



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

**Agenția Națională de
Administrare Fiscală**

Direcția Generală de Soluționare a
Contestatiilor



Str. Apolodor Nr.17, sector 5,
București, CP 050741
Tel : +021 319 97 54
Fax : +021 336 85 48

DECIZIA NR. 6 / 2014

privind soluționarea contestației formulate de

S.C. .X. SRL

înregistrată la Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor

din cadrul Agenției Naționale de Administrare Fiscală

sub nr. 907974/20.12.2013

Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor din cadrul Agenției Naționale de Administrare Fiscală a fost sesizată de **S.C. .X. SRL**, cu sediul în .X., Bd. .X. nr..X. județul .X., CUI .X., înregistrată la ORC sub nr..X./1997, prin SCPA „.X.”, potrivit împuternicirii avocațiale Seria .X. nr..X., depusă în original la dosarul cauzei în data de .X./2014, asupra contestației formulate împotriva refuzului Direcției Generale .X. de a soluționa cererea de restituire înregistrată sub nr..X./2012 prin care se solicită restituirea sumei de **.X. lei** reprezentând dobânzi convenite pentru sumele restituite cu depășirea termenului legal.

Constatând că în speță sunt îndeplinite dispozițiile art.205, art.206, art.207 și art.209 alin.(1) lit. c) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, Agenția Națională de Administrare Fiscală prin Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor este legal investită cu soluționarea contestației formulate de **S.C. .X. SRL** prin SCPA „.X.”.

I. Prin contestația formulată, S.C. .X. SRL solicită admiterea contestației și restituirea sumei solicitate, reprezentând dobânzi convenite pentru sumele restituite cu depășirea termenului legal, drept lezat prin lipsa emiterii actului administrativ fiscal, susținând următoarele:

În data de .X./2008, a depus decontul privind soldul sumei negative de TVA aferent lunii august 2008 în sumă de .X. lei, sumă pentru care a solicitat rambursarea.

Cererea de rambursare a fost soluționată prin emiterea Deciziei de impunere nr..X./2009, prin care s-a dispus în sensul aprobării la rambursare a sumei de .X. lei, pentru care s-au întocmit notele de compensare nr..X. și nr..X. din data de .X./2009, în final dispunându-se rambursarea sumei de .X. lei prin Nota de restituire nr..X./2009.

Societatea contestatară precizează faptul că astfel s-a realizat încălcarea flagrantă a termenului prevăzut de lege, întrucât suma trebuia rambursată la data de .X./2008, fiind astfel înregistrate un număr de .X. de zile de întârziere până la data primei compensări, respectiv .X./2009, pentru care rezultă dobânzi în cuantum de .X. lei.

Totodată, pentru soldul rămas de rambursat în sumă de .X. lei s-a înregistrat un număr de .X. de zile de întârziere (până la data următoarei compensări, respectiv .X./2009), pentru care rezultă dobânzi în suma de .X. lei, iar până la cea de-a treia compensare (.X./2009) sunt .X. de zile de întârziere, pentru care dobânzile sunt în suma de .X. lei.

Întrucât, plata efectivă s-a efectuat în data de .X./2009, se înregistrează un număr de .X. zile de întârziere, iar dobânzile sunt în cuantum de .X. lei.

Penalitățile pentru soluționarea cu întârziere a decontului de TVA cu sumă negativă cu opțiune de rambursare, se ridică la suma de .X. lei.

În data de .X./2009, a depus decontul privind soldul sumei negative de TVA prin care a stabilit la sfârșitul perioadei de raportare suma de .X. lei, sumă pentru care a solicitat rambursarea.

Cererea de rambursare a fost soluționată prin emiterea Deciziei de rambursare a TVA nr..X./2010, prin care s-a dispus rambursarea sumei de .X. lei, pentru care s-au întocmit notele de compensare nr..X./2010 și nr..X./2010, în final dispunându-se rambursarea sumei de .X. lei prin Nota de rambursare nr..X./2010.

