



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 12.10.18
Αριθμός απόφασης: 4398

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 **14.5.18** και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου επί της οδού, ΑΓΡΙΝΙΟ, ΤΚ, κατά της αρ. /19.4.18 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ επί των από 30.1.18 αιτήσεων του προσφεύγοντος περί καταβολής τόκων επί επιστραφέντων ποσών φόρου κατόπιν δικαστικών αποφάσεων.

5. Την αρ...../19.4.18 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **14.5.18** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την αρ./19.4.18 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ δεν έγιναν δεκτά τα από 30.1.18 αιτήματα του προσφεύγοντος περί καταβολής τόκων επί επιστραφέντων ποσών φόρου κατόπιν δικαστικών αποφάσεων.

Συγκεκριμένα, με τις αρ. Α...../2017 & Α....../2017 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αγρινίου έγιναν μερικώς δεκτές οι από 20.12.11 προσφυγές του προσφεύγοντος κατά των αρ./7.10.11 και/7.10.11 πράξεων προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικών περιόδων 1.1.08-31.12.08 & 1.1.09-31.12.09, αντίστοιχα. Σε εκτέλεση των εν λόγω αποφάσεων, το ΚΕΜΕΕΠ προέβη σε τροποποίηση των ανωτέρω πράξεων και απέστειλε στη Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ τα από 29.11.17 ΑΦΕΚ με τα οποία επεστράφησαν στον προσφεύγοντα τα υπερβάλλοντα ποσά φόρου, ήτοι 146.686,55 € χρήσης 2008 και 199.165,81 € χρήσης 2009. Με τις ανωτέρω προσφυγές ο προσφεύγων δεν είχε αιτηθεί την νομιμότοκη επιστροφή των ποσών φόρου. Κατόπιν, ο προσφεύγων υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ τα από 30.1.18 αιτήματα περί καταβολής τόκων επί των ως άνω επιστραφέντων ποσών φόρου ύψους 146.686,55 € χρήσης 2008 και 199.165,81 € χρήσης 2009. Τα εν λόγω αιτήματα απορρίφθηκαν από Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ διότι με τις σχετικές δικαστικές αποφάσεις δε διατάχθηκε η έντοκη επιστροφή των ποσών.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω αρνητικής απάντησης ισχυριζόμενος ότι με τις εν λόγω δικαστικές αποφάσεις δεν ορίστηκε το ποσό επιστροφής και συνεπώς δε θα μπορούσε να οριστεί η έντοκη επιστροφή αυτού αλλά διατάχθηκε η διενέργεια νέας εκκαθάρισης. Σύμφωνα με το άρθρο 38 του ν. 1473/1984 δεν τίθεται υποχρέωση υποβολής αιτήματος έντοκης επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού. Με την αρ. 2191/2014 απόφαση της Ολομέλειας του ΣτΕ κρίθηκε ότι η διάταξη του άρθρου 38 του ανωτέρω νόμου περί του χρόνου ενάρξεως της τοκοφορίας είναι ασύμβατη με το άρθρο 17§1 του Συντάγματος και του άρθρου 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ. Περαιτέρω κρίθηκε ότι ο χρόνος έναρξης τοκοφορίας ρυθμίζεται με τη διάταξη του άρθρου 21 Κ.Δ. της 26.6/10.7.1944

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 73 ΚΦΔ –Ν 4174/2013: «Ο παρών Κώδικας τίθεται σε ισχύ την 1η Ιανουαρίου 2014 εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις κατ' ιδίαν διατάξεις.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ 1,2, και 4 του άρθρου 42 Κ.Φ.Δ

«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 φορολογούμενου, 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 αποφαινεται 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

4. Η αξίωση για επιστροφή φόρου, ο οποίος καταβλήθηκε αχρεώστητα 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.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ 2 του άρθρου 53 Κ.Φ.Δ

«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 του, εκτός εάν η επιστροφή φόρου ολοκληρωθεί εντός ενενήντα (90) ημερών από την παραλαβή από τη Φορολογική Διοίκηση της αίτησης επιστροφής φόρου του φορολογούμενου. Για τους σκοπούς του προηγούμενου εδαφίου, εάν το υπερβάλλον ποσό φόρου συμψηφιστεί με άλλες οφειλές, το ποσό θεωρείται ότι επιστράφηκε κατά το χρόνο διενέργειας του συμψηφισμού.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ 16 του άρθρου 72 Κ.Φ.Δ

«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 τις διατάξεις της παρ 2 στ του άρθρου 45 Κ.Φ.Δ

«Εκτελεστοί τίτλοι από το νόμο είναι:... στ) σε περίπτωση έκδοσης οριστικής δικαστικής απόφασης, η απόφαση αυτή.»

Επειδή, με τις από 20.12.11 προσφυγές ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών δεν είχε ζητηθεί η έντοκη επιστροφή του ποσού που καταβλήθηκε σε περίπτωση που γίνει δεκτή η προσφυγή.

Επειδή, με τις αρ. Α...../2017 & Α...../2017 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, με τις οποίες έγιναν μερικώς δεκτές οι από 20.12.11 προσφυγές του προσφεύγοντος κατά των αρ./7.10.11 και/7.10.11 πράξεων προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικών περιόδων 1.1.08-31.12.08 & 1.1.09-31.12.09, αντίστοιχα, δε διατάχθηκε η έντοκη επιστροφή των υπό κρίση ποσών.

Επειδή, όπως προκύπτει από το φάκελο της υπόθεσης δεν έχει υποβληθεί αίτημα επιστροφής φόρου σύμφωνα με τις ως άνω ισχύουσες διατάξεις, προκειμένου αυτές να τύχουν εφαρμογής.

Επειδή, εν όψει όσων έγιναν δεκτά με την απόφαση 2190/2014 της Ολομέλειας του ΣτΕ, αφετηρία της καταβολής τόκων πρέπει να θεωρηθεί η ημερομηνία άσκησης της προσφυγής, μόνο σε περίπτωση που αυτό έχει ζητηθεί με την προσφυγή και έχει γίνει δεκτό με την απόφαση του δικαστηρίου.

Επειδή, τα υπό κρίση ποσά φόρου ύψους 146.686,55 € χρήσης 2008 και 199.165,81 € χρήσης 2009 νομίμως επεστράφησαν στον προσφεύγοντα άνευ καταβολής τόκων, καθώς οι αρ. Α...../2017 & Α...../2017 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών δεν ορίζουν την έντοκη επιστροφή, αφού δεν είχε υποβληθεί αντίστοιχο αίτημα με την προσφυγή ή μετά την έκδοση της απόφασης του Διοικ. εφετείου Αθηνών .

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **14.5.18** και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ

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.