

DECIZIA nr. 5 din 23.03.2006
privind soluționarea contestației depusă de
P.F. A. X

Direcția Generală a Finanțelor Publice Tulcea, investită cu soluționarea contestațiilor conform titlului IX , cap.2, art.178 din O.G. nr.92/ 24.12.2003 R privind Codul de procedură fiscală, a fost sesizată de Administrația Finanțelor Publice a Municipiului Tulcea prin adresa nr..., și înregistrată la D.G.F.P. Tulcea sub nr... cu privire la reluarea procedurii administrative conform art. 183 pct. (3) din OG 92/2003 R a contestației formulată de P.F.A. X împotriva Deciziei de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală nr..., cât și a raportului de inspecție fiscală nr... cu privire la suma totală de ... lei RON reprezentând impozit pe venit pentru anul 2003 și accesoriile acestuia .

Contestația a fost depusă în termenul legal, prevazut la art.176 pct. (1) din O.G. nr. 92/24.12.2003 R privind Codul de procedură fiscală.

Contestația este semnată de titularul dreptului procesual și confirmată cu stampila petentului, în conformitate cu prevederile art. 175 din O.G. nr. 92/24.12.2003 R.

La dosarul cauzei se afla scrisoarea (in copie xeros) a Parchetului de pe langa Tribunalul Tulcea nr... prin care se comunica scoaterea de sub urmarirea penala fata de numitul X, pentru savarsirea infractiunii prevazute de art. 9 din Legea nr. 241/2005.

Condițiile de procedură fiind îndeplinite prin respectarea prevederilor art. 175, art. 176, art. 178 si art. 183 din O.G. nr. 92/24.12.2003/R privind Codul de procedură fiscală, s-a trecut la soluționarea contestației .

Din documentele existente la dosarul cauzei rezultă următoarele:

I. Petentul P.F.A.X domiciliat în municipiul Tulcea, înregistrat la Registrul Comerțului sub nr..., C.I.F... contestă Decizia de impunere privind obligațiile fiscale suplimentare stabilite de inspecția fiscală nr... și raportul de inspecție fiscală nr..., pe care le consideră nelegal întocmite prin aplicarea greșită a prevederilor art.14 din O.G. nr. 92 /2003 întrucât “un asemenea principiu nu justifică prin sine însuși dreptul organelor fiscale de a impune obligații suplimentare, în măsura în care acestea nu există. ... și în care o asemenea operațiune nu dă naștere unor venituri impozabile, art. 14 nu poate fi folosit pentru a legitima o operațiune de impunere a unor venituri neimpozabile rezultate din respectiva operațiune.”

De asemenea, petentul subliniază ca organul fiscal nu a făcut nici cea mai mica precizare de ce a considerat respectiva operațiune impozabila, procedand in mod nelegal la stabilirea unei obligatii de plata suplimentare. Un asemenea mod defectuos de stabilire a obligatiilor fiscale suplimentare nu poate decat sa justifice desfiintarea actului de impunere referitor la acestea, drept

pentru care petentul solicita anularea deciziei de impunere nr..., ca fiind emisa fara respectarea art. 14 din Codul de Procedura Fiscala .

Potentul susține că operațiunea de vânzare a ambarcațiunii, efectuată cu factura nr..., o singură dată, în mod izolat, nu poate conduce la calificarea sa drept vânzător (comerciant) de active și să atragă impozitarea venitului în sistem real, deoarece aceasta nu a fost făcută în mod obișnuit ci ocazional. Invocând prevederile art. 5 lit. k din OG 7/2001 petentul susține că veniturile obținute din această operațiune nu erau impozabile.

Față de motivele enumerate mai sus petentul solicită admiterea contestației, anularea raportului de inspectie fiscala și a deciziei de impunere și în temeiul art. 184 alin. (2) din Codul de procedură fiscală, suspendarea executării actelor administrative contestate până la soluționarea contestației.

II. Prin Decizia de impunere nr... organele fiscale din cadrul Administrației Finanțelor Publice Tulcea au stabilit obligații fiscale suplimentare contestate de P.F.A X în sumă de ... lei. Decizia a fost emisă având la bază constatările din raportul de inspectie fiscală nr...

Prin adresa nr... înregistrată la A.F.P. Tulcea sub nr..., Inspectoratul de Poliție a Județului Tulcea - Serviciul de Investigare a Fraudelor, solicită A.F.P. Tulcea să procedeze la efectuarea unui control asupra contribuabilului P.F.A.X cu privire la declararea exactă a veniturilor obținute din vânzarea, la data de ... cu factura nr..., a unui hotel plutitor autopropulsat care face obiectul dosarului penal nr...

Pentru anul fiscal 2003, P.F.A X a fost impus în baza Deciziei de impunere pentru plăți anticipate cu titlu de impozit nr..., conform nomenclatorului activităților pentru care venitul net se determină pe baza normelor de venit, la norma de venit în suma de ... lei ROL , venitul net aferent perioadei lucrate este în suma de ... lei ROL.

Conform declarației de venit global nr..., contribuabilul a declarat că venituri realizate în anul 2003 suma de ... lei ROL reprezentând venituri aferente normei de venit pentru activități de transporturi pe cai navigabile interioare și venitul net din salarii.

Ca urmare a verificării de către organul de inspectie fiscala a documentelor prezentate de contribuabil s-a constatat că în data de ... cu factura nr.... persoana fizică X a procurat de la SC Y SRL o ambarcațiune agrement în suma de ... lei rol, ambarcațiune care ulterior a fost vândută cu factura nr... cu denumirea de hotel plutitor autopropulsat în suma de ...lei ROL.

Avându-se în vedere prevederile Codului de procedura fiscală republicat, art. 14 "CRITERIILE ECONOMICE" - "veniturile, alte beneficii și valori patrimoniale sunt supuse legii fiscale indiferent dacă sunt obținute din activități ce îndeplinesc sau nu cerințele altor dispoziții legale" și ținându-se cont de principiu avut în vedere de către Codul de Procedura Fiscală acela al

prevalentei economicului asupra juridicului, organul de inspectie fiscala actioneaza in vederea stabilirii impozitului surprinzand realitatea, fiind supuse impozitarii totale veniturile si valorile patrimoniale indiferent daca activitatile din care sunt obtinute acestea indeplinesc sau nu cerintele legale, precum si rezultatele economice ale unor acte juridice nevalabile. Acest principiu are la baza art. 1 alin. (5) din Constitutie care stipuleaza: "In Romania respectarea Constitutiei, a suprematiei sale si a legilor este obligatorie"

Fata de cele relatate mai sus s-au stabilit urmatoarele:

| | |
|---|-------------|
| Venit net aferent perioadei lucrate-activ. transport pe cai navigabile 08.10.2003 - 31.12.2003 | ... lei ROL |
| Venit net din salarii | ... lei |
| Venit net din vanzare hotel plutitor autoprcpulsat conform facturii | ... lei |
| Venit anual global | ... lei |
| Deduceri personale acordate | ... lei |
| Venit anual impozabil | ... lei |
| Impozit pe venit anual global datorat | ... lei |
| Impozit pe venit anual global virat | ... lei |
| Impozit pe venit anual global de virat | ... lei |
| Dobanzi impozit pe venit global datorat | ... lei |
| Penalitati de intarziere impozit pe venit global dat. | ... lei |

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, a sustinerilor petentei cât si a actelor normative în vigoare, se rețin următoarele:

Directia Generala a Finantelor Publice Tulcea este investita sa se pronunte daca organele fiscale din cadrul Administratiei Finantelor Publice Tulcea au stabilit impozitul pe venit in conformitate cu prevederile legale in sarcina P.F.A. X.

În fapt, prin adresa nr... înregistrată la A.F.P. Tulcea sub nr..., Inspectoratul de Poliție a Județului Tulcea - Serviciul de Investigare a Fraudelor, solicită A.F.P. Tulcea să procedeze la efectuarea unui control asupra contribuabilului P.F.A. X cu privire la declararea exactă a veniturilor obținute din vânzarea , la data de ... cu factura nr..., a unui hotel plutitor autopropulsat în sumă de ... lei RON care face obiectul dosarului penal cu nr...

In urma verificării, organele de inspecție fiscală din cadrul AFP Tulcea au întocmit Raportul de inspectie fiscală nr... în baza căruia s-a emis Decizia de impunere nr...

Activitatea si autorizatia de functionare P.F.A. X s-a desfasurat in perioada 2003-2004, iar primul an financiar tine de la data autorizarii oct. 2003 pana la 31.12.2003, iar cel de al doilea tine de la 01.01.2004 pana la data retragerii autorizatiei respective 18.02.2004, veniturile realizate se vor judeca dupa anul fiscal 2003 si respectiv 2004.

In anul 2003, P.F.A. X in conformitate cu OG 7/2001 privind impozitul pe venituri si globalizarea veniturilor, intocmeste formularul 200 Declaratia de venit global si o depune in termen la Administratia Finantelor Publice Tulcea inregistrata sub nr..., prin care declara veniturile din activitati independente stabilite pe baza de norme de venit si venitul net din salarii.

In baza declaratiei depusa de petent, A.F.P. Tulcea emite Decizia de impunere anuala pe anul 2003 nr..., P.F.A.X este impusa pentru veniturile obtinute din activitati independente in trim. IV 2003 la norme de venit cu suma de ... lei ROL si venituri obtinute din salarii in anul 2003 in suma de ... lei ROL, iar impozitul datorat este zero.

Organul de control constata prin Raportul de inspectie fiscala nr... un venit de ... lei ROL provenit din vanzarea unui hotel plutitor autopropulsat la data de ... cu factura nr...(care face si obiectul dosarului penal nr...), pe care l-a globalizat cu celelalte venituri din declaratia fiscala depusa pentru anul 2003, organul fiscal stabilind un impozit pe venitul suplimentar in suma de ... lei RON la care au calculat dobânzi în sumă de ...lei și penalități de întârziere în sumă de ... lei.

Atat in raportul de inspectie fiscala cat si in decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala inregistrate sub nr... sunt invocate prevederile OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala care intra in vigoare la data de 01.01.2004, iar operatiunea de vanzare a avut loc in oct. 2003.

Din Codul de procedura fiscala nu este invocat articolul, aliniatul incalcat ci se mentioneaza doar niste principii generice in ce priveste prevalenta economicului asupra juridicului sau prevederi legale din criteriile economice la care, pentru a fi si mai convingatori, se prezinta si unele articole din Constitutia Romaniei.

Referitor la actele normative care reglementeaza impozitul pe venit, in Raportul de inspectie fiscala la cap. III se mentioneaza ca pentru anul 2003 acestea sunt OG nr. 7/2001 si HG nr. 54/2003, iar ca urmare a verificarii sunt aplicabile art. 14 din OG nr. 92/2003 privind Codul de Procedura Fiscala.

Din Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala, la rubrica formularului "Motivele de fapt" unde ar trebui prezentate "detaliat si in clar modul in care contribuabilul a tratat din punct de vedere fiscal sau cu influenta fiscala o operatiune patrimoniala, cu precizarea consecintei fiscale;" (OMF nr. 1109/2004), se inscrie de organul fiscal doar "neachitarea in termen a impozitului pe venit".

La rubrica "Termenul de plata" s-a in scris doar OG 92/2003 republicata art. 115 alin. (1) si art. 120 alin. (1).

Temeiul legal al impozitului pe venit precum si globalizarea veniturilor in anul 2003 este OG 7/2001 privind impozitul pe venit cu modificarile si

completarile ulterioare, iar de la 01.01.2004 intra in vigoare OG92/2003 care abroga OG 7/2001.

Avand in vedere ca petentul se afla sub urmarire penala, D.G.F.P. Tulcea a emis Decizia nr.../2005 prin care a fost suspendata solutionarea contestatiei pana la soluticnarea cauzei.

