



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

E-mail : ded.ath@aade.gr

Καλλιθέα, 22/12/2023

Αριθμός Απόφασης: 2335

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών,

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ2016/30.08.2016 (Β'2759) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής»,

4. Την από 29.9.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, με έδρα στο επί της οδού, κατά της με αριθμ. πρωτ. /16.8.2023 απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών στη με αριθμ. πρωτ. /28.7.2023 αίτησή της για την καταβολή τόκων, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμ. πρωτ. /16.8.2023 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών στη με αριθμ. πρωτ. /28.7.2023 αίτηση της προσφεύγουσας εταιρείας για την καταβολή τόκων, της οποίας ζητείται η ακύρωση

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α4 τμήματος επανεξέτασης, όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 29.9.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας ΕΤΑΙΡΕΙΑ, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. πρωτ./28.7.2023 αίτησή της προς τη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών η προσφεύγουσα εταιρεία αιτήθηκε α) τη διενέργεια νέας εκκαθάρισης με βάση την υπ' αριθμ./16.9.2022 Απόφαση της Δ.Ε.Δ. αφού ληφθούν υπόψη οι διατάξεις περί έντοκης επιστροφής, β) την έκδοση νέας πράξης στην οποία να αποτυπώνεται το ποσό τόκων, γ) την καταβολή του ποσού τόκων που θα προσδιοριστεί στον λογαριασμό που τηρεί η προσφεύγουσα στην Τράπεζα, δ) σε κάθε περίπτωση την αποδοχή της εν θέματι αίτησης ως αίτησης επιστροφής (καταβολής) αχρεώστητα διακρατούμενων ποσών που αντιστοιχούν στο ποσό τοκοφορίας της παράνομης εκ μέρους της φορολογικής διοίκησης διακράτησης του κεφαλαίου (Φ.Π.Α.) από το χρόνο διακράτησης έως και την ημερομηνία επιστροφής του και ε) άλλως τη διατύπωση εγγράφως, ρητά κι αιτιολογημένα της τυχόν αρνητικής απάντησης της Υπηρεσίας.

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών με τη με αριθμ. πρωτ./16-08-2023 απάντησή του γνώρισε στην προσφεύγουσα εταιρεία ότι έχει ήδη δοθεί απάντηση στο ως άνω αίτημά της με το με αριθμ./15-05-2023 έγγραφο. Με το έγγραφο αυτό την ενημέρωσε ότι δεν έχει ακόμα δημοσιευτεί το κανονιστικό πλαίσιο με το οποίο θα καθοριστεί ο τρόπος και η διαδικασία πληρωμής των έντοκων δικαιωμάτων της παρ. 2 του άρθρου 53 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1. Με την αιτιολογία ότι δεν έχει ακόμα δημοσιευτεί το κανονιστικό πλαίσιο με το οποίο θα καθοριστεί ο τρόπος και η διαδικασία πληρωμής των έντοκων δικαιωμάτων της παρ. 2 του άρθρου 53 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) απορρίφθηκαν ρητά και συλλήβδην οι αυτοτελείς αιτήσεις της εταιρείας για καταβολή τόκων οι οποίες υπεβλήθησαν σε συνέχεια αποφάσεων της ΔΕΔ με τις οποίες διατάχθηκε η επιστροφή του οφειλόμενου ποσού κεφαλαίου (Φ.Π.Α.) αφού ληφθούν υπόψη οι διατάξεις του άρθρου 53 παρ. 2 Κ.Φ.Δ., με τις οποίες η φορολογική αρχή δεν συμμορφώθηκε ως όφειλε.
2. Εσφαλμένη ερμηνεία και πλημμελής εφαρμογή του άρθρου 53 παρ. 2 του Κ.Φ.Δ. καθώς τόσο με βάση τις ανωτέρω διατάξεις, το Σύνταγμα και το κοινοτικό δίκαιο όσο και σε συμμόρφωση με την με αριθμ. 686/2020 Απόφαση του ΣτΕ το κεφάλαιο έπρεπε να επιστραφεί στην εταιρεία μετά των υπολογιζόμενων επί αυτού τόκων υπολογιζόμενων από το χρόνο αχρεώστητης καταβολής έως του χρόνου επιστροφής του κεφαλαίου.

Επειδή, με το άρθρο 24 του ν. 4274/2014 (ΦΕΚ-147 Α/14-7-14), η παράγραφος 1 του άρθρου 70 ΚΔΔ (ν.2717/1999) αντικαταστάθηκε ως εξής:

«1. Είναι απαράδεκτη η άσκηση δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα κατά της αυτής πράξης ή παράλειψης. Κατ' εξαίρεση, επιτρέπεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδικώς για λόγους τυπικούς, εκτός από την περίπτωση της

απόρριψης αυτής ως εκπρόθεσμης και τις περιπτώσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 28 παρ. 3, 139Α και 277 παρ. 1 του παρόντος Κώδικα...».

Επειδή, όπως προκύπτει από τη διάταξη του πρώτου εδαφίου του άρθρου 70 παρ. 1 Κ.Δ.Δ. (ν.2717/1999), το απαράδεκτο της δεύτερης προσφυγής κηρύσσεται υπό τη συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων:

- 1) Η προσφυγή να έχει ασκηθεί χρονικώς ύστερον άλλης προσφυγής και να προσβάλλει την ίδια διοικητική πράξη ή παράλειψη,
- 2) Να υφίσταται ταυτότητα διαδίκων σε αμφότερες τις προσφυγές.

Με τη ρηθείσα διάταξη, καθίσταται δικονομικός κανόνας η αρχή, κατά την οποία μόνο μία φορά επιτρέπεται να ζητήσει κάποιος τη δικαστική προστασία στον ίδιο βαθμό κρίσεως κατά της ίδιας διοικητικής πράξης.

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 63 του ΚΦΔ ορίζεται:

«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 τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών 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 μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης.....

6. Αν με την απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς.....

7. Η Φορολογική Διοίκηση δεν έχει δικαίωμα προσφυγής κατά της απόφασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.»

Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα υπέβαλε τη με αριθμ. πρωτ./18.4.2022 ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Υπηρεσίας μας κατά της σιωπηρής (τεκμαιρόμενης) απόρριψης από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών της διενέργειας εκκαθάρισης επί της με αρ./23.12.2021 επιφύλαξης επί της με αρ./2021 τροποποιητικής (ανακλητικής) περιοδικής δήλωσης Φ.Π.Α. για τη φορολογική περίοδο Φεβρουαρίου 2016 ζητώντας τη μείωση της βάσης επιβολής του ΦΠΑ δυνάμει του άρθρου 19 παρ. 5 περ. α του Κώδικα ΦΠΑ και τη νομιμότοκη επιστροφή του αναλογούντος ποσού φόρου.

Επειδή, επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής εκδόθηκε η υπ' αριθμ./16.9.2022 απόφαση της Υπηρεσίας μας, με την οποία έγινε αποδεκτό το ανωτέρω αίτημα της προσφεύγουσας και ορίστηκε όπως ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ προβεί σε μείωση της βάσης επιβολής του ΦΠΑ δυνάμει του άρθρου 19 παρ. 5 περ. α του Κώδικα ΦΠΑ και στη νομιμότοκη επιστροφή του αναλογούντος ποσού φόρου λαμβάνοντας υπόψη τις διατάξεις του άρθ. 53 του ΚΦΔ.

Επειδή, στην υπό εξέταση υπόθεση, προκύπτει ότι, η προσφεύγουσα με τη με αