



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 5.10.18
Αριθμός απόφασης: 4269

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

Fax : 2131604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»

γ. Της 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **8.5.18** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα στην οδό, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης επί των με αρ., &/9.1.18 αιτήσεων προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **8.5.18** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την πάροδο άπρακτου τριμήνου τεκμαίρεται ότι απορρίφθηκαν τα αρ.,

..... &/9.1.18 αιτήματα της προσφεύγουσας προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ για καταβολή τόκων λόγω εκπρόθεσμης επιστροφής ΦΠΑ σύμφωνα με τα άρθρα 42 & 53 του ν. 4174/2013, φορολογικών περιόδων 1.1.13-31.12.13, 1.1.14-31.12.14, 1.1.15-31.12.15 & 1.1.16-30.6.16, αντίστοιχα, μετά το πέρας της προθεσμίας των 90 ημερών από την υποβολή των αιτημάτων επιστροφής ΦΠΑ, στις 28.5.14, 6.2.15, 22.4.16 & 9.8.16, αντιστοίχως. Η επιστροφή ΦΠΑ φορολογικής περιόδου 1.1.13-31.12.13 έλαβε χώρα με το από 21.3.16 ΑΦΕΚ και, κατόπιν συμψηφισμού, το υπολειπόμενο ποσό επιστροφής καταβλήθηκε στις 11.7.16. Η επιστροφή ΦΠΑ φορολογικής περιόδου 1.1.14-31.12.14 έλαβε χώρα με ΑΦΕΚ το 2016 και, κατόπιν συμψηφισμού, το υπολειπόμενο ποσό επιστροφής καταβλήθηκε στις 26.8.16. Η επιστροφή ΦΠΑ φορολογικής περιόδου 1.1.15-31.12.15 έλαβε χώρα με ΑΦΕΚ το 2017 και, κατόπιν συμψηφισμού, το υπολειπόμενο ποσό επιστροφής καταβλήθηκε στις 23.3.17. Η επιστροφή ΦΠΑ φορολογικής περιόδου 1.1.16-30.6.16 έλαβε χώρα με ΑΦΕΚ το 2017 και το ποσό συμψηφίστηκε με ημερομηνία συμψηφισμού τις 31.8.17.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των ανωτέρω τεκμαιρόμενων αρνητικών απαντήσεων ισχυριζόμενη ότι με τα άρθρα 42 & 53 του ν. 4174/2013 προβλέπεται η καταβολή τόκων σε περίπτωση επιστροφής του καταβληθέντος υπερβάλλοντος ποσού φόρου πέραν των 90 ημερών από την αίτηση επιστροφής αυτού.

Όσον αφορά τα αιτήματα της προσφεύγουσας για καταβολή τόκων λόγω εκπρόθεσμης επιστροφής ΦΠΑ φορολογικών περιόδων 1.1.13-31.12.13 & 1.1.14-31.12.14

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 63 του ΚΦΔ (ν. 4174/2013), «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης...».

Με τη δε παρ. 8 του ίδιου ως άνω άρθρου του ΚΦΔ ορίζεται ότι «Κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας...».

Επειδή, με τη με αριθ. ΠΟΛ. 1069/2014 εγκύκλιο ΓΓΔΕ ορίζεται ότι, «Σε ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών υπόκεινται εν όλω ή εν μέρει οι πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται από τη Φορολογική Αρχή ή συντελούνται από 1.1.2014 και εφεξής και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει), με την εξαίρεση που προβλέπεται μέχρι 1.1.2015 (σύμφωνα με την παρ. 29 του άρθ. 66 του ΚΦΔ) για τις πράξεις κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών, οι οποίες εφόσον εκδόθηκαν μετά την 1.1.2014 θα προσβάλλονται απευθείας στα Διοικητικά Δικαστήρια».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι στο πεδίο εφαρμογής της κατ' άρθρο 63 του ΚΦΔ ενδικοφανούς προσφυγής υπάγονται οι εκτελεστές πράξεις ή παραλείψεις των φορολογικών αρχών από τις οποίες δημιουργούνται κατά νόμο διοικητικές διαφορές ουσίας. Αντιθέτως, δεν υπόκεινται σε ενδικοφανή προσφυγή οι βεβαιωτικές πράξεις, με τις οποίες δηλώνεται εμμονή της φορολογικής διοίκησης σε προγενέστερη διοικητική πράξη χωρίς νέα ουσιαστική έρευνα, διότι στερούνται εκτελεσιτότητας. Η τυχόν ασκηθείσα ενδικοφανής προσφυγή κατά μη εκτελεστής βεβαιωτικής πράξης είναι, κατά συνέπεια, απορριπτέα ως απαράδεκτη (ΣτΕ 198/2010, 3236/2008, 1683/2008), ενώ και η εκδοθείσα επ' αυτής απόφαση δεν είναι εκτελεστή (ΣτΕ 993/2011, 4327/2000).

