

DECIZIA nr.....
privind solutionarea contestatiei formulata de
contribuabilul **XX** , inregistrata la
D.G.F.P.-M.B. sub nr.xx/31.10.2008

Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti prin Serviciul de Solutionare a Contestatiilor a fost sesizata de Administratia Finantelor Publice sector 2, cu adresa nr.xx/28.10.2008, inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr. xx/31.10.2008, asupra contestatiei formulata de **contribuabilul XX** , cu domiciliul in Bucuresti, sector 2, str. Xx nr...

Obiectul contestatiei, remisa prin posta la data de 17.10.2008 si inregistrata la Administratia Finantelor Publice sector 2 sub nr.xx/21.10.2008, il constituie Decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoanele fizice pe anul 2007 emisa sub nr.xx/04.09.2008, comunicata contribuabilului in data de 30.09.2008, prin care s-au stabilit in plus diferente de impozit pe venit in suma de xx lei.

Constatand ca, in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.205 alin.(1), art.207 alin.(1) si art.209 alin.(1) lit. (a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti este investita sa solutioneze contestatia formulata de contribuabilul **XX** .

Procedura fiind indeplinita s-a trecut la solutionarea contestatiei.

I. Contribuabilul XX contesta Decizia de impunere anuala pe anul 2007, emisa sub nr.xx/04.09.2008, precizand ca au fost preluate eronat sumele din fisa de portofoliu. Referitor la "castig net/pierdere din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile, inclusiv" a fost luata in calcul valoarea din coloana castig in realitate fiind vorba de o pierdere neta in valoare de xx lei, iar castigul net in suma de xx lei realizat din transferul titlurilor de valoare detinute mai mult de 365 zile nu a fost preluat in actul de impunere.

In concluzie contribuabilul solicita revizuirea deciziei de impunere in conformitate cu valorile reale ale documentelor.

II. Prin Decizia de impunere anuala pentru veniturile realizate din Romania de persoane fizice pe anul 2007 emisa sub nr. xx/04.09.2008 organele fiscale din cadrul Administratiei Finantelor Publice sector 2, au stabilit in sarcina **contribuabilului XX** , in baza declaratiei privind veniturile realizate pe anul 2007 inregistrata sub nr.xx/15.05.2008, o diferenta de impozit anual de regularizat in plus in suma de xx lei.

III. Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, constatarile organelor fiscale, motivatiile contribuabilului si actele normative in vigoare pe perioada supusa impunerii se retin urmatoarele :

Cauza supusa solutionarii este daca Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii se poate pronunta pe fond asupra

contestatiei, in conditiile in care informatiile existente in evidenta organului fiscal nu sunt de natura sa clarifice complet si clar situatia contribuabilului.

In fapt, prin Decizia de impunere anuala pe anul 2007, emisa sub nr. xx/04.09.2008, Administratia Finantelor Publice sector 2, a stabilit in sarcina domnului **XX** cu domiciliul in Bucuresti, sector 2, str. Xx nr..., pentru veniturile realizate din cedarea folosintei bunurilor, **in baza declaratiei privind veniturile realizate pe anul 2007, inregistrata sub nr.xx/15.05.2008**, o diferenta de impozit anual de regularizat in plus in suma de xx lei, dupa cum urmeaza:

decizie curenta

- castig net/pierdere din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile, inclusiv	= xx lei;	-
- castig net/pierdere din transferul titlurilor de valoare detinute mai mult de 365 zile	= 0 lei;	-
venit net anual	= xx lei;	-
venit net anual impozabil	= xx lei;	
- impozit pe venitul net anual impozabil datorat	= xx lei;	
- obligatii privind platile anticipate	= xx lei;	
- diferente de impozit anual de regularizat in plus	= xx lei.	

Prin **declaratia privind veniturile realizate pe anul 2007, inregistrata la organul fiscal sub nr.xx/15.05.2008**, contribuabilul a declarat urmatoarele:

pct.1A- Date privind activitatea desfasurata:

1. castiguri din transferul titlurilor de valoare detinute mai mult de 365 zile;

pct.1B. Venit net/castig net

4. castig net anual = xx lei.

pct.2A- Date privind activitatea desfasurata:

1. castiguri din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 zile inclusiv;

pct.1B. Venit net/castig net

5. Pierdere neta anuala = xx lei.

Declaratia contribuabilului a fost insotita de fisa de portofoliu pe anul 2007 emisa de XX S.A. din care rezulta:

**transferul valorilor mobiliare si al instrumentelor financiare derivate
detinute in portofoliu cel mult de 365 zile**

castig	pierdere	Castig net	Pierdere neta
xx	xx	-	xx

**transferul valorilor mobiliare si al instrumentelor financiare derivate
detinute in portofoliu mai mult de 365 zile**

castig	pierdere	Castig net	Pierdere neta
xx	-	xx	-

Conform fisei de portofoliu pe anul 2007 rezulta ca s-a calculat si s-a retinut impozit un impozit in suma de xx lei pentru valori mobiliare - actiuni.

