



MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE
Agencia Națională de Administrare Fiscală
CABINET PREȘEDINTE



Agencia Națională de Administrare Fiscală
Str. Apolodor nr. 17
Sector 5, București
Tel : + 021 319 97 59
Fax : +021 319 97 11

Patronatul Investitorilor Autohtoni
Domnului Președinte Cristian Pârvan
Adresa: Str. Delfinului, nr. 6, bl. 42, sc. 4, parter, ap. 197, sector 2, București

Nr. 1-PE5429/08-03-2017

Stimate domnule președinte,

Urmare adresei dumneavoastră nr. 414/07.02.2017, înregistrată la Direcția Generală de Informații Fiscale sub nr. A_DIF 522/13.02.2017, prin care ne prezentați o serie de aspecte cu privire la OPANAF nr. 210/2017 prin care a fost abrogat OPANAF nr. 3841/2016 privind aprobarea modelului și conținutului formularului 088 *"Declarație pe propria răspundere pentru evaluarea intenției și a capacității de a desfășura activități economice care implică operațiuni din sfera TVA"*, vă comunicăm următoarele:

În baza sesizărilor formulate de IMM-uri, Ministerul pentru Mediu de Afaceri, Comerț și Antreprenoriat, a înregistrat la Secretariatul General al Guvernului Nota nr. 28/FJN/12.01.2017 prin care a solicitat eliminarea formularului 088 în vederea reducerii și simplificării procedurilor administrative în ceea ce privește înregistrarea în scopuri de TVA.

În acest context, ANAF a primit sarcina guvernamentală, dispusă în ședința de guvern din data de 12.01.2017, de eliminare a formularului 088 *"Declarație pe propria răspundere pentru evaluarea intenției și a capacității de a desfășura activități economice care implică operațiuni din sfera TVA"*.

Astfel, prin OPANAF nr. 210/2017, ale cărui prevederi au intrat în vigoare începând cu data de 01 februarie 2017, a fost abrogat OPANAF nr. 3841/2016 privind aprobarea modelului și conținutului formularului 088 *"Declarație pe propria răspundere pentru evaluarea intenției și a capacității de a desfășura activități economice care implică operațiuni din sfera TVA"*.

În aceste condiții, a fost supus dezbaterii publice un nou proiect de ordin potrivit căruia înregistrarea în scopuri de TVA a persoanelor impozabile și, implicit, evaluarea intenției și capacității persoanelor impozabile de a desfășura activități economice în sfera de aplicare a TVA, nu mai sunt condiționate de depunerea formularului 088, iar anularea înregistrării în scopuri de TVA se aplică doar acelor persoane impozabile care au fost identificate cu risc fiscal și care, în urma aplicării procedurii de evaluare, nu justifică intenția și capacitatea de a desfășura activități economice în sfera de aplicare a TVA.

În vederea identificării celor mai bune soluții, Agenția Națională de Administrare Fiscală și-a manifestat disponibilitatea pentru un dialog constructiv cu mediul de afaceri organizând la sediul său o serie de întâlniri de lucru pentru a clarifica unele aspecte legate de procedura de înregistrare/anulare a înregistrării în scopuri de TVA a persoanelor impozabile. Aspectele sesizate în cursul procesului de elaborare a actului normativ supus dezbaterii publice au fost avute în vedere de Agenția Națională de Administrare Fiscală.

Din aceste considerente procedura de evaluare prevăzută în OPANAF nr. 605/2017 este fundamentată preponderent, pe analiza informațiilor disponibile în bazele de date proprii ale Agenției Naționale de Administrare Fiscală, precum și a celor obținute prin schimbul de informații cu alte entități, în timp ce documentele solicitate de către organul fiscal în cadrul interviului sunt documente suplimentare referitoare la informații la care organul fiscal nu are acces și care sunt menite a clarifica situația fiscală a persoanei impozabile în cauză.

Termenul stabilit de organul fiscal pentru interviu este un termen rezonabil iar persoana impozabilă are posibilitatea să solicite amânarea acestuia în cazul în care consideră că nu se poate prezenta la data stabilită cu documentele solicitate sau cu cele pe care le consideră relevante în cadrul procedurii de evaluare.

De asemenea, potrivit prevederilor art. 9 din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare, înainte de luarea deciziei de respingere/anulare a înregistrării în scopuri de TVA, organul fiscal asigură persoanei impozabile analizate posibilitatea de a exprima punctul de vedere cu privire la decizia ce va fi adoptată, motiv pentru care invită la sediul său reprezentantul legal/împuternicitul acesteia. În cadrul audierii persoana impozabilă este informată cu privire la faptele și împrejurările relevante care au dus la luarea acestei decizii. Ca și în

cazul interviului persoana impozabilă are posibilitatea de a solicita amânarea datei de prezentare la audiere.

În concluzie cele două etape ale procedurii de evaluare, interviul și audierea, au rolul de a sprijini persoana impozabilă în demersul său de a prezenta organului fiscal documente și lămuriri suplimentare menite a justifica intenția și capacitatea de a desfășura activități economice în sfera de aplicare a TVA.

Criteriile utilizate în cadrul procedurii de evaluare vizează gradul de conformare la declarare și plată a persoanelor impozabile, existența sediului social sau a sediilor secundare unde se desfășoară activitatea economică, existența salariaților și a conturilor bancare, insolvența/falimentul, modul de organizare și conducere a contabilității etc, aspecte ce au fost semnalate în cadrul întâlnirilor de lucru, ce au avut loc la sediul Agenției Naționale de Administrare Fiscală, și de către reprezentanții mediului de afaceri, precum și de unele asociații profesionale. Analiza unor astfel de aspecte în cadrul procedurii de evaluare permite în cele din urmă determinarea comportamentului fiscal al persoanelor impozabile și încadrarea acestora într-o anumită categorie de risc.

