

Dosar nr. .

ROMÂNIA
TRIBUNALUL COVASNA
SENTINȚA CIVILĂ NR.

Ședința publică din
PREȘEDINTE:
GREFIER :

Pe rol fiind pronunțarea asupra acțiunii în contencios administrativ, formulată de reclamanta SC SA Sf.Gheorghe, în contradictoriu cu pârâta ADMINISTRAȚIA FINANTELOR PUBLICE PENTRU CONTRIBUABILI MIJLOCII JUD.COVASNA și DIRECȚIA GENERALĂ A FINANTELOR PUBLICE COVASNA, pentru anularea deciziei nr. și a actelor subsecvente.

La apelul nominal făcut în ședință publică se constată lipsa părților.

S-a făcut referatul cauzei, după care după care instanța constată că dezbaterile asupra fondului au avut loc în ședința publică din data de consemnate în încheierea de ședință din acea dată, parte integrantă din prezenta hotărâre când instanța, având nevoie de timp pentru a delibera, a amânat pronunțarea pentru data de , respectiv pentru data de astăzi.

TRIBUNALUL

Constata ca prin cererea inregistrata la data de sub nr reclamanta SC SA a chemat in judecata pe parata ADMINISTRATIA FINANTELOR PUBLICE PENTRU CONTRIBUABILI MIJLOCII COVASNA, solicitand instantei sa dispuna urmatoarele:

-anularea Deciziei cu nr emisa de DGFP Covasna in solutionarea contestatiei administrative promovate de societate impotriva actelor de impunere;

-anularea partiala a Deciziilor de impunere nr emise de AFPCM Covasna, precum si a tuturor actelor de executare a respectivelor decizii, inclusiv a titlului executoriu nr

-anularea Deciziei cu nr emisa de AFPCM Covasna si care are ca obiect calcularea majorarilor de intarziere fata de creantele fiscale cuprinse in actele de impunere sus mentionate.

La primul termen de judecata reclamanta prin avocat a formulat cerere de intregire a cadrului procesual prin introducerea in cauza si a paratei DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE COVASNA, emitenta Deciziei cu nr prin care s-a solutionat contestatia administrativa formulata de societate.

In motivarea cererii formulate reclamanta arata ca, in fapt, la data de _____ in urma unei inspectii fiscale desfasurate de parata AFPCM Covasna la sediul societatii, au fost emise Deciziile de impunere nr _____ in baza carora s-a calculat TVA de platit in plus si totodata s-a constatat in sarcina reclamantei o serie de obligatii fiscale insumand _____ lei. Din aceasta creanta fiscala, reclamanta recunoaste doar o parte, contestand urmatoarele sume: _____ impozit pe profit (venituri din alte surse-dobanzi), _____ majorari de intarziere. Organul de control fiscal a retinut ca o serie de operatiuni efectuate de societate, constand in acordarea de avansuri pentru achizitie marfa furnizorului SC _____ SRL, reprezinta de fapt imprumuturi acordate unor persoane afiliate, operatiune reglementata de art 38 din Normele Metodologice de aplicare a Codului fiscal. Drept consecinta, s-a stabilit un impozit pe venituri din alte surse in suma de _____ lei plus majorari de intarziere, cat si TVA suplimentar in suma de _____ lei.

Reclamanta sustine ca cele doua institutii, imprumutul si avansul nu pot fi confundate. In contul sumelor platite catre _____ SRL societatea reclamanta a primit marfuri si nicidecum sumele de bani avansate plus dobanzi. Apoi, in contabilitatea societatii nu figureaza nici o creanta fata de _____ cu titlu de imprumut. Mai mult decat atat, reclamanta a convenit cu SC _____ SRL, in actul aditional la contractul cadru de vanzare-cumparare nr _____ ca plata pentru marfa livrata sa fie efectuata in avans de catre cumparator (in speta reclamanta), in quantumul vanzarilor medii pe minim 2 luni, urmand ca apoi, la sfarsitul fiecarei luni sa se efectueze regularizarile in functie de livrarile efective si avansul platit. In baza facturilor de avans _____ vira la bugetul statului TVA-ul aferent si prin urmare, faptul ca cele doua persoane juridice sunt afiliate nu poate ridica nici o banuiala cum ca aceasta operatiune este menita a diminua baza impozabila.

