

TRIBUNALUL TIMIS
SECTIA COMERCIALA SI DE
CONTENCIOS ADMINISTRATIV
Dosar nr.....

SENTINTA CIVILA NR.729
Sedinta publica din data de **11 decembrie 2006,**

S-a luat in examinare cererea formulata de reclamanta S "G "SRL impotriva paratei Directia Genenerala a Finantelor Publice Timișoara, având ca obiect anulare decizie.

TRIBUNALUL

Deliberând, constata următoarele:

si raportul de inspectie fiscala din ... acte administrative de impunere fiscala emise de parata DGFP Timis, cu privire la suma de ... lei, dobânzi si ... lei penalitati de întârziere.

In fapt, se releva ca prin actul de control din ..., organele fiscale din cadrul DGFP Timis, i-au stabilit in sarcina suma de ... lei, din carelei dobânzi, iar... lei penalitati de întârziere pentru nevirarea impozitului pe veniturile nerezidentilor.

Impotriva actul de control, reclamanta s-a adresat cu contestatie in procedura prealabila administrativa, respinsa de catre DGFP Timis prin dec.nr.398/ 139/26.07.2006, cu motivarea ca este neîntemeiata.

Se apreciază ca, administratorul fiscal in stabilirea sarcinii fiscale cu titlul de dobânzi si penalitati de întârziere, nu a avut in vedere decizia nr.2/19.09.2005, a Comisiei Fiscale Centrale si prevederile art. 118 a1.2 pct.15 c.fiscal, potrivit căroră ,, in situatia prezentării, in termenul de prescriptie, a certificatului de rezidenta fiscala care atesta ca beneficiarul venitului are rezidenta fiscala intr-un stat semnatar al Conventiei de evitare a dublei impuneri cu România, veniturile obtinute de acest nerezident din România, sunt impozabile potrivit conventiei, in condițiile in care certificatul de rezidenta fiscala menționează ca, beneficiarul venitului a avut, in termenul de prescriptie, rezidenta fiscala in acel stat contractant pentru toata perioada in care s-au realizat veniturile ,,.

In drept, si-a întemeiat cererea pe disp.art.188 a1.2 c.pr.fiscala, iar in probațiune a atașat la dosar : raportul de inspectie fiscala din 7.06.2006, si anexele la acesta, dec.de impunere nr..., dec.nr.398/139/26.07.2006, certificat de rezidenta fiscala al firmei G B T SPA pe anul 2005 si 2006, dovada achitării taxei judiciare de timbru si timbru judiciar.

1 Prin întâmpinare si concluzii scrise, parata DGFP Timis a solicitat respingerea actiunii ca neîntemeiata si mentinerea ca temeinice si legale a dec. nr.398/139I26.07.2006, a dec.de impunere nr.19239/9534/7.06.2006 si a raportului de inspectie fiscala din .., pentru suma de ... lei reprezentând dobânzi si penalitati de intarziere aferente impozitului pe dividende, motivând in esența cu aceea ca, reclamanta in mod gresit a aplicat impozitul in cota procentuala de 10% prev.de Decret nr.82/1997, deși la data plății venitului la extern, contestatoarea nu detinea certificat de rezidenta fiscala al persoanei juridice nerezidente, împrejurare fata de care, cota de impozitare este de 15 %, conform L.nr.571/2003, privind C.fiscal.

Se arata, ca prin Hot.nr.2/28.02.2005, Adunarea Generala a Acționarilor SC"G"SRL a aprobat repartizarea profitului pe anul 2004, iar firmei străine G B T SPA, i-au fost repartizate dividende in suma de ... lei, deși aceasta firma nu a prezentat plătitorului de venit certificatul de rezidenta fiscala conform art.118 a1.2 din L.nr.571/2003, situație in care, cota de impozit este de 15% si nu 10% cat a calculat si achitat reclamanta.

Astfel, reclamanta a achitat cu titlul de impozit pe dividende, doar suma de ... lei, fata de ... lei, iar pentru neachitarea in termenul legal a diferenței de impozit pe dividende in suma de ... lei,

organele de inspectie fiscala au calculat accesorii sub forma dobânzilor si penalităților de întârziere aferente acestei diferente de impozit, in suma totala de ... lei.

