



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 553

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 07.09.2020

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 1686

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 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.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.

γ. 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 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 29.04.2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ανωνύμου εταιρείας με την επωνυμία '.....' και το διακριτικό τίτλο '.....', με Α.Φ.Μ., που εδρεύει στη, επί της οδού αρ., κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης της από 31.12.2019 αίτησης προς τον κ. Προϊστάμενο της Γ' Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ για την επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών συνολικού ύψους πεντακοσίων είκοσι εννιά χιλιάδων οκτακοσίων ενενήντα πέντε ευρώ και τριών λεπτών (529.895,03 €) πλέον νομίμων τόκων, η οποία έλαβε αριθμό πρωτ. κατάθεσης/2019, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 29.04.2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ανωνύμου εταιρείας με την επωνυμία '.....' και το διακριτικό τίτλο '.....', με Α.Φ.Μ., 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 ως άνω προσφυγή, η προσφεύγουσα ανώνυμη εταιρεία, ζητά:

Α) να γίνει δεκτή η παρούσα ενδικοφανή προσφυγή,

Β) να ακυρωθεί και εξαφανισθεί άλλως μεταρρυθμισθεί η τεκμαιρόμενη σιωπηρή απόρριψη της από 31.12.2019 αίτησης προς τον κ. Προϊστάμενο της Γ' Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ για την επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών συνολικού ύψους πεντακοσίων είκοσι εννιά χιλιάδων οκτακοσίων ενενήντα πέντε ευρώ και τριών λεπτών (529.895,03 €) πλέον νομίμων τόκων, η οποία έλαβε αριθμό πρωτ. κατάθεσης/2019, προς τον σκοπό να γίνει δεκτή για όλους τους παραπάνω λόγους η από 31.12.2019 και με αριθμό πρωτ./2019 αίτηση, ώστε να διαταχθεί η επιστροφή του παραπάνω συνολικού ποσού των πεντακοσίων είκοσι εννιά χιλιάδων οκτακοσίων ενενήντα πέντε ευρώ και τριών λεπτών (529.895,03 €) και μάλιστα έκαστο επιμέρους κονδύλιο με το νόμιμο τόκο από την επομένη της αντίστοιχης καταβολής άλλως από 01.01.2020 άλλως από την υποβολή της παρούσης και μέχρις πλήρους εξοφλήσεως.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, προβάλλει τους παρακάτω λόγους:

“1. Τόσο η διάταξη του άρθρου 30 ν. 3846/2010, όσο και οι ρυθμίσεις της κατ' εξουσιοδότηση της εκδοθείσας ΚΥΑ είναι ανίσχυρες λόγω αντιθέσεώς τους στα άρθρα 4 παρ. 1 και 5, 25 και 78 παρ. 1 του Συντάγματος καθώς και του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ”.

Επειδή οι διατάξεις του ν. 3846/2010 (ΦΕΚ Α' 66/11.05.2010), ορίζουν, ότι:

Άρθρο 30.

“Όλες οι ιδιωτικές Μονάδες Χρόνιας Αιμοκάθαρσης που λειτουργούν βάσει των διατάξεων του π.δ. 225/2000 (ΦΕΚ 194 Α) υποχρεούνται να καταβάλουν στο Δημόσιο το πέντε τοις εκατό (5%) των νοσηλίων που εισπράττουν. Οι λεπτομέρειες εφαρμογής καθορίζονται με κ.υ.α. του Υπουργού Οικονομικών και του Υπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης”.

Επειδή, στην Κ.Υ.Α. των Υπουργών Οικονομικών και Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με αριθμό Υ3β/Γ.Π./οικ. 35106/28-03-2011 (Β' 647/19-4-2011), η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 30 του ν. 3846/2010 και 31 του ν. 2646/1998 (Α' 236) και άρχισε να ισχύει από 19-4-2011, ορίζονται τα εξής:

“Το προβλεπόμενο από το άρθρο 30 του ν.3846/2010 ποσοστό πέντε τοις εκατό (5%) από τα νοσήλια που εισπράττουν οι Μονάδες Χρόνιας Αιμοκάθαρσης που λειτουργούν βάσει των διατάξεων του π.δ. 225/2000 καταβάλλεται στο Ελληνικό Δημόσιο, αποδίδεται από τις Μ.Χ.Α. στις αρμόδιες Δ.Ο. Υ. ανά ημερολογιακό τρίμηνο στον Κωδικό Αριθμό Εσόδου (Κ.Α.Ε) 2339 «Έσοδα από προσφορά λοιπών υπηρεσιών του Δημοσίου». Η απόδοση πραγματοποιείται εντός του επομένου μηνός που ακολουθεί τη λήξη του τριμήνου. Κάθε Μ.Χ.Α. είναι υπεύθυνη για την υποβολή αντιγράφου του παραστατικού πληρωμής στην αρμόδια Δ/νση του Υπ. Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, στις οικίες περιφέρειες της χώρας σε αποκλειστική προθεσμία 15 ημερών από την έκδοση του. Η Διεύθυνση Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης καθορίζεται ως αρμόδια να παρακολουθεί και να ελέγχει την καταβολή των εν λόγω ποσών από τις Μονάδες Χρόνιας Αιμοκάθαρσης. Σε περίπτωση που η αρμόδια Διεύθυνση Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης εντοπίσει περιπτώσεις Μ.Χ.Α. που δεν αποδίδουν το εν λόγω ποσοστό οφείλει να ζητήσει με έγγραφο της από την οικεία Δ.Ο.Υ. την διεξαγωγή σχετικού ελέγχου. Η απόδοση των ποσών της προηγούμενης παραγράφου προς τις αρμόδιες Δ.Ο.Υ. γίνεται με αναλυτική κατάσταση στην οποία αναγράφονται για το συγκεκριμένο τρίμηνο, ο αριθμός των αιμοκαθαρομένων ασθενών, ανά

ασφαλιστικό ταμείο, το σύνολο των συνεδριών αιμοκάθαρσης ανά ασθενή, το είδος της αιμοκάθαρσης (κλασσική αιμοκάθαρση ή με παραλλαγές), η τιμή/κόστος της κάθε συνεδρίας αιμοκάθαρσης των ασθενών και ανάλυση του αποδιδόμενου ποσού”.

Επειδή, 1. α. Με το άρθρο 31 του ν. 2646/1998 προβλέφθηκε η δυνατότητα ίδρυσης και λειτουργίας Μονάδων Χρόνιας Αιμοκάθαρσης (Μ.Χ.Α.) και εκτός νοσοκομείων και κλινικών, από δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς, κατά ειδικότερα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου αυτού και των κατ' εξουσιοδότησή του εκδοθέντων π./δ/τος (225/2000) και κ.υ.α. [Υ3β/Γ.Π./οικ. 35106/28-03-2011 (Β' 647/19-4-2011) των Υπουργών Οικονομικών και Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης]. Με το άρθρο 1 του π.δ. 225/2000 ορίστηκε ότι οι Μ.Χ.Α. λειτουργούν καθ' όλη τη διάρκεια του έτους στην πόλη ή σε άλλη περιοχή στην οποία λειτουργεί όμοια Μονάδα σε Περιφερειακό ή Νομαρχιακό Νοσοκομείο και σε ακτίνα απόστασης το πολύ είκοσι χιλιόμετρων από το νοσοκομείο και προβλέφθηκε περαιτέρω ότι, για την ασφάλεια των ασθενών, το εν λόγω νοσοκομείο καλύπτει τη Μ.Χ.Α. επιστημονικά και τη στηρίζει στην αντιμετώπιση οξέων προβλημάτων που προκύπτουν κατά την αιμοκάθαρση. β. Με το [άρθρο 30](#) του ν. [3846/2010](#) και την κατ' εξουσιοδότηση αυτού και του άρθρου 31 του ν. 2646/1998 εκδοθείσα Υ3β/ΓΠ/οικ.35106/28-3-2011 (Β' 647) ΚΥΑ, ορίστηκε ότι οι μονάδες χρόνιας αιμοκάθαρσης υποχρεούνται να καταβάλουν στο Δημόσιο και ειδικότερα στον κωδικό αριθμό (ΚΑΕ) 2339 «Έσοδα από μεταφορά λοιπών υπηρεσιών του Δημοσίου» ποσοστό 5 % επί των νοσηλίων που εισπράττουν. Στην ίδια απόφαση προβλέπεται περαιτέρω ο τρόπος και ο χρόνος απόδοσης του ως άνω ποσοστού, η αρμόδια υπηρεσία για την παρακολούθηση και τον έλεγχο της καταβολής του και η διενέργεια ελέγχου από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. σε περίπτωση μη απόδοσης του ποσοστού, χωρίς παραπομπή, για τη βεβαίωση ή την είσπραξή της, σε ανάλογη εφαρμογή των διατάξεων για τη φορολογία εισοδήματος ή του φ.π.α.

Επειδή, οι διατάξεις του ν. 4174/2013 ορίζουν, ότι:

Άρθρο 2. Πεδίο εφαρμογής

“1.Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα:

ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα

Άρθρο Παράρτημα.

“....., Το προβλεπόμενο στις διατάξεις του άρθρου 30 του ν. [3846/2010](#) (Α' 66) ποσοστό πέντε τοις εκατό (5%) των εισπραττόμενων από τις ιδιωτικές Μονάδες Χρόνιας Αιμοκάθαρσης νοσηλίων”.

Επειδή, σύμφωνα με το αριθ. Πρωτ.: Ε.2006/10-01-2019 Θέμα: Κοινοποίηση των διατάξεων του άρθρου 56 του ν. [4583/2018](#) (Α' 212/18.12.2018)

“Σας κοινοποιούμε τις διατάξεις του [άρθρου 56](#) του ν.[4583/2018](#) (ΦΕΚ Α' 212) με τις οποίες προστίθεται στο [Παράρτημα](#) του ν. [4174/2013](#) (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) το προβλεπόμενο στις διατάξεις του [άρθρου 30](#) του ν. [3846/2010](#) (Α' 66) ποσοστό πέντε τοις εκατό (5%) των εισπραττόμενων από τις ιδιωτικές Μονάδες Χρόνιας Αιμοκάθαρσης νοσηλίων, για ενημέρωση και ομοιόμορφη εφαρμογή. Διευκρινίζεται ότι η απόδοση του ανωτέρω ποσού στο Ελληνικό Δημόσιο από τις Μονάδες Χρόνιας Αιμοκάθαρσης διενεργείται κατ' εφαρμογή της υπ. αρ. Υ3β/Γ.Π./οικ. 35106/28-03-2011 (Β' 647) κοινής Απόφασης των Υπουργών Οικονομικών και Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και σε περίπτωση έκδοσης διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, κατόπιν διενέργειας ελέγχου, το ως άνω ποσό καταβάλλεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στην [παρ. 3 του άρθρου 41](#) του ν. [4174/2013](#)”.

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία, σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις, απέδιδε ποσοστό 5% επί των εισπραχθέντων νοσηλίων αιμοκάθαρσης, βάσει της ανά ημερολογιακό τρίμηνο υποβολής δήλωσης.

Επειδή, η αρμόδια φορολογική αρχή, σύμφωνα με τα ανωτέρω και τις ισχύουσες διατάξεις καταχωρούσε την κατάσταση του αποδιδόμενου εκάστοτε ποσού, βεβαίωνε και εξέδιδε ταυτότητα οφειλής

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο, ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός απορρίπτεται ως απαράδεκτος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθ. πρωτ./29.04.2020 ενδικοφανούς προσφυγής της ανωνύμου εταιρείας με την επωνυμία ‘.....’ και το διακριτικό τίτλο ‘.....’, με Α.Φ.Μ., επί της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης της με αρ. πρωτ./2019 αίτησης προς τον κ. Προϊστάμενο της Γ’ Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ για την επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών.

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης**

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.