



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α3 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 529

ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 14/05/2018

Αριθμός απόφασης: **2396**

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 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 ΠΟΛ 1064/12.04.2017 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. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 29/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ως τελευταίου νομίμου εκπροσώπου του Ελληνικού Υποκαταστήματος της πτωχής επιχείρησης, ΑΦΜ, κατοίκου ΕΚΑΛΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός, κατά της τεκμαιρόμενης απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ επί του με αριθμό πρωτοκόλλου/08.05.2014 αιτήματος επιστροφής Φ.Π.Α., και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 29/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ως τελευταίου νομίμου εκπροσώπου του Ελληνικού Υποκαταστήματος της πτωχής επιχείρησης, 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:

Την 08/05/2014 η σύνδικος της πτώχευσης υπέβαλε για λογαριασμό του Ελληνικού Υποκαταστήματος της πτωχής εταιρείας το με αριθμ. πρωτ./08.05.2014 αίτημα περί επιστροφής Φ.Π.Α. ποσού 1.272.576,97 € από το πιστωτικό υπόλοιπο της περιοδικής δήλωσης ΦΠΑ της φορολογικής περιόδου 01/05-31/05/2013. Με την πάροδο απράκτου τριμήνου από την κατάθεση του εν λόγω αιτήματος ο προσφεύγων επικαλείται ότι απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημα αυτό.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά α) να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, β) να γίνει δεκτή η με αριθμ. πρωτ./08.05.2014 αίτηση επιστροφής πιστωτικού υπολοίπου ΦΠΑ, ποσού 1.272.576,97 €, και γ) να διαταχθούν τα νόμιμα, ώστε να επιστραφεί το ως άνω ποσό, μετά από μερικό- ενδεχομένως- συμψηφισμό με οφειλές προς τη φορολογική διοίκηση και να αποδοθεί (ολόκληρο ή το υπόλοιπο) στη σύνδικο για την ικανοποίηση των απαιτήσεων των πτωχευτικών και ομαδικών πιστωτών συμπεριλαμβανομένου του Δημοσίου, ισχυριζόμενος ότι:

- Όπως προκύπτει από τις περιοδικές και εκκαθαριστικές δηλώσεις που έχει εμπρόθεσμα υποβάλει το Ελληνικό Υποκατάστημα της, κατά την φορολογική περίοδο 01/05-31/05/2013 είχε πιστωτικό υπόλοιπο Φ.Π.Α. ποσού 1.272.576,97 €.
- Όλες οι δηλώσεις είναι ακριβείς και στηρίζονται σε απολύτως νόμιμες εγγραφές που έχει κάνει το Υποκατάστημα στα βιβλία του, επί τη βάση νόμιμων παραστατικών.
- Η Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ δεν προέβη σε έλεγχο, ούτε επικαλέστηκε οποιαδήποτε παράβαση ή πλημμέλεια εκ μέρους του Υποκαταστήματος αλλά απλώς απέρριψε σιωπηρά και ανατιολόγητα την νόμιμη και βάσιμη αίτηση επιστροφής ΦΠΑ.
- Ο ίδιος δεν είχε πρόσβαση στο Υποκατάστημα από την 19/06/2013, οπότε και αυτό εκπροσωπείται αποκλειστικά από τη σύνδικο. Την 28/12/2017 και κατόπιν εισαγγελικής παραγγελίας πληροφορήθηκε ότι η από 08/05/2014 αίτηση επιστροφής ΦΠΑ είχε απορριφθεί σιωπηρά και ότι η σύνδικος είχε παραλείψει να το προσβάλει δικαστικά, συνεπώς η υπό κρίση ενδικοφανής είναι εμπρόθεσμη.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 34§1 του ν. 2859/2000 ορίζεται ότι:

«1. Με την επιφύλαξη των σχετικών με την Παραγραφή διατάξεων ο φόρος επιστρέφεται εφόσον:

- α) καταβλήθηκε στο Δημόσιο εξ αρχής αχρεώσητα ή
- β) το αχρεώσητο προκύπτει από επιγενόμενο λόγο στις κάτωθι περιπτώσεις:
- i) προκύπτει ως πιστωτικό υπόλοιπο το οποίο δεν μεταφέρεται σε επόμενη περίοδο για έκπτωση ή σε περίπτωση μεταφοράς του η έκπτωση δεν κατέστη δυνατή ή,».
- ii) αφορά πράξεις, που προβλέπουν οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 30, καθώς και πράξεις για τις οποίες με αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών προβλέπεται αναστολή καταβολής του φόρου ή οφείλεται σε διαφορά συντελεστών εκροών- εισροών ή
- iii) αφορά αγαθά επένδυσης, που προβλέπουν οι διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 33.
- Με αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών μπορεί να ορίζεται ότι, προκειμένου για αγαθά επένδυσης ορισμένων βιομηχανικών και βιοτεχνικών επιχειρήσεων, αντί έκπτωσης ή επιστροφής του φόρου παρέχεται δικαίωμα αναστολής της πληρωμής του ή ρυθμίζεται με άλλο τρόπο.
- Με τις ίδιες αποφάσεις ρυθμίζεται κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την άσκηση του δικαιώματος αυτού.»

Επειδή, με το άρθρο 23 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου, διενεργώντας έλεγχο σε έγγραφα, λογιστικά στοιχεία και στοιχεία γνωστοποιήσεων και παρόμοιες πληροφορίες, θέτοντας ερωτήσεις στον φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα, ερευνώντας εγκαταστάσεις και μέσα μεταφοράς που χρησιμοποιούνται για τη διενέργεια επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, σύμφωνα με τις διαδικασίες και χρησιμοποιώντας μεθόδους που προβλέπονται στον Κώδικα.

2. Ο έλεγχος «εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων» του φορολογούμενου που διενεργείται από τη Φορολογική Διοίκηση είναι δυνατόν να έχει τη μορφή φορολογικού ελέγχου από τα γραφεία της Φορολογικής Διοίκησης ή επιτόπιου φορολογικού ελέγχου:

α) Η φορολογική διοίκηση μπορεί να διενεργεί φορολογικό έλεγχο από τα γραφεία της με βάση τις χρηματοοικονομικές καταστάσεις, δηλώσεις και λοιπά έγγραφα που υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και έγγραφα και πληροφορίες που έχει στην κατοχή της ή με βάση τα βιβλία και λογιστικά αρχεία που προσκομίζονται από τον φορολογούμενο, κατόπιν σχετικού εγγράφου της φορολογικής διοίκησης.

β) Η απόφαση της Φορολογικής Διοίκησης για τη διενέργεια πλήρους επιτόπιου φορολογικού ελέγχου πρέπει να κοινοποιείται στο φορολογούμενο με προηγούμενη έγγραφη ειδοποίηση. Κάθε άλλος επιτόπιος φορολογικός έλεγχος είναι δυνατόν να διενεργείται χωρίς προηγούμενη ειδοποίηση.

Με πράξη του Γενικού Γραμματέα είναι δυνατόν να διενεργείται πλήρης επιτόπιος φορολογικός έλεγχος χωρίς προηγούμενη ειδοποίηση, σε περιπτώσεις όπου υπάρχουν ενδείξεις ότι έχει διαπραχθεί φοροδιαφυγή.

Ο Γενικός Γραμματέας δύναται με απόφαση του να ορίζει λεπτομέρειες για την εφαρμογή της παρούσης περίπτωσης.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθ. 63 του ν. 4174/2013 και της εκδοθείσας κατ' εφαρμογή αυτών ΠΟΛ 1064/2017 απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων προβλέπεται ότι ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 1/1/2014 και εφεξής σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 του Ν. 4174/2013) οφείλει, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας.

Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 με ενδικοφανή προσφυγή και περαιτέρω με προσφυγή ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων προσβάλλονται μόνο οι εκτελεστές πράξεις οι οποίες εκδίδονται από τις διοικητικές αρχές και εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφέρονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου).

Επειδή, εν προκειμένω, η σύνδικος της πτώχευσης του Ελληνικού Υποκαταστήματος της πτωχής εταιρείας με την υπ' αριθμ./08.05.2014 αίτησή της προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ αιτήθηκε να της επιστραφεί πιστωτικό υπόλοιπο ΦΠΑ, που αφορά τη φορολογική περίοδο 01/05/2013 -31/05/2013, συνολικού ποσού 1.272.576,97.

Επειδή, όπως προκύπτει από το έγγραφο των αποψεων της ως άνω Δ.Ο.Υ., εν συνεχεία, η Υπηρεσία διαβίβασε την εν λόγω αίτηση στο ΚΕΜΕΕΠ προς διεκπεραίωση, καθώς είχε εκδοθεί η υπ' αριθμ./02.02.2016 εντολή μερικού ελέγχου, περιόδου 01/01/2010 - 31/07/2013, κατ' εφαρμογή της Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014 Απόφασης του ΓΤΔΕ, όπως τροποποιήθηκε με την Δ6Α 1109983 ΕΞ 2014 Απόφαση.

Επειδή, το ΚΕΜΕΕΠ, με το υπ' αριθμ./21.02.2017 έγγραφό του διαβίβασε στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών τις εκθέσεις ελέγχου που συντάχθηκαν βάσει των αποτελεσμάτων της υπ' αριθμ./02.02.2016 εντολής και την ενημέρωσε ότι η αρμοδιότητα έκδοσης εντολής μερικού ελέγχου για την επιστροφή Φ.Π.Α. είναι της ίδιας.

Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ η με αριθ./2018 εντολή μερικού ελέγχου ΦΠΑ, για τη φορολογική περίοδο 01/05-31/05/2013, η διάρκεια του οποίου σύμφωνα με το άρθρο 25§1ε' ορίζεται στην εκδοθείσα εντολή.

Επειδή, ο έλεγχος που διενεργείται δυνάμει της ως άνω εντολής μέχρι την έκδοση της παρούσας απόφασης δεν έχει ολοκληρωθεί, ήτοι δεν έχει συνταχθεί έκθεση ελέγχου και οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ (άρθρο 28 §2 του ν.4174/2013).

Επομένως, δεν υφίσταται τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση εκ μέρους του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ εφόσον έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου και ως εκ του τούτου δεν υφίσταται καμία πράξη ή παράλειψη από την ως άνω Δ.Ο.Υ. προς αμφισβήτηση επί της υπ' αριθ./08.05.2014 αίτησης της συνδίκου της πτώχευσης του Ελληνικού Υποκαταστήματος της πτωχής εταιρείας και η υπό κρίση προσφυγή απορρίπτεται ως απαράδεκτη στο σύνολό της.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 29/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ως τελευταίου νομίμου εκπροσώπου του Ελληνικού Υποκαταστήματος της πτωχής επιχείρησης, ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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