

## 048708NT

Directia Generala a Finantelor Publice a fost sesizata de Administratia Finantelor Publice, prin adresa nr. .../19.11.2008 inregistrata la directie sub nr. .../19.11.2008, cu privire la contestatia formulata de **domnul X**, avand codul numeric personal ... si domiciliul in ....

Contestatia, inregistrata la Administratia Finantelor Publice sub nr. .../06.11.2008, a fost formulata impotriva Deciziei de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoane fizice pe anul 2007 nr. ... din 03.10.2008 emisa de A.F.P. si are ca obiect masura stabilirii **castigului net anual realizat in anul 2007** din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, inclusiv, la o valoare mai mare decat cea pe care petentul o considera corecta.

Constatand ca in speta sunt indeplinite dispozitiile art.205 alin.(1) si alin.(2), 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 este competenta sa solutioneze pe fond contestatia formulata de domnul X.

**I. Petentul formuleaza contestatie impotriva Deciziei de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoane fizice pe anul 2007 nr. ... din 03.10.2008** prin care i s-a stabilit o diferenta in plus de regularizat in suma de ... lei, aratand urmatoarele:

- la stabilirea impozitului pe venitul din investitii datorat pentru anul 2007 nu s-a luat in calcul fisa de portofoliu a emitentului intermediar SSIF E cu sediul in ..., fisa anexata Declaratiei 200 transmisa prin posta;

- pentru anul 2007 detine 2 fise de portofoliu deoarece la jumatatea anului s-a transferat de la SSIF E, cu tot portofoliul de actiuni, la SSIF I cu sediul in ...;

- conform art. 70 din Legea nr. 571/2003, republicata, determinarea castigului net anual se face prin "diferenta pozitiva dintre pretul de vanzare si pretul de cumparare pe tipuri de titluri de valori...".

In finalul contestatiei petentul solicita determinarea castigului net anual cu luarea in considerare a celor inscrise in cele doua fise de portofoliu, deci si a pierderilor din a doua jumatate a anului 2007.

**II. In urma inregistrarii Declaratiei 200 privind veniturile realizate pe anul 2007 intocmita de X si a Declaratiilor informative 205 transmise de S.C. E S.A. si S.C. I S.A., Administratia Finantelor Publice a emis pentru contribuabilul X, urmatoarele decizii de impunere referitoare la veniturile din investitii:**

**a) Decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2007 nr. ... din 13.09.2008**, prin care, in baza art. 67 si 84 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal si a Declaratiei privind veniturile realizate pe anul 2007 inregistrata sub nr. ... din data de 15.05.2008, s-a stabilit impozitul anual pe venit dupa cum urmeaza:

- rd. 6 Castig net/pierdere din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, inclusiv -... lei

- rd. 10 Pierdere/Pierdere neta anuala \* ... lei

- rd. 12 Venit net anual impozabil  
(rd. 9-rd.11.1)/ Castig net anual (rd. 9) ... lei
- rd. 13 Impozit pe venitul net anual impozabil  
datorat/Castigul net anual ... lei
- rd. 16 Obligatii privind platile anticipate ... lei
- rd. 17 Diferente de impozit anual de regularizat  
b. stabilite in minus (rd.16-rd.13-rd.15) ... lei.

**b) Decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2007 nr. ...**, prin care, in baza art. 67 si 84 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal si a Declaratiei privind veniturile realizate pe anul 2007 inregistrata sub nr. ... din data de 15.05.2008, s-a stabilit impozitul anual pe venit dupa cum urmeaza:

- rd. 6 Castig net/pierdere din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, inclusiv ... lei
- rd. 9 Venit net anual/ Castig net anual \* ... lei
- rd. 12 Venit net anual impozabil  
(rd. 9-rd.11.1)/ Castig net anual (rd. 9) ... lei
- rd. 13 Impozit pe venitul net anual impozabil  
datorat/Castigul net anual ... lei
- rd. 16 Obligatii privind platile anticipate ... lei
- rd. 17 Diferente de impozit anual de regularizat  
a. stabilite in plus (rd.13-rd.16-rd.15)\*\* ... lei.

\*) Se preia suma de la rd. 1, rd. 2, rd. 3, rd. 4, rd. 5, rd. 6, rd. 7 sau rd. 8, după caz.

\*\*) În situația în care suma rezultată este negativă se preia la rândul 17b.

