

MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
AGENȚIA NAȚIONALĂ DE ADMINISTRARE FISCALĂ
DIRECȚIA GENERALĂ REGIONALĂ A FINANTELOR PUBLICE PLOIEȘTI
Biroul Soluționare Contestații

DECIZIA nr. 1059 din 09 decembrie 2014
privind soluționarea contestației formulată de
S.C. X S.R.L. din X, județul X

Cu adresa nr. x/xx.xx.xxxx, înregistrată la **Direcția Generală Regională a Finanțelor Publice Ploiesti** sub nr. x/xx.xx.xxxx, **Administrația Județeană a Finanțelor Publice x** a înaintat dosarul contestației formulată de **S.C. x S.R.L.** din x, **județul x** împotriva *Deciziei de impunere privind obligațiile suplimentare de plată stabilite de inspecția fiscală pentru persoane juridice nr. x/xx.xx.xxxx* emisă de A.J.F.P. x – Inspecție fiscală.

Decizia de impunere contestată a avut la bază măsurile stabilite de organele de control prin Raportul de inspecție fiscală nr. x/xx.xx.xxxx.

S.C. x S.R.L. are sediul social în localitatea x, str. x nr. x, camera x, etaj x, județul Ialomița, CUI RO x.

Obiectul contestației îl reprezintă suma totală de **x lei**, reprezentând:

- x lei impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice;
- x lei accesorii aferente impozitului pe veniturile din dividende;
- x lei impozit pe veniturile obținute din România de nerezidenți - persoane fizice;
- x lei accesorii aferente impozitului pe veniturile obținute din România de nerezidenți - persoane fizice.

Contestația a fost depusă în termenul legal de 30 zile prevăzut de art. 207 alin.(1) din O.G.nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, actualizată - Titlul IX "*Soluționarea contestațiilor formulate împotriva actelor administrative fiscale*", respectiv actul atacat a fost comunicat contribuabilului în data de xx xx xxxx, iar contestația a fost depusă și înregistrată la A.J.F.P. x sub nr. x/xx xx xxxx.

Procedura fiind îndeplinită, s-a trecut la analiza pe fond a contestației.

I. Susținerile S.C. LM FASHION S.R.L. sunt următoarele:

„[...] se formulează contestație împotriva Deciziei [...] x din data de xx.xx.xxxx, solicitând anularea parțială a acesteia, [...] după cum urmează :

- *impozitul pe dividende distribuite persoanelor fizice în sumă de x lei și accesoriiile aferente acestuia, majorări de intirziere in suma de x lei si penalități de intirziere in suma de x lei,*
- *impozitului pe veniturile obținute din România de nerezidenți persone fizice în sumă x lei și accesoriiile aferente acestuia, majorări de intirziere in suma de x lei, si penalități de intirziere de x lei.[...]*

Societatea a revenit asupra distribuției inițiale a profilului in luna decembrie x. acesta fiind repartizat in contul 106 "Rezerve ", fără a depune la ORC in termenul legal hotarirea AGA. pentru a fi mentionale in registru si publicate in Monitorul Oficial al României.

La verificare s-a constatat ca societatea a repartizat dividende către persoane fizice nerezidente [...] in suma de x lei si nu a reținut, nu a declarant si nu a virat impozit pe veniturile obținute din România de nerezidenți.

Astfel, pentru dividendele repartizate in anul x persanelor fizice nerezidente in suma de x lei. s-a calculat un impozit pe venit nerezidenți in cota de 16 %, in suma de x lei. conform art. 116. alin. 2. lit. c din Lg. 571/2003A.[...]

La verificare s-a constatat ca societatea a platit dividente către persoane fizice nerezidente [...]in suma de x lei si nu a reținut, nu a declarant si nu virat impozit pe veniturile obținute din România de nerezidenți.

Astfel, pentru dividendele plățile in anul x persanelor fizice nerezidente in suma de x lei. s-a calculat un impozit pe venit nerezidenți in cota de 16 %. in suma de x lei, conform art. 116. alin. 2. lit. c din Lg 571 2003A.

