

ROMANIA
TRIBUNALUL
SECTIA CIVILA II
DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV SI FISCAL
DOSAR NR.

DEFINITIVA SI IREVOCABILA
PRIN RESPINGEA RECURSULUI
DE CĂTRE CURTEA DE APEL PLOIESTI

SENTINTA NR.

Ședința publică din data de 20.12.2011

Președinte -
Grefier -

Pe rol fiind judecarea acțiunii având ca obiect - contestație act administrativ fiscal formulată de reclamanta SC SRL cu sediul în str. nr. jud. în contradictoriu cu pârâta D.G.F.P. cu sediul în str. cu nr. jud.

Dezbaterea a avut loc în ședința publică de la data de 13.12.2011, consemnate în încheierea de ședință de la acea dată, care fac parte integrantă din prezenta hotărâre, când instanța, având nevoie de timp pentru a studia actele și lucrările dosarului a amânat pronunțarea la data de 20.12.2011

TRIBUNALUL

Prin acțiunea înregistrată pe rolul acestei instanțe sub nr. reclamanta SC SRL a solicitat în contradictoriu cu pârâta D.G.F.P. instanța, prin hotărârea ce se va pronunța, să dispună anularea deciziei de impunere cu privire la impozitul pe dividende distribuite persoanelor fizice, restituirea sumei de 31517 lei, reprezentând diferența impozit pe dividende (14966 lei) și majorări de întârziere aferente (16551 lei).

În motivarea acțiunii reclamanta arată că, în ceea ce privește anul 2005, a repartizat la dividende suma de 209520 lei din profitul nerepartizat aferent anului 2004, prin hotărârea AGA nr .04.2006. Întrucât aceste dividende au fost calculate asupra unei sume din profitul nerepartizat aferent anului 2004, data scadentă pentru plata acestor dividende este 31.12.2005 și, pe cale de consecință, această dată este și cea la care se calculează impozitul pe dividende, impozit care era de 10%.

În mod nejustificat, parata a considerat că data scadentă pentru dividendele mai sus menționate nu este 31.12.2005, ci o altă dată din 2006, când s-a făcut plata efectivă a acestor dividende către acționari și când impozitul pe dividende era de 16%.

În ceea ce privește dividendele pe anul 2006 parata consideră că data scadentă a acestora, precum și data calculării impozitului aferent acestora este data de 31.12.2006, iar nu data plății efective-februarie 2007

Parata a formulat întâmpinare, prin care a solicitat respingerea acțiunii. În motivare se arată următoarele: controlul fiscal materializat în raportul de inspecție fiscală încheiat la data de 14.05.2009 a avut drept obiectiv verificarea modului de calcul, evidențiere și declarare la bugetul general consolidat al statului a obligațiilor fiscale datorate de aceasta. Verificarea impozitului pe dividende a vizat perioada 01.01.2006-28.02.2009 și a avut ca rezultat stabilirea unui quantum suplimentar de 14966 lei la care s-au adăugat majorările aferente în suma de 16551 lei. S-a constatat

ca in perioada februarie 2006-aprilie 2006 reclamanta a platit dividende nete in suma de 188568 lei, repartizate din profitul net al anului 2005, pentru care a retinut, declarat si virat un impozit pe dividende in cota de 10%, cota in vigoare pana la data de 31.12.2005, in conditiile in care ea avea obligatia de a aplica o cota de 16%.

In conformitate cu dispozitiile legii nr 163/2005 privind aprobarea OUG nr 138/2004 pentru modificarea si completarea codului fiscal, incepand cu data de 1 ianuarie 2006, pentru calculul impozitului pe veniturile realizate de persoane fizice ...cota de impozit este de 16%. Normele metodologice date in aplicarea codului fiscal dispun la randul lor, la pct. 144 in sensul ca impozitul pe veniturile sub forma de dividende ..distribuite incepand cu anul fiscal 2006, se calculeaza si se retine prin aplicarea cotei de 16% asupra sumei acestora.

