



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604551

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 11-01-2019

Αριθμός Απόφασης: 170

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1.Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Της παρ.3 του άρθρου 47 του Ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α'69).

γ. 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.)».

δ. 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 Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτ./**13-09-2018** ενδικοφανή προσφυγή του με Α.Φ.Μ., κατοίκου, με την οποία ο προσφεύγων στρέφεται κατά της άρνησης της Δ.Ο.Υ ΙΓ' Αθηνών να προβεί στην πίστωση του τραπεζικού λογαριασμού του, με το ποσού των 5.792,40 ευρώ, που προέκυψε για επιστροφή σύμφωνα με το ΑΦΕΚ/21-01-2015, για το οικονομικό έτος 2015, για το λόγο ότι δεν διαθέτει φορολογική ενημερότητα καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

6.Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' Αθηνών.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτ./**13-09-2018** ενδικοφανούς προσφυγής του με Α.Φ.Μ., μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Ο προσφεύγων προσήλθε στην Δ.Ο.Υ Ι Γ' ΑΘΗΝΩΝ, συνεπεία της με αρ./15-02-2018 ατομικής ειδοποίησης επιστροφής χρηματικού ποσού, προκειμένου να πιστωθεί σε τραπεζικό λογαριασμό του, το ποσό των 5.792,40 ευρώ (ΑΦΕΚ/12-05-2015), για το οικονομικό έτος 2015. Μετά από τον έλεγχο στο σύστημα taxis που έγινε σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ΠΟΛ 1022/24-01-2012 "Συμφηφισμός χρεών με απαιτήσεις κατά του Δημοσίου", προέκυψε ότι έχει εκδοθεί από την ΔΟΥ Νέας Ιωνίας εντολή μη έκδοσης ΑΦΕ στο ΑΦΜ του, λόγω της ιδιότητας του ως διαχειριστής της εταιρείας με την επωνυμία με ΑΦΜ, η οποία είχε ληξιπρόθεσμες οφειλές και εκ του λόγου αυτού δεν ολοκληρώθηκε η διαδικασία επιστροφής του δικαιούμενου από αυτόν προς επιστροφή ποσού.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, αιτείται α) να του επιστραφεί και να του πιστωθεί στον τραπεζικό του λογαριασμό το ανωτέρω ποσό, β) να πάψει η φορολογική αρχή να τον θεωρεί συνυπεύθυνο για την καταβολή οφειλών της εταιρείας με την επωνυμία και γ) σε κάθε περίπτωση να αναστείλει τον συμφηφισμό του ποσού των 5.792,4 με τις οφειλές της εν λόγω εταιρείας μέχρι την έκδοση αμετάκλητης απόφασης είτε από την Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας είτε από τα αρμόδια Διοικητικά Δικαστήρια επί της με αριθμό πρωτ./13-09-2018 αίτησης-προσφυγής του ενώπιον της Δ.Ο.Υ. Νέας, για άρση της εντολής μη έκδοσης ΑΦΕ από την ΔΟΥ Νέας Ιωνίας.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013** σε συνδυασμό με τις διατάξεις της **παρ. 1 του άρθρου 1** της απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων **ΠΟΛ.1064/12-04-2017**, «1. 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 την επανεξέταση 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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού. Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως εκάστοτε ισχύει.».

