

DECIZIA nr. -/2008

privind solutionarea contestatiei formulata de
S.C. X S.A. cu sediul in
Loc.Sf.Gheorghe, str. -- , nr. -- , jud. Covasna,
inregistrata la D.G.F.P. Covasna sub nr. -/2008.

Directia Generala a Finantelor Publice Covasna a fost sesizata de Administratia Finantelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii jud. Covasna prin adresa nr. -/2008, inregistrata la D.G.F.P. Covasna sub nr. -/2008, asupra contestatiei formulate de S.C. X S.A, inregistrat la Administratia Finantelor Publice pentru Contribuabili Mijlocii jud. Covasna sub nr. -/2008.

Obiectul contestatiei il constituie Raportul de inspectie fiscala nr. -/2008 si Decizia de impunere nr. -/2008, in suma de ?? lei, din care societatea isi insuseste suma de ?? lei si contesta suma de ?? lei dupa cum urmeaza:

- ?? lei reprezentand TVA suplimentar si majorari de intarziere
- ?? lei reprezentand impozit pe profit suplimentar
- ?? lei reprezentand majorari de intarziere la impozitul pe profit

Constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 alin. (1) si alin. (3), art. 206, art. 207 alin. (1) si art. 209 alin. (1) lit. a) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, D.G.F.P. Covasna este investita, prin Compartimentul de solutionare a contestatiilor, sa solutioneze pe fond contestatia.

I. Prin contestatia formulata de S.C. X S.A, se cere anulara partiala a Deciziei de impunere nr. -/2008 si a Raportului de inspectie fiscala nr. -/2008.

In motivarea contestatiei, contestatoarea arata faptul ca sumele contestate se refera la operatiunea de asimilare fortata de catre organul fiscal a avansurilor pentru achizitie marfa acordate furnizorului S.C. Y S.A. in categoria imprumuturilor acordate unor persoane afiliate, operatiune reglementata expres de punctul 38 din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal.

Contestatoarea arata faptul ca imprumul presupune operatiunea de a da o anumita suma de bani pentru o perioada de timp, suma care urmeaza a fi restituita impreuna cu dobanda aferenta. In speta de fata scopul urmarit de cele doua parti contractante nu este restituirea sumei, ci aprovizionarea cu marfa pentru derularea contractului de vanzare-cumparare. Organul de control analizeaza trunchiat

contractul de vanzare-cumparare nr. -/2006, incheiat intre S.C. X S.A si S.C. Y S.A. mentionand ca in contract nu se specifica ca modalitate de plata, plata in avans a marfurilor livrate. In realitate la contractul -/2006 exista Actul Adicional la Contractul Cadru de Vanzare Cumparare nr. -/2006 prin care se conditioneaza livrarea marfurilor de plata unui avans in valoare minima egala cu vanzarile estimate pe minim ?? luni.

Asimilarea de catre organul de control a avansului achizitie marfa cu imprumuturi intre persoane afiliate in temeiul art.11 alin.2 din Legea 571/2003 coroborat cu pct.38 din HG 44 privind normele metodologice de aplicare a Codului Fiscal nu poate fi facuta in raport de documentele existente:

- contract de vanzare-cumparare
- act aditional la contract prin care se stipuleaza plata in avans
- facturi de avans prin care s-au inregistrat in evidenta contabila tranzactiile.

Conform prevederilor Codului Fiscal 571/2003 la art.134, alin. 2 lit.b, se defineste avansul astfel: Avansurile reprezinta plata partiala sau integrala a contravalorii bunurilor si serviciilor, efectuata inainte de data livrarii sau prestarii acestora.

Iar imprumul de consumatie este raportul juridic prin care o persoana (imprumutator) transmite in proprietatea unei alte persoanei (imprumutat) o cantitate de bunuri fungibile si consumptibile, pentru a le utiliza, cu obligatia pentru imprumutat de a restitui la scadenta o cantitate egala de lucruri de acelasi gen si calitate , fiind reglementat de art.1576 Cod Civil.