**III.** Luand in considerare cele prezentate de contestator, constatările organului fiscal, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare in perioada pentru care s-au calculat diferente de impozit pe venit, se retin urmatoarele:

**Cauza supusa solutionarii este daca este legala masura stabilirii de catre Administratia Finantelor Publice prin Decizia de impunere nr. .../03.10.2008, in sarcina domnului X, a castigului net anual pe anul 2007 in suma de ... lei realizat din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, inclusiv.**

**In fapt,**

Domnul X a transmis Administratiei Finantelor Publice, prin posta, Declaratia 200 privind veniturile realizate in anul 2007, prin care a declarat, printre altele, **pierdere neta anuala din transferul titlurilor de valoare detinute mai mult de 365 de zile in suma de ... lei si castig net anual din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile in suma de ... lei.**

La aceasta declaratie au fost anexate 2 fise de portofoliu, astfel:

1. fisa emisa de intermediarul E din ... in care sunt inscrise urmatoarele date pentru perioada 01.01.2007 – 31.12.2007:

Referitor la transferul titlurilor de valoare detinute in portofoliu **mai putin de 365 de zile** : - castig anual ... lei

- pierdere anuala ... lei
- impozit calculat si retinut ... lei

Referitor la transferul titlurilor de valoare detinute in portofoliu **mai mult de 365 de zile** : - pierdere anuala ... lei

2. fisa emisa de intermediarul I din ... in care sunt inscrise urmatoarele date pentru perioada 01.01.2007 – 31.12.2007:

Referitor la transferul titlurilor de valoare detinute in portofoliu **mai putin de 365 de zile** : - castig ... lei

- pierdere anuala ... lei
- castig net ... lei
- impozit calculat si retinut ... lei

Pentru impunerea anuala a castigului net din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, A.F.P. a emis doua decizii de impunere, cate o decizie de impunere pentru fiecare dintre rezultatele referitoare la transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile inscrise in cele doua fise de portofoliu.

Prin Decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2007 nr. .../13.09.2008, organul fiscal teritorial a constatat ca domnul X nu datoreaza impozit, inregistrand o pierdere in suma de ... lei, inscrise in fisa de portofoliu emisa de intermediarul E, si ca are o diferenta de impozit de restituit in suma de ... lei care reprezinta de fapt impozitul retinut la sursa in cursul anului 2007.

Prin Decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2007 nr. .../03.10.2008, organul fiscal teritorial a determinat impozitul in suma de ... lei aferent castigului net din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile prin aplicarea cotei de 16% asupra castigului net realizat in suma de ... lei. Tinand cont de impozitul in suma de ... lei retinut la sursa de intermediarul platitor de venit prin care s-au derulat tranzactiile, I din ..., a rezultat un impozit pe venit de plata in quantum de ... lei.

Potentul contesta impozitul rezultat deoarece la calculul câștigului net organul fiscal nu a tinut seama de pierderile inregistrate in fisa de portofoliu emisa de intermediarul E, sumele inscrise in cele doua fise de portofoliu rezultand din tranzactionarea titlurilor care fac parte din portofoliul aceluiasi investitor.

### În drept,

La **art. 41 din Legea nr. 571/2003** privind Codul fiscal sunt enumerate categoriile de venituri supuse impozitului pe venit, la **litera d)** regasindu-se veniturile din investitii, asa cum sunt definite la art. 65. La alin. (1) litera c) al articolului 65 sunt prevazute castigurile din transfertul titlurilor de valoare.

Art.66 al aceluiasi act normativ cuprinde prevederi referitoare la stabilirea venitului din investitii, astfel:

*„(1) Câștigul/pierdere din transferul titlurilor de valoare, altele decât titlurile de participare la fondurile deschise de investiții și părțile sociale, reprezintă diferența pozitivă/negativă dintre prețul de vânzare și prețul de cumpărare pe tipuri de titluri de valori, diminuată, după caz, cu costurile aferente tranzacției.*

[...]

(5) Câștigul net anual se determină ca diferență între câștigurile și pierderile înregistrate în cursul anului respectiv, ca urmare a tranzacționării titlurilor de valoare, altele decât părțile sociale și valorile mobiliare în cazul societăților închise. Câștigul net anual se calculează pe baza declarației privind venitul realizat, depusă conform prevederilor art. 83.

