

D149.2011 IL

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice XXXXXXXX a fost sesizat de Administratia Finantelor Publice Contribuabili Mijlocii XXXXXX prin adresa nr. XXXXXXXX/XX.XX.XXXX inregistrata la D.G.F.P. XXXXXXXX sub nr.XXXXXX/ XX.XX.XXXX cu privire la contestatia formulata de **S.C. XXXXXXXXX S.R.L**,CIF XXXXXXXX, cu sediul in localitatea XXXXX, sos. XXXXXXXX, Km XXXX, judetul XXXXXXXX .

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziei de restituire impozit pe veniturile din dividende obtinute din Romania de nerezidenti nr. XXXXXX/XX.XX.XXXX

Obiectul contestatiei se refera la impozitul pe veniturile din dividende nerezidenti respins la restituire in suma de XXXXXXXX lei .

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art.207 din OG 92/2003 @ privind Codul de procedura fiscala in raport cu data comunicarii titlului de creanta contestat, respectiv XX.XX.XXXX, potrivit semnaturii de primire de pe recipisa aflata in copie la dosarul cauzei , si de data inregistrarii contestatiei la Administratia Finantelor Publice Contribuabili Mijlocii Ialomia, respectiv XX.XX.XXXX, asa cum reiese din amprenta stampilei registraturii aplicata pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice XXXXXX prin Biroul de Solutionare contestatii, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, este competent sa solutioneze prezenta contestatie.

I.S.C. XXXXXXXX TRADE S.R.L a formulat contestatie impotriva **Deciziei de restituire impozit pe veniturile din dividende obtinute din Romania de nerezidenti nr.XXXXXX/ XX.XX.XXXX cu privire la impozitul pe veniturile din dividende nerezidenti respins la restituire in suma de XXXXXX lei .**

In sustinere societatea arata ca solutia adoptata de organul fiscal in cazul cererii de restituire a diferentei de impozit pe dividende *este netemeinica si nelegala* intrucat se bazeaza pe o declaratie a Directorului Executiv al S.C.XXXXXXX S.R.L. XXXXXXXX – in care s-a strecurat ,din pacate, *o greseala de exprimare*.

Societatea mentioneaza ca dintr-o regretabila eroare, declaratia depusa la dosar

precizeaza ca asociatul unic si administratorul S.C. XXXXXX TRADE S.R.L., domnul XXXXXX , cetatean italian, a fost prezent in Romania peste 200 de zile pe an in perioada XXXX,XXXX si XXXX.In realitate, domnul XXXXXXXX a fost prezent peste 200 zile pe an in perioada XXXX,XXXX si XXXX, in Italia si nu in Romania.

In opinia societatii declaratia solicitata de organul fiscal *nici macar nu era necesara* avand in vedere ca, potrivit documentelor de rezidenta aflate la organul fiscal, Domnul XXXXXXXXX are rezidenta fiscala in XXXX, acolo unde locuieste impreuna cu familia, prezenta sa in Romania nu depaseste 183 de zile pe an, iar certificatul XXXX de rezidenta (aflat in original la dosarul depus odata cu cererea de restituire) este suficient in a proba calitatea Domnului XXXXXXXX de rezident fiscal al statului XXXXX, respectiv calitatea de nerezident pentru statul roman fiind indeplinite conditiile legale pentru aplicarea cotei de impozitare a dividendelor stabilite prin Conventia pentru evitarea dublei impuneri incheiata intre XXXX si Romania, iar cererea de restituire a diferentelor de impozit pe dividende este intemeiata si perfect admisibila.

In concluzie, considera ca se impune reexaminarea cererii nr.XX/ XX.XX.XXXX inregistrata la A.F.P.C.M. XXXXX sub nr.XXXXXX/ XX.XX.XXXX din perspectiva celor de mai sus aratate si pe aceasta baza, solutionarea ei in sensul admiterii si emiterii deciziei de restituire pentru suma XXXXXX lei.