Fata de cele aratate mai sus se sustine ca organul de control a incadrat in mod eronat operatiunea ca fiind imprumut si se cere anulara partiala a Deciziei de impunere nr. -/2008 si a Raportului de inspectie fiscala nr. -/2008.

II. Organele fiscale ale Administratiei Finantelor Publice Mijlocii jud. Covasna au efectuat o inspectie generala la S.C. X S.A. si au constatat ca in perioada 2006 - 2008, S.C. X S.A., a inregistrat in evidenta contabila pe conturile - - respectiv pe -- , valoarea aferenta facturilor pe care este mentionat "avans marfa", emise de catre S.C. Y S.A., si care au fost achitate la data facturarii.

In timpul inspectiei fiscale s-a luat o nota explicativa, dl Z, administratorului societatii, prin care declara urmatoarele: avansurile facturate de catre S.C. Y S.A. catre S.C. X S.A., reprezinta "avans marfa", documentul care poate fi pus la dispozitie din care sa rezulte ca aceste viramente bancare catre S.C. Y S.A. sunt avansuri, este contractul comercial nr. -/2006, iar hotararea de a se vira in continuare catre S.C. Y S.A., contravaloarea facturilor ce reprezentau "avans marfa" concomitent cu facturile de marfa care era si livrata, a fost luata de catre consiliul de administratie a S.C. X S.A. impreuna cu conducerea S.C. Y S.A.

In contractul comercial nr. -/2006, nu este mentionat acordarea de avansuri, din contra la art. -- , cap. -- , din contract livrarea de marfa se face in urma unei comenzi ferme, iar plata se face ulterior documentelor de insotire a marfii vandute si nu in avans. Pe facturile emise pentru marfa livrata nu s-a mentionat storno avans marfa, facturile fiind achitate integral.

Avand in vedere ca S.C. X S.A. si S.C. Y S.A., sunt persoane afiliate, iar marfa pentru care s-au achitat avansuri nu a fost livrata de catre furnizor, din punct de vedere fiscal se trateaza "acord imprumut" intre persoane afiliate in conformitate cu prevederile art.11 alin.2 din Legea 571/2003R privind Codul Fiscal coraborata cu prevederile punctului 38 din H.G. 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Codului Fiscal.

Fata de cele mentionate se considera ca aceste facturi nu reprezinta avans marfa ci un imprumut. Sumele care au fost virate catre S.C. Y S.A., aferente facturilor de avans marfa din perioada 2006 - 2008, in conformitate cu prevederile art.11 alin.2 din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal in coroborare cu pct.38 din H.G. 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Codului Fiscal s-a calculat venit din dobanda in suma de ?? lei pana la data de 2008, la care s-a calculat un impozit pe profit aferent in suma de ?? lei, aplicand o dobanda de ?? % pe an (dobanda ??% - ??% si ??% comision de administrare), suma la care s-au calculat majorari de intarziere aferente impozitului pe profit stabilit suplimentar.

In perioada 2006 - 2008, S.C. X S.A., a inregistrat in evidenta contabila si a dedus TVA aferent facturilor ce reprezinta avans marfa emise de catre S.C. Y S.A. , care au fost achitate la data facturarii. Avand in vedere cele mentionate la tratarea impozitului pe profit, ca S.C. X S.A. si S.C. Y S.A., sunt persoane afiliate, si marfa pentru care s-au achitat avansuri nu a fost livrata de catre furnizor, din punct de vedere fiscal se trateaza "acord imprumut" intre persoane afiliate in conformitate cu prevederile art. 11 alin. 2 din Legea 571/2003R privind Codul Fiscal coraborata cu prevederile punctului 38 din HG 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Codului Fiscal. Fata de cele mentionate se considera ca aceste facturi nu reprezinta avans marfa ci un imprumut. Astfel in conformitate cu prevederile art. 145, alint 2 din Legea 571/2003R privind Codul Fiscal "Orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate utilizarii in folosul urmatoarelor operatiuni: a). opratiuni impozabile ... ", TVA aferent acestor avansuri nu este deductibil din punct de vedere fiscal, stabilindu-se TVA suplimentara in suma de ?? lei, la care, s-au calculat majorari de intarziere aferente TVA stabilit suplimentar pana la data de 2007.