(6) Pentru tranzacțiile din anul fiscal cu titlurile de valoare, altele decât părțile sociale și valorile mobiliare, în cazul societăților închise, fiecare intermediar sau plătitor de venit, după caz, are următoarele obligații:

a) calcularea câștigului anual/pierderii anuale pentru tranzacțiile efectuate în cursul anului pentru fiecare contribuabil;

b) transmiterea informațiilor privind câștigul anual/pierdere anuală, precum și impozitul calculat și reținut ca plată anticipată, în formă scrisă către acesta, până la data de 28 februarie a anului următor celui pentru care se face calculul.”

Calculul impozitului asupra veniturilor din investiții este reglementat la art.67 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, unde se precizează:

„(3) Calculul, reținerea și virarea impozitului pe veniturile din investiții, altele decât cele prevăzute la alin. (1) și (2) se efectuează astfel:

a) câștigul determinat din transferul titlurilor de valoare, altele decât părțile sociale și valorile mobiliare în cazul societăților închise, se impune cu o cotă de 1%, impozitul reținut constituind plată anticipată în contul impozitului anual datorat. Obligația calculării, reținerii și virării impozitului reprezentând plata anticipată revine intermediarilor, societăților de administrare a investițiilor în cazul răscumpărării de titluri de participare la fondurile deschise de investiții sau altor plătitori de venit, după caz, la fiecare tranzacție. Impozitul calculat și reținut la sursă se virează la bugetul de stat, până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care a fost reținut. **Pentru tranzacțiile din anul fiscal contribuabilul are obligația depunerii declarației privind venitul realizat, pe baza căreia organul fiscal stabilește impozitul anual datorat, respectiv impozitul anual pe care contribuabilul îl are de recuperat, și emite o decizie de impunere anuală, luându-se în calcul și impozitul reținut la sursă, reprezentând plată anticipată. Impozitul anual datorat se stabilește de organul fiscal competent astfel:**

1. prin aplicarea cotei de 16% asupra câștigului net anual al fiecărui contribuabil, determinat potrivit prevederilor art. 66 alin. (5), pentru titlurile de valoare înstrăinate sau răscumpărate, în cazul titlurilor de participare la fonduri deschise de investiții, începând cu data de 1 ianuarie 2007, într-o perioadă mai mică de 365 de zile de la data dobândirii;

2. prin aplicarea cotei de 1% asupra câștigului net anual al fiecărui contribuabil, determinat potrivit prevederilor art. 66 alin. (5), pentru titlurile de valoare înstrăinate sau răscumpărate, în cazul titlurilor de participare la fonduri deschise de investiții, începând cu data de 1 ianuarie 2007, într-o perioadă mai mare de 365 de zile de la data dobândirii;

[...]

(5) Pierderile rezultate din tranzacționarea titlurilor de valoare, altele decât cele prevăzute la alin. (4), înregistrate în cursul anului fiscal, se compensează la

sfârșitul anului fiscal cu câștigurile de aceeași natură realizate din tranzacționarea titlurilor de valoare, altele decât cele prevăzute la alin. (4), în cursul anului respectiv. Dacă în urma acestei compensări rezultă o pierdere anuală, aceasta nu se reportează.

[...]

(7) Impozitul anual de recuperat, prevăzut la alin. (3) lit. a) și c), se stabilește de organul fiscal competent ca diferență între impozitul reprezentând plăți anticipate efectuate în cursul anului și impozitul anual datorat. Organul fiscal va restitui contribuabilului sumele datorate, în termenul și condițiile stabilite de lege.

(8) În aplicarea prevederilor prezentului articol se utilizează norme privind determinarea, reținerea și virarea impozitului pe câștigul de capital din transferul titlurilor de valoare obținut de persoanele fizice, aprobate prin ordin comun al ministrului finanțelor publice și al președintelui Comisiei Naționale a Valorilor Mobiliare.”

Prin **Ordinul Nr.80 din 29 decembrie 2005 al președintelui Comisiei Naționale a Valorilor Mobiliare, publicat în M.Of. nr.94/2006, au fost aprobate Instrucțiunile nr.12/2005** privind determinarea, reținerea și virarea impozitului pe câștigul de capital rezultat din transferul titlurilor de valoare, obținut de persoanele fizice. Conform art. 14 al acestor instrucțiuni:

„(1) Câștigul net se determină la sfârșitul anului fiscal asupra întregului portofoliu deținut de contribuabil în anul respectiv și reprezintă diferența pozitivă dintre câștigurile și pierderile obținute pe categorii de venituri impozabile, diferențiate în funcție de cotele de impozit, înregistrate în cursul anului ca urmare a transferurilor titlurilor de valoare.