Societatea contestatară precizează faptul că astfel s-a realizat încălcarea flagrantă a termenului prevăzut de lege, întrucât suma trebuia rambursată la data de .X./2009, fiind astfel înregistrate un număr de .X. de zile de întârziere până la data primei compensări, respectiv .X./2009, pentru care rezultă dobânzi în cuantum de .X. lei.

Totodată, pentru soldul rămas de rambursat în sumă de .X. lei s-a înregistrat un număr de .X. de zile de întârziere (până la data următoarei compensări, respectiv .X./2009), pentru care rezultă dobânzi în suma de .X. lei, până la cea de-a treia compensare

.X./2009 sunt .X. de zile de întârziere, pentru care dobânzile sunt în suma de .X. lei, iar până la data celei de-a patra compensări .X./2010, s-au înregistrat .X. de zile de întârziere, rezultând dobânzi în sumă de .X. lei. Pentru soldul rămas de .X., s-au înregistrat .X. de zile de întârziere până la ultima compensare, respectiv .X./2010, rezultând penalități în sumă de .X. lei.

Întrucât, plata efectivă s-a efectuat în data de .X./2010, se înregistrează un număr de .X. zile de întârziere, iar penalitățile sunt în cuantum de .X. lei.

Penalitățile pentru soluționarea cu întârziere a decontului de TVA cu sumă negativă cu opțiune de rambursare, se ridică la suma de .X. lei.

Contestatară invocă în susținere prevederile art.70 și art.124 din OG nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, care reglementează termenul de .X. de zile de soluționare a cererilor contribuabililor, precum și ale OMFP nr.1857/2007 privind aprobarea Metodologiei de soluționare a deconturilor cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, și OMFP nr.1899/2004 privind procedura de restituire și de rambursare a sumelor de la buget și de acordare a dobânzilor convenite contribuabililor pentru sumele rambursate de la buget cu depășirea termenului legal.

Mai mult, contestatară invocă și jurisprudența CJCE în materie, potrivit căreia rambursarea excedentului de TVA trebuie să se realizeze, potrivit Directivei a VI-a privind TVA, într-un termen rezonabil, acest termen ne-putându-se prelungi în mod nejustificat, făcându-se trimitere la Hotărârea CJUE, Camera a 3-a din data de 12.05.2011, pronunțată în cauza C-107/10-Enel Maritsa Iztok 3 AD împotriva Direktor Obshalvane i upravenie na izpalnenieto NAP.

Conform motivelor prezentate, societatea solicită admiterea contestației și obligarea Direcției Generale .X. de a soluționa cererea de restituire prin care se solicită restituirea sumei de **.X. lei** reprezentând dobânzi legale pentru soluționarea cu întârziere a deconturilor privind TVA aferentă lunilor august 2008 și martie 2009.

II. Direcția Generală .X., față de contestația formulată de **S.C. .X. SRL**, a precizat, prin adresa nr..X./2013 următoarele:

- pentru decontul de TVA cu opțiune de rambursare aferent lunii .X./2008, s-a emis Decizia de impunere nr..X./2009 conform OMEF nr.1857/2007 privind aprobarea Metodologiei de soluționare a deconturilor cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, prin care s-a aprobat la rambursare suma de

.X. lei și s-a respins suma de .X. lei. Ulterior s-au emis Notele de compensare nr..X. și .X. din data de .X./2009 operate în data de .X./2009, pentru suma de .X. lei, întrucât societatea figura cu debite restante și ulterior a fost emisă Nota de restituire nr..X./2009 pentru suma de .X. lei, conform Selecției naționale de soluționare a deconturilor cu sume negative cu opțiune de rambursare, aferentă lunii .X./ 2009

- pentru decontul de TVA cu opțiune de rambursare aferent lunii .X./ 2009, s-a emis Decizia de impunere nr..X./2010 conform OMEF nr.1857/2007 privind aprobarea Metodologiei de soluționare a deconturilor cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, Decizia de nemodificare a bazei de impunere nr..X./2010, Dispoziția privind măsurile stabilite de organele de inspecție fiscală nr..X./2010 și Decizia de rambursare nr..X./2010 prin care s-a aprobat la rambursare suma de .X. lei. Ulterior s-au emis Notele de compensare nr..X./2010 și nr..X./2010 operate în data de .X./2010, respectiv .X./2010, pentru suma de .X. lei, întrucât societatea figura cu debite restante și ulterior a fost emisă Nota de restituire nr..X./2010 pentru suma de .X. lei, conform Selecției naționale de soluționare a deconturilor cu sume negative cu opțiune de rambursare, aferentă lunii .X./ 2010.