Se constata ca domnul **XX** a cuprins in declaratia depusa la organul fiscal sumele rezultate din fisa de portofoliu pe anul 2007 emisa de **XX S.A.**

In drept, referitor la veniturile din investitii, art.65, art.66 si art.67 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, prevede:

“Art. 65. - (1) *Veniturile din investitii cuprind:*

- a) *dividende;*
- b) *venituri impozabile din dobânzi;*
- c) **câstiguri din transferul titlurilor de valoare;**
- d) *venituri din operatiuni de vânzare-cumparare de valuta la termen, pe baza de contract, precum si orice alte operatiuni similare.*

e) *venituri din lichidare/dizolvare fara lichidare a unei persoane juridice.*

Reprezinta titlu de valoare orice valori mobiliare, titluri de participare la un fond deschis de investitii sau alt instrument financiar calificat astfel de catre Comisia Nationala a Valorilor Mobiliare, precum si partile sociale.

Stabilirea venitului din investitii

“Art. 66. - (1) *Câstigul/pierderea din transferul titlurilor de valoare, altele decât titlurile de participare la fondurile deschise de investitii si partile sociale, reprezinta diferenta pozitiva/negativa dintre pretul de vânzare si pretul de cumparare pe tipuri de titluri de valori, diminuata, dupa caz, cu costurile aferente tranzactiei. În cazul tranzactiilor cu actiuni primite de persoanele fizice cu titlu gratuit, în cadrul Programului de privatizare în masa, pretul de cumparare la prima tranzactionare va fi asimilat cu valoarea nominala a acestora. În cazul tranzactiilor cu actiuni cumparate la pret preferential, în cadrul sistemului stock options plan, câstigul se determina ca diferenta între pretul de vânzare si pretul de cumparare preferential, diminuat cu costurile aferente tranzactiei.*

(2) *În cazul transferului dreptului de proprietate asupra titlurilor de participare la fondurile deschise de investitii, câstigul se determina ca diferenta pozitiva între pretul de rascumparare si pretul de cumparare/subscriere. Pretul de rascumparare este pretul care i se cuvine investitorului la retragerea din fond. Pretul de cumparare/subscriere este pretul platit de investitorul persoana fizica pentru achizitionarea titlului de participare.*

(3) *În cazul transferului dreptului de proprietate asupra partilor sociale, câstigul din înstrainarea partilor sociale se determina ca diferenta pozitiva între pretul de vânzare si valoarea nominala/pretul de cumparare. Începând cu a doua tranzactie, valoarea nominala va fi înlocuita cu pretul de cumparare, care include si cheltuielile privind comisioanele, taxele aferente tranzactiei si alte cheltuieli similare justificate cu documente.*

(4) *Determinarea câstigului potrivit alin. (1)-(3) se efectueaza la data încheierii tranzactiei, pe baza contractului încheiat între parti.*

(5) *Câstigul net anual se determina ca diferenta între câstigurile si pierderile înregistrate în cursul anului respectiv, ca urmare a tranzactionarii titlurilor de valoare, altele decât partile sociale si valorile mobiliare în cazul societatilor închise. **Câstigul net anual se calculeaza pe baza declaratiei privind venitul realizat, depusa conform prevederilor art. 83.***

(6) *Pentru tranzactiile din anul fiscal cu titlurile de valoare, altele decât partile sociale si valorile mobiliare, în cazul societatilor închise, fiecare intermediar sau platitor de venit, dupa caz, are urmatoarele obligatii:*

- a) *calcularea câstigului anual/pierderii anuale pentru tranzactiile efectuate în cursul anului pentru fiecare contribuabil;*

b) transmiterea informatiilor privind câștigul anual/pierderea anuală, precum și impozitul calculat și reținut ca plată anticipată, în formă scrisă către acesta, până la data de 28 februarie a anului următor celui pentru care se face calculul.

Retinerea impozitului din veniturile din investitii

“Art. 67. - (1) Veniturile sub forma de dividende, inclusiv sumele primite ca urmare a deținerii de titluri de participare la fondurile închise de investitii, se impun cu o cota de 16% din suma acestora. Obligatia calculării și reținerii impozitului pe veniturile sub forma de dividende revine persoanelor juridice, odata cu plata dividendelor către actionari sau asociati. Termenul de virare a impozitului este până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care se face plata. În cazul dividendelor distribuite, dar care nu au fost plătite actionarilor sau asociatilor până la sfârșitul anului în care s-au aprobat situatiile financiare anuale, impozitul pe dividende se plătește până la data de 31 decembrie a anului respectiv.

