



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 16 04 529

ΦΑΞ : 213 16 04 566

Καλλιθέα, 20/01/2016

Αριθμός απόφασης: 79

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **25/09/2015** και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας ..., **ΑΦΜ:....** με έδρα στην Αθήνα, οδός κατά της με αριθμ. .../26-08-2015 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου του και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμ. .../26-08-2015 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου του, επί της με αριθμ. .../17-08-2015 αίτησης της προσφεύγουσας, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις του Προϊσταμένου του
7. Την από 19 /01/2016 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **25/09/2015** και με αριθμ. πρωτ. ... ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας **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. .../26-08-2015 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου του επί της με αριθμ. .../17-08-2015 αίτησης της προσφεύγουσας εταιρείας, δεν έγινε δεκτό το αίτημά της περί καταβολής τόκων υπερημερίας ύψους 587.515,77€ επί συνολικού αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού οκτώ εκατομμυρίων τετρακοσίων εβδομήντα χιλιάδων τετρακοσίων ένδεκα ευρώ και εβδομήντα πέντε λεπτών (8.478.411,75€).

Το ως άνω αίτημα προέκυψε κατόπιν της υπ' αριθμ. .../2015 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (τμήμα 7^ο Τριμελές) με την οποία έγινε δεκτή η με αριθμ. ΠΡΦ .../04-04-2013 προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας κατά του Ελληνικού Δημοσίου εκπροσωπούμενο από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ...

Συγκεκριμένα, ο Προϊστάμενος του....., με την προσβαλλόμενη πράξη, απέρριψε το αίτημα της προσφεύγουσας εταιρείας αναφέροντας ότι δεν υφίσταται υποχρέωση από μέρους του Ελληνικού Δημοσίου προς καταβολή τόκων υπερημερίας προς την προσφεύγουσα επισημαίνοντας τα εξής:

«Σύμφωνα με το διατακτικό της υπ' αριθμ. .../2015 Αποφάσεως του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (7^ο Τριμελές) έγινε δεκτή η προσφυγή της εταιρείας σας και ως εκ τούτου ακυρώθηκαν οι ... και .../2012 πράξεις επιβολής προστίμου διαχειριστικών περιόδων 2004 και 2005 αντίστοιχα, τα 1^ο/2012, 7^ο/2012, 11^ο/2012, 18^ο/2012, 23^ο/2012 συμπληρωματικά φύλλα ελέγχου φορολογίας εισοδήματος οικ. ετών 2005, 2006, 2007, 2008 και 2009 αντίστοιχα, οι .../2012 και .../2012 συμπληρωματικές πράξεις επιβολής ΦΠΑ διαχειριστικών Χρήσεων 2004 και 2005 αντίστοιχα, οι .../2012 και .../2012 πράξεις επιβολής ειδικού προστίμου ΦΠΑ διαχειριστικών Χρήσεων 2004 και 2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... καθώς και οι αποφάσεις της Επιτροπής του άρθρου 70^α με τις οποίες απορρίφθηκε το αίτημα σας για διοικητική επίλυση της διαφοράς που προέκυψε από την έκδοση των προαναφερόμενων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Επιπρόσθετα διετάχθη η απόδοση του παραβόλου που καταβάλατε, καθώς και η απαλλαγή του Ελληνικού Δημοσίου από τα δικαστικά σας έξοδα.

Ακολουθώς, συμμορφούμενη η Φορολογική Διοίκηση στο ανωτέρω διατακτικό της υπ' αριθμ. .../2015 Αποφάσεως του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (7^ο Τριμελές), στην οποία δεν αναφέρεται έντοκη επιστροφή, προέβη στην άμεση εκτέλεση της προκείμενη απόφασης.

Συγκριμένα, η απόφαση εκτελέστηκε την 29/05/2015 με ΑΦΕΚ .../05 ενώ επιδόθηκε την 24/4/2015. Συνεπώς δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 53 §2 ΚΦΔ, σε συνδυασμό με το άρθρο 66 του ΚΦΔ».