Reclamanta arata ca argumentele paratei referitoare la faptul ca marfurile nu ar fi fost livrate de catre _____ ori ca avansurile nu ar fi fost deduse, sunt neintemeiate. Respectivul sustineri sunt contrazise de facturile fiscale emise de _____ din notele contabile ale societatii si din facturile de stornare care se intocmeau la sfarsitul fiecarei luni (toate aceste documente fiind depuse la dosar sustine reclamanta). Apoi, parata nu recunoaste actul aditional la contractul de vanzare cumparare incheiat intre cele doua societati atata vreme cat respectivul in scris nu a fost prezentat la data efectuarii controlului. In legatura cu aceasta, reclamanta arata ca, dat fiind principiul libertatii probelor in materie comerciala, atata vreme cat partile au executat intocmai prevederile actului aditional, exista conventia contractantilor in acest sens, indiferent de materializarea acestei vointe intr-un act scris.

In ceea ce priveste Decizia cu nr _____ prin aceasta s-au calculat initial majorari de intarziere pentru TVA aferent facturilor de avans, in total _____ lei, pentru lunile _____. Ulterior perioadei controlate, organul fiscal a revenit asupra deciziei initiale, calculand majorari de

intarziere in valoare de lei asupra unor sume reprezentand TVA de recuperate pe perioada In cadrul aceleiasi decizii, organul fiscal a calculat impozit pe profit in afara reglementarilor Codului fiscal si fara a tine cont ca societatea a inregistrat pierdere din exploatare in anul fiscal lei. Chiar daca s-ar fi asimilat avansul pentru aprovizionare cu un imprumut, prin calculul impozitului pe profit, tot nu s-ar fi ajuns la impozit pe profit de plata, ci numai s-ar fi diminuat pierderea totala de la sfarsitul exercitiului financiar.

In drept, au fost invocate prevederile art 1576 si urm. C civ, HG nr 44/2004-art 69.

Paratele au formulat intampinare invocand in aparare urmatoarele exceptii: aceea a inadmisibilitatii pretentiei avand ca obiect anularea titlului executoriu nr in cadrul unei actiuni de contencios administrativ, pentru aceasta pretentie reclamanta avand deschisa calea contestatiei la executare silita. De asemenea, paratele au invocat exceptia inadmisibilitatii formularii pretentiei de anulare a Deciziei cu nr direct in instanta, atata vreme cat reclamanta nu a contestat pe cale administrativa respectiva decizie.

Pe fond paratele au solicitat respingerea cererii reclamantei si mentinerea actelor de impunere ca fiind legale si temeinice. Se arata ca organul de control a constatat inregistrarea in evidenta contabila a societatii facturi pe care se mentiona: "avans marfa", a caror valoare era achitata la data facturarii. Verificand insa continutul contractului comercial nr invocat de societatea reclamanta, organul de control a constatat ca in acesta nu este stipulate acordarea de avansuri, ci din contra, la art.1 cap II se prevede clar: "livrarea de marfa se face in urma unei comenzi ferme, iar plata se face ulterior documentelor de insotire a mărții si nu in avans". De altfel s-a constatat ca pe facturile emise "pentru marfa livrata" nu s-a mentionat storno avans marfa si aceste facturi, cat si cele "pentru avans marfa" fiind achitate integral. Apoi, s-a constatat ca cele doua societati sunt personae afiliate, iar marfa pentru care s-au achitat avansuri nu a fost in fapt livrata de catre furnizor, astfel incat, din punct de vedere fiscal respectivele plati se trateaza ca "acord imprumut" intre persoane afiliate in conformitate cu prevederile art 11 alin 2 din Legea nr 571/2003 si ale pct 38 din HG nr 44/2004. Ca urmare, in mod corect organul de impunere a retinut ca facturile a caror valoare a fost achitata de reclamanta nu reprezinta avans marfa, ci un imprumut. Ca urmare, pe perioada

2008, in baza acelor facturi s-a calculat venit din dobanda in suma de lei, la care s-a calculat impozit pe profit aferent, in valoare de lei cu majorari de intarziere de lei. De asemenea, s-a retinut ca TVA aferent respectivelor facturi nu este deductibil din punct de vedere fiscal, ca urmare s-a stabilit TVA suplimentar de plata in valoare de lei, aferent caruia au fost calculate majorari de intarziere de lei. Fata de toate aceste considerente, paratele

apreciaza ca actele de impunere emise in sarcina societatii reclamante sunt legale si temeinice, motiv pentru care prezenta actiune se impune a fi respinsa.

In conformitate cu prevederile art 137 alin 1 Cpc, la termenul de judecata din data de _____ instanta a pus in discutia partilor exceptiile de inadmisibilitate invocate in cuprinsul intampinarii si **s-a pronuntat asupra acestora, conform celor aratate in cuprinsul incheierii de sedinta de la respectivul termen de judecata .**

In probatiune, s-au depus la dosarul cauzei inscrisuri. Reclamanta, prin avocat, a pecizat ca nu contesta modalitatea de calcul a sumelor ce i-au fost imputate, ca urmare nu a solicitat administrarea probei cu expertiza tehnica fiscala.

Examinand actele si lucrarile dosarului, instanta retine urmatoarele: in fapt, in urma inspectiei generale efectuate de inspectorii de specialitate din cadrul AFPCM Covasna, la sediul societatii reclamante, si care a avut ca obiect activitatea societatii pe perioada _____ s-au constatat si s-au imputat persoanei juridice controlate, sume suplimentare de plata catre bugetul statului.

Din aceste debite, reclamanta contesta in cadrul prezentului litigiu cele rezultate din verificarea perioadei _____ si care au ca obiect inregistrările efectuate de contribuabil in evidenta contabila la _____ a unor facturi fiscale "avans marfa" emise catre SC _____ valoarea lor fiind achitata la data facturarii.

Pentru a aprecia asupra naturii juridice a sumelor rezultate din cuprinsul respectivelor facturi fiscale, daca acestea reprezinta intr-adevar "avans marfa" ori daca ele sunt in fapt "imprumuturi", instanta retine urmatoarele: intre reclamanta, in calitate de cumparator, si SC _____ SA, vanzator, a fost incheiat contractul de vanzare-cumparare comerciala nr _____

termenele si modalitatile de plata a pretului vanzarii de catre cumparator fiind reglementate de parti in art 8 din contract.

Prin actul aditional la acest contract, act semnat la data de _____ partile au adus modificari art. 8 din conventia lor, stabilind urmatoarele : "pentru aprovizionarea stocului de marfa necesar lunar cat si pentru garantia platii, cumparatorul (in speta reclamanta) va constitui un avans in valoare minima egala cu vanzarile estimate pe minim 2 luni".

Paratele nu recunosc insa acest act aditional, sustinand ca atata vreme cat el nu a fost prezentat la data efectuării controlului, este posibil a fi perfectat "pro cauza" ulterior.

Din actele contabile depuse la dosar de catre societatea reclamanta (filele _____ rezulta insa ca societatea facea lunar deconturi avans marfa, sumele respective fiind inregistrate contabil in contul "4091" (cont avans)- _____ acestei operatiuni fiindu-i corespondenta cea de diminuare a contului pasiv (401-furnizori, _____ realizandu-se astfel descarcarea obligatiilor catre furnizori.

De asemenea, operatiunea deducerii sumelor platite in avans catre vanzatorul SC ; SRL rezulta si din facturile de stornare depuse la dosarul cauzei de catre societatea reclamanta, facturi care se intocmeau separat, la sfarsitul fiecarei luni

In plus, reclamanta a depus facturi fiscale care atesta livrarea marfurilor platite de catre furnizorul

Toate aceste dovezi coroborate contureaza natura juridica a sumelor platite de societatea reclamanta catre SC SRL (sume ce au facut obiectul controlului organelor de impunere), ca fiind aceea de "avans achizitie marfa", plata partiala realizata de catre cumparator, a contravalorii bunurilor livrate catre societate de catre SC SRL (vanzator).

Respectivele sume de bani nu reprezinta "imprumut", in speta nefiind aplicabile prevederile art.38 din Normele Metodologice de Aplicare a Codului Fiscal, cata vreme intre cele doua societati nu a existat nici o conventie in acest sens, conventie care sa cuprinda elementele prevazute de articolul din Norme sus mentionat: conditiile de creditare, termenul imprumutului, destinatia acestuia, dobanda, s.a.

Avand in vedere aceste considerente, instanta apreciaza argumentele invocate de reclamanta in sustinerea prezentei cereri ca fiind intemeiate.

In consecinta, instanta va admite in parte actiunea si va dispune, in temeiul art 18 alin 1 din Legea nr 554/2004 anulara Deciziei nr emisa de DGFP Covasna, anulara partiala a Deciziei cu nr emisa de AFPCM Covasna in ceea ce priveste obligatia impusa societatii reclamante de plata a urmatoarelor sume: lei reprezentand TVA, lei reprezentand impozit pe profit; lei reprezentand majorari de intarziere; anulara in parte a Deciziei cu nr emisa de AFPCM Covasna in ceea ce priveste obligatia impusa societatii reclamante de plata a majorarilor de intarziere calculate pana la data de pentru TVA in suma de lei si impozit pe profit in suma de lei.

Instanta va respinge pretentia avand ca obiect anulara Deciziei cu nr emisa de AFPCM Covasna, sumele cuprinse in acest act de impunere reprezentand contributi de asigurari sociale si impozit pe venituri din salarii (taxe ce nu sunt aferente sumelor achitate de societate cu titlu de avans marfa).

Ca urmare a admiterii exceptiei de inadmisibilitate (a se vedea cuprinsul incheierii din data de) instanta va respinge pretentia avand ca obiect anulara titlului executoriu nr

In temeiul art 274 Cpc, retinand culpa procesuala a paratelor in prezenta cauza, instanta va dispune obligarea acestora la plata catre reclamanta a sumei de , cheltuieli de judecata (taxa judiciara de timbru, timbru judiciar si onorariu de avocat).

**PENTRU ACESTE MOTIVE
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE**

Anuleaza Decizia nr _____ emisa de DGFP Covasna.
Anuleaza partial Decizia cu nr _____ emisa de AFPCM Covasna
in ceea ce priveste obligatia impusa societatii reclamante de plata a urmatoarelor
sume: _____ lei reprezentand TVA, _____ lei reprezentand impozit pe profit;
_____ lei reprezentand majorari de intarziere.

Respinge pretentia avand ca obiect anularea Deciziei cu nr
emisa de AFPCM Covasna.

Respinge pretentia avand ca obiect anularea titlului executoriu nr _____

Anuleaza in parte Decizia cu nr _____ emisa de AFPCM
Covasna in ceea ce priveste obligatia impusa societatii reclamante de plata a
majorarilor de intarziere calculate pana la data de _____ pentru TVA in
suma de _____ lei si impozit pe profit in suma de _____

Respinge pretentia de anulare in totalitate a Deciziei cu nr _____

Obliga paratele sa plateasca reclamantei suma de _____ lei cheltuieli de
judecta.

Cu drept de recurs in termen de _____ zile de la comunicare.

Pronuntata in sedinta publica azi,

PRESEDINTE

GREFIER