Επειδή, στις ως άνω διαφορές που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου των πρωτοδικών, ο οποίος αποφαινεται ανεκκλήτως, σύμφωνα με τη διάταξη του πρώτου εδαφίου της περ. δ' της παρ. 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 18 παρ. 4 του ν. 4446/2016 (ΦΕΚ Α 240/22.12.2016), ανήκουν μεταξύ άλλων και οι διαφορές που προκύπτουν από την εφαρμογή της περίπτωσης γ' της παρ. 4 του άρθρου 1 του ν. 1406/1983 (Α' 182), η οποία προστέθηκε με την **παρ. 1 του άρθρου 51 του ν.3659/2008 (Α' 77)**, ήτοι οι διαφορές που προκύπτουν «...γ) από την άρνηση χορήγησης ή βεβαιώσεως ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο ή τους φορείς κοινωνικής ασφάλισης από οποιαδήποτε αιτία, κατά τις οικείες διατάξεις, όπως εκάστοτε ισχύουν».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 12 του Ν.4174/2013**, ορίζεται ότι: «1. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητήσει αποδεικτικό ενημερότητας ισχύος μέχρι και δύο μηνών για την πραγματοποίηση πράξεων και συναλλαγών που ρητά ορίζονται. 2. Η Φορολογική Διοίκηση χορηγεί αποδεικτικό ενημερότητας, μόνο εφόσον ο φορολογούμενος δεν έχει οφειλές στη Φορολογική Διοίκηση από οποιαδήποτε αιτία και έχει υποβάλει τις απαιτούμενες φορολογικές δηλώσεις των τελευταίων πέντε ετών. 3. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να μη χορηγεί αποδεικτικό ενημερότητας εάν ο φορολογούμενος έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές σε άλλη αρχή του δημόσιου τομέα. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα ορίζεται η διαδικασία που ακολουθούν οι ανωτέρω αρχές για να ενημερώνουν τη Φορολογική Διοίκηση σχετικά με φορολογουμένους που έχουν ληξιπρόθεσμες οφειλές προς αυτές, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή της παρούσας παραγράφου 6. Αν ζητείται αποδεικτικό ενημερότητας για είσπραξη χρημάτων ή μεταβίβαση ακινήτου και δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις των παραγράφων 2, 3 και 4 για τη χορήγησή του, ούτε συντρέχουν οι προϋποθέσεις συμψηφισμού, εκδίδεται από την αρμόδια για την επιδίωξη της είσπραξης της οφειλής υπηρεσία, βεβαίωση οφειλής προς το Δημόσιο, η οποία κατατίθεται αντί του αποδεικτικού ενημερότητας στην υπηρεσία ή τον οργανισμό πληρωμής ή κατατίθεται για τη μεταβίβαση ακινήτου. Με βάση τη βεβαίωση αυτή αποδίδεται το προς είσπραξη ποσό ή το προϊόν του τιμήματος και μέχρι του ύψους της οφειλής, στην εκδούσα τη βεβαίωση υπηρεσία.»

Επειδή το άρθρο 42, παράγραφος 1, του ν.4174/2013 ορίζει ότι : « 1. Εάν ο φορολογούμενος δικαιούται επιστροφή φόρου, η Φορολογική Διοίκηση, αφού συμψηφίσει τους οφειλόμενους από τον φορολογούμενο φόρο με το ποσό προς επιστροφή, προβαίνει στην επιστροφή της τυχόν προκύπτουσας διαφοράς. »

Επειδή η παράγραφος 2 του άρθρου 48 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ορίζει ότι η Φορολογική Διοίκηση συμψηφίζει απαιτήσεις από φόρους και λοιπά έσοδα του Δημοσίου που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα και σε όλη την εν γένει φορολογική και τελωνειακή νομοθεσία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 83 ΚΕΔΕ. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να συμψηφίζει κάθε άλλη απαίτηση σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο προηγούμενο εδάφιο.

Επειδή το άρθρο 83, παράγραφοι 1 και 2 του ν.356/1974 ορίζει ότι:

«1. Βέβαιη και εκκαθαρισμένη χρηματική απαίτηση του οφειλέτη κατά του Δημοσίου, η οποία αποδεικνύεται με τελεσίδικη δικαστική απόφαση ή δημόσιο έγγραφο, συμψηφίζεται με βεβαιωμένα χρέη αυτού προς το Δημόσιο.

2. Ο συμψηφισμός προτείνεται με δήλωση του οφειλέτη που υποβάλλεται στη Δ.Ο.Υ., η οποία είναι αρμόδια για την είσπραξη του χρέους. **Ο συμψηφισμός μπορεί να ενεργείται και αυτεπάγγελα, με πράξη του προϊσταμένου της ίδιας υπηρεσίας**, εφόσον από τα υπάρχοντα στοιχεία αποδεικνύεται η απαίτηση του οφειλέτη. Απαίτηση του Δημοσίου παραγεγραμμένη αντιτάσσεται σε συμψηφισμό για μια τριετία από τη συμπλήρωση της παραγραφής. Η δήλωση του οφειλέτη για συμψηφισμό της απαίτησης κατά του Δημοσίου ή **το έγγραφο του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για αυτεπάγγελο συμψηφισμό κοινοποιείται στην εκκαθαρίζουσα την απαίτηση υπηρεσία**, η οποία υποχρεούται σε άμεση απόδοση του συμψηφισθέντος ποσού.»

Επειδή η παράγραφος 1 του άρθρου 50 του νόμου 4174/2013 ορίζει ότι :

« Τα πρόσωπα που είναι διευθυντές, «πρόεδροι,» διαχειριστές, διευθύνοντες σύμβουλοι, εντεταλμένοι στη

διοίκηση και εκκαθαριστές των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων κατά το χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσης τους, ευθύνονται προσωπικά και αλληλέγγυα για την πληρωμή του φόρου «τόκων και προστίμων» που «οφείλονται» από αυτά τα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες καθώς και του φόρου που παρακρατείται, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. Στα νομικά πρόσωπα που συγχωνεύονται, ευθύνεται αλληλεγγύως μαζί με τα πιο πάνω πρόσωπα, για την πληρωμή των κατά το προηγούμενο εδάφιο οφειλόμενων φόρων του διαλυόμενου νομικού προσώπου και εκείνο που το απορρόφησε ή το νέο νομικό πρόσωπο που συστήθηκε ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους.»

Επειδή η παράγραφος 1 του άρθρου 115 του νόμου 2238/1994 ορίζει ότι : « Τα πρόσωπα που είναι διευθυντές, διαχειριστές ή διευθύνοντες σύμβουλοι και εκκαθαριστές των ημεδαπών ανώνυμων εταιρειών ή συνεταιρισμών κατά το χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσής τους, ευθύνονται προσωπικά και αλληλεγγύως για την πληρωμή του φόρου που οφείλεται από αυτά τα νομικά πρόσωπα σύμφωνα με τον παρόντα, καθώς και του φόρου που παρακρατείται, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. Στις ανώνυμες εταιρίες που συγχωνεύονται, ευθύνεται αλληλεγγύως μαζί με τα πιο πάνω πρόσωπα, για την πληρωμή των κατά το προηγούμενο εδάφιο οφειλόμενων φόρων της διαλυόμενης εταιρίας και εκείνη που την απορρόφησε ή η νέα εταιρία που συστήθηκε ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. Τα πρόσωπα που αναφέρονται πιο πάνω έχουν δικαίωμα αναγωγής κατά των προσώπων που διατέλεσαν σύμβουλοι, καθώς και μέλη ή μέτοχοι του νομικού προσώπου κατά το χρόνο της διάλυσής του ως προς τους φόρους που αφορούν σε χρήσεις προγενέστερες από την έναρξη της εκκαθάρισης, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους.»

Επειδή, ο προσφεύγων ζητά να του επιστραφεί το ποσό των 5.792,40 €, κατόπιν έκδοσης του ΑΦΕΚ/21-01-2015.

Επειδή, από το φάκελο της υπόθεσης προκύπτει ότι εκκρεμεί στην Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας χρέος της εταιρείας, για το οποίο ο προσφεύγων θεωρείται αλληλεγγύως υπεύθυνος (σχετ. τα άρθρα 50 ΚΦΔ και 115 Ν.2238/1994). Το γεγονός αυτό περιήλθε σε γνώση της Δ.Ο.Υ. ΙΓ΄ Αθηνών, λόγω εντολής μη έκδοσης ΑΦΕ από τη Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας (άρθρο 12 Κ.Φ.Δ., ΠΟΛ.1274/2013) γεγονός που της παρέχει τη δυνατότητα να μην επιστρέψει το ποσό που ορίζεται στο ΑΦΕΚ (επιστροφή ποσού μεγαλύτερου των 1.500,00 €, χωρίς να προσκομιστεί φορολογική ενημερότητα) στο πλαίσιο των διατάξεων περί συμψηφισμού των απαιτήσεων.

Επειδή με το συμψηφισμό δεν διενεργείται αναγκαστική εκτέλεση προς είσπραξη των απαιτήσεων που απορρέουν από τους οικείους νόμιμους τίτλους, αλλά αποσβένονται οι εκατέρωθεν απαιτήσεις με συνυπολογισμό, που υποκαθιστά την καταβολή των οφειλών. Για το συμψηφισμό αρκεί οι εκατέρωθεν απαιτήσεις να είναι βέβαιες και εκκαθαρισμένες, δηλαδή να μην υπόκεινται σε αμφισβήτηση, και να είναι προσδιορισμένες κατά το ποσό και την αιτία τους, να αποδεικνύονται δε με τελεσίδικες δικαστικές αποφάσεις ή δημόσια έγγραφα (ΣΤΕ 2164/2012 σκέψη 8).

Επειδή, για τις πράξεις ή παραλείψεις της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας που αμφισβητεί ο φορολογούμενος δύναται να τις προσβάλλει με το κατά περίπτωση προβλεπόμενο ένδικο βοήθημα.

Επειδή, από τα ως άνω αναφερόμενα προκύπτει ότι η Δ.Ο.Υ. ΙΓ΄ Αθηνών ορθώς δεν επέστρεψε το ποσό των 5.792,40 €.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με αριθμ. πρωτ./**13-09-2018** ενδικοφανούς προσφυγής τουμε Α.Φ.Μ.
.....

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝ-
ΣΗΣ 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.