



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

Καλλιθέα 11/03/2016

Αριθμός απόφασης: 858

**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 της του, ΑΦΜ, κατοίκου Πειραιά, επί της οδού, κατά: α) της υπ'αριθμ..... απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. (η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις), επί του από ταυτόριθμου αιτήματος της προσφεύγουσας με θέμα την επανεξέταση του αιτήματος επιστροφής ΦΠΑ και β) του υπ'αριθμ.....πρακτικό ΦΠΑ της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις : α) την υπ'αριθμ..... απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. (η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις), επί του από ταυτόριθμου αιτήματος της προσφεύγουσας με θέμα την επανεξέταση του αιτήματος επιστροφής ΦΠΑ και β) το υπ'αριθμ.....πρακτικό ΦΠΑ της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.
7. Την με αριθμ.πρωτ.ΔΕΔ.....αίτηση της προσφεύγουσας στην Υπηρεσία μας.
8. Την από .../.../2016 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγή της του, 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:

α) Με την **υπ'αριθμ.....** απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. (η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις), επί του απόταυτάριθμου αιτήματος της προσφεύγουσας με θέμα την επανεξέταση του αιτήματος επιστροφής ΦΠΑ ποσού 315.572,74 ευρώ, γνωστοποιήθηκε στην προσφεύγουσα ότι για το με αριθμ.πρωτ.....αίτημα επιστροφής Φ.Π.Α. περιόδου 01/01/2013-31/03/2013 έχει ήδη εκδοθεί η με αριθμ.....πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α. την οποία έχει αποδεχθεί με το υπ'αριθμ.....πρακτικό διοικητικής επίλυσης.

β) Με το **υπ'αριθμ.....**πρακτικό ΦΠΑ, το οποίο εκδόθηκε κατόπιν του απόαιτήματος της περί συμβιβασμού, η φορολογική διαφορά της υπ' αριθμ.....πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ παρέμεινε στο ίδιο ποσό ήτοι **23.617,94 ευρώ**, (καθόσον δεν επήλθε διοικητική επίλυση) και βεβαιώθηκε την ίδια μέρα (.....) με τον υπ'αριθμ.....Α.Χ.Κ.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση και εξαφάνιση των ως άνω προβαλλόμενων πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς :

- Εσφαλμένα και αντίθετα από τις οδηγίες του Υπουργείου Οικονομικών με την ΠΟΛ 1282/1992 η εν λόγω Δ.Ο.Υ. προέβη σε καταλογισμό φόρου ΦΠΑ και δεν της επεστράφη το ποσό των 315.572,74 ευρώ που αιτήθηκε με την αρχική αίτηση επιστροφής της.
- Εάν η Διοίκηση δεν χορηγήσει στοιχεία στον φορολογούμενο και προβεί εν συνεχεία σε έκδοση πράξεως η πράξη αυτή πάσχει λόγω μη τηρήσεως της αρχής της προηγούμενης ακροάσεως. Περαιτέρω εάν τα στοιχεία τα οποία δεν γνωστοποίησε στο φορολογούμενο είναι ανύπαρκτα ασφαλώς πάσχει η αιτιολογία της πράξης. Με την με αριθμ.πρωτ.ΔΕΔ.....αίτηση στην Υπηρεσία μας, η προσφεύγουσα ενημερώνει ότι με την υπ'αριθμ.....αίτησή της προς την Δ.Ο.Υ.ζήτησε τα νομιμοποιητικά έγγραφα του φερόμενου συμβιβασμού και ειδικότερα το αποδεικτικό επίδοσης της Διοικητικής επίλυσης(αριθμ. πρακτικού) το οποίο δεν της χορηγήθηκε.
- Το δικαίωμα του φορολογούμενου να ζητήσει έντοκα την επιστροφή του φόρου (κύριου ή πρόσθετου) ή του προστίμου που κατέβαλε αχρεωστήτως γεννάται από την καταβολή του ή σε μεταγενέστερο χρόνο. Η έντοκη επιστροφή προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 38 παρ.2 του ν.1473/1984.(σχετ.ΣΤΕ 3651/2002, 1274/2002).

Επειδή σύμφωνα με το εδάφιο της παρ.1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει: «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση , ή σε

περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

Επειδή η δυνατότητα άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής αφορά σε πράξεις προσδιορισμού του φόρου , εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου).

Επειδή στο άρθρο 72 παρ. 44 (όπως το άρθρο 66 αναριθμήθηκε με το άρθρο 8 του ν.4337/2015) του Κ.Φ.Δ. (ν.4174/2013) ορίζεται:

«Από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου, ανεξαρτήτως χρονικών περιορισμών, εφαρμόζεται και για υποθέσεις, οι οποίες ήταν δυνατό να υπαχθούν σε οποιαδήποτε περίπτωση των διατάξεων των άρθρων 70Α και 70Β του ν. 2238/1994».