Prin scrisoarea inregistrata la A.F.P. Tulcea sub nr..., P.F.A.X solicita D.G.F.P. Tulcea solitionarea contestatiei pe fond, intrucat Parchetul de pe langa Tribunalul Tulcea a dispus scoaterea acestuia de sub urmarire penala in dosarul nr... Petentul anexeaza la scrisoare o copie dupa Rezolutia de scoatere de sub urmarire penala nr... emisa de Parchetul de pe langa Tribunalul Tulcea.

În drept , cauza isi gaseste solutionarea in prevederile OG 7/2001 privind impozitul pe venit cu modificarile si completarile ulterioare si HG 54/2003 privind aprobarea Normelor metodologice pentru aplicarea OG 7/2001 .

Potrivit art. 17 alin. (6) din OG 7/2001 “Contribuabilii care desfasoara atat activitati impuse pe baza de norme de venit, cat si activitati care nu se regasesc in nomenclatorul prevazut la alin (1) se impun in sistem real.”

Afirmatia petentului ca in conditiile realizarii operatiunii de vanzare, de transfer a dreptului de proprietate a veniturilor obtinute ar fi aplicabile art. 5 lit. K din OG 7/2001 nu se justifica intrucat actul de vanzare - cumparare s-a realizat intre P.F.A. X inregistrat la Registrul comertului sub nr... si SC Z cu codul fiscal ..., inscrisuri mentionate in factura nr... factura achizitionata de la A.F.P. Tulcea in numele firmei P.F.A. X.

Art. 16 alin . (1) si (2) din OG 7/2001, prevede :

(1) - Venitul net din activitati independente se determina in sistem real, pe baza datelor din contabilitate in partida simpla.

(2) - Venitul net din activitati independente se determina ca diferenta intre venitul brut si cheltuieli aferente deductibile.

A.F.P. Tulcea in Raportul privind rezultatele inspectiei fiscale inregistrat sub nr... nu evidentiaza modul de determinare a veniturului net din activitatea independenta a P.F.A. X, in conformitate cu art. 16 din OG nr. 7/2001.

De retinut prevederea mentionata in HG 54/2003 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a OG 7/2001 la punctul 8 a art. 17 din ordonanta de care nu a tinut cont A.F.P. Tulcea, care precizeaza ”Contribuabilii care in cursul anului fiscal nu mai indeplinesc conditiile de impunere pe baza de norma de venit vor fi impusi in sistem real de la data respectiva, venitul net anual urmand sa fie determinat prin insumarea fractiunii din norma de venit aferenta perioadei de impunere pe baza de norma de venit cu venitul net rezultat din evidenta contabila”

Avand in vedere cele prezentate mai sus, se retine ca organul fiscal a facut impunerea impozitului pe venit nerespectand prevederile legale si conf. art. 185 alin (3) din OG 92/2003 urmeaza a se desfiinta Decizia de impunere

privind obligatiile fiscale suplimentare si raportul de inspectie fiscala inregistrate sub nr... prin care organul de control stabileste ca P.F.A. X are de plata suma de ... lei RON reprezentand impozit pe venit, dobanzi si penalitati de intarziere. Organele de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Tulcea vor incheia noi acte administrative fiscale care vor avea in vedere prevederile din prezenta decizie

Solicitarea petentului de aplicare a art. 184 alin. (2) din OG 92/2003 privind Codul de procedura fiscala a fost solutionata prin Decizia nr... emisa de D.G.F.P. Tulcea .

Pentru considerentele aratate mai sus, in baza art. 185 din OG 92/2003 R privind Codul de procedura fiscala, se

DECIDE:

Art.1 Se desfiinteaza Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare stabilite de inspectia fiscala si raportului de inspectie fiscala inregistrate sub nr... privind suma de ... lei RON reprezentand impozit pe venit, dobanzi si penalitati de intarziere. Organele de inspectie fiscala din cadrul Administratiei Finantelor Publice Tulcea vor incheia noi acte administrative fiscale care vor avea in vedere prevederile actelor normative citate precum si considerentele din prezenta decizie

DIRECTOR EXECUTIV