Pentru diferenta de x lei s-au calculat majorari de intarziere in suma de x lei si penlitati de intarziere de x lei.

SC x SRL considera netemeinica si nelegala calcularea unui impozit pe venitul nerezidenți in suma de x lei si impozit pe venitul din dividende in suma de x lei aferenta dividendelor distribuite [...]fară a depune la ORC in termenul legal hotarirea AGA. pentru a fi mentionata in registru si publicata in Monitorul Oficial al României nu este reala.In realitate societatea prin depunerea bilanțului contabil pentru unul x. [...] si-a onorat si obligațiile prevazute

de art. 131 alin. 4 din Legea 31/1990 [...] Pentru aceasta trebuie să se tina seama si de prevederile Ordonanței de Urgenta a Guvernului 90/2010 [...] Art. III. [...] Temeiul legal [...] este Hotărârea Adunării Generale a Asociațiilor din xx.xx.xxxx. Altfel spus la finele anului x [...] nu mai înregistra in evidenta financiar contabilă. dividende distribuite si datorate asociațiilor aferente anului 2011 [...]

Menționam ca nici legea societăților comerciale si nici legislatia fiscala nu conține nici o dispoziție prohibitiva cu privire la revenirea asupra unei hotariri de către Adunarea generala a acționarilor sau asociațiilor.[...]

Din punct de vedere al actului de gestiune menționam ca prin hotararea actinarilor si înregistrarea in evidenta contabila a redistribuirii dividendelor la "Rezerve", la sfîrsitul anului x nu mai existau in balanța de verificare a lunii decembrie x si in bilanțul contabil al anului x dividende de plata neridicale [...] prevederile art. 116 alin. (4) "[...] nu mai sunt aplicabile.[...]"

II. Prin Raportul de inspectie fiscală nr. F-IL xx încheiat xxx, s-au stabilit următoarele:

„[...] capitolul III –Constatari fiscale

„[...] Impozitul pe veniturile obținute din România de nerezidenti- [...] Actuala verificare a cuprins perioada: xx.xx.xxxx-- xx.xx.xxxx. In anul xxxx societatea realizează profit net in suma de x lei si a fost repartizat in anul x in cont 457 "Dividende de plata ".Societatea a revenit asupra distribuției inițiale a profitului in luna decembrie x acesta fiind repartizat in contul 106 « Rezerve », fără a depune la ORC in termenul legal hotărârea AGA , pentru a fi menționata in registru si publicate in Monitorul Oficial al României .

La verificare s-a constatat ca societatea a repartizat dividende către persoane fizice nerezidente (x in calitate de acționar al SC x SRL ,cetatean de origine italiana) in suma de x lei anexa 4 și nu a reținut, nu a declarat și nu a virat impozit pe veniturile obținute din România de nerezidenți. În conformitate cu prevederile art. 118, alin.2 din Lg.nr.571/2003A coroborat cu pct.13,alin.(1) si (2) din HG nr.44/2004 cu modificările si completările ulterioare:[...] La control, societatea nu a prezentat organelor de inspectie fiscala certificatul de rezidenta fiscala, conform prevederilor Codului fiscal.

Astfel ,pentru dividendele repartizate in anul x persoanelor fizice nerezidente în suma de x lei, s-a calculat un impozit venit nerezidenti in cota de 16 %, in suma de x lei.,conform art.116,alin.2,lit.c din Lg.571/2003A.

In anul x societatea realizează profit net in suma de x lei si a fost repartizat in anul x in cont 457 "[...] in suma de x lei anexa 4 si nu a reținut, nu a declarat si nu a virat impozit pe venturile obținute din România de nerezideti.

