



AVIZ

referitor la proiectul de Ordonanță a Guvernului pentru modificarea și completarea Legii nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală

În temeiul art. 2 alin. (1) din Legea nr. 248/2013 privind organizarea și funcționarea Consiliului Economic și Social, republicată, cu modificările și completările ulterioare, și art. 11 lit. a) din Regulamentul de organizare și funcționare, Consiliul Economic și Social a fost sesizat cu privire la avizarea *proiectului de Ordonanță a Guvernului pentru modificarea și completarea Legii nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală*.

CONSILIUL ECONOMIC ȘI SOCIAL

În temeiul art. 5 lit. a) din Legea nr. 248/2013 privind organizarea și funcționarea Consiliului Economic și Social, republicată, cu modificările și completările ulterioare, în ședința din data de 21.01.2020, avizează **FAVORABIL** prezentul proiect de act normativ, cu **propunerile de modificare prevăzute în anexă**, precum și cu următoarele **observații**:

➤ **observații generale:**

Având în vedere faptul că prin natura activității lor, instituțiile de credit se pot afla pentru anumite tranzacții în situația de a intra sub incidența definiției intermediarului căruia îi revine obligația de raportare conform prevederilor Directivei DAC 6, ar fi necesar ca în procesul de implementare a prevederilor Directivei DAC 6 să se aibă în vedere următoarele aspecte:

1. **Exceptarea serviciilor financiar–bancare obișnuite (e.g. acele tranzacții în instituțiile de credit au**

doar un rol pasiv ex.: plăți transfrontaliere, schimburi valutare la vedere, servicii de cont curent, serviciile furnizate băncilor corespondente) de la aplicabilitatea Directivei întrucât:

- activitățile obligatorii de cunoaștere a clienței pentru astfel de produse nu necesită o explicație referitoare la planificarea sau justificarea fiscală;
- o verificare din perspectivă fiscală a tuturor plăților este fizic imposibil de realizat, având în vedere volumul tranzacțiilor zilnice derulate de instituțiile financiar-bancare pentru clienți;
- fiecare plată transfrontalieră efectuată de un client ar presupune o documentare specială pentru a argumenta substanța economică/ structura fiscală susceptibilă să ducă la evitarea obligațiilor fiscale;
- în cazul unor astfel de tranzacții, instituțiile de credit nu au un rol activ în aspectele fiscale ale unui aranjament transfrontalier (i.e. operațiunile de depuneri/plăți efectuate de clienții acestora) și astfel nu dețin toate informațiile/datele relevante în legătură cu tranzacția respectivă.

De asemenea, există și alte state care, în procesul de implementare a Directivei, au exceptat tranzacțiile unde băncile au un rol pasiv de la aplicabilitatea acesteia (e.g. Marea Britanie) astfel că există și un precedent din care ne putem inspira. Mai mult, Comisarul European pentru Comerț, Afaceri Economice și Financiare din mandatul precedent al Comisiei Europene, dl. Pierre Moscovici, într-o scrisoare adresată Federației Bancare Europene clarifica faptul că „instituțiile financiare care furnizează numai servicii de cont curent pentru clienții săi nu se califică în categoria Intermediarilor potrivit Directivei DAC 6”.

2. Clarificarea obligațiilor de evaluare și de raportare pentru instituțiile financiare care acționează ca promotori ai aranjamentelor transfrontaliere potențial agresive (e.g. acordare de împrumuturi pentru a obține un avantaj fiscal, consultanță în plasarea investițiilor).
3. Introducerea sancțiunii avertismentului sau a unor amenzi mici de neconformare pentru primul an (i.e. perioada 31.07.2020 – 30.08.2021) și a unor amenzi în linie cu celelalte state membre ulterior.