Επειδή εν προκειμένω η προσφεύγουσα, με την υπ'αριθμ.πρωτ.....αίτησή της στη Δ.Ο.Υ. ζήτησε την επιστροφή κατά 100% του πιστωτικού υπολοίπου Φ.Π.Α. φορολογικής περιόδου 01/01/2013-31/03/2013 ποσού **315.572,74 ευρώ** λόγω πραγματοποίησεως πράξεων αγοράς επενδυτικών αγαθών. Εν συνεχεία εκδόθηκε η υπ'αριθμ.....εντολή προσωρινού ελέγχου επιστροφής ΦΠΑ συνεπεία της οποίας διενεργήθηκε έλεγχος ΦΠΑ και βάσει των διαπιστώσεων της από έκθεσης προσωρινού ελέγχου ΦΠΑ εκδόθηκε η υπ'αριθμ.....πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013, ποσού **23.617,94 ευρώ** η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την **14/01/2014**.

Επειδή η προσφεύγουσα εν συνεχεία υπέβαλε το από αίτημα συμβιβασμού και συντάχθηκε το υπ'αριθμ.....πρακτικό ΦΠΑ, με το οποίο δεν επήλθε διοικητική επίλυση , καθόσον σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 44 (όπως το άρθρο 66 αναριθμήθηκε με το άρθρο 8 του ν.4337/2015) του Κ.Φ.Δ. (ν.4174/2013) κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται **απαράδεκτο** και δεν εξετάζεται. Ως εκ τούτου το ποσό της φορολογικής διαφοράς δεν μεταβλήθηκε και το ποσό των **23.617,94 ευρώ** βεβαιώθηκε με τον υπ'αριθμ.....Α.Χ.Κ..

Επειδή η προσφεύγουσα δεν αμφισβήτησε την υπ'αριθμ.....πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ, καθόσον δεν υποβλήθηκε σχετική ενδικοφανής προσφυγή εντός της προβλεπόμενης από το άρθρο 63 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) προθεσμίας.

Επειδή η προσφεύγουσα υπέβαλε την απόκαι με αριθμό πρωτ..... αίτηση στην Δ.Ο.Υ. με θέμα την επανεξέταση του αιτήματος επιστροφής ΦΠΑ ποσού **315.572,74 ευρώ**

επισημαίνοντας ότι κατά την άποψή της ο έλεγχος δεν έλαβε υπόψη τις διατάξεις του ν.2093/1992 όπως κοινοποιήθηκαν με την ΠΟΛ 1282/23.12.1992 και αιτείται όπως επανεξετασθεί το αίτημα επιστροφής ΦΠΑ λαμβάνοντας υπόψη η εν λόγω Δ.Ο.Υ. τις σχετικές διατάξεις.

Επειδή επί της ανωτέρω αιτήσεως η Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ.απάντησε με το υπ'αριθμ..... έγγραφο το οποίο επιδόθηκε την στην προσφεύγουσα και της γνωστοποίησε ότι για το με αριθμό πρωτ.....αίτημα επιστροφής Φ.Π.Α. περιόδου 01/01/2013-31/03/2013 έχει ήδη εκδοθεί η με αριθμ.....πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α.

Επειδή η ως άνω προσβαλλόμενη απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ , δεν είναι διοικητική εκτελεστή πράξη, αλλά **απλή βεβαιωτική πράξη**, η οποία **δεν επιφέρει καμία απολύτως έννομη συνέπεια στην προσφεύγουσα και ως εκ τούτου στερείται εκτελεστότητας**. Ειδικότερα, το ως άνω, απαντητικό έγγραφο της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., δεν έχει χαρακτήρα διοικητικής εκτελεστής πράξης, δεδομένου ότι πρόκειται για βεβαιωτική πράξη που εκδόθηκε ύστερα από νέα αίτηση της προσφεύγουσας, χωρίς νέα ουσιαστική έρευνα, με την οποία δηλώνεται η εμμονή της Διοίκησης σε προγενέστερη διοικητική πράξη (βλ. *Επ. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου Ι και ΙΙ, 7^η έκδοση, Εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα, υπό τον αριθμό 108 σε συνδ. και με τον αριθμό 482, σελ. 117-118 και 498-499 αντίστοιχα, με τις εκεί αναφερόμενες παραπομπές στη νομολογία ΣτΕ 573/1998, 1113/1996, 4631/1987, 4976/1986, 2619/1986, 340/1983, 1718/1977*).

Συνεπώς η εν λόγω ενδικοφανής προσφυγή είναι απορριπτή ως **απαράδεκτη** .

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσηςκαι με αριθμό πρωτοκόλλου **ενδικοφανούς προσφυγής** της προσφεύγουσας, ΑΦΜ ,, ως **απαράδεκτης**.

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
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 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).