

TRIBUNALUL TIMIȘ
SECTIA COMERCIALA SI DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV
SENTINȚA CIVILA ...
Ședința publică ...

Pe rol fiind pronunțarea asupra acțiunii formulate de reclamanta ••• în contradictoriu cu părțile AUTORITATEA NAȚIONALĂ VAMALĂ PRIN DIRECTIA REGIONALĂ VAMALĂ TIMIȘOARA și DIRECTIA GENERALA A FINANȚIELOR PUBLICE TIMIȘ, având ca obiect anulare act administrativ
Mersul dezbaterilor și concluziile părților au fost consemnate în încheierea de ședință din data de 19.11.2008, ce face parte integrantă din prezenta hotărâre, când din lipsa de timp pentru deliberare a fost amânata pronunțarea la termenul din data de 26.11.2008.

INSTANȚA

Deliberând, constată următoarele:

Prin cererea înregistrată la Tribunalul Timiș sub nr. și precizată la data de ...reclamanta SC"R ... a solicitat anularea deciziei nr.... și p.v nr. ... emise de parata ANV-D.R.V.Timisoara, și deciziei nr.... emisa de DGFP Timiș, suspendarea executării creanței în cuantum de ... lei și menținerea regimului de admitere temporară cu exonerare totală a dreptului de import în ceea ce privește bunurile mobile ce fac obiectul contractelor de leasing nr.... Nr.... nr....

La termenul din ... reclamanta a renunțat la petitul cererii privind suspendarea executării actelor contestate.

În motivarea cererii a arătat că, în cursul anului 2005, a derulat prin BV Timișoara, în baza contractelor de leasing operațional suscitată, operațiuni de import temporar pentru un nr.de 15 autoturisme cu o exonerare totală de la plata drepturilor vamale, în baza L.nr.99/1999 și Ord.nr.51/1997, fiind emise autorizațiile de admitere temporară nr.... , nr.... și nr...., iar prin adresa nr.... organul vamal a aprobat prelungirea termenului de încheiere a leasingului operațional în ceea ce privește contractul nr.... până la data de ... iar în ceea ce privește contractul nr. ... până la data de ...

La data de .. serviciul de supraveghere vamală Timișoara, întocmește p.v nr. ... prin care constată că importul temporar cu exonerare totală a drepturilor vamale i-a fost acordat în mod eronat, întrucât contractele de leasing operațional aveau ca obiect cedarea dreptului de folosință de către finanțatorul utilizatorului a unor autoturisme avariate, imposibil de folosit în starea în care au fost prezentate în vamă, iar regimul de admitere temporară a mărfurilor străine se admite doar celor care sunt destinate a fi reexportate în aceeași stare, fiind emisă decizia nr... pentru o creanță fiscală în suma totală de ...lei.

Împotriva celor două acte de impunere, reclamanta s-a adresat cu contestație în procedura prealabilă administrativă, respinsă de către DGFP Timiș, prin decizia nr..., cu motivația că aceasta este neîntemeiată.

Reclamanta a apreciat că, atât actul constatator nr... cât și decizia nr... , întocmite și emise de autoritatea vamală sunt nelegale, deoarece, măsurile au fost dispuse în baza unor texte legale abrogate, L.nr.141/1997 abrogat prin L.nr.86/2006, care a intrat în vigoare la 18.06.2006, iar HG nr.1114/2001, abrogat la aceeași dată de 18.06.2006, noul Regulament vamal fiind publicat la 15.06.2006, însă, deși aceste sustineri au fost prezeritate organului competent cu soluționarea contestației, DGFP Timiș și-a exprimat opinia în considerarea art.284 din L.nr.86/2006, conforma căruia operațiunile vamale inițiate sub regimul prevăzut de

reglementările vamale anterioare intrării în vigoare prezentului cod se finalizează potrivit aceluiași reglementari, motivație care nu subzista căta vreme la data efectuării controlului vamal își face aplicabilitatea noul cod vamal.

Se mai arata ca bunurile în discuție, beneficiază de regimul vamal al aditerii temporare cu exonerare totala de drepturi de import conform art.21 din L.nr.99/1999, potrivit căruia „ bunurile mobile care sunt introduce în țara de către utilizatori, persoane fizice sau juridice romane, în baza unor contracte de leasing încheiate cu societății de leasing, persoane juridice străine se încadrează în regimul vamal de admitere temporara, pe toata durata contractului de leasing cu exonerarea totala de la obligația de plata a sumelor aferente drepturilor de import, inclusiv a garanțiilor vamale”.

