

Dosar nr. 5099/95/2007

ROMÂNIA

TRIBUNALUL GORJ *D. 39/2007*
SECȚIA COMERCIALĂ ȘI CONTENCIOS ADMINISTRATIV

Sentinta nr. 2365

Ședința publică de la 29 Iunie 2007

Completul compus din:

PREȘEDINTE

Grefier I

Pe rol fiind judecarea acțiunii în anulare formulată de reclamanta SC SRL Tg. Jiu în contradictoriu cu pârâta DGFP Gorj.

La apelul nominal făcut în ședință publică, s-a prezentat pentru reclamant av. Pecingină Gheorghe și din partea pârâtei consilier jr. Puchiu Ioan.

Procedura completă.

S-a făcut referatul oral al cauzei de către grefierul de ședință, după care, constatându-se cauza în stare de judecată, s-a acordat cuvântul părților.

Av. P. pentru reclamantă a solicitat admiterea acțiunii, așa cum a fost formulată, susținând că, pentru anul 2006 impozitul pe dividende era de 10% și nu de 16% - procent ce se aplică la modul general impozitului pe investiții, așa cum rezultă din dispozițiile O.G. 83/2004 și OUG 138/2004, de altfel chiar programul difuzat de Ministerul de Finanțe ce trebuie respectat de contribuabili având înscris procentul de 10%.

Reprezentantul pârâtei a solicitat respingerea acțiunii, întrucât prin L.163/2005 s-a precizat că începând cu 01 ian. 2006 veniturile din investiții sunt impozitate cu 16%.

TRIBUNALUL

Prin acțiunea înregistrată la 4 iunie 2007, recl. SC SRL a solicitat ca prin sentința ce se va pronunța să se dispună admiterea acțiunii, anularea deciziei nr. 39 din 30 mai 2007, a raportului de inspecție fiscală din 19 aprilie 2007 și a deciziei nr. 33/2007 în ceea ce privește impozitul pe dividende și accesorii, în sumă totală de lei.

S-a susținut de către reclamantă că prin actele contestate, pârâta a impus un impozit suplimentar pe veniturile din dividende în sumă de lei, compusă din debit - lei, impozit pe dividende și lei - majorări de întârziere.

Impozitul pe dividend, este de 10% și nu 16% cum a impus echipa de control, fiind aplicabile disp. L. 571/2003 - art. 67 și art. 4.

În forma inițială forma Codul fiscal stabilea un impozit pe dividende de 5% pentru persoanele fizice și 10% pentru persoanele juridice din O.G. 83/2004, aprobată prin L. 494/2004, procentul fiind și pentru persoanele fizice de 10%. Datorită dispoziției din art. 4 al.2 C.fiscal "orice modificare sau completare la prezentul cod intră în vigoare cu începere din prima zi a anului următor celui în care a fost adoptată prin lege", acest impozit majorat la 10% a putut intra în vigoare doar la 01 ian. 2005, după toate aparențele însă impozitul intrând în vigoare abia la 01 ian. 2006.

IN intenția de a introduce cota unică de 16% , în decembrie 2004 se emite OUG 138/2004 ce modifică art. 67 , reiterându-se cota de 10% pentru impozitul pentru dividende , numai că art. 4 al.2 C.fiscal subordonează efectivitatea unei modificări a Codului fiscal aprobării modificării prin lege . OUG 138/2004 fost a probată prin L: 163/2005 la 01 iunie 2005 .

Interpretarea ad-literam a Codului fiscal conduce la concluzia că impozitul pe dividende de 10% aplicabil persoane fizice ar fi trebuit să intre în vigoare la 01 ian. 2006 , însă L.163/2005 - emisă la 01 iunie 2005 - dispune că art. 67 al.2 (ce se referă la veniturile sub forma de dobânzi) , intră în vigoare la 01 iunie 2005, prin derogare de la art. 4 alin.2 din L. 571/2003 .

Ulterior , Curtea constituțională a emis decizia 568/2005 prin care a constatat ca neconstituțională dispoziția din Legea 163/2005 conform căreia unele texte intră în vigoare la 01 iun. 2005 , având în vedere că se prevede prin Constituție intrarea în vigoare a unei legi ce are loc la 3 zile de la publicarea în Monitorul Oficial .

