

DECIZIA nr.344/..... 2010
privind solutionarea contestatiei formulata de societatea nerezidenta
X SRL,
cu domiciliul fiscal in .,
inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr. ..

Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti prin Serviciul Solutionare Contestatii a fost sesizata de Serviciul reprezentante straine, ambasade si administrarea contribuabililor nerezidenti cu adresa nr. ., cu privire la contestatia formulata de X SRL, prin avocat ., cu sediul ales pentru comunicarea actelor in localitatea ..

Obiectul contestatiei transmisa prin posta la data de **30.04.2010** si inregistrata la D.G.F.P.-M.B sub nr. ., completata cu adresa inregistrata la D.G.F.P.-M.B. sub nr., il constituie 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 alt stat membru al Uniunii Europene inregistrata sub nr. ., comunicata in data de **01.04.2010**, emisa de Serviciul reprezentante straine, ambasade si administrarea contribuabililor nerezidenti, prin care s-a aprobat la rambursare TVA in suma de . lei si s-a respins la rambursare TVA in suma de . lei.

Societatea contesta TVA respinsa la rambursare in suma de . lei.

Avand in vedere dispozitiile art. 205 alin. (1), art.206, art. 209 alin. (1) lit.b) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, astfel cum a fost modificata si completata prin O.U.G. nr.39/2010, Directia Generala a Finantelor Publice a Municipiului Bucuresti este investita sa solutioneze contestatia formulata de X SRL din ..

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, rezulta urmatoarele:

I. Prin contestatia formulata contestatara solicita anulara in parte a deciziei de rambursare nr..., raportat la suma de .. lei reprezentand TVA respinsa la rambursare aferenta facturilor fiscale nr... (numar extern ..), nr... (numar extern ..) si nr... (numar extern ..).

In sustinerea contestatiei, societatea aduce urmatoarele argumente:

- Intrucat motivele de fapt care au stat la baza respingerii TVA in suma de .. lei au fost neprezentarea documentelor de plata si/sau compensare care sa ateste achitarea TVA aferenta facturilor fiscale mentionate mai sus, revine in contestatie cu prezentarea documentelor care atesta plata/compensarea sumelor inscrise in

respectiv celelalte facturi fiscale si anexeaza si fisa contului pentru a prezenta stingerea acestor sume.

II. Prin Decizia de rambursare a taxei pe valoarea adaugata nr. .., Serviciul reprezentante straine, ambasade si administrarea contribuabililor nerezidenti din cadrul DGFP-MB a aprobat la rambursare TVA in suma de .. lei, respectiv a respins la rambursare TVA in suma de .. lei. Societatea contesta TVA respinsa la rambursare in suma de .. lei.

III. Luand in considerare documentele existente la dosarul cauzei, constatarile organului fiscal, sustinerile societatii si prevederile legale pe perioada supusa controlului se retin urmatoarele:

Cauza supusa solutionarii este daca organul fiscal a procedat corect respingand la rambursare TVA in suma de .. lei, in conditiile in care... SRL din.. depune in sustinerea contestatiei documente noi neavute in vedere la efectuarea analizei documentare a cererii de rambursare, respectiv la emiterea deciziei de rambursare a TVA.

In fapt, prin 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 alt stat membru al Uniunii Europene inregistrata sub nr. .., organele fiscale au respins la rambursare TVA in suma de .. lei, din totalul sumai de .. lei solicitata de firma X SRL din .. prin cererea nr. .., numar de referinta .., aferenta perioadei ianuarie-iunie 2008.

Motivul mentionat in decizie este ca pentru facturile fiscale nr... (numar extern ..), nr... (numar extern ..) si nr... (numar extern ..) nu s-au prezentat documente de plata si/sau de compensare care sa ateste achitarea TVA. Desi prin adresa nr... DGFP-MB a solicitat documente justificative de plata, societatea a prezentat prin adresa inregistrata sub nr... numai o parte din acestea.

Pentru sumele respinse la rambursarea TVA, nu s-au prezentat documente de plata si/sau documente pentru compensare semnate atat de furnizorii de bunuri si/sau prestatorii de servicii cat si de societatea nerezidenta X SRL din .., din care sa reiasa obligatiile pe care societatile romane le aveau fata de societatea nerezidenta si care ar fi fost compensate cu sumele datorate de societatea nerezidenta X SRL din .. catre acestia.

In drept, in conformitate cu dispozitiile art. 147² din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare si pct. 49 din Normele metodologice de aplicare aprobate prin HG nr. 44/2004:

Codul fiscal:

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

a) persoana impozabila neînregistrata si care nu este obligata sa se înregistreze în scopuri de TVA în România, stabilita 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 achitate** de aceasta pentru bunuri mobile ce i-au fost livrate sau serviciile care i-au fost prestate în beneficiul sau 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 căror 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 căror livrare/prestare este sau poate fi scutită de taxă conform art. 141-144¹ din Codul fiscal;

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

(4) Rambursarea taxei prevăzute la alin. (1) se acordă persoanei impozabile prevăzute la alin. (3) în măsura în care bunurile și serviciile achiziționate sau importate în România, **pentru care s-a achitat taxa**, sunt utilizate de către persoana impozabilă pentru:

a) operațiuni aferente activității sale economice pentru care persoana impozabilă ar fi fost îndreptățită să deducă taxa dacă aceste operațiuni ar fi fost efectuate în România sau operațiuni scutite conform art. 143 alin. (1) și 144 alin. (1) lit. a)-c) din Codul fiscal;

b) operațiuni prevăzute la alin. (3) lit. b).

