



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 23.06.2017

αριθμός απόφασης 3534

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 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 (ΦΕΚ 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

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

3. Την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 23.02.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ. «.....», που εδρεύει στον Πειραιά, οδός «.....», κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά επί της με αριθ. πρωτ. «.....» αίτησης επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων και προστίμων του άρθρου 42 του ν.4174/2013 για παραβάσεις του ΚΦΠΑ (ν.2859/2000) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την από 8.03.2017 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 23.02.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης, 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. Πειραιά της με αριθ. πρωτ. «.....» αίτησης της προσφεύγουσας εταιρείας, απορρίφθηκε το αίτημά της περί επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων και προστίμων του άρθρου 42 ν. 4174/2013 για παραβάσεις του ΚΦΠΑ (ν.2859/2000).

Ειδικότερα, με την ως άνω αίτηση, η προσφεύγουσα εταιρεία ζητούσε να της επιστραφεί κεφάλαιο ύψους 315.090,50 ευρώ που αχρεωστήτως κατέβαλε στο πλαίσιο ρύθμισης εξόφλησης των φόρων και προστίμων που εσφαλμένα βεβαιώθηκαν σε βάρος της με τις με αριθ. «.....», «.....», «.....», «.....», «.....» οριστικές πράξεις προσδιορισμού Φ.Π.Α. και τις με αριθ. «.....», «.....», «.....», «.....», «.....», «.....» οριστικές πράξεις επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά καθώς και να διαγραφεί η βεβαίωση των ως άνω φόρων και προστίμων σε βάρος της ύψους 680.421,98 ευρώ.

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού που κατέβαλε στο πλαίσιο ρύθμισης για την εξόφληση φόρων και προστίμων που εσφαλμένα βεβαιώθηκαν σε βάρος της, την αναγνώριση της ανυπαρξίας της υποχρέωσης της στο εξής περί καταβολής των υπόλοιπων δόσεων της ρύθμισης για τις παραβάσεις του Φ.Π.Α. που της καταλογίστηκαν και τη διαγραφή της βεβαίωσης των φόρων και προστίμων, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Επιγενόμενη άρση της αρχικής νόμιμης αιτίας καταβολής των βεβαιωθέντων σε βάρος της φόρων και προστίμων για παραβάσεις του ΚΦΠΑ (ν.2859/2000). Συγκεκριμένα, ενώ υφίσταντο αρχικά νόμιμη αιτία βεβαίωσης των εν λόγω φόρων και προστίμων, αυτή έπαψε να ισχύει μεταγενέστερα λόγω της δεσμευτικής για τη Διοίκηση ΠΟΛ.1097/2016, με την οποία έγινε αποδεκτή η με αριθ. 134/2016 γνωμοδότησης του ΝΣΚ που έκρινε υπέρ της δυνατότητας του καλόπιστου λήπτη εικονικών τιμολογίων να εκπέσει τον ΦΠΑ, εφόσον η εικονικότητα αφορά στο πρόσωπο του εκδότη, όπως στην περίπτωση της.
- Εν προκειμένω, η εταιρεία παρέλαβε και καταχώρησε τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία στα βιβλία της ενεργώντας με καλή πίστη, τούτο άλλωστε έγινε δεκτό από τις αρμόδιες ελεγκτικές υπηρεσίες, και αγνοώντας το γεγονός ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» δεν ήταν το πρόσωπο με το οποίο σύναψε τη συμφωνία και πραγματοποίησε τη συναλλαγή.
- Δεδομένης της με αριθ. 170/2014 γνωμοδότησης του ΝΣΚ, η οποία έκρινε υπέρ της δυνατότητας του καλόπιστου λήπτη εικονικού ως προς το πρόσωπο του εκδότη φορολογικού στοιχείου, να εκπέσει από τα ακαθάριστα έσοδά του τις αναγραφόμενες σε

αυτό δαπάνες και εφόσον δεν αμφισβητείται η πραγματοποίηση της συναλλαγής, η εταιρεία εξέπεσε νομίμως στις ελεγχόμενες χρήσεις από τα ακαθάριστα έσοδά της την αξία (άνευ Φ.Π.Α.) των επίμαχων εικονικών τιμολογίων.

- Κατά τον ίδιο τρόπο η εταιρεία εξέπεσε στις ελεγχόμενες χρήσεις και τον αναλογούντα Φ.Π.Α. που αντιστοιχούσε στα εν λόγω εικονικά στοιχεία, αφενός επειδή αγνοούσε την εικονικότητα ως προς το πρόσωπο του εκδότη των τιμολογίων και αφ' ετέρου επειδή είχε ήδη καταβάλει τον αναλογούντα φόρο προστιθέμενης αξίας που αντιστοιχούσε σε έκαστο τιμολόγιο. Επιπλέον, πρόσφατες διευκρινίσεις της Διοίκησης αλλά και θέσεις της ενωσιακής και εγχώριας νομολογίας, αναγνωρίζουν ρητά το δικαίωμα του καλόπιστου λήπτη εικονικού τιμολογίου να εκπέσει το ποσό του Φ.Π.Α. με το οποίο είχε επιβαρυνθεί προηγουμένως η παράδοση των αγαθών που έγιναν σε αυτόν, άρα ορθώς η εταιρεία εξέπεσε τον αναλογούντα Φ.Π.Α.
- Η αξίωση προς επιστροφή φόρου εγείρεται εμπροθέσμως με την παρούσα αφού δεν έχει παρέλθει η πενταετής παραγραφή που προβλέπεται στο άρθρο 42 παρ. 4 ν.4174/2013 (ΚΦΔ).

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) όπως ισχύει: «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 επανεξέτασης 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 έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά 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. ...».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν.4174/2013, σχετικά με το πεδίο εφαρμογής του Κώδικα:

«Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα:

α. Φόρο Εισοδήματος.

β. Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.).

γ. Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.ΙΑ).

δ. Φόρο Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών, Προικίων και Κερδών από Τυχερά Παίγνια.

ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τη βεβαίωση ή είσπραξη των οποίων, κατά την έναρξη ισχύος του Κώδικα, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογικών των περιπτώσεων α' και β'.

στ. Χρηματικές κυρώσεις και τόκους, οι οποίοι προβλέπονται από τον Κώδικα.»

Κατά συνέπεια, η δυνατότητα άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου) και όχι σε πράξεις που εκδίδονται στα πλαίσια διαδικαστικών ενεργειών, όπως στην προκειμένη περίπτωση της αίτησης για επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων και προστίμων.

Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα εταιρεία με την αριθ. πρωτ. «.....» αίτησή της ζητά όπως η αρμόδια Δ.Ο.Υ. προβεί σε επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων και προστίμων του άρθρου 42 του ν.4174/2013 για παραβάσεις του ΚΦΠΑ (ν.2859/2000).

Επειδή, στην εξεταζόμενη υπόθεση, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι απαραδέκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά επί της με αριθ. πρωτ. «.....» αίτησης επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων και προστίμων, καθώς αυτή δεν αποτελεί φορολογική διαφορά που αναφύεται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών και κατά συνέπεια δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κ.Φ.Δ. και της διοικητικής διαδικασίας της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 23.02.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ. «.....», ως απαράδεκτης.

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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.