II.-Administratia Finantelor Publice Pentru Contribuabili Mijlocii XXXXX prin Referatul cu propuneri de solutionare nr. XXXXX/ XX.XX.XXXX **apreciaza ca dl. XXXXXXXX** nu mai poate fi considerata persoana fizica nerezidenda deoarece dl. XXXXX-Director executiv al S.C. XXXXXX TRADE S.R.L. in declaratia pe propria raspundere pe care a atasat-o cererii de restituire nr.XX/ XX.XX.XXXX precizeaza ca “declar pe propria raspundere, sub sanctiunile prevazute de Lege, ca in anii XXXX,XXXX si XXXX, Dl. XXXXXXXX-administrator al S.C. XXXXXX TRADE S.R.L. a stat in Romania peste 200 de zile pe fiecare an” . In aceste conditii conform prevederilor art.7 pct. 22 si 23 din Codul Fiscal dl. XXXXXXXX nu poate fi considerata persoana fizica nerezidenda deoarece a depasit numarul de 183 de zile de sedere in Romania in interval de 12 luni , iar in calitate de persoana fizica rezidenda este obligat la plata impozitului in cota de 16% pe venitul din dividende.

Totodata in sustinerea contestatiei S.C. XXXXXXXXX TRADE S.R.L. nu depune niciun document din care sa rezulte ca in anul XXXX domnul XXXXXXXXXXXX a fost prezent in Romania o perioada mai mica de 183 zile.

III.-Luand in considerare constatarile Administratiei Finantelor Publice Pentru Contribuabili Mijlocii Ialomita , motivele prezentate de contestatoare, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative invocate de organele de control se retin urmatoarele :

In fapt, organele fiscale in baza In fapt, organele fiscale in baza Cererii de restituire a sumelor platite in plus fata de obligatia legala la impozitul pe dividende in conformitate cu Tratatul Ratificat Romania -Italia nr nr.XX/ XX.XX.XXXX pentru

dividendele repartizate in anul XXXX inregistrata la A.F.P.C.M. XXXXXX sub nr.XXXXXX/ XX.XX.XXXX au emis decizia de restituire impozit pe veniturile din dividende obtinute din Romania de nerezidenti nr. XXXXX/ XX.XX.XXXX prin care au respins la restituire suma de XXXXX lei pe motiv ca dl. XXXXXXXX nu poate fi considerata persoana fizica nerezidenta deoarece a depasit numarul de 183 de zile de sedere in Romania in interval de 12 luni potrivit declaratiei data de domnul XXXXXX director executiv la SC XXXXXXTRADE SRL in care mentioneaza ca in anii XXX,XXX si XXX, Dl. XXXXXXXX-administrator al societatii a stat in Romania peste 200 de zile pe fiecare an”

In sustinere societatea arata ca potrivit documentelor de rezidenta aflate la organul fiscal, Domnul XXXXXXXX are rezidenta fiscala in XXXXX, acolo unde locuieste impreuna cu familia, prezenta sa in Romania nu depaseste 183 de zile pe an, iar certificatul XXXXX de rezidenta (aflat in original la dosarul depus odata cu cererea de restituire) este suficient in a proba calitatea Domnului XXXXXXXX de rezident fiscal al statului italian, respectiv calitatea de nerezident pentru statul roman fiind indeplinite conditiile legale pentru aplicarea cotei de impozitare a dividendelor stabilite prin Conventia pentru evitarea dublei impuneri incheiata intre XXXX si Romania, iar cererea de restituire a diferentelor de impozit pe dividende este intemeiata si perfect admisibila.

In drept, sunt aplicabile prevederile art.113, art.114, art.115,art.116 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare care prevad :

ART. 113

Contribuabili

Nerezidenții care obțin venituri impozabile din România au obligația de a plăti impozit conform prezentului capitol și sunt denumiți în continuare contribuabili.

ART. 114

Sfera de cuprindere a impozitului

Impozitul stabilit prin prezentul capitol, denumit în continuare impozit pe veniturile obținute din România de nerezidenți, se aplică asupra veniturilor brute impozabile obținute din România.

ART. 115

Venituri impozabile obținute din România

(1) Veniturile impozabile obținute din România, indiferent dacă veniturile sunt primite în România sau în străinătate, sunt:

a) dividende de la o persoană juridică română;

ART. 116

Reținerea impozitului din veniturile impozabile obținute din România de nerezidenți

(1) Impozitul datorat de nerezidenți pentru veniturile impozabile obținute din România se calculează, se reține și se varsă la bugetul de stat de către plătitorii de venituri.