In conformitate cu prevederile art.118, alin.2 din Lg.nr.571/2003A coroborat cu pct.13,alin.(1) si (2) din HG nr.44/2004 cu modificările si completările ulterioare :"[...] "

La control ,societatea nu a prezentat organelor de inspectie fiscala certificatul de rezidenta fiscala,conform prevederilor Codului fiscal.Astfel ,pentru dividendele plătite in anul x persoanelor fizice nerezidente in suma de x lei, s-a calculat un impozit venit nerezidenti in cota de 16 %,in suma de x lei.,conform art.116,alin.2 lit.c din Lg.571/2003

Pentru diferența stabilita in suma de x lei ,s-au calculat majorări de intirziere in suma de x lei si penalități de intirziere in suma de x lei,conform OG 92/2003 R,art.120 si 120¹ 1.(anexa nr.4/1)

[...] In baza actelor normative de mai sus si a Metodologiei de inspectie fiscala a impozitului pe veniturile dividende nr. x, s-a procedat la verificarea modului de constituire si declarare a impozitului pe veniturile din dividende.

La incheierca exercițiului financiar x, societatea înregistrează un profit net in suma de x lei, suma repartizata in cont 457 .Societatea a revenit asupra distribuției inițiale a profitului in luna decembrie x,acesta fiind repartizat in contul 106 « Rezerve ». fără a depune la ORC in termenul legal hotărârea AGA , pentru a fi menționata in registru si publicate in Monitorul Oficial al României .

Pentru perioada xx.xx.xxxx- xx.xx.xxxx societatea declara impozit pe venit din dividende in suma de x lei.In urma controlului s-a constatat ca societatea datorează impozit pe venit din dividende in suma de x lei cu o diferența in suma de x lei aferenta dividendelor distribuite, care nu au fost plătite acționarilor/asociațiilor pana la sfârșitul anului in care s-au aprobat situațiile anuale.

Conform art 67 alin 1 din Lg 571/2003 actualizata s-a stabilit diferența impozit pe venit din dividende neconstituata si nedeclarata in suma de x lei. anexa 3.

La încheierea exercițiului financiar x, societatea înregistrează un profit net in suma de x lei. suma repartizata in cont 457 .Pentru perioada xx.xx.xxxx - xx.xx.xxxx societatea declara impozit pe venit din dividende in suma de x lei. In urma controlului s-a constatat ca societatea datorează impozit pe venit din dividende in suma de x lei cu o diferența in minus fata de declarat in suma de x lei aferenta dividendelor ridicate .

Pentru diferența de impozit pe venit din dividende in suma de 4.178 lei,s-au calculat majorări de întârziere in suma de 462 lei si penalități de plata in suma de 668 lei.[...]"

III. Din analiza documentelor anexate dosarului cauzei și având în vedere legislația în vigoare din perioada verificată, rezultă următoarele:

* Prin Raportul de inspectie fiscală nr. x/xx.xx.xxxx încheiat la x S.R.L. au fost verificate obligațiile de plată privind impozitul pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice și impozitul pe veniturile obtinute din România de nerezidenți persoane fizice din perioada

mai xxxx – august xxxx, având în vedere că asociații societății contestatoare sunt două persoane fizice, din care unul este rezident în România și celălalt este rezident în Italia.

Organele de inspecție fiscală precizează că pentru anul xxxx societatea a realizat un profit net în sumă de x lei, repartizat inițial în anul x în contul 457 "Dividende de plată", însă în luna decembrie xxxx societatea a revenit asupra acestei distribuții, profitul fiind repartizat în contul 106 „Rezerve”, fără a depune la Oficiul Registrului Comerțului în termenul legal hotărârea A.G.A. pentru a fi publicată în Monitorul Oficial al României.

La dosarul cauzei a fost depus Procesul verbal A.G.A. încheiat de administratorul S.C. x S.R.L. în data de xx.xx.xxxx, prin care se revine asupra repartizării profitului net al anului xxxx în valoare de x lei, astfel:

- x lei se repartizează la fondul de rezerve din motive financiare;
- x lei se repartizează la dividende.

Pentru anul xxxx, societatea a realizat un profit net în sumă de x lei, repartizat în contul 457 „Dividende de plată”.

