



DECIZIA nr. 100 /2008

privind solutionarea contestatiei depusa de d-na **N L** cu domiciliul in mun. Cluj-Napoca, la Administratia Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca si remisa spre solutionare la Directia Generala a Finantelor Publice a jud. Cluj.

Directia Generala a Finantelor Publice a jud. Cluj a fost sesizata prin adresa nr. -/...06.2008, de catre Administratia Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca - Serviciul Regstru Contribuabili Persoane Fizice, asupra aspectelor cuprinse in contestatia depusa de **d-na N L** cu domiciliul in mun. Cluj-Napoca, formulata impotriva deciziei organului fiscal de a returna contribuabilei Declaratia privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, formular cod 226, (declaratie rectificativa), depusa sub nr. -/...05.2008, fara ca aceasta sa fie inregistrata in evidenta fiscala.

Petenta contesta in fapt suma de "y" lei, care reprezinta diferenta dintre impozitul pe venit rezultat din aplicarea cotei de 16 % aplicata la castigul total si impozitul pe venit rezultat din aplicarea cotei de 16 % aplicata la castigul net.

Contestatia formulata prin Cabinet Individual Avocat "C C F" din mun. Arad, (la dosarul cauzei fiind anexata in original Imputernicirea Avocatuala nr. ... din ...06.2008), este depusa in termenul legal prevazut de art. 207, alin. 1 din Ordonanta Guvernului nr. 92/24.12.2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala (Monitorul Oficial nr. 513/31.07.2007), intrucat actul fiscal atacat intocmit la data de ...05.2008 a fost comunicat petentei la data de ...06.2008, iar contestatia a fost depusa la Administratia Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca la data de ...06.2008 fiind inregistrata sub nr. -/...06.2008.

Directia Generala a Finantelor Publice a jud. Cluj constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 206 si art. 209, alin. (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/24.12.2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala (Monitorul Oficial nr. 513/31.07.2007), este competenta sa solutioneze pe fond contestatia formulata de **d-na N L** cu domiciliul in mun. Cluj-Napoca.

I. Petenta, prin contestatia formulata, solicita:

- anulara "actului administrativ fiscal" nr. -/...05.2008 emis de Administratia Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca;
- inregistrarea Declaratiei privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, formular cod 226, depusa sub nr. -/...05.2008;
- obligarea Administratiei Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca sa determine corect impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin

de 365 zile, la nivelul anului 2006, conform declaratiilor cod 226 inregistrate sub nr. -/...01.2007, respectiv -/...05.2008.

In sustinerea solicitarii sale petenta invoca prevederile art. 67, alin. 3, lit. e) din Legea nr. 571/22.12.2003 privind Codul fiscal (forma in vigoare in cursul anului 2006), potrivit carora impozitul pe venitul obtinut din transferul valorilor mobiliare detinute mai putin de 365 zile se calculeaza prin aplicarea cotei de 16 % asupra castigului net.

Prin Declaratia fiscala cod 226 depusa la organul fiscal sub nr. -/...01.2007 contribuabila a declarat un venit net in suma de "y" lei, aferent caruia datora bugetului de stat un impozit in suma totala de "y" lei cu scadenta la data de ...01.2007, care a fost achitat in totalitate in perioada03.2007-....04.2007 impreuna cu majorarile de intarziere care sunt in suma de "y" lei.

La data de ...12.2007, la solicitarea unui functionar de la ghiseul organului fiscal, s-a depus Declaratia fiscala (rectificativa) cod 226 inregistrata sub nr. -/...12.2007 in care la sectiunea B, rd. 1, "Castig" a fost trecuta suma de "y" lei si are la baza teza potrivit careia impozitul de 16% s-ar datora pentru castigul brut realizat (castigul total), iar nu la castigul net asa cum prevede textul legal indicat.

Constatand ca declaratia initiala, depusa la data de01.2007 era corecta, am depus Declaratia rectificativa cod 226 inregistrata la Administratia Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca sub nr. -/...05.2008, declaratie care in mod eronat a fost returnata de organul fiscal pe motivul ca ar fi completata gresit si ca declaratia depusa la data de12.2007 este cea corecta.

Petenta apreciaza ca solutia returnarii declaratiei fiscale depuse de catre un contribuabil nu este prevazuta de lege, este abuziva si contrara prevederilor legale, intrucat potrivit dispozitiilor Codului de procedura fiscala contribuabilul poate depune oricate declaratii rectificative doreste, iar organul fiscal este obligat sa tina cont de ele si sa emita decizii de impunere corespunzatoare, urmand ca in momentul efectuarii unei inspectii fiscale sa aprecieze care dintre ele este cea corecta si care sunt consecintele depunerii unor declaratii incomplete sau eronate.

