

## NR.101/IL/2012

Biroul Solutionare Contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice ... a fost sesizat de AFP ... prin adresa nr. ... cu privire la contestatia formulata de Dl ...cu sediul in Jud. ..., loc..., bld.. nr. ..., bl. ..., sc..., et... ap..., CNP ..., inregistrata la D.G.F.P. ... sub nr. ...

**Prin contestatia formulata, Dl. .. isi indreapta contestatia impotriva Deciziei de restituire nr.... prin care s-a dispus restituirea sumei de.. lei, reprezentand plata anticipata pe venitul anual din activitatea independenta pe...**

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din OG nr. 92/2003 (R), privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, in raport cu data comunicarii deciziei de restituire contestate respectiv ..., potrivit semnaturii de primire de pe aceasta si data inregistrarii contestatiei la organul fiscal, respectiv ... conform stampilei de pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice .. prin Biroul de Solutionare a Contestatiilor, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003, ®, privind Codul de procedura fiscala, este competent sa solutioneze prezenta contestatie.

**I. Dl...., prin contestatia inregistrata la D.G.F.P. .. sub nr. ... contesta Decizia de restituire nr. ..., face urmatoarele precizari:**

Prin cererea de restituire nr. ... a solicitat sa i se restituie suma de ... lei, reprezentand plata anticipata a impozitului pe venitul obtinut din activitatea independenta.

Prin Decizia de impunere nr. ..., s-a stabilit ca are de plata suma de .. lei, reprezentand impozit aferent castigului din transferul valorilor mobiliare detinute mai putin de.. zile in anul., in valoare de ... lei, conform si Notificari nr. ...

Diferenta de restituit (.. lei) dintre suma solicitata de contestator pentru restituire (.. lei) si suma de ..lei, reprezentand impozit pe castig conform art. 41, lit. d) Cod fiscal, AFP ... o justifica prin operatiunea de compensare efectuata in temeiul art. 116 din Codul de procedura fiscala.

Decizia de restituire contestata de petent o considera nelegala si netemeinica pentru urmatoarele motive:

- diferenta reala este...lei si nu de .. lei

- daca s-ar invoca drept justificare a acestei diminuari exagerate, adaugare la suma de ... lei a debitelor accesorii, atunci acest lucru nu este corect pentru ca debitul datorat si suma ceruta a fi restituita au coexistat, deci compensatia si-a produs efectele pe momentul coexistentei creantei mele asupra AFP cu debitul datorat de mine, astfel incat nu puteau curge penalitati.

Pe de alta parte, AFP ... a considerat gresit ca in cursul anului ... a obtinut castiguri din transferul titlurilor de valori imobiliare, situatia fiind contrara, eu inregistrand

pierdere.

Astfel, din fisele de portofoliu comunicate de SC ..., rezulta ca in primul trimestru al anului .. a avut o pierdere de... lei din transferul titlurilor de valoare detinute mai putn de .. zile si o pierdere de.. lei la transferul titlurilor de valoare detinute mai mult de.. zile, iar castigului pe aceasi perioada a fost de .. lei.

Asadar, AFP ... trebuia sa efectueze mai intai compensatia intre castigurile si pierderile rezultate din aceiasi sursa de venituri.

Codul fiscal prevede ca pierderea inregistrata se recupereaza din castigurile eventuale pe urmatoorii 5 ani fiscali consecutivi.

AFP ... a refuzat sa ia in considerare aceste pierderi, fara nici o explicatie.

Chiar daca in declaratia de venituri din ..(nr. ...) sau in declaratia de impunere nu a mentionat aceasta pierdere, contestatorul considera ca omisiunea nu poate avea ca efect neluarea acesteia in considerare din urmatoarele motive:

La data de ... nu era in posesia fiselor de portofoliu care i-au fost comunicate abia in decembrie ...