Verificând întregul probatoriu administrat in cauza, instanța retire următoarea stare de fapt si de drept:

Din actul de control întocmit la data de 7.06.2006, privind verificarea reținerii si plății impozitului pe dividende pentru veniturile realizate in România de firma străina GBT SPA, in anul 2004, reprezentatii paratei au constatat, ca reclamanta a calculat in mod eronat impozitul pe dividende in cota de 10%, prevăzuta de art.10 a1.2 din Dec.nr.82/1977, privind ratificarea Convenției dintre România si Italia pentru evitarea dublei impuneri, deși la data plății venitului la extern nu deținea certificatul de rezidenta fiscala al persoanei juridice nerezidente, sens in care cota procentuala de impozitare era de 15%, potrivit art. 118 a1.2, raportat la art. 116 lit."c" C.fiscal.

Astfel, pentru diferența de impozit in suma de ... lei, au fost calculate potrivit HG nr.784/2005, si L.nr.210/2005, dobânzi si penalitati de intarziere in suma totala de .. lei, fiind emisa de catre administratorul fiscal DGFP Timis dec.de impunere nr.19239/9534/7.06.2006.

Reclamanta a contestat in procedura prealabila administrativa suma de ... lei, contestatie respinsa prin dec.nr.398/139/26.07.2006, a DGFP Timis, cu motivarea ca aceasta este neîntemeiata.

Împotriva acestei decizii, precum si a raportului de inspectie fiscala din 7.06.2006, si dec.de impunere nr.19239/9534/7.06.2006, reclamanta SC"G „SRL a formulat prezenta acțiune in contenciosul administrativ.

Tribunalul, apreciază ca acțiunea reclamantei astfel cum a fost formulata, este întemeiata, iar pe cale de consecinta urmează a fi admisa, pentru motivele redate mai jos:

In primul rând, termenul de dividend, include orice distributie in bani sau in natura, in favoarea actionarilor sau asociatiilor, din profitul stabilit pe baza bilanțului contabil anual si a contului de profit si pierderi, proporțional cu cota de participare la capitalul social.

Art-67 al.1 din L.nr.31/1990 mod.si rep., privind societățile comerciale statuează ca „, dividendul reprezintă cota parte din beneficiu plătit fiecărui asociat".

2 Apoi, impozitul pe dividende, așa cum este defmit de legislația fiscala romana, reprezintă un impozit direct percept nemijlocit de la personale fizice cat si de la cele juridice pentru veniturile sau bunurile prevăzute de lege.

Plătitor al acestui impozit este persoana obligata sa efectueze calcularea si plata impozitului, adică plătitorul este insasi subiectul impozabil-contribuabil- care in general are îndatorirea personala atât de a suporta propria sarcina fiscala cat si de a plati impozitul datorat, condiția esențiala ceruta de lege fiind aceea de rezident, adica, domiciliul in Romania sau prevazut in Romania pe o perioada ce depaseste 183 de zile in orice perioada de 12 luni începând sau sfarsiind in anul calendaristic potrivit titlului I cap.I c.fiscal, „, per a contrario „, nerezident fiind orice persoana fizica sau juidica care nu este persoana rezidenta.

Art. 116 c.fiscla, prevede ca impozitul obtinut in Romania de nerezidenti se calculeaza, se retine si se varsa la bugetul de stat de catre platitorul de venituri- in speta SC"G „SRL, iar la a1.2 lit."c" se prevede ca impozitul datorat se calculeaza prin aplicarea cotei de 15% din veniturile obtinute de nerezidenti in conditiile art. 115 lit."a" , adica din dividendele obtinute de o persoana juridica romana.

Pe de alta parte, inasa, daca persoanele straine care realizeaza venituri prev.de dec.nr,276/1973, sunt rezidente ale unor state cu care Romania are incheiate conventii pentru evitarea dublei impuneri, disp.prevazute in acele conventii au prioritate, iar conform art. 118 a1.2 c.fiscal, nerezidentul are obligatia de a prezenta platitorului de venit certificatul de rezidenta fiscala.

Dubla impunere, reprezentand impunerea a doua impozite care sunt similare si poarta asupra aceleiasi subiect impozabil si cu privire la aceiași perioada de timp, statele bilaterale, pot

sa convină asupra unor reglementari prin care sa fie evitate sau atenuate astfel de situatii, iar aplicarea acestora-conventiilor- sunt consecinta unor principii universal valabile, respectiv, a caracterului imperativ si preferit normei internaționale in raport cu norma interna.