(2) Veniturile sub forma de dobânzi pentru: depozitele la termen constituite, instrumentele de economisire dobândite, contractele civile încheiate, începând cu data de 1 ianuarie 2007, se impun cu o cota de 16% din suma acestora. Pentru veniturile sub forma de dobânzi, impozitul se calculează și se reține de către platitorii de astfel de venituri la momentul înregistrării în contul curent sau în contul de depozit al titularului, respectiv la momentul rascumpărării, în cazul unor instrumente de economisire. În situația sumelor primite sub forma de dobânda pentru împrumuturile acordate pe baza contractelor civile, calculul impozitului datorat se efectuează la momentul plății dobânzii. Virarea impozitului pentru veniturile din dobânzi se face lunar, până la data de 25 inclusiv a lunii următoare înregistrării/rascumpărării, în cazul unor instrumente de economisire, respectiv la momentul plății dobânzii, pentru venituri de aceasta natură, pe baza contractelor civile. Pentru depozitele la termen constituite, instrumentele de economisire dobândite, contractele civile încheiate, depozitele la vedere/conturile curente constituite anterior datei de 1 ianuarie 2007, dar a caror scadență este începând cu data de 1 ianuarie 2007, pentru determinarea impozitului pe veniturile din dobânzi se aplică cota de impozit de la data constituirii.

(3) Calculul, reținerea și virarea impozitului pe veniturile din investitii, altele decât cele prevăzute la alin. (1) și (2) se efectuează astfel:

a) câștigul determinat din transferul titlurilor de valoare, altele decât partile sociale și valorile mobiliare în cazul societăților închise, se impune cu o cota de 1%, impozitul reținut constituind plată anticipată în contul impozitului anual datorat. Obligatia calculării, reținerii și virării impozitului reprezentând plată anticipată revine intermediarilor, societăților de administrare a investițiilor în cazul rascumpărării de titluri de participare la fondurile deschise de investitii sau altor platitori de venit, după caz, la fiecare tranzacție. Impozitul calculat și reținut la sursă se virează la bugetul de stat, până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care a fost reținut. **Pentru tranzacțiile din anul fiscal contribuabilul are obligatia depunerii declarației privind venitul realizat, pe baza careia organul fiscal stabilește impozitul anual datorat, respectiv impozitul anual pe care contribuabilul îl are de recuperat, și emite o decizie de impunere anuală, luându-se în calcul și impozitul reținut la sursă, reprezentând plată anticipată. Impozitul anual datorat se stabilește de organul fiscal competent astfel:**

1. prin aplicarea cotei de 16% asupra câștigului net anual al fiecarui contribuabil, determinat potrivit prevederilor art. 66 alin. (5), pentru titlurile de valoare înstrăinate sau rascumparate, în cazul titlurilor de participare la fonduri deschise de investiții, începând cu data de 1 ianuarie 2007, într-o perioadă mai mica de 365 de zile de la data dobândirii;

2. prin aplicarea cotei de 1% asupra câștigului net anual al fiecarui contribuabil, determinat potrivit prevederilor art. 66 alin. (5), pentru titlurile de valoare înstrăinate sau rascumparate, în cazul titlurilor de participare la fonduri deschise de investiții, începând cu data de 1 ianuarie 2007, într-o perioadă mai mare de 365 de zile de la data dobândirii”.

Referitor la " Declaratia privind venitul realizat " art.83 alin.(1) din Codul fiscal, precizeaza:

"Contribuabilii care realizeaza, individual sau într-o forma de asociere, venituri din activitati independente, (...) au obligatia de a depune o declaratie privind venitul realizat la organul fiscal competent, pentru fiecare an fiscal, pâna la data de 15 mai inclusiv a anului urmator celui de realizare a venitului. Declaratia privind venitul realizat se completeaza pentru fiecare sursa si categorie de venit. Pentru veniturile realizate într-o forma de asociere, venitul declarat va fi venitul net/pierderea distribuita din asociere."

Cu privire la "**Stabilirea si plata impozitului pe venitul net anual impozabil**" art.84 din baza legala sus mentionata precizeaza:

*"(1) **Impozitul pe venitul net anual impozabil datorat este calculat de organul fiscal competent, pe baza declaratiei de venit, prin aplicarea cotei de 16% asupra venitului net anual impozabil din anul fiscal respectiv.***

(5) Organul fiscal stabileste impozitul anual datorat si emite o decizie de impunere, în intervalul si în forma stabilite prin ordin al ministrului finantelor publice.

