



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογέιτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

16-2-2017

Αριθμός απόφασης:

1469

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. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

γ. Του άρθρου 59 του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών»

δ. Του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 ΚΑΙ 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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

3. Την αριθ. 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 από 20-10-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ, με έδρα στον, οδός κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε Πειραιά επί της με αρ. Πρωτ./22-9-2016 της Εταιρείας ενώπιον της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Πειραιά για την επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου εισοδήματος ύψους 420.288,82 ευρώ έναντι φόρου της διαχειριστικής περιόδου 01/07/2009-30/06/2010, ή άλλως τον συμψηφισμό του ποσού αυτού με χρέη της εταιρείας προς το Ελληνικό Δημόσιο .
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 20-10-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», 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:

Ιστορικό

Με την από 09.11.2009 δήλωση φορολογίας εισοδήματος για τη διαχειριστική περίοδο 01.07.2008 – 30.06.2009 υπό αριθμ. φακέλου, η προσφεύγουσα εταιρεία δήλωσε τα φορολογητέα εισοδήματά της (€ 2.253.633,27) επί τη βάσει των οποίων υπολογίστηκε ο αναλογών φόρος εισοδήματος σε € 563.408,32. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 111 παρ. 1 του ν. 2238/1994, όπως αυτή ίσχυε κατά την εν λόγω χρήση, βεβαιώθηκε από τον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Πειραιά και η σχετική προκαταβολή ποσού € 448.561,91 έναντι του φόρου που αναλογούσε στο εισόδημα της διανυόμενης κατά την υποβολή της δήλωσης διαχειριστικής περιόδου, ήτοι η προκαταβολή του φόρου για τη διαχειριστική περίοδο 01.07.2009 – 30.06.2010. Εν συνεχεία, δυνάμει της υποβληθείσας υπ'αριθμ./09.11.2010 δήλωσης φορολογίας εισοδήματος για την αμέσως επόμενη διαχειριστική περίοδο 01.07.2009 – 30.06.2010, και δεδομένης της μείωσης των φορολογητέων εσόδων της εταιρείας, τμήμα της ως άνω προκαταβολής κατέστη αχρεώστητο, και προέκυψε τελικώς πιστωτικό ποσό για επιστροφή ύψους € 420.288,82. Η εταιρεία, προκειμένου να μην υποπέσει η αξίωσή της σε παραγραφή, υπέβαλλε την υπ'αριθμ. πρωτ./22.04.2013 αίτηση καταβολής του οφειλόμενου πιστωτικού υπολοίπου, ήτοι αίτηση επιστροφής του αχρεώστητως καταβληθέντος φόρου εισοδήματος. Εν συνεχεία υπέβαλε ενώπιον της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Πειραιά την υπ' αριθμ. πρωτ./22.09.2016 νέα αίτηση για την καταβολή ή άλλως τον συμψηφισμό της απαίτησης της, χωρίς μέχρι σήμερα να έχει διενεργηθεί η αιτούμενη επιστροφή φόρου.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παράλειψης της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. να προβεί στην επιστροφή του πιστωτικού υπολοίπου φόρου εισοδήματος ύψους 420.288,82 ευρώ περιόδου 01.07.2009 έως 30.06.2010, άλλως και επικουρικώς την ακύρωση της τεκμαιρόμενης απόρριψης επί της υπ' αριθμ. πρωτ./22.09.2016 εκ νέου αίτησής της για την επιστροφή του ως άνω πιστωτικού υπολοίπου, την επιστροφή του αχρεωστήτως κατεβληθέντος φόρου νομιμοτόκως ή άλλως τον συμψηφισμό του ποσού αυτού με χρέη της εταιρείας προς το Ελληνικό Δημόσιο, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Παράβαση κατ' ουσίαν διάταξης νόμου - άρθρο 109 παρ. 5 του ν. 2238/1994
2. Παράβαση του άρθρου 17 παρ.1 του Συντάγματος και 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ περί προστασίας της ιδιοκτησίας.
3. Παράβαση της αρχής της χρηστής διοίκησης και της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικούμενου

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 111 παρ. 1 του ν. 2238/1994, όπως αυτή ίσχυε κατά την κρινόμενη χρήση, ορίζεται ότι: «1. Με βάση την οριστική δήλωση του νομικού προσώπου ή τον οριστικό τίτλο, ο προϊστάμενος της αρμόδιας δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας βεβαιώνει ποσό ίσο με το ογδόντα τοις εκατό (80%) του φόρου που αναλογεί στα εισοδήματα της διαχειριστικής περιόδου ή του ημερολογιακού έτους, κατά περίπτωση, που έληξε (...) Η βεβαίωση αυτή γίνεται έναντι του φόρου που αναλογεί στο εισόδημα της διανυόμενης διαχειριστικής περιόδου ή του ημερολογιακού έτους κατά περίπτωση».

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 109 παρ. 4 περ. α' του ν. 2238/1994 ορίζεται ότι: «4. Από το συνολικό ποσό του φόρου που αναλογεί στο φορολογούμενο εισόδημα και του συμπληρωματικού φόρου εκπίπτουν: α) Ο φόρος που προκαταβλήθηκε, παρακρατήθηκε ή καταβλήθηκε, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 12, 13 παράγραφοι 1 και 2, 55, 111 και 114 του παρόντος, στο εισόδημα που υπόκειται σε φόρο.», ενώ στην παρ. 5 του ίδιου άρθρου και νόμου ορίζεται ότι: «Όταν το ποσό του φόρου που προκαταβλήθηκε ή παρακρατήθηκε είναι μεγαλύτερο από το φόρο που αναλογεί, η επιπλέον διαφορά συμψηφίζεται στο υπόλοιπο ποσό που προκύπτει για βεβαίωση».

Επειδή με την ΠΟΛ 1248/1992 καθώς και με τα σχετικά μεταγενέστερα έγγραφα της Φορολογικής Διοίκησης (βλ.ενδεικτικά σχετ./22.04.2002 έγγραφο) διευκρινίστηκε ρητά ότι, «με τις διατάξεις της παραγρ. 5 του άρθρου 10 του ν.δ. 3843/58 προβλέπεται ότι σε περίπτωση που το ποσό του φόρου που

παρακρατήθηκε ή προκαταβλήθηκε είναι μεγαλύτερο από το φόρο που αναλογεί, η επιπλέον διαφορά συμψηφίζεται στο υπόλοιπο ποσό που ενδεχόμενα προκύπτει για βεβαίωση, δηλαδή στην προκαταβολή φόρου εισοδήματος του επόμενου οικον. έτους που βεβαιώνεται με βάση το άρθρο 14 του ν.δ. 3843/58. Το τυχόν πιστωτικό υπόλοιπο που προκύπτει από το συμψηφισμό αυτό επιστρέφεται».

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα εταιρεία προκειμένου να μην υποπέσει η αξίωση της σε παραγραφή και κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93 περιπτ. β' του ν. 2362/1995, υπέβαλλε την με αριθμ. πρωτ./22.04.2013 αίτηση καταβολής του οφειλόμενου πιστωτικού υπολοίπου, ήτοι αίτηση επιστροφής του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 01.07.2009 – 30.06.2010 βάσει της υπ' αριθμ./9-11-2010 αρχικής εμπρόθεσμης δήλωσης φορολογίας εισοδήματος.

Επειδή λόγω παρόδου μακρού χρονικού διαστήματος αδράνειας της Διοίκησης, η προσφεύγουσα υπέβαλε ενώπιον της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Πειραιά την υπ' αριθμ. πρωτ./22.09.2016 νέα αίτηση για την καταβολή ή άλλως τον συμψηφισμό της απαίτησης της, χωρίς όμως μέχρι σήμερα να έχει λάβει ρητή απάντηση επ' αυτής ούτε άλλωστε να της έχει καταβληθεί το οφειλόμενο ποσό.

Επειδή με την ΠΟΛ.1287/30.12.2013 (ΦΕΚ Β' 3366) Απόφαση του Γ.Γ.Δ.Ε. όπως αυτή τροποποιήθηκε με την ΠΟΛ. 1183/28-7-2014 Απόφαση, αναφορικά με τη διαδικασία επιστροφής φόρου εισοδήματος για τα νομικά πρόσωπα κερδοσκοπικού χαρακτήρα, δόθηκαν οι εξής οδηγίες:

Άρθρο 1

Η επιστροφή φόρου εισοδήματος που προκύπτει από την αρχική ή τροποποιητική δήλωση φόρου εισοδήματος του νομικού προσώπου, επιστρέφεται από το Δημόσιο, με την κάτωθι διαδικασία:

1. Η υλοποίηση της επιστροφής ενεργείται με κριτήριο το χρόνο υποβολής της δήλωσης φόρου εισοδήματος.

..7. Αφού ο Προϊστάμενος διενεργήσει την έρευνα σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 6 της παρούσας, στην περίπτωση επιστροφών που περιλαμβάνονται στο πρώτο αρχείο, εφόσον κρίνει ότι πρέπει να πραγματοποιηθεί έλεγχος πριν την επιστροφή, λόγω παραβατικής συμπεριφοράς, αιτείται την διενέργεια ελέγχου (ανάλογα με τη βαρύτητα της παραβατικής συμπεριφοράς), με πλήρη, σαφή και τεκμηριωμένη αιτιολογία....

Σε κάθε περίπτωση αξιολογούνται οι διαθέσιμες πληροφορίες που έχουν φτάσει στη Δ.Ο.Υ. και δεν αναζητούνται π.χ. δελτία πληροφοριών ή εκθέσεις που δεν είναι σε γνώση της Υπηρεσίας κατά το χρόνο αξιολόγησης των αιτήσεων.

8. Οι Προϊστάμενοι των Δ.Ο.Υ. υποχρεούνται:

α) Για δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος που έχουν υποβληθεί μέχρι 31/12/2013:

α1) να πραγματοποιήσουν την επιστροφή συμπεριλαμβανομένης και της εκταμίευσης/ συμψηφισμού για όσες υποθέσεις δεν απαιτείται έλεγχος, εντός τριάντα (30) ημερών από την παραλαβή του αρχείου και στη συνέχεια να ενημερώσουν τη Δ/ση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, απολογιστικά.

α2) Να διενεργήσουν μερικό έλεγχο (εφόσον απαιτείται) και να ολοκληρώσουν τη διαδικασία επιστροφής ή συμψηφισμού **εντός εξήντα (60) ημερών συμπεριλαμβανομένης και της εκταμίευσης/ συμψηφισμού από την ημερομηνία έκδοσης της εντολής ελέγχου.**

α3) Στην περίπτωση που από τον ανωτέρω έλεγχο κριθεί απαραίτητο να διενεργηθεί πλήρης έλεγχος, **αυτός ολοκληρώνεται, εκταμιεύεται/συμψηφίζεται εντός τεσσάρων (4) μηνών από την ημερομηνία έκδοσης της εντολής ελέγχου.**

Επειδή από τις αιτιολογημένες απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. επί της παρούσας, προκύπτει ότι για την προσφεύγουσα εταιρεία είχε εκδοθεί η με αρ./15-3-2013 αρχική εντολή τακτικού ελέγχου του ΔΕΚ Αθηνών λόγω αρμοδιότητας, σε αντικατάσταση της οποίας εκδόθηκε από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά λόγω κατάργησης της ως άνω υπηρεσίας ελέγχου, η με αρ./17-12-2015 εντολή μερικού ελέγχου της προσφεύγουσας για το κρινόμενο διάστημα από 01/07/2009 έως 30/06/2010. Περαιτέρω αναφέρεται ότι δεν τίθεται θέμα παραγραφής του κρινόμενου πιστωτικού υπολοίπου κατ' εφαρμογή της παρ. 7 του άρθρου 84 του ν. 2238/94 περί αναβίωσης της αξίωσης για επιστροφή φόρου.

Επειδή, παρά την πάροδο πλέον τριετίας από την υποβολή της αρχικής αίτησης της προσφεύγουσας καθώς και από την έκδοση της σχετικής εντολής τακτικού ελέγχου και μεταγενέστερα μερικού ελέγχου για το κρινόμενο διάστημα από 01/07/2009 έως 30/06/2010, η Φορολογική Διοίκηση αφενός δεν έχει προβεί στην ολοκλήρωση του φορολογικού ελέγχου αφετέρου δεν έχει καταβάλει το οφειλόμενο ποσό προς επιστροφή στην εταιρεία.

Επειδή, στη προκειμένη περίπτωση η αρμόδια φορολογική αρχή, όφειλε σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, εφόσον έκρινε ότι απαιτείται η

διενέργεια μερικού ελέγχου για την κρινόμενη περίπτωση επιστροφής φόρου, να ολοκληρώσει τη διαδικασία επιστροφής εντός της ως άνω προβλεπόμενης προθεσμίας.

Επειδή, η αίτηση της επιχείρησης, για την επιστροφή εντόκως του πιστωτικού υπολοίπου φόρου εισοδήματος υποβλήθηκε την 22.04.2013 και επομένως σχετικά με την έντοκη επιστροφή αυτού δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του ν. 4174/2013, αλλά οι διατάξεις της Υπ. Οικ. 1125155/8.11.94, ΠΟΛ.1249.

Επειδή, το υποβληθέν με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή αίτημα έντοκης επιστροφής του τυχόν αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου δεν στρέφεται κατά υφιστάμενης, στο παρόν στάδιο, πράξης φορολογικής αρχής, αλλά αφορά το επόμενο στάδιο, το οποίο διέπεται από τις ισχύουσες για το θέμα αυτό διατάξεις. Ως εκ τούτου το σχετικό αίτημα για την έντοκη επιστροφή του φόρου εισοδήματος δεν εξετάζεται από τη Διεύθυνση Επίλυσης διαφορών, καθότι δεν συνιστά ενδικοφανή προσφυγή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με αρ. πρωτ./20-10-2016 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜκαι την ακύρωση της σιωπηρής αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Πειραιά επί του με αρ./22-9-2016 υποβληθέντος αιτήματος επιστροφής φόρου και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή προβεί στην ολοκλήρωση του ελέγχου και την επιστροφή του προκύπτοντος, βάσει των αποτελεσμάτων του ελέγχου, ποσού προς επιστροφή τηρώντας την προβλεπόμενη διαδικασία της ΠΟΛ. 1287/2013 Απόφασης.

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ
ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