

**DIRECTIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE
A MUNICIPIULUI BUCURESTI
SERVICIUL SOLUTIONARE CONTESTATII**

DECIZIA nr. 102 din 16.03.2011 privind
solutionarea contestatiei formulata de
ABC mbH - Germania, cu sediul in, Germania,
inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr./.....2010

Directia Generala a Finantelor Publice a municipiului Bucuresti prin Serviciul solutionare contestatii a fost sesizata in data de2011 cu adresa nr./2011 de catre Serviciul reprezentante straine, ambasade si administrarea contribuabililor nerezidenti din cadrul D.G.F.P.M.B. cu privire la contestatia ABC mbH din Germania.

Obiectul contestatiei, inregistrata sub nr./.....2010 il constituie decizia de rambursare a TVA pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in alt stat membru al Uniunii Europene nr. DR1/2010 comunicata prin posta in data de, prin care s-a respins la rambursare TVA in suma de R lei, din care societatea contesta TVA in suma de **C lei**.

Avand in vedere dispozitiile art. 7 alin. (4) paragraf 2 din Directiva a 8-a - 79/1072/EEC din data de 6 decembrie 1979 si constatand ca, in speta, sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 alin. (1), art.206, art. 207 alin. (1) si art. 209 alin. (1) lit. b) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, coroborate cu pct. 5.4 lit. c) din Instructiunile aprobate prin Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti este investita sa solutioneze contestatia formulata de ABC mbH din Germania.

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

I. Prin decizia de rambursare a TVA pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in alt stat membru al Uniunii Europene nr. DR1/2010, organele de specialitate din cadrul Serviciului de administrare a contribuabililor nerezidenti au aprobat la rambursare TVA in suma de A lei si au respins la rambursare TVA in suma de R lei, solicitata la rambursare in temeiul Directivei a 8-a de catre firma ABC mbH din Germania prin cererea inregistrata sub nr. 32864/29.06.2009.

II. Prin contestatia formulata ABC mbH contesta in parte decizia nr. DR1/2010 pentru TVA in suma de C lei, aratand urmatoarele:

- factura nr. X1/2008 emisa de ROM SRL a fost depusa in original la cererea de rambursare, dovada fiind stampila "verificat" a organului fiscal;
- pentru factura nr. X2/2008 emisa de ROM SRL a fost prezentata dovada platii odata cu depunerea cererii in data de 29.06.2009, dovada fiind faptul ca prin adresa ulterioara nr./.....2010 nu s-a solicitat completarea documentatiei pentru aceasta factura.

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

Cauza supusă soluționării este dacă o persoană impozabilă nerezidentă, care nu este înregistrată în scopuri de TVA în România poate beneficia de rambursarea taxei în suma de C lei, în condițiile în care aceasta a prezentat factura în original și documentele care atestă plata unei facturi respinse la rambursare, iar din documentele existente la dosarul cauzei nu rezultă care sunt motivele concrete pentru care organele fiscale nu au ținut cont de aceste documente la efectuarea analizei documentare a cererii de rambursare.

In fapt, prin decizia de rambursare a TVA pentru persoanele impozabile neînregistrate și care nu sunt obligate să se înregistreze în scopuri de TVA în România, stabilite în alt stat membru al Uniunii Europene nr. DR1/2010, organele fiscale au aprobat la rambursare TVA în suma de A lei și au respins la rambursare TVA în suma de R lei, solicitată de firma ABC mbH din Germania prin cererea înregistrată sub nr./.....2009 aferentă perioadei ianuarie - decembrie 2008.

Pentru a lua această decizie organele fiscale au reținut că un număr de 5 facturi nu au fost prezentate în original, iar pentru 4 facturi nu au fost prezentate documentele justificative din care să rezulte achitarea integrală a taxei facturate.