Apoi, la data când autovehiculele vor fi restituite finanțatorului, starea și substanța acestora de vehicule avariate, nu va fi afectata, iar reparațiile ce au fost realizate și aduse acestora sunt în conformitate cu prevederile contractului de leasing care prevăd ca utilizatorul are obligația de a suporta cheltuielile de întreținere ale bunului, finanțatorul garantând folosința liniștită a bunurilor, neintervenind în modal de utilizare a acestora, iar la art.414 al.4 al noului regulament vamal se statuează ca „sunt permise operațiunile de reparare și întreținere, inclusiv revizia, reglajele sau măsurile de conservarea mărfurilor sau de asigurare a conformității cu cerințele tehnice indispensabile pentru a permite utilizarea lor sub acest regim”, acela al aditerii temporare.

În drept, și-a întemeiat cererea pe disp. L.nr.99/1999, OG nr.51/1997, L.nr.86/2006. disp.Regulamentului vamal, Ord.nr.7982/2006 al ANAF, L.nr.SS4/2004.

Prin întâmpinare, parata A.N.V- D.R.V.Timisoara, a solicitat respingerea acțiunii , motivând în esență cu aceea ca, reclamanta nu beneficiază de regimul vamala de admitere temporara cu exonerarea totala de la obligația de plata a sumelor aferente drepturilor de import, deoarece nu a respectat regimul de leasing conform prevederilor art. 1, art.25 și art.27 din OG nr.51/1997 și nici disp.HG nr.84/2005, pentru modificarea și completarea NM de aplicare a L.nr.S71/2003, privitor la veniturile neobținute de rezidenți sub forma de dobânda sau redevența (rata de leasing) stabilite de părțile contractante care se impun în România prin reținere la sursa, în contracte nefiind definite valoarea de intrare, valoarea totala sau valoarea reziduala, mai mult la pct.5 din contracte se stipulează „în cazul leasingului ^{operational}, rata de leasing reprezintă cota de amortizare calculata în conformitate cu actele normative și un beneficiu stabilit de ambele părți”, ori aceasta definiție, este caracteristica leasingului financiar, în raport de prevederile art.2 din OG nr.SI/1997.

Totodată, nu s-a făcut dovada facturării de către prestator a ratelor de leasing, iar facturile prezentate organului de control conțin valoarea integrala a bunurilor introduce în țara care este aceeași cu valoarea contractului de leasing, fiind încălcate astfel și disp.art.155 al.4 din L.nr.571/2003, privind Codul fiscal.

La rândul său parata DGFP Timiș, prin întâmpinarea depusa, a solicita respingerea acțiunii ca nefondata și menținerea ca temeinice și legale a actelor administrative contestate, în considerarea aceluiași norme juridice și pentru aceleași motive invocate și de către parata ANV-DRV Timișoara.

Prin sentința civilă nr ... a fost respinsa acțiunea formulata și precizata de reclamanta SC"R .. în contradictoriu cu parații A.N.V.- D.R.V. Timișoara și D.G.F.P.Timis menținând p.v nr.... decizia nr.... emise de parata ANV-DRV Timișoara și decizia nr.... a DGFP Timiș, ca fiind legale și temeinice.

Pentru a hotărî astfel Tribunalul Timis a reținut ca reclamanta s-a aflat în eroare cu privire la faptul ca, actele de constatare și impunere, respectiv p.v de control vamal nr. .. și decizia pentru regularizarea situației privind obligații suplimentare nr. ... au fost întocmite de autoritatea vamala în baza unor texte legale abrogate, în considerarea normei juridice prevăzute la art.284 din L.nr.86/2006, și art. 122 din L.nr.141/1997 privind Codul Vamal al României,

potrivit căruia „ operațiunile vamale inițiate sub regimul prevăzut de reglementările vamale anterioare intrării în vigoare a prezentului cod, se finalizează potrivit acelor reglementări”.

Or, cele trei contracte de leasing aflate în discuție, au fost încheiate la data de ..și ..., astfel încât autoritatea vamală cu just temei au aplicat prevederile legale în vigoare la acea dată.