(5) **Pentru a îndeplini condițiile pentru rambursare, orice persoană impozabilă prevăzută la alin. (3) trebuie să îndeplinească următoarele obligații:**

a) să depună la organele fiscale competente din România o cerere pe formularul al cărui model este stabilit de Ministerul Finanțelor Publice, anexând toate facturile și/sau documentele de import în original, care să evidențieze taxa a cărei rambursare se solicită;

b) să facă dovada că este o persoană impozabilă înregistrată în scopuri de TVA într-un stat membru, sub forma unui certificat emis de autoritatea competentă din statul membru în care aceasta este stabilită. Totuși, atunci când autoritatea fiscală competentă română posedă deja o astfel de dovadă, nu este obligatoriu ca persoana impozabilă să aducă noi dovezi pe o perioadă de un an de la data emiterii primului certificat de către autoritatea competentă a statului în care este stabilită;

c) să confirme prin declarație scrisă că în perioada la care se referă cererea sa de rambursare nu a efectuat livrări de bunuri sau prestări de servicii ce au avut loc sau au fost considerate ca având loc în România, cu excepția, după caz, a serviciilor prevăzute la alin. (3) lit. a) și b);

d) sa se angajeze sa înapoieze 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."**

Din normele legale sus-citate rezulta ca legiuitorul a stabilit o procedura specifica prin care persoanele impozabile stabilite intr-un stat membru pot solicita rambursarea **TVA achitata** pentru livrari de bunurile, prestarile de servicii sau importul de bunuri efectuate in beneficiul lor pe teritoriul unui alt stat membru, solicitare supusa unor conditii specifice acestui tip de rambursare, si anume: persoanele in cauza sa nu fie inregistrate sau sa nu aiba obligatia inregistrarii in scopuri de TVA in statul caruia i se solicita rambursarea, sa nu efectueze livrari de bunuri sau prestari de servicii in perioada pentru care solicita rambursarea, pentru care locul livrarii sau prestarii este in statul membru caruia i se solicita rambursarea, sa depuna cererea de rambursare in termen de maxim 6 luni de la incheierea anului calendaristic si sa indeplineasca anumite formalitati specifice (depunerea cererii pe un format cu un anumit continut, la care se anexeze toate documentele aferente in original, sa prezinte dovada inregistrarii in scopuri de taxa in statul membru de care apartin, **sa depuna documentele care sa evidentieze taxa achitata de aceasta persoana pentru achizitia a carei rambursare se solicita**, etc.).

Cu privire la depunerea ulterioara a documentelor justificative de plata a facturilor pentru a caror taxa se solicita rambursarea prin adresa nr.875566/05.03.2010 inregistrata la DGFP-MB sub nr.19832/08.03.2010, Directia Generala Proceduri pentru Administrarea Veniturilor din cadrul ANAF, precizeaza:

"[...] in situatia in care documentatia a fost completata ulterior, cu ocazia depunerii contestatiei impotriva deciziei de nerambursare, opinam ca aceste documente sunt acceptabile ca documente justificative in solutionarea contestatiilor chiar daca au fost depuse dupa expirarea termenului de sase luni de la incheierea anului calendaristic in care taxa devine exigibila. Consideram ca si in aceasta situatie sunt aplicabile, in mod corespunzator, dispozitiile art.216 alin.(3) din Codul de procedura fiscala, mai sus citate."

In speta, ulterior emiterii Deciziei de rambursare a TVA nr..., societatea a depus in sustinerea contestatiei urmatoarele documente care sa evidentieze taxa achitata de aceasta pentru achizitiile a carei rambursare se solicita, (documente care nu au fost prezentate organelor fiscale si nu au putut astfel fi analizate la emiterea deciziei de rambursare a TVA):

1. pentru factura fiscala **nr... (factura externa ..)** in valoare de .. lei (.. euro) din care TVA in suma de .. lei (.. euro), a prezentat :

- documentul de plata in valuta din data de 17.04.2008 in suma totala de .. euro, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa

1), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** aferenta facturii in cauza;

- *procesul verbal de compensare nr... (anexa 2) prin care suma de .. euro s-a stins prin compensare in data de 17.04.2008;*
- documentul de plata in valuta din data de 18.04.2008 in suma totala de .. euro, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 3), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. euro aferenta facturii in cauza;
- documentul de plata in lei (..) in suma totala de .. lei, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 4), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro + .. euro** (.. lei);