In drept, potrivit art. 147² alin. (1) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal al României, cu modificările și completările ulterioare și ale pct. 49 din Normele metodologice date în aplicarea Titlului VI, aprobate prin H.G. nr. 44/2004, cu modificările și completările ulterioare:

Codul fiscal:

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

a) **persoana impozabilă neînregistrată și care nu este obligată să se înregistreze în scopuri de TVA în România, stabilită în alt stat membru, poate solicita rambursarea taxei achitate; [...]**".

Norme metodologice:

"49. (1) În condițiile prezentate și în conformitate cu procedurile de la alin. (4)-(14), persoana impozabilă prevăzută la alin. (3) poate solicita rambursarea **taxei facturată de alte persoane impozabile și achitată de aceasta pentru bunuri mobile ce i-au fost livrate sau serviciile care i-au fost prestate în beneficiul său în România**, precum și a taxei achitate pentru importul bunurilor în România pe o perioadă de minimum trei luni sau maxim un an calendaristic sau pe o perioadă mai mică de trei luni rambursată din anul calendaristic. **Prezentele norme transpun Directiva a 8-a - 79/1072/EEC din data de 6 decembrie 1979.**

(2) **Prin excepție de la prevederile alin. (1) nu se acordă rambursarea taxei datorate sau achitate de persoana impozabilă prevăzută la alin. (3) pentru:**

a) achizițiile de bunuri a caror livrare este scutită sau care poate fi scutită conform art. 143 alin. (2) din Codul fiscal;

b) achiziții de bunuri, altele decât cele prevăzute la lit. a), sau prestări de servicii a caror livrare/prestare este sau poate fi scutită de taxă conform art. 141-144¹ din Codul fiscal;

c) achiziții de bunuri/servicii pentru a caror livrare/prestare nu se acordă deducerea taxei în România în condițiile art. 145 alin. (2) sau (5) din Codul fiscal.

(3) Persoana impozabilă prevăzută la art. 147² alin. (1) lit. a) din Codul fiscal este o persoană impozabilă care în perioada prevăzută la alin. (1) nu este înregistrată și nici nu este obligată să se înregistreze în scopuri de taxă în România conform art. 153 Codul fiscal, nu este stabilită, și nici nu are un sediu fix în România de la care sunt efectuate activități economice, și

care, in acea perioada, nu a efectuat livrari de bunuri si prestari de servicii in Romania, cu exceptia urmatoarelor:

a) servicii de transport si servicii accesorii transportului, scutite conform art. 143 alin. (1) lit. c) sau art. 144 alin. (1) din Codul fiscal, precum si art. 143 alin. (1) lit. d) din Codul fiscal, in masura in care valoarea acestora din urma este inclusa in baza de impozitare a bunurilor importate potrivit art. 139 din Codul fiscal

b) livrarile de bunuri si/sau prestarile de servicii, in cazul in care taxa aferenta este achitata de persoanele in beneficiul carora bunurile sunt livrate si/sau serviciile sunt prestate, conform art. 150 alin. (1) lit. b)-d), f) si g) din Codul fiscal.

(4) Rambursarea taxei prevazute la alin. (1) se acorda persoanei impozabile prevazute la alin. (3) in masura in care bunurile si serviciile achizitionate sau importate in Romania, **pentru care s-a achitat taxa, sunt utilizate de catre persoana impozabila pentru:**

a) operatiuni aferente activitatii sale economice pentru care persoana impozabila ar fi fost indreptatita sa deduca taxa daca aceste operatiuni ar fi fost efectuate in Romania sau operatiuni scutite conform art. 143 alin. (1) si 144 alin. (1) lit. a)-c) din Codul fiscal;

b) operatiuni prevazute la alin. (3) lit. b).

