

Biroul Solutionare Contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice .., a fost delegat conform art.3, alin.(1) din O.P.A.N.A.F.nr.3.333 din 18 octombrie 2011 privind condițiile de delegare a competenței de soluționare a contestațiilor altui organ de soluționare, de către Directia Generala de Solutionare a Contestatiilor prin adresa nr. .. inregistrata la D.G.F.P. .. sub nr .., sa solutioneze contestatia .. **tara de rezidenta ..**

In data de Directia Generala a Finatelor Publice a Municipiului .. a inaintat dosarul contestatiei cu adresa nr. .. ce a fost inregistrat la DGFP .. sub nr. ..

Prin contestatia formulata, .. isi indreapta contestatia impotriva Deciziei de rambursare a taxei pe valoare adaugata nr. .. pentru persoanele impozabile nestabilite in Romania, stabilite in alt stat membru al Uniunii Europene emisa de Agentia Nationala de Administrare Fiscala - Directia Generala a Finatelor Publice a Municipiului .. **pentru suma de .. lei.**

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din OG nr. 92/2003 (R), privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, in raport cu data comunicarii actului atacat, respectiv .., potrivit confirmarii de primire aflata in copie la dosarul contestatiei si data inregistrarii contestatiei la Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului .., respectiv . conform stampilei registraturii de pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice .. prin Biroul de Solutionare a Contestatiilor, constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003, @, privind Codul de procedura fiscala, este competent sa solutioneze prezenta contestatie.

..contesta Decizia de rambursare a taxei pe valoare adaugata nr....

Societatea nerezidenta precizeaza ca obiectul contestatiei il reprezinta următoarele facturi emise de

• **DAC Antrepriză Construcții SRL**

Număr factură fiscală	Data factură	Valoare (RON)	totală	Valoare (RON)	TVA
.
		Total TVA		..	

Număr factură fiscală	Data factură	Valoare (RON)	totală	Valoare (RON)	TVA

Număr fiscală	factură	Data factură	Valoare (RON)	totală	Valoare WA (RON)

Suma totală contestată: . RON

Motivul de fapt:

- Factura nr. . emisă de DAC Antrepriză Construcții SRL(Poziția . din cererea de rambursare

Prin decizia de rambursare . se menționează ca motiv de respingere a acestei facturi faptul că nu poate fi admisă la deducerea de TVA deoarece reprezintă prestări de servicii și că în acest sens conform art. 133 alin. (2) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările și completările ulterioare " locul de prestare a serviciilor către o persoană impozabilă care acționează ca atare este locul unde respectiva persoană care primește serviciile își are stabilit sediul activității sale economice.

Menționeaza că prestările de servicii pe baza cărora s-a emis factura fiscală nr. ..de către DAC Antrepriză Construcții SRL au fost efectuate în legătură cu un bun imobil și că în conformitate cu art. 133 alin. (4) lit.a din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările și completările ulterioare locul pentru prestările de servicii efectuate în legătură cu un bun imobil este locul unde sunt situate bunurile imobile, în acest caz România. Bunul imobil îl reprezintă o macara fixă turn care a fost montată pe șantierul din comuna ., jud. . pentru lucrările aferente bateriei de silozuri, efectuate de firma ., având ca beneficiar firma ... conform contractului de montaj și consultantță tehnică nr. ., după la Registratura Generală a DGFP. pe data de . sub numărul de intrare . și transmis pe e-mail pe data de ..

În cazul facturilor de mai sus emise de către ... din cererea de rambursare ..), motivul de respingere a cererii de rambursare menționat în decizia de rambursare .. este faptul că nu s-au respectat prevederile legale privind corectarea informațiilor înscrise în facturile pentru care se solicită TVA de rambursat conform art. 159 alin. (1) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările și completările ulterioare.

Conform art. 213, alin. (4) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscală,

republicată, cu modificările și completările ulterioare, *"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"*. De asemenea, conform Normelor Metodologice cu privire la acest articol: ... *contestatorul, intervenienții și/sau împuterniciții acestora, în fața organelor de soluționare a contestațiilor, se pot folosi de orice probe noi relevante, chiar dacă acestea anterior nu au fost cercetate de organele de inspecție fiscală*.

În acest sens, contestatarea atașează acestei scrisori copii după toate facturile aferente pozițiilor. Și .. din cererea de rambursare nr... întocmite conform prevederilor legale și pe această cale solicită să fie luate în considerare ca obiect al cererii de rambursare T.V.A.

În cazul facturilor de mai sus emise de către .., motivul de respingere a cererii de rambursare menționat în decizia de rambursare .. este faptul că nu s-au prezentat documente justificative de plată, din care să reiasă achitarea facturilor înregistrate la pozițiile .. din cererea de rambursare ..