Fata de dispozitiile legale de mai sus, rezulta ca impozitul pe veniturile din dividende se calculeaza si se retine concomitent cu plata dividendelor catre asociati, deci cota de impozit aplicabila este cea din momentul platii dividendelor catre asociati si nu din momentul inregistrarii in contabilitate a repartizarii acestora.

Singura exceptie vizeaza dividendele deja repartizate si neplatite pana la sfarsitul anului in care s-a aprobat situatia financiara anuala pe baza careia s-au repartizat dividendele, caz in care termenul de plata al impozitului este data de 31 decembrie a anului respectiv.

In concluzie, fata de imprejurarea ca dividendele nete aferente profitului net al anului 2005 au fost achitate incepand cu luna februarie 2006, impozitul pe veniturile din dividende trebuia calculat in cota de 16% in vigoare la data nasterii obligatiei reclamantei de a calcula si retine impozitul aferent impozitelor achitate, neavand relevanta carui an financiar ii apartin dividendele, ci data cand acestea au fost platite.

Analizand actele si lucrarile dosarului, tribunalul constata urmatoarele:

Potrivit raportului de inspectie fiscala incheiat la data de 14.05.2009 si inregistrat sub nr. 1.2009, organele de inspectie fiscala au stabilit suplimentar un impozit pe dividende in suma totala de 14966 lei si au calculat majorari de intarziere aferente impozitul pe dividende in suma totala de 16551 lei.

Astfel, in perioada februarie 2006-aprilie 2006, societatea a platit asociatilor dividende nete in suma de 188568 lei, repartizate din profitul net al anului 2005, pentru care a retinut, declarat si virat bugetului de stat un impozit pe dividende in cota de 10%.

Din raportul de expertiza efectuat in cauza de expert reiese ca profitul nerepartizat la sfarsitul anului 2004 a fost de 1331851 lei, suma inregistrata in bilantul contabil al reclamantei inregistrat la parata sub nr., 919083/27.04.2005.

Ulterior anului 2004, din rezultatul reportat au fost repartizate pe dividende urmatoarele sume:

-50000 lei, conform hotararii AGA nr.	12.2005;
-209520 lei, conform hot. AGA nr.	2.2005 si hot AGA nr. 0.04.2006;
-500000 lei, conform hot AGA	03.2006;
-571719 lei, conform hot. AGA nr.	13.2007.

Conform bilantului contabil inregistrat la parata sub nr. 2006, rezultatul exercitiului financiar 2005 a fost de 455310 lei, care a ramas ca profit nerepartizat.

Rezultatul reportat a fost repartizat la dividende, astfel:

-300000 lei prin hot.	03.01.2007;
-155310 lei prin hot.	5.03.2007.

Potrivit art 67 din legea nr 31/1990, cota-parte din profit ce se plateste fiecarui asociat constituie dividend.

Dividendele se distribuie asociatilor proportional cu cota de participare la capitalul social varsat, daca prin actul constitutiv nu se prevede altfel. Acestea se platesc in termenul stabilit de adunarea generala a asociatilor sau, dupa caz, stabilit prin legile speciale, dar nu mai tarziu de 6 luni de la data aprobarii situatiei financiare anuale aferente exercitiului financiar incheiat. In caz contrar, societatea comerciala va plati daune-interese pentru perioada de intarziere, la nivelul dobanzii legale, daca prin actul constitutiv sau prin hotararea adunarii generale a actionarilor care a aprobat situatia financiara aferenta exercitiului financiar incheiat nu s-a stabilit o dobanda mai mare.

In speta chestiunea divergenta o constituie legea aplicabila in stabilirea cuantumului pe impozitul asupra veniturilor din dividende, adica legea in vigoare in momentul platii dividendelor sau cea in vigoare la momentul hotararii AGA, prin care se aproba situatia financiara si se dispune asupra distribuirii dividendelor.

