



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 05.04.2022

Αριθμός απόφασης: 1045

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

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 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής».

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του - Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **13.12.2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, με ΑΦΜ, κατοίκου, οδός και αρ., κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας επί της υπ' αριθ. /2021 αίτησής της περί καταβολής τόκων επί αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου που επεστράφη δυνάμει δικαστικής αποφάσεως και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **13.12.2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της του, με ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα την 13.08.2021 υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας τη με αριθ. πρωτ./2021 αίτηση περί καταβολής αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου, μετά την έκδοση της υπ' αριθ./2017 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου (4^{ου} Μονομελούς Τμήματος) και της υπ' αριθ./2020 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου (Τμήματος Δ'). Με την πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή της ως άνω αίτησης, απορρίφθηκε σιωπηρά το εν λόγω αίτημά της από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας.

Πιο συγκεκριμένα, με την από 06.03.2009 και με αριθμό κατάθεσης/2009 προσφυγή της, η προσφεύγουσα ζητούσε να αναγνωρισθεί ότι δικαιούται απαλλαγής από τον φόρο μεταβίβασης ακινήτου λόγω πρώτης κατοικίας, να ακυρωθεί η με αριθ./2009 αρνητική απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Νέας Σμύρνης με την οποία είχε απορριφθεί η υπ' αριθ./2009 αίτησής της για ανάκληση λόγω νομικής πλάνης της υπ' αριθ./2008 δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτου που είχε υποβάλει στην ίδια Δ.Ο.Υ. και να της επιστραφεί το ποσό του οικείου φόρου που κατέβαλε αχρεωστήτως, με το νόμιμο τόκο από την κατάθεση της προσφυγής. Με την υπ' αριθ./2017 απόφασή του το Διοικητικό Πρωτοδικείο (4^{ου} Μονομελές Τμήμα), έκανε εν μέρει δεκτή την ανωτέρω προσφυγή, ακύρωσε την υπ' αριθ./2009 αρνητική απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Νέας Σμύρνης, αποφάνθηκε ότι η προσφεύγουσα κατά το χρόνο σύνταξης του/2008 συμβολαίου αγοράς δικαιούτο απαλλαγής από το φόρο μεταβίβασης ακινήτου για την αγορά αυτή παρότι πωλητής ήταν ο εν διαστάσει –τότε– σύζυγός της και ανέπεμψε την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας προκειμένου να κρίνει εκείνος αν συντρέχουν και οι λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις για την απαλλαγή της προσφεύγουσας από τον ανωτέρω φόρο. Κατόπιν τούτου, συντάχθηκε έκθεση από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, με την οποία κρίθηκε ότι συντρέχουν και οι λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις για την απαλλαγή της προσφεύγουσας από τον ανωτέρω φόρο. Ακολούθως εκδόθηκε το με αριθ./2018 σχετικό ΑΦΕΚ και την 05.12.2018 καταβλήθηκε ο επιστρεπτέος φόρος ποσού 18.685,66 € στον τραπεζικό λογαριασμό της προσφεύγουσας, αφού συμψηφίστηκαν τυχόν οφειλές της από φόρους. Παράλληλα, το Ελληνικό Δημόσιο, όπως νόμιμα εκπροσωπείται από τον Διοικητή της ΑΑΔΕ και στην συγκεκριμένη περίπτωση από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, άσκησε την από 29.11.2018 έφεση κατά της πρωτόδικης απόφασης, η οποία απορρίφθηκε με την υπ' αριθ./2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου (Τμήματος Δ').

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας επί της υπ' αριθ./2021 αίτησής της περί καταβολής τόκων επί αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου

που επεστράφη δυνάμει δικαστικής αποφάσεως, επικαλούμενη ότι, η επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου έπρεπε να γίνει εντόκως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 38 του Ν 4173/1984 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 3 του Ν. 2120/1993, και ότι με τις υπ' αριθ. ΣΤΕ 1905/2016 και 2829/2016 αποφάσεις κρίθηκε ότι τόκοι οφείλονται από την άσκηση της προσφυγής με την οποία υποβάλλεται το αίτημα για επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ. 1 του ν. 4174/2013 ορίζονται τα ακόλουθα:

«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. ...».

Περαιτέρω, με τη ΣΤΕ 686/2020 έγινε δεκτό, μεταξύ άλλων, ότι: «**Σκέψη 9:** ... Η υποχρέωση του Δημοσίου για καταβολή τόκων για χρέος του, το οποίο απορρέει από την υποχρέωσή του να επιστρέψει καταβληθέντες φόρους κλπ., είναι παρεπόμενη του ανωτέρω χρέους. Δεδομένου δε ότι το χρέος αυτό απορρέει από σχέση δημοσίου δικαίου, όπως είναι η φορολογική, η αμφισβήτηση, ως προς την παρεπόμενη αυτή υποχρέωση, συνιστά διοικητική διαφορά. Συνεπώς, ο φορολογούμενος μπορεί να ασκήσει προσφυγή ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων με αίτημα να τού επιστραφούν οι ως άνω φόροι ή με αίτημα να του καταβληθούν τόκοι για την ανωτέρω απαίτησή του, είναι δε επιτρεπτή η σώρευση στην προσφυγή του των δύο αυτών αιτημάτων ...»

Κατόπιν των ανωτέρω, δεδομένου ότι το χρέος που προκύπτει από την υποβολή του αιτήματος για καταβολή τόκων θεωρείται ότι δημιουργεί διοικητική διαφορά, η σιωπηρή απόρριψη αυτού από την φορολογική αρχή, προσβάλλεται με ενδικοφανή προσφυγή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ΚΦΔ και κατά συνέπεια η παρούσα υποβάλλεται παραδεκτως.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 53 του ν. 4174/2013 ορίζονται τα εξής:

«1. Αν οποιοδήποτε ποσό φόρου δεν καταβληθεί εντός της νόμιμης προθεσμίας καταβολής, ο φορολογούμενος υποχρεούται να καταβάλει τόκους επί του εν λόγω ποσού φόρου για τη χρονική περίοδο από την επόμενη μέρα της λήξης της νόμιμης προθεσμίας. Σε περίπτωση εκπρόθεσμης ή τροποποιητικής δήλωσης καθώς και σε περίπτωση εκτιμώμενου, διορθωτικού ή προληπτικού προσδιορισμού του φόρου, ως αφετηρία υπολογισμού των τόκων λαμβάνεται η λήξη ς προθεσμίας κατά την οποία θα έπρεπε να είχε αρχικά καταβληθεί, βάσει του νόμου, ο φόρος που προκύπτει από την εκπρόθεσμη ή τροποποιητική δήλωση ή από την πράξη προσδιορισμού.

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 του, εκτός εάν η επιστροφή φόρου ολοκληρωθεί εντός ενενήντα (90) ημερών από την παραλαβή από τη Φορολογική Διοίκηση της αίτησης

επιστροφής φόρου του φορολογούμενου. 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.

3. Τόκοι επί των τόκων δεν υπολογίζονται και δεν οφείλονται.

4. Ο Υπουργός Οικονομικών με απόφασή του, ορίζει τα επιτόκια υπολογισμού τόκων, καθώς και όλες τις αναγκαίες λεπτομέρειες για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.»

Κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 4 του άρθρου 53 εκδόθηκε η υπ' αριθμ. ΔΠΕΙΣ 1198598/31-12-2013 Απόφαση του Υπουργού Οικονομικών, η οποία ισχύει για αιτήσεις που υποβάλλονται μετά την 01/01/2014, όπου ορίζεται ότι:

«...το ύψος του επιτοκίου υπολογισμού των τόκων της παραγράφου 2 του άρθρου 53 του ν.4174/2013 που καταβάλλονται στον φορολογούμενο ορίζεται ως το επιτόκιο πράξεων Κύριας Αναχρηματοδότησης της Ευρωπαϊκής Κεντρικής Τράπεζας (ΜΡΟ) που ισχύει κατά την ημερομηνία ειδοποίησης του φορολογούμενου για την επιστροφή του φόρου, πλέον πέντε και εβδομήντα πέντε (5,75) εκατοστιαίες μονάδες, ετησίως»

Περαιτέρω, με τη ΣΤΕ 686/2020 κρίθηκε ότι «Σκέψη 9: ... η διάγνωση με δικαστική απόφαση της αχρεώστητης καταβολής φόρου και της υποχρέωσης του Δημοσίου να τον επιστρέψει στον φορολογούμενο αποτελεί μεν προϋπόθεση για την διάγνωση της υποχρέωσης του Δημοσίου να καταβάλει τόκους προς αποκατάσταση της περιουσιακής ζημίας του φορολογούμενου, δεν είναι όμως αυτή η γενεσιουργός αιτία της τελευταίας αυτής υποχρέωσης. Η υποχρέωση αυτή έχει ως γενεσιουργό αιτία την αχρεώστητη καταβολή του φόρου και διατηρείται μέχρι του χρόνου που το σχετικό ποσό επιστρέφεται στον φορολογούμενο. Κατά την διάταξη δε του άρθρου 21 του Κώδικα νόμων περί δικών του Δημοσίου, η εν λόγω παρεπόμενη υποχρέωση υφίσταται από την άσκηση της προσφυγής για την ικανοποίηση της κύριας απαιτήσεως του φορολογούμενου, αποκλειόμενης της εφαρμογής των άρθρων 340-346 και 910-911 του Αστικού Κώδικα οι οποίες προβλέπουν και προγενέστερο χρόνο τοκοφορίας των χρηματικών απαιτήσεων.»

Επειδή, με την υπ' αριθ./2017 απόφασή του το Διοικητικό Πρωτοδικείο (4^ο Μονομελές Τμήμα), έκανε εν μέρει δεκτή την από 06.03.2009 και με αριθμό κατάθεσης/2009 προσφυγή της προσφεύγουσας, καθώς αποφάνθηκε ότι κατά το χρόνο σύνταξης του/2008 συμβολαίου αγοράς, η προσφεύγουσα δικαιούτο απαλλαγής από το φόρο μεταβίβασης ακινήτου για την αγορά αυτή παρότι πωλητής ήταν ο εν διαστάσει –τότε – σύζυγός της και ανέπεμψε την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας προκειμένου να κρίνει εκείνος αν συντρέχουν και οι λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις για την απαλλαγή της προσφεύγουσας από τον ανωτέρω φόρο.

Επειδή, από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας συντάχθηκε έκθεση με την οποία κρίθηκε ότι συντρέχουν και οι λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις για την απαλλαγή της προσφεύγουσας από τον ανωτέρω φόρο και στη συνέχεια, την 05.12.2018 καταβλήθηκε ο επιστρεπτέος φόρος στον τραπεζικό λογαριασμό της προσφεύγουσας, αφού συμψηφίστηκαν τυχόν οφειλές της από φόρους, χωρίς ωστόσο να της καταβληθούν τόκοι επί του ποσού αυτού.

Επειδή, με την από 06.03.2009 και με αριθμό κατάθεσης/2009 προσφυγή της ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, η προσφεύγουσα ζητούσε να της επιστραφεί

το ποσό του φόρου που κατέβαλε αχρεωστήτως με την υπ' αριθ./2008 δήλωση φόρου μεταβίβασης ακινήτου, με το νόμιμο τόκο από την κατάθεση της προσφυγής και το δικαστήριο δεν αποδέχθηκε το αίτημά της.

Επειδή, το αίτημα της προσφεύγουσας περί έντοκης επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού ήδη προβλήθηκε με την ανωτέρω προσφυγή και το αρμόδιο δικαστήριο με την απόφαση που εξέδωσε δεν αποδέχθηκε το αίτημά της, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **13.12.2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της του, με ΑΦΜ, κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας επί της υπ' αριθ./2021 αίτησής της, για την καταβολή τόκων επί αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης
Επίλυσης Διαφορών**

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

**Η Προϊστάμενη της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης**

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.