Conform titlului I, capitolul II, unde sunt reglementate principiile fiscalitatii, la art. 3, lit. c) din Codul fiscal, este reglementata echitatea fiscala la nivelul persoanelor fizice, prin impunerea diferita a veniturilor, in functie de marimea acestora, iar la lit. b) a aceluiasi articol se interzice interpretarea arbitrara a normelor fiscale si se creeaza obligatia ca sumele de plata sa fie precis stabilite pentru fiecare platitor.

In art. 66, alin. (1) din Codul fiscal se reglementeaza stabilirea veniturilor din investitii in modul urmator: „castigul/pierderea din transferul titlurilor de valoare, reprezinta diferenta pozitiva/negativa dintre pretul de vanzare si pretul de cumparare pe tipuri de valori, diminuata dupa caz cu costurile aferente tranzactiei”.

Asadar, organul fiscal se orienteaza dupa situatia de fapt reala si nu dupa continutul declaratiilor pe care le face contribuabilul. Daca nu ar fi asa atunci ar trebui ca si in cazul in care veniturile reale sunt mai mari decat cele declarate, impozitul se calculeaza dupa ceea ce declara platitorul. Din moment ce impozitul e calculat dupa castigul sau venitul real, atunci pierderea care trebuie avuta in vedere trebuie sa fie cea care rezulta din documente, nu din declaratiile de impunere. Daca nu s-ar proceda astfel, atunci s-ar ajunge la arbitrariul in interpretarea normelor fiscale interzis de art. 3, lit. c) Cod fiscal. Este cu totul anormal, ca organul fiscal, sa „aleaga” numai veniturile si sa ignore pierderile.

Petentul considera ca in mod legal are dreptul sa i se restituie integral suma de ... lei solicitata, ci si de .. retinuti la sursa ca plata anticipata pe castigurile din transferul valorilor mobiliare.

Mai mult, societatea precizeaza ca atat prin Decizia de impunere nr. .. Somatia nr. .. cat si prin Titlu executoriu nr. ... i se aduce la cunostinta ca are de plata doar suma de .. lei, astfel incat este de neinteles cum s-a ajuns sa i se restituie doar ..lei chiar daca s-ar adauga si accesoriile.

Dl. ... solicita sa i se restituie intreaga suma de .. lei, sa i se compenseze castigurile si pierderile provenind din transferul titlurilor de valoare mobile si sa i se inregistreze pierderea rezultata pentru a o putea recupera din castigurile pe urmatoorii 5 ani fiscali consecutivi.

## **II. Organele competente din cadrul AFP .., prin Referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei nr. ... formuleaza urmatorul punct de vedere:**

Dl... a depus in data de ... la AFP .. cererea de restituire a diferentelor stabilite in minus cuprinse in Decizia de impunere anuala pentru .. in suma de .. lei, cerere inregistrata cu nr. ...

Dupa primirea cererii organul fiscal a procedat conform prevederilor OMFP nr. ..., pentru aprobarea Procedurii de restituire si de rambursare a sumelor de la buget, la verificarea cererii, a documentatiei anexate a datelor din evidenta pe platitor.

Din verificarea evidentei pe platitor s-au constatat urmatoarele obligatii fiscale restante:

...lei impozit pe castigul din transferul titlurilor de valoare conform Deciziei nr. ...., comunicata in .. si necontestata.

...lei impozit pe castigul din transferul titlurilor de valoare conform Deciziei nr. ... comunicata in .. si necontestata

..lei plati anticipate, rata din ..., reprezentand impozit pe veniturile din activitati independente

.. lei dobanzi pentru neachitarea in termen a creantelor provenind din impozit pe veniturile din activitati independente

Total creante neachitate = ... lei.

Conform prevederilor OMFP nr. 1899/22.12.2004 s-a procedat la compensarea creantelor neachitate in suma de ... lei cu diferentele stabilite in minus din Decizia de impunere anuala pentru .. intocmindu-se in acest sens Nota privind compensarea obligatiilor fiscale nr. ...confirmata in data de....

Dupa compensare a ramas de restituit suma de .. lei ce a facut obiectul Deciziei de restituire nr. ... comunicata sub semnatura contribuabilului in ..

Decizia de restituire contestata este rezultatul sumelor inscrise in evidenta pe platitor la data restituirii.

