

Dosar nr.: 37

R O M Â N I A
TRIBUNALUL GORJ
SECȚIA COMERCIALĂ ȘI CONTENCIOS ADMINISTRATIV

Sentința nr. _____
Ședința publică din data de _____ 2007
Completul compus din:
PREȘEDINTE _____ – judecător
Membri : _____ – judecător
Grefiei

Pe rol fiind pronunțarea asupra dezbaterilor ce au avut loc în ședința publică din data de 20 noiembrie 2007 privind contestația formulată de petenta SC SRL împotriva pârâtei D.G.F.P.Gorj, având ca obiect anulare act control taxe și impozite.

La apelul nominal făcut în ședința publică au lipsit părțile.
Procedura completă din ziua dezbaterilor.
Deliberând Tribunalul pronunță următoarea sentință;

TRIBUNALUL

Asupra contestației de față;

Prin contestația înregistrată la data de 27.06.2007, petenta SC SRL a solicitat anularea deciziei nr. 15.06.2007 emisă de _____, a deciziei de impunere nr. 5/25.04.2007 și a raportului de inspecție fiscală din 23.04.2007 – capitolul impozit pe venitul din dividende.

În motivarea cererii a arătat că a contestat decizia de impunere și raportul de inspecție fiscală din 23.04.2007, întrucât echipa de control a calculat impozitul prin aplicarea unei cote de 16 % față de 10 % cât a achitat societatea, inspectorii stabilind de plată o sumă de lei la impozitul pe dividende și majorări de întârziere de lei.

Că, prin OUG.138/2004 s-a modificat cota de la 5 % la 10 % cu aplicarea cotei de 10 % de la 01.01.2005 pentru dividendele aferente anului fiscal 2005, aceasta a fost aprobată prin Legea 163/2005 care arată că art.67 alin. 2, care se referă la veniturile obținute din dobânzi intră în vigoare de la 1 iunie 2005.

Mai arată contestatoarea că prin Decizia Curții Constituționale nr.568/02.11.2005 s-au constatat neconstituționale articolele din legea 163/2005 care se referă la intrarea în vigoare de la data de 1 iunie 2005, Constituția prevăzând intrarea în vigoare a unei legi la 3 zile de la publicarea în monitorul oficial.

Conform Codului fiscal modificarea acestuia intră în vigoare cu data de 1 ianuarie a anului următor modificării, deci susține contestatoarea cota de impozit de 16 % a intrat în vigoare de la data de 01.01.2006, fiind nelegal să se aplice legea retroactiv de la 01.01.2005 când ea s-a publicat în iunie 2005.

În dovedirea contestației a fost depusă la dosar Decizia nr. 15.06.2007, iar intimata D.G.F.P.Gorj a formulat întâmpinare solicitând respingerea contestației ca nefondată cu motivarea că potrivit art.65 alin. 1 din OUG.138/2004 pentru modificarea și completarea Legii 571/2003 privind Codul fiscal veniturile din investiții cuprind și dividendele iar potrivit art.67 alin. 1 dividendele se impun cu o cotă de 10 %, obligația calculării și reținerii

impozitului pe venituri sub formă de dividende revine persoanelor juridice odată cu plata efectivă.

Că, potrivit pct.39 din Legea 163/2005 privind aprobarea OUG 138/2004, s-a stabilit că prin derogare de la disp.art.4 alin. 2 din Legea 571/2003 prevederile acestei ordonanțe de urgență intră în vigoare începând cu 01.01.2005 cu anumite excepții; astfel că veniturile din dividende au fost impozitate cu 10 % până la 01.01.2006 iar ulterior aplicându-se cota de 16 %.

Contestatoarea a distribuit dividendele în 2006 și avea obligația aplicării unei cote de impozitare de 16 %, atât asupra dividendelor efectiv plătite cât și asupra dividendelor distribuite dar neplătite până la 31.12.2006.

S-a dispus efectuarea în cauză a unei expertize contabile numindu-se expert doamna [nume] cu un onorariu de [suma] lei achitat de contestatoare, aceasta urmând să răspundă la obiectivele stabilite prin încheierea din 23.10.2007: să se precizeze dacă sumele contestate de petentă au fost corect calculate de către intimată, reprezentând impozitul pe venituri din dividende suplimentar și majorările de întârziere, să se precizeze dacă petenta datorează vreo sumă de bani la bugetul general consolidat al statului, să argumenteze textele legale în materie.