De asemenea prin L. 163/2005 a fost majorat impozitul pe veniturile realizate de persoane fizice din investiții și din transferul proprietăților imobiliare , începând cu 01 ian.2006, în noțiunea de "venituri din investiții " , fiind inclus și impozitul pe dividende.

În mod obișnuit , datorită disp. art. 3 alin. 4 din L. 163/2005 , se consideră că acest impozit majorat la 16% este aplicabil și dividendelor plătite persoanelor fizice , însă impozitul pe dividende a rămas nemodificat prin L. 163/2005 .

Fiind în prezența trei dispoziții legale contradictorii, însă având o prevedere particulară pentru impozitul pentru dividende , este evident că aceasta are prioritate față de prevederea generală .

Concluzionând, în perioada 01 ian. 2005- 01 ian. 2006 , impozitul pe dividende trebuia să fie de 5% , iar în perioada 01 ian. 2006 - 01 ian. 2007 doar 10% , atât pentru persoanele fizice, cât și pentru persoanele juridice .

În susținerea contestației s-a atașat de către reclamantă decizia nr. 39/30 mai 2007 , proces verbal de contravenție, contestația adresată pârâtei, decizia de impunere 30/2007 , raportul de inspecție fiscală din 18 aprilie 2007 .

Prin întâmpinare , pârâta a solicitat respingerea acțiunii ca neântemeiată susținând că pentru anul 2006, impozitul pe dividendele distribuite persoanelor fizice era în cuantum de 16% și nu de 10% , așa cum rezultă din disp. art. I, pct.39 din L. 163/2005 , ce a aprobat OUG 138/2004 .

Luând în examinare contestația de față , raportat la susținerile părților și înscrisurile dosarului , tribunalul constată următoarele :

Prin raportul de inspecție fiscală încheiat la 18 aprilie 2007 , echipa de control din cadrul pârâtei DGFP Gorj a stabilit în sarcina recl. SC SRL Tg. Jiu.o diferență suplimentară la impozitul pe venitul din dividende de 1479 lei și majorări de întârziere de lei calculate pentru perioada 25 iun. 2006 - 17 aprilie 2007 , rezultate din neaplicarea corectă de către contribuabili a procentului de 16% , așa cum este reglementat prin Legea 163/2005 - art. 39 .

Prin O: G. 83/2004 aprobată prin L. 494/2004, conținutul art. 71 al. 1 devine " venituri sub formă de dividende se impun cu o cotă de 10% din suma acestora " , dispoziția intrând în vigoare la 01 ian. 2005 .

Ulterior , prin OUG 138/2004 , ce intră în vigoare la 01 ian. 2005, se prevede la Capitolul V – Titul III, art.65, veniturile din investiții cuprind ... al.1 lit.c" venituri din dividende " , alin.2 – " venituri din dobânzi " și alin.3 – " venituri, altele decât cele de la alin. 1 și 2. La art. 67 se stipulează că veniturile sub formă de dividende se impun cu 10% din suma acestora , obligația calculării și reținerii impozitului revenind persoanei juridice odată cu plata dividendelor către asociați sau acționari , termenul de virare este până la

25 inclusiv a lunii următoare în care se face plata . Pentru dividendele distribuite dar neplătite până la sfârșitul anului în care s-a aprobat bilanțul contabil termenul de plată este 31 decembrie a anului respectiv .

La 01 ian.2005 a fost adoptată L.163 pentru aprobarea OUG 138/2004 cu modificări, ce în art. 41 definește veniturile supuse impozitului pe venit , la lit. d figurând veniturile din investiții definite conform art. 65 , art.67 al.1 din OUG 138/2004, rămânând în forma adoptată prin această ordonanță de urgență , iar modificările vizând art. 67 al.2 pct. 2 al.1, veniturile sub formă de dobânzi .

Art. III al L. 163/2005 prevede că prin derogare de la disp. art. 4 al.2 din L. 571/2003 , prezenta ordonanță de urgență intră în vigoare la 01 ian. 2005 , cu excepția art. 67 al.2 ce intră în vigoare la 01 iunie 2005 .

La art. 39 al L. 163/2005 , pct. 4 ,s-a prevăzut că " începând cu 01 ian. 2006 pentru calculul veniturilor realizate de persoanele fizice din investiții și din transferul proprietăților imobiliare din patrimoniul persoanelor , definite conform Capitolului V , și VIII¹ din titlul III cota de impozit este de 16% " .

