



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, 07/09/2017

Αριθμός απόφασης: 4727

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 **10/04/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της κοινοπραξίας ανωνύμων εταιρειών με την επωνυμία «.....», **ΑΦΜ** «.....», με έδρα στο «.....» κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, επί της υπ' αριθ. «.....» αίτησης επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού ύψους 2.652.463,86€, περιόδου από 01/05/2012 έως 31/05/2013, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **10/04/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της κοινοπραξίας ανωνύμων εταιρειών 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. ΚΟΡΙΝΘΟΥ της με αριθμ. πρωτ. «.....» αίτησης της προσφεύγουσας περί επιστροφής του συνολικού ποσού των 2.652.463,86€, που αφορά την περίοδο από 01/05/2012 έως 31/05/2013, ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ δεν έκανε δεκτό το αίτημα της.

Συγκεκριμένα, με την ως άνω αίτηση, η προσφεύγουσα, κάτοχος άδειας για την «.....» στα εδαφικά όρια του Δήμου «.....», η οποία της χορηγήθηκε με την υπ' αριθμ. «.....» απόφαση του Υπ. Τουρισμού (ΦΕΚ Β' «.....») κατά της προβλέψεις του ν. 2206/1994, α) ισχυρίζεται ότι είναι παράνομη η αύξηση κατά δεκατρείς εκατοστιαίες μονάδες (13%) της συμμετοχής του Ελληνικού Δημοσίου στα μικτά κέρδη από τη διεξαγωγή τυχερών παιγνίων, η οποία της επιβλήθηκε με το από «.....» Ιδιωτικό Συμφωνητικό και β) ζήτησε από το ποσό των 6.783.847,87€ που έχει καταβάλει στο Ελληνικό Δημόσιο, ως ποσοστό συμμετοχής του στα έσοδα της κοινοπραξίας από τη διεξαγωγή τυχερών παιγνίων που προέκυψαν κατά το χρονικό διάστημα από 01/05/2012 έως και 31/05/2013, την επιστροφή του ποσού των 2.652.463,86€ το οποίο έχει καταβάλει αχρεωστήτως διότι αντιστοιχεί στην ως άνω παράνομη αύξηση κατά 13%.

Η προσφεύγουσα κοινοπραξία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά: α) την επανεξέταση και την ακύρωση, άλλως την τροποποίηση της προσβαλλόμενης πράξης και β) την επιστροφή του συνολικού ποσού των 2.652.463,86€, ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, νομιμοτόκως από το χρόνο έκαστης χρηματικής καταβολής, άλλως και επικουρικώς από το χρόνο κατάθεσης της αίτησης προς επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1. Παράνομη η επιβολή φόρου δια ιδιωτικού συμφωνητικού. Συγκεκριμένα, δεδομένου ότι η συμμετοχή του Ελληνικού Δημοσίου στα μικτά κέρδη χαρακτηρίστηκε από το Συμβούλιο της Επικρατείας (αρ. «.....» απόφαση ΣτΕ) και από τα Διοικητικά Δικαστήρια (αρ. «.....» απόφαση Διοικ.Εφ.Αθ. και αρ. «.....» απόφαση Διοικ.Εφ.Τρίπολης) ως φόρος, έπεται ότι και η εν γένει συμμετοχή του Ελληνικού Δημοσίου στα μικτά κέρδη από τη διεξαγωγή τυχερών παιγνίων, αλλά και το ειδικό τέλος υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου αποτελούν φόρο. Ως εκ τούτου το επιπλέον ποσοστό 13% επί των μικτών κερδών από τη διεξαγωγή τυχερών παιγνίων και το επιπλέον ποσό 200 εκ. δρχ. που καταβάλλει η Κοινοπραξία μας δυνάμει του από «.....» Ιδιωτικού Συμφωνητικού εισπράττεται παρανόμως από το Ελληνικό Δημόσιο, διότι η φορολογική αυτή υποχρέωση τους έχει επιβληθεί με ιδιωτική σύμβαση και όχι με νόμο. Από τις διατάξεις όμως του άρθρου 78 του Συντάγματος προκύπτει ότι αντίκειται στο

Σύνταγμα η επιβολή φόρου και ο καθορισμός του συντελεστή αυτού δια ιδιωτικού συμφωνητικού.

2. Ακυρότητα του Ιδιωτικού Συμφωνητικού. Τούτο ειδικότερα για δύο λόγους: α) διότι η Υπουργός Ανάπτυξης στερείτο αρμοδιότητας / εξουσιοδότησης να συμβληθεί στην κατάρτιση του Ιδιωτικού αυτού Συμφωνητικού και β) διότι το περιεχόμενο του Ιδιωτικού Συμφωνητικού αντίκειται στο Ν. 2206/1994 και στις κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδοθείσες υπ' αρ. «.....» και «.....» Αποφάσεις του Υπουργού Τουρισμού.
3. Πλημμέλειες της προσβαλλομένης πράξης και συγκεκριμένα η σιωπηρή απόρριψη της αίτησης αντίκειται στις αρχές της νομιμότητας, της χρηστής διοίκησης και στο άρθρο 17 παρ. 1 του Συντάγματος και στο άρθρο 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ.

Επειδή, με το άρθρο 70 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999) ορίζεται ότι: «1. **Είναι απαράδεκτη η άσκηση δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα κατά της αυτής πράξης ή παράλειψης. Κατ' εξαίρεση, επιτρέπεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδίκως για λόγους τυπικούς, εκτός από την περίπτωση της απόρριψης αυτής ως εκπρόθεσμης και τις περιπτώσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 28 παρ. 3, 139Α και 277 παρ. 1 του παρόντος Κώδικα. [...]**

Επειδή, η προσφεύγουσα κοινοπραξία έχει υποβάλει την με αριθ. πρωτ. «.....» ενδικοφανή προσφυγή στο Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επί της υπ' αριθ. «.....» (νέος αριθ. πρωτ. «.....») αίτησης επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού ύψους 2.652.463,86€, περιόδου από 01/05/2012 έως 31/05/2013, στην οποία προβάλλει όμοιες αιτιάσεις/ ισχυρισμούς με την υπό κρίση προσφυγή.

Επειδή, μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της με αριθμ. πρωτ. «.....» ενδικοφανούς προσφυγής, εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Υπηρεσίας μας η με αριθμ. «.....» απόφαση, με την οποία απορρίφθηκε στο σύνολο της η ως άνω προσφυγή.

Επειδή, για τη περίοδο από 01/05/2012 έως 31/05/2013 η προσφεύγουσα κοινοπραξία υπαγόταν στην αρμοδιότητα της Δ.Ο.Υ. ΜΕΓΑΛΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ, η οποία με τον ν. 4141/2013 άρθρο 34 μετονομάστηκε σε Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., από 05/06/2013.

Επομένως, η υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή υποβλήθηκε απαραδέκτως κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **10/04/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της κοινοπραξίας ανωνύμων εταιρειών με την επωνυμία «.....», **ΑΦΜ** «.....», **ως απαράδεκτης.**

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α.α.**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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.