

RECURSO QUEJA N° 1 - FUNARG SRL C/ DIRECCION GENERAL IMPOSITIVA s/  
recurso directo de organismo externo.



**Ministerio Público**  
**Procuración General de la Nación**

S u p r e m a      C o r t e :

- I -

A fojas 8 y siguientes del expediente de queja (conf. sitio [www.csjn.gov.ar](http://www.csjn.gov.ar) -consulta de causas en trámite- fojas 2/62, al que corresponderán las siguientes citas), obra copia de la sentencia de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, Sala II, que hizo lugar al recurso de apelación de Fungarg S.A. y, en consecuencia, revocó la sentencia del Tribunal Fiscal de la Nación (TFN) que había confirmado las resoluciones 256/2008 y 80/2010 de la División Revisión y Recursos II de la Dirección Regional Microcentro de la A.F.I.P.-D.G.I.

Por esos actos administrativos se había determinado de oficio la obligación tributaria de la actora en el Impuesto a las Ganancias por los períodos fiscales 2002 a 2006, al impugnar la deducción de las diferencias de cambio provenientes de los préstamos en moneda extranjera aplicados por la actora a la compra de las acciones de Parque Ceremonial Privado S.A. y Del Lugar S.A. a Pastoral S.A. y Stewart Global Services Inc. concertadas en el año 1998 por Stewart Argentina SRL (que luego de la fusión que se realizó con las sociedades adquiridas e instrumentada en el año 2003, es Funarg S.A.), al entender que tales diferencias de cambio no resultaban deducibles en el impuesto a las ganancias por vincularse con la obtención de

dividendos que revisten la calidad de ganancia no computable para la determinación de la ganancia neta sujeta impuesto.

Para así decidir, la cámara señaló que:

a) de las constancias de la causa surge que los pasivos de que se trata fueron contraídos por la actora para explotar los activos que conformaban el patrimonio de las empresas adquiridas, aplicándose al desarrollo de la actividad prevista en el objeto social de Funarg S.A.: dedicarse por cuenta propia o de terceros o asociado con terceros a actividades comerciales consistentes en la explotación en todas sus formas de prestación de servicios fúnebres y velatorios, así como a la comercialización de todos tipo de bienes que se relacionen con lo anterior y se encuentra habilitada también a realizar actividades de inversión y administración mediante la constitución, adquisición o participación en otras sociedades cualquiera sea su objeto o razón social, mediante las aportes de capitales propios o tomados en préstamo, así como la administración de otras sociedades constituidas o por constituirse;

b) la adquisición de Parque Ceremonial Privado S.A. y Del Lugar S.A. fue un proceso de "compra apalancada" o "*leveraged buyout*", por el que se permite adquirir una empresa con un desembolso mínimo de fondos, utilizando el propio flujo de fondos que se adquiere como garantía de pago del préstamo contraído para financiar la compra.

c) el principio general relativo a la deducibilidad de los gastos aparece establecido en el art. 17 de la ley de impuesto a las ganancias.



***Ministerio Público***  
***Procuración General de la Nación***

d) la actora en una sociedad de capital, es decir, de las contempladas en el art. 69 de la ley del gravamen y sus ganancias están alcanzadas por el art. 2°, inc. 2), de la referida norma.

e) el art. 80 de la ley de impuesto a las ganancias establece que los gastos cuya deducción se autoriza son los efectuados para obtener, mantener y conservar las ganancias gravadas por el impuesto.

f) de los contratos de compraventa como de los estados contables acompañados en la causa surge que la actividad principal, tanto de la actora como de las sociedades adquiridas, era el desarrollo de la actividad funeraria o de actividades vinculadas con cementerios y no, como lo sostuvo el Fisco y la resolución del TFN, la de "inversionista".

g) la operatoria realizada por la actora resultó habitual de su giro comercial y los gastos de financiación en los que incurrió son inherentes a su negocio, conforme lo previsto en el art. 87 inc. a), de la ley del impuesto a las ganancias y, por lo tanto, al ser gastos efectuados en miras al cumplimiento del objeto social y necesarios para obtener, mantener y conservar la fuente de ganancias (en este caso deducción de intereses y diferencias de cambio originadas en pasivos), son deducibles del balance fiscal de la firma -cfr. art. 81, inc. a), de la ley del gravamen-.

h) no corresponde la aplicación de la multa tipificada en el art. 45 de la Ley de Procedimientos Tributarios en tanto se revoca el fondo del asunto.

e) las costas deben imponerse conforme el principio objetivo de la derrota, por lo que deben ser soportadas en ambas instancias por el Fisco que resulto vencido.

- II -

Disconforme con tal pronunciamiento, la AFIP dedujo el 16 de julio de 2020 recurso extraordinario, cuya denegación el 15 de septiembre de 2020 dio origen a la queja en examen.

En primer término, la recurrente aduce que la sentencia apelada resulta arbitraria pues prescindió de los hechos de la causa y de los antecedentes administrativos agregados al expediente.

Detalla que las pruebas invocadas por los tribunales de las instancias anteriores no acreditaban el cumplimiento de los requisitos que exige la ley del impuesto a las ganancias para que la deducción sea procedente.

Afirma que la sociedad debió probar de manera indubitable que el pasivo contraído tuvo por objeto financiar una fuente productora de ganancias gravadas, cuestión que, a su juicio, no se observa en el presente caso.

Puntualiza que la deducción realizada por Funarg S.A. resulta improcedente de conformidad con lo preceptuado en el art. 64 de la LIG, al tratarse de gastos vinculados a rentas no computables en la gabela mencionada.

Así indica que los dividendos derivados de acciones, conforme el artículo consignado *ut supra*, no se consideran



**Ministerio Público**  
**Procuración General de la Nación**

computables a los efectos de la determinación de la ganancia neta, por lo cual los gastos vinculados a la obtención de esos dividendos tampoco pueden ser deducidos.

Señala que la aplicación del principio de universalidad del pasivo no ha sido el punto neurálgico del ajuste, sino que los gastos deducidos no corresponden a la obtención de rentas gravadas y, por lo tanto, no pueden ser deducidos a los efectos impositivos.

Agrega que para que el gasto sea deducible debe contener tres características: a) causalidad, es decir, vinculación con la renta gravada para su obtención, mantenimiento y conservación; b) legalidad; y c) verosimilitud, lo que implica que debe ser acorde a la estructura del contribuyente.

Consigna que en el *sub lite*, no existe la relación de causalidad explicada, pues la ganancia por dividendos obtenida por la empresa no es computable y, por lo tanto, el gasto vinculado a ella no resulta deducible.

- III -

A mi modo de ver, la cuestión aquí planteada resulta sustancialmente análoga a la que fue objeto de tratamiento en el dictamen del 17 de agosto del corriente año en la causa: CAF 33717/2017/1/RH1 "Recurso Queja N° 1 - IVAX Argentina S.A. c/ Dirección General Impositiva s/ recurso directo de organismo

externo", a cuyos fundamentos remito en razón de brevedad en cuanto fueren aplicables al sub judice.

- IV -

Por lo expuesto, opino que corresponde declarar parcialmente admisible el recurso extraordinario interpuesto por la AFIP y confirmar la sentencia apelada en cuanto fue materia de éste.

Buenos Aires, 28 de octubre de 2022.