

DECIZIE Nr. 28 din 2010
privind solutionarea contestatiei formulata de
S.C. X S.R.L., jud. Mehedinti
înregistrată la D.G.F.P. Mehedinti sub nr....

Directia Generala a Finantelor Publice Mehedinti a fost sesizata de **S.C. X S.R.L.**, inregistrata la Oficiul Registrului Comertului sub nr., Cod unic de inregistrare, avand domiciliul fiscal in **Drobeta Tr. Severin, jud. Mehedinti** cu contestatia inregistrata sub nr.

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. ..., emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr..... si are ca obiect suma totala de ... lei, reprezentând :

- ... lei, impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice;
- ... lei, majorari de intarziere aferente.

Contestatia a fost depusa în termenul legal prevazut de art.207, alin.(1) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicat.

Constatand ca în speta sunt îndeplinite dispozitiile art. 205 alin.(1) si art. 209 alin.(1), lit.a) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala republicata, modificat prin O.U.G. nr.39/21.04.2010, Directia Generala a Finantelor Publice Mehedinti este competenta sa solutioneze cauza.

I. Prin contestatia formulata, **S.C. X S.R.L.** solicita desfiintarea Deciziei de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr....., emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr..... pe motiv ca de-a lungul timpului, respectiv perioada 2006–2007, societatea a declarat eronat impozitul pe dividende distribuite persoanelor fizice in conditiile in care administratorul societatii este persoana straina, iar in perioada mentionata are rezidenta fiscala in Italia, conform cartei de identitate seria AK nr....., valabila in perioada mentionata, anexata la contestatie solicitand in acest sens „schimbarea obligatiei fiscale din impozit pe dividende datorate persoanelor fizice in impozit pe

veniturile realizate din Romania de nerezidenti PF” si recalcularea impozitului datorat tinand cont de art.3 alin.1, lit.b) si art.10 alin.1 si 2 ale Decretului nr.82 din 15 aprilie 1977, pentru perioada 2006-2007, si deasemenea recalcularea accesoriilor aferente acestei perioade.

II. Prin Decizia de impunere nr....., emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr., organele de inspectie fiscala au stabilit in sarcina contestatoarei un impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice in suma de lei si accesorii aferente in suma de ... lei.

Din controlul efectuat pe baza documentelor puse la dispozitia organelor de control in ceea ce priveste modul de calculare, evidentiere, declarare si virare a impozitului pe dividende, pe perioada 01.01.2007 – 31.12.2009, s-au constatat urmatoarele:

- *in luna iunie 2007* societatea a repartizat la dividende profitul realizat in anul 2006, in suma de lei pentru care in mod eronat a calculat un impozit pe dividende in suma de ... lei fata de suma de ... lei, stabilita de inspectia fiscala ca fiind impozitul pe dividende aferent profitului repartizat in anul 2006 (...*16%)

- *in luna iulie 2008* societatea a repartizat la dividende profitul realizat in anul 2007, in suma de lei pentru care in mod eronat a calculat un impozit pe dividende in suma de lei fata de suma de ... lei, stabilita de inspectia fiscala ca fiind impozitul pe dividende aferent profitului repartizat in anul 2007(...*16%)

- *in luna iulie 2009* societatea a repartizat la dividende profitul realizat in anul 2008, in suma de lei pentru care in mod eronat a calculat un impozit pe dividende in suma de lei fata de suma de ... lei stabilita de inspectia fiscala ca fiind impozitul pe dividende aferent profitului repartizat in anul 2008 (...*16%).

Prin incalcarea prevederilor art.115, alin.(1), lit.a) si art.116, alin.(1) si alin.(2), lit.c) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare inspectia fiscala a constatat ca societatea a calculat, inregistrat si declarat cu lei mai putin obligatie cu titlu de impozit pe dividende motiv pentru care s-a stabilit un debit suplimentar in suma de lei si au fost calculate majorari de intarziere aferente in suma de lei, pentru perioada 25.07.2007-28.04.2010 (anexa nr.3), in conformitate cu prevederile art. 119, alin.(1) si art.120, alin.(1) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata.

III. Luând în considerare constatările organelor de inspectie fiscala, motivele invocate de contestator, documentele existente la dosarul cauzei precum si actele normative în vigoare pe perioada supusa controlului se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii Directiei generale a finantelor publice este daca debitul stabilit de inspectorii din cadrul Activitatii de Inspectie Fiscala Mehedinti, Seviciul Inspectie Fiscala Persoane Juridice 3, prin Decizia de impunere nr.,emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr..... în suma de lei, reprezentand impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice si

majorari de intarziere aferente este datorat de catre **S.C X S.R.L** bugetului general consolidat al statului.