Apoi, toate părțile implicate în prezentul proces civil, au căzut de acord asupra operațiunii de import efectuate, însă în timp ce societatea reclamanta susține că cele 15 autoturisme importate, în baza contractului de leasing operational nr...și nr...., beneficiază de exonerarea totală de la plata drepturilor vamale, cele două părți, ANV-DRV Timișoara și DGFP Timiș, apreciază că reclamanta în mod eronat a beneficiat pentru importul efectuat de exonerarea de la plata taxelor vamale, deoarece din verificările ulterioare s-a constatat că nu sunt incidente și favorabile petentei disp. legale în materia ce guvernează leasingul operational și că în fapt între firma străină și societatea reclamanta, s-a derulat un contract de vânzare-cumpărare cu plata în rate.

Este de principiu recunoscut faptul că procesul civil ca regulă generală, este un proces al intereselor private, iar deși art. 129 c.pr.civ, prevede la alin 5 că instanța trebuie să aibă pe parcursul procesului un rol activ, cu toate acestea nu poate ordona anumite dovezi, mai ales dacă acestea generează anumite costuri și câtă vreme părțile aveau mijloace procesuale pentru a determina administrarea dovezilor pe care le doreau, cu atât mai mult cu cât partea interesată a fost reprezentată de o persoană calificată în drept și care este în măsură să-și apere interesele, rolul activ al judecătorului, trebuind a fi înțeles în contextul asigurării unui echilibru cu celelalte principii ale procesului civil: principiul disponibilității și principiul contradicționalității

Ca urmare, rolul instanței, a fost acela de a analiza care dintre susținerile părților aflate în litigiu, corespunde realității și se încadrează în cuprinsul actelor normative incidente în cauză.

Art.1 din OG nr.51/1997, prevede la al.1 că „ prezenta ordonanță se aplică operațiunilor de leasing prin care o parte, denumită locator/finanțator, transmite pentru o perioadă determinată dreptul de folosință asupra unui bun, al cărui proprietar este, celeilalte părți, denumită locatar/utilizator, la solicitarea acesteia, contra unei plăți periodice, denumită rata de leasing, iar la sfârșitul perioadei de leasing locatorul/finanțatorul se obligă să respecte dreptul de opțiune al locatarului/utilizatorului de a cumpăra bunul, de a prelungi contractul de leasing fără a schimba natura leasingului ori de a înceta raporturile contractuale. Locatarul/utilizatorul poate opta pentru cumpărarea bunului înainte de sfârșitul perioadei de leasing, dar nu mai devreme de 12 luni, dacă părțile convin astfel și dacă achită toate obligațiile asumate prin contract”, iar la alin 2 al aceluiași articol se arată că operațiunile de leasing pot avea ca obiect și bunuri mobile de folosință îndelungată aflate în circuitul civil.

Așadar, noțiunea de leasing presupune :”transmiterea pentru o perioadă determinată a dreptului de folosință asupra unui bun, al cărui proprietar este, unei părți denumită locatar/utilizator, la solicitarea acesteia, contra unei plăți periodice, denumită rata de leasing”, ori din probatoriul cauzei (contracte leasing, p.v de constatare, decizie pentru regularizarea obligațiilor suplimentare, decizie în soluționarea contestației) rezulta că puterea evidentelor, că bunurile importate în baza contractelor de leasing, nu au fost transmise utilizatorului reclamantei- cu drept de folosință, deoarece la data introducerii în țară, toate cele 15 autoturisme au fost avariate, iar pe de altă parte finanțatorul nu face dovada că este proprietarul acestor bunuri.

Această stare de fapt în care se găseau bunurile aflate în litigiu, rezulta și din nota explicativă a numărului R .. director SC”R .. rezulta că autoturismele importate au fost avariate frontal, lateral, date peste cap, accidentate în spate, fiind reparate de către acesta în regie proprie, adică, reclamanta a beneficiat de leasingul operational pentru bunuri avariate, imposibil de folosit în starea în care au fost prezentate în vamă.

În plus, în timpul cercetării judecătorești, reclamanta nu a făcut dovada că a pus în executare contractele de leasing, în sensul înregistrării ratelor de leasing în evidența contabilă, a plăților efectuate către finanțator și evidențierea impozitului pe redevență potrivit prev.art.25 din

OG nr.51/1997, iar pe de alta parte din analiza clauzelor contractuale, se observa, ca locator al acestor bunuri este societatea comerciala T .. cu sediul in Florida SUA, iar locatar/utilizator este reclamanta SC"R .. inasa, nu se poate deduce cu certitudine, ca finantatorul este o societate de leasing si deci, se încadrează in prevederile art.27 a1.1 din OG nr.51/1997.