Ca urmare a cererii de informații suplimentare nr. ..., precizează că documentele justificative de plată au fost transmise către Agenția Națională de Administrare Fiscală, Direcția Generală a Finanțelor Publice a Municipiului .., Serviciul Serviciul Reprezentanțe Străine, Ambasade și Administrare Contribuabili Nerezidenți, astfel:

1. În data de .. pe suport hârtie la Registratura Generală a DGFP.. pe data de .. sub numărul de intrare ..

2. În data de .. pe suport electronic către adresa de e-mail a doamnei inspectorul care prelucra cererea de rambursare ;

3. Deoarece adresa de mail al DGFP.. nu acceptă fișiere de dimensiuni mari, în data de.. s-au retransmis documentele justificative de plată încă o dată către adresa de e-mail a doamnei .., inspectorul care prelucra cererea de rambursare ...;

Societatea arată că în urma unei discuții telefonice cu dna. .., în data de .. aceasta le-a confirmat electronic primirea documentelor justificative pe suport electronic. Atașează acestei scrisori atât mailul de confirmare a primirii documentelor justificative transmis de către doamna Inspector..

Temeiul de drept:

a) Ca temei de drept pentru respingerea facturilor, se menționează art. 133 alin. (2) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificările și completările ulterioare pentru factura înregistrată la poziția .. din cererea de rambursare ...

Menționează că aceste prevederi legale nu își găsesc aplicabilitatea în cazul facturii menționate deoarece prestarea de servicii în legăturile cu bunurile imobile se taxează în locul unde este situat bunul imobil conform prevederilor art. 133 alin. (4) lit. a. din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările și completările ulterioare.

b) În cazul facturilor înregistrate la pozițiile .. și .. din cererea de rambursare .. este menționat ca temei de drept pentru respingerea facturilor art. 159 alin. (1) lit. (b) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificările și completările ulterioare, în acest sens, atașează acestei scrisori facturile aferente pozițiilor .. și .. întocmite corect conform prevederilor legale,

c) Conform Art. 147² Alin (1) lit. a) coroborat cu prevederile pct. 49, alin (1), lit. a), alin. (23) din H.G. nr. 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003: Persoana impozabilă nestabilă în România, care este stabilă 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 achitate pentru importuri și achiziții de bunuri/servicii, efectuate în România.

Menționează că acest temei de drept nu este justificat în cazul facturilor menționate, pentru că ..a plătit facturile emise de către ..

În sensul acestui art. 147² Alin (1) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificările și completările ulterioare, atașează încă o dată documentele justificative de plată pentru facturile înregistrate la pozițiile .. din cererea de rambursare ...

Pe această cale, solicită să fie luate în considerare documentele atașate și explicațiile comunicate în această scrisoare în vederea reanalizării deciziei de rambursare ..

II Organele competente din cadrul Activității de Metodologie și Administrare a Veniturilor Statului Serviciul Reprezentate Straine, Ambasade și administrare a Contribuabililor Nerezidenți prin Referatul cu propuneri de soluționare a contestației nr... formulează următorul punct de vedere:

Rezultatele analizei documentare consemnate în "*Decizia de rambursare a taxei pe valoarea adăugată pentru persoanele impozabile nestabilite în România, care sunt stabilite în alt stat membru, neînregistrate și care nu sunt obligate să se înregistreze în scopuri de TVA în România*", s-a făcut în baza Referatului pentru analiza documentară nr..

În urma analizei cererii de rambursare s-a solicitat societății nerezidente prin *Cererea de Informații Suplimentare* nr... (transmisă pe mail în data de ..) completarea documentației depusă inițial după cum urmează:

> dovada achitării facturilor pentru a cărei taxă pe valoare adăugată se solicită rambursarea (**ordin de plată vizat de banca sau extras de cont**);

> explicații privind datele înscrise în facturi, contractele și comenzile de prestări servicii sau achiziții de bunuri care au stat la baza întocmirii facturilor pentru care se solicită rambursarea TVA și documente care atestă circuitul ulterior al bunurilor,

Prin intermediul aceleiași adrese societatea nerezidentă a fost informată cu privire la faptul că cererea de rambursare va fi respinsă în cazul în care documentele solicitate nu vor fi transmise în termen de 30 de zile de la data confirmării (art.147² alin.(1) lit.a) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu pct.49 alin.(23) din Titlul VI "Taxa pe valoare adăugată" din Normele metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr.44/2004, cu modificările și completările ulterioare.