II. Prin adresa nr. -/...05.2008 emisa de Serviciul Registru Contribuabil- persoane fizice din cadrul Administratiei Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca, este returnata contribuabilei Declaratia privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, formular cod 226, deoarece este completata incorect, intrucat nu este in conformitate cu Extrasul de portofoliu pentru anul 2006 emis de SSIF C I S.A. Sibiu (extras anexat), respectiv cu O.M.F.P. nr. 2199 din 20 decembrie 2006 privind modificarea si completarea O.M.F.P. nr. 160/2004 pentru aprobarea modelului si continutul unor formulare privind administrarea impozitului pe veniturile persoanelor fizice, cu modificarile si completarile ulterioare.

Organul fiscal motiveaza returnarea declaratiei prin faptul ca in declaratia depusa sub nr. -/...05.2008, contribuabila a in scris eronat la randul 1 reprezentand "Castig" -castigul net in suma de "y" lei mentionat in Extrasul de portofoliu, in loc de "Castig" in suma de "y" lei, care reprezinta castigul realizat de petenta in anul 2006 si care este in scris in coloana "Castig" din Fisa de portofoliu emisa de SSIF C I S.A. Sibiu, prezentand in adresa de returnare extrase din prevederile legale care reglementeaza modul de depunere si de completare a declaratiei in cauza.

Totodata, organul fiscal comunica petentei ca la data de ...12.2007 a fost depusa de catre aceasta Declaratia rectificativa formular cod 226, inregistrata sub nr. -/...12.2007 care a fost completata in conformitate cu prevederile legale si s-a emis corect Decizia de impunere anuala pentru anul 2006 nr. -/...12.2007 pentru transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile prin care s-a stabilit un impozit de restituit in suma de "y" lei.

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei si avand in vedere motivele invocate de petenta, in raport de actele normative in vigoare referitoare la speta analizata, se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este ca organul insarcinat cu solutionarea contestatiei sa se pronunte daca decizia organului fiscal de returnare catre contribuabila a Declaratiei privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, formular cod 226, (declaratie rectificativa), depusa de petenta sub nr. -/...05.2008 este corecta si legala.

In fapt, din continutul documentelor existente la dosarul cauzei se retine ca in cursul anului 2006, d-na N 1 a obtinut venituri din transferul valorilor mobiliare detinute in portofoliu mai putin de 365 de zile, pentru care, potrivit prevederilor legale in vigoare in perioada respectiva, avea obligatia sa depuna la organul fiscal, pana la data de ...01.2007, Declaratia privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, formular cod 226, declaratie care trebuie sa fie insotita de fisa de portofoliu emisa de catre intermediarul tranzactiilor efectuate.

Potrivit Fisei de portofoliu pe anul 2006 emisa de SSIF C I S.A. Sibiu pe numele N 1, se retine ca la sectiunea pentru transferul valorilor mobiliare detinute in portofoliu mai putin de 365 zile, la coloana "*Castig*" este inscrisa suma de "y", iar la coloana "*Pierdere*" este inscrisa suma de "y" lei, astfel ca la coloana "*Castig net*" este inscrisa suma de "y" lei.

Contribuabila depune la organul fiscal teritorial, Declaratia privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, formular cod 226, inregistrata sub nr. -/...01.2007, in care la randul 1 "*Castig*" inscrie suma de "y" lei reprezentand castigul net inscris in fisa de portofoliu, iar la randul 2 "*Impozit datorat*" inscrie suma de "y" lei, pentru ca la data de ...12.2007 sa depuna Declaratia rectificativa privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, formular cod 226, inregistrata sub nr. -/...12.2007, in care la randul 1 "*Castig*" inscrie suma de "y" lei reprezentand castigul total inscris in fisa de portofoliu, iar la randul 2 "*Impozit datorat*" inscrie suma de "y" lei.

In baza Declaratiei speciale privind veniturile realizate pe anul 2006 inregistrata sub nr. -/...05.2007 si a declaratiilor mentionate mai sus, organul fiscal emite Decizia de impunere anuala pentru anul 2006 nr. -/...12.2007 pentru transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile, prin care s-a stabilit un impozit de restituit in suma de "y" lei.

D-na N L revine la data de ...05.2008, cu o noua Declaratia rectificativa privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, formular cod 226, inregistrata sub nr. -/...05.2008, in care la randul 1 "*Castig*" inscrie suma de "y" lei reprezentand castigul net inscris in fisa de portofoliu, iar la randul 2 "*Impozit datorat*"

inscrie suma de "y" lei, declaratie pe care organul fiscal o returneaza contribuabilei pentru motivul ca aceasta *“este completata incorect, nu este in conformitate cu EXTRASUL DE PORTOFOLIU pentru anul 2006 emis de SSIF C I S.A. Sibiu, extras anexat si cu OMF nr. 2199 din 20 decembrie 2006 privind modificarea si completarea Ordinului ministrului finantelor publice nr. 160/2004 pentru aprobarea modelului si continutului unor formulare privind administrarea impozitului pe veniturile persoanelor fizice, cu modificarile si completarile ulterioare”*.

Petenta contesta decizia organului fiscal de a returna contribuabilei Declaratia rectificativa inregistrata sub nr. -/...05.2008 pe care o apreciaza ca fiind abuziva si contrara legii, invocand motivele prezentate in esenta la pct. I al prezentei, solicitand anularea acestui act si obligarea organului fiscal sa determine corect impozitul pe veniturile din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile.

In speta, aplicabile sunt prevederile art. 1, pct. (1) si (5), din Ordinul Ministrului Finantelor Publice nr. 2199 din 20 decembrie 2006 privind modificarea și completarea Ordinului ministrului finanțelor publice nr. 160/2004 pentru aprobarea modelului și conținutului unor formulare privind administrarea impozitului pe veniturile persoanelor fizice, cu modificările și completările ulterioare, emis in baza prevederilor art. 196 alin. (2) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, unde se stipuleaza:

“1. Dupa punctul 9 al articolului 1 se introduce un nou punct, punctul 10, cu urmatorul cuprins:

10. 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" cod 14.13.01.13/11p. [...].

5. Anexa nr. 2 se completeaza cu 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, cod 14.13.01.13/11p, prevazute in anexa nr. 3 la prezentul ordin”.

Referitor la instructiunile de completare a declaratiei fiscale cod 226, contribuabili carora le revine obligatia depunerii acesteia, precum si termenele la care se realizeaza aceasta, in anexa 3 a actului normativ mentionat mai sus, se precizeaza:

“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. [...].

Termen de depunere:

- anual, pana la data de 25 ianuarie a anului urmator pentru anul fiscal încheiat; [...]
DATE PRIVIND CASTIGUL ANUAL DIN TRANSFERUL TITLURILOR DE VALOARE, ALTELE DECAT TITLURILE DE PARTICIPARE LA FONDURILE DESCHISE DE INVESTITII SI PARTILE SOCIALE SI IMPOZITUL DATORAT

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)”

De asemenea, prevederile art. 13, alin. (4), respectiv art. 14, alin. (5[^]1), din Instructiunea nr. 12/29.12.2005 privind determinarea, retinerea si virarea impozitului pe castigul de capital rezultat din transferul titlurilor de valoare, obtinut de persoanele fizice, emisa in baza prevederilor art. 67*, alin. (6) din Legea nr. 571/22.12.2006 privind Codul fiscal si aprobata prin Ordinul presedintelui C.N.V.M. nr. 80/2005, precizeaza ca:

“(4) Persoanele fizice vor anexa la declaratia specială documentele justificative eliberate de intermediari/societățile de administrare a investițiilor, care să poată dovedi câștigul/pierderea declarat/declarată și cuantumul impozitului virat în cursul anului fiscal de intermediar/societatea de administrare a investițiilor. [...].

(5[^]1) Intermediarul va elibera contribuabilului la sfarsitul anului, la cererea acestuia, o fisa de portofoliu cu titlu de document justificativ avand continutul prevazut in anexa nr. 3, care va evidenta castigul sau pierderea realizata de catre client pentru partea de titluri de valoare evidentiata in contul acestuia, precum și cuantumul impozitului calculat si retinut in cursul anului fiscal de catre intermediar”

In contextul prevederilor legale citate mai sus, se retine ca intrucat petenta a obtinut in anul 2006 venituri din transferul titlurilor de valoare dobandite si instrainate intr-o perioada mai mica de 365 zile, aceasta avea obligatia ca pana la data de ...01.2007 sa depuna la organul fiscal teritorial Declaratia fiscala cod 226 care sa fie completata in conformitate cu aceste dispozitii legale, declaratie in care sa inscrie la randul 1 “Castigul” (asa cum este definit de instructiunile de completare), iar la randul 2 “Impozitul datorat” sa inscrie suma impozitului calculat prin aplicarea cotei de 16% asupra castigului in scris la randul 1.

Faptul ca petenta, prin declaratia depusa la Administratia Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca sub nr. -/...01.2007 nu respecta prevederile legale referitoare la completarea corecta a acestei declaratii in sensul ca la randul 1 a in scris castigul net, a determinat organul fiscal teritorial sa solicite contribuabilei sa intre in legalitate, fapt pe care aceasta l-a inteles prin depunerea declaratiei rectificative inregistrata sub nr. -/...12.2007 care a fost completata corect prin inscrierea la randul 1 a castigului total rezultat din transferul titlurilor de valoare.

Revenirea petentei cu o noua declaratie rectificativa depusa sub nr. -/....05.2008 in care inscrie la randul 1 castigul net, face ca organul fiscal sa constate ca aceasta nu este completata in conformitate cu prevederile legale care reglementeaza depunerea acestei declaratii si care sa fie in concordanta cu datele din documentele in baza carora a fost intocmita.

In acest sens se poate arata ca prevederile art. 80, alin. (2), (3) si (5) din O.G. nr. 92/24.12.2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala, referitoare la forma si continutul declaratiei fiscale, stipuleaza ca:

“(2) In declaratia fiscala contribuabilul trebuie sa calculeze cuantumul obligatiei fiscale, daca acest lucru este prevazut de lege.

(3) Contribuabilul are obligatia de a completa declaratiile fiscale inscriind corect, complet si cu buna-credinta informatiile prevazute de formular, corespunzatoare situatiei sale fiscale. Declaratia fiscala se semneaza de catre contribuabil sau de catre împuternicit.

(5) Declaratia fiscala trebuie insotita de documentatia ceruta de prevederile legale”.

In virtutea rolului sau activ, prevazut de art. 7, alin. (3) din O.G. 92/22.12.2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala, potrivit careia **“Organul fiscal are obligatia sa examineze in mod obiectiv starea de fapt, precum si sa indrume contribuabilii pentru depunerea declaratiilor si a altor documente, pentru corectarea declaratiilor sau a documentelor, ori de cate ori este cazul”**, si avand in vedere constatarea ca declaratia rectificativa depusa de petenta sub nr. -/...05.2008 nu respecta prevederile legale stipulate la art. 80 din acelasi act normativ, organul fiscal procedeaza in mod legal la returnarea catre petenta a acestei declaratii fiscale.

Castigul net in suma de "y" lei (castig- pierdere), din Fisa de portofoliu pe anul 2006, la care face referire contribuabilul, aducand in sustinerea argumentatiilor sale prevederile art. 67, alin. 3 lit e) din Legea nr. 571/22.12.2003 privind Codul fiscal (forma in vigoare in cursul anului 2006), se inscrie in Declaratia speciala privind venitul realizat in anul 2006, formular cod 200 si nu in Declaratia privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, formular 226, motiv pentru care Declaratia rectificativa depusa de contribuabila sub nr. -/...05.2008 a fost returnata contribuabilei din motivele temeinice mentionate in cuprinsul prezentei, numai in scopul respectarii prevederilor legale in vigoare si nu din motivele invocate de petenta, printre care “slaba pregatire a functionarilor Administratiei Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca sau reaua-credinta”.

In contextul considerentelor si a prevederilor legale prezentate mai sus, se constata ca fiind corecta si legala decizia organului fiscal din cadrul Administratiei Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca de a returna contribuabilei Declaratia rectificativa privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, formular cod 226, inregistrata sub nr. -/...05.2008, motiv pentru care contestatia formulata de petenta urmeaza a se respinge ca neantemeiata.

Pentru considerentele aratate si in temeiul prevederilor legale enuntate in cuprinsul prezentei, coroborate cu dispozitiile art. 209, alin. (3); art. 210, alin. (1) si ale art. 216 din Ordonanta Guvernului 92/24.12.2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala (Monitorul Oficial nr. 513/31.07.2007), se

DECIDE:

1. Respingerea ca neantemeiata a contestatiei formulata de **d-na N L** cu domiciliul in mun. Cluj-Napoca, impotriva deciziei organului fiscal din cadrul Administratiei Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca de a returna contribuabilei Declaratia rectificativa

privind impozitul datorat pe castigul din transferul titlurilor de valoare, altele decat titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, formular cod 226, inregistrata sub nr. -/...05.2008.

2. Comunicarea Deciziei de solutionare a contestatiei catre petenta, respectiv Administratia Finantelor Publice a mun. Cluj-Napoca.

Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul Cluj, in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV