

Comisionul perceput de organismele de gestiune colectiva pentru desfașurarea unui serviciu impus de lege nu reprezinta activitate economica aflata în sfera impozitului pe profit și a TVA. Ce avocați au obținut aceasta soluție de referința

**Comisionul perceput de organismele de gestiune colectiva pentru desfașurarea unui serviciu impus de lege nu reprezinta activitate economica aflata în sfera impozitului pe profit și a TVA. Aceasta soluție de referința a fost obținuta în mod definitiv de SCA NICULEASA ȘI ASOCIAȚII și SCP Florea Gheorghe și Asociații pentru Asociația Centrul Român Pentru Administrarea Drepturilor Artiștilor Interpreți (CREDIDAM).**

Activitatea desfașurata de organismul de gestiune colectiva CREDIDAM este circumscrisa prevederilor Legii 8/1996 privind dreptul de autor și drepturile conexe și propriului Statut. Aceasta activitate consta în colectarea remunerațiilor datorate artiștilor interpreți de catre agenții economici care utilizeaza prestațiile artistice și repartizarea catre artiști a remunerațiilor cuvenite în funcție de utilizarea reala a repertoriului cu care a mandatat CREDIDAM.

Comisionul perceput de organismul de gestiune colectiva în efectuarea activității stabilite de Lege în sarcina sa a fost încadrat de organele fiscale în sfera activitaților economice generatoare de impozit pe profit și TVA, stabilind în sarcina Societații obligații fiscale suplimentare în cuantum de aproximativ 5 milioane de lei.

Într-un litigiu aflat pe rolul instanțelor de judecata înca din anul 2013, echipa de avocați formata din **Av. Dr. Madalin Niculeasa (SCA NICULESA ȘI ASOCIAȚII)** și Av. Dr. Gheorghe Florea (*SCP FLOREA GHEORGHE ȘI ASOCIAȚII*) a convins atât Curtea de Apel București cât și instanța suprema cu privire la faptul ca rolul CREDIDAM este specific unei asociații non-profit care ofera un serviciu impus de lege iar Societatea nu desfașoara o activitate economica nici din perspectiva TVA și nici din perspectiva impozitului pe profit.

Cele doua probleme de drept – TVA și impozitul pe profit – au fost analizate de instanța și din perspectiva Deciziei ÎCCJ nr. 48 din 19.06.2017, emisa în dezlegarea unei chestiuni de drept și care are la baza Hotărârea SAWP din 18.01.2017 pronunțata de CJUE în cauza C-37/16, ambele clarificând faptul ca operațiunea derulata de organismele de gestiune colectiva de colectare a remunerațiilor datorate de utilizatori titularilor de drepturi nu reprezinta o operațiune impozabila din perspectiva TVA deoarece nu este aferenta unei contraprestații nascute dintr-un raport contractual dintre titular și utilizator, ci unui prejudiciu stabilit în mod abstract de prevederile legale.

În opinia instanței, calificarea stabilita de ÎCCJ și de CJUE confirma lipsa obligațiilor CREDIDAM de a achita impozit pe profit și de a colecta TVA.

Instanța reține ca veniturile din comisioane nu provin dintr-o activitate economica, ci dintr-o activitate cu caracter nepatrimonial. Raporturile civile dintre CREDIDAM și titularii de drepturi (membrii sai) sunt reglementate de propriul Statut și de Legea 8/1996, iar nu de regulile unui raport comercial având un scop lucrativ. Fiind un venit rezultat dintr-o activitate fara scop patrimonial, modalitatea de utilizare a resurselor provenite din comision este supusa exclusiv controlului organismelor statutare ale CREDIDAM iar nu autoritaților fiscale.

Astfel, caracterul economic este dat exclusiv de asumarea libera a riscului pe care îl implica o activitate economica - se risca în mod liber un anumit volum de resurse cu scopul de a se obține un volum de venituri mai mare decât al resurselor consumate. Însa, se reține ca, activitatea CREDIDAM nu presupune asumarea libera a unui risc - Legea 8/1996 impune titularilor de drepturi sa angajeze un volum de resurse pentru a organiza activitatea de gestiune colectiva și a obține volumul de venituri la care au dreptul.

Cu alte cuvinte, comisionul perceput de organismul de gestiune colectiva în relația cu membrii sai nu reprezinta o plata ci o contribuție/cotizație pe care membrii sai sunt obligați sa o înainteze organismului de gestiune pentru a-i acoperi cheltuielile, astfel ca în mod nelegal echipa de control a facut aplicarea art. 15 alin. (3) din Legea 571/2003 în privința sumelor percepute de Societate în desfașurarea unei activități impuse de lege.

În ceea ce privește TVA stabilita suplimentar, instanța conchide ca operațiunile de colectare a remunerațiilor echitabile de catre organismul de gestiune colectiva nu au fost și nu sunt operațiuni taxabile care sa determine necesitatea colectarii TVA, în sensul art. 2 alin. (1) lit. c) din Directiva TVA 2006/112 astfel ca organele fiscale au stabilit nelegal obligații fiscale de plata în sarcina Societații.

Particularitatea litigiului, dupa cum în mod corect au apreciat și instanțele, rezida în lipsa unei înțelegeri corecte a rolului și a modului în care funcționeaza organismul de gestiune colectiva CREDIDAM, ceea ce a determinat organele fiscale sa atribuie în mod nelegal obligații fiscale suplimentare în quantum semnificativ.

Soluția pronunțata în mod definitiv de ÎCCJ dupa gestionarea unui dosar pe parcursul a mai mult de 8 (opt) ani de zile devine un reper în aceasta materie și traseaza pentru echipa de control fiscal linii clare atât în ceea ce privește comisionul perceput de organismul de gestiune colectiva – nu reprezinta activitate economica aflata în sfera TVA și a impozitului pe profit - cât și în ceea ce privește limita imixtiunii acestor autorități în modalitatea de utilizare a resurselor provenite din comision – doar organismele statutare ale CREDIDAM au competența sub acest aspect iar nu și autoritățile fiscale.