Actul administrativ fiscal este temeinic si legal iar suma de restituit este corect calculata.

Asupra celorlalte aspecte la care contestatarul face referire, respectiv impozitul pe transferul titlurilor de valoare in suma de .. lei si de ... lei acestea deriva din decizii de impunere care nu au fost contestate in termenul legal de la data comunicarii, care au fost contestate in termenul legal de la data comunicarii si care au fost autocompensate din suma de restituit.

Ca urmare celor constatate, din verificarea pe fond a contestatiei organul fiscal propune respingerea contestatiei ca neintemeiata.

**III Luand in considerare constatarile organului fiscal, documentele existente la dosarul contestatiei precum si actele normative in vigoare in perioada invocata de contestator si organul fiscal se retin urmatoarele:**

Cauza supusa solutionarii este de a stabili daca suma de .. lei stabilita pentru restituire prin Decizia de restituire nr. ..., de catre AFP.. este corecta.

**In fapt**, Dl ... a depus la AFP ..in data de ... cerere de restituire pentru suma de ... lei in urma careia s-a emis Decizia de restituire a sumelor de la bugetul de stat nr. ...prin care s-a aprobat pentru restituire suma de ... lei.

Diferenta de..lei ce nu a fost aprobata pentru restituire provine din:

- ..lei ce reprezinta impozit pe castigul din transferul titlurilor de valoare conform Deciziei nr.....

...lei ce reprezinta impozit pe castigul din transferul titlurilor de valoare conform Deciziei nr. ....

... lei ce reprezinta plati anticipate, rata din..., reprezentand impozit pe veniturile din activitati independente

... lei reprezentand dobanzi pentru neachitarea in termen a creantelor provenind din impozit pe veniturile din activitati independente

Petentul motiveaza ca pentru anul ... a inregistrat pierdere si nu castig din transferul titlurilor de valoare mobiliare pentru care s-a stabilit impozit pe transferul titlurilor de valoare in suma de ...lei.

**In drept**, art. 116 si art. 117 din Ordonanta nr. 92 din 24 decembrie 2003, privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, prevede:

**ART. 116**

**Compensarea**

*(1) Prin compensare se sting creanțele statului sau unităților administrativ-teritoriale ori subdiviziunilor acestora reprezentând impozite, taxe, contribuții și alte sume datorate bugetului general consolidat cu creanțele debitorului reprezentând sume de rambursat, de restituit sau de plată de la buget, până la concurența celei mai mici sume, când ambele părți dobândesc reciproc atât calitatea de creditor, cât și pe cea de debitor, cu condiția ca respectivele creanțe să fie administrate de aceeași autoritate publică.*

*(2) Creanțele fiscale ale debitorului se compensează cu obligații datorate aceluiași buget, urmând ca din diferența rămasă să fie compensate obligațiile datorate altor bugete, în mod proporțional, cu respectarea condițiilor prevăzute la alin. (1).*

...

*(4) Dacă legea nu prevede altfel, compensarea operează de drept la data la care creanțele există deodată, fiind deopotrivă certe, lichide și exigibile.*

*(5) În sensul prezentului articol, creanțele sunt exigibile:*

*a) la data scadenței, potrivit art. 111;*

*b) la termenul prevăzut de lege pentru depunerea decontului cu sumă negativă de TVA cu opțiune de rambursare, în limita sumei aprobate la rambursare prin decizia emisă de organul fiscal potrivit legii;*

*c) la data depunerii cererii de restituire, în limita sumei aprobate pentru restituire prin decizia emisă de organul fiscal potrivit legii, pentru cererile de restituire a accizei sau taxei pe valoarea adăugată, după caz, depuse potrivit Codului fiscal;*

*d) la data comunicării deciziei, pentru obligațiile fiscale principale, precum și pentru obligațiile fiscale accesorii stabilite de organele competente prin decizie;*

*e) la data depunerii la organul fiscal a declarațiilor fiscale rectificative, pentru diferențele de obligații fiscale principale stabilite de contribuabil;*