Prezentarea prevederilor legale nerespectate de către ... în baza documentelor anexate la cererea de rambursare TVA și a documentelor transmise prin mail, care au condus la respingerea rambursării de TVA în suma de .. RON se regăsesc în Decizia de rambursare a taxei pe valoarea adăugată pentru persoanele impozabile nestabilite în România, care sunt stabilite în alt stat membru, neînregistrate și care nu sunt obligate să se înregistreze în scopuri de TVA în România nr...

III Luând în considerare constatările organului fiscal, documentele existente la dosarul contestației precum și actele normative în vigoare în perioada invocată de contestator și organul fiscal se rețin următoarele:

Directia Generala a Finantelor Publice .. prin Biroul soluționare contestații este investită să se pronunțe dacă organul fiscal a respins, în conformitate cu prevederile legale,

la rambursare TVA in suma de .. lei prin Decizia de rambursare nr. ..

In fapt, prin decizia de rambursare a taxei pe valoarea adaugata pentru persoanele impozabile nestabilite in Romania, stabilite in alt stat membru al Uniunii Europene nr.. organele fiscale au respins la rambursare TVA in suma de . lei solicitata de .. prin cererea nr.. numar de referinta . aferenta perioadei .

Motivul mentionat in Referatul pentru analiza documentara nr..in baza caruia s-a emis decizia atacata, este :

- pentru facturile de la pozitiile . si . din lista operatiunilor anexata la cererea de rambursare TVA, nu s-au respectat prevederile legale privind corectarea informatiilor inscrise in facturi pentru care se solicita TVA de rambursat.

-TVA solicitat la rambursare pentru serviciile mentionate (servicii instalare cablu) in factura inregistrata la pozitia . din lista operatiunilor anexata la cererea de rambursare,nu poate fi admisa la deducerea TVA conform art.133 alin.(2) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal.

- persoana nerezidenta nu a prezentat documente justificative de plata din care sa reiasa achitarea facturilor inregistrate la urmatoarele pozitii: din lista operatiunilor anexata la cererea de rambursare TVA, a caror taxa se solicita rambursare.

In drept, potrivit art. 126 alin.(2) lit.b) si 147² alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal al Romaniei, cu modificarile si completarile ulterioare se prevede:

„ART. 126

Operațiuni impozabile

(1) Din punct de vedere al taxei sunt operațiuni impozabile în România cele care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

b) locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi în România, în conformitate cu prevederile art. 132 și 133;”

"Art. 147². - (1) In conditiile stabilite prin norme:

a) persoana impozabila nestabilita in Romania, care este stabilita in alt stat membru,neinregistrata si care nu este obligata sa se inregistreze in scopuri de T.V.A. in Romania, poate beneficia de **rambursarea taxei pe valoarea adaugata achitate** pentru importuri si achizitii de bunuri/servicii, efectuate in Romania; [...]"

Conform dispozitiilor legale antecitate, in cazul contribuabililor nestabiliti si neinregistrati in scopuri de TVA in Romania este susceptibila la rambursare doar taxa pe valoarea adaugata aferenta achizitiilor de bunuri si servicii facturate de furnizori/prestatori inregistrati in scopuri de TVA in Romania si care a fost achitata pana la data solicitarii rambursarii prin cererea depusa de contribuabilii nerezidenti.

Referitor la aplicarea art.147² alin. 1 lit. a in Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal aprobate prin H.G. 44/2004 la pct. 49 se dispune la alin. :

(1)"Orice persoana impozabila nestabilita in Romania, dar stabilita in alt stat membru, **poate beneficia de rambursarea taxei pe valoarea adaugata achitate pentru importuri si achizitii de bunuri/servicii efectuate in Romania.** Taxa pe valoarea adaugata se ramburseaza de catre Romania, statul membru in careau fost achizitionate bunuri/servicii sau in care s-au efectuat importuri de bunuri, daca persoana impozabila respectiva indeplineste cumulativ urmatoarele conditii:

a) pe parcursul perioadei de rambursare nu a avut in Romania sediul activitatii sale economice sau un sediu fix de la care sa fi efectuat operatiuni economice sau, in lipsa unor astfel de sedii fixe, domiciliul sau resedinta sa obisnuita;

b) pe parcursul perioadei de rambursare nu este inregistrata si nici nu este

obligata sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania conform art. 153 din Codul fiscal;

c) pe parcursul perioadei de rambursare nu a livrat bunuri si nu a prestat servicii considerate ca fiind livrate/prestate pe teritoriul Romaniei, cu exceptia urmatoarelor operatiuni:

1. prestarea de servicii de transport si de servicii auxiliare acestora, scutite in temeiul art. 143 alin. (1) lit. c)-f), h)-m), art. 144 alin. (1) lit. c) si art. 1441 din Codul fiscal;

2. livrarea de bunuri si prestarea de servicii catre o persoana care are obligatia de a plati TVA in conformitate cu art. 150 alin. (2)-(6) din Codul fiscal.

