



Ministerul Finanțelor Publice

Agenția Națională de Administrare Fiscală

Direcția Generală a Finanțelor
Publice a județului
Teleorman.....



Str. Dunării nr. 188
Alexandria, Teleorman.....
Tel : +0247 312 788
Fax : +0247 421 178
e-mail: ALTRJUDX01@mfinante.ro

DECIZIA

Nr. 123 din07.2013

Privind: soluționarea contestației formulate de SC SRL cu sediul în comuna, județul Teleorman....., cerere înregistrată la DGFP Teleorman..... sub nr./03.06.2013.

Prin cererea FN/FD, înregistrată la DGFP Teleorman..... sub nr...../03.06.2013, SC SRL cu sediul în comuna, județul Teleorman..... a formulat contestație împotriva actului administrativ nr./08.05.2013, solicitând restituirea sumei de lei, reprezentând taxa pentru emisiile poluante pentru autovehicule, respectiv achitarea dobanzilor legale aferente de la data încasării taxei, până la data restituirii efective.

Deoarece contestația a fost depusă direct la organul de soluționare, acesta prevalându-se de prevederile pct. 3.1-3.7 din Ordinul Președintelui ANAF nr. 450/2013 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, a transmis contestația organului care a încheiat actul atacat, respectiv AFP, solicitându-i prin Adresa nr./10.06.2013, să constituie dosarul cauzei, să verifice îndeplinirea condițiilor procedurale și să întocmească referatul motivat cu propunerile de soluționare.

Reprezentanții AFP au dat curs acestei solicitări prin Adresa nr...../12.06.2013, careia i-au anexat referatul motivat nr./14.06.2013.

Este necesar să se rețină faptul că petentul își întemeiază contestația pe dispozițiile art. 7 din Legea nr. 554/2004, art. 110 din Tratatul CE, invocând nelegalitatea și netemeinicia Legii nr. 9/2012, atacând indirect Decizia privind stabilirea taxei pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule nr./09.03.2012 (decizie pe care o anexează la dosarul contestației).

Drept urmare, pentru ca suma în cauză să poată fi restituită, este obligatoriu ca un organ competent să se pronunțe printr-o hotărâre/**decizie** asupra legalității stabilirii în sarcina contestatorului a sumei de lei, constând în taxa pe emisiile poluante pentru autovehicule.

Având în vedere aceste mențiuni, urmează ca reprezentanții Biroului Soluționare Contestații să se investească cu soluționarea acestei cereri, **urmând să fie verificate condițiile procedurale obligatorii și doar în condițiile în care acestea sunt îndeplinite, să fie adoptată o soluție privind fondul cauzei.**

Cauza, **în principal** se încadrează în categoria excepțiilor de fond-puterea de lucru judecat.

În secundar, nu sunt întrunite condițiile procedurale obligatorii reglementate de legiuitor la art. 207, alin. (1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată (M.O. nr. 513/31.07.2007), cu modificările și completările ulterioare, **în ceea ce privește respectarea termenului legal de depunere a contestației (30 zile).**

Întrucât celelalte condiții procedurale reglementate de O.G. nr. 92/2003, privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, au fost îndeplinite, Direcția Generală a Finanțelor Publice a Județului Teleorman..... este competentă să se pronunțe asupra cauzei.

I. S.C. S.R.L. cu sediul în comuna, județul Teleorman....., a solicitat restituirea sumei de lei, reprezentând taxa pentru emisiile poluante pentru autovehicule, respectiv achitarea dobanzilor legale aferente de la data încasării taxei și până la data restituirii efective, susținând în sprijinul cererii următoarele:

Taxa pe poluare pentru autovehicule prevăzute de Legea nr. 9/2012 este contrară legislației europene (art. 110 din Tratatul privind instituirea Comunității Europene).

Arată ca prin Adresa nr./08.05.2013 se precizează ca potrivit Anexei nr. 1 a Ordinului nr. 62/85/2012, fac obiectul restituirii a sumelor achitate cu titlu de taxa pe poluare, numai sumele prezentate expres în ordin și întrucât suma solicitată de dansul nu are temei legal, taxa pe poluare nu poate fi restituită.