*f) la data comunicării actului de individualizare a sumei, pentru obligațiile de plată de la buget;*

*g) la data primirii, în condițiile legii, de către organul fiscal a titlurilor executorii emise de alte instituții, în vederea executării silite;*

*h) la data depunerii cererii de restituire, în limita sumei aprobate pentru restituire prin decizia emisă de organul fiscal potrivit legii, pentru sumele de restituit conform art. 117.*

*(5<sup>1</sup>) Creanțele fiscale rezultate din cesiunea notificată potrivit prevederilor art. 30 se sting prin compensare cu obligațiile cesionarului la data notificării cesiunii.*

*(6) Compensarea se constată de către organul fiscal competent, la cererea debitorului sau din oficiu. Dispozițiile art. 115 privind ordinea stingerii datorțiilor sunt aplicabile în mod corespunzător.*

*(7) Organul fiscal competent comunică debitorului decizia cu privire la efectuarea compensării, în termen de 7 zile de la data efectuării operațiunii.*

#### **ART. 117**

##### **Restituiri de sume**

**(6) Dacă debitorul înregistrează obligații fiscale restante, sumele prevăzute la alin. (1), (2) și (2<sup>1</sup>) se vor restitui numai după efectuarea compensării potrivit prezentului cod.**

De asemenea, pct. 6, alin. (6) din Ordinul nr. 1.899 din 22 decembrie 2004 pentru aprobarea Procedurii de restituire și de rambursare a sumelor de la buget, precum și de acordare a dobânzilor cuvenite contribuabililor pentru sumele restituite sau rambursate cu depășirea termenului legal, prevede:

***6. (1) În cazul în care suma de restituit este mai mare decât suma reprezentând obligațiile fiscale restante ale contribuabilului, organul fiscal competent va efectua compensarea până la concurența acestor obligații fiscale, iar diferența rezultată o va restitui acestuia.***

Astfel, conform prevederilor legale menționate mai sus, prin compensare se sting creanțele statului, reprezentând taxe, contribuții și alte sume datorate cu creanțele

debitorului reprezentand sume de restituit de la buget pana la concurenta celei mai mici sume.

Din analiza dosarului cauzei, organul de solutionare contestatii a constatat ca Decizia nr. ... prin care a fost stabilita suma de .. lei, comunicata in data de.. si Decizia nr. ..prin care a fost stabilita suma de ... lei, comunicata in data de ... nu au fost contestate in termenul legal de catre dl. ..., astfel incat aceste sume au fost compensate din suma de restituit.

De asemenea, suma de ...lei este rata din... ce reprezinta impozit pe veniturile din activitati independente si suma de .. lei ce reprezinta dobanzi pentru neachitarea in termen a creantelor provenid din impozitul pe veniturile din activitati independente a fost facuta compensarea din suma solicitata de restituit prin Nota privind compensarea obligatiilor fiscale nr. ...

Dupa ce a fost facuta compensarea a ramas de restituit suma de .. lei stabilita prin Decizia de restituire nr. ...

In concluzie, Administratia Finantelor Publice .. a procedat corect la emiterea Deciziei de restituire nr..., urmand ca aceasta cerere sa fie respinsa in totalitate ca fiind neintemeiata, in conformitate cu pct. 11.1, lit. a) din Ordinul 2137/2011 privind aprobarea instructiunilor pentru aplicarea Titlului IX din OG nr.92/2003, privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, astfel:

***11.1. “Contestația poate fi respinsă ca: a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat”.***

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art. 116 si art. 117 din OG nr. 92/2003, privind Codul de procedura fiscala cu modificarile si completarile ulterioare, coroborate cu art. 205, art. 206, alin. (1), art. 207 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003, ®, privind Codul de procedura fiscala, republicata, se:

## **D E C I D E:**

**Art.1. Respingerea ca neintemeiata a contestatiei formulata de Dl. .... impotriva Deciziei de restituire nr....prin care s-a stabilit restituirea sumei de... lei.**

**Art.2. Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul...in termen de 6 luni de la comunicare.**

**DIRECTOR EXECUTIV**

.....