(2) Nu se ramburseaza:

a) taxa pe valoarea adaugata care, conform Codului fiscal, a fost facturata incorect;

b) taxa pe valoarea adaugata facturata pentru livrari de bunuri care sunt sau pot fi scutite in temeiul art. 143, 144 si 1441 din Codul fiscal;

c) taxa pe valoarea adaugata facturata agentilor de turism, inclusiv a tur-operatorilor, care aplica regimul special de taxa, conform echivalentului din alt stat membru al art. 1521 din Codul fiscal;

d) taxa pe valoarea adaugata care, conform Codului fiscal, a fost facturata ulterior inregistrarii in Romania in scopuri de TVA a respectivei persoane impozabile, pentru care se aplica prevederile art. 1471 din Codul fiscal.

(4) Dreptul la rambursarea taxei aferente achizitiilor este determinat in temeiul prevederilor art. 145, 145¹ si 146 din Codul fiscal.

(13) Solicitantul trebuie sa furnizeze informatiile din cererea de rambursare si eventualele informatii suplimentare solicitate de organul fiscal competent din Romania in limba romana.

(15) Cererea de rambursare se refera la urmatoarele:

a) achizitii de bunuri sau servicii care au fost facturate in perioada de rambursare, achitate pana la data solicitarii rambursarii;"

Referitor la prezentarea documentelor care atesta plata facturilor, se retine ca pct. 49 alin. (1) din Normele metodologice prevede in mod expres ca persoana impozabila neinregistrata si care nu este obligata sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilita in alt stat membru al Uniunii Europene **poate solicita rambursarea doar a taxei facturate si achitate** pentru bunuri mobile ce i-au fost livrate sau serviciile care i-au fost prestate in beneficiul sau in Romania, **astfel ca trebuie sa faca dovada achitarii TVA si prezentarea tuturor documentelor si informatiilor necesare pentru a stabili daca o cerere de rambursare este justificata.**

De asemenea, se retine ca solicitantul rambursarii de T.V.A. trebuie să furnizeze atat informatiile din cererea de rambursare, cat si eventualele informatii suplimentare/documente solicitate de catre compartimentul de specialitate, iar cererea de rambursare se solutionează cu analiza documentara.

a)Cu privire la factura nr.60/28.12.2011 emisa de SC .. ce face obiectul contestatiei formulata de societatea nerezidenta .. ce se regăsește la poziția . din lista operațiunilor anexata la cererea de rambursare nr... cu TVA respins la rambursare in suma de ..lei:

Din Referatul cu propuneri de solutionare nr... al organului emitent al actului atacat, respectiv DGFP Municipiul .., cat si din analiza facturii nr... se retine ca la Denumirea produselor sau a serviciilor este inscrisa mențiunea "recepție finala conform contract proiect

..".

Organul fiscal mentioneaza ca factura de mai sus cuprinde facturi pentru care s-a mai solicitat rambursare de TVA prin urmatoarele cereri:

- Cererea nr... pentru care s-a emis decizia nr.... (respectiv pozitiile .. si .. din lista operatiunilor anexata acestei cereri),

- Cererea nr... pentru care s-a emis decizia nr.. (respectiv pozitia . din lista operatiunilor anexata acestei cereri),

-Cererea nr... pentru care s-a emis decizia nr... (respectiv pozitiile . si . din lista operatiunilor anexata acestei cereri).

-Cererea nr. . pentru care s-a emis decizia nr. .. (respectiv pozitiile.. . si . din lista operatiunilor anexata acestei cereri)

In conformitate cu prevederile pct.49 alin.(16) Titlul VI „Taxa pe valoare adaugata” din Hotărârea Guvernului nr.44/2004 pentru aprobarea Normele metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal cu modificările si completările ulterioare” **(16) Pe lângă operațiunile menționate la alin. (15), cererea de rambursare poate să se refere, de asemenea, la facturi sau documente de import care nu au fost acoperite de cererile de rambursare precedente și care privesc operațiuni finalizate pe parcursul anului calendaristic în cauză.”**

Avand in vedere cele retinute mai sus cat si prevederile legale invocate, se constata ca pentru taxa pe valoare in suma de ..lei din factura nr... argumentele aduse in sustinere de societatea nerezidenta nu sunt de natura sa modifice cele stabilite prin actul atacat fiindca acesta suma este acoperita de cereri de rambursare precedente, **motiv pentru care contestatia pentru acest capat de cerere urmeaza a fi respinsa ca neintemeiata** potrivit pct.11.1 lit. a) din Ordinul nr. 2.137 din 25 mai 2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, emis de Președintele Agenției Naționale de Administrare Fiscală, potrivit căruia:

11.1. “Contestația poate fi respinsă ca:

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;

b) Cu privire la factura nr... emisa de DAC.. ce face obiectul contestatiei formulata de societatea nerezidenta .. ce se regăsește la poziția . din lista operatiunilor anexata la cererea de rambursare nr... cu TVA respinsa la rambursare in suma de .. lei :

Din Referatul cu propuneri de solutionare nr... al DGFP Municipiul . se retine ca suma de .. lei a fost respinsa la rambursare in temeiul art.133 alin.(2) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările și completările ulterioare.

In sustinere societatea nerezidenta considera ca prestările de servicii au fost efectuate în legătură cu un bun imobil și că în conformitate cu art. 133 alin. (4) lit.a din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările și completările ulterioare locul prestării este locul unde sunt situate bunurile imobile, în acest caz România. Bunul imobil îl reprezintă o macara fixă turn care a fost montată pe șantierul din comuna .., jud. . pentru lucrările aferente bateriei de silozuri, efectuate de firma ., având ca beneficiar firma ..conform contractului de montaj și consultanță tehnică nr. ..depus in copie la dosarul cauzei.

Din Contractul de montaj si consultanta tehnica nr... depos in sustinere la dosarul

cauzei, încheiat între SC .. cu sediul în România, în calitate de consultant (prestator), și firma ... cu sediul în .., în calitate de beneficiar (client) se reține ca obiectul contractului îl reprezintă „prestarea de servicii de asistență, montaj și consultanță tehnică din partea prestatorului pentru derularea în condiții optime a livrarilor și recepției echipamentelor aferente bateriei de silozuri livrată de către client către SC .., în comuna .., județul ..”

În cauză sunt aplicabile prevederile art.133 alin.(2) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu modificările și completările ulterioare care stipulează:

„ART.133 Locul prestării de servicii

(2) Locul de prestare a serviciilor către o persoană impozabilă care acționează ca atare este locul unde respectiva persoană care primește serviciile își are stabilit sediul activității sale economice.(.....)

De asemenea **în conformitate cu prevederile art.126 alin.(1) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal**” Din punct de vedere al taxei sunt operațiuni impozabile în România cele care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

a) operațiunile care, în sensul [art. 128 - 130](#), constituie sau sunt asimilate cu o livrare de bunuri sau o prestare de servicii, în sfera taxei, efectuate cu plată;

b) **locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi în România, în conformitate cu prevederile [art. 132 și 133](#);**

c) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor este realizată de o persoană impozabilă, astfel cum este definită la [art. 127](#) alin. (1), acționând ca atare;

d) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor să rezulte din una dintre activitățile economice prevăzute la [art. 127](#) alin. (2);”

În legătură cu prevederile art.133 alin.(4)lit. a) din Codul fiscal, invocat în susținere de societatea nerezidentă, pct.14 alin.(2), Titlul VI din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr.44/2004, stipulează:

„(2) Serviciile efectuate în legătură directă cu un bun imobil au locul prestării la locul unde este situat bunul imobil conform prevederilor [art. 133](#) alin. (4) lit. a) din Codul fiscal. Pe lângă serviciile menționate la [art. 133](#) alin. (4) lit. a) din Codul fiscal, serviciile efectuate în legătură cu bunurile imobile cuprind, printre altele, operațiuni precum:

a) lucrările de construcții-montaj, transformare, finisare, instalare, reparații, întreținere, curățare și demolare, efectuate asupra unui bun imobil prin natura sa, precum și orice operațiune ce se efectuează în legătură cu livrarea de bunuri mobile și încorporarea acestora într-un bun imobil astfel încât bunurile mobile devin bunuri imobile prin destinația lor

Prin urmare, prin prevederile legale anterior citate, legiuitorul a precizat clar care sunt operațiunile de natura serviciilor legate de bunurile imobile, însă serviciul supus analizei în cauză, respectiv prestarea de servicii de asistență, montaj și consultanță tehnică din partea prestatorului pentru derularea în condiții optime a livrarilor și recepției echipamentelor aferente bateriei de silozuri livrată de către client către SC A&S Silozuri, în comuna .., județul ..”, nu se încadrează în prevederile art.133 alin.(4) lit.a) din Codul fiscal și a normelor metodologice date în aplicarea acestuia.