Interpretând aceste acte normative în succesiunea apariției și intrării lor în vigoare , prin raportare la disp.art. 4 al. 2 C.fiscal conform căruia "orice modificare sau completare la prezentul cod , intră în vigoare cu începere din prima zi a anului următor celui în care a fost adoptată prin lege " rezultă următoarele :

În disp. OUG 138/2004 , art. 65 , sunt prevăzute veniturile din investiții la lit. a , figurând " veniturile din dividende" , iar procentul de impozit este de 10% așa cum prevede art. 67 alin. 1 .

Este adevărat că , această ordonanță a fost aprobată prin lege la 01 iunie 2005 - L. 163/2005 , rezultând deci că procentul de 10% este aplicabil cu 01 ian. 2006 ,conform art. 4 al.2 C.fiscal .

Pe de altă parte , susținerea părâtei este că , în disp. art. 39 din L. 163/2005 , s-a prevăzut că începând cu 01 ian. 2006, calculul impozitului veniturilor realizate de persoanele fizice din investiții și din transferul proprietăților imobiliare din patrimoniul persoanelor se face aplicându-se cota de 16% .

Se observă că în speță , există dispoziții contradictorii întrucât pe de o parte , prin L: 163/2005 a rămas nemodificat conținutul art. 65 al OUG nr.138/2004 în ceea ce privește noțiunea generală de venituri din investiții în care se cuprind și veniturile din dividende și care se impozitează în mod separat cu 10% , pe de altă parte , veniturile din investiții, conform art. 39 din L. 163/2005 , ar urma să aibă începând cu 01 ian. 2006 un procent de 16% .

Interpretarea corectă a L.163/2005 este aceea că ,incepând cu 01 ian. 2006 veniturile din dividende se impozitează cu 10% așa cum prevede art. 67 al.1 din O.U.G 138/2004 , ce de altfel a rămas nemodificat prin L. 163/2005iar în ceea ce privește veniturile sub forma dobânzilor (art. 67 al.2) și alte venituri decât cele din al.1 și 2 (prevăzute de alin. 3) , există dispozițiile exprese derogatorii ale art. III din L. 163/2005 .

Este evident că dacă legiuitorul ar fi dorit să modifice procentul de 10% prevăzut în mod special pentru impozitul pe dividende prin O.G. 138/2004 , ar fi modificat acest procent prin L. 163/2005, prin modificarea art. 65 al.1 lit.a .

Cu această motivare , întrucât în anul 2006 când reclamanta a distribuit și plătit persoanelor fizice veniturile din dividende cota de impozit era de 10% , așa cum corect a evidențiat.o și virat.o contribuabilul , și de 16% ce vizează , începând cu 01 ian. 2006 , alte venituri realizate de persoanele fizice din investiții decât dividendele, acțiunea se privește ca întemeiată și urmează a fi admisă .

In temeiul art. 186 din O. G: 92/2004 , se va dispune anularea raportului de inspecție fiscală , a deciziei nr. 33/2007 și 39/2007 , in ceea ce privește impozitul pe dividende și accesoriile in sumă totală de 2005 lei .

Văzând și disp. art. 274 C.pr.civilă ,

PENTRU ACESTE MOTIVE
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE

Admite acțiunea in anulare formulată de reclamanta SC L SRL
Tg. Jiu , str. Unirii , nr. 3, P+E, jud. Gorj , in contradictoriu cu pârâta Direcția Generală a
Finanțelor Publice Gorj cu sediul în Tg. Jiu , str. Siretului , nr. 6 , jud. Gorj .

Anulează decizia de impunere nr. 33 din 19 aprilie 2007 , raportul de inspecție
fiscală 24748 din 19 aprilie 2007 și decizia nr. 30 din 30 mai 2007 emisă de pârâtă
pentru impozitul pe dividende de lei și majorări de întârziere de lei , total
lei .

Obligă pârâta la lei - cheltuieli de judecată către reclamantă .

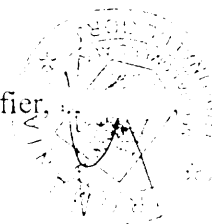
Cu recurs .

Pronunțată în ședința publică din 29 iunie 2007 la Tribunalul Gorj .

PRESEDINTE .

.....

Grefier,



DM/GC

Ex. 4/21 aug. 2007