



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 27/06/2022

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

Αριθμός απόφασης: 2418

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604553
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ)*»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 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 **30/03/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία ΑΦΜ, με έδρα στη, οδός κατά της υπ' αριθμόν/2021 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. (την οποία εσφαλμένως η προσφεύγουσα αναφέρει ως τεκμαιρόμενη σιωπηρή απορριπτική) επί της υπ' αριθμόν/2021 αίτησης καταβολής τόκων.

5. Την ως άνω πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία Έκθεση Ελέγχου.

6. Τις απόψεις του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **30/03/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία 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:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Τον Οκτώβριο του έτους 2014 η προσφεύγουσα κατέβαλε στο Δημόσιο ποσά τα οποία αντιστοιχούσαν σε ποσοστό πενήντα τοις εκατό (50%) των ποσών που αμφισβητούσε με την υπ' αριθ. πρωτ./**15.10.2014** ενδικοφανή της προσφυγή κατά των κατωτέρω Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού τελών Χαρτοσήμου του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ:

- (α) της υπ' αριθ./**2014** Οριστικής Πράξης, έτους **2005**, με την οποία είχε καταλογισθεί σε βάρος της το ποσό των 892.196,95€ (Σχετ. 5),
- (β) της υπ' αριθ./**2014** Οριστικής Πράξης, έτους **2006**, με την οποία είχε καταλογισθεί σε βάρος της το ποσό των 365.866,25€ (Σχετ. 6),
- (γ) της υπ' αριθ./**2014** Οριστικής Πράξης, έτους **2007**, με την οποία είχε καταλογισθεί σε βάρος της το ποσό των 151.626,50€ (Σχετ. 7),
- (δ) της υπ' αριθ./**2014** Οριστικής Πράξης, έτους **2008**, με την οποία είχε καταλογισθεί σε βάρος της το ποσό των 191.319,04€ (Σχετ. 8) και
- (ε) της υπ' αριθ./**2014** Οριστικής Πράξης, έτους **2009**, με την οποία είχε καταλογισθεί σε βάρος της το ποσό των 409.251,90€ (Σχετ. 9).

Η ανωτέρω ενδικοφανής της προσφυγή απορρίφθηκε σιωπηρώς λόγω παρόδου άπρακτης της εκ του νόμου προβλεπόμενης προθεσμίας και η επιχείρηση άσκησε προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου, από το οποίο εκδόθηκαν οι υπ' αριθμ./**2019** και/**2019** Αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου (7^{ου} τριμηλούς), σύμφωνα με τις οποίες η προσφυγή έγινε εν όλω δεκτή για τις πράξεις των ετών 2005 – 2008 και εν μέρει δεκτή για την πράξη του έτους 2009.

Ακολούθως, στις 04/11/2019 κοινοποιήθηκαν οι ανωτέρω Αποφάσεις στον προϊστάμενο του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ, οι οποίες εκκαθαρίστηκαν άμεσα και συντάχθηκαν τα κάτωθι Α.Φ.Ε.Κ:

- ✓ **ΑΦΕΚ, ΒΑΤΕΚ,/2019**, όπου προέκυψε επιστροφή ποσού 1.185.595,92€. Εξοφλήθηκε συμψηφιστικά (αρ. διπλ./2019 ισόποσο). Τέλη χαρτοσήμου οικον. έτους **2005**. Απόφαση ΔΕΦΑΘ/2019.
- ✓ **ΑΦΕΚ, ΒΑΤΕΚ,/2019** όπου προέκυψε επιστροφή ποσού 486.181,37€. Εξοφλήθηκε συμψηφιστικά (αρ. διπλ./2019 ισόποσο). Τέλη χαρτοσήμου οικον. έτους **2006**. Απόφαση ΔΕΦΑΘ/2019.
- ✓ **ΑΦΕΚ, ΒΑΤΕΚ,/2019** όπου προέκυψε επιστροφή ποσού 201.488,87€ Εξοφλήθηκε συμψηφιστικά (αρ. διπλ./2019 ισόποσο). Τέλη χαρτοσήμου οικον. έτους **2007**. Απόφαση ΔΕΦΑΘ/2019.
- ✓ **ΑΦΕΚ, ΒΑΤΕΚ,/2019** όπου προέκυψε επιστροφή ποσού 533.340,88€. Εξοφλήθηκε συμψηφιστικά (αρ. διπλ./2019 ισόποσο). Τέλη χαρτοσήμου οικον. έτους **2009**. Απόφαση ΔΕΦΑΘ/2019.

Η προσφεύγουσα με την/**2019** αίτησή της, αιτήθηκε από τον προϊστάμενο του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. την καταβολή τόκων επί του ποσού που κατέβαλε αχρεώσητα όπως κρίθηκε με τις υπ' αριθμ./2019 και/2019 Αποφάσεις του ΔΕΦΑΘ., σε απάντηση δε αυτής με το υπ' αριθμ./**2019** έγγραφο, ο προϊστάμενος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. γνωστοποίησε στην επιχείρηση ότι «από το διατακτικό των αποφάσεων δεν απορρέει υποχρέωση του Δημοσίου για έντοκη επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών».

Κατά της ανωτέρω αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., η προσφεύγουσα υπέβαλε την υπ' αριθμόν/05.03.2020 ενδικοφανή προσφυγή, η οποία απορρίφθηκε από την Υπηρεσία μας ως απαράδεκτη, ως στρεφόμενη κατά μη εκτελεστής πράξης.

Κατόπιν της δημοσίευσης της υπ' αριθμόν/2021 απόφασης του 7^{ου} Τμήματος του Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου επί της υπ' αριθμόν/2019 προσφυγής της για ίδια νομικά ζητήματα στο πλαίσιο έτερων κεφαλαίων που είχε καταβάλει αχρεώστητα και με βάση την οποία δικαιώθηκε ως προς το αίτημά της για καταβολή τόκων, η προσφεύγουσα υπέβαλε ενώπιον του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. την υπ' αριθμόν/2021 αίτηση καταβολής τόκων, με την οποία αιτήθηκε για άλλη μια φορά την καταβολή τόκων για τα αχρεωστήτως καταβληθέντα ποσά που κρίθηκαν ως τέτοια με τις υπ' αριθμόν/2019 και/2019 Αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου (7^{ου} τριμελούς).

Ο Προϊστάμενος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. απάντησε αρνητικά επί του ανωτέρω αιτήματος της προσφεύγουσας μέσω της υπ' αριθμόν/2021 απάντησής του.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1ος λόγος: Παραβίαση των διατάξεων του άρθρου 3§2 του ν.2120/93 και του άρθρου 53§2 του ν. 4174/13.

2ος λόγος: Παραβίαση της αρχής της ισότητας και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης.

3ος λόγος: Παραβίαση των διατάξεων του άρθρου 79§5 του Κ.Δ.Δ και ειδικότερα του ακυρωτικού αποτελέσματος των υπ' αριθμ./2019 και/2019 Αποφάσεων του ΔΕΦΑΘ.

4ος λόγος: Παραβίαση του δικαιώματος στην ιδιοκτησία και στη δικαστική προστασία.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Α' 170) ορίζεται ότι «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. ... 2) ..., 3) ..., 4) ..., 5) ..., 6) ..., 7) ..., 8) 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,...».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 1§1 της ΠΟΛ.1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ περί εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, ορίζεται ότι: «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 01/01/2014 και εφεξής σε βάρος του από την 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, 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 εξάλλου, με τις διατάξεις του άρθρου 63§1 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999 – ΦΕΚ Α' 97) ορίζεται ότι «Με την επιφύλαξη όσων ορίζονται σε ειδικές διατάξεις του Κώδικα, οι εκτελεστές ατομικές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις, από τις οποίες δημιουργούνται κατά νόμο διοικητικές διαφορές ουσίας, υπόκεινται σε προσφυγή».

Επειδή, εξάλλου, η δυνατότητα άσκησης 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 εκτέλεσης, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφυόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή, ως διοικητική πράξη ορίζεται η δήλωση βουλήσεως διοικητικού οργάνου ασκούντος δημόσια εξουσία με την οποία επέρχεται, μονομερώς, μεταβολή στο νομικό κόσμο δια της ιδρύσεως, μεταβολής ή καταργήσεως δικαιωμάτων και υποχρεώσεων. Κύρια χαρακτηριστικά της διοικητικής πράξης είναι το τεκμήριο νομιμότητας και η εκτελεστικότητα. Η εκτελεστικότητα δε της διοικητικής πράξης συνίσταται στο ότι η συμπεριφορά που καθορίζει (ενέργεια ή παράλειψη), και γενικότερα η ρύθμιση την οποία θεσπίζει, είναι υποχρεωτική από την έκδοσή της (ΣτΕ 1717/1988), χωρίς άλλο, δηλαδή χωρίς να χρειάζεται άλλη διαδικασία και ειδικότερα προηγούμενη δικαστική απόφαση. (Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Σπηλιωτόπουλος, τόμος 1, έκδοση Νοεμβρίου 2011, σελίδα 116).

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 45 του ν.4174/2013 (Α' 170) ορίζεται ότι:

«1) Η είσπραξη των φόρων και των λοιπών εσόδων του Δημοσίου που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα πραγματοποιείται δυνάμει εκτελεστού τίτλου.

2) Εκτελεστοί τίτλοι από τον νόμο είναι:

α) στην περίπτωση άμεσου προσδιορισμού φόρου, ο προσδιορισμός του φόρου, όπως προκύπτει ταυτόχρονα με την υποβολή της δήλωσης, β) στην περίπτωση διοικητικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προσδιορισμού του φόρου, γ) στην περίπτωση εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου, η πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού του φόρου, δ) στην περίπτωση διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, η πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, ε) στην περίπτωση προληπτικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προληπτικού προσδιορισμού του φόρου, στ) σε περίπτωση έκδοσης οριστικής δικαστικής απόφασης, η απόφαση αυτή, ζ) σε περίπτωση επιβολής προστίμων, οι αντίστοιχες πράξεις, η) σε περίπτωση ενδικοφανούς προσφυγής, η απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης».

Επομένως, η Ενδικοφανής Προσφυγή ασκείται παραδεκτώς μόνον κατά εκτελεστών πράξεων διοικητικών Αρχών (ΣτΕ 3502/2011, ΣτΕ 835/2010, ΣτΕ 3693/2008, ΣτΕ 3785/2006, ΣτΕ 577/2004).

Επειδή με τις υπ' αριθμ./2019 και/2019 Αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, οι οποίες είναι εκτελεστές, δεν προβλέπεται καταβολή τόκων.

Επειδή στην προκείμενη περίπτωση, η αρνητική απάντηση του προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ επί της υπ' αριθ. πρωτ./2021 αίτησής της κατά της οποίας στρέφεται η προσφεύγουσα, δε συγκεντρώνει τα χαρακτηριστικά της ατομικής πράξης διοικητικού οργάνου που θεσπίζει δικαιώματα ή υποχρεώσεις για τον φορολογούμενο (ατομική διοικητική πράξη) και συνεπώς στερείται εκτελεστικότητας, άρα δεν είναι πράξη που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κ.Φ.Δ. και επομένως δεν προσβάλλεται με ενδικοφανή προσφυγή.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **30/03/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, ως **απαράδεκτης**.

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

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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

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.