Potrivit art 67 alin 1 din codul fiscal in forma aflata in vigoare la data de 1 ianuarie 2005, prin intrarea in vigoare a OUG nr 138/2004:

Veniturile sub formă de dividende, inclusiv sume primite ca urmare a deținerii de titluri de participare la fondurile închise de investiții, se impun cu o cotă de 10% din suma acestora. Obligația calculării și reținerii impozitului pe veniturile sub formă de dividende revine persoanelor juridice o dată cu plata dividendelor către acționari sau asociați. Termenul de virare a impozitului este până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care se face plata. In cazul dividendelor distribuite, dar care nu au fost plătite acționarilor sau asociaților până la sfârșitul anului în care s-a aprobat bilanțul contabil, termenul de plată a impozitului pe dividende este până la data de 31 decembrie a anului respectiv.

Aceeași reglementare exista și în prezent, cu excepția cotei de 10%, care a fost majorată la 16%.

Din conținutul prevederii legale menționate rezultă că legiuitorul a înțeles să instituie o regulă și o excepție de la regulă, în ceea ce privește momentul la care impozitul pe dividende trebuie vărsat la bugetul de stat și anume: regula presupune achitarea impozitului pe dividende odată cu plata acestora către acționari sau asociați, iar excepția este reprezentată de situația în care aceste dividende, deși distribuite, nu au fost plătite beneficiarilor până la sfârșitul anului în care s-a aprobat bilanțul contabil /situația financiară anuală, în acest caz impozitul trebuind vărsat până la 31 decembrie a anului respectiv.

Sustinerea organului fiscal în sensul ca hotararea AGA nr. .12.2005 nu constituie document justificativ legal intocmit, intrucat nu a fost inregistrata in evidenta contabila nu poate fi luata in considerare, intrucat acest act juridic nu este incheiat potrivit reglementarilor fiscale, ci in conformitate cu art 67 din legea nr 31/1990. hotarea AGA nu poate fi lipsita de efecte, intrucat nu a fost prezentata organului fiscal in momentul controlului. De altfel, insasi parata recunoaste existenta acestui act, caruia ii confera efecte, prin aceea ca recunoaste plata dividendelor efectuata in temeiul hotararii AGA.

Prin urmare, tribunalul constata ca dividendele au fost legal distribuite inca din anul 2005, astfel ca plata acestora in cursul anului 2006 nu atrage calcularea impozitului pe venit in raport de cuantumului de 16% valabil in anul 2006, ci incadrarea in exceptia prevazuta in art 67 alin 1 teza a doua cod fiscal.

Fata de aceste considerente, tribunalul va admite actiunea, astfel cum a precizata si va anula decizia de impunere nr. 5.2009, raportul de inspectie fiscala nr. 2009 si decizia de solutionare a contestatiei nr. 2009.

Va obliga parata la restituirea catre reclamanta a sumei de 28701 lei, reprezentand impozit pe dividende achitat in plus si majorari de intarziere aferente.

In temeiul art 274 c pr civ, va obliga parata la plata catre reclamanta a sumei de 3484, 3 lei, cheltuieli de judecata, constand in onorariu de acocat, onorariu de expert si taxe de timbru.

**PENTRU ACESTE MOTIVE
IN NUMELE LEGII
HOTARASTE**

Admite actiunea formulata si precizata de reclamanta SC SRL cu sediul în nr. jud. , în contradictoriu cu pârâta D.G.F.P. cu sediul în str. r. , jud.

Anuleaza decizia de impunere nr. 09, raportul de inspectie fiscala nr. 2009 si decizia de solutionare a contestatiei nr. 08.2009.

Obliga parata la restituirea catre reclamanta a sumei de 28701 lei, reprezentand impozit pe dividende achitat in plus si majorari de intarziere aferente.

Obliga parata la plata catre reclamanta a sumei de 3484, 3 lei, cheltuieli de judecata.

Cu recurs in 15 zile de la comunicare.

Pronuntata in sedinta publica, azi, 20.12.2011.

PRESEDINTE



GREFIER

Red GM/4ex/4.03.2012

OPERĂTOR DE DATE CU CARACTER PERSONAL NR. 5595