Întrucât obligațiile de raportare pot viza o paletă foarte largă și complexă de tranzacții transfrontaliere, ar fi necesar ca într-o primă fază, până la acomodarea și înțelegerea noilor reguli de către toate părțile implicate, să se introducă următoarele posibilități:

- sancțiunea „avertismentului” în locul amenzilor dacă raportarea se depune/corectează într-un termen rezonabil (de exemplu 30 de zile) pentru raportarea de informații incorecte, incompletă, neraportate sau raportate cu întârziere. În susținerea acestei solicitări, facem trimitere la prevederile art. 337 alin. (3) lit. a) din Codul de procedură fiscală aplicabile Declarației 390 – “Declarația recapitulativă privind livrările/achizițiile/prestările intracomunitare”. Astfel, nu se sancționează contravențional “*persoanele care corectează declarația recapitulativă până la termenul legal de*

depunere a următoarei declarații recapitulative, dacă fapta prevăzută la alin. (1) lit. b) (e.g. depunerea de declarații recapitulative incorecte ori incomplete) nu a fost constatată de organul fiscal anterior corectării”;

- valoarea sancțiunilor să fie mai mică pentru perioada 31.07.2020 – 30.08.2021, tocmai pentru rațiunile de mai sus.
4. Este necesară clarificarea modalității de determinare a „valorii aranjamentului transfrontalier care face obiectul raportării”, respectiv clarificarea modalității de raportare a valorii în cazul tranzacțiilor continue pentru care se solicită raportarea anuală. De asemenea, se impune stabilirea unui plafon minim al valorii aranjamentului transfrontalier care urmează să fie raportat.
5. Este oportună extinderea cu 6 luni a termenului de raportare pentru tranzacțiile istorice care fac obiectul raportării (i.e. 25.06.2018 – 01.07.2020), având în vedere următoarele considerente:
- obligația raportării tranzacțiilor eligibile va genera alocarea de resurse suplimentare semnificative (i.e. modificarea aplicațiilor informatice, personal suplimentar, implementarea unor procese, proceduri și mecanisme de monitorizare și control etc);
 - întârzierea în implementarea la nivel național al directivei;
 - elaborarea unui ghid/ a unor norme de aplicare privind raportarea tranzacțiilor;
 - volumul mare de date care necesită implementarea unor instrumente specifice pentru prelucrare și analiză.
6. Se impune preluarea din textul *propunerii legislative pentru modificarea și completarea Legii nr.207/2015 privind Codul de procedură fiscală și a Legii nr.227/2015 privind Codul fiscal, precum și aprobarea unor măsuri fiscal-bugetare (L485/2019)* a prevederilor legate de poprirea electronică pentru urgentarea rezolvării problemei popririlor multiple efectuate de ANAF.

➤ **observații specifice:**

- la art. 291⁴ pct. 24 se precizează faptul că ANAF. emite și publică pe pagina de internet proprie ghidul prin care detaliază aspectele referitoare la modul de aplicare a prevederilor Anexei nr. 4 la Codul de procedură fiscală. În acest sens, se impune a sublinia necesitatea indicării unui termen rezonabil de publicare a ghidului (maxim 31 martie a.c.), însoțit de studii de caz/ exemple, precum și aprobarea lui prin Ordin al ANAF. Acest lucru va contribui la acomodarea și înțelegerea noilor reguli de către toate părțile implicate (i.e. intermediarii sau contribuabilii relevanți) și implicit creșterea gradului de conformare privind raportarea tranzacțiilor eligibile;
- este necesară alocarea unei perioade de grație pentru implementarea normelor de aplicare/ ghidului

de la momentul publicării acestuia (e.g. minim 6 luni), astfel încât contribuabilii/ intermediarii relevanți să aibă posibilitatea modificării/ adaptării sistemelor informatice și a asigura conformarea cu noile reglementări;