Επειδή, εν προκειμένω, για τη φορολογική περίοδο 1.1.13-31.12.13 κατατέθηκε το από 2.8.16 αίτημα της προσφεύγουσας προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ για καταβολή τόκων λόγω εκπρόθεσμης επιστροφής ΦΠΑ της εν λόγω περιόδου, το οποίο απορρίφθηκε σιωπηρώς. Εν συνεχεία, κατατέθηκε το από 8.11.16 καθώς και το από 9.1.18 αίτημα της προσφεύγουσας με ακριβώς το ίδιο περιεχόμενο και τα οποία απορρίφθηκαν σιωπηρώς. Για τη φορολογική περίοδο 1.1.14-31.12.14 κατατέθηκε το από 31.8.16 αίτημα της προσφεύγουσας προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ για καταβολή τόκων λόγω εκπρόθεσμης επιστροφής ΦΠΑ της εν λόγω περιόδου, το οποίο απορρίφθηκε σιωπηρώς. Εν συνεχεία, κατατέθηκε το από 8.11.16 καθώς και το από 9.1.18 αίτημα της προσφεύγουσας με ακριβώς το ίδιο περιεχόμενο και τα οποία απορρίφθηκαν σιωπηρώς.

Συνεπώς, η φερόμενη ως προσβαλλόμενη "σιωπηρή άρνηση" του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ επί των με αριθ. πρωτ. &/9.1.18 αιτημάτων της προσφεύγουσας για καταβολή τόκων λόγω εκπρόθεσμης επιστροφής ΦΠΑ φορολογικών περιόδων 1.1.13-31.12.13 & 1.1.14-31.12.14 στερείται εκτελεσιτότητας ως επιβεβαιωτική των προγενέστερων αρνητικών απαντήσεων του Προϊσταμένου της ίδιας ανωτέρω ΔΟΥ. Κατά συνέπεια, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει κατά το μέρος αυτό να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Όσον αφορά τα αιτήματα της προσφεύγουσας για καταβολή τόκων λόγω εκπρόθεσμης επιστροφής ΦΠΑ φορολογικών περιόδων 1.1.15-31.12.15 & 1.1.16-30.6.16

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 42 του ν. 4174/2013: «1. Εάν ο φορολογούμενος δικαιούται επιστροφή φόρου, η Φορολογική Διοίκηση, αφού συμψηφίσει τους οφειλόμενους από τον φορολογούμενο φόρο με το ποσό προς επιστροφή, προβαίνει στην επιστροφή της τυχόν προκύπτουσας διαφοράς.

2. Το επιστρεπτέο ποσό καταβάλλεται στον φορολογούμενο εντός ενενήντα (90) ημερών από την υποβολή έγγραφου αιτήματος του φορολογουμένου, εκτός εάν προβλέπεται μικρότερο χρονικό διάστημα από άλλη διάταξη της φορολογικής νομοθεσίας.

Ειδικά για αιτήματα επιστροφής ΦΠΑ από υποκειμένους μη εγκατεστημένους στο εσωτερικό της χώρας, η Φορολογική Διοίκηση αποφαιίνεται εντός τεσσάρων (4) μηνών από τη λήψη του σχετικού αιτήματος, εκτός εάν απαιτείται η προσκόμιση συμπληρωματικών στοιχείων οπότε η ως άνω προθεσμία παρατείνεται μέχρι οκτώ (8) μήνες.

3. Με έγγραφη δήλωση που περιλαμβάνεται στην αίτηση επιστροφής του φορολογουμένου, το επιστρεπτέο ποσό παρακρατείται με σκοπό το συμψηφισμό του με μελλοντικές οφειλές του φορολογουμένου.

4. Η αξίωση για επιστροφή φόρου, ο οποίος καταβλήθηκε αχρεωστητα παραγράφεται κατά το χρόνο που παραγράφεται το δικαίωμα της Φορολογικής Διοίκησης για έκδοση πράξης προσδιορισμού φόρου, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 36 του Κώδικα αναφορικά με την αντίστοιχη φορολογική υποχρέωση από την οποία πηγάζει η αξίωση προς επιστροφή.

5. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα μπορούν να ορίζονται οι λεπτομέρειες για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53§2 του ν. 4174/2013: «Σε περίπτωση καταβολής υπερβάλλοντος ποσού φόρου (αχρεώστητη καταβολή), καταβάλλονται τόκοι στον φορολογούμενο για τη χρονική περίοδο από την ημερομηνία αίτησης επιστροφής του υπερβάλλοντος ποσού φόρου μέχρι την ημερομηνία ειδοποίησης του φορολογούμενου για την επιστροφή εκτός εάν η επιστροφή φόρου ολοκληρωθεί εντός ενενήντα (90) ημερών από την παραλαβή από τη Φορολογική Διοίκηση της αίτησης επιστροφής φόρου του φορολογουμένου. Για τους σκοπούς του προηγούμενου εδαφίου, εάν το υπερβάλλον ποσό φόρου συμψηφιστεί με άλλες φορολογικές οφειλές, το ποσό θεωρείται ότι επιστράφηκε κατά το χρόνο διενέργειας του συμψηφισμού. 3. [...]. 4. Ο Υπουργός Οικονομικών με απόφασή του, ορίζει τα επιτόκια υπολογισμού τόκων, καθώς και όλες τις αναγκαίες λεπτομέρειες για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.»»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 16 του άρ. 72 του ν. 4174/2013: «Το άρθρο 53 παρ. 2 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας εφαρμόζεται για αιτήσεις επιστροφής που υποβάλλονται από την 1.1.2014 και εφεξής.»

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2 και 3 της υπ' αριθμ. ΔΠΕΙΣ 1198598 ΕΞ 2013/31.12.2013 (ΦΕΚ Β' 19/10.1.2014) απόφασης του Υπουργού Οικονομικών: «2.Το ύψος του επιτοκίου υπολογισμού των τόκων της παραγράφου 2 του άρθρου 53 του ν. 4174/2013 (Α' 170) που καταβάλλονται στον φορολογούμενο ορίζεται ως το επιτόκιο πράξεων Κύριας Αναχρηματοδότησης της Ευρωπαϊκής Κεντρικής Τράπεζας (MRO) που ισχύει κατά την ημερομηνία ειδοποίησης του φορολογούμενου για την επιστροφή του φόρου, πλέον πέντε και εβδομήντα πέντε (5,75) εκατοστιαίες μονάδες, ετησίως. 3.Το επιτόκιο των ανωτέρω παραγράφων δεν μεταβάλλεται κατά το μέρος που αφορά το επιτόκιο των πράξεων Κύριας Αναχρηματοδότησης της Ευρωπαϊκής Κεντρικής Τράπεζας (MRO) πριν την εκάστοτε σωρευτική μεταβολή αυτού κατά μία (1) εκατοστιαία μονάδα λαμβανομένου ως βάση υπολογισμού του επιτοκίου που ισχύει κατά την έναρξη ισχύος της παρούσας.»

Επειδή, από τις προαναφερθείσες διατάξεις προκύπτει ότι, από την 01.01.2014 και μετά, η Φορολογική Διοίκηση και εν προκειμένω η αρμόδια Δ.Ο.Υ., εφόσον διενεργεί επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού φόρου, μετά την πάροδο των 90 ημερών από την υποβολή της σχετικής αίτησης του φορολογούμενου, οφείλει να υπολογίζει και να επιστρέφει τόκους. Η τοκοφορία αρχίζει από την ημερομηνία υποβολής του σχετικού αιτήματος και οι τόκοι υπολογίζονται, σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις και αποφάσεις περί καθορισμού των επιτοκίων του άρθρου 53 του ν.4174/2013, από την υποβολή της σχετικής αίτησης

επιστροφής μέχρι και την ημερομηνία ειδοποίησης του φορολογούμενου για την επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού φόρου.

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω αναφερόμενα, το αίτημα της προσφεύγουσας περί καταβολής τόκων λόγω εκπρόθεσμης επιστροφής ΦΠΑ σύμφωνα με τα άρθρα 42 & 53 του ν. 4174/2013, φορολογικών περιόδων 1.1.15-31.12.15 & 1.1.16-30.6.16, από την υποβολή των σχετικών αιτήσεων επιστροφής, στις 22.4.16 & 9.8.16, αντιστοίχως, μέχρι και την ημερομηνία ειδοποίησης της προσφεύγουσας για την επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών φόρου, κρίνεται βάσιμο και πρέπει να γίνει αποδεκτό.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Τη μερική αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης **8.5.18** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, και συγκεκριμένα:

Α. Την αποδοχή αυτής και την καταβολή τόκων, επί των υπό κρίση επιστραφέντων ποσών ΦΠΑ, φορολογικών περιόδων 1.1.15-31.12.15 & 1.1.16-30.6.16, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 53 του ν.4174/2013 και της υπ' αριθμ. ΔΠΕΙΣ 1198598 ΕΞ 2013/31.12.2013 (ΦΕΚ Β' 19/10.1.2014) απόφασης του Υπουργού Οικονομικών, από την ημερομηνία των σχετικών αιτήσεων επιστροφής του υπερβάλλοντος ποσού φόρου μέχρι την ημερομηνία ειδοποίησης της προσφεύγουσας για την επιστροφή.

Β. Την απόρριψη αυτής όσον αφορά το αίτημα για καταβολή τόκων λόγω εκπρόθεσμης επιστροφής ΦΠΑ φορολογικών περιόδων 1.1.13-31.12.13 & 1.1.14-31.12.14, ως απαράδεκτο.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.