Totodată, invocarea de către petentă a faptului prestarea de serviciu este legată de un bun imobil respectiv “bunul imobil îl reprezintă o macara fixă turn care a fost montată pe șantierul din comuna .., jud. .. pentru lucrările aferente bateriei de silozuri, efectuate de

firma .., având ca beneficiar firma.., conform contractului de montaj și consultanță tehnică nr. ..”, nu poate fi reținută în soluționarea favorabilă a contestației întrucât macaraula fixă montată pentru a realiza lucrarea aferentă bateriei de silozuri, nu este un bun ce poate fi **incorporat în bunul imobil(bateria de silozuri) pentru care s-a făcut acea lucrare.**

În speța, din punct de vedere al TVA, locul prestării de servicii este **locul unde respectiva persoană care primește serviciile își are stabilit sediul activității sale economice respectiv în Germania în conformitate cu prevederile art.133 alin.(2) din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificările și completările ulterioare.**

Prin urmare se constată că în mod corect organul fiscal nu a acordat la rambursare TVA în suma de .. lei din factura nr... emisă de DAC Antrepriză Construcții SRL ce se regăsește la poziția .. din lista operațiilor anexată la cererea de rambursare nr., ***motiv pentru care contestația pentru acest capăt de cerere urmează a fi respinsă ca neîntemeiată potrivit pct.11.1 lit. a) din Ordinul nr. 2.137 din 25 mai 2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, emis de Președintele Agenției Naționale de Administrare Fiscală, potrivit căruia:***

11.1. “Contestația poate fi respinsă ca:

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;

c) Cu privire la cu TVA respinsă la rambursare din facturile:

..... TVA
.....TVA
..... TVA
.. .. TVA
.. .. TVA
.... .. TVA
.... .. TVA
.. .. TVA

în valoare totală de .. înscrise la pozițiile de la .. până la .. din lista operațiilor anexată la cererea de rambursare TVA nr....

Din Referatul cu propuneri de soluționare nr.. al DGFP Municipiul .. se reține că persoana nerezidentă nu a prezentat documente justificative de plată din care să reiasă achitarea facturilor înregistrate la următoarele poziții:.. și . din lista operațiilor anexată la cererea de rambursare TVA, a căror taxă s-a solicitat la rambursare.

În susținere societatea nerezidentă se prevalează de art.213 alin.(4) din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, și de Normele metodologice de aplicare a acestui articol depunând în susținere aceleași documente justificative de plată ce au fost transmise prin e-mail organului fiscal și care au fost analizate de acesta din urmă, solicitând reanalizarea lor .

Este de reținut faptul că organul fiscal a solicitat societății prin adresa nr... dovada achitării facturilor pentru a cărei taxă pe valoare adăugată se solicită rambursarea(ordin de plată vizat de banca sau extras de cont) și de asemenea documentele justificative, precum și orice declarații, în limba străină care să fie însoțite de traduceri în limba română certificate de traducători autorizați, potrivit prevederilor legale art.8, alin(2) din O.G.92/2003 privind Codul de

procedura fiscala ,republicata cu modificarile si completarile ulterioare.

Societatea a transmis documente prin adresa nr. .,inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului . si prin mail in data de .. ,ce au fost analizate de organul fiscal in referatul pentru analiza documentara si care nu justificau dreptul de deducere a taxei,cu toate acestea depune in sustinere odata cu contestatia aceleasi documente deja analizate.

Din analiza documentelor justificative de plata depuse in sustinere la dosarul cauzei se constata ca doua extrase de cont sunt traduse si certificate de un traducator autorizat si din continutul lor nu se poate identifica la ce facturi enumerate in cererea de rambursare se refera, iar restul de extrase sunt intr-o limba straina, nu sunt vizate de banca emitenta si nu sunt insotite de traducerea in limba romana certificata de un traducator autorizat, motiv pentru care nu pot constitui documente justificative de plata.

In conformitate cu prevederile art.8 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, cu modificarile si completarile ulterioare, se dispune:

“Art. 8

Limba oficială în administrația fiscală

(1) Limba oficială în administrația fiscală este limba română.

*(2) Dacă la organele fiscale se depun petiții, **documente justificative, certificate sau alte înscrisuri într-o limbă străină, organele fiscale vor solicita ca acestea să fie însoțite de traduceri în limba română certificate de traducători autorizați”.***

Potrivit 147² alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal al Romaniei, cu modificarile si completarile ulterioare, in cazul contribuabililor nestabiliti si neinregistrati in scopuri de TVA in Romania este susceptibila la rambursare doar taxa pe valoarea adaugata aferenta achizitiilor de bunuri si servicii facturate de furnizori/prestatori inregistrati in scopuri de **TVA in Romania** si **care a fost achitata** pana la data solicitarii rambursarii prin cererea depusa de contribuabilii nerezidenti.