(2) Pierderile se vor compensa din câștigurile obținute pe categorii de venituri impozabile, diferențiate în funcție de cotele de impozit, fiecare pierdere fiind dedusă din categoria corespunzătoare.

(3) Pierderea sau câștigul net va evidenția în mod distinct cele două categorii de pierderi/câștiguri în funcție de cotele diferențiate de impozitare.

[...]

(7) Determinarea câștigului net/pierderii nu este influențată de categoria de titluri de valoare care a generat pierderea sau câștigul și nici de numărul de intermediari prin care contribuabilul a obținut câștiguri sau pierderi în cursul anului fiscal.”

**Referitor la stabilirea venitului net anual impozabil, art. 80 alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare** precizează ca acesta se stabilește pe fiecare sursă din categoriile de venituri menționate la art. 41 lit. a), c) și f) prin deducerea din venitul net anual a pierderilor fiscale reportate, Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal nominalizând în acest sens *veniturile din activități independente, veniturile din cedarea folosinței bunurilor și venituri din activități agricole.*

**În ceea ce privește formularistica referitoare la impozitul pe venit pentru anul 2007, aceasta a fost aprobată prin O.M.F.P. nr. 2371/2007, din care reținem următoarele:**

- **în legătura cu completarea declarației de venit:**  
**„4. Câștiguri din transferul titlurilor de valoare**



Se completează de contribuabilii care au realizat câștiguri din transferul titlurilor de valoare, altele decât părțile sociale și valorile mobiliare în cazul societăților închise, și au obligația stabilirii câștigului net anual/pierderii nete anuale, potrivit legii.

Se completează rd. 4 sau rd. 5, după caz, după cum urmează:

rd. 4. **Câștig net anual - se înscrie câștigul net anual stabilit ca diferență pozitivă între câștigurile și pierderile înregistrate în cursul anului respectiv, ca urmare a tranzacționării titlurilor de valoare, distinct, în funcție de perioada de deținere a titlurilor de valoare (deținute mai mult de 365 de zile sau deținute mai puțin de 365 de zile, inclusiv).** Persoanele fizice care în anul de raportare au realizat câștiguri/pierderi din tranzacționarea titlurilor de valoare evidențiază distinct în declarație câștigul net anual din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare deținute mai mult de 365 de zile, precum și câștigul net anual din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare deținute mai puțin de 365 de zile, inclusiv.

rd. 5. Pierdere fiscală/**Pierdere netă anuală - se înscrie pierderea netă anuală stabilită ca diferență negativă între câștigurile și pierderile înregistrate în cursul anului respectiv, ca urmare a tranzacționării titlurilor de valoare, distinct, în funcție de perioada de deținere a titlurilor de valoare (deținute mai mult de 365 de zile sau deținute mai puțin de 365 de zile, inclusiv).** Persoanele fizice care în anul de raportare au realizat câștiguri/pierderi din tranzacționarea titlurilor de valoare evidențiază distinct în declarație pierderea netă anuală din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare deținute mai mult de 365 de zile, precum și pierderea netă anuală din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare deținute mai puțin de 365 de zile, inclusiv.

Pierderea anuală din transferul dreptului de proprietate asupra titlurilor de valoare nu se reportează, constituind pierdere definitivă a contribuabilului.

La declarație se anexează documente justificative, eliberate de intermediari sau plătitorii de venit, privind tranzacțiile efectuate, din care să rezulte câștigul/pierderea declarat/declarată, precum și impozitul calculat și reținut ca plată anticipată pentru anul fiscal de raportare.”

- **in legatura decizia de impunere, aceasta se utilizează: la calculul impozitului pe venitul net anual impozabil din activități independente, din cedarea folosinței bunurilor, din activități agricole, impozitului datorat pe câștigul net anual din transferul titlurilor de valoare/din operațiuni de vânzare-cumpărare de valută la termen, pe bază de contract, pe fiecare sursă de venit, și la stabilirea diferențelor de impozit anual de regularizat, stabilite în plus/în minus.**

Referitor la soluțiile date în solutionarea contestațiilor, art. 216 alin (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală, republicată, stipulează :

„Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare.”,

iar Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, aprobate prin O.M.F.P. nr. 519/2005 arată ca:

„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.”