(2) Impozitul datorat se calculează prin aplicarea următoarelor cote asupra veniturilor brute:

c) 16% în cazul oricăror alte venituri impozabile obținute din România, așa cum sunt enumerate la [art. 115](#), cu excepția veniturilor din dobânzile obținute de la depozitele la termen, depozitele la vedere/conturi curente constituite, certificate de depozit și instrumentele de economisire dobândite anterior datei de 1 ianuarie 2007, pentru care se aplică cota de impozit de la data constituirii/dobândirii

(5) Impozitul se calculează, respectiv se reține în momentul plății venitului și se virează la bugetul de stat până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care s-a plătit venitul. Impozitul se calculează, se reține și se varsă, în lei, la bugetul de stat, la cursul de schimb al pieței valutare, comunicat de Banca Națională a României, valabil în ziua reținerii impozitului pentru nerezidenți. În cazul dividendelor distribuite, dar care nu au fost plătite acționarilor sau asociaților până la sfârșitul anului în care s-au aprobat situațiile financiare anuale, impozitul pe dividende se declară și se plătește până la data de 31 decembrie a anului respectiv.

Referitor la art. 116 al.1 pct.8 **din HG nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice** de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, stipuleaza :

8. (1) Pentru veniturile obținute de nerezidenți din România, plătitorii de venituri au obligația calculării și reținerii impozitelor datorate prin stopaj la sursă și virării lor la bugetul de stat în termenul stabilit la [art. 116](#) alin. (5) din Codul fiscal.

Fata de cadrul legal enuntat mai sus se retine ca pentru veniturile obtinute de nerezidenti platitorii de venituri au obligatia sa calculeze sa retina la sursa, sa verse si sa declare la bugetul de stat impozitul datorat in termenul stabilit la art.116 alin.(5) din Codul fiscal.

Totodata in conformitate cu art.119 alin(1) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal „Plătitorii de venituri care au obligația să rețină la sursă impozitul pentru veniturile obținute de contribuabili din România trebuie să depună o declarație la autoritatea fiscală competentă până la data de 28, respectiv 29 februarie inclusiv a

anului următor celui pentru care s-a plătit impozitul.”

Coroborat cu pct.15¹ din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal potrivit caruia „declarația depusă de plătitorii de venituri care au obligația să rețină la sursă impozitul pentru veniturile obținute de nerezidenți din România, are conținutul din anexa de mai jos:(...)”

Asadar platitorul de venit este obligat sa depuna la organul fiscal doua declaratii si anume :

-declaratia privind obligatiile de plata la bugetul de stat formular 100 = pentru impozitul pe veniturile obținute din România de nerezidenți, persoane fizice conform titlului V din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, sau conform convențiilor de evitare a dublei impuneri, încheiate de România cu alte state; (Ordinul 101/2008 privind aprobarea modelului și conținutului formularelor utilizate pentru declararea impozitelor, taxelor și contribuțiilor cu regim de stabilire prin autoimpunere sau reținere la sursă)

- Declaratia informativa privind impozitul retinut si platit pentru veniturile cu regim la sursa pe numele beneficiarului de venit nerezident (Anexa 1 din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal ,cu modificarile si completari ulterioare referitoare la art.119) .

In ceea ce priveste Coroborarea prevederilor Codului fiscal cu cele ale convențiilor de evitare a dublei impuneri la art.118 din Codul fiscal, cu modificarile si completari ulterioare se arata :

(1) În înțelesul art. 116, dacă un contribuabil este rezident al unei țări cu care România a încheiat o convenție pentru evitarea dublei impuneri cu privire la impozitele pe venit și capital, cota de impozit care se aplică venitului impozabil obținut de către acel contribuabil din România nu poate depăși cota de impozit, prevăzută în convenție, care se aplică asupra aceluși venit, potrivit alin. (2). În situația în care cotele de impozitare din legislația internă sunt mai favorabile decât cele din convențiile de evitare a dublei impuneri se aplică cotele de impozitare mai favorabile.