- pentru a asigura un tratament unitar în aplicarea legislației, ar fi oportună introducerea următorului paragraf la articolul 291⁴: *“(25) În cazul în care o persoană angajată la un contribuabil/intermediar relevant desfășoară acțiuni în numele entității, care se încadrează în definiția contribuabilului/intermediarului relevant, răspunderea efectuării raportării subzistă doar la nivelul entității angajatoare, angajatul la nivel individual, neavând obligații declarative potrivit dispozițiilor acestui articol”;*
- la art. 303 alin. (7) se precizează faptul că regimul lingvistic poate prevedea că elemente esențiale să fie transmise, de asemenea, într-o altă limbă oficială și de lucru a Uniunii Europene. Din această dispoziție se poate înțelege faptul că raportarea unui contribuabil/intermediar relevant (e.g. rezumatul conținutului aranjamentului transfrontalier) poate fi efectuată în orice limbă oficială și de lucru a Uniunii Europene. În situația în care această interpretare este corectă, se impune modificarea textului, astfel: *“(7) Regimul lingvistic adoptat de Comisia Europeană, în temeiul art. 20 alin. (5) al Directivei 2011/16/UE, nu împiedică A.N.A.F. să comunice informațiile menționate la art. 291¹, 291³ și 291⁴ în limba română. Cu toate acestea, regimul lingvistic respectiv poate prevedea că elementele esențiale ale unor astfel de informații să fie trimise, atât de contribuabilul/intermediarul relevant cât și de autoritățile competente, într-o altă limbă oficială și de lucru a Uniunii Europene”;*
- întrucât cerința de raportare prezintă anumite provocări pentru intermediarii/ contribuabilii relevanți, în special în cazul în care raportarea se referă la tranzacții făcute anterior publicării legislației secundare, este necesară completarea art. 336 alin. (2) cu următoarea literă: *“g) Penalitățile prevăzute la lit. n), o) și p) de mai sus nu vor fi aplicate atunci când contribuabilul sau intermediarul relevant poate proba că raportarea incompletă/incorectă s-a datorat lipsei legislației secundare sau neclarității dispozițiilor legale relevante.”*

Președinte,
Iacob BACIU



Propunerile de modificare aferente
proiectului de Ordonanță a Guvernului pentru modificarea și completarea
Legii nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală

Nr. crt.	Text inițial	Text propus	Motivare
1.	<p>4. După articolul 291³ se introduce un nou articol, articolul 291⁴, cu următorul cuprins:</p> <p>Art. 291⁴</p> <p><i>Domeniul de aplicare și condițiile schimbului automat obligatoriu de informații cu privire la aranjamentele transfrontaliere care fac obiectul raportării</i></p> <p>(7) Intermediarii care, potrivit legii, pot invoca un privilegiu de natura secretului profesional, raportează A.N.A.F. informațiile prevăzute la alin. (21) numai în măsura în care nu sunt avute în vedere informațiile de care aceștia iau la cunoștință în cursul evaluării situației juridice a clientului în cadrul unor proceduri judiciare sau al îndeplinirii obligației de apărare sau de reprezentare a clientului în proceduri judiciare sau în legătură cu respectivele proceduri.</p>	<p>4. După articolul 291³ se introduce un nou articol, articolul 291⁴, cu următorul cuprins:</p> <p>Art. 291⁴</p> <p><i>Domeniul de aplicare și condițiile schimbului automat obligatoriu de informații cu privire la aranjamentele transfrontaliere care fac obiectul raportării</i></p> <p>(7) Intermediarii care, potrivit legii, pot invoca un privilegiu de natura secretului profesional, își pot exercita dreptul de derogare de la obligația de raportare a informațiilor cu privire la aranjamente transfrontaliere care fac obiectul raportării.</p> <p>Sunt exceptați de la obligația de raportare și intermediarii, care pot invoca un privilegiu de natura secretului profesional, în cazul informațiilor de care aceștia iau la cunoștință în cursul evaluării situației juridice a clientului în cadrul unor proceduri judiciare sau al îndeplinirii obligației de apărare sau de reprezentare a clientului în proceduri</p>	<p>Articolul 8ab din DIRECTIVA (UE) 2018/822 a CONSILIULUI din 25 mai 2018 de modificare a Directivei 2011/16/UE în ceea ce privește schimbul automat obligatoriu de informații în domeniul fiscal cu privire la modalitățile transfrontaliere care fac obiectul raportării</p> <p><i>Domeniul de aplicare și condițiile schimbului automat obligatoriu de informații cu privire la modalitățile transfrontaliere care fac obiectul raportării</i></p> <p>(5) Fiecare stat membru poate lua măsurile necesare pentru a da intermediarilor dreptul la o derogare informațiilor cu privire la o modalitate transfrontalieră care face obiectul raportării în cazul în care obligația de raportare ar încălca privilegiul profesional legal în temeiul dreptului intern al statului membru respectiv. În aceste circumstanțe, fiecare stat membru ia măsurile</p>

