



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

**Agencia Națională de
Administrare Fiscală
Directia Generala a Finantelor
Publice a Judetului Satu Mare
Compartimentul Solutionare
Contestatii**



P-ța Romana nr. 3-5
Satu Mare
Tel: +0261-768772
Fax: +0261-732115

**DECIZIA NR. 17/.....2013
privind soluționarea contestației depusa de
S S SA din Elvetia,
prin reprezentant fiscal S.C. S S ROM S.R.L.
inregistrata la Direcția Generala a Finanțelor Publice a Municipiului Bucuresti
sub nr...../13.04.2012
si la Direcția Generala a Finanțelor Publice Satu Mare sub nr...../31.01.2013**

Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Satu Mare, urmare a delegarii competentei de solutionare a contestației conform art.3, alin.(1) din O.P.A.N.A.F. nr.3333/2011, a fost sesizata de Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti cu adresa nr...../23.01.2013, inregistrata la Directia Generala a Finantelor Publice a judetului Satu Mare sub nr...../31.01.2013, asupra contestației formulata de S S SA din Elvetia, prin reprezentant fiscal S.C. S S ROM S.R.L. inregistrata la Direcția Generala a Finanțelor Publice a Municipiului Bucuresti sub nr...../13.04.2012. Contestatia este formulata impotriva Deciziei de rambursare a taxei pe valoarea adaugata pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in afara Comunitatii, nr...../08.02.2012, emisa de Administratia Finantelor Publice Sector 2, Serviciul Registrul Contribuabili si Declaratii Persoane Juridice, Compartimentul Analiza Risc.

S S SA are domiciliul fiscal in P.....,, Elvetia, cod de identificare fiscala

S.C. S S ROM S.R.L. are domiciliul fiscal in loc. Bucuresti,, str.i, nr...,, cod de identificare fiscala RO

Comunicarea Deciziei de rambursare a taxei pe valoarea adaugata pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in afara Comunitatii, nr...../08.02.2012, s-a facut conform prevederilor art.44 din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, la data de 13.03.2012.

Contestatia, inregistrata la D.G.F.P.M.B., Administratia Finantelor Publice Sector 2, sub nr...../13.04.2012, a fost depusa in termenul legal prevazut de art.207 alin.(1), Titlul IX "Solutionarea contestațiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale" din Ordonanta Guvernului

nr.92/24.12.2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare.

Constatand ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art.205, art.207 alin.(1) si art.209 alin.(1) Titlul IX "Solutionarea contestatiilor formulate impotriva actelor administrative fiscale" din Ordonanta Guvernului nr.92/24.12.2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, Directia Generala a Finantelor Publice Satu Mare este legal investita sa se pronunte asupra cauzei.

Procedura fiind indeplinita s-a trecut la solutionarea pe fond a contestatiei.

I. S.C. S S ROM S.R.L. in calitate de reprezentant fiscal al S S SA – societate nerezidenta din Elvetia, prin contestatia inregistrata la DGFPMB, AFP Sector 2, sub nr...../13.04.2012 formulata impotriva Deciziei de rambursare nr...../08.02.2012 a taxei pe valoarea adaugata pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, contesta suma de X lei reprezentand taxa pe valoarea adaugata respinsa la rambursare.

In sustinerea contestatiei, societatea petenta precizeaza ca este o companie stabilita in Elvetia, inregistrata la Registrul Comertului din Elvetia sub nr..... si inregistrata in scopuri de TVA in Elvetia sub nr.CF 692700. Se mentioneaza ca este implicata in producerea si distribuirea de cerneluri si a inceput desfasurarea activitatii in Romania in anul 2009. Ca urmare a activitatii desfasurate, societatea este facturata de catre entitatea locala (S S Rom S.R.L.) pentru serviciile primite de la aceasta. Astfel, S S Rom S.R.L. a emis un numar de 12 facturi pentru serviciile prestate companiei S S SA.

