națională a României din anul de realizare a venitului respectiv.”

Având în vedere prevederile legale mai sus menționate, rezulta că **există o serie de neconcordanțe în ceea ce privește veniturile obținute de petent în cursul anului 2005**, urmare contractelor de cesiune a drepturilor patrimoniale de autor încheiate cu x:

A. - petentul a depus in cursul anului 2005, o serie de "Declaratii privind veniturile din străinătate", cod 14.13.01.13/7, referitoare la veniturile obtinute in cursul anului 2005, in conditiile in care acesta declaratie se depune **anual, până la data de 15 mai a anului următor** celui în care s-a realizat venitul.

Prin urmare, potrivit prevederilor legale, in cursul anului 2005, petentul avea obligatia depunerii unor astfel de declaratii numai pentru veniturile obtinute in cursul anului 2004 si nu pentru veniturile obtinute in cursul anului 2005.

B. - petentul a depus in anul 2006, doua declaratii privind veniturile din străinătate prin care a declarat ca a obtinut in cursul anului 2005 un venit brut in suma de x USD (x lei) + x USD (x lei).

Prin urmare, potrivit prevederilor legale si avand in vedere declaratiile petentului, veniturile obtinute de acesta in cursul anului 2005 din strainatate, din drepturi de proprietate intelectuala sunt in suma totala de x USD = x lei, **contrar**, pe de-o parte argumentelor aduse in sustinerea contestatiei de catre domnul X (acesta precizeaza ca veniturile brute obtinute sunt in suma de x USD = x lei), iar, pe de alta parte, contrar clauzelor contractuale (petentul urma sa incaseze, in cursul anului 2005, suma de x USD, una din transe - x USD - urmand a se incasa in cursul anului 2006) .

C. - declaratiile privind veniturile din strainatate se depun numai in cazul obtinerii de venituri din strainatate, **urmare desfasurarii unor activitati in strainatate**.

Din analiza celor doua contracte nu rezulta faptul ca petentul a desfasurat activitate in strainatate, respectiv in SUA. Mai mult, la pct 4 din ambele contracte se stipuleaza expres ca **locul predarii operei este sediul cesionarului, respectiv sediul x - Bucuresti**.

D - pe formularele de declaratii depuse, petentul a facut a serie de modificari: "statul din care s-a realizat venitul", in loc de "statul in care s-a realizat venitul", "impozit platit in Romania" sau "impozit anticipat datorat in Romania", in loc de "impozit platit in strainatate"

E - desi la pct. 10 din acelasi contract, se precizeaza ca "*pana la data de 31 ianuarie a anului urmator celui de realizare a venitului din drepturi patrimoniale de autor, **cesionarul va preda autorului cedent un document centralizator semnat si stampilat, continand cel putin informatii privind: denumirea, sediul si codul de identificare fiscala ale cesionarului, numele adresa si codul numeric personal al autorului cedent, titlul juridic al platilor si **venitul brut total anual din drepturi de autor platit din strainatate in moneda straina*****", aceasta situatie nu exista la dosarul cauzei, contestatarul nefacand nicio mentiune in cuprinsul contestatiei cu privire la aceasta.

F - desi in contestatie petentul precizeaza ca beneficiaza de acordarea cotelor de cheltuieli forfetare, in cazul veniturilor obtinute din strainatate, nu face dovada ca **nu a utilizat** baza materială a beneficiarului acestor drepturi de proprietate intelectuală, astfel incat **sa nu-i fie aplicabile** prevederile pct. 73 din normele metodologice de aplicare a art. 51 din Codul fiscal, aprobate prin HG nr. 44/2004;

G - contestatarul a efectuat la Trezoreria Sector 1, plati anticipate cu titlu de impozit aferente veniturilor din strainatate, din drepturi de proprietate intelectuala, obtinute urmare celor doua contracte, in conditiile in care in cazul obtinerii de venituri din strainatate ca urmare a defasurarii activitatii in strainatate **nu avea aceasta obligatie**, intrucat, in conformitate cu dispozitiile art. 82 din Codul fiscal, acesta obligatie revine numai unei anumite categorii de contribuabili:

"Contribuabilii care realizează venituri din activități independente, din cedarea folosintei bunurilor, cu exceptia veniturilor din arendare, precum si venituri din activități agricole sunt obligati să efectueze în cursul anului plăți anticipate cu titlu de impozit,

exceptându-se cazul veniturilor pentru care plățile anticipate se stabilesc prin retenere la sursă.

(2) **Plățile anticipate se stabilesc de organul fiscal competent**, pe fiecare sursă de venit, luându-se ca bază de calcul venitul anual estimat sau venitul net realizat în anul precedent, după caz, **prin emiterea unei decizii care se comunică contribuabililor potrivit legii.** “

De menționat este faptul ca veniturile din drepturi de proprietate intelectuală obținute din străinătate se supun regulilor aplicabile veniturilor din străinătate.

Fata de cele mai sus prezentate, rezulta ca AFP Sector 3 a procedat la emiterea Deciziei de impunere anuala pentru veniturile din strainatate pe anul 2005 nr. x, prin care a stabilit o diferenta de impozit anual de regularizat in plus in suma de x lei, **fara a clarifica neconcordantele cu privire la veniturile obtinute petent in cursul anului 2005, urmare derularii contractelor de cesiune a drepturilor patrimoniale de autor incheiate in data de 28.01.2005 si in data de 04.07.2005 intre petent si x**, cu sediul in Bucuresti, respectiv daca veniturile obtinute sunt considerate din punct de vedere fiscal, venituri din Romania, in sensul dispozitiile art. 12, coroborate cu cele ale art. 50 din Codul fiscal sau venituri din strainatate urmare desfasurarii activitatii in strainatate, in sensul dispozitiilor art. 91 din acelasi act normativ.

Prin urmare, organul de impunere nu a obtinut si nu a utilizat toate informatiile si documentele necesare pentru determinarea corectă a situatiei fiscale a contribuabilului, nerespectand prevederile art. 7 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, potrivit carora are obligatia "sa examineze, din oficiu, starea de fapt", in analiza efectuata identificand si avand in vedere toate circumstantele edificatoare ale fiecarui caz si nici dispozitiile art. 64 si art 65 din aceeasi ordonanta, potrivit carora:

“Art. 64 - Documentele justificative si evidentele contabile ale contribuabilului constituie probe la stabilirea bazei de impunere. În cazul în care există si alte acte doveditoare, acestea vor fi luate în considerare la stabilirea bazei de impunere.”

“Art. 65 - (1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele si faptele care au stat la baza declaratiilor sale si a oricăror cereri adresate organului fiscal.

(2) Organul fiscal are sarcina de a motiva decizia de impunere pe bază de probe sau constatări proprii.”

Prin urmare, desi, din documentele anexate la dosarul cauzei, rezulta ca exista o serie de neconcordante, fapt sesizat si de Administratia Finantelor Publice Sector 3 referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei, nu s-a procedat la clarificarea acestora, emitandu-se Decizia de impunere anuala pentru veniturile din strainatate pe anul 2005 nr. x, decizie neintemeiata pe constatari complete asupra tuturor împrejurarilor edificatoare în cauza.

Drept pentru care, **urmeaza** a se aplica dispozitiile art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, respectiv **desfiintarea** Deciziei de impunere anuala pentru veniturile din strainatate pe anul 2005 nr. x, prin care AFP Sector 3 a stabilit in sarcina petentului o diferenta de impozit anual de regularizat in plus in suma de x lei.

În speta sunt aplicabile și dispozițiile pct. 12.6, 12.7 și 12.8 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, aprobate prin Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, care precizează:

"12.6 În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare."

"12.7. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

12.8. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de soluționare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat, acesta putând fi contestat potrivit legii"

Prin urmare, Administrația Finanelor Publice Sector 3 va proceda la reanalizarea situației fiscale a contribuabilului, ținând cont de prevederile legale, de motivațiile acestuia, precum și de cele reținute prin prezenta, exercitându-și rolul activ în vederea stabilirii corecte a obligațiilor fiscale datorate de petent.

2. Referitor la solicitarea petentului privind restituirea sumei de x lei reprezentând diferența de impozit pe venit:

Cauza supusă soluționării este dacă Direcția Generală a Finanelor Publice a Municipiului București prin Serviciul de soluționare a contestațiilor este organul competent care se poate investi cu soluționarea acestui capăt de cerere, în condițiile în care solicitările petentului exced prevederilor titlului IX Cod procedură fiscală.

În fapt, prin contestația formulată, petentul a solicitat restituirea sumei de 48 lei reprezentând diferența de impozit pe venit.

În drept, în conformitate cu prevederile art. 205 alin. (1) și art. 209 alin. (1) lit. a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată:

"Art. 205 (1) Împotriva titlului de creanță, precum și împotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestație potrivit legii. Contestația este o cale administrativă de atac și nu înlătură dreptul la acțiune al celui care se consideră lezată în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia, în condițiile legii."

"Art. 209 - (1) Contestațiile formulate împotriva deciziilor de impunere, a actelor administrative fiscale asimilate deciziilor de impunere, precum și a deciziilor pentru regularizarea situației, emise în conformitate cu legislația în materie vamală, se soluționează după cum urmează:

a) contestațiile care au ca obiect impozite, taxe, contribuții, datorii vamală, precum și accesoriile acestora, al căror quantum este sub 1.000.000 lei, se soluționează de către **organele competente constituite la nivelul direcțiilor generale unde contestatarul are domiciliul fiscal (...)**".

De asemenea, potrivit pct. 9.8 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, aprobate prin Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 519/2005:

" În cazul în care contestatiile sunt astfel formulate încât au și alt caracter pe lângă cel de cale administrativă de atac, pentru aceste aspecte cererea se va înainta organelor competente de către organul investit cu soluționarea caii administrative de atac, după soluționarea acesteia."

Având în vedere prevederile legale de mai sus, precum și faptul că prin contestația formulată domnul **X** a solicitat și restituirea sumei de 48 lei reprezentând diferența de impozit pe venit, Serviciul de Soluționare a Contestatiilor din cadrul D.G.F.P.-M.B nu se poate investi cu soluționarea acestui capăt de cerere, întrucât nu intră în competența sa de soluționare.

În temeiul pct 9.8 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, aprobate prin Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, acest capăt de cerere va fi transmis Administrației Finanelor Publice Sector 3, spre competența soluționare.

Pentru considerentele arătate mai sus și în temeiul art. 12 din Decretul nr. 238/1974, art. 7, art. 12, art. 40, art. 41, art. 50, art. 52, art. 53, art. 82, art. 83, art. 91 și art. 93 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare și normelor metodologice de aplicare, aprobate prin H.G. nr. 44/2004, în vigoare la data de 01.01.2005, pct. 9.8, pct. 12.6, pct. 12.7 și pct. 12.8 din Instrucțiunile aprobate prin Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, art. 7, art. 64, art. 65, art. 205, art. 209 și art. 216 alin. (3) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată

DECIDE:

1. Desființează Decizia de impunere anuală pentru veniturile din străinătate pe anul 2005 nr. x, prin care s-a stabilit o diferență de impozit anual de regularizat în plus în suma de x lei, urmând ca Administrația Finanelor Publice Sector 3 să procedeze la reanalizarea situației fiscale a domnului **X**, ținând cont de prevederile legale, de motivațiile acestuia, precum și de cele reținute prin prezenta.

2. Transmite spre competența soluționare Administrației Finanelor Publice Sector 3, capătul de cerere al contestației prin care domnul **X** a solicitat restituirea sumei de x lei, reprezentând diferența de impozit pe venit.

Prezenta decizie este definitivă în sistemul cailor administrative de atac și poate fi contestată, în termen de 6 luni de la comunicare, la Tribunalul București.