



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 534
ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 23/01/2018

Αριθμός απόφασης: 802

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **02/10/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της αλλοδαπής εταιρείας με την επωνυμία «.....», που διατηρεί στην Ελλάδα υποκατάστημα με την επωνυμία «.....», **ΑΦΜ**, και συγκεκριμένα στο, επί της οδού, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, επί της με αριθμ. πρωτ./2017 αιτήσεως της εταιρείας περί επιστροφής του πιστωτικού υπολοίπου ΦΠΑ, το οποίο προέρχεται από τη διαχειριστική περίοδο 01/02/2013-31/01/2014, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **02/10/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της αλλοδαπής εταιρείας με την επωνυμία «.....», που διατηρεί στην Ελλάδα υποκατάστημα με την επωνυμία «.....», **ΑΦΜ**, 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 πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ της με αριθμ. πρωτ./2017 αιτήσεως της προσφεύγουσας εταιρείας, περί επιστροφής Φ.Π.Α. ποσού **2.019.162,13€** από το πιστωτικό υπόλοιπο της περιοδικής δήλωσης ΦΠΑ της φορολογικής περιόδου 01/03-31/03/2017, που προέρχεται από τη διαχειριστική περίοδο 01/02/2013-31/01/2014, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημά της.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά:

α) να γίνει δεκτή η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή, β) να εξαφανισθεί η προσβαλλόμενη σιωπηρή απόρριψη, γ) να γίνει δεκτή η από 22/05/2017 και με αριθμ. πρωτ./2017 αίτησή της και δ) να διαταχθεί η επιστροφή στην προσφεύγουσα ποσού πιστωτικού υπολοίπου ΦΠΑ ύψους 2.019.162,13€ και δη νομιμοτόκως με βάση το γενικό επιτόκιο υπερημερίας για τη χρονική περίοδο που θα μεσολαβήσει από της ημερομηνίας υποβολής της ανωτέρω αίτησης έως εξοφλήσεως του, προβάλλοντας τον κάτωθι ισχυρισμό:

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ κατά παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας απέστη από την εξέταση του περιεχομένου και την αποδοχή της αίτησης της προσφεύγουσας, περί επιστροφής του πιστωτικού υπολοίπου ΦΠΑ, που προερχόταν από τη διαχειριστική περίοδο 01/02/2013 -31/01/2014, συνολικού ύψους 2.019.162,13€, το οποίο είχε μεταφερθεί διαδοχικά προς έκπτωση στις επόμενες ημερολογιακές περιόδους με τις οικείες περιοδικές (μηνιαίες) δηλώσεις ΦΠΑ και το οποίο δηλώθηκε εν τέλει ως αιτούμενο προς επιστροφή ποσό με την περιοδική (μηνιαία) δήλωση ΦΠΑ της προσφεύγουσας για την φορολογική περίοδο 01/03/2017-31/03/2017, καθόσον συντρέχουν όλες οι κατά νόμο προϋποθέσεις για την επιστροφή του αιτηθέντος ποσού ΦΠΑ στην προσφεύγουσα.

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 εξαρχής αχρεώστητα ή

β) το αχρεώστητο 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 άρθρ. **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 αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου).

Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπ' αριθμ./2017 αίτησή της προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ αιτήθηκε να της επιστραφεί πιστωτικό υπόλοιπο ΦΠΑ, που προέρχεται από τη διαχειριστική περίοδο 01/02/2013 -31/01/2014, συνολικού ύψους 2.019.162,13€, το

οποίο δηλώθηκε ως αιτούμενο προς επιστροφή ποσό με την περιοδική (μηνιαία) δήλωση ΦΠΑ μηνός Μαρτίου 2017, λόγω αδυναμία συμψηφισμού (άρθρο 6§3 της ΑΥΟ ΠΟΛ.1073/21-07-2004).

Επειδή, συνεπεία της ως άνω αίτησης, εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ η με αριθ./2017 εντολή μερικού ελέγχου ΦΠΑ, για τη φορολογική περίοδο 01/03-31/03/2013, η διάρκεια του οποίου σύμφωνα με το άρθρο 25§1ε΄ορίζεται στην εκδοθείσα εντολή.

Επειδή, η προσφεύγουσα έχει υποβάλει προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, πέρα της κρινόμενης αίτησης, και της με αριθ. πρωτ./2015 και/2016 αιτήσεις επιστροφής πιστωτικού υπολοίπου ΦΠΑ και έχει εκδοθεί η με αριθ./2015 εντολή μερικού ελέγχου, για τη φορολογική περίοδο 01/03-31/03/2015.

Επειδή, η οριζόμενη στο άρθρο 42§2 του ΚΦΔ προθεσμία καταβολής του επιστρεπτέου ποσού εντός ενενήντα ημερών από την υποβολή του υπό εξέταση αιτήματος της προσφεύγουσας εταιρείας καθώς και η καταβολή των τόκων που προβλέπεται στο άρθρο 53§2 του ΚΦΔ, αφορούν διαδικασία μετά το πέρας του ελέγχου, ο οποίος θα διαπιστώσει αν συντρέχει περίπτωση επιστροφής φόρου, ποιο είναι το δικαιούμενο ποσό της επιστροφής και την τυχόν καταβολή τόκων σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις.

Επειδή, ο έλεγχος που διενεργείται σε βάρος της προσφεύγουσας δυνάμει των ως άνω εντολών 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 πάροδος απράκτου τριμήνου εκ μέρους του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ εφόσον έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου και ως εκ του τούτου δεν υφίσταται καμία πράξη η παράλειψη από την ως άνω Δ.Ο.Υ. προς αμφισβήτηση επί της υπ' αριθ./2017 αίτησης της προσφεύγουσας 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 **02/10/2017** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της αλλοδαπής εταιρείας με την επωνυμία «.....», που διατηρεί στην Ελλάδα υποκατάστημα με την επωνυμία «.....», **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**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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.