In baza art.147.2, alin.(1), lit.b) din legea nr.571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare, S S SA a solicitat rambursarea TVA aferenta perioadei 01.01.2010 – 31.12.2010, facturata de catre S.C. S S ROM S.R.L. si achitata de S S SA. Astfel, nefiind inregistrata in scopuri de TVA in Romania si neavand obligatie, dar fiind stabilita si inregistrata intr-un alt stat, din afara Comunitatii, cu care Romania a incheiat o conventie de reciprocitate (I.E. Elvetia), societatea a depus cererea de rambursare a TVA (insotita de documentele prevazute de legislatia in vigoare), ce a fost inregistrata sub nr...../10.10.2011.

Totodata, se arata ca in data de 08.02.2012, Administratia Finantelor Publice Sector 2, a emis Decizia de rambursare a taxei pe valoarea adaugata nr...../08.02.2012, prin care s-a respins in totalitate suma X lei, solicitata la rambursare, motivatia fiind "taxa pe valoarea adaugata este facturata incorect, suma taxei fiind scrisa in valuta."

In drept, societatea petenta invoca unul din principiile fundamentale ale dreptului European si anume cel al nediscriminarii precum si cel al proportionalitatii care se refera la faptul ca o autoritate publica nu poate impune obligatii decat in masura in care acestea sunt strict necesare atingerii unui obiectiv.

In sustinerea contestatiei, este mentionat art.145, alin.(1) din Codul fiscal, potrivit caruia "dreptul la deducere ia nastere la momentul exigibilitatii taxei", respectiv "orice persoana impozabila are dreptul sa deduca taxa aferenta achizitiilor, daca acestea sunt destinate (...) operatiunilor taxabile."

In sustinerea contestatiei, se precizeaza faptul ca in conformitate cu prevederile art.213, alin.(4)

din Codul de procedura fiscala, are dreptul sa depuna probe noi in sustinerea contestatiei. Pe cale de consecinta, ataseaza contestatiei setul de facturi initiale corectate, in care este inscrisa valoarea TVA solicitata la rambursare in RON.

In uram celor prezentate, S S SA – societate nerezidenta din Elvetia, reprezentata fiscal prin S.C. S S ROM S.R.L., solicita desfiintarea in totalitate a Deciziei de rambursare a taxei pe valoarea adaugata nr...../08.02.2012 si admiterea la rambursare a TVA solicitata in suma de X lei.

II. Prin Decizia de rambursare nr...../08.02.2012 a taxei pe valoarea adaugata pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in afara Comunitatii, intocmita de Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti, Administratia Finantelor Publice a Sectorului 2, Serviciul Registrul Contribuabili si Declaratii Persoane Juridice, Compartimentul Analiza Risc, organele de inspectie fiscala au constatat urmatoarele:

Prin Cererea de rambursare inregistrata sub nr...../10.10.2011 (data postei 30.09.2011) s-a sollicitat TVA in suma de X lei, pentru perioada 01.01.2010 – 31.12.2010.

Prin Decizia de rambursare nr...../08.02.2012 se respinge la rambursare TVA in suma de X lei, motivul de fapt invocat fiind faptul ca taxa pe valoarea adaugata a fost facturata incorect, respectiv suma taxei pe valoarea adaugata este scrisa in valuta.

Temeiul de drept invocat este O.M.F.P. nr.5/2010, coroborat cu H.G. nr.44/2004, pct.50, alin.(2), lit.a) si art.155, pct.72, alin.(1).

In urma celor expuse in fapt si in drept, organele de inspectie fiscala au respins la rambursare TVA in suma de X lei.

III. Luand in considerare constatarile organelor de inspectie fiscala, motivele prezentate de societate, documentele existente la dosarul cauzei, precum si actele normative in vigoare pentru perioada verificata, invocate de contestatoare si de organele de inspectie fiscala, se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca organul fiscal a procedat corect respingand la rambursare TVA in suma de X lei prin Decizia de rambursare a taxei pe valoarea adaugata nr...../08.02.2012, pe motiv ca suma TVA insrisa in facturi nu este in moneda nationala, respectiv in lei.