1) Referitor la impozitul pe veniturile obținute din România de nerezidenți persoane fizice

Organele de inspecție fiscală au constatat că societatea a repartizat în anul xxxx din profitul net al anului xxxx în sumă de x lei, dividende către persoanele fizice nerezidente (asociatul rezident în Italia) în sumă de x lei, pentru care nu a reținut, declarat și virat impozit în sumă de x lei (x lei x 16%).

Din profitul net al anului xxxx în sumă de x lei, societatea a plătit către asociatul rezident în Italia dividende nete în sumă de x lei, respectiv dividende brute în sumă de x lei pentru care nu a reținut, declarat și virat impozit, dar pentru care datorează impozit în sumă de x lei (x x 16%).

Pe totalul perioadă verificată, societatea datorează un impozit pe veniturile nerezidenților în sumă de x lei (x lei + x lei), sumă nedeclarată care constituie diferență suplimentară stabilită la control, pentru care s-au calculat accesorii în sumă de x lei (x lei dobânzi + x lei penalități de întârziere).

Acest impozit a fost stabilit de societate ca urmare a faptului că societatea nu a prezentat la control certificatul de rezidență fiscală, în conformitate cu prevederile art.118 alin (2) Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, coroborat cu pct.13 alin (1) și alin (2) din Normele de aplicare a Codului fiscal, aprobate prin H.G. nr.44/2004.

Impozitul în sumă de x lei a fost calculat în baza art.114, art.115 alin(1) lit.a) și art.116 alin(2) lit.d) din Codul fiscal, din care cităm:

„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 un rezident;

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 plătește la bugetul de stat de către plătitorii de venituri.

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

d) 16% în cazul oricăror altor venituri impozabile obținute din România, așa cum sunt enumerate la art. 115.

(4) Impozitul se calculează, respectiv se reține în momentul plății venitului și se plătește 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 plătește, 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 25 ianuarie a anului următor.”

2) Referitor la impozitul pe veniturile din dividende datorate de persoanele fizice

Aferent profitului net al anului xxxx în sumă de x lei și dividendelor achitate asociatului român în sumă de x lei, societatea a declarat un impozit pe veniturile din dividende în sumă de x lei, iar la control s-a stabilit un impozit pe veniturile din dividende în sumă de x lei (x lei x 16%), rezultând o diferență de impozit nedeclarată în sumă de **x lei** (x lei – x lei).

Aferent profitului net al anului x în sumă de x lei și dividendelor achitate asociatului român, societatea datorează un impozit pe veniturile din dividende în sumă de x lei (x lei x 16%), însă aceasta a declarat un impozit în sumă de x lei, **cu x lei mai mult**.

Pe total perioadă verificată, societatea datorează un impozit pe veniturile din dividende în sumă totală de x lei (x lei + x lei), dar a declarat un impozit în sumă de x lei (x lei + x lei), cu **x lei** mai puțin, diferență suplimentară pentru care s-au calculat accesorii în sumă de **x lei** (462 lei dobânzi + x lei penalități de întârziere).

Impozitul pe veniturile din dividende a fost calculat în baza art. 67 alin(1) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, din care cităm:

„ART. 67

(1) Veniturile sub formă de dividende, inclusiv sumele primite ca urmare a deținerii de titluri de participare la fondurile închise de investiții, se impun cu o cotă de 16% din suma acestora. Obligația calculării și reținerii impozitului pe veniturile sub formă de dividende revine persoanelor juridice, odată 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. 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 plătește până la data de 25 ianuarie inclusiv a anului următor.”

* **Prin contestația formulată** societatea solicită anularea obligațiilor de plată suplimentare reprezentând **x lei** impozit pe veniturile obținute din Romania de nerezidenți și accesoriile aferente în suma de **x lei**, ca și suma de **x lei** reprezentând impozit pe veniturile din dividende și accesoriile aferente de **x lei**, considerând ca nu datoraza aceste sume, întrucat :

- a revenit asupra distributiei initiale a profitului net din anul xxxx în sumă de x lei prin Decizia AGA din data de xx.xx.xxxx, în sensul repartizării din acest profit a sumei de x lei la fondul de rezervă, iar la sfârșitul perioadei nu mai exista dividende de plata neridicate aferente anului x;

- legislația nu prevede dispoziții care interzic revenirea asupra unei hotărâri A.G.A.;

- prin depunerea bilanțului aferent anului x societatea a îndeplinit cerințele prevăzute de Legea 31/1990 privind societățile comerciale la art. 131 alin. (4) privind publicarea hotărârilor A.G.A. în Monitorul Oficial al României, Partea a IV-a, întrucat acesta reflecta operațiunile patrimoniale efectuate în conformitate cu Decizia A.G.A.

