



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α3**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604529
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 13/04/2016

Αριθμός απόφασης:1392

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. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της υπ' αριθμ. αρνητικής απάντησης της Προϊσταμένης του Τμήματος Εσόδων της Δ.Ο.Υ. και του ερειδόμενου επ'αυτής με αριθμ. πρωτ. εγγράφου του Τμήματος Α' Εκτέλεσης Τακτικού Προϋπολογισμού και ΠΔΕ της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομικών και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. αρνητική απάντηση της Προϊσταμένης του Τμήματος Εσόδων της Δ.Ο.Υ. και του ερειδόμενου επ'αυτής με αριθμ. πρωτ. εγγράφου του

Τμήματος Α΄ Εκτέλεσης Τακτικού Προϋπολογισμού και ΠΔΕ της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομικών, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, 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 υπ' αριθμ. πρωτ. απάντηση της Προϊσταμένης του Τμήματος Εσόδων της Δ.Ο.Υ. ενημερώθηκε ο προσφεύγων σχετικά με τη με αριθμ. πρωτ. αίτησή του ως προς την επιστροφή νομιμοτόκως αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού σε συμμόρφωση με δικαστική απόφαση.

Η ως άνω αίτηση που υπεβλήθη από τον προσφεύγοντα στη Δ.Ο.Υ. σε συνέχεια της με αριθμ. πρωτ. αιτήσεώς του, αφορά την επιστροφή του ποσού των € και δη νομιμότοκα από την (ημερομηνία καταβολής του επίμαχου ποσού από τον προσφεύγοντα στη Δ.Ο.Υ.) που του καταλογίστηκε με τη με αριθμ. πρωτ. απόφαση του Υπουργού ως αποζημίωση υπέρ του Δημοσίου λόγω της παραίτησής του πριν από τη συμπλήρωση του απαιτούμενου κατά νόμο χρόνου υποχρεωτικής παραμονής του στις και της του, καθόσον με την υπ' αριθμ. απόφαση του τμήματος του Διοικητικού Εφετείου ακυρώθηκε η ως άνω Υπουργική απόφαση.

Συγκεκριμένα, με την υπ' αριθμ. απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ενημερώθηκε ο προσφεύγων ότι σχετικά με τη με αριθμ. πρωτ. αίτησή του, σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ. έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης, το οποίο και επισυνάπτεται στην προσβαλλόμενη πράξη, η επιστροφή του ποσού των € δεν θα συντελεστεί νομιμοτόκως, καθώς η υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου δεν αναφέρει ότι η επιστροφή του εν λόγω ποσού πρέπει να γίνει νομιμοτόκως.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά : 1) την ακύρωση της υπ' αριθμ. απάντησης της Προϊσταμένης του Τμήματος Εσόδων της Δ.Ο.Υ. και του με αριθμ. πρωτ. εγγράφου του Τμήματος Α΄ Εκτέλεσης Τακτικού Προϋπολογισμού και ΠΔΕ της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομικών επί της οποίας ερείδεται η ως άνω απάντηση της Προϊσταμένης του Τμήματος Εσόδων της Δ.Ο.Υ., κατά το μέρος που αφορά την έντοκη επιστροφή του ποσού των € και 2) την καταβολή των νόμιμων τόκων επί του εν λόγω ποσού από την ημερομηνία κατάθεσης της προσφυγής του – έφεσης, ήτοι την, άλλως όλως επικουρικά από την ημερομηνία καταβολής του εν λόγω ποσού στη Δ.Ο.Υ., ήτοι την, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Η προσβαλλόμενη απάντηση της Προϊσταμένης του Τμήματος Εσόδων της Δ.Ο.Υ., ως και η υπ' αριθμ. πρωτ. απάντηση – γνώμη της Προϊσταμένης του Τμήματος Α΄ Εκτέλεσης Τακτικού Προϋπολογισμού και ΠΔΕ της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομικών επί της οποίας ερείδεται η ως άνω απάντηση, είναι μη νόμιμα αιτιολογημένες, καθόσον ενώ του επεστράφη τελικώς το ποσό το ποσό των €, απορρίφθηκε το αίτημά του κατά το μέρος που αφορά την έντοκη επιστροφή αυτού.

- Με την υπ' αριθμ. απόφαση του ... τμήματος του Διοικητικού Εφετείου ακυρώθηκε η με αριθμ. πρωτ. απόφαση του Υπουργού και σε συμμόρφωση στο ακυρωτικό αποτέλεσμα αυτής κατ' άρθρ. 95 παρ. 5 του Συντάγματος, άρθρο 50 του π.δ. 18/1989 και άρθρο 1 του ν.3068/2002, χωρίς την ανάγκη αναγραφής στο διατακτικό της ακυρωτικής απόφασης, έπρεπε να του επιστραφεί από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. το ερειδόμενο στην ακυρωθείσα απόφαση που το επέβαλε, και ήδη αχρεωστήτως καταβληθέν πρόστιμο.
- Η υποχρέωση της Δ.Ο.Υ. περί έντοκης επιστροφής του ποσού των € από την ημερομηνία κατάθεσης της προσφυγής – έφεσής του Στο Ελεγκτικό Συνέδριο (η οποία και παραπέμφθηκε λόγω δικαιοδοσίας στο Διοικητικό Εφετείο μετά από χαρακτηρισμό του ως άνω ποσού ως κύρωσης/προστίμου), ήτοι την (άλλως το αργότερο από την ημερομηνία καταβολής του εν λόγω ποσού στη Δ.Ο.Υ. την) πηγάζει ευθέως από τη διάταξη της παρ. 2 του άρθρου 38 του ν. 1473/1984 σε συνδυασμό με το άρθρο 21 του Κ.Δ. της 26.6/10.7.1994, όπως ερμηνεύτηκαν από το Συμβούλιο της Επικρατείας.
- Εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 38 παρ. 2 του ν.1473/1984, διότι του επιβλήθηκε πρόστιμο ύψους €, που έχει καταβληθεί εξολοκλήρου εκ μέρους του και έχει εκδοθεί αμετάκλητη απόφαση διοικητικού δικαστηρίου με βάση την οποία και κρίθηκε ότι το ποσό αυτό δεν οφείλεται, ενώ η σχετική οφειλή του καθ'ού απορρέει από σχέση δημοσίου δικαίου.

Προς επίρρωση των ισχυρισμών του επικαλείται παραβίαση των άρθρ. 17§1 και 5§1 του Συντάγματος και του άρθρου 1 του Α' Πρόσθετου πρωτοκόλλου της σύμβασης της Ρώμης, που έχει κυρωθεί με το Ν.Δ. 53/1974 .

Επειδή με τις διατάξεις του άρθ. 63 του ν. 4174/2013 και της εκδοθείσας κατ' εφαρμογή αυτών ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα 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 εν προκειμένω, με την με αριθμ. απόφαση του τμήματος του Διοικητικού Εφετείου ακυρώθηκε η υπ' αριθμ. απόφαση του Υπουργού , με την οποία καταλογίστηκε στον προσφεύγοντα, το ποσό των € το οποίο όφειλε ως αποζημίωση υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, λόγω της παραίτησης και της , πριν από τη συμπλήρωση του απαιτούμενου κατά νόμο χρόνου υποχρεωτικής παραμονής του στις

Επειδή ο προσφεύγων υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. τη με αριθμ. πρωτ. αίτησή του σε συνέχεια της με αριθμ. πρωτ. αρχικής αιτήσεώς του, περί επιστροφής σε συμμόρφωση με την ως άνω δικαστική απόφαση νομιμοτόκως του ποσού των € ως αχρεωστήτως καταβληθέν.

Επειδή με το υπ' αριθμ.προσβαλλόμενο έγγραφο – απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ενημερώθηκε ο προσφεύγων ότι σχετικά με την ως άνω με αριθμ. πρωτ. αίτησή του, σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ. έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης, το οποίο και

επισυνάπτεται στην προσβαλλόμενη πράξη, η επιστροφή του ποσού των € δεν θα συντελεστεί νομιμοτόκως, καθώς η υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου δεν αναφέρει ότι η επιστροφή του εν λόγω ποσού πρέπει να γίνει νομιμοτόκως.

Επειδή το αίτημα του προσφεύγοντος περί έντοκης επιστροφής αναφύεται στη βασική διαφορά των€, που όπως αναφέρθηκε ανωτέρω αφορά αποζημίωση υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, λόγω της παραίτησής του και της του, πριν από τη συμπλήρωση του απαιτούμενου κατά νόμο χρόνου υποχρεωτικής παραμονής του στις και που δεν αποτελεί φορολογική διαφορά.

Επειδή το προσβαλλόμενο υπ' αριθμ. έγγραφο-απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., στο οποίο επισυνάπτεται το με αριθμ. πρωτ. έγγραφο του Τμήματος Α' Εκτέλεσης Τακτικού Προϋπολογισμού και ΠΔΕ της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομικών και με το οποίο ενημερώθηκε ο προσφεύγων ότι σχετικά με την ως άνω με αριθμ. πρωτ. αίτησή του, η επιστροφή του ποσού των € δεν θα συντελεστεί νομιμοτόκως, καθόσον η υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου δεν αναφέρει ότι η επιστροφή του εν λόγω ποσού πρέπει να γίνει νομιμοτόκως, δεν αποτελεί πράξη κατά την έννοια του άρθρου 63 και συνεπώς προσβάλλεται απαραδέκτως.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ, ως απαραδέκτως ασκηθείσα.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).