In fapt, societatea nerezidenta din Elvetia S S SA, prin cererea de rambursare inregistrata sub nr...../10.10.2011, a sollicitat rambursarea taxei pe valoarea adaugata in suma de X lei, aferenta perioadei 01.01.2010 – 31.12.2010, pentru un numar de 12 facturi. Datorita faptului ca aceste facturi au inscris taxa pe valoarea adaugata in valuta, prin Decizia de rambursare nr...../08.02.2012, organul fiscal a respins la rambursare suma solicitata.

In drept, sunt incidente spetei prevederile art.155, alin.(5), lit.j) din Legea nr.571/2003 privind Codul fiscal:

“Factura cuprinde in mod obligatoriu urmatoarele informatii:

j) indicarea cotei de taxa aplicate si a sumei taxei colectate, exprimate in lei, in functie de cotele taxei”,

iar conform pct.72, alin.(1) din H.G. nr.44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii

nr.571/2003:

“Factura prevazuta la art.155, alin.(5) din Codul fiscal va fi intocmita in orice limba oficiala a statelor membre ale Uniunii Europene, dar la solicitarea organelor de inspectie fiscala trebuie asigurata traducerea in limba romana. Baza de impozitare poate fi inscrisa in valuta, dar, daca operatiunea nu este scutita de taxa, suma taxei trebuie inscrisa si in lei. Pentru inregistrarea in jurnalele de vanzari, baza impozabila va fi convertita in lei, utilizand cursul de schimb prevazut la art.139¹ din Codul fiscal”.

Conform O.P.A.N.A.F. nr.5/2010 pentru aprobarea Procedurii de solutionare a cererilor de rambursare a taxei pe valoarea adaugata formulate de catre persoane impozabile neinregistrate in scopuri de TVA in Romania, stabilite in afara Comunitatii:

“Compartimentul de specialitate analizeaza documentatia depusa verificand respectarea conditiilor impuse pentru rambursare, potrivit pct.50, alin.(1)-(11) din H.G. nr.40/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003”,

iar pct.50, alin.(2), lit.a) din acelasi act normativ, prevede:

“Nu se va acorda rambursarea pentru:

Taxa pe valoarea adaugata, care conform Codului fiscal, a fost facturata incorect.”

Societatea contestatoare ataseaza, la dosarul cauzei, facturile corectate, indicand taxa pe valoarea adaugata in lei.

Pct.81, alin.(3) din H.G. nr.44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Legii nr.571/2003 privind Codul fiscal, prevede urmatoarele:

“Organele de inspectie fiscala vor permite deducerea taxei pe valoarea adaugata in cazul in care documentele controlate aferente achizitiilor nu contin toate informatiile prevzute la art.155, alin.(5) din Codul fiscal sau/si acestea sunt incorecte, daca pe perioada desfasurarii inspectiei fiscale la beneficiar documentele respective vor fi corectate de furnizor/prestator in conformitate cu prevederile art.159, alin.(1), lit.b) din Codul fiscal. Furnizorul/Prestatorul are dreptul sa aplice prevederile art.159, alin.(1), lit.b) din Codul fiscal pentru a corecta anumite informatii din factura care sunt obligatorii potrivit art.155, alin.(5) din Codul fiscal, care au fost omise sau inscrise eronat, dar care nu sunt de natura sa modifice baza de impozitare si/sau taxa aferenta operatiunilor ori nu modifica regimul fiscal al operatiunii facturate initial, chiar daca a fost supus unei inspectii fiscale. Aceasta factura va fi atasata facturii initiale, fara sa genereze inregistrari in decontul de taxa al perioadei fiscale in care se opereaza corectia, nici la furnizor/prestator, nici la beneficiar.”

La dosarul cauzei petenta a depus acte suplimentare, respectiv cele 12 facturi, care au inscrise valorile in lei, respectiv taxa pe valoarea adaugata inscrisa in aceste facturi este exprimata in lei. Avand in vedere faptul ca cele expuse de petenta in sustinerea contestatiei pot avea influenta asupra cuantumului obligatiilor fiscale stabilite suplimentar in sarcina sa, se impune analiza acestor facturi de catre organele de inspectie fiscala, analiza in urma careia activitatea agentului economic sa fie reflectata cat mai fidel, iar obligatiile fiscale pe care petenta le datoreaza bugetului de stat sa fie corect stabilite.