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά:

α) την ακύρωση της με αριθμ. .../26-08-2015 απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου του,
β) την καταβολή τόκων υπερημερίας και γ) την ικανοποίηση του με αριθμ. πρωτ. .../17-08-2015 (Δ.Ο.Υ. ...) αιτήματός της για καταβολή τόκων, ισχυριζόμενη ότι:

1. Αιτία επιστροφής των αιτούμενων ποσών είναι το αχρεώστητον της καταβολής των, το οποίο βέβαια οφείλεται σε παράνομες πράξεις της φορολογικής αρχής. Οπότε οι τόκοι καταλογίζονται από τότε που καταβλήθηκε το αχρεωστήτως καταβληθέν ποσό και όχι από τότε που η απόφαση του αρμόδιου Δικαστηρίου ακύρωσε τις παράνομες πράξεις, επί τη βάση των οποίων έγινε η αχρεώστητη καταβολή.
2. Οι ισχυρισμοί που απορρέουν από το άρθρο 53§2 σε συνδυασμό με το άρθρο 66§16 του ΚΦΔ στερούνται νομίμου βάσεως.
3. Το εάν η δικαστική απόφαση, που απλώς ακύρωσε τις ως άνω πράξεις, προέβλεψε ή όχι καταβολή τόκων είναι αδιάφορο, διότι αντικείμενο της απόφασης ήταν μόνο ο έλεγχος νομιμότητας των προσβαλλόμενων πράξεων και όχι η επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών.
4. Η διάταξη του άρθρου 38§2 εδαφ. 1 του ν. 1473/1984, όπως ισχύει σήμερα, ορίζει ότι κάθε άμεσος φόρος ή έμμεσος φόρος ή δασμός, κύριος ή πρόσθετος, ή πρόστιμο που έχει καταβληθεί, κατά το βαθμό που δεν οφείλεται με βάση οριστική απόφαση διοικητικού δικαστηρίου οιοδήποτε βαθμού, συμφωηφίζεται ή επιστρέφεται εντόκως.
5. Η διάταξη του 38§2 εδαφ. 2 του ν. 1473/1984 αντίκειται τόσο με το άρθρο 4§5 του Συντάγματος, όσο και με το άρθρο 17§1 του Συντάγματος και του άρθρου 1 του Α' Πρόσθετου πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ περί προστασία της ιδιοκτησίας (απόφαση 2190/2014 Ολομέλειας του ΣτΕ).

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, στην παρ. 6 του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ορίζεται ότι σε κάθε περίπτωση η απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών πρέπει να περιέχει τουλάχιστον την οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου, το καταλογιζόμενο ποσό και την προθεσμία καταβολής αυτού.

Επειδή, με το άρθρο 95§ 5 του Συντάγματος ορίζεται ότι η Διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις. Η παράβαση της υποχρέωσης αυτής γεννά ευθύνη για κάθε αρμόδιο όργανο, όπως νόμος ορίζει. Νόμος ορίζει τα αναγκαία μέτρα για τη διασφάλιση της συμμόρφωσης της διοίκησης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 38§2 του ν. 1473/1984:

«2. Κάθε άμεσος ή έμμεσος φόρος ή δασμός, κύριος ή πρόσθετος, ή πρόστιμο, που έχει καταβληθεί, κατά το ποσό που δεν οφείλεται με βάση οριστική απόφαση διοικητικού δικαστηρίου οιοδήποτε βαθμού, συμψηφίζεται ή επιστρέφεται εντόκως με το επιτόκιο που ισχύει, για τα έντοκα γραμμάτια του Δημοσίου τρίμηνης διάρκειας. Το έντοκο της επιστροφής του φόρου αρχίζει μετά την πάροδο εξαμήνου, από την πρώτη του μήνα του επομένου της κοινοποίησης στη φορολογική αρχή της απόφασης του αρμόδιου δικαστηρίου.».

Επειδή, στο άρθρο 53§2 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι:

«2. Σε περίπτωση καταβολής υπερβάλλοντος ποσού φόρου (αχρεώστητη καταβολή), καταβάλλονται τόκοι στον φορολογούμενο για τη χρονική περίοδο από την ημερομηνία αίτησης επιστροφής του υπερβάλλοντος ποσού φόρου μέχρι την "ημερομηνία ειδοποίησης του φορολογούμενου για την επιστροφή" εκτός εάν η επιστροφή φόρου ολοκληρωθεί εντός ενενήντα (90) ημερών από την παραλαβή από τη Φορολογική Διοίκηση της αίτησης επιστροφής φόρου του φορολογουμένου. Για τους σκοπούς του προηγούμενου εδαφίου, εάν το υπερβάλλον ποσό φόρου συμψηφιστεί με άλλες οφειλές, το ποσό θεωρείται ότι επιστράφηκε κατά το χρόνο διενέργειας του συμψηφισμού.».

Επειδή, στο άρθρο 66§16 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι:

«16. Το άρθρο 53 παρ. 2 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας εφαρμόζεται για αιτήσεις επιστροφής που υποβάλλονται από την 1.1.2014 και εφεξής».