Mai mult decat atat se retine ca potrivit pct. 49 alin. (1) din Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, persoana impozabila neinregistrata si care nu este obligata sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilita in alt stat membru al Uniunii Europene sa faca dovada achitarii TVA este obligata sa prezinte toate documentele si informatiilor necesare pentru a stabili daca o cerere de rambursare este justificata.

De asemenea invocăm și următoarele prevederi legale din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală republicată, cu modificările și completările ulterioare :

“(...) ART. 65

Sarcina probei în dovedirea situației de fapt fiscale

(1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele și faptele care au stat la baza declarațiilor sale și a oricăror cereri adresate organului fiscal.(...)”

“ART. 206

Forma și conținutul contestației

(1) Contestația se formulează în scris și va cuprinde:

*d) **dovezile pe care se întemeiază;**(...)”*

“ART. 213

Soluționarea contestației

*(1) În soluționarea contestației organul competent va verifica motivele de fapt și de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ fiscal. **Analiza contestației se face în raport** de susținerile părților, de dispozițiile legale invocate de acestea și **de documentele existente la dosarul cauzei.** Soluționarea contestației se face în limitele sesizării.”*

Întrucât petenta nu a prezentat în vederea susținerii cauzei documente justificative de plată, care pot constitui mijloace de probă, prin care să facă dovada achitării facturilor înscrise în "Lista operațiunilor pentru care se solicită rambursarea" contestația urmează să fie respinsă ca neîntemeiată pentru **TVA în suma de ..** înscrise la pozițiile de la .. până la .. din lista operațiunilor anexată la cererea de rambursare TVA nr. 8580/06.03.2012, potrivit pct. 11.1 lit. a) din Ordinul nr. 2.137 din 25 mai 2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, emis de Președintele Agenției Naționale de Administrare Fiscală, potrivit căruia:

11.1. "Contestația poate fi respinsă ca:

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;

d) Cu privire la TVA respinsă la rambursare din facturile :

emise de către ..SRL, în **valoare totală de .. înscrise la pozițiile de la . până la .. și la pozițiile ..și .. din lista operațiunilor anexată la cererea de rambursare TVA nr...**

Din Referatul cu propuneri de soluționare nr... al organului emitent al actului atacat, respectiv DGFP Municipiul .. se reține că facturile în cauză nu sunt corectate în conformitate cu prevederile art. 159 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare.

În susținere societatea nerezidentă se prevalează de art. 213 alin. (4) din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, și de Normele metodologice de aplicare a acestui articol depunând în susținere documente justificative ce consideră că sunt corectate în conformitate cu prevederile legale.

În conformitate cu prevederile **art. 159 alin. (1) lit. (b) din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu aplicabilitate în anul 2011 :**

“ART. 159 Corectarea documentelor

(1) Corectarea informațiilor înscrise în facturi sau în alte documente care țin loc de factură se efectuează astfel:

a) în cazul în care documentul nu a fost transmis către beneficiar, acesta se anulează și se emite un nou document;

b) în cazul în care documentul a fost transmis beneficiarului, fie se emite un nou document care trebuie să cuprindă, pe de o parte, informațiile din documentul inițial, numărul și data documentului corectat, valorile cu semnul minus, iar pe de altă parte, informațiile și valorile corecte, fie se emite un nou document conținând informațiile și valorile corecte și concomitent se emite un document cu valorile cu semnul minus în care se înscriu numărul și data documentului corectat.”

Din analiza Deciziei de rambursare a taxei pe valoare adăugată nr. .. pentru persoanele impozabile nestabilite în România, stabilite în alt stat membru al Uniunii Europene se constată că la „**motivul de fapt**” **organul fiscal nu detaliază pentru fiecare document de achiziție** în parte, în conformitate cu prevederile Anexei nr. II la Ordinul nr. 4/04.01.2010 pentru aprobarea procedurii de soluționare a cererilor de rambursare a taxei pe valoarea adăugată formulate de către persoanele impozabile nestabilite în România, stabilite în alt stat membru al Uniunii Europene, la ce se referă atunci când afirmă că nu sunt corectate potrivit prevederilor legale (ce informații sunt eronate și cum ar trebui corectate).