In speta, România are incheiata Conventia pentru evitarea dublei impuneri cu Italia, ratificata prin Dec.nr.82/1977, unde la art.10 se arata ca, dividendele platite catre societatea rezidenta a unui stat contractant către o persoana rezidenta a celui alt stat contractant, se impun in acest celalalt stat, iar la alin.2 al aceluiași articol se precizează „totusi, aceste dividende pot fi impuse in statul contractant in care este situata societatea platitoare de dividende, potrivit legislației acestui stat, dar, daca persoana care încasează dividendele este beneficiarul lor efectiv, impozitul astfel stabilit nu poate depasi 10 % din suma bruta a dividendelor”.

Art. 118 din L.nr.573/2001, privind coroborarea prevederilor codului fiscal cu cele ale conventiilor de evitare a dublei impuneri, prevede la al. 1 ca in situatia in care, contribuabilii este rezidentul unei tari cu care Romania a încheiat o convenție pentru evitarea dublei impuneri cu privire la impozitele pe venit si capital, cota de impozit care se aplica venitului impozabil de către acel contribuabil din Romania, nu poate depăși cota de impozit, prevăzuta in convenție, care se aplica asupra acelui venit.

In acest sens, si-a exprimat pct.de vedere si Comisia Centrala Fiscala prin dec.nr.4/2006, unde la pct.2 se arata „, in baza conventiilor de evitare a dublei impuneri, coroborata cu legislatia interna in materie, in situatia prezentării, in termenul de prescriptie, a certificatului de rezidenta fiscala care atesta ca beneficiarul venitului are rezidenta fiscala intr-un stat semnatar al conventiei de evitare a dublei impuneri cu România, veniturile obtinute de acest nerezident din Romania, sunt impozabile, potrivit convenției, in condițiile in care certificatul de rezidenta fiscala menționează ca beneficiarul venitului a avut, in termenul de prescriptie, rezidenta fiscala in acel stat contractant pentru toata perioada in care s-au realizat veniturile, producând efecte inclusiv asupra calculului de obligații fiscale accesorii aferente, acestea calculându-se numai pentru impozitul calculat conform conventiei si neachitat in termen.

In raport de aceste norme legale, reclamanta a prezentat la fila 18-22, certificatul de rezidenta fiscal pentru anul 2004 si anul 2005, in care se atesta ca firma straina G BT SPA, are domiciliul fiscal in raza Primariei din C, fiind deci incidente prev.art.4 si art.10 din conventia pentru evitarea dublei impuneri, incheiata intre Romania si Italia.

Mai mult, pentru a-si dovedi buna credinta in ceea ce priveste impozitarea veniturilor obtinute din Romania de catre firma straina in Italia, reclamanta a atasat la dosarul cauzei, dovada inregistrarii declaratiei de impunere la autoritatile fiscale din Italia, precum si extras din bilantul societatii G B T SPA.

Asa fiind, instanta constata ca in mod eronat parata a apreciat ca reclamanta trebuia sa aplice cota de impozit de 15%, fata de cota de 10% aplicata pentru veniturile realizate in România de firma G B T SPA, care a prezentat in termenul de prescripție certificatul de rezidenta fiscala, precum si înregistrarea declaratiei de impunere la autoritățile fiscale din Italia pentru veniturile realizate in România.

Constatând in același timp, ca reclamanta nu datorează bugetului de stat o creanța fiscala suplimentara, respectiv suma de ...lei, care reprezinta baza impozabila stabilita si pentru a carei neachitare la termenul de scadenta au fost percepute de catre organul constatator, dobânzi si penalitati de întârziere potrivit art. 115 c.pr.fiscla, raportat la HG nr.784/2005 si L.nr.210/2005, urmează ca in temeiul art.1,art.10 si art.18 din L.nr.554/2004, actiunea sa fie admisa conform dispozitivului care face parte integranta din prezenta hotărâre.

**PENTRU ACESTE MOTIVE
IN NUMELE LEGII
HOTARASTE**

Admite actiunea formulata si precizata de reclamanta SC"G"SRL cu sediul in in contradictoriu cu paratul D.G.F.P.Timis cu sediul in Timisoara, Bv.Revolutiei, nr.15 A.

Anuleaza Decizia nr.398/139/26.07.2006, decizia de impunere nr.19239/9534/7.06.2006 si raportul de inspectie fiscla din 7.06.2006, acte administrativ fiscale de impunere, emisa de parata, ca nelegale.