(2) Pentru aplicarea prevederilor convenției de evitare a dublei impuneri nerezidentul are obligația de a prezenta plătitorului de venit, în momentul realizării venitului, certificatul de rezidență fiscală eliberat de către autoritatea competentă din statul său de rezidență. În cazul în care certificatul de rezidență fiscală nu se prezintă în acest termen, se aplică prevederile titlului V. În momentul prezentării certificatului de rezidență fiscală se aplică prevederile convenției de evitare a dublei impuneri și se face regularizarea impozitului în cadrul termenului legal de prescripție, în condițiile în care certificatul de rezidență fiscală menționează că beneficiarul venitului a avut, în termenul de prescripție, rezidența fiscală în statul contractant cu care este încheiată convenția de evitare a dublei impuneri, pentru toată perioada în care s-au realizat veniturile din România. Certificatul de rezidență fiscală prezentat în cursul anului

pentru care se fac plățile este valabil și în primele 60 de zile calendaristice din anul următor, cu excepția situației în care se schimbă condițiile de rezidență.

(3) Macheta certificatului de rezidență fiscală pentru rezidenții români, precum și termenul de depunere de către nerezidenți a documentelor de rezidență fiscală, emise de autoritatea din statul de rezidență al acestora, se stabilesc prin norme.

Totodata in conformitate cu prevederile pct.13 si 15 din HG nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal,cu modificarile si completarile ulterioare se precizeaza :

Art. 118 al.2

13. (1) Nerezidentul beneficiar al veniturilor din România trebuie să justifice în România dreptul de a beneficia de prevederile convenției de evitare a dublei impuneri, încheiată între România și statul său de rezidență, prin prezentarea certificatului de rezidență fiscală eliberat de autoritatea fiscală din statul respectiv. Pentru dovedirea rezidenței se poate prezenta și un alt document eliberat de către o altă autoritate decât cea fiscală, care are atribuții în domeniul certificării rezidenței conform legislației interne a aceluși stat.

(2) Nerezidenții care sunt beneficiarii veniturilor din România vor depune la plătitorul de venit originalul sau copia certificatului de rezidență fiscală ori documentul menționat la alin. (1), tradus și legalizat de organul autorizat din România.

(4) În ipoteza în care nerezidentul beneficiar al veniturilor din România transmite un singur original al certificatului de rezidență fiscală sau al documentului prevăzut la alin. (1) unui plătitor de venituri rezident român care are filiale, sucursale sau puncte de lucru în diferite localități din România și care fac plăți, la rândul lor, către beneficiarul de venituri nerezident, primitorul certificatului de rezidență fiscală sau al documentului prevăzut la alin. (1), în original, va transmite la fiecare subunitate o copie tradusă și legalizată a certificatului de rezidență fiscală în original al beneficiarului de venituri din România sau a documentului prevăzut la alin. (1). Pe copia legalizată primitorul certificatului de rezidență fiscală sau al documentului prevăzut la alin. (1), în original, va semna cu mențiunea că deține originalul acestuia.

15. (1) Pentru a beneficia de prevederile convențiilor de evitare a dublei impuneri, nerezidenții care au realizat venituri din România vor depune, în momentul realizării venitului, la plătitorul de venituri originalul sau copia certificatului de rezidență fiscală sau al documentului prevăzut la pct. 13 alin. (1), tradus și legalizat de organul autorizat din România.

(1¹) Până la prezentarea certificatului de rezidență fiscală sau a documentului prevăzut la pct. (13) alin. (1), se aplică prevederile titlului V din Codul fiscal.

(1²) După prezentarea certificatului de rezidență fiscală sau a documentului

prevăzut la pct. (13) alin. (1) se aplică prevederile convenției de evitare a dublei impuneri și se face regularizarea impozitului în cadrul termenului legal de prescripție, în condițiile în care certificatul de rezidență fiscală menționează că beneficiarul venitului a avut, în termenul de prescripție, rezidența fiscală în statul contractant cu care este încheiată convenția de evitare a dublei impuneri, pentru toată perioada în care s-au realizat veniturile din România. Certificatul de rezidență fiscală prezentat în cursul anului pentru care se fac plățile este valabil și în primele 60 de zile calendaristice din anul următor, cu excepția situației în care se schimbă condițiile de rezidență.

