

DECIZIA nr. 537/2015

privind soluționarea contestației formulate de

.X. O.O.D.

înregistrată la D.G.R.F.P. București sub nr. 46508/08.06.2015

Direcția Generală Regională a Finanțelor Publice București prin Serviciul soluționare contestații a fost sesizată de către Administrația Fiscală pentru Contribuabili Nerezidenți cu privire la contestația formulată de .X. O.O.D. – BG ..., cu sediul în X, str. X, nr. x, Bulgaria, formulată prin reprezentant .Y. C.V. cu sediul procesual ales pentru comunicarea actelor de procedură la X, str. X, nr. x.

Obiectul contestației, înregistrată la D.G.R.F.P.B. sub nr. x/06.04.2015, îl constituie decizia de rambursare a TVA pentru persoanele impozabile nestabilite în România, stabilite în alt stat membru al Uniunii Europene nr. .x./09.03.2015, comunicată prin poștă cu confirmare de primire în data de 16.03.2015, prin care s-a respins la rambursare TVA în sumă de **.x. lei** din suma totală solicitată de .x. lei.

Având în vedere dispozițiile art. 23 alin. (2) din Directiva 2008/9/CE din data de 12 februarie 2008 și constatând că, în speță, sunt întrunite condițiile prevăzute de art. 205 alin. (1), art. 206, art. 207 alin. (1) și art. 209 alin. (1) lit. b) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, D.G.R.F.P.B. este investită să soluționeze contestația formulată de societatea nerezidentă .X. O.O.D.

Procedura fiind îndeplinită s-a trecut la soluționarea pe fond a contestației.

I. Societatea precizează că dintr-o eroare tehnică, cererea de informații suplimentare nr. .x.A/14.01.2015 nu a ajuns la destinatar, fapt ce a determinat respingerea parțială a sumei solicitată.

Având în vedere că la contestația depusă societatea a anexat documentele solicitate de organele fiscale prin cerere, consideră că și-a îndeplinit condițiile legale pentru rambursarea de TVA în sumă de .x. lei aferentă pozițiilor 116-207 reprezentând taxe de drum și pod achiziționate pe teritoriul României, solicitând admiterea contestației.

II. Prin decizia de rambursare a TVA nr. .x./09.03.2015 organele de specialitate din cadrul Administrației Fiscale pentru Contribuabili Nerezidenți au respins la rambursare TVA în sumă de .x. lei, în baza art. 147² alin. (1) lit. a) din Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, urmare cererii de rambursare a taxei pe valoarea adăugată către persoanele impozabile nestabilite în România pentru trimestrul II 2014, înregistrată cu nr. .x./26.09.2014, cu numărul de referință BG..., depuse de .X. O.O.D. – Bulgaria, întrucât nu a prezentat documentele justificative în vederea stabilirii dreptului de deducere.

III. Față de constatările organelor fiscale, susținerile societății nerezidente, reglementările legale în vigoare pentru perioada analizată și documentele existente în dosarul cauzei se rețin următoarele:

Cauza supusă soluționării este dacă o persoană impozabilă nerezidentă, stabilită în alt stat membru al Uniunii Europene poate beneficia de rambursarea taxei pentru achiziții din România, în condițiile în care a depus în susținerea contestației documente noi neavute în vedere la efectuarea analizării documentare a cererii de rambursare, respectiv la emiterea deciziei de rambursare a TVA atacată, iar prin referatul cu

propuneri de soluționare a contestației organul fiscal propune admiterea contestației.

În fapt, societatea nerezidentă a solicitat D.G.R.F.P.B., prin cererea nr. .x./26.09.2014 cu numărul de referință BG..., rambursarea TVA în sumă de .x. lei pentru perioada 01.04.2014 – 30.06.2014, din care organul fiscal a respins la rambursare TVA în sumă de .x. lei, motivând că societatea nu a prezentat documentele justificative pentru pozițiile 116-207 înscrisă în cerere de rambursare în vederea stabilirii dreptului de deducere.

Societatea precizează că dintr-o eroare tehnică nu a primit cererea organelor fiscale cu privire la depunerea documentelor justificative, iar prin depunerea documentelor solicitate la contestație, consideră că și-a îndeplinit condițiile legale pentru rambursarea de TVA în sumă de .x. lei.