Sustine că dacă s-ar lectura cererea subscrisei, s-ar observa că temeiul de drept invocat îl constituie dispozițiile Codului de procedură fiscală, în coroborare cu Legea nr. 554/2004 privind contenciosul administrativ, obiectul cererii fiind tocmai nelegalitatea actelor normative cu privire la taxa pe poluare, contradictorii cu legislația Uniunii Europene.

Legea nr. 9/2012 a fost instituită ca urmare a nelegalității, constatată și prin cauza Tatu a OUG nr. 50/2008.

Asadar, prin OUG nr. 50/2008 se crea o diferență de tratament fiscal între mașinile second-hand deja înmatriculate în Ro.....ia și care fac obiectul unei vânzări-cumpărări și implicit a unei noi înmatriculări și cele second-hand, înmatriculate pentru prima oară în statele membre ale Comunității Europene și reinmatriculate în Ro.....ia după intrarea în vigoare a OUG nr. 50/2008.

Rezultă potrivit petentei că pentru autovehiculul second-hand în cauză, reclama....tul datoră taxa pe poluare cu toate că pentru autovehiculul second-hand identic, deja înmatriculat în Ro.....ia și care poate polua la fel mediul sau chiar mai mult, taxa pe poluare nu se mai achită dacă facea obiectul unui contract de vânzare-cumpărare și era înmatriculat pe numele noului cumpărător.

După cum s-a indicat în literatura de specialitate, cea mai gravă problemă juridică pe care o generează taxa de primă înmatriculare, în cazul autovehiculelor second-hand care sunt pentru prima dată înmatriculate în România, este încălcarea dreptului comunitar. Astfel, din Jurisprudența Curții de Justiție Europene se impune cu forță evidenței o concluzie: problema juridică nu este reprezentată de existența accizei (taxei) sau de cuantumul ei, instituirea unui impozit sau al unei taxe intrând în prerogativele suverane ale statelor membre ale Uniunii Europene; problema juridică este reprezentată de posibilitatea ca o asemenea acciză să aibă ca efect o discriminare între produsele naționale și produsele similare importate ori protejarea producției interne, în contradicție cu prevederile art. 110 din Tratatul CE.

Pentru a fi înlăturată această discriminare, Legea nr. 9/2012 institua ca taxa auto să fie achitată pentru toate autoturismele second-hand, indiferent de țara din care provine, Ro.....ia sau orice alt stat din Uniunea Europeană.

Dar ulterior a fost emisă OUG nr. 1/2012 care suspenda dispozițiile legale ce fac referire la plata taxei auto pentru autoturismele second-hand, indiferent din țara de origine.

Prin urmare, persoanele care achiziționează un autoturism second hand din Ro.....ia, beneficiază de suspendarea achitării taxei auto, în timp ce persoanele care achiziționează un autoturism din spațiul Uniunii Europene nu beneficiază de această facilitate, finalitatea Legii nr. 9/2012 fiind identică cu cea din OUG nr. 50/2008, contrar normelor europene.

Astfel, având în vedere că potrivit Constituției și a noului Cod civil, normele comunitare au prioritate față de normele interne contrare, considerăm că se impune restituirea sumei achitate cu titlu de taxă auto.

Solicita să se dispună restituirea de urgență a sumei solicitate în temeiul prevederilor art. 117 alin.1 lit. d) din Codul de procedură fiscală, coroborate cu Legea nr. 554/2004.

II. Prin Decizia privind stabilirea taxei pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule nr. din data de 09.03.2012 întocmită de Administrația Finanelor Publice, se stabilește în sarcina autoarei cererii o obligație în cuantum total de lei, la solicitarea sa, în vederea efectuării primei înmatriculări în România a unui autovehicul.

Astfel, potrivit Deciziei privind stabilirea taxei pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule nr. din 09.03.2012, prin Cererea nr./09.03.2012, petentul a solicitat calcularea taxei pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule, în vederea înmatriculării pentru prima dată în România a autovehiculului marca Tip, Categ_auto N3, Norme poluare R3, Serie șasiu, Nr. omologare, Nr. identificare, An fabricație 2005, Serie carte auto, cu data primei înmatriculări 08.04.2005.

Taxarea, care s-a efectuat la cerere, a avut în vedere dispozițiile Legii nr. 9/2012 privind taxa pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule.