(1³) Un nerezident poate fi considerat rezident al unui stat și ca urmare a informațiilor primite pe baza schimbului de informații inițiat/procedurii amiabile declanșate de o țară parteneră de convenție de evitare a dublei impuneri.

(2) În certificatul de rezidență fiscală sau în documentul prevăzut la pct. 13 alin. (1), prezentat de nerezidenții care au obținut venituri din România, trebuie să se ateste că aceștia au fost rezidenți în statele cu care România are încheiate convenții de evitare a dublei impuneri, în anul/perioada obținerii veniturilor sau în anul/perioada pentru care a fost emis certificatul de rezidență fiscală sau documentul prevăzut la pct. 13 alin. (1).

(3) Plătitorul de venit este răspunzător pentru primirea în termenul stabilit a originalului sau a copiei certificatului de rezidență fiscală ori a documentului prevăzut la pct. 13 alin. (1) și pentru aplicarea prevederilor din convențiile de evitare a dublei impuneri încheiate de România cu diverse state.

(4) Forma și conținutul certificatului de rezidență fiscală sau ale documentului prevăzut la pct. 13 alin. (1) pentru nerezidenți sunt cele emise de autoritatea din statul de rezidență al beneficiarului venitului. Certificatul de rezidență fiscală sau documentul prevăzut la pct. 13 alin. (1) trebuie să cuprindă, în principal, elemente de identificare a nerezidentului, precum și a autorității care a emis certificatul de rezidență fiscală sau documentul prevăzut la pct. 13 alin. (1), ca de exemplu: numele, denumirea, adresa, codul de identificare fiscală, mențiunea că este rezident fiscal în statul emitent, precum și data emiterii certificatului sau a documentului.

Din contextul prevederilor legale mai sus citate se retine ca legiuitorul a reglementat doua situatii si anume :

-situatia în care certificatul de rezidență fiscală se prezintă platitorului de venit in momentul realizarii venitului si acesta trebuie sa aplice prevederile conventiei de evitare a dublei impuneri ;

- situatia in care certificatul de rezidență fiscală nu se prezintă platitorului de venit in momentul realizarii venitului si acesta trebuie se aplice prevederile titlului V, pana in momentul cand beneficiarul venitului ii prezinta (în cadrul termenului legal de prescripție) certificatul de rezidenta fiscala si este raspunzator de aplicarea conventiei de

evitare a dublei impuneri si de regularizarea impozitului.

Fata de cele doua situatii reglementate de Codul fiscal se retine ca SC XXXXXXXX TRADE SRL se afla in aceasta din urma situatie in care beneficiarul venitului(domnul XXXXXXXX) nu i-a prezentat societatii certificatul de rezidenta fiscala in momentul realizarii venitului **fiind obligata sa aplice prevederile titlului V** din Codul fiscal **pana la data cand domnul XXXXXXXX ii prezenta in cadrul termenului legal de prescriptie acest cerificat in original (eliberat in data de XX.XX.XXXX) moment cand era raspunzatoare de aplicarea conventiei de evitare a dublei impuneri si de efectuarea regularizarii impozitului.**

Asadar , prin aplicarea conventiei de evitare a dublei impuneri de catre platitorul de venit si efectuarea regularizarii a impozitului pe veniturile obtinute in Romania de persoana fizica nerezidenta, se regleaza situatia fiscala a contribuabilului adica in evidenta pe platitor societatea ar fi figurat cu obligatia fiscala achitata in plus

:

In ceea ce priveste restituirea impozitului pe veniturile nerezidentilor pct.12 alin.(4) ,(5),(6) ,(7) si (7¹) referitor la art.118 alin.1, din HG nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal,cu modificarile si completarile ulterioare precizeaza :

12. (4) În cazul când în România s-au făcut rețineri de impozit ce depășesc prevederile din convențiile de evitare a dublei impuneri, suma impozitului reținut în plus poate fi restituită la cererea beneficiarului de venit, respectiv a persoanei nerezidente.

(5) Pentru restituirea impozitului reținut în plus din veniturile plătite de un rezident român persoanelor nerezidente, acestea depun o cerere de restituire a impozitului plătit în plus la plătitorul de venit rezident român, care va fi verificată de organul fiscal teritorial al Ministerului Finanțelor Publice în a cărui rază teritorială se află sediul sau domiciliul plătitorului de venit rezident român.

