



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 23/07/2021
Αριθμός απόφασης: 2190

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : **2131604553**

ΦΑΞ : 2131604567

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. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), της υπ' αριθ. Α 1049/2021 Κοινής Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β 984-12.03.2021), καθώς και των υπ' αριθ. Α.1273/2020 (ΦΕΚ Β' 5597/21.12.2020), Α.1241/2020 (ΦΕΚ Β' 4804/30.10.2020) και Α.1215/2020 (ΦΕΚ Β' 4254/30.09.2020) ομοίων κοινών αποφάσεων.

ε. Την ΠΟΛ 10649/04-03-2017 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

2. 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».

3. Την με ημερομηνία κατάθεσης **12/02/2021** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....» **και διακριτικό τίτλο «.....», ΑΦΜ**, η οποία εδρεύει στην επί της οδού κατά της σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. επί της με αρ. πρωτ...../2020 αίτησης για την επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντος Φ.Π.Α. που καταλογίσθηκε με τις με αριθμ./2015 και/2015 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. και τα προσκομιζόμενα με την προσφυγή, έγγραφα.

4. Τις απόψεις του **Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.**.

5. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος **A2** όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **12/02/2021** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», **και διακριτικό τίτλο** «.....», **ΑΦΜ**, και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Μετά την πάροδο απράκτου τριμήνου ο Προϊστάμενος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. απέρριψε σιωπηρά την με αρ. πρωτ...../2020 αίτηση της προσφεύγουσας για την επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντος Φ.Π.Α που καταλογίσθηκε με τις με αριθμ...../2015 και/2015 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.

Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και ειδικότερα από την εισήγηση απόψεων της φορολογικής αρχής, με βάση την υπ' αριθ./...../2013 εντολή ελέγχου, διενεργήθηκε στην εταιρεία από το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. μερικός επιτόπιος φορολογικός έλεγχος για τις φορολογικές περιόδους 01.01.2011 - 31.12.2011 και 01.01.2012 - 31.12.2012 και στο πλαίσιο του εν λόγω ελέγχου κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα οι παρακάτω οριστικές πράξεις:

1.η υπ' αριθμ./2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01.01. - 31.12.2011 ύψους 1.084.657,92€ πλέον προσαυξήσεων ύψους 1.293.673,00€.

2.η υπ' αριθμ./2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01.01. - 31.12.2012 ύψους 1.211.012,55€ πλέον προσαυξήσεων ύψους 1.160.182,00€.

Η προσφεύγουσα εκμεταλλευόμενη τα ευεργετήματα των διατάξεων περ. α της παρ. 1 του άρθρου 1 του ν. 4321/2015 που προέβλεπαν την πλήρη απαλλαγή από τις προσαυξήσεις και τους τόκους εκπρόθεσμης καταβολής που επιβαρύνουν τις σχετικές πράξεις παραιτήθηκε οικειοθελώς του δικαιώματος άσκησης προσφυγής, ως προϋπόθεση υπαγωγής στις ευεργετικές διατάξεις του ν.4321/2015 και εξόφλησε την 27.05.2015 τους φόρους όπως προέκυψαν από τις ανωτέρω οριστικές πράξεις.

Η προσφεύγουσα, κατόπιν της οικειοθελούς υπαγωγής της στις σχετικές διατάξεις του ν.4321/2015, με την με αρ. πρωτ./2020 αίτηση της αρνήθηκε το βάσιμο του καταλογισμού του Φ.Π.Α. και ζήτησε επιστροφή των καταβληθέντος φόρου ΦΠΑ ως αχρεωστήτως καταβληθέντος.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή και να ακυρωθεί η ως άνω σιωπηρή απόρριψη και να της επιστραφεί εντόκως από της καταβολής τα ποσά των αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1. Εσφαλμένη εφαρμογή των σχετικών διατάξεων του ΦΠΑ από την πλευρά της ελεγκτικής αρχής
2. Η υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή κατατίθεται παραδεκώς και νομίμως παρά το γεγονός ότι κατά των αρχικών εκδοθεισών καταλογιστικών πράξεων δεν ασκήθηκε ενδικοφανής προσφυγή μέσα στην προθεσμία του άρθρου 63 του ν.4174/2013. Λόγος μη άσκησης προσφυγής δεν ήταν σε καμία περίπτωση η αποδοχή από την Εταιρεία των καταλογιστικών πράξεων αλλά η ένταξή της

στις ευεργετικές διατάξεις του ν.4321/2015 στις οποίες η εταιρεία υποχρεώθηκε να προβεί υπό την πίεση ποινικών διώξεων.

3. Εξάλλου στο πεδίο του ΦΠΑ το δικαίωμα για επιστροφή φόρου που έχει καταβληθεί αχρεωστήτως είναι ανεξάρτητο από την έγκαιρη άσκηση ή μη των προβλεπόμενων από το εθνικό δίκαιο προσφυγών.
4. Επιπρόσθετα η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή ασκείται νομίμως και παραδεκτώς κατόπιν εκδόσεως της απόφασης του ΣΤΕ 2961/2019 με την οποία κρίθηκε ότι η θέσπιση προϋπόθεσης για την υπαγωγή σε ευμενέστερες φορολογικές διατάξεις η παραίτηση του φορολογούμενου από το δικαίωμα άσκησης προσφυγής θίγει ουσιωδώς τα έννομα συμφέροντα του φορολογούμενου με αποτέλεσμα να μην συνάδει με την αρχή της αναλογικότητας.

Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ορίζει πως 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.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1 §1 της ΠΟΛ.1064/17 “Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του Ν.4174/2013”: «1. 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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο της ειδικής διοικητικής διαδικασίας με την επιφύλαξη των οριζόμενων στο β εδ. της παρ. 1 του άρθρου 35 και στο στ εδ. της παρ. 1 του άρθρου 63 του Κ.Φ.Δ.».

Επειδή, στην παρ. 8 του άρθρου 63 του ανωτέρω νόμου ορίζεται ότι «κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας ... Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, συνάγεται σαφώς ότι σκοπός της θέσπισης της διαδικασίας της ενδικοφανούς προσφυγής είναι μεταξύ άλλων η λειτουργία ενός σταδίου προελέγχου για εκείνες τις υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής, κατά συνέπεια, στο πεδίο εφαρμογής της ενδικοφανούς προσφυγής υπάγονται οι πράξεις, οι οποίες με βάση το

προϊσχύον καθεστώς προσβάλλονταν απευθείας στα δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής (άρθρο 63 επ. Κ.Δ.Δ.).

Επειδή, η δυνατότητα άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου) και όχι σε πράξεις που εκδίδονται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής και αναγκαστικής εκτέλεσης, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφερόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή στα άρθρα 1,4 και 11 , παρ. 1 του ν. 4321/2015 ορίζεται

ότι:

«Άρθρο 1 Δόσεις και απαλλαγές ρύθμισης

1. Βεβαιωμένες οφειλές στη Φορολογική Διοίκηση, σύμφωνα με τον Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (Κ.Φ.Δ.), τον Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (Κ.Ε.Δ.Ε.) και τον Τελωνειακό Κώδικα, δύνανται να ρυθμίζονται, κατόπιν αίτησης του οφειλέτη, εφόσον έχουν καταστεί ληξιπρόθεσμες έως και την 1η Μαρτίου 2015 και έχουν καταχωρισθεί στα Βιβλία Εισπρακτέων Εσόδων της Φορολογικής Διοίκησης μέχρι την ημερομηνία αίτησης για υπαγωγή σε ρύθμιση, με απαλλαγή κατά ποσοστό από πρόσθετους φόρους ή τέλη του Ν. 2523/1997, πρόστιμα εκπρόθεσμης υποβολής ή μη υποβολής δήλωσης ή ανακριβούς δήλωσης του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) που έχουν συμβεβαιωθεί με την κύρια οφειλή και από τις προσαυξήσεις και τους τόκους εκπρόθεσμης καταβολής που τις επιβαρύνουν...».

Άρθρο 4 Μη βεβαιωμένες οφειλές που υπάγονται στη ρύθμιση

Κατ' εξαίρεση:

1. Δύνανται να υπαχθούν στη ρύθμιση του άρθρου 1, οφειλές που θα βεβαιωθούν στη Φορολογική Διοίκηση μετά από παραίτηση από την άσκηση του δικαιώματος ή και του δικογράφου οποιουδήποτε ένδικου βοηθήματος ή μέσου ενώπιον αρμοδίου δικαστηρίου ή προσφυγής ενώπιον διοικητικής αρχής, και έως 26.5.2015, ανεξαρτήτως της ημερομηνίας που οι οφειλές αυτές καθίστανται ληξιπρόθεσμες.

Εφόσον πρόκειται για υπαγόμενες υποθέσεις, που εκκρεμούν ενώπιον των αρμοδίων δικαστηρίων, μαζί με την αίτηση και τη δήλωση παραίτησης προσκομίζεται και βεβαίωση από το αρμόδιο δικαστήριο ότι η υπόθεση δεν έχει ακόμα συζητηθεί, προκειμένου να βεβαιωθεί η οφειλή.

2. Στη ρύθμιση του άρθρου 1 δύνανται, επίσης, να υπαχθούν, μετά από επιλογή του οφειλέτη, και οφειλές που έχουν καταχωρισθεί στα βιβλία εισπρακτέων εσόδων της Φορολογικής Διοίκησης μέχρι την ημερομηνία αίτησης για υπαγωγή σε ρύθμιση και θα αφορούν υποχρεώσεις ετών, περιόδων και υποθέσεων μέχρι και 31.12.2014.

Άρθρο 11 Ευεργετήματα από την υπαγωγή στη ρύθμιση

Η υπαγωγή και συμμόρφωση στη ρύθμιση παρέχει στον οφειλέτη τα ακόλουθα ευεργετήματα:

- α) χορηγείται αποδεικτικό ενημερότητας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 12 του Κ.Φ.Δ., όπως ισχύει,
- β) αναβάλλεται η εκτέλεση της ποινής του άρθρου 25 του Ν. 1882/1990, όπως ισχύει ή, εφόσον άρχισε η εκτέλεσή της, διακόπτεται,
- γ) αναστέλλεται η λήψη αναγκαστικών μέτρων και η συνέχιση της διαδικασίας της αναγκαστικής εκτέλεσης επί κινητών ή ακινήτων. Η αναστολή αυτή δεν ισχύει για κατασχέσεις που έχουν επιβληθεί στα χέρια τρίτων ή έχουν εκδοθεί οι σχετικές παραγγελίες, τα αποδιδόμενα όμως ποσά από αυτές λαμβάνονται υπόψη για την κάλυψη δόσης ή δόσεων της ρύθμισης, εφόσον δεν πιστώνονται με άλλες οφειλές που δεν έχουν ρυθμιστεί. Αν ο οφειλέτης απωλέσει το ευεργέτημα της ρύθμισης, τα μέτρα που έχουν ανασταλεί συνεχίζονται,
- δ) αναστέλλεται η εκτέλεση του μέτρου που προβλέπεται από το άρθρο 7 του Ν. 2120/1993 (Α' 24), όπως ισχύει,
- ε) οι ήδη επιβληθείσες κατασχέσεις στα χέρια τρίτων αίρονται μετά από αίτηση του οφειλέτη, αφού εξοφληθεί το εικοσιπέντε τοις εκατό (25%) της αρχικής βασικής ρυθμιζόμενης οφειλής. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να εξετάζει αίτημα περιορισμού κατασχέσεων εις χείρας τρίτων, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 30 του Κ.Ε.Δ.Ε.

Επειδή με την Απόφαση της Γ.Γ.Δ.Ε. ΠΟΛ1106/2015 με θέμα "Διευκρινίσεις για τη ρύθμιση οφειλών των διατάξεων των άρθρων 1 -17 του Ν. 4321/2015" δόθηκαν οι παρακάτω οδηγίες:

«Για την ορθή εφαρμογή των διατάξεων για τη ρύθμιση οφειλών των άρθρων 1-17 του Ν. 4321/2015 , επισημαίνονται τα ακόλουθα:

1. Στην ανωτέρω ρύθμιση υπάγονται: (α) Υποχρεωτικά οι οφειλές του άρθρου 1 του Ν. 4321/2015, δηλαδή βεβαιωμένες οφειλές στη Φορολογική Διοίκηση, που έχουν καταστεί ληξιπρόθεσμες έως και την 1η Μαρτίου 2015 και έχουν καταχωρισθεί στα Βιβλία Εισπρακτέων Εσόδων της Φορολογικής Διοίκησης μέχρι την ημερομηνία αίτησης υπαγωγής σε ρύθμιση. (β) Κατόπιν επιλογής του οφειλέτη:

(i) Οφειλές του άρθρου 3 του Ν. 4321/2015 , δηλαδή οφειλές ληξιπρόθεσμες έως και την 1η Μαρτίου 2015 που έχουν καταχωρισθεί στα Βιβλία Εισπρακτέων Εσόδων της Φορολογικής Διοίκησης μέχρι την ημερομηνία αίτησης υπαγωγής σε ρύθμιση και τελούν σε αναστολή ή έχουν υπαχθεί σε ρύθμιση τμηματικής καταβολής.

(ii) Οφειλές της παραγράφου 1 του άρθρου 4 του Ν. 4321/2015 , δηλαδή οφειλές που θα βεβαιωθούν στη Φορολογική Διοίκηση μετά από παραίτηση από την άσκηση του δικαιώματος ή και του δικογράφου οποιουδήποτε ένδικου βοηθήματος ή μέσου ενώπιον αρμοδίου δικαστηρίου ή προσφυγής ενώπιον διοικητικής αρχής και θα καταχωρισθούν στα βιβλία εισπρακτέων εσόδων της Φορολογικής Διοίκησης έως και την 26η Μαΐου 2015, ανεξαρτήτως της ημερομηνίας που οι οφειλές αυτές θα καταστούν ληξιπρόθεσμες. Εάν πρόκειται για υποθέσεις που εκκρεμούν ενώπιον των δικαστηρίων, μαζί με την αίτηση και τη δήλωση παραίτησης προσκομίζεται και βεβαίωση από το αρμόδιο δικαστήριο ότι η υπόθεση δεν έχει ακόμη συζητηθεί, προκειμένου να βεβαιωθεί η οφειλή. Διευκρινίζεται ότι ως υποθέσεις που δεν έχουν ακόμα συζητηθεί νοούνται οι υποθέσεις για τις οποίες δεν έχει εκδοθεί οριστική δικαστική απόφαση. Εάν πρόκειται για εκκρεμή υπόθεση ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης

Διαφορών, η δήλωση παραίτησης υποβάλλεται στη Φορολογική Αρχή, στην οποία υπεβλήθη η ενδικοφανής προσφυγή. Εν συνεχεία, η Φορολογική Αρχή διαβιβάζει αυθημερόν τη δήλωση παραίτησης στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών με τηλεομοιοτυπία ή ηλεκτρονικό μήνυμα, η οποία και θα αποστέλλει ακολούθως σημείωμα ότι η εκκρεμής υπόθεση δεν έχει εξετασθεί.

....

Με βάση τα ανωτέρω, για την υπαγωγή στη ρύθμιση η παραίτηση από την άσκηση του δικαιώματος ή του δικογράφου ένδικου βοηθήματος ή ένδικου μέσου ενώπιον του αρμοδίου δικαστηρίου ή προσφυγής ενώπιον διοικητικής αρχής είναι υποχρεωτική μόνο στην περίπτωση υπαγωγής σε ρύθμιση οφειλών της παραγράφου 1 του άρθρου 4 του Ν. 4321/2015, σύμφωνα με τη ρητή διατύπωση της εν λόγω διάταξης και όχι στις υπόλοιπες προαναφερθείσες περιπτώσεις.».

Επειδή με την **Απόφαση ΠΟΛ1249/1994** ορίζονται τα εξής:

«Οι παραπάνω κοινοποιούμενες διατάξεις είναι αναλυτικές και σαφείς. Για την ενιαία όμως αντιμετώπιση του θέματος από όλες τις υπηρεσίες, σας παρέχουμε τις ακόλουθες οδηγίες:

1. Το αχρεωστήτως καταβληθέν ποσό των άμεσων ή έμμεσων φόρων, κυρίων ή προσθέτων ή προστίμων, επιστρέφεται έντοκα μόνο εφόσον: α) το αχρεώστητο της καταβολής προκύπτει με βάση οριστική απόφαση διοικητικού δικαστηρίου οιοδήποτε βαθμού. Στην περίπτωση δε αυτή το έντοκο της επιστροφής αρχίζει μετά την πάροδο εξαμήνου από την πρώτη του μήνα του επομένου της κοινοποίησης στη φορολογική αρχή της απόφασης του αρμοδίου δικαστηρίου, β) το αχρεώστητο της καταβολής προκύπτει από τη δήλωση του φορολογουμένου, η εξάμηνη προθεσμία για την έναρξη του εντόκου της επιστροφής του φόρου αρχίζει από την πρώτη του μήνα του επομένου της υποβολής της δήλωσης, γ) προκειμένου δε περί αχρεώστητης καταβολής Φ.Π.Α., η εξάμηνη προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της προθεσμίας επιστροφής που ορίζεται με την οικεία κατά περίπτωση, υπουργική απόφαση και κατά τη διαδικασία επιστροφής που ορίζεται απ' αυτήν και όχι από την υποβολή της οικείας προσωρινής ή εκκαθαριστικής δήλωσης, κατά περίπτωση.».

Επειδή εν προκειμένω όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και ειδικότερα από την εισήγηση απόψεων της φορολογικής αρχής, με βάση την υπ' αριθ./2013 εντολή ελέγχου, διενεργήθηκε στην εταιρεία από το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. μερικός επιτόπιος φορολογικός έλεγχος για τις φορολογικές περιόδους 01.01.2011 - 31.12.2011 και 01.01.2012 - 31.12.2012. και στο πλαίσιο του εν λόγω ελέγχου κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα οι παρακάτω οριστικές πράξεις:

1.η υπ' αριθμ./2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01.01. - 31.12.2011 ύψους 1.084.657,92€ πλέον προσαυξήσεων ύψους 1.293.673,00€.

2.η υπ' αριθμ./2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01.01. - 31.12.2012 ύψους 1.211.012,55€ πλέον προσαυξήσεων ύψους 1.160.182,00€.

Η προσφεύγουσα στην συνέχεια, υπήχθη οικειοθελώς στις ευεργετικές διατάξεις του ν. 4321/2015 και εξόφλησε την φορολογική της υποχρέωση όπως αυτή τελικώς περιορίσθηκε με τις εν λόγω διατάξεις.

Επειδή η προσφεύγουσα μεταγενέστερα την 22/11/2020 υπέβαλε για τις ως άνω καταβολές που πραγματοποίησε στο πλαίσιο των ευεργετικών διατάξεων του ν.4321/2015, αίτηση επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων καθώς ισχυρίζεται ότι υφίσταται αχρεώστητη καταβολή για τις ως άνω οριστικές πράξεις βασίζοντας τον ισχυρισμό της στην εσφαλμένη εφαρμογή των σχετικών διατάξεων του ΦΠΑ από την πλευρά της ελεγκτικής αρχής κατά τον προσδιορισμό του φόρου.

Η επικαλούμενη αχρεώστητη καταβολή από την πλευρά της όμως δεν υφίσταται διότι οι εν λόγω πράξεις καταλογισμού του φόρου δεν αμφισβητήθηκαν ως προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013, καθώς η προσφεύγουσα γνωρίζοντας τους όρους και τις προϋποθέσεις του ν.4321/2015 περί ρύθμισης οφειλών, επέλεξε οικειοθελώς με την υπαγωγή της και προκειμένου να έχει τα προβλεπόμενα από τον νόμο ευεργετήματα, οι ως άνω οριστικές πράξεις να καταστούν οριστικές και αμετάκλητες, χωρίς συνεπώς να υφίσταται περαιτέρω η δυνατότητα αμφισβήτησής τους και επανεξέτασής τους σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 63 παρ.1 και 8 του ν.4174/2013.

Η προσφεύγουσα επικαλείται ενώπιον της Υπηρεσίας μας την αντισυνταγματικότητα των διατάξεων των άρθρων 1-17 ν.4321/2015, ο οποίος αφενός αναφέρεται σε διαδικασίες είσπραξης των εσόδων και ειδικότερα ρύθμισης οφειλών αφετέρου και 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, εν προκειμένω της Φορολογικής, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο. Κατόπιν των ανωτέρω η υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή **απαραδέκτως** υποβάλλεται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **12/02/2021** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», **και διακριτικό τίτλο «.....», ΑΦΜ**, ως **απαραδέκτης**.

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.