Επειδή, εν προκειμένω με την υπ' αριθμ. .../2015 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (τμήμα 7^ο Τριμελές) έγινε δεκτή η με αριθμ. ΠΡΦ .../04-04-2013 προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας κατά του Ελληνικού Δημοσίου εκπροσωπούμενο από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ...,

διετάχθη η απόδοση του παραβόλου στην προσφεύγουσα, ακυρώθηκαν οι υπ' αριθμ. ... και .../2012 πράξεις επιβολής προστίμου χρήσεων 2004 και 2005 αντίστοιχα, τα 1^α/2012, 7^α/2012, 11^α/2012, 18^α/2012, 23^α/2012 συμπληρωματικά φύλλα ελέγχου φορολογίας εισοδήματος οικ. ετών 2005, 2006, 2007, 2008 και 2009 αντίστοιχα, οι υπ' αριθμ. .../2012 και .../2012 συμπληρωματικές πράξεις επιβολής ΦΠΑ χρήσεων 2004 και 2005 αντίστοιχα, τις .../2012 και .../2012 πράξεις επιβολής ειδικού προστίμου ΦΠΑ χρήσεων 2004 και 2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... καθώς και αποφάσεις της επιτροπής του άρθρου 70^α με τις οποίες απορρίφθηκε το αίτημα της εταιρείας για διοικητική επίλυση της διαφοράς που προέκυψε από την έκδοση των προαναφερόμενων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... και απηλλάγη το Ελληνικό Δημόσιο από τα δικαστικά έξοδα της προσφεύγουσας.

Επειδή, το διατακτικό της ως άνω απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (τμήμα 7^ο Τριμελές) δεν αναφέρει σε έντοκη επιστροφή των εν λόγω ποσών.

Επειδή, συμμορφούμενη η Φορολογική Διοίκηση στο ανωτέρω διατακτικό προέβη στην άμεση εκτέλεση της προκείμενης απόφασης χωρίς την έντοκη επιστροφή των αχρεωστήτων, καθότι η Διοίκηση έχει υποχρέωση να εκτελεί τις δικαστικές αποφάσεις με βάση το περιεχόμενό τους.

Συγκεκριμένα, η ως άνω απόφαση επιδόθηκε στον Προϊστάμενο του ... στις 24/04/2015 και εκτελέστηκε την 29/05/2015 και συγκεκριμένα:

Α) Σε ότι αφορά τις πράξεις επιβολής προστίμου ΚΒΣ υπ' αριθμ. .../2012 και .../2012 ο Προϊστάμενος του ... εξέδωσε τα ΑΦΕΚ .../04-05-2015, .../04-05-2015 και .../04-05-2015 δυνάμει των οποίων καταβλήθηκαν στην προσφεύγουσα την 29/05/2015 τα σχετικά ποσά φόρων και πρόσθετων φόρων.

Β) Σε ότι αφορά τα 7^α/2012, 11^α/2012, 18^α/2012, 23^α/2012 συμπληρωματικά φύλλα ελέγχου φορολογίας εισοδήματος οικ. ετών 2006, 2007, 2008 και 2009 αντίστοιχα, ο Προϊστάμενος του εξέδωσε τα ΑΦΕΚ .../04-05-2015, .../04-05-2015, .../04-05-2015 και .../04-05-2015 δυνάμει των οποίων καταβλήθηκαν στην προσφεύγουσα την 29/05/2015, τα σχετικά ποσά φόρων και πρόσθετων φόρων.

Γ) Σε ότι αφορά τις υπ' αριθμ. .../2012 και .../2012 πράξεις επιβολής ειδικού προστίμου ΦΠΑ διαχειριστικών χρήσεων 2004 και 2005 ο Προϊστάμενος του εξέδωσε τα ΑΦΕΚ .../29-04-2015, .../29-04-2015 δυνάμει των οποίων καταβλήθηκαν στην προσφεύγουσα την 29/05/2015, τα σχετικά ποσά φόρων και πρόσθετων φόρων.

Δ) Σε ότι αφορά τις υπ' αριθμ. .../2012 και .../2012 συμπληρωματικές πράξεις επιβολής ΦΠΑ διαχειριστικών Χρήσεων 2004 και 2005 αντίστοιχα, ο Προϊστάμενος του εξέδωσε τα ΑΦΕΚ .../29-04-2015 και .../29-04-2015 δυνάμει των οποίων καταβλήθηκαν στην προσφεύγουσα, την 29/05/2015, τα σχετικά ποσά φόρων και πρόσθετων φόρων.

Συνεπώς, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις έντοκης επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντων κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 53§2 σε συνδυασμό με το άρθρο 66§16 του ΚΦΔ, ούτε κατά τα

οριζόμενα στο άρθρο 38§2 του ν.1473/1984. Ως εκ τούτου ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας είναι αβάσιμος.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **25/09/2015** και αριθμό πρωτοκόλλου ...ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας «....», **ΑΦΜ:**

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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).