În drept, în conformitate cu dispozițiile art. 147² din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare și pct. 49 din Normele metodologice de aplicare aprobate prin HG nr. 44/2004:

Codul fiscal:

„Art. 147². - (1) **În condițiile stabilite prin norme:**

a) *persoana impozabilă nestabilă în România care este stabilită în alt stat membru, neînregistrată și care nu este obligată să se înregistreze în scopuri de TVA în România, poate beneficia de rambursarea taxei pe valoarea adăugată pentru importurilor și achizițiilor de bunuri/servicii, efectuate în România; [...]*”.

Norme metodologice:

„49. (1) În baza art. 147² alin. (1) lit. a) din Codul fiscal orice persoană impozabilă nestabilă în România, dar stabilită în alt stat membru poate beneficia de rambursarea taxei pe valoarea adăugată aferente importurilor și achizițiilor de bunuri/servicii efectuate în România. **Taxa pe valoarea adăugată se rambursează de către România, statul membru în care au fost achiziționate bunuri/servicii sau în care s-au efectuat importuri de bunuri, dacă persoana impozabilă respectivă îndeplinește cumulativ următoarele condiții:**

a) *pe parcursul perioadei de rambursare nu a avut în România sediul activității sale economice sau un sediu fix de la care să fi efectuat operațiuni economice sau, în lipsa unor astfel de sedii fixe, domiciliul sau reședința sa obișnuită;*

b) *pe parcursul perioadei de rambursare nu este înregistrată și nici nu este obligată să se înregistreze în scopuri de TVA în România conform art. 153 din Codul fiscal;*

c) *pe parcursul perioadei de rambursare nu a livrat bunuri și nu a prestat servicii considerate ca fiind livrate/prestate pe teritoriul României, cu excepția următoarelor operațiuni:*

1. *prestarea de servicii de transport și de servicii auxiliare acestora, scutite în temeiul art. 143 alin. (1) lit. c) - m), art. 144 alin. (1) lit. c) și art. 144¹ din Codul fiscal;*

2. *livrarea de bunuri și prestarea de servicii către o persoană care are obligația de a plăti TVA în conformitate cu art. 150 alin. (2) - (6) din Codul fiscal.*

(2) *Nu se rambursează:*

a) *taxa pe valoarea adăugată care, conform Codului fiscal, a fost facturată incorect;*

b) *taxa pe valoarea adăugată facturată pentru livrări de bunuri care sunt sau pot fi scutite în temeiul art. 143, 144 și 144¹ din Codul fiscal; [...]*

(3) *Se rambursează oricărei persoane impozabile nestabilite în România taxa pe valoarea adăugată aferentă achizițiilor de bunuri/servicii, inclusiv taxa*

aferentă importurilor, efectuate în România, în măsura în care bunurile și serviciile respective sunt utilizate pentru următoarele operațiuni:

a) operațiuni rezultate din activități economice pentru care locul livrării/prestării se consideră ca fiind în afara României, dacă taxa ar fi deductibilă, în cazul în care aceste operațiuni ar fi fost realizate în România;

b) operațiuni efectuate către o persoană care are obligația de a plăti TVA în conformitate cu art. 150 alin. (2) - (6) din Codul fiscal;

c) prestarea de servicii de transport și de servicii auxiliare acestora, scutite în temeiul art. 143 alin. (1) lit. c) - m), art. 144 alin. (1) lit. c) și art. 144¹ din Codul fiscal.

(4) Dreptul la rambursarea taxei aferente achizițiilor este determinat în temeiul prevederilor art. 145, 145¹ și 146 din Codul fiscal. [...]

(6) Pentru a obține o rambursare a TVA în România, persoana impozabilă care nu este stabilită în România adresează o cerere de rambursare pe cale electronică și o înainteaază statului membru în care este stabilită, prin intermediul portalului electronic pus la dispoziție de către statul membru respectiv.

(7) Cererea de rambursare conține următoarele informații:

a) numele și adresa completă ale solicitantului;

b) o adresă de contact pe cale electronică;

c) descrierea activității economice a solicitantului pentru care sunt achiziționate bunurile și serviciile;

d) perioada de rambursare acoperită de cerere;

e) o declarație din partea solicitantului că nu a livrat bunuri și nu a prestat servicii considerate ca fiind livrate/prestate pe teritoriul României pe parcursul perioadei de rambursare, cu excepția operațiunilor prevăzute la alin. (1) lit. c) pct. 1 și 2;

f) codul de înregistrare în scopuri de TVA sau codul de înregistrare fiscală al solicitantului;

g) datele contului bancar, inclusiv codurile IBAN și BIC.