(6) Cererea de restituire a impozitului va fi depusă de persoana nerezidentă în termenul legal de prescripție, stabilit prin legislația statului român.

(7) Pe baza verificării efectuate de organul fiscal teritorial al Ministerului Finanțelor Publice privind venitul pentru care s-a reținut un impozit în plus față de prevederile convenției, restituirea impozitului către persoana nerezidentă se va face prin intermediul rezidentului român plătitor al venitului.

(7¹) Restituirea impozitului plătit în plus față de sarcina fiscală rezultată din aplicarea prevederilor convențiilor de evitare a dublei impuneri, coroborat cu legislația internă, după caz, se efectuează independent de situația obligațiilor fiscale ale contribuabilului rezident român, plătitor al venitului către nerezident, obligat potrivit legii să facă stopajul la sursă.

De asemenea in conformitate cu art.117 alin.(1) si (9) din Codul de procedura

fiscala , cu modificarile si completarile ulterioare si cap.I pct.3 din Ordinul nr. 1.899/2004 pentru aprobarea Procedurii de restituire si de rambursare a sumelor de la buget, precum si de acordare a dobanzilor cuvenite contribuabililor pentru sumele restituite sau rambursate cu depasirea termenului legal se stipuleaza :

Art.117 din Codul de procedura fiscala

„Restituiri de sume

(1) Se restituie, la cerere, debitorului următoarele sume:

b) cele plătite în plus față de obligația fiscală;

(9) Procedura de restituire și de rambursare a sumelor de la buget, inclusiv modalitatea de acordare a dobânzilor prevăzute la [art. 124](#), se aprobă prin ordin al ministrului economiei și finanțelor.”

CAP.I din Ordinul nr. 1.899/2004

” 3. (1) Cererea de restituire trebuie să fie depusă în cadrul termenului legal de prescripție a dreptului de a cere restituirea, respectiv în termen de 5 ani de la data de 1 ianuarie a anului următor celui în care a luat naștere dreptul la restituire, șă cuprindă codul de înregistrare fiscală a contribuabilului, suma și natura creanței solicitate a fi restituită, precum și documentele necesare din care să rezulte că aceasta nu este datorată la buget.

(2) Cererea de restituire va fi însoțită de copii de pe documentele din care rezultă că suma a fost plătită la buget pentru sumele plătite fără existența unui titlu de creanță, precum și de copii legalizate de pe hotărârile definitive și irevocabile sau de pe decizii ale organelor jurisdicționale sau administrative, după caz, pentru sumele stabilite prin acestea.

4. (1) După primirea cererii de restituire organul fiscal competent va efectua verificarea acesteia, a documentației anexate și a datelor din evidența pe plătitori.”

Se retine ca platitorul de venit fata de sarcina fiscala rezultata din aplicarea conventiei de evitare a dublei impuneri ,dupa efectuarea regularizarii asupra venitului pentru care s-a retinut un impozit pe venit persoane fizice nerezidente in plus fata de prevederile conventiei de evitare a dublei impuneri , solicita pe baza de cerere adresata organului fiscal in numele beneficiarului de venit restituirea acestuia.

Pentru restituirea impozitului reținut în plus din veniturile plătite de un rezident român persoanelor nerezidente, cererea va fi verificată de organul fiscal teritorial al Ministerului Finanțelor Publice în a cărui rază teritorială se află sediul sau domiciliul plătitorului de venit rezident român. In cererea adresata organului fiscal debitorul trebuie sa precizeze suma si natura creantei solicitata a fi restituita.

Asadar in cazul de fata nu se pune doar problema demonstrarii calitatii de nerezident al domnului XXXXXXXX ci si analiza naturii creantei solicitata a fi restituita respectiv daca societatea (platitorul de venit) a calculat , retinut ,

declarat si a virat impozit pe veniturile obtinute din Romania de nerezidenti persoane fizice (in conformitate cu prevederile titlului V din Codul fiscal (16 %) si **daca a facut regularizarea acestui impozit asupra venitului pentru care s-a retinut un impozit in plus fata de prevederile conventiei de evitare a dublei impuneri(10 %))**

Avand in vedere prevederile legale mai sus enuntate si faptul ca din motivarea organului fiscal din decizia nr.XXXXXX/ XX.XX.XXXX nu reiese daca societatea figureaza cu impozit achitat in plus la sursa impozit pe veniturile obtinute din Romania de nerezidenti persoane fizice , s-a solicitat AFPCM XXXXXX cu adresa nr.XXXXXX/ XXXXXX / XX.XX.XXXX sa precizeze daca SC XXXXXXXX TRADE SRL a declarat si virat la bugetul de stat ***impozit pe veniturile obtinute din România de nerezidenți in conformitate cu prevederile legale pentru dividendele acordate domnului XXXXXXXX in perioada XXXX-XXXX, si sa ne transmita in copie fisa din evidenta pe platitor , cererea nr.XX/ XX.XX.XXXX cat si declaratiile depuse de societate.***

Din adresa de raspuns a AFPCM XXXXXX nr.XXXXXX/ XX.XX.XXXX inregistrata la DGFP XXXXXXXX sub nr. XXXXX/XXXXX/ XX.XX.XXXX se retine ca in perioada XXXX-XXXX societatea nu a retinut, declarat ,si virat impozit pe veniturile obtinute in Romania de persoanele fizice nerezidente.

Totodata din analiza documentelor transmise se retine ca prin Declaratiile privind obligatiile de plata la bugetul de stat formular 100 SC XXXXXXXX TRADE SRL a declarat si retinut impozit pe veniturile din dividende persoane fizice in loc sa declare si sa retina impozit pe veniturile obtinute in Romania de persoanele fizice nerezidente conform titlului V din Codul fiscal .

De asemenea conform fisei analitice pe platitor se retine ca societatea a virat impozit in contul impozitului pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice(titlul II cap.5 din Codul fiscal) si nu in contul impozitului pe veniturile obtinute din Romania de nerezidenti persoane fizice(TITLUL V din Codul fiscal).

Fata de cele aratate in continutul prezentei decizii si de cadrul legal invocat se retine ca impozitul pe veniturile obtinute in Romania de persoane fizice nerezidente este un impozit tratat in mod distinct de Codul fiscal si nu poate fi confundat cu impozitul pe dividende persoane fizice (titlul II cap.5 din Codul fiscal).

In concluzie , chiar daca organul fiscal nu a aprobat societatii restituirea impozitului pe venitul din dividende obtinut din Romania de persoane fizice nerezidente pe motiv ca domnul XXXXXXXX nu poate fi considerata persoana fizica nerezidenta deoarece a depasit numarul de 183 de zile de sedere in Romania in interval de 12 luni potrivit declaratiei data de domnul XXXXX director executiv la SC XXXXXXXX TRADE SRL **se constata ca in mod legal nu ii poate fi restituit societatii un astfel de impozit din moment ce nu a calculat , declarat , virat si regularizat impozit pe veniturile obtinute in Romania de nerezidenti persoane fizice in conformitate cu prevederile legale.**

Prin urmare contestatia cu privire la suma de XXXXXXX lei reprezentand impozit

pe veniturile din dividende persoane fizice nerezidente respins la restituire , urmeza sa fie respinsa ca neintemeiata in temeiul prevederilor pct. 12.1 din Ordinul nr. 519/2005, privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003, privind Codul de procedura fiscala:

1“Contestația poate fi respinsă ca:

a) neintemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor titlului V din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificarile si completarile ulterioare , pct. 12.1 din Ordinul nr. 519/2005, privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003, privind Codul de procedura fiscala, coroborate cu art. 205, art. 206, art. 209, si art. 216 al(1)din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala , republicata, se

DECIDE :

Art.1-Respingerea contestatiei SC XXXXXXXXXXXX TRADE SRL ca neintemeiata cu privire la suma de XXXXXX lei reprezentand impozit pe veniturile din dividende nerezidenti respins la restituire prin Decizia de restituire impozit pe veniturile din dividende obtinute din Romania de nerezidenti nr. XXXXX/ XX.XX.XXXX.

Art.3-Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul XXXXXXXX in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV ,

B.R./4 exp.