2. pentru factura fiscala **nr... (factura externa ..)** in valoare de .. lei (.. euro) din care TVA in suma de .. lei (.. euro), a prezentat :

- documentul de plata in valuta din data de 14.07.2008 in suma totala de .. euro, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 5), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de suma de .. **euro**;
- documentul de plata in lei (OP ..) in suma totala de .. lei, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 6), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** (.. lei);
- documentul de plata in valuta din data de 17.07.2008 in suma totala de .. euro, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 7), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro**;
- documentul de plata in lei (OP ..) in suma totala de .. lei, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 8), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** (.. lei);
- *procesul verbal de compensare nr... (anexa 9) prin care suma de .. euro s-a stins prin compensare in data de 17.07.2008;*
- documentul de plata in lei (OP ..) in suma totala de .. lei, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 10), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** (.. lei);
- documentul de plata in lei (OP ..) in suma totala de .. lei, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 11), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de suma de .. **euro** (.. lei);
- documentul de plata in lei (OP ..) in suma totala de .. lei, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 12), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** (.. lei);
- documentul de plata in valuta din data de 22.07.2008, in suma totala de .. euro, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 13), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de suma de .. **euro**;
- documentul de plata in lei (OP ..) in suma totala de .. lei, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la ABN Romania (anexa 14), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** (.. lei);
- suma de .. **euro** reprezinta diferente de curs, iar suma de .. **euro** reprezinta o factura storno, respectiv invoice 411 (anexa 17).

3. pentru factura fiscala **nr... (factura externa ..)** in valoare de .. lei (.. euro) din care TVA in suma de .. lei (.. euro), a prezentat :

- documentul de plata in valuta din data de 11.08.2008 in suma totala de .. euro, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 15), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** pentru factura in cauza;
- documentul de plata in valuta din data de 12.08.2008, in suma totala de .. euro, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 16), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** pentru factura in cauza;
- documentul de plata in lei (OP ..) in suma totala de .. lei, plata facuta din contul RO.. detinut de societate la Alpha Bank Romania (anexa 17), prin care societatea pretinde ca s-a achitat suma de .. **euro** (.. lei);
- suma de .. **euro** reprezinta diferente de curs.

Societatea contestatoare precizeaza in cuprinsul contestatiei faptul ca ulterior primirii adresei nr... de la DGFP/SAN-Bucuresti prin care se solicita prezentarea de documente justificative de plata, prin adresa inregistrata la organul fiscal sub nr... a prezentat "aproape" toate aceste documente de plata (viramente bancare in lei sau in valuta), dar fara a prezenta procesele verbale de compensare pentru sumele stinse prin compensare, doar documente justificative care au stat la baza sumelor compensate (plati in favoarea furnizorului SC Y SRL pentru datorii avute de acesta catre furnizorii externi ai acestuia, respectiv ..).

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:

"Contestatorul, intervenientii sau împuternicitii acestora pot sa depuna probe noi în sustinerea cauzei. În 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.

Fata de cele prezentate si avand in vedere ca X SRL din . a depus in sustinerea contestatiei fie documente de plata noi, fie documente de plata ce au fost depuse si initial urmare a solicitarii organului fiscal, fara ca organul de solutionare a contestatiei sa poata identifica modul in care documentele de plata au fost avute in vedere la analiza documentara, se va dispune desfiintarea partiala a Deciziei de

rambursare a TVA nr. ., pentru TVA respinsa la rambursare in suma de . lei, in vederea analizarii documentelor suplimentare depuse de contestator 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 în care urmeaza sa se încheie un nou act administrativ fiscal care va avea în 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 prevederile pct. 12.6-12.8 din Instruciunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonana Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul Ministerului Finanelor Publice nr. 519/2005, unde se stipuleaza:

”12.6. În situatia în care se pronunta o solutie de desfiintare totala sau partiala a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desfiintare.

„12.7. Decizia de desfiinare va fi pus. în executare în termen de 30 de zile de la data comunicrii, iar verificarea va viza strict aceeai perioadi acelai obiect al contestaiei pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

12.8. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de soluionare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desfiinat, acesta putând 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 solicitarea, in temeiul art. 7 "Rolul activ" din OG nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, de dovezi obiective referitoare la posibilitatea societatii contestatare de a solicita la rambursare TVA in suma de . lei.

Pentru considerentele aratate si in temeiul art. 7, art. 213 alin. (4) si art. 216 alin. (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, pct. 12.6-12.8 din Instruciunile pentru aplicarea titlului IX din Ordonana Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, aprobate prin Ordinul Ministerului Finanelor Publice nr. 519/2005, art. 147² din Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificarile si completarile ulterioare si pct. 49 din Normele metodologice de aplicare aprobate prin HG nr. 44/2004

DECIDE

Desfiinteaza in parte Decizia de rambursare a taxei pe valoarea adaugata nr. . emisa de Serviciul reprezentante straine, ambasade si administrarea contribuabililor nerezidenti din cadrul DGFP-MB, pentru TVA respinsa la rambursare in suma de . lei, urmand ca organul fiscal 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.