Raportul de expertiză a fost depus pentru termenul din 20.11.2007, la data de 15.11.2007, expertul stabilind că în forma inițială Codul fiscal stabilea un impozit pe dividende de 5 % pentru persoanele fizice și 10 % pentru persoanele juridice, cota fiind ridicată la 10 % pentru persoanele fizice prin OG.83/2004 aprobată în noiembrie 2004 prin Legea 494/2004. Dar, potrivit art.4 alin. 2 C.fiscal orice modificare sau completare la cod intră în vigoare cu începere din prima zi a anului următor celui în care a fost adoptată prin lege, astfel că, cota de 10 % a intrat în vigoare la 01.01.2005, dar totuși potrivit acestor dispoziții trebuia să intre în vigoare la 01.01.2006.

OUG.138/2004 modifică art.67 C.fiscal, aceasta fiind aprobată prin lege la 01 iunie 2005, prin Legea 163/2005, dar potrivit Codului fiscal cota de impozit pe dividende de 10 % aplicabilă persoanelor fizice ar fi trebuit să intre în vigoare la 01.01.2006.

Curtea Constituțională prin Decizia 568/2005 constată neconstituțională dispoziția din Legea 163/2005 conform căreia unele texte intră în vigoare la 1 iunie 2005, deoarece Constituția prevede că intrarea în vigoare a unei legi are loc la trei zile de la comunicarea sa în monitorul oficial, deci cota de 10 % a intrat în vigoare la 1 ianuarie 2006.

Expertul concluzionează că în perioada 1 ianuarie 2005 – 1 ianuarie 2006 cota de impozit pe dividende pentru persoanele fizice a fost de 5 % iar în perioada 1 ianuarie 2006 – 1 ianuarie 2007 cota a fost de 10 % atât pentru persoanele fizice cât și pentru persoanele juridice.

Tribunalul examinând întregul material probator aflat la dosarul cauzei reține că este fondată contestația formulată de SC [nume] SRL și va anula decizia [nume] din 15.06.2007, decizia de impunere nr. [nume] 25.04.2007, urmând a absolvi petenta de plata sumei de [suma] lei, reținând următoarea motivare:

La data de 23.04.2007 inspectori din cadrul D.G.F.P.Gorj au efectuat un control la SC [nume] SRL [nume], cuprinzând perioada 01.01.2004-28.02.2007 pentru impozitare și taxele datorate bugetului general consolidat al statului și 01.01.2004 – 31.12.2006 pentru impozitul pe profit.

În ceea ce privește impozitul pe dividende perioada a fost 01.01.2004-28.02.2007 precizându-se în raport că societatea a repartizat dividende și a datorat impozitul pe venituri din dividende, stabilindu-se că societatea a repartizat din profitul net al anului 2005 la dividende suma de [suma] lei în luna iunie 2006 pentru care a calculat și virat un impozit în sumă de [suma] lei, prin aplicarea unei cote de 10 %.

Organul de inspecție a considerat că în mod greșit s-a aplicat cota de 10 % încleându-se art.3 alin. 4 din Legea 163/2005 de modificare a Legii 571/2003 conform căreia începând cu 01.01.2006, cota de impozit este de 16 % pe veniturile realizate de persoanele fizice din investiții și din transferul proprietăților imobiliare.

Se observă că acest articol nu face vorbire de impozitul pe veniturile din dividende, ci numai pe veniturile din investiții și din transferul proprietăților imobiliare.

Considerând că societatea nu a aplicat în mod corect cota de 16 % pe impozitul asupra veniturilor din dividende, echipa de control a stabilit în sarcina societății un impozit suplimentar în sumă de 1.200 lei și penalități de 300 lei, aplicând cota de 16 % asupra dividendelor repartizate în iunie 2006.

Acest fapt a fost contestat de societate, aceasta contestând decizia de impunere nr. 1281/30.12.2004, dar intimată D.G.F.P.Gorj prin decizia nr.44/15.06.2007 a respins în totalitate contestația stabilind că sumele au fost corect calculate și că societatea trebuia să calculeze și să vireze impozit pe dividende în cotă de 16 %, deoarece acest lucru a fost stabilit prin dispoziții legale, art.67 alin. 1 din OUG.138/2004, punctul 39 din Legea 163/2005.