(5) **Pentru a indeplini conditiile pentru rambursare, orice persoana impozabila prevazuta la alin. (3) trebuie sa indeplineasca urmatoarele obligatii:**

a) **sa depuna la organele fiscale competente din Romania o cerere pe formularul al carui model este stabilit de Ministerul Finantelor Publice, anexand toate facturile si/sau documentele de import in original, care sa evidentieze taxa a carei rambursare se solicita;**

b) sa faca dovada ca este o persoana impozabila inregistrata in scopuri de TVA intr-un stat membru, sub forma unui certificat emis de autoritatea competenta din statul membru in care aceasta este stabilita. Totusi, atunci cand autoritatea fiscala competenta romana posedea deja o astfel de dovada, nu este obligatoriu ca persoana impozabila sa aduca noi dovezi pe o perioada de un an de la data emiterii primului certificat de catre autoritatea competenta a statului in care este stabilita;

c) sa confirme prin declaratie scrisa ca in perioada la care se refera cererea sa de rambursare nu a efectuat livrari de bunuri sau prestari de servicii ce au avut loc sau au fost considerate ca avand loc in Romania, cu exceptia, dupa caz, a serviciilor prevazute la alin. (3) lit. a) si b);

d) sa se angajeze sa inapoieze orice suma ce i-ar putea fi rambursata din greseala.

(6) Organele fiscale competente nu îi pot impune persoanei impozabile ce solicita rambursarea conform art. 147² alin. (1) lit. a) din Codul fiscal, nici o alta obligatie in plus fata de cele prevazute la alin. (5). **Prin exceptie, organele fiscale competente pot solicita persoanei impozabile sa prezinte informatii suplimentare necesare pentru a stabili daca o cerere de rambursare este justificata.**

(7) Cererea de rambursare prevazuta la alin. (5) lit. a) va fi aferenta facturilor pentru achizitionarea de bunuri sau servicii sau documentelor pentru importuri efectuate in perioada prevazuta la alin. (1), dar poate fi aferenta si facturilor sau documentelor de import necuprinse inca in cererile anterioare, in masura in care aceste facturi sau documente de import sunt aferente operatiunilor realizate in anul calendaristic la care se refera cererea.

(8) Cererea de rambursare prevazuta la alin. (5) lit. a) trebuie depusa la organele fiscale competente in termen de maximum 6 luni de la incheierea anului calendaristic in care taxa devine exigibila".

Procedura de solutionare a cererilor de rambursare a taxei pe valoarea adaugata catre persoane impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in alt stat membru al Uniunii Europene, aprobată prin O.M.F.P. nr. 523/2007 stabileste urmatoarele:

"13. [...] Toate documentele se stampileaza de catre compartimentul de specialitate, pentru a nu fi folosite pentru cereri viitoare de rambursare ale respectivei persoane impozabile".

In raport de contestatia ABC din Germania se retine ca organele fiscale au respins la rambursare TVA in suma de C lei, din care:

- C1 lei TVA din factura nr. X1/2008 emisa de ROM SRL pe motiv ca factura nu a fost depusa in original;
- C2 lei TVA din factura nr. X2/2008 emisa de ROM SRL pe motiv ca nu a fost prezentata dovada achitarii facturii.

Prin contestatie societatea nerezidenta sustine ca a prezentat originalul facturii nr. X1/2008 si documentele de plata ce atesta achitarea facturii X2/2008.

In ceea ce priveste dreptul contestatorilor de a depune probe noi in sustinerea cauzei, sunt incidente prevederile art. 213 alin. (4) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, unde se precizeaza:

"Contestatorul, intervenientii sau imputernicitii acestora pot sa depuna probe noi in sustinerea cauzei. In aceasta situatie, organului fiscal emitent al actului administrativ fiscal atacat sau organului care a efectuat activitatea de control, dupa caz, i se va oferi posibilitatea sa se pronunte asupra acestora."

Din textele de lege mai sus prezentate se retine ca, contestatarii 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 a efectuat activitatea de documentare i se va oferi posibilitatea sa se pronune asupra acestora.

Urmare solicitarii organului de solutionare a contestatiei, cu adresa nr./14.03.2011 Serviciul de administrare a contribuabililor nerezidenti a transmis anexele 1-9 cuprinzand documentele anexate contestatiei nr./.....2010, astfel cum au fost ele depuse de societate, din care rezulta urmatoarele:

- factura nr. X1/2008 poarta o semnatura originala pe care este aplicata amprenta stampilei furnizorului, precum si amprenta organului fiscal cu mentiunea "verificat" (anexa nr. 3), la care se adauga extrasul/.....2008 privind achitarea facturii "009" pentru H0 euro;
- extrasele nr./.....2008 (pentru H1 euro) si nr./.....2008 (pentru H2 euro), in original, din care reiese achitarea facturii "rechnung" nr. X1.