In speta, autoritatea vamala in mod corect a retras preferintele vamale, acordate initial prin declaratiile vamale, dupa ce inspectorii de specialitate au constatat din actele societatii - balanta de verificare- precum si celelalte documente puse la dispozitie, faptul ca reclamanta nu a evidentiat in contabilitate si nu a achitat nici o rata partenerului american, iar facturile. fiscale care au stat la baza exportului din SUA, acoperă întreaga valoare a autoturismelor cu mentiunea ca societatea petenta va achita ratele conform contractului, respectiv a actelor aditionale, fara inasa sa facă vreo referire la eventuala valoare reziduala, situatie in care cu just temei a apreciat ca între cele doua parti, relatia contractuala deși poarta denumirea „ contract de leasing" , in realitate operatiunile derulate de către cei doi parteneri nu îmbrăca formele si trăsăturile acestui tip de contract in raport de disp.art.2 din OG nr.51/1997, fiind in fapt o vânzare -cumpărare cu plata in rate, luând cu just temei măsura legala de impunere a bunurilor la plata taxelor vamale.

Faptul ca reclamanta a beneficiat initial de regimul de import temporar cu exonerarea totala de la plata drepturilor vamale, nu prezintă relevanta, deoarece conform art.40 din HG nr.1114/2001, declaratia vamala in detaliu, semnata de importator, de exportator sau de reprezentantul acesteia, are valoarea unei declaratii pe propria răspundere in ceea ce privește plasarea mărfurilor sub regimul vamal solicitat, iar pe de alta parte autoritatea vamala, este îndrituita sa procedeze in termenul de prescriptie la verificarea îndeplinirii conditiilor de acordare a regimului vamal, luând masurile legale care se impun.

Impotriva acestei hotarari a declarat recurs in termen legal reclamanta SC R .. Timisoara iar prin Decizia civila nr ... pronuntata de Curtea de Apel Timisoara in dosar nr ... a fost admis recursul declarat de reclamanta, casata sentinta recurata si trimisa spre rejudecare la aceeasi instanta Tribunalul Timis, cu recomandarea efectuării in cauza a unei expertize contabile judiciare, care sa stabileasca, in raport de actele existente in contabilitatea reclamantei, care este natura juridica a contractelor incheiate între parti, respectiv contracte de leasing operational sau contracte de vanzare- cumparare cu plata pretului in rate., in conditiile in care nu s-a transmis reclamantei dreptul de proprietate asupra autoturismelor, ci numai un drept de folosinta asupra acestora,pe o perioada determinata de timp.

Cauza s-a reinregistrat la Tribunalul Timis sub nr .. si in cauza s-a procedat la efectuarea unei expertize contabile de catre experta B ... impreuna cu un raspuns la obiectiunile formulate de parata DRAOV Timisoara.Pe langa raportul de expertiza in cauza s-au mai depus declaratie pe proprie raspundere data de T ..legata de calitatea sa de finantator precum si chitanta pentru plata onorariului avocatial.

In ceea ce privește expertiza efectuata in cauza parata DRAOV Timisoara prin obiectiunile formulate la termenul de judecata din ... a invocat sî nulitatea raportului de expertiza pe motiv ca aceasta a fost efectuata in lipsa unui reprezentant al autoritatii vamale care nu a fost convocata de catre expert.

Raportat la aceasta sustinere instanta constata ca obligatia impusa expertului prin disp.art.208 al. 1 C.proc.civ. privind citarea partilor prin carte postala recomandata cu dovada de primire, cu aratarea zilelor si a orelor cand incepe si continua lucrarea subxista numai in situatia in care pentru expertiza este nevoie de o lucrare la fata locului, respectiv de o constatare a expertului pentru care partile sunt datoare sa dea lamuriri si explicatii la fata locului adica cu ocazia analizarii subiectului supus expertizei, Or, in speta, s-a procedat la efectuarea unei expertize contabile prin studierea actelor inregistrate in contabilitatea reclamantei situatie in care instanta apreciaza ca expertiza se putea realiza in lipsa partilor tinand cont de obiectivele stabilite de instanta.