(6) Diferentele de impozit ramase de achitat conform deciziei de impunere anuala se platesc în termen de cel mult 60 de zile de la data comunicarii deciziei de impunere, perioada pentru care nu se calculeaza si nu se datoreaza sumele stabilite potrivit reglementarilor în materie, privind colectarea creantelor bugetare."

Potrivit art.2 din Ordinul nr. 2371/2007 pentru aprobarea modelului si continutului unor formulare prevazute la titlul III din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, emis de ministrul economiei si finantelor, "pâna la data de 30 septembrie a anului urmator celui pentru care se face impunerea, **organul fiscal competent emite deciziile de impunere anuala pe baza datelor din declaratiile privind veniturile realizate si a celorlalte informatii aflate la dispozitia sa**".

Din decizia de impunere anuala, contestata de contribuabilul, rezulta ca organul fiscal a stabilit un venit net impozabil din transferul titlurilor de valoare detinute mai putin de 365 de zile, inclusiv in suma de xx lei care nu corespunde cu sumele declarata de domnul **XX** prin declaratia privind veniturile realizate pe anul 2007, inregistrata la organul fiscal sub nr.xx/15.05.2008.

Prin referatul nr.xx/28.10.2008 organul fiscal propune refacerea deciziei de impunere nr.xx/04.09.2008 prin preluarea pierderii din transferul titlurilor de valoare detinute in portofoliu

mai puțin de 365 zile în suma de xx lei fără să ia în calcul și castigurile din transferul titlurilor de valoare deținute mai mult de 365 zile.

Se constată că prin decizia de impunere contestată, organul fiscal nu a preluat nicio sumă din declarația contribuabilului deși în cuprinsul acesteia se menționează că a fost emisă în baza declarației privind veniturile realizate pe anul 2007, depusă de domnul **XX** și înregistrată la organul fiscal sub nr.xx/15.05.2008 .

În virtutea rolului activ, potrivit art.7 alin. (3) din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, ***organul fiscal are obligația să examineze în mod obiectiv starea de fapt, precum și să îndrume contribuabilii pentru depunerea declarațiilor și a altor documente, pentru corectarea declarațiilor sau a documentelor, ori de câte ori este cazul.***

Prin urmare, întrucât există neconcordanțe între datele rezultate din documentele depuse de contribuabil și cele prelucrate de organul fiscal, Decizia de impunere anuală pe anul 2007, emisă sub nr. xx/04.09.2008, prin care s-a stabilit în plus o diferență de impozit anual de regularizat în suma de xx lei, se va desființa, în baza **art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003** privind Codul de procedură fiscală, republicată, care prevede:

“Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare.”

În speta sunt aplicabile și dispozițiile pct. 12.6, pct. 12.7 și pct.12.8 din Instrucțiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, aprobate prin Ordinul președintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, care precizează:

12.6. În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare.

12.7. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

12.8. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de soluționare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat, acesta putând fi contestat potrivit legii. ”

Ținând seama de cele sus menționate se remite cauza Administrației Finanelor Publice Sector 2 în vederea reanalizării situației fiscale a **contribuabilului** solicitând, dacă este cazul, și alte documente atât contribuabilului cât și platitorului de venit, pentru a determina în mod corect situația fiscală a **domnului XX** .

Pentru considerentele arătate mai sus și în temeiul art.7 alin. (3), art.205 alin.(1), art.207 alin.(1) și art.209 alin.(1) lit. (a) și art.216 alin.(3) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, art.65, art.66, art.67, art. 83 și art. 84 din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările

ulterioare, pct.12.6, pct. 12.7 si pct. 12.8 din Instructiunile aprobate prin Ordinul Presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, art.2 din Ordinul nr. 2371/2007

DECIDE:

Art.1. Desfiinteaza Decizia de impunere anuala pe anul 2007, emisa sub nr. xx/04.09.2008 de Administratia Finantelor Publice Sector 2, prin care s-a stabilit in plus o diferenta de impozit anual de regularizat in suma de xx lei, in sarcina **contribuabilului XX**, urmand ca organul fiscal sa procedeze la reanalizarea situatiei fiscale a contribuabilului tinand cont de prevederile legale precum si de cele retinute prin prezenta decizie.

Art.2. Prezenta se comunica **contribuabilului XX** cu domiciliul in Bucuresti, sector 2, str. Xx nr.5, bl.53, sc.A, ap.18 si Administratiei Finantelor Publice sector 2.

Art.3. Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi contestata potrivit legii, in termen de 6 luni de la comunicare, la Tribunalul Bucuresti.