Se observă că motivarea din această decizie este aceeași cu motivarea din raportul de inspecție fiscală.

Intimată, însă, ignoră faptul că prin Decizia Curții Constituționale nr. 568/02.11.2005 s-a admis excepția de neconstituționalitate ridicată de avocatul poporului și s-a constatat că dispozițiile art.I pct.39 din legea 163/2005 privind aprobarea OUG.138/2004 pentru modificarea și completarea Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, referitoare la dispozițiile art.III, alin. 1 literele a și b din OUG nr.138/2004, sunt neconstituționale deoarece contravin prevederilor art.68 din Constituție.

S-a decis de asemenea că dispozițiile art.I pct.25 din Legea 163/2005 privind aprobarea OUG 138/2004 pentru modificarea și completarea Legii 571/2003 privind Codul fiscal, referitoare la art.77¹ și 77² din Legea nr.571/2003, sunt neconstituționale.

Potrivit art.67 din OUG.138/2004, alin. 1 veniturile sub formă de dividende se impun cu o cotă de 10 % din suma acestora iar în art.III se arată că prevederile acestei ordonanțe de urgență intră în vigoare la data de 01.01.2005, ea fiind publicată în Monitorul Oficial nr.1281/30.12.2004.

Această ordonanță de urgență a fost aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.163/2005 publicată în Monitorul Oficial nr.466/1 iunie 2005, prevăzându-se modificări la art.67 alin. 2 iar prin art.I pct.39 din lege, se modifică art.III al OUG.138/2004, prevăzându-se că prin derogare de la art.4 alin. 2 din Legea 571/2003 prevederile OUG.138/2004 intră în vigoare începând cu 1 ianuarie 2005 cu mai multe excepții printre care se prevede intrarea în vigoare începând cu 1 iunie 2005 a dispozițiilor alin. 2 al art.67 alin.3, alin. 4, alin. 5 ale art.67.

Se observă că rămân neschimbate disp.art.67 alin. 1.

Prin același punct 39 la alin.4 se arată că începând cu 01.01.2006 cota de impozite de 16 % pentru calculul impozitului pe veniturile realizate de persoanele fizice din investiții și din transferul proprietăților imobiliare, iar potrivit alin 5 cota de impozit de 16 % se aplică începând cu data de 01.01.2006 și pentru veniturile realizate de persoane fizice și juridice nerezidente prevăzute la art.115.

După cum s-a arătat, prin Decizia Curții Constituționale nr.568/2.11.2005 s-a stabilit neconstituționalitatea disp.art.I pct.39 din Legea 163/2005 referitoare la disp.art.III alin. 1 literele a și b, ori la litera b se prevedea intrarea în vigoare începând cu 01.06.2005 a disp.art.67 alin. 2, alin. 3, alin. 4 și alin. 5.

În concluzie, societatea a calculat și a virat în mod corect în anul 2006 impozitul pe dividende în cotă de 10 % pentru sumele raportate la nivelul anului 2005.

În consecință se va anula decizia nr. 2007, decizia de impunere nr. 2007 și se va solvi petenta de plata sumei de lei, reprezentând impozit pe veniturile din dividende a sumă de lei și lei majorări de întârziere la plată.

**PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE**

Admite contestația formulată de petenta SC SRL cu sediul în comun. sat județul Gorj, împotriva pârâtei D.G.F.P.Gorj, cu sediul în Tg-Jiu, str.Siretului , nr.6, jud. Gorj.

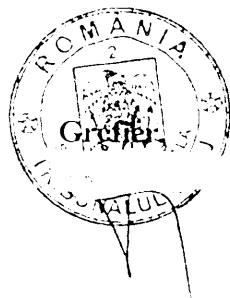
Anulează decizia nr. emisă de D.G.F.P.Gorj, decizia de impunere nr. 25.04.2007 și absolvă petenta de plata sumei de lei.

Cu recurs.

Pronunțată în ședința publică din data de 2007 la Tribunalul Gorj.

Președinte,

Judecător,



Red.M.V.
Thred.L.M.
Ex.4 05 Decembrie 2007