Avand in vedere ca ABC din Germania a depus in sustinerea contestatiei factura nr. X1/2008 in forma anterior prezentata, precum si documentele de plata ce atesta plata facturii nr. X2/2008 (in valoare de 17.000 euro), in conditiile in care organele fiscale sustin ca unul din aceste documente a fost luat in considerare ca referinta a platii pentru o alta factura (factura 07) pe baza mentiunii din extras, desi prin adresa nr./.....2010 nu i-au solicitat societatii nerezidente dovezi suplimentare privind achitarea facturii "05" respinsa la rambursare, iar din extrasele de cont prezentate in original nu rezulta inscrierea mentiunii la care fac referire organele fiscale, urmeaza a se dispune desfiintarea partiala a deciziei de rambursare a TVA nr. DR1/2010 pentru TVA respinsa la rambursare in suma de C lei, in vederea reanalizarii documentelor depuse de societatea contestatara in sustinerea cauzei.

Desfiintarea are la baza prevederile art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, unde se stipuleaza:

"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."

La reverificarea creantei fiscale contestate si pentru care s-a dispus desfiintarea partiala a actului atacat se vor avea in vedere prevederile pct. 12.7 si pct. 12.8 din Instructiunile aprobate prin Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005, unde se stipuleaza:

"12.7. *Decizia de desfiintare va fi pusa in executare in termen de 30 de zile de la data comunicarii*, iar verificarea va viza strict aceeasi perioada si acelasi obiect al contestatiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

12.8. Prin noul act administrativ fiscal, intocmit conform considerentelor deciziei de solutionare, *nu se pot stabili in sarcina contestatorului sume mai mari decat cele din actul desfiintat*, acesta putand fi contestat potrivit legii".

Prin urmare, Serviciul reprezentante straine, ambasade si administrarea contribuabililor nerezidenti din cadrul DGFP-MB va proceda la o noua verificare, in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu retinerile din prezenta decizie, prin reanalizarea documentelor depuse de ABC din Germania referitoare la posibilitatea acesteia de a solicita rambursarea TVA in suma de C lei.

Pentru considerentele aratate mai sus si in temeiul art. 147² alin. (1) lit. a) din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal al Romaniei, cu modificarile si completarile ulterioare, pct. 49 alin. (1), (2) lit. a), (4) si (5) lit. a) din Normele metodologice date in aplicarea Titlului VI, aprobate prin H.G. nr. 44/2004, cu modificarile si completarile ulterioare, pct. 13 din Procedura de solutionare a cererilor de rambursare a taxei pe valoarea adaugata catre persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in alt stat membru al Uniunii Europene, aprobata prin O.M.F.P. nr. 523/2007, art. 213 alin. (4) si art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare si pct.12.7 si pct. 12.8 din Instructiunile aprobate prin Ordinul presedintelui A.N.A.F. nr. 519/2005

DECIDE:

Desfiinteaza in parte Decizia de rambursare a TVA pentru persoanele impozabile neinregistrate si care nu sunt obligate sa se inregistreze in scopuri de TVA in Romania, stabilite in alt stat membru al Uniunii Europene nr. DR1/2010 pentru TVA respinsa la rambursare in suma de **C lei**, urmand ca Serviciul reprezentante straine, ambasade si administrarea contribuabililor nerezidenti din cadrul DGFP-MB sa procedeze la o noua verificare, in conformitate cu prevederile legale in vigoare si cu retinerile din prezenta decizie.

Prezenta decizie este definitiva in sistemul cailor administrative de atac si poate fi contestata in termen de 6 luni de la data comunicarii la Tribunalul Bucuresti.