In fapt, in urma inspectiei fiscale desfasurate, ce a avut ca obiect verificarea modului de calculare, evidentiere si declarare a obligatiilor fiscale la bugetul general consolidat s-a constatat ca in ceea ce priveste impozitul pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice societatea a calculat si declarat eronat obligatia de plata cu suma de lei respectiv :

- in luna iunie 2007, pentru profitul realizat in anul 2006, cu suma de ... lei (... lei control - lei societate);
- in luna iulie 2008, pentru profitul realizat in anul 2007, cu suma de ... lei (... lei control - lei societate);
- in luna iulie 2009, pentru profitul realizat in anul 2008, cu suma de ... lei (... lei control – lei societate);

In drept, cauza isi gaseste solutionarea in prevederile art.115, alin.(1), lit.a) si art.116, alin.(1) si alin.(2), lit.c) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare care precizeaza :

- art.115, alin. (1) : „Veniturile impozabile obtinute din Romania, indiferent daca veniturile sunt primite in Romania sau in strainatate, sunt:

a) dividende de la o persoana juridica romana ”

- art.116, alin.(1): „Impozitul datorat de nerezidenti pentru veniturile impozabile obtinute din Romania se calculeaza, se retine si se varsa la bugetul de stat de catre platitorii de venituri.

alin.(2) Impozitul datorat se calculeaza prin aplicarea urmatoarelor cote asupra veniturilor brute:[...]

c) 16% in cazul oricaror altor venituri impozabile obtinute din Romania, asa cum sunt enumerate la art.115, cu exceptia veniturilor din dobanzile obtinute de la depozitele la termen, depozitele la vedere/conturi curente constituite, certificate de depozit si instrumentele de economisire[...].”

Totodata in speta sunt incidente si prevederile **art.118 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare** „ **Coroborarea prevederilor Codului fiscal cu cele ale conventiilor de evitare a dublei impuneri** care prevede :- (1) In intelesul art.116, daca un contribuabil este rezident al unei tari cu care Romania a incheiat o conventie pentru evitarea dublei impuneri cu privire la impozitele pe venit si capital, cota de impozit care se aplica venitului impozabil obtinut de catre acel contribuabil din Romania nu poate depasi cota de impozit, prevazuta in conventie, care se aplica asupra acelui venit, potrivit alin.(2).In situatia in care cotele de impozitare din legislatia interna sunt mai favorabile decat cele din conventiile de evitare a dublei impuneri se aplica cotele de impozitare mai favorabile ”, respectiv prevederile **pct.13 (1) si (2) si pct.15 (1), (1¹) si (1²) din H.G. nr.44/2004 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Codului fiscal** care prevad:

Pct.13 (1) „**Nerezidentul beneficiar al veniturilor din Romania trebuie sa justifice in Romania dreptul de a beneficia de prevederile conventiei de evitare a dublei impuneri, incheiata intre Romania si statul sau de rezidenta, prin prezentarea certificatului de rezidenta fiscala eliberat de autoritatea fiscala din statul respectiv** . Pentru dovedirea rezidentei se poate prezenta si un alt document eliberat de catre o alta autoritate decat cea fiscala, care are atributii in domeniul certificarii rezidentei conform legislatiei interne a aceluia stat.

(2) Nerezidentii care sunt beneficiarii veniturilor din Romania vor depune la platitorul de venit originalul sau copia certificatului de rezidenta fiscala ori documentul mentionat la alin.(1), tradus si legalizat de organul autorizat din Romania.

Pct.15 (1) Pentru a beneficia de prevederile conventiilor de evitare a dublei impuneri, nerezidentii care au realizat venituri din Romania vor depune, in momentul realizarii venitului, la platitorul de venituri originalul sau copia certificatului de rezidenta fiscala sau documentului prevazut la pct.(13) alin.(1) , tradus si legalizat de organul autorizat din Romania.

(1¹) Pana la prezentarea certificatului de rezidenta fiscala sau documentului prevazut la pct.(13) alin.(1) se aplica prevederile titlului V din Codul fiscal.

(1²) Dupa prezentarea certificatului de rezidenta fiscala sau a documentului prevazut la pct.(13), alin.(1) se aplica prevederilor conventiei de evitare a dublei impuneri si se face regularizarea impozitului in cadrul termenului legal de prescriptie, in conditiile in care certificatul de rezidenta fiscala mentioneaza ca beneficiarul venitului a avut, in termenul de prescriptie, rezidenta fiscala in statul contractant cu care este incheiata conventia de evitare a dublei impuneri, pentru toata perioada in care s-au realizat veniturile din Romania. Certificatul de rezidenta fiscala prezentat in cursul anului pentru care se fac platile este valabil si in primele 60 de zile calendaristice din anul urmator, cu exceptia situatiei in care se schimba conditiile de rezidenta ”

Se retine astfel, in baza prevederilor legale mai sus enuntate, ca dreptul de a beneficia de prevederile conventiei de evitare a dublei impuneri este atestat de certificatul de rezidenta fiscala, iar acest inscris oficial eliberat de autoritatea fiscala din tara de rezidenta a beneficiarului de venituri probeaza rezidenta fiscala a persoanei care a realizat venituri din Romania.