Respingerea solicitării/anularea înregistrării în scopuri de TVA este determinată doar de existența unui cumul de factori semnificativi din punct de vedere al riscului fiscal, așa cum au fost aceștia identificați în cazurile de evaziune fiscală instrumentate de structurile competente din cadrul Agenției Naționale de Administrare Fiscală.

Evaluarea este efectuată după reguli clare, precise, prin intermediul aplicațiilor informatice, obiectivul fiind asigurarea unui tratament echitabil contribuabililor, simultan cu limitarea interferenței subiectivismului.

Transparentizarea criteriilor utilizate în cadrul procedurii de evaluare ar avea un impact negativ asupra scopului pentru care a fost elaborată această procedură, respectiv identificarea contribuabililor care urmăresc utilizarea abuzivă sau frauduloasă a codului de TVA, și ar permite practicarea unui comportament disimulat din partea contribuabililor de această natură.

În ceea ce privește solicitarea dumneavoastră de eliminare din cadrul procedurii de evaluare a excepției referitoare la sucursalele din România ale persoanelor impozabile care au sediul activității economice în afara României, care au obligația înregistrării în scopuri de TVA în România conform art. 316 alin. (2) din Codul fiscal, subliniem faptul că sucursalele nu au personalitate juridică proprie, fapt menționat în mod expres în cadrul art. 43 al Legii societăților nr. 31/1990. Sucursala face parte din

structura organică a societății primare fondatoare, doar aceasta având calitatea de subiect de drept distinct. Sucursala este constituită ca un dezmembrământ, o modalitate de descentralizare a activității societății-mamă care o patronează, aceasta exercită în raporturile cu terții o funcție de mandat (cu sau fără reprezentare) în limitele împuternicirii primite de la societatea-mamă prin actul de înființare sau printr-un act ulterior.

De asemenea, reprezentanțele nu au personalitate juridică distinctă, ele sunt o prelugire a personalității societății primare și îndeplinesc acte juridice și fapte materiale în numele și pe seama societății care le-a constituit.

Precizăm faptul că art. 316 alin. (9) din Legea nr. 227/2015 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, au fost puse în aplicare de OPANAF nr. 605/2017, prin care se stabilesc criteriile pentru condiționarea înregistrării în scopuri de TVA a societăților cu sediul activității economice în România, înființate în baza Legii nr. societăților nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

De menționat sunt și prevederile art. 4 alin. (3) din Legea nr. 24/2000 privind normele de tehnică legislativă pentru elaborarea actelor normative, potrivit căreia, *“Actele normative date în executarea legilor, ordonanțelor sau a hotărârilor Guvernului se emit în limitele și potrivit normelor care le ordonă”*.

În consecință, prevederile OPANAF nr. 605/2017 nu pot exceda reglementărilor stabilite prin actul normativ de rang primar, în speță Legea nr. 227/2015 privind Codul fiscal, în sensul extinderii aplicabilității și în cazul sucursalelor sau reprezentanțelor persoanelor impozabile care au sediul activității economice în afara României, care au obligația înregistrării în scopuri de TVA în România.

Referitor la prevederile pct. 6(3) din Anexa nr. 2 la OPANAF nr. 605/2017, de menționat este faptul că în cadrul acestuia sunt prezentate situațiile în care solicitarea de înregistrare în scopuri de TVA este respinsă fără a se mai proceda la analiza intenției și capacității de a desfășura activități economice în sfera de aplicare a TVA. Calitatea de asociat prevăzută la lit. a) și b) este în mod clar definită la pct. 4(2) lit. b) din Anexa nr. 2, prin asociat înțelegându-se asociații majoritari (persoane fizice sau juridice ce dețin părți sociale în procent de minimum 50% din capitalul social al societății) sau, după caz, asociatul unic, în cazul altor societăți decât societățile pe acțiuni sau în comandită pe acțiuni.

Orice persoană care consideră că a fost lezată în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal este îndreptățită să depună o contestație în termenul și condițiile

stabilite prin prevederile Titlului VIII din Legea nr. 207/2015 privind Codul de procedură fiscală, cu modificările și completările ulterioare. În plus, persoanele impozabile cărora li s-a respins/anulat înregistrarea în scopuri de TVA au dreptul de a depune o nouă cerere de înregistrare sau de a solicita reînregistrarea în scopuri de TVA, după caz.

Agenția Națională de Administrare Fiscală a manifestat disponibilitate pentru dialog și a pus accent pe optimizarea activității sale, inclusiv ca rezultat al consultărilor cu factorii interesați și cu reprezentanții mediului de afaceri.

Existența unui mediu de afaceri competitiv este intrinsec legată de dezvoltarea mecanismelor care să asigure șanse egale tuturor, iar acest proces reprezintă o necesitate, nu o opțiune. Efectele și influențele aplicării procedurii de evaluare sunt analizate în permanență în vederea stabilirii eficienței și eficacității lor și, totodată, pentru identificarea cu celeritate a demersurilor legislative viitoare care se impun a fi inițiate, în raport de rezultatele acestei analize.

Având în vedere cele prezentate mai sus, vă mulțumim pentru interesul arătat față de preocupările Agenției Naționale de Administrare Fiscală pentru conceperea unor măsuri eficiente și benefice atât pentru administrație, cât și pentru mediul de afaceri, în vederea prevenirii și combaterii evaziunii fiscale precum și dezvoltării unui mediu economic competitiv.

Președinte ANAF
Bogdan-Nicolae STAN