* **Față de cele prezentate mai sus, rezultă următoarele:**

Din profitul net al anului x în sumă de x lei, societatea a repartizat pentru dividende suma de x lei și pentru fondul de rezervă suma de x lei, conform Proces verbal A.G.A. din data de xx.xx.xxxx.

Pentru dividendele brute în sumă de x lei, societatea datorează pînă la xx.xx.xxxx impozit pe veniturile din dividende și impozit pe veniturile nerezidenților în sumă de **x lei** (x lei x 16%), însă la control a fost stabilit ca datorat un impozit pe venit în sumă totală de **x lei** (x lei impozit pe venit din dividende + x lei impozit venit nerezidenți), mai mic decît cel datorat, iar diferența suplimentară stabilită la control este în sumă de **x lei** (x lei + x lei).

Astfel, se constată că nu a fost impozitat și fondul de rezervă în sumă de x lei, așa cum se susține în contestație, întrucît organele de inspecție fiscală au luat în considerație repartizarea profitului anului x stabilit prin Procesul verbal A.G.A. din xx.xx.xxxx.

Din profitul anului x în sumă de x lei repartizat la dividende de plată, societatea a plătit celor doi asociați dividende nete în sumă de x lei și dividende brute în sumă de x lei, pentru care datorează impozit în sumă totală de **x lei** (x lei impozit dividende + x lei impozit nerezidenți), sumă constituită și declarată de societate.

Pe total perioadă verificată, organele de inspecție fiscală au stabilit un impozit pe venit datorat în sumă de **x lei** (x lei + x lei), din care **x lei** impozit pe venit dividende și **x lei** impozit pe venit nerezidenți, din care societatea a constituit un impozit pe venit dividende în sumă de x lei,

rezultând o diferență suplimentară în sumă de **x lei** (x lei – x lei), din care **x lei** impozit pe venit dividende și **x lei** impozit pe venit nerezidenți, conform art.67 alin(1) din Codul fiscal și respectiv conform art.115 alin(1) lit.a), art.116 alin(2) lit.d) din Codul fiscal, pentru care societatea datorează accesorii în sumă de **x lei**, respectiv în sumă de **x lei**, conform art.119 alin (1), art.120 alin(1) și art.120¹ din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare.

Drept urmare, **se va respinge contestația ca neîntemeiată** pentru suma totală de **x lei** reprezentând impozit pe veniturile din dividende (x lei), impozit pe veniturile nerezidenților (x lei) și accesorii aferente în sumă totală de **x lei** (x lei + x lei).

IV. Concluzionând analiza pe fond a contestației formulată de **S.C. x S.R.L.** împotriva *Deciziei de impunere privind obligațiile suplimentare de plata stabilite de inspectia fiscala nr. x/xx.xx.xxxx*, în conformitate cu prevederile art. 216 alin.(1) din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, actualizată, se

DECIDE :

1. Respingerea contestației ca neîntemeiată pentru suma totală de **x lei** reprezentând:

- x lei impozit pe veniturile din dividende distribuite persoanelor fizice;
- x lei accesorii aferente impozitului pe veniturile din dividende;
- x lei impozit pe veniturile obținute din Romania de nerezidenți - persoane fizice;
- x lei accesorii aferente impozitului pe veniturile obținute din Romania de nerezidenți.

2. Prezenta decizie este definitivă în sistemul căilor administrative de atac, dar poate fi atacată la instanța judecătorească de contencios administrativ competentă, în termen de 6 (șase) luni de la data comunicării, conform prevederilor legale.

DIRECTOR GENERAL,