



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 553

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 29/11/2022

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 3795

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1.Τις διατάξεις :

α. του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022 Α' 206), εφεξής ΚΦΔ,
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 (Α.Α.Δ.Ε.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει,

γ. της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017),

δ. Την με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009),

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 «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4.Την από 20.07.2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία « », με ΑΦΜ, που εδρεύει στον Παναμά και εκπροσωπείται νόμιμα, κατά της σιωπηρής απορρίψεως από το ΚΕΦΟΜΕΠ της με αριθμό πρωτοκόλλου/11.4.2022 αίτησης για επιστροφή νόμιμου τόκου που αντιστοιχεί σε αχρεωστήτως καταβληθέντες φόρους, μετά την έκδοση της υπ'αριθ. /2020 του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5.Την ως άνω αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου του ΚΕΦΟΜΕΠ.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 20.07.2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία « », 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:

Σε εκτέλεση της υπ' αρ./2020 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 11ο Μονομελές), με την οποία έγινε δεκτή η με αριθμό κατάθεσης/11.11.2014 προσφυγή της προσφεύγουσας ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης από τον Προϊστάμενο της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της από/14.7.2014 ενδικοφανούς προσφυγής κατά των υπ' αριθ.,,,,,, και/11.6.2014 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του ΚΕΦΟΜΕΠ, επεστράφη στη προσφεύγουσα ποσό τριακόσιες ογδόντα τρεις χιλιάδες εξακόσια τριάντα εννέα ευρώ και εβδομήντα δύο λεπτά (383.638,72 ευρώ). Στη συνέχεια η προσφεύγουσα, με τη με αρ. πρωτ./11.4.2022 αίτησή της ζήτησε την καταβολή τόκων στα αχρεωστήτως καταβληθέντα ποσά από την ημέρα εξόφλησης του ως άνω ποσού, ήτοι την 26/05/2015 .

Η εν λόγω αίτηση απορρίφθηκε σιωπηρά από τον Προϊστάμενο του ΚΕΦΟΜΕΠ.

Κατά της ως άνω αρνητικής απάντησης, η προσφεύγουσα άσκησε την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά:

1. Να γίνει δεκτή η ενδικοφανής προσφυγή.
2. Να ακυρωθεί η τεκμαιρόμενη σιωπηρή απόρριψη από το ΚΕΦΟΜΕΠ, της με αριθμό πρωτοκόλλου/11.4.2022 αίτησης της για καταβολή νόμιμου τόκου που αντιστοιχεί στο αχρεωστήτως καταβληθέν ποσό των 383.638,72 ευρώ από την ημέρα εξόφλησης του επικαλούμενη, την υπ' αριθ./2020 απόφαση του του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 63§1 του ν. 4174/2013 (Α' 170), 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 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 42 του ν. 4174/2013 (Α' 170), ορίζονται τα εξής:

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.

2. Το επιστρεπτέο ποσό καταβάλλεται στον φορολογούμενο εντός ενενήντα (90) ημερών από την υποβολή έγγραφου αιτήματος του φορολογουμένου, εκτός εάν προβλέπεται μικρότερο χρονικό διάστημα από άλλη διάταξη της φορολογικής νομοθεσίας.

Ειδικά για αιτήματα επιστροφής ΦΠΑ από υποκειμένους μη εγκατεστημένους στο εσωτερικό της χώρας, η Φορολογική Διοίκηση αποφαινεται εντός τεσσάρων (4) μηνών από τη λήψη του σχετικού αιτήματος, εκτός εάν απαιτείται η προσκόμιση συμπληρωματικών στοιχείων οπότε η ως άνω προθεσμία παρατείνεται μέχρι οκτώ (8) μήνες.

4. Η αξίωση για επιστροφή φόρου, ο οποίος καταβλήθηκε αχρεώστητα παραγράφεται κατά το χρόνο που παραγράφεται το δικαίωμα της Φορολογικής Διοίκησης για έκδοση πράξης προσδιορισμού φόρου, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 36 του Κώδικα αναφορικά με την αντίστοιχη φορολογική υποχρέωση από την οποία πηγάζει η αξίωση προς επιστροφή.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 53 του ν. 4174/2013 (Α' 170), 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 της 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 φορολογουμένου. 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 την 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, αποκλεισμένης της εφαρμογής των άρθρων 340-346 και 910-911 του Αστικού Κώδικα οι οποίες προβλέπουν και προγενέστερο χρόνο τοκοφορίας των χρηματικών απαιτήσεων».

Επειδή, στη προκειμένη περίπτωση, σε βάρος της προσφεύγουσας είχε διενεργηθεί από το ΚΕΦΟΜΕΠ έλεγχος φορολογίας εισοδήματος και εκδόθηκαν οι υπ' αριθ.,,,, και/11.6.2014 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικ. ετών 2004-2011.

Κατά των ως άνω οριστικών πράξεων ασκήθηκε η αριθ./14.7.2014 ενδικοφανής προσφυγή, η οποία κρίθηκε την 13.10.2014 ως τεκμαιρόμενη αρνητική.

Κατά της απόφασης της ΔΕΔ ασκήθηκε εκ μέρους της ανωνύμου εταιρείας η με αριθ...../2014 προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, το οποίο με την αριθ...../2020 απόφαση του, έκανε δεκτή τη προσφυγή και ακύρωσε τις οριστικές πράξεις φόρου εισοδήματος.

Επειδή η προσφεύγουσα προβάλλει ότι συνεπεία της ανωτέρω απόφασης, της επιστράφηκε από το ΚΕΦΟΜΕΠ ποσό ύψους 383.638,72€, πλην όμως στο παραπάνω ποσό, η φορολογική αρχή δεν της κατέβαλε τόκους, τους οποίους ζήτησε με την υπ' αριθ./11.04.2022 αίτησή της. Η εν λόγω αίτηση απορρίφθηκε σιωπηρά από την φορολογική αρχή και κατά της απόρριψης αυτής κατέθεσε την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή, σύμφωνα με τη κατατεθείσα με ΓΑΚ/2014 προσφυγή ενώπιον του Δ.Π.Α. καθώς και με την αρ./2020 απόφαση του 11^{ου} Μονομελούς τμήματος, με την οποία έγινε δεκτή η ασκηθείσα προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας, **δεν προκύπτει να έχει τεθεί και να έχει κριθεί το αίτημα της έντοκης επιστροφής κατά τη δικαστική διαδικασία.**

Επειδή, στη προκειμένη περίπτωση έχει εκδοθεί και η αριθ./2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθénας, με την οποία απορρίφθηκε η έφεση του Ελληνικού Δημοσίου κατά της ανωνύμου εταιρείας.

Επειδή, σύμφωνα με την με αρ. 686/2020 απόφαση του ΣτΕ, ο διοικούμενος, δύναται να ζητήσει με αυτοτελή αίτησή του, η οποία μπορεί να υποβληθεί ακόμα και μετά την έκδοση δικαστικής απόφασης επί της κύριας διαφοράς, την καταβολή τόκου επί των αχρεώστητων καταβληθέντων ποσών.

Επειδή, σύμφωνα με την ΣτΕ 1513/2016 Τμ. Β, ο χρόνος έναρξης της τοκοφορίας ρυθμίζεται από τη διάταξη του άρθρου 21 του ΚΔ της 26.6/10.7.1944, η οποία έχει εφαρμογή και σε περίπτωση οφειλής που απορρέει από σχέση δημοσίου δικαίου, όπως η φορολογική, ορίζοντας ότι οι τόκοι οφείλονται από την άσκηση της προσφυγής, με την οποία υποβάλλεται το αίτημα για επιστροφή φόρου κ.λπ., που έχει καταβληθεί αχρεωστήτως.

Επειδή, η προσφεύγουσα κατέθεσε στην αρμόδια φορολογική αρχή αίτημα περί καταβολής τόκων για αχρεωστήτως καταβληθέντα ποσά φόρων με την αριθ. πρωτ./11.4.2022 αίτησης της, νομίμως, το οποίο πρέπει να γίνει αποδεκτό.

Αποφασίζουμε

την **αποδοχή** της με αριθ. πρωτ./20.07.2022 ενδικοφανούς προσφυγής της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ, και την ακύρωση της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του ΚΕΦΟΜΕΠ, επί της με αριθ. πρωτ./11.4.2022 αίτησης της για επιστροφή νόμιμου τόκου.

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

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ**

Σημείωση : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.