

B3 / 2009

Dosar nr.

-anulare act de control taxe-

ROMÂNIA
TRIBUNALUL SUCEAVA
SECTIA COMERCIALĂ DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL
SENTINȚA NR..
ȘEDINTA PUBLICĂ DIN DATA DE
INSTANTA CONSTITUITĂ DIN:
PREȘEDINTE:
GREFIER:

Pe rol judecarea acțiunii având ca obiect „anulare act de control taxe” formulată de reclamanta în contradictoriu cu pârâta ANAF-Direcția Generală a Finanțelor Publice Suceava.

La apelul nominal făcut în ședință publică au lipsit părțile.

Procedura de citare este legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședință, după care:

Instanța, constatând cauza în stare de judecată, rămâne în pronunțare cu privire la soluționarea acesteia.

După deliberare,

I N S T A N Ț A

Prin cererea înregistrată pe rolul Tribunalului Suceava la data de cu număr de dosar reclamanta în contradictoriu cu pârâta DGFP Suceava a solicitat instanței ca prin hotărârea ce o va pronunța să dispună anularea deciziei nr.3 din data de 07.01.2009 emisă de pârâtă.

În motivarea acțiunii s-a arătat, în primul rând că, la data de 25.11.2008, a formulat contestație împotriva deciziilor de impunere anuala pentru veniturile realizate pe anul 2007, nr. din 06.10.2008, nr. din 06.10.2008 si nr. din 27.10.2008, întrucât le-a considerat nelegale, fiind stabilit in mod greșit impozitul datorat statului.

Astfel, prima decizie atacata stabilește pretinsul câștig net din transferul titlurilor de valoare deținute mai puțin de 365 de zile inclusiv si anume suma de lei, fata de care a fost determinat impozitul datorat statului la suma de lei, cu un rest de plata de lei. A doua decizie atacata stabilește pretinsul câștig net din transferul titlurilor de valoare deținute mai mult de 365 de zile inclusiv, respectiv suma de lei, cu un impozit in suma de lei, in timp ce ultima decizie stabilește pierderea din transferul titlurilor de valoare deținute mai mult de 365 de zile inclusiv, la aceeași suma de lei, cu impozit 0.

În al doilea rând, a arătat reclamantă că impozitul a fost nelegal calculat, atâta timp cat pierderea nu se compensează cu câștigul, contrar dispozițiilor art. 66 alin. 5 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal, potrivit căroră se stabilește foarte clar: "câștigul net anual se determina ca diferența între câștigurile si pierderile înregistrate in cursul anului respectiv, ca urmare a tranzacționării titlurilor de valoare". Aceste dispoziții imperative trebuie coroborate cu prevederile art. 67 alin. 3 lit. a pct. 1 din Legea nr. 571/2003 care prevăd calculul impozitului pe veniturile din investiții, ce se stabilește "prin aplicarea cotei de 16% asupra câștigului net anual al fiecărui contribuabil, determinat potrivit prevederilor art. 66 alin. 5 ... , începând cu data de 1 ianuarie 2007, intr-o perioada mai mica de 365 de zile de la data dobândirii".

În al treilea rând, prin decizia nr. din 07.01.2009, s-a dispus respingerea, ca neintemeiata, a contestației împotriva deciziei de impunere anuală nr. din 08.09.2008, deși a fost emisă la data de 06.10.2008 respingerea, ca lipsită de interes, a contestației împotriva deciziei nr. din 08.09.2008, deși aceasta a fost emisă la data d 27.10.2008; respingerea, ca fiind rămasă fără obiect, a contestației împotriva deciziei nr. din 08.09.2008, aceasta fiind practic emisă la data de 06.10.2008, așa cum rezulta din deciziile atacate pe care le atașat la dosar.

Mai mult decât atât, deciziile de impunere atacate au fost emise în baza Declarației privind veniturile realizate pe anul 2007, înregistrată sub nr. 2, dar din date diferite, respectiv 18.03.2008 și 19.03.2008, așa cum reiese din cuprinsul acestora, ceea ce este absolut imposibil, aceeași declarație neputând avea decât un singur număr dintr-o singură dată.

În motivarea deciziei atacate, se invocă o serie de articole din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, precum și alte prevederi legale, dar care însă nu sunt invocate în cuprinsul deciziilor de impunere anuală, cu excepția dispozițiilor art. 67, art. 84 din Legea nr. 571/2003.

Art. 67 din Legea 571/2003 prevede la alin. 3 calculul, reținerea și virarea impozitului pe veniturile din investiții, iar la alin. 5 stabilește clar ca "pierderile rezultate din tranzacționarea titlurilor de valoare, ... , se compensează la sfârșitul anului fiscal cu câștigurile de aceeași natură realizate din tranzacționarea titlurilor de valoare ...".

Pentru respectarea acestor dispoziții, impozitul datorat statului trebuia calculat astfel: din totalul câștigului realizat din transferul titlurilor de valoare se scad pierderile înregistrate în cursul anului din astfel de tranzacții, după care se aplică cota de impozitare. Astfel, pierderea în suma de trebuia scăzută din pretinsul câștig net în suma de rezultând astfel suma de fata de care trebuia determinat impozitul.

Nu a fost indicat temeiul de drept al cererii.

În dovedire au fost anexate în copie, înscrisuri.

Pârâta a formulat întâmpinare prin care a solicitat respingerea acțiunii reclamantei motivat de următoarele:

În primul rând, prin decizia de impunere anuală nr. s-a stabilit de către organele fiscale din cadrul Administrației Finanțelor Publice a municipiului Suceava un impozit de plată în sumă de lei cu un rest de plată în sumă de lei, prin decizia de impunere anuală nr. din 08.09.2008 s-a stabilit eronat de către organele de inspecție suma de lei reprezentând un impozit de plată, prin decizia nr. din 08.09.2008 fără impozit de plată sau de restituit s-a corectat decizia anterioară.