Potrivit constatarilor din Raportul de inspectie fiscala nr., in timpul verificarii, societatea nu a prezentat certificatul de rezidenta fiscala in original si traducerile legalizate conform legii si prin urmare cu adresa nr....., inregistrata la D.G.F.P. Mehedinti, Biroul Solutionare Contestatii a solicitat societatii sa prezinte in original certificatul de rezidenta fiscala, eliberat de autoritatea fiscala din Italia care sa ateste ca administratorul societatii S.C. Y S.R.L a avut rezidenta fiscala in Italia in perioada 2006-2008.

Cu adresa nr....., inregistrata la D.G.F.P. Mehedinti sub nr..... S.C. X S.R.L raspunde solicitarilor Biroului Solutionare Contestatii in sensul ca depune

originalul certificatului de rezidenta fiscala si traducerea legalizata a acestuia. Informatiile cuprinse in certificatul de rezidenta fiscala anexat la dosarul cauzei conduc la concluzia ca administratorul societatii S.C. X S.R.L, are rezidenta fiscala in Italia.

Certificatul de rezidenta fiscala prezentat fiind generator de drepturi, societatii ii pot fi aplicabile prevederile conventiei pentru evitarea dublei impuneri in materie de impozite pe venit si pe avere si pentru prevenirea evaziunii fiscale incheiate intre guvernul Republicii Socialiste Romania si guvernul Republicii Italiene.

Cum organele de inspectie fiscala nu s-au pronuntat asupra incadrarii platilor cu titlu de dividende catre o persoana rezidenta a altui stat contractant in conformitate cu prevederile conventiei de evitare a dublei impuneri intrucat la momentul inspectiei fiscale societatea nu a prezentat certificatul care atesta rezidenta fiscala pentru beneficiarul de venituri urmeaza a se desfiinta decizia de impunere nr., emisa in baza raportului de inspectie fiscala nr. ... pentru suma de **lei**, reprezentand impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice si majorari de intarziere aferente urmand ca organele de inspectie fiscala sa procedeze la reanalizarea cauzei in functie de cele precizate prin prezenta decizie.

In drept la solutionarea contestatiei organul competent a avut in vedere prevederile art. 213, alin.(1) din O.G. nr. 92/24.12.2003, republicata, privind Codul de procedura fiscala, unde referitor la solutionarea contestatiei, se arata:

*"(1) In solutionarea contestatiei organul competent va verifica motivele de fapt si de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ fiscal. **Analiza contestatiei se face in raport de sustinerile partilor, de dispozitiile legale invocate de acestea si de documentele existente la dosarul cauzei. Solutionarea contestatiei se face in limitele sesizarii** " .*

In conformitate cu prevederilor art. 216, alin. (3) "Solutii asupra contestatiei" din O.G. nr. 92/2003, republicata, privind Codul de Procedura Fiscala, **„Prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie în care urmeaza sa se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare”**.

In ducerea la indeplinire a celor mentionate mai sus, se vor avea in vedere prevederile Ordinului nr.519/2005 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata :

12.7. « Decizia de desfiintare va fi pusa in executare in termen de 30 de zile de la data comunicarii, iar verificarea va viza strict aceeasi perioada si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente »;

12.8 « Prin noul act administrativ fiscal, intocmit conform considerentelor deciziei de solutionare, nu se pot stabili in sarcina contestatorului sume mai mari decat cele din actul desfiintat, acesta putand fi contestat potrivit legii ».

Avand in vedere prevederile legale mentionate mai sus, urmeaza a se desfiinta Decizia de impunere nr., prin care s-a stabilit in sarcina **S.C. X S.R.L** o obligatie de plata suplimentara in suma totala de lei, reprezentând lei, impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice si ... lei, majorari de intarziere aferente.

Intrucat in masura sa analizeze consecintele situatiei de fapt fiscale, raportata la cea in drept descrisa mai sus, sunt organele fiscale emitente ale actului administrativ atacat, urmeaza ca la reverificare Activitatea de Inspecție Fiscala Mehedinti, prin alta echipa sa emita o noua decizie de impunere pentru pentru aceleasi obligatii fiscale in conformitate cu prevederile legale mai sus citate sa recalculeze impozitul pe venitul persoanelor nerezidente in functie de certificatul de rezidenta fiscala prezentat, avand in vedere prevederile conventiei de evitare a dublei impuneri, tinand cont totodata de argumentele contestatoarei si de retinerile prezentei decizii

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art.206 alin.(1), lit.c) si d) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, coroborat cu art. 209 , art 210 alin.(1) si art 216 alin. (3) din acelasi act normativ se:

DECIDE :

1.Desfiintarea Deciziei de impunere nr....., emisa in baza Raportului de inspectie fiscala nr. pentru suma contestata de lei, reprezentând :

- lei, impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice;
- lei, majorari de intarziere aferente

urmand a se reface inspectia fiscala de catre o alta echipa, pentru acelasi impozit, tinand cont de considerentele prezentei decizie.