„Sectiunea a 4-a

Decizia privind dreptul de rambursare

15.2. *Pe baza referatului de analiză se întocmește proiectul Deciziei de rambursare a TVA pentru persoanele impozabile nestabilite în România, stabilite în alt stat membru al Uniunii Europene, conform modelului prevăzut în anexa nr. II la ordin. Referatul împreună cu proiectul deciziei de rambursare a TVA se transmit directorului coordonator pentru aprobare.*

16.1 *După aprobarea Deciziei de rambursare a TVA pentru persoanele impozabile nestabilite în România, stabilite în alt stat membru al Uniunii Europene, se procedează la compensarea cu eventualele obligații fiscale neachitate la bugetul general consolidat de respectiva persoană și la restituirea sumelor aprobate sau a diferențelor rămase după compensare.”*

Având în vedere pe de o parte că în actul atacat organul fiscal nu a detaliat pentru fiecare document de achiziție în parte la ce se referă atunci când afirmă că nu sunt corectate informațiile din facturile mai sus menționate potrivit prevederilor legale, iar pe de altă parte faptul că societatea depune în susținere documente pe care consideră că le-a corectat potrivit legii, cât și faptul că organul fiscal nu s-a pronunțat nici în referatul cu propuneri de soluționare nr. ..., detaliat asupra documentelor justificative depuse în susținerea cauzei de petent pentru fiecare poziție de la . până la . Și .. și .. **din lista operațiilor anexată la cererea de rambursare TVA nr. ..**, deși în temeiul dispozițiilor art. 3.6 din OPANAF nr. 2137/2011 privind aprobarea Instrucțiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală avea această obligație:

“3.6. Referatul cu propuneri de soluționare cuprinde precizări privind îndeplinirea condițiilor de procedură, mențiuni privind sesizarea organelor de urmărire și cercetare penală, după caz, precum și propuneri de soluționare a contestației, având în vedere toate argumentele contestatorului și documentele în susținere; în caz contrar dosarul se restituie în vederea completării.”

Fata de cele prezentate se impune a se aplica prevederile art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată care prevede că *“prin decizie*

se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie in care urmeaza sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare".

Tinand cont de aspectele prezentate, urmeaza a se desfiinta partial Decizia de rambursare a taxei pe valoarea adaugata catre persoanele impozabile nestabilite in Romania, stabilite in alt stat membru al Uniunii Europene, pentru T.V.A. respinsa la rambursare in suma de .. lei, **inscrisa in facturile de la pozitiile . pana la .. si . din lista operatiunilor anexata la cererea de rambursare TVA nr...**, urmand ca Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului . sa procedeze la reanalizarea cererii de rambursare a firmei pentru acest capat de cerere in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu retinerile din prezenta decizie.

Totodata se va tine cont si de faptul ca in conformitate cu prevederile art. 3 din Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, in cazul taxei pe valoarea adaugata sunt aplicabile principiile clare, principiile care se regasesc si in jurisprudenta Curtii Europene de Justitie si care sunt pe deplin transpuse in legislatia romana in materia TVA, in special, la art. 147² alin. (1), art.145, art.146,art.126 alin(1), art.133, art. 155 din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare si la pct. 49 din Normele metodologice de aplicare aprobate prin HG nr. 44/2004, care stipuleaza conditiile obligatorii pe care trebuie sa le indeplineasca persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania pentru a solicita rambursarea taxei facturata de alte persoane impozabile, intre care: dovada achitarii TVA si prezentarea tuturor documentelor si informatiilor necesare pentru a stabili daca o cerere de rambursare este justificata.

In speta sunt aplicabile si dispozitiile pct. 11.6 din Instructiunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 2137/2011, care precizeaza:

"Decizia de desfiintare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeasi perioadă si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente."

Pentru considerentele aratate in continutul prezentei Decizii si in temeiul prevederilor art. 147² si art.159 din Legea 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare , pct. 49 din Normele de aplicare ale Codului fiscal aprobate prin H.G. 44/2004, art.205, art.206, art.207, art.209 si art. 216 alin.(1) si (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, se

DECIDE :

Art.1. Respingerea partila a contestatiei ca neintemeiata formulata de .. impotriva Deciziei de rambursare a taxei pe valoare adaugata nr. .. pentru persoanele impozabile nestabilite in Romania, stabilite in alt stat membru al uniunii Europene emisa de Agentia Nationala de Administrare Fiscala -Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului .. **cu privire la suma de .. lei reprezentand TVA respinsa la rambursare.**

Art.2 Desfiintarea partiala a Deciziei de rambursare a taxei pe valoare adaugata nr. .. pentru persoanele impozabile nestabilite in Romania, stabilite in alt stat membru al uniunii Europene **cu privire la suma de ...lei reprezentand TVA** respinsa la rambursare, **urmand ca Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului .. sa**

procedeze la o noua analiza a cererii de rambursare a societatii nerezidente, in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu retinerile din prezenta decizie.

Art.3. Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalul .. in termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV,

.....