Din aplicarea elementelor de calcul prevăzute de actul normativ mai sus precizat, a rezultat taxa pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule în cuantum total de lei.

Decizia în cauză reprezintă titlu de creanță și constituie înștiințare de plată conform legii.

De asemenea, în actul atacat se menționează faptul că: Decizia privind stabilirea taxei pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule nr. din 09.03.2012 poate fi contestată în termen de 30 zile de la data comunicării, sub sancțiunea decăderii, potrivit art. 207, alin. (1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, la organul fiscal competent, potrivit art. 209, alin. (1) din același act normativ.

III. Organele de revizuire, având în vedere documentele existente la dosarul cauzei, motivele invocate de petent în susținerea contestației, susținerile organelor fiscale, actele normative în vigoare la data producerii fenomenului economic, rețin:

S.C. S.R.L. are sediul în comuna, județul Teleorman și se identifică prin CUI

Cauza supusă soluționării este aceea dacă Direcția Generală a Finanțelor Publice a județului Teleorman se poate investi cu analiza pe fond a contestației, în situația în care cauza dedusă judecatii se încadrează în categoria excepțiilor de fond: puterea de lucru judecat.

În fapt, prin cererea FN/FD, înregistrată la Administratia Finantelor Publice a municipiului sub nr. /21.04.2012, respectiv la DGFP Teleorman sub nr. /04.05.2012, SC SRL a formulat contestație împotriva Deciziei de calcul taxa emisii poluante nr. /2012 (în fapt decizie emisii poluante), solicitând restituirea sumei de lei și achitarea dobanzilor legale aferente de la data încasării taxei până la data restituirii efective.

Această contestație a fost soluționată de DGFP Teleorman, în cauza întocmindu-se Decizia nr. /18.06.2012, cu soluția de respingere ca nedepusă în termen a contestației formulate de SC SRL, pentru suma în cuantum total de lei, reprezentând taxa pe poluare pentru autovehicule, fiind menținute în consecință cele stabilite prin Decizia privind stabilirea taxei pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule nr. /09.03.2012.

Însă, deși a confirmat primirea Deciziei nr. /18.06.2012, în data de 20.06.2012 (potrivit confirmării de primire aflată la dosarul cauzei), ulterior în data de 07.05.2013, petenta a înregistrat la Administratia Finantelor Publice sub nr., o nouă contestație-cu conținut similar-, prin care a solicitat restituirea sumei de lei și achitarea dobanzilor legale aferente de la data încasării taxei până la data restituirii efective.

Primind aviz nefavorabil din partea AFP (Adresa nr. /08.05.2013), petenta s-a adresat DGFP Teleorman....., înregistrând în data de 03.06.2013 o nouă cerere, sub nr., cu conținut similar primelor două, prin care de asemenea a solicitat restituirea sumei de lei și achitarea dobanzilor legale aferente de la data încasării taxei până la data restituirii efective.

În condițiile prezentate organele de soluționare constată că între cererile nr. 9823/04.05.2012 (prima cerere), soluționată prin Decizia nr. /18.06.2012, cu soluția de respingere ca nedepusă în termen și cealaltă cerere, înregistrată la DGFP Teleorman..... sub nr. /03.06.2013 (față de care se constată de asemenea și TARDIVITATEA depunerii cererii) există identitate de conținut, obiect, parti și cauză.

Continut- cele două cereri sunt similare.

Obiect- cele două cereri au ca obiect anularea Deciziei privind stabilirea taxei pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule nr. /09.03.2012.

Este de reținut faptul că doar admiterea contestației ar fi putut atrage anularea titlului de creanță și ulterior acestora restituirea taxei pe emisii poluante în cauză, plus posibilele dobanzile legale, ori în cauză, ca soluție la prima cerere depusă de contestator, DGFP Teleorman..... a întocmit Decizia nr. /2012, respingând ca nedepusă în termen această cerere, **reținându-se astfel totodată ca nu se impune restituirea taxei pe emisii poluante în cuantumul contestat.**

Partile cauzei administrative aflate în soluționare sunt în cele două cereri: SC SRL - comuna, județul Teleorman..... și respectiv AFP

Suma care a făcut obiectul soluționării în cele două cereri este de lei, reprezentând taxa pentru emisiile poluante.