În al doilea rând, referitor la suma de lei, reprezentând impozit pe venit din transferul titlurilor de valoare aferent anului 2007 stabilit în plus prin decizia de impunere nr. din 08.09.2008 a arătat pârâta că, în temeiul art.41, 43 și 65 din Legea nr.573/2003 privind codul fiscal, administrația Finanțelor Publice a Municipiului Suceava a emis în data de 08.09.2008 decizia de impunere anuală pe anul 2007 înregistrată în cadrul acesteia sub numărul prin care se stabilește în sarcina persoanei fizice un impozit de plată în sumă de lei.

Conform prevederilor legale enunțate anterior, printre categoriile de venituri supuse impozitului pe venit, reglementate de Legea nr.571/2003 privind codul fiscal se enumeră și veniturile din investiții; în cadrul veniturilor din investiții se cuprind și câștigurile din transferul titlurilor de valoare.

Titlurile de valoare reprezintă orice valori mobiliare, titlu de participare la un fond de investiții, precum și alt instrument financiar stabilit de Comisia Națională a Valorilor Mobiliare.

Referitor la cota de impozitare, reiese faptul că aceasta este de 16% și se aplică asupra venitului impozabil corespunzător fiecărei surse din fiecare categorie pentru determinarea impozitului pe veniturile din diferite activități, printre care și veniturile din investiții.

În al treilea rând, determinarea câștigului net/pierderii se efectuează la sfârșitul anului, distinct pe categorii de venituri impozabile, diferențiate în funcție de perioada de deținere și de cotele de impozit aplicabile, în cazul de față tranzacții cu titluri de valoare deținute mai mult de 365 de zile și mai puțin de 365 de zile, câștigul net sau pierderea unei categorii de titluri de valoare nefiind influențată de categoria de titluri de valoare care a generat pierdere sau câștig, iar dacă rezultă o pierdere anuală, aceasta nu se reportează.

Astfel, deoarece petenta a obținut un câștig în sumă de lei din transferul valorilor mobiliare deținute în portofoliu mai puțin de 365 de zile, acest câștig a fost impozitat în mod legal de către societatea de administrare prin aplicarea cote de 1%.

La sfârșitul anului 2007, organul fiscal a procedat la calcularea impozitului pe venit datorat de petentă, pentru titlurile de valoare deținute de petentă în portofoliu a mai puțin de 365 zile, rezultând un impozit de lei.

Analizând actele și lucrările dosarului, instanța reține următoarele:

Prin actul administrativ fiscal contestat-decizia nr. (filele 5-10 dosar) s-au respins ca neîntemeiate contestațiile reclamantei împotriva deciziilor de impunere anuale nr. și nr. din 08.09.2008, reținându-se că suma de lei reprezentând impozit pe venit din transferul titlurilor de valoare aferent anului 2007 a fost calculată în mod corect de către organele fiscale; prin aceeași decizie s-a constatat că prin decizia de impunere nr. din 08.09.2008 s-a stabilit în plus o diferență de impozit în sumă de lei, iar prin decizia de impunere nr. din 08.09.2008 s-a stabilit o diferență de impozit constată în minus în sumă de lei.

Din analiza probatoriului administrat în cauză instanța apreciază că cererea reclamantei este nefondată, întrucât aceasta nu a făcut dovada că sumele stabilite în deciziile contestate au fost în mod greșit calculate deși sarcina probei îi revenea, potrivit principiului de drept „actori incubit onus probandi”.

Mai mult decât atât, în ședința publică din data de 17.06.2010 instanța a dispus efectuarea unei adrese către reclamată pentru a propune probe în dovedirea pretențiilor sale; raportat la obiectul cauzei deduse judecății-modul de calcul al impozitului datorat bugetului de stat-instanța a considerat că în cauză se impunea administrarea probei cu expertiză contabilă, în conformitate cu disp.art.201 al.1 cod procedură civilă.

Cu toate acestea, prin înscrisul aflat la fila 73 dosar, reclamanta a solicitat administrarea probei cu înscrisurile aflate la dosarul cauzei; în ceea ce privește proba cu expertiză contabilă, consideră că aceasta nu este utilă pentru justa soluționare a cauzei, astfel încât a acordat prioritate principiului disponibilității.

Nu în ultimul rând, reclamanta se prevalează de disp.art.67 al.3 lit.a pct.1 și 2 din Legea nr.581/2003, cu privire la care aceasta a invocat excepția de neconstituționalitate. Prin decizia nr.389/13.04.2010 (filele 64-66 dosar) Curtea Constituțională a respins și a stabilit că rațiunea instituirii impozitului diferenția în funcție de perioada de deținere a titlului de valoare îl constituie evitarea sau limitarea tranzacțiilor cu scop speculativ de pe piață, precum și impozitarea corespunzătoare a activităților care au un pronunțat caracter comercial.

Față de aceste considerente, va respinge acțiunea reclamantei ca nefondată.

Pentru aceste motive,

În numele legii,

DISPUNE

Respinge acțiunea având ca obiect „anulare act de control taxe” formulată de reclamanta , domiciliată în mun.Suceava, str. , nr. bl.1, sc. .

et.3, ap.7, jud.Suceava, în contradictoriu cu pârâta ANAF-Direcția Generală a Finanțelor
Publice Suceava ca nefondată.

Cu drept de recurs în termen de 15 zile de la comunicare.

Pronunțată în ședință publică azi, 09 septembrie 2010.

Președinte,

Grefier,