(8) În afară de informațiile menționate la alin. (7), cererea de rambursare mai conține, pentru fiecare factură sau document de import, următoarele informații:

a) numele și adresa completă ale furnizorului sau prestatorului;

b) cu excepția importurilor, codul de înregistrare în scopuri de TVA al furnizorului sau prestatorului;

c) cu excepția importurilor, prefixul statului membru de rambursare în conformitate cu codul ISO 3166 - alfa 2, respectiv codul RO;

d) data și numărul facturii sau documentului de import;

e) baza impozabilă și cuantumul TVA, exprimate în lei;

f) cuantumul TVA deductibil, calculat în conformitate cu alin. (3), (4) și (5), exprimat în lei;

g) după caz, partea de TVA deductibilă calculată în conformitate cu alin. (5) și exprimată ca procent;

h) natura bunurilor și a serviciilor achiziționate, descrisă conform codurilor de la alin. (9). [...]

(15) Cererea de rambursare se referă la următoarele:

a) achiziții de bunuri sau servicii care au fost facturate în perioada de rambursare; [...]

(22) În cazul în care organul fiscal competent din România consideră că nu are toate informațiile relevante pentru a lua o decizie privind cererea de rambursare în totalitatea ei sau privind o parte a acesteia, poate cere, pe

cale electronică, informații suplimentare, inclusiv copii de pe documentele prevăzute la alin. (11) [...]

(23) Informațiile solicitate în temeiul alin. (22) trebuie furnizate în termen de o lună de la data la care solicitarea de informații suplimentare este primită de cel căruia îi este adresată.

(34) Prevederile alin. (1) - (33) transpun prevederile Directivei 2008/9/CE a Consiliului din 12 februarie 2008 de stabilire a normelor detaliate privind rambursarea taxei pe valoarea adăugată, prevăzută în Directiva 2006/112/CE, către persoane impozabile stabilite în alt stat membru decât statul membru de rambursare, publicată în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene L 44 din 20 februarie 2008, și ale Directivei 2010/66/UE a Consiliului din 14 octombrie 2010 de modificare a Directivei Consiliului 2008/9/CE de stabilire a normelor detaliate privind rambursarea taxei pe valoare adăugată, prevăzută în Directiva 2006/112/CE, către persoane impozabile stabilite în alt stat membru decât statul membru de rambursare, publicată în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene L 275 din 20 octombrie 2010.

De asemenea, conform art. 5 și art. 6 din Directiva a 9-a/CE din 12 februarie 2008 de stabilire a normelor detaliate privind rambursarea taxei pe valoare adăugată, prevăzută în Directiva 2006/112/CE:

„Art. 5. [...] Fără a aduce atingere articolului 6, în înțelesul prezentei directive, dreptul la o rambursare a taxei aferente intrărilor este determinat în temeiul Directivei 2006/112/CE, astfel cum se aplică în statul membru de rambursare.

Art. 6. Pentru a fi eligibilă pentru rambursare în statul membru de rambursare, o persoană impozabilă nestabilă în statul membru de rambursare trebuie să efectueze operațiuni care dau dreptul de deducere în statul membru în care este stabilită.”

Astfel, se reține că, firmele străine care solicită rambursarea TVA în temeiul Directivei a 9-a **trebuie să îndeplinească condițiile cumulative, specifice și peremptorii acestui tip special de rambursare, așa cum rezultă din pct. 49 din Normele metodologice care transpun fidel Directiva comunitară în materie.**

Din normele legale sus-citate rezultă că, în cadrul sistemului comun de TVA, legiuitorul comunitar a stabilit o procedură specifică prin care **persoanele impozabile stabilite într-un stat membru pot solicita rambursarea TVA** pentru livrările de bunuri, prestările de servicii sau importul de bunuri efectuate în beneficiul lor pe teritoriul unui alt stat membru, **solicitare supusă unor condiționalități specifice acestui tip de rambursare**, și anume: persoanele în cauză să nu fie înregistrate sau să nu aibă obligația înregistrării în scopuri de TVA în statul căruia i se solicită rambursarea, să nu efectueze livrări de bunuri sau prestări de servicii în perioada pentru care solicită rambursarea, pentru care locul livrării sau prestării este în statul membru căruia i se solicită rambursarea, să depună cererea de rambursare și să îndeplinească anumite formalități specifice (depunerea cererii pe un format cu un anumit conținut, la care să anexeze toate documentele aferente, să furnizeze copii de pe documentele solicitate de organele fiscale în termenul prevăzut de norme, etc.)

În speță, organul fiscal a solicitat prin adresa nr. .x.A/14.01.2015 transmisă prin email și confirmată de primire în data de 19.01.2015 informații suplimentare societății nerezidente, respectiv copii scanate ale documentelor înscrise la pozițiile nr. 116-207 din lista operațiunilor pentru care se solicită

rambursarea TVA, fără să primească răspuns de la societatea nerezidentă până la emiterea deciziei de rambursare TVA.

Societatea depune la contestație copia corespondenței electronice prin care dovedește că i-a răspuns organelor fiscale în data de 19.01.2015 și că a transmis documentele solicitate, însă dintr-o eroare tehnică organul fiscal nu a recepționat e-mailul societății cu documentele atașate.

Contribuabilul odată cu contestația a depus la dosarul contestației dovada trimiterii informațiilor solicitate în termen de 30 de zile, precum și documentele solicitate, respectiv copii după facturi ce constituie obiectul rambursării și documentele de plată a TVA pentru perioada aprilie-iunie 2014.

În speță sunt incidente și prevederile art. 213 alin. (4) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, unde se precizează:

„Contestatorul, intervenienții sau împuterniciții acestora pot să depună probe noi în susținerea cauzei. În această situație, organului fiscal emitent al actului administrativ fiscal atacat sau organului care a efectuat activitatea de control, după caz, i se va oferi posibilitatea să se pronunțe asupra acestora.”

Față de cele prezentate mai sus se reține că, societatea nerezidentă poate depune în susținerea cauzei documente și probe noi, chiar dacă acestea nu au fost analizate anterior de organele fiscale.

Prin referatul cauzei organul emitent al actului atacat precizează că operațiunile pentru care se solicită TVA de rambursat sunt achiziții de taxe de utilizare a drumurilor și a podurilor pe teritoriul României, operațiuni care se încadrează în prevederile art. 126 alin. (1), art. 132 alin. (1) lit. c) și art. 133 alin. (4) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal cu modificările și completările ulterioare, considerând că suma de .x. lei întrunește condițiile de a fi aprobată la rambursare.

Astfel, având în vedere că în referatul cu propuneri de soluționare se recunoaște îndeplinirea condițiilor de a fi aprobată la rambursare taxa aferente facturilor înscrise la pozițiile 116-207 prin care Administrația Fiscală pentru Contribuabili Nerezidenți își exprimă punctul de vedere propunând „admiterea contestației” formulată de **.X. O.O.D.**, urmează a se admite contestația formulată împotriva Deciziei de rambursare a taxei pe valoarea adăugată pentru persoanele impozabile nestabilite în România, stabilite în alt stat membru al Uniunii Europene nr. .x./09.03.2015.

Admiterea are la bază prevederile art. 216 alin. (2) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, unde se stipulează:

„În cazul admiterii contestației se decide, după caz, anularea totală sau parțială a actului atacat.”

Ca urmare, se va admite contestația formulată de societatea nerezidentă **.X. O.O.D.** pentru suma de .x. lei reprezentând taxa pe valoarea adăugată respinsă la rambursare conform deciziei nr. .x./09.03.2015 emisă de Administrația Fiscală pentru Contribuabili Nerezidenți și se va anula în parte decizia nr. .x./09.03.2015 pentru aceeași sumă.

Pentru considerentele arătate și în temeiul art. 147² alin. (1) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare și pct. 49 din Normele metodologice de aplicare aprobate prin H.G. nr. 44/2004, cu modificările și completările ulterioare, art. 5 și art. 6 din Directiva a 9-a/CE din 12 februarie 2008 de stabilire a normelor detaliate privind rambursarea taxei pe

valoare adăugată, prevăzută în Directiva 2006/112/CE, art. 213 alin. (4) și art. 216 alin. (2) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată

DECIDE

Admite contestația formulată de **.X. O.O.D.** pentru suma de **.x. lei** și anulează în parte Decizia de rambursare a TVA pentru persoanele impozabile nestabilite în România, stabilite în alt stat membru al Uniunii Europene nr. **.x./09.03.2015** emisă de Administrația Fiscală pentru Contribuabili Nerezidenți, pentru aceeași sumă.

Prezenta decizie este definitivă în sistemul căilor administrative de atac.