In ceea ce priveste exceptiile invocate de reclamanta prin actiunea introductiva se constata ca aceasta a invocat pe de o parte exceptia de nulitate absoluta a procesului verbal nr .. si a Deciziei ... pe motiv ca fac referire la dispozitii legale abrogate, cata vreme desi la data intocmirii acestora era intrata in vigoare incepand cu 18.06.2006 L.86/2006 privind noul Cod vamal al Romaniei precum si noul Regulament vamal publicat in M.O. la 15.06.2006, actele vamale anterior mentionate fac referire la prev. L 141/97 si ale Regulamentului aprobat prin HG 1114/Z001.

Referitor la aceasta exceptie instanta refine ca prin PV nr ... si Decizia ... s-a procedat la controlul operatiunilor desfasurate de reclamanta in regim de admitere temporara -leasing perioada controlata fiind sep.2001-sep 2006, agentii vamali verificand modul de derulare si respectarea dispozitiilor legale cu privire la contractele de leasing nr ... Si ... astfel incat tinand cont de prev art.284 din L 86/2006 potrivit carora operatiunile vamale initate sub regimul prevazut de reglementarile vamale anterioare intrarii in vigoare a prezentului cod, se finalizeaza potrivit acelor reglementari.,in mod corect agentii vamali au facut referire in actele vamale intocmite la dispozitiile din L 141/97 privind Codul vamal al Romaniei si ale Regulamentului vamal aprobat prin HG 1114/2001 cata vreme operatiunile vamale controlate sub supuse regimului prevazut de aceste reglementari vamale si pe cale de consecinta se impune respingerea exceptiei invocate.

Totodata instanta va proceda si la respingerea exceptiei privind prematuritatea stabiliirii regimului de import definitiv cu consecinta prematuritatii incheierii actelor atacate si stabilirii datoriei vamale definitive exceptie fata de care reclamanta a aratat ca contractele de leasing anterior mentionate sunt valabile si isi produc efectele ele putand fi prelungite pana la o perioada de 7 ani iar la finalizarea acestora partile au potrivit art.27 al.5 OG 51/97 doua optiuni: fie restituirea bunurilor mobile fie acordarea unei noi destinatii vamale.Cata vreme acest aspect nu s-a realizat sau daca utilizatorul nu si-a exercitat dreptul de optiune privind prelungirea contractului de leasing nu se poate considera ca este vorba despre un import definitiv astfel incat datoria vamala este prematur constatata.Raportat la aceasta exceptie Dosar nr.... instanta retine ca pr'in actele administrativ atacate autoritatea vamala a procedat la inchiderea din oficiu a operatiunii de admitere temporara retinand nerespectarea conditiilor de derulare a leasing-ului operational asa cum sunt ele stabilite prin OG 51/97 si nu datorita neincheierii in termen a operatiunii incheierea din oficiu a operatiunii a avut la baza concluzia autoritatii vamale potrivit careia in fapt contractele derulate de reclamanta nu sunt contracte de leasing operational ci contracte de vanzare cumparare cu plata in rate astfel incat se impunea obligarea reclamantei la plata taxelor vamale aferente importurilor vamale aferente iar aceasta constatare a autoritatii vamale nu era conditionata de implinirea termenului de leasing, motiv pentru care instanta va proceda si la respingerea acestei exceptii.

Pe fondul cauzei se constata ca reclamanta SC R ... a incheiat cu societatea comerciala T ... cu sediul in U.S.A-Florida trei contracte de leasing sub numerele ... Si ... contracte fata de care a obtinut autorizatia de admitere temporara pe o perioada de 1 an contracte in baza carora a efectuat 15 operatiuni de import temporar cu exonerare totala de la plata drepturilor vamale privind autoturisme avariate importate din SUA. Regimul vamal aplicat marfurilor introduse in tara in baza unor contracte de leasing incheiate cu finantator din strainatate a fost conform art 25 din OG 51/97 de admitere temporara pe toata durata contractului de leasing, cu exonerare totala de la plata sumelor aferente drepturilor de import inclusiv a garantiilor vamale.