	<p>(...)</p> <p>(18) Intermediarii și contribuabilii relevanți, după caz, raportează A.N.A.F. informațiile cu privire la aranjamentele transfrontaliere care fac obiectul raportării a căror primă etapă a fost implementată între 25 iunie 2018 și 1 iulie 2020. Intermediarii și contribuabilii relevanți, după caz, raportează A.N.A.F. informațiile cu privire la respectivele aranjamente transfrontaliere care fac obiectul raportării, potrivit alin. (21), până la 31 august 2020.</p>	<p>judiciare sau în legătură cu respectivele proceduri.</p> <p>(18) Contribuabilii relevanți raportează A.N.A.F. informațiile cu privire la aranjamentele transfrontaliere care fac obiectul raportării a căror primă etapă a fost implementată între 25 iunie 2018 și 1 iulie 2020. Intermediarii și contribuabilii relevanți, după caz, raportează A.N.A.F. informațiile cu privire la respectivele aranjamente transfrontaliere care fac obiectul raportării, potrivit alin. (21), până la 31 august 2020.</p>	<p><i>necesare pentru a impune intermediarilor să notifice fără întârziere oricărui alt intermediar sau, dacă nu există un alt intermediar, contribuabilului relevant obligațiile de raportare care îi revin în temeiul alineatului (6) Intermediarii nu pot beneficia de o derogare în temeiul primului paragraf decât în măsura în care își desfășoară activitatea în limitele legilor naționale relevante care le definesc profesia.</i></p> <p>Directiva permite statelor membre sa ofere intermediarilor dreptul la o derogare in condițiile menționate mai sus. Acest lucru ar avea efect pozitiv in sensul reducerii sarcinii administrative si nu ar conduce la creșterea costurilor, dat fiind că orice raportare suplimentară trebuie plătită.</p> <p>Directiva prevede și obligația de raportare retroactivă pentru perioada anterioară finalizării termenului maxim de transpunere de către statele membre de 2 ani. Se au în vedere pentru raportare astfel și informațiile cu privire la aranjamentele transfrontaliere care fac obiectul raportării a căror primă etapă a fost implementată între 25 iunie 2018 și 1 iulie 2020. În acest caz, intermediarul se poate afla în situația în care sa nu mai aibă/ nu aibă acces la informațiile</p>
--	---	---	---

			<p>respective. Astfel, propunerea este de a menține această sancțiune de neraportare doar pentru contribuabilul relevant. În plus, în momentul de față nu sunt definite datele și informațiile concrete ce ar trebui să facă obiectul raportării. Prin urmare, primul termen de raportare este unul mult prea scurt pentru majoritatea intermediarilor.</p>
2.	<p><i>7. La articolul 336 alineatul (1), după litera v) se introduc 3 noi litere, lit. w), x) și y), cu următorul cuprins:</i></p> <p>„w) neraportarea ori raportarea cu întârziere de către intermediarii sau contribuabilii relevanți, după caz, potrivit art. 291⁴, a informațiilor prevăzute la art. 291⁴ alin. (21);</p> <p>x) raportarea de informații incorecte sau incomplete de către intermediarii sau contribuabilii relevanți, după caz, potrivit art. 291⁴, a informațiilor prevăzute la art. 291⁴ alin. (21);</p> <p>y) neîndeplinirea de către intermediar a obligației de notificare a altui intermediar sau a contribuabilului relevant, astfel cum este prevăzută la art. 291⁴ alin. (9).</p>	<p><i>7. La articolul 336 alineatul (1), după litera v) se introduc 3 noi litere, lit. w), x) și y), cu următorul cuprins:</i></p> <p>„w) neraportarea ori raportarea cu întârziere de către intermediarii sau contribuabilii relevanți, după caz, potrivit art. 291⁴, a informațiilor prevăzute la art. 291⁴ alin. (21);</p> <p>x) raportarea de informații incorecte de către intermediarii sau contribuabilii relevanți, după caz, potrivit art. 291⁴, a informațiilor prevăzute la art. 291⁴ alin. (21);</p> <p>y) neîndeplinirea de către intermediar a obligației de notificare a altui intermediar sau a contribuabilului relevant, astfel cum este prevăzută la art. 291⁴ alin. (9).”</p>	<p>Având în vedere că proiectul de act normativ nu definește ce înseamnă o raportare incompletă, există riscul ca aplicarea sancțiunii în cazul acestui aspect să poată fi una subiectivă, fiind la discreția organelor fiscale de a interpreta dacă raportarea a fost completă sau nu.</p>