În cazul supus judecării petentul a primit deja un răspuns în limitele legii, astfel că la data soluționării acestei a 2-a cereri, speta se încadrează în categoria excepțiilor de fond: puterea de lucru judecat.

Baza legală a acestei încadrări este regăsită în art. 213 alin.(5) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, respectiv cu prevederile pct. 9.4 și 11.4 din Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 450/2013 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, în care se stipulează:

*OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata(MO nr. 513/2007), cu modificarile si completarile ulterioare;

[...]

ART. 213

Solutionarea contestatiei

[...]

(5) Organul de solutionare competent se va pronunta mai intai asupra exceptiilor de procedura si asupra celor de fond, iar cand se constata ca acestea sunt intemeiate, nu se va mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

[...]

* Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 450/2013 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, (M.O. nr. 236/24.04.2013);

[...]

9.4. În soluționarea contestațiilor, excepțiile de procedură și de fond pot fi următoarele: excepția de nerespectare a termenului de depunere a contestației, excepția de necompetență a organului care a încheiat actul contestat, excepția lipsei semnăturii sau a ștampilei de pe contestație, excepția lipsei de interes, excepția lipsei de calitate procesuală, prescripția, **puterea de lucru judecat** etc.

[...]

11.4. Prin decizie se poate constata autoritatea de lucru judecat atunci când există identitate de obiect, părți și cauză. Este lucru judecat atunci când există a doua contestație care are același obiect, este întemeiată pe aceeași cauză și este între aceleași părți, făcută de ele și în contra lor în aceeași calitate. Excepția puterii lucrului judecat se poate ridica atât de organul de soluționare a contestației de părți, cât și de orice persoană direct interesată.

[...]

În cauza, organele de solutionare constată autoritatea de lucru judecat, având în vedere că fața de aceeași plângere DGFP Teleorman..... s-a pronunțat deja anterior prin Decizia nr./2012, decizie definitivă în sistemul cailor administrative de atac (în condițiile în care a doua cerere a fost lovită și de tardivitate).

Astfel, este de reținut că legiuitorul nu limitează libertatea de acțiune a contestatorului, respectiv nu limitează numărul cererilor, repetabilitatea ori conținutul acestora, însă impune ca acolo unde există identitate de obiect, părți și cauză, fața de care petentul a primit deja un răspuns în limitele legii, acesta să se conformeze răspunsului primit (deciziei de soluționare), sub rezerva atacării deciziei întocmită în cauza la instanța de contencios administrativ competentă, după caz.

Având în vedere considerentele de fapt și de drept prezentate în cauza se constată excepția de fond:puterea de lucru judecat.

*
* *

Având în vedere considerentele de fapt și de drept arătate, în temeiul H.G. nr. 34/2009 privind organizarea și funcționarea Ministerului Finanțelor Publice, cu modificările și completările ulterioare, a H.G. nr. 109/2009 privind organizarea și funcționarea Agenției Naționale de Administrare Fiscală, cu modificările și completările ulterioare, a O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, Ordinul Președintelui A.N.A.F. nr. 450/2013 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr. 92/2003 privind

Codul de procedură fiscală, republicată **directorul executiv al Direcției Generale a Finanțelor Publice a județului Teleorman.....**

D E C I D E :

Art.1. In ceea ce priveste contestatia formulata de **SC SRL cu sediul social in** comuna, judetul Teleorman....., pentru suma in quantum total de lei, reprezentand taxa pentru emisiile poluante pentru autovehicule, contestatie inregistrata la DGFP Teleorman..... sub nr./2013, **DGFP Teleorman..... constata ca speta se incadreaza in categoria exceptiilor de fond:puterea de lucru judecat, urmând sa fie mențiate în consecință cele stabilite prin Decizia privind stabilirea taxei pentru emisiile poluante provenite de la autovehicule nr./09.03.2012.**

Art. 2. Decizia poate fi atacată la instanța de contencios administrativ competentă în termen de 6 luni de la data comunicării.

Art. 3. Prezenta a fost redactată în 4 exemplare, egal valabile, comunicate celor interesați.

Art. 4. Biroul de soluționare a contestațiilor va duce la îndeplinire prevederile prezentei decizii.

Director Executiv