In ceea ce priveste dreptul contestatorilor de a depune probe noi in sustinerea cauzei, sunt incidente prevederile art.213 alin.(4) din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura

fiscala, republicata, unde se precizeaza:

„Art. 213

(4) 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.”

Referitor la articolul sus menționat prin punctul 182.1 din Normele metodologice de aplicare a O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, se precizeaza:

„182.1. În temeiul art. 182 alin. (4) din Codul de procedură fiscală, 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.”

Din textele legale menționate anterior se retine ca, contestatarul pot depune in sustinerea cauzei documente noi si probe noi, chiar daca acestea anterior nu au fost cercetate de organele fiscale.

De asemenea, se retine ca in aceasta situatie organului fiscal care i se va oferi posibilitatea sa se pronunte asupra acestora, sa analizeze aceste facturi, atasate contestatiei, care au inscrisa TVA in moneda nationala, respectiv in lei. Astfel, se va face aplicarea prevederilor art.216 alin.(3) si alin.(3¹) “Solutii asupra contestatiei” din O.G. nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala care precizeaza:

“(3) Prin decizie se poate desființa total sau parțial actul administrativ atacat, situație în care urmează să se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în vedere strict considerentele deciziei de soluționare.”

(3¹) Soluția de desființare este pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării deciziei, iar noul act administrativ fiscal emis vizează strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a pronunțat soluția de desființare.

La reverificarea creantelor fiscale pentru care s-a dispus desfiintarea actului atacat, se vor avea in vedere si prevederile pct.102.5 din H.G. nr. 1.050 din 1 iulie 2004, pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Ordonanței Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, unde se precizeaza:

“102.5. În cazul în care, ca urmare a desființării actului administrativ conform art. 185 alin. (3) din Codul de procedură fiscală, este necesară reverificarea unei perioade impozabile, aceasta se va efectua de către o altă echipă de inspecție fiscală decât cea care a încheiat actul contestat.”,

precum si prevederile pct.11.5, 11.6 si 11.7 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, care stipuleaza ca:

“11.5. În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare.

11.6. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

11.7. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de soluționare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat, acesta putând fi

contestat potrivit legii.”

Astfel, se va desfiinta Decizia de rambursare a taxei pe valoarea adaugata pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in afara Comunitatii, nr...../08.02.2012, in ceea ce priveste taxa pe valoarea adaugata in suma de X lei, respinsa la rambursare, urmand ca organele de inspectie fiscala, printr-o alta echipa decat cea care a intocmit decizia de rambursare contestata, in baza prevederilor legale invocate in continutul deciziei, sa procedeze la o noua verificare a aceleiasi perioade si aceluasi tip de impozit, tinand cont de prevederile legale aplicabile in speta, de sustinerile contestatoarei, precum si de cele precizate prin prezenta decizie.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei, in temeiul actelor normative invocate, precum si in temeiul art.216 din Ordonanta Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicat, coroborat cu prevederile pct.11.5, 11.6, 11.7 din Ordinul nr. 2137/2011 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, se

DECIDE

Desfiintarea Deciziei de rambursare a taxei pe valoarea adaugata pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in afara Comunitatii, nr...../08.02.2012, emisa de Administratia Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti, Sector 2, Serviciul Registrul Contribuabili si Declaratii Persoane Juridice, Compartimentul Analiza Risc, in ceea ce priveste taxa pe valoarea adaugata in suma de X lei, respinsa la rambursare, urmand ca organele de inspectie fiscala sa procedeze la reanalizarea situatiei de fapt tinand cont de prevederile legale aplicabile in speta, de argumentele societatii contestatoare si de cele precizate prin prezenta decizie.

In conformitate cu prevederile art.218 din O.U.G. nr.92/2003, republicata si ale art.11 alin.(1) din Legea nr.554/2004, prezenta decizie poate fi atacata la instanta judecatoreasca de contencios administrativ competenta potrivit legii, respectiv Tribunalul Satu Mare sau Tribunalul Bucuresti, in termen de 6 luni de la data comunicarii.

DIRECTOR EXECUTIV