In urma controlului vamal efectuat de autoritatea competenta si materializat in PV nr ..s-a retinut ca in ceea ce priveste cele trei contracte de leasing operational acestea aveau ca obiect autoturisme avariate imposibil de folosit in starea in care au fost prezentate in vama.iar pe de alta parte leasing-ul presupunea existenta unor marfuri straine destinate a fi reexportate in aceeasi stare cu exceptia uzurii lor normale, conditii in care s-a apreciat ca reclamanta a plasat marfurile sub un regim vamal gresit argumentand suplimentar faptul ca in speta contractele nu au caracterul

specific contractelor de leasing conform dispozițiilor OG 51/97 ci reprezintă contracte de vânzare cumpărare cu plată în rate astfel încât în sarcina reclamantei s-a născut o datorie vamală în suma de ... lei, cu toate accesoriile aferente. Totodată autoritatea vamală a întocmit și decizia nr ... în care a reținut aceleași considerente legate de natura contractelor încheiate de reclamanta. Aceasta a formulat contestație înregistrată la DGFP Timiș nr ... iar prin decizia nr. emisă de DGFP Timiș s-a respins ca neîntemeiată contestația reținându-se că cele 15 autoturisme introduse în țară nu au avut la bază contracte de leasing așa cum sunt ele caracterizate prin OG 51/97 cătă vreme finanțatorul nu a făcut dovada că este proprietarul acelor bunuri iar în contracte nu sunt definite valoarea de intrare, valoarea totală sau valoarea reziduală nu se poate identifica dacă este vorba despre un leasing financiar sau operațional și societatea contestatoare nu a înregistrat în contabilitate și nu a achitat partenerului american nici o rată de leasing iar facturile ce au stat la baza exportului din SUA au acoperit întreaga valoare a autoturismelor cu mențiunea că reclamanta va achita ratele conform contractului respectiv a actelor adiționale fără nici o referire la o eventuală valoare reziduală. Că atare parată DGFP Timiș a apreciat că între părți au intervenit în fapt contracte de vânzare cumpărare cu plată în rate drept pentru care autoritățile vamale au procedat în mod legal la stabilirea diferențelor de drepturi vamale.

Raportat la această stare de fapt instanța reține că esențial în cauză pentru analiza legalității și temeiniciei actelor vamale întocmite este calificarea juridică ce trebuie dată contractelor derulate de reclamanta și intitulate contracte de leasing nr ...

Calificarea juridică a acestor contracte este atributul exclusiv al instanței de judecată și raportat la acest aspect s-au luat în considerare dispozițiile deciziei de casare privind efectuarea unei expertize contabile pentru a evidenția acele aspecte financiar contabile de natură a lamuri natura juridică a contractelor analizate.

Obiectivul stabilit de instanța în acest scop nu a fost acela de a califica expertul regimul juridic al contractelor încheiate mai precis dacă reprezintă contracte de leasing operațional sau contracte de vânzare cumpărare cu plată în rate ci de a stabili dacă reclamanta a evidențiat în contabilitate și a achitat ratele de leasing, modul de evidențiere a acestor plăți precum și dacă a evidențiat și platit impozitul pe redevență aferent acestor rate.

Din cuprinsul raportului de expertiză rezultă că în contabilitatea reclamantei în contul 612 "chirii" este evidențiată suma de .. lei c/val în lei a ratei de ... reprezentând rata 1 din contractul nr ... scadență la 28.09.2006 și achitată la 8.09.2006., pentru restul ratelor de leasing neexistând nici o evidențiere contabilă nici în ceea ce privește plata acestora și nici impozitul pe redevență aferent. Sustinerea expertului potrivit căruia lipsa înregistrărilor contabile se justifică prin aprobarea prelungirii termenului de încheiere a operațiunilor de leasing de către B.V Timișoara nu poate fi înșusită de către instanța de judecată în condițiile în care potrivit normelor metodologice de aplicare a L 571/2003 rata de leasing este definită ca reprezentând cheltuielile efectuate de utilizator reprezentând chiria-rata de leasing în cazul contractelor de leasing operațional respectiv cheltuielile cu amortizare și dobânzile pentru contractele de leasing financiar, stabilite în conformitate cu prevederile privind operațiunile de leasing și societățile de leasing iar pe de altă parte potrivit art. 25 din OG 51/97 privind operațiunile de leasing și societățile de leasing veniturile obținute de nerezidenți sub formă de dobândă sau de redevență (rata de leasing) stabilite de părțile contractante, în cazul contractului de leasing financiar sau operațional, se impun în România prin reținere la sursă potrivit prevederilor convențiilor de evitare a dublei impuneri sau ale legislației întemeiate după caz. În cazul contractelor de leasing operațional încheiate cu persoane nerezidente redevența înseamnă beneficiul stabilit de părți sau toată cota de leasing (rata de leasing) dacă prin contract nu se identifică partea de beneficiu. Ori, din interpretarea coroborată a acestor dispoziții legate rezultă obligativitatea reclamantei de a evidenția plățile și impozitul pe redevență iar la acordarea prelungirii termenului de încheiere a operațiunii de admitere

temporara cu exonerare de plata a drepturilor de import nu era necesara verificarea acestor chestiuni intrucat facilitatea respectiva era acordata in beneficiul societatii si nu pentru a se prevala de aceasta in incalcarea conditiilor impuse de regimul vamal suspensiv.

In consecinta raportat la concluziile raportului de expertiza instanta constata ca lipsa in contabilitate a oricaror evidente legate de plata ratelor de leasing sau a impozitului pe redeventa pentru contractele nr ... si respectiv nr . precum si a celorlalte rate aferente contractului nr ... cu exceptia primei rate dovedesc faptul ca reclamanta nu s-a comportat in speta ca si utilizatorul tipic dintr-un contract de leasing, aceasta deoarece conform art 25 din Codul fiscal in cazul leasing-ului operational locatarul are dreptul la deducerea chiriei adica a ratei de leasing astfel incat aceasta reprezentand o cheltuiala deductibila fiscal se impunea evidentierea contabila a acesteia.Ori, se observa ca reclamanta a procedat conform acestor dispozitii in ceea ce priveste prima rata din contractul nr 11/2006 dar nu are nici o justificare pentru care nu a aplicat aceleasi dispozitii si in privinta celorlalte rate de leasing aferente contractului nr 11/2006 precum si in cazul contractului nr 12 si 13/2006.

La aceasta constatare se adauga cea legata de calitatea finantatorului.Astfel, potrivit art. 3 a1.1 dn OG 51/97 calitatea de finantator o poate avea numai o societate de leasing, persoana juridica romana sau straina.In speta finantatorul din contractele supuse controlului a prezentat o declaratie pe proprie raspundere potrivit careia are in mod legal calitatea de locator de leasing(finantator).Raportat la aceasta declaratie existenta la fila 23 instanta retine pe de o parte ca declaratia nu face referire la calitatea sa de societate de leasing asa cum prevede OG 51/97 iar pe de alta parte sustinerea aceleasi societati potrivit careia in dreptul american nu sunt cerute alte forme legale pentru a avea aceasta calitate, nu este suficienta in conditiile in care trebuia sa faca si dovada continutului normei juridice din dreptul aplicabil statului in care isi are sediul si potrivit caruia simpla declaratie pe proprie raspundere atrage dobandirea calitatii de societate de leasing.Potrivit art. 7 din L 105/2002 partea care invoca o lege straina va fi obligata a face dovada continutului ei astfel incat in speta si norma juridica poate constitui obiect al probei.

Retinand astfel in final ca reclamanta nu a facut dovada calitatii partenerului strain de societate de leasing in sensul art.3 din OG 51/97 coroborat cu faptul ca aceasta nu a inregistrat in contabilitate ratele de leasing aferente si nici platile efectuate de catre finantator iar pe de alta parte nu a evidenciat impozitul pe redeventa potrivit art. 25 din OG SI/97 toate aceste caracteristici fiind de esenta contractului de leasing astfel cum este el definit de art 1 a1.1 si art 2 lit f din OG 51/2007 , instanta concluzioneaza in sensul mentinerii actelor fiscale intocmite respectiv a PV nr ... si a Deciziei nr ... emise de DRAOV Tmisoara precum si a Deciziei nr.. emisa de DGFP Timis si a legalitatii stabilirii diferentelor de drepturi vamale aferente.,astfel incat va respinge actiunea reclamantei pentru anularea acestor acte fiscale ca neintemeiata.

PENTRU ACESTE MOTIVE IN NUMELE LEGII HOTARASTE

Respinge actiunea formulata de reclamanta SC"R ,... cu sediul in T in contradictoriu cu parații A.N.V.- D.R.V. Timișoara, și DGFP Timis
Definitiva.

Cu recurs in 15 zile de la comunicare.

PronunTlată în ședinna publică de la ..