Din contextul legal citat se retine ca determinarea câștigului net/pierderii se efectueaza la sfârșitul anului, distinct, pe categorii de venituri impozabile, diferite în funcție de perioada de deținere și cotele de impozit aplicabile, în cazul de față tranzacții cu titluri de valoare deținute mai mult de 365 zile și mai puțin de 365 zile, câștigul net sau pierderea unei categorii de titluri de valoare nefiind influențat de categoria de titluri de valoare care a generat pierdere sau câștig.

În cazul câștigului din transferul titlurilor de valoare impunerea nu se efectuează pe fiecare sursă. Impunerea pe fiecare sursă este prevăzută expres la art. 41 din Codul fiscal pentru anumite categorii de venit, printre care nu se regăsesc veniturile din investiții. Potrivit legislației citate anterior, câștigul sau pierderea din transferul titlurilor de valoare se declară distinct numai în funcție de perioada de deținere a acestora, impozitarea efectuându-se distinct, după acest criteriu, deținerea pe o perioadă mai mică sau mai mare de 365 de zile.

Deși contribuabilul a declarat în mod corect câștigul net/pierderea netă anuală prin Declarația 200, anexând și cele două fișe de portofoliu emise de intermediarii prin care s-au efectuat tranzacțiile, organul fiscal teritorial a emis decizii de impunere distincte, una pentru impozitarea câștigului net în suma de ... lei rezultat din fișa de portofoliu emisă de I și una pentru constatarea pierderii nete anuale în suma de ... lei conform fișei de portofoliu emisă de E, deși ambele proveneau din transferul titlurilor de valoare deținute mai puțin de 365 de zile.

Câștigul obținut din transferul titlurilor de valoare deținute mai puțin de 365 zile, se impozitează cu o cotă de 16% și nu poate fi influențat de pierderea înregistrată din transferul titlurilor de valoare deținute mai mult de 365 zile, categorie distinctă care, potrivit legii, se impozitează în mod diferit cu o cotă de 1%.

Drept urmare, pretenția contribuabilului de a i se scădea din câștigul obținut din transferul titlurilor de valoare deținute *mai puțin* de 365 zile pierderea realizată din transferul titlurilor de valoare deținute *mai mult* de 365 zile, contravine dispozițiilor art.67 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal și instrucțiunilor privind determinarea, reținerea și virarea impozitului pe câștigul de capital rezultat din transferul titlurilor de valoare, obținut de persoanele fizice, date în aplicarea acestuia, în speță fiind vorba de două categorii distincte de titluri de valoare, diferite în funcție de perioada de deținere și cota de impozit.

Se retine ca organul fiscal teritorial a procedat în mod corect necumulând pierderea anuală în suma de ... lei înregistrată din transferul valorilor mobiliare deținute în portofoliu mai mult de 365 de zile cu câștigul din tranzacționarea titlurilor deținute mai puțin de 365 de zile, însă în vederea determinării rezultatului anual din transferul titlurilor de valoare deținute mai puțin de 365 de

zile si determinarii diferentei de impozit de regularizat ar fi trebuit sa cumuleze castigul net in suma de ... lei cu pierderea neta de ... lei, ambele provenind din tranzactionarea in cursul aceluasi an a aceleiasi categorii de titluri de valoare. Pe cale de consecinta, desi contribuabilul a contestat numai Decizia de impunere nr. ..., **urmeaza a se desfiinta cele doua decizii de impunere anuala emise in vederea impozitarii castigului net/pierderii din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, respectiv Deciziile nr. ... si nr. ..., urmand ca organul fiscal teritorial sa emita o singura decizie de impunere anuala cu scopul stabilirii diferentelor de impozit anual de regularizat pe anul 2007, cu luarea in considerare a datelor referitoare la transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, inclusiv, inscrise in ambele fise de portofoliu emise pe anul 2007 pentru domnul X.**

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in temeiul prevederilor art. 210 si art.216 alin.(3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se

### **DECIDE:**

Desfiintarea celor doua Decizii de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2007 referitoare la transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, inclusiv, emise de catre Administratia Finantelor Publice pentru **X**, urmand ca in 30 de zile de la comunicare organul fiscal teritorial sa procedeze la regularizarea situatiei privind impozitul anual aferent castigului net anual din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, inclusiv, si la emiterea unei alte decizii de impunere, potrivit celor retinute in prezenta decizie.

Decizia de solutionare a contestatiei poate fi atacata la Tribunalul in termen de 6 luni de la data comunicarii acesteia, conform prevederilor legale.