



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 15/10/2019

Αριθμός απόφασης: 2864

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604526
ΦΑΞ : 213 1604567

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 ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 11 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.)*».

δ. 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 17/05/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών επί της υπ' αριθμ. πρωτ. /2019 αίτησης για επιστροφή ως αχρεωστήτως καταβληθέντων των επί τη βάσει των υπ' αριθμ. /2003, /2003,

...../2012 και/2012 ΑΕΠ ΚΒΣ ποσών, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών.

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

Επί της από 17/05/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγή της ΑΦΜ, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών της υπ' αριθμ. πρωτ./2019 αίτησης της προσφεύγουσας, απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημα της περί επιστροφής ως αχρεωστήτως καταβληθέντων των επί τη βάσει των υπ' αριθμ./2003,/2003,/2012 για τη χρήση 1994 και/2012 για τη χρήση 1995 ΑΕΠ ΚΒΣ επιβληθέντων ποσών.

Οι ΑΕΠ ΚΒΣ με αριθμό/2012 για τη χρήση 1994 και/2012 για τη χρήση 1995 εκδόθηκαν από τη Δ.Ο.Υ. κατόπιν επανάληψης διαδικασίας, σύμφωνα με το διατακτικό των υπ' αριθμ./2010 και/2010 αντίστοιχα αποφάσεων του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, με το οποίο ακυρώθηκαν για λόγους τυπικής πλημμέλειας οι υπ' αριθμ./2003 και/2003 αντίστοιχες αποφάσεις επιβολής προστίμου ΚΒΣ. Οι ως άνω αποφάσεις (...../2003 και/2003) είχαν εκδοθεί μετά τις υπ' αριθμ./2003 (για τη χρήση 1994) και/2003 (για τη χρήση 1995) ΑΕΠ ΚΒΣ, για τις οποίες είχε επέλθει διοικητική επίλυση της διαφοράς (συμβιβασμός – εξόφληση), και αφορούσαν τις ίδιες ελεγχόμενες χρήσεις και τα ίδια εικονικά τιμολόγια – Δ.Α., όπως προκύπτει από τις συνημμένες στην ενδικοφανή προσφυγή αποφάσεις επιβολής προστίμων ΚΒΣ

Ως εκ τούτου, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι υπ' αριθμ./2003 και/2012 ΑΕΠ ΚΒΣ δεν υφίστανται ποτέ στο νομικό κόσμο ως καταλογιστικές σε βάρος της πράξεις, διότι εξεδόθησαν μεταγενέστερα της υπ' αριθμ./2003 ΑΕΠ ΚΒΣ και με το ίδιο περιεχόμενο και για το λόγο αυτό λογίζονται ως ουδέποτε εκδοθείσες. Ομοίως για τις υπ' αριθμ./2003 και/2012 ΑΕΠ ΚΒΣ, καθώς αυτές εξεδόθησαν μεταγενέστερα της υπ' αριθμ./2003 ΑΕΠ ΚΒΣ, η οποία έχει το ίδιο περιεχόμενο. Συνεπώς τα ποσά που κατέβαλε προς εξόφληση των υπ' αριθμ./2012 και/2012 ΑΕΠ ΚΒΣ κατεβλήθησαν αχρεωστήτως και συντρέχει νόμιμος λόγος επιστροφής αυτών ως αχρεωστήτως καταβληθέντων (ΣτΕ 2281/8/2000,/2007,,...../2010,,...../2009,,...../2008). Για το λόγο αυτό η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της σιωπηρής απόρριψης της υπ' αριθμ. πρωτ./2019 αίτησής της και την επιστροφή και δη εντόκως από

του χρόνου καταβολής τους, ήτοι την 19/01/20016 των ως άνω αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών ύψους 62.921,03 ευρώ και 81.349,87 ευρώ αντίστοιχα.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 63 παρ. 1 του ν. 2717/1999** (Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας):

«1. 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, σύμφωνα με το **άρθρο 63 παρ. 1 του ν. 4174/2013** (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκησης 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, στο **άρθρο 63 παρ. 8 του ν. 4174/2013** ορίζεται:

«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 ... Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της υποπαραγράφου Α.5 της παραγράφου Α του άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013 και της παραγράφου 1 του άρθρου 1 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων **ΠΟΛ.1209/2013**, η άσκηση ενδικοφανών προσφυγών και η εξέτασή τους από την Υπηρεσία μας, προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από **1/8/2013**.

Επειδή με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή η προσφεύγουσα στρέφεται επί της ουσίας κατά των με αριθμ./2012 και/2012 Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, τα οποία βεβαιώθηκαν την 23/11/2012 με Α.Τ.Β. Οι ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις επιβολής προστίμου εκδόθηκαν **πριν από την 1/8/2013** και συνεπώς η ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Επειδή, ακόμα και στην περίπτωση που θεωρηθεί ότι η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών επί της υπ' αριθμ. πρωτ./2019 αίτησης περί διαγραφής των προστίμων και επιστροφής των ποσών ως αχρεωστήτως καταβληθέντων, η αρνητική αυτή απάντηση αποτελεί μη εκτελεστή διοικητική πράξη, από την έκδοση της οποίας δε δημιουργείται φορολογική διαφορά. Και αυτό γιατί για να είναι εκτελεστή η πράξη πρέπει να υπήρχε δυνατότητα να προβεί η φορολογική αρχή στην αιτούμενη ρύθμιση. Αν υπάρχει αδυναμία της αρχής να ανακαλέσει ή τροποποιήσει την πράξη, η σχετική απάντηση δεν είναι προσβλητή.

Επειδή, όπως αναφέρεται και στη με αριθμό 230/2012 Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, οι εκδιδόμενες πράξεις της φορολογικής και τελωνειακής αρχής με τις οποίες προσδιορίζονται φορολογικές υποχρεώσεις δε δύνανται να ανακληθούν, ακυρωθούν ή τροποποιηθούν, λόγω νομικών ή ουσιαστικών πλημμελειών ούτε αυτεπαγγέλτως ούτε στα πλαίσια αιτήσεως θεραπείας ή ιεραρχικής προσφυγής (ΣτΕ 367/1983, ΟΛΝΣΚ 432/1996), όπου δε ο φορολογικός νομοθέτης ηθέλησε την παροχή δυνατότητας στη φορολογική αρχή να ανακαλεί τις πράξεις της το όρισε ρητά, όπως π.χ. στα άρθρα 70, 71 και 75 του ν. 2238/1994.

Επειδή, με βάση τα παραπάνω, η τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών επί της υπ' αριθμ./2019 αίτησης της προσφεύγουσας δεν έχει εκτελεστό χαρακτήρα, συνεπώς απαραδέκτως προσβάλλεται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 17/05/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Αναπληρωτής Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**

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.