III. Luând în considerare motivele neemiterii unui act administrativ fiscal de soluționare a cererii de restituire a sumei de .X. lei reprezentând dobânzi pentru soluționarea cu întârziere a deconturilor privind TVA aferentă lunilor .X. 2008 și .X. 2009 invocate de organele fiscale, susținerile contestatarei, documentele existente la dosarul cauzei, precum și actele normative în vigoare în perioada de referință, invocate de contestatară și organele fiscale se rețin următoarele:

Agencia Națională de Administrare Fiscală prin Direcția Generală de Soluționare a Contestațiilor este investită să se pronunțe cu privire la nesoluționarea de către Direcția Generală .X. a cererii nr..X./2010 prin care S.C. .X. SRL a solicitat restituirea sumei de .X. lei reprezentând dobânzi pentru soluționarea cu întârziere a deconturilor privind TVA aferentă lunilor .X. 2008 și .X. 2009, în condițiile în care până la data emiterii prezentei decizii nu s-a formulat un răspuns la cerere.

În fapt, prin cererea înregistrată la Direcția Generală .X. nr..X./2010, **S.C. .X. SRL** a solicitat restituirea sumei de .X. lei reprezentând dobânzi convenite pentru sumele restituite cu depășirea termenului legal.

Prin contestația formulată **S.C. .X. SRL** solicită obligarea Direcției Generale .X. la soluționarea cererii, iar în subsidiar soluționarea de către Agenția Națională de Administrare Fiscală a cererii de plată în favoarea societății a sumei în discuție.

În drept, în conformitate cu prevederile art.205 alin.(1) și alin.(2) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare:

„(1) Împotriva titlului de creanță, precum și împotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestație potrivit legii. Contestația este o cale administrativă de atac și nu înlătură dreptul la acțiune al celui care se consideră lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia, în condițiile legii.

(2) Este îndreptățit la contestație numai cel care consideră că a fost lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia.”

Potrivit prevederilor art.209 alin.(3) din același act normativ *“Contestațiile formulate de cei care se consideră lezați de refuzul nejustificat de emitere a actului administrativ fiscal se soluționează de către organul ierarhic superior organului fiscal competent să emită acel act”*.

Conform prevederilor legale mai sus invocate împotriva titlului de creanță, respectiv a altor acte administrative fiscale se poate formula contestație, aceasta reprezentând o cale administrativă de atac care nu înlătură dreptul la acțiune al celui care se consideră lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia.

Contestațiile formulate de cei care se consideră lezați prin refuzul nejustificat de emitere a unui act administrativ fiscal se soluționează de către organul ierarhic superior organului fiscal competent să emită acel act.

Potrivit prevederilor art.2 alin.1 lit.i din Legea contenciosului administrativ nr.554/2004, prin *refuz nejustificativ de a soluționa o cerere se înțelege “exprimarea explicită, cu exces de putere, a voinței de a nu rezolva cererea unei persoane; este asimilată refuzului nejustificat și nepunerea în executare a actului administrativ emis ca urmare a soluționării favorabile a cererii sau, după caz, a plângerii prealabile;[...].”*

Din analiza documentelor aflate la dosarul cauzei se reține că SC .X.SRL a depus în data de .X./2012 cererea nr..X. prin care a solicitat plata sumei de .X. lei reprezentând dobânzi convenite pentru sumele restituite cu depășirea termenului legal, având în vedere procedura de

soluționare a deconturilor cu opțiune de rambursare pentru lunile .X. 2008 și .X. 2009, precum și cererile de compensare din soldul sumei negative cu opțiune de rambursare, cerere ce nu a fost soluționată de organele fiscale competente.