Referitor la analiza contractului comercial nr. -/2006, in care nu este mentionat acordarea de avansuri, si neluarea in considerare a actului aditional la Contractul cadru nr. -/2006, se considera ca acesta a fost incheiat ulterior verificarilor, pe faptul ca odata cu semnarea Notei explicative si a Declaratiei pe proprie raspundere se recunoaste ca a fost pusa la dispozitie toate actele si documentele relevante pentru finalizarea verificarilor.

III. Avand in vedere actele si documentele dosarului cauzei, motivele invocate de contestatoare si prevederile actelor normative in vigoare, se retin urmatoarele :

Organele fiscale ale Administratiei Finantelor Publice Mijlocii jud. Covasna in urma efectuarii inspectie generale la S.C. X S.A. au constatat ca in perioada 2006 - 2008, S.C. X S.A., a inregistrat in evidenta contabila pe conturile -- respectiv pe - , valoarea aferenta facturilor pe care este mentionat "avans marfa", emise de catre

S.C. Y S.A., si care au fost achitate la data facturarii, totodata S.C. X SA, a inregistrat in evidenta contabila si a dedus TVA aferent facturilor ce reprezinta avans marfa emise de catre S.C. Y S.A., care au fost achitate la data facturarii.

In timpul inspectiei fiscale s-a luat o nota explicativa, dl Z, administratorului societatii, prin care declara urmatoarele: avansurile facturate de catre S.C. Y S.A. catre S.C. X S.A., reprezinta "avans marfa", documentul care poate fi pus la dispozitie din care sa rezulte ca aceste viramente bancare catre S.C. Y S.A. sunt avansuri, este contractul comercial nr. -/2006, iar hotararea de a se vira in continuare catre S.C. Y S.A., contravaloarea facturilor ce reprezentau "avans marfa" concomitent cu facturile de marfa care era si livrata, a fost luata de catre consiliul de administratie a S.C. X S.A. impreuna cu conducerea S.C. Y S.A., de retinut ca unele persoane din conducerea societatii S.C. Y S.A sunt prezenti si in conducerea S.C. X S.A. si din acest fapt rezulta ca cele doua societati sunt persoane afiliate. In consecinta din punct de vedere fiscal tranzactia mentionata a fost tratata "acord imprumut" intre persoane afiliate in conformitate cu prevederile art. 11 alin. 2 din Legea 571/2003R privind Codul Fiscal coraborata cu prevederile punctului 38 din HG 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Codului Fiscal. Fata de cele mentionate s-a considerat ca aceste facturi nu au reprezentat avans marfa ci un imprumut.

Referitor la analiza contractului comercial nr. -/2006, in care nu este mentionat acordarea de avansuri, si neluarea in considerare a actului aditional la Contractul cadru nr. -/2006, se considera ca acesta a fost incheiata ulterior verificarilor, deoarece odata cu semnarea Notei explicative si a Declaratiei pe proprie raspundere se recunoaste ca a fost pusa la dispozitie toate actele si documentele relevante pentru finalizarea verificarilor.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul art. 209 alin. (1) lit. a), art. 210 si art. 216 alin. 1 din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se

DECIDE :

Respingerea contestatia formulata de S.C. X S.A. cu sediul in Loc.Sf.Gheorghe, str. -- , nr. -- , jud. Covasna, impotriva Deciziei de impunere nr. -/2008 si a Raportului de inspectie fiscala nr. -/2008 ca neintemeiata.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi atacata in termen de 30 de zile de la comunicare la Tribunalul Covasna.

DIRECTOR EXECUTIV,