Organul de soluționare a contestației reține că procedura de soluționare a deconturilor de TVA cu opțiune de rambursare este reglementată de OMEF nr.1857/2007 privind aprobarea Metodologiei de soluționare a deconturilor cu sume negative de taxă pe valoarea adăugată cu opțiune de rambursare, aplicabil în perioada verificată.

De asemenea, potrivit prevederilor de la Cap.II *“Procedura de acordare a dobânzilor convenite contribuabililor pentru sumele restituite sau rambursate cu depășirea termenului legal”* din Anexa 1 la OMFP nr.1899/2004 pentru aprobarea Procedurii de restituire și de rambursare a sumelor de la buget, precum și de acordare a dobânzilor convenite contribuabililor pentru sumele restituite sau rambursate cu depășirea termenului legal:

”1. Pentru sumele nerestituite sau nerambursate în termenul prevăzut de art.199 alin.(1) și (2) sau de art.112 alin.(2) din Ordonanța Guvernului nr. 92/2003, republicată, după caz, contribuabilul are dreptul la dobândă conform dispozițiilor art.119 din aceeași ordonanță.

2. Dobânda se calculează începând cu ziua imediat următoare expirării termenului prevăzut la pct.1 sau a celui prevăzut la cap.I pct.4 alin.(3), după caz, până în ziua înregistrării, inclusiv, a operațiunii de compensare și/sau a operațiunii de restituire ori rambursare a eventualelor diferențe rămase după efectuarea compensării, în conturile bugetare corespunzătoare, cu excepția impozitului pe venit.

3. Dobânda se calculează de organul fiscal competent numai asupra sumei care a fost aprobată a fi restituită, după efectuarea operațiunii de compensare, care se înmulțește cu numărul de zile determinate conform pct. 2 și cu nivelul dobânzii prevăzute la art.115 alin.(5) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003, republicată.

4. Plata dobânzii convenite contribuabilului se va face numai în baza cererii exprese depuse de acesta la organul fiscal competent.

Cererea va cuprinde următoarele elemente:

- datele de identificare a contribuabilului;*
- specificarea cererii la care se referă solicitarea de dobânzi, cu indicarea numărului și a datei de înregistrare la organul fiscal competent (eventual data poștei, în cazul depunerii prin poștă);*
- felul impozitului sau taxei și suma solicitată la restituire ori rambursare.*

5. Cererea de plată a dobânzii se soluționează de organul fiscal competent în termenul prevăzut la art.199 din Ordonanța Guvernului nr.92/2003, republicată. [...]

Se reține că, în speță Direcția Generală .X. în calitate de organ competent să soluționeze cererea de restituire nr..X./2010 formulată de **S.C. .X. SRL** nu și-a exprimat explicit voința de a rezolva cererea, rolul activ al organului fiscal competent de a soluționa cererea contestatarei nemanifestându-se prin demersuri care sunt necesare adoptării unei soluții legale întemeiată pe constatări complete asupra tuturor împrejurărilor edificatoare în cauză, fapt pentru care ne aflăm în situația unui refuz nejustificativ de a emite un act administrativ.

Având în vedere cele de mai sus, în temeiul prevederilor art.216 alin.(1) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora:

„(1) [...] contestația va putea fi admisă, în totalitate sau în parte, ori respinsă”, se va admite contestația formulată de **S.C. .X. SRL** împotriva refuzului nejustificat al Direcției Generale .X. de a emite un act administrativ fiscal de soluționare a cererii de restituire de la bugetul general consolidat a sumei de **.X. lei** reprezentând dobânzi legale pentru solutionarea cu întârziere a deconturilor privind TVA aferentă lunilor .X. 2008 și .X. 2009.

Pentru considerentele arătate, în baza prevederilor legale invocate și în temeiul prevederilor art.216 alin.(1) din Ordonanța Guvernului nr.92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se

DECIDE

Admiterea contestației formulată de **S.C. .X. SRL** împotriva refuzului nejustificat al Direcției Generale .X. de a emite un act administrativ fiscal în soluționarea cererii de restituire, în sensul obligării Direcției Generale .X. să emită răspuns la cererea nr..X./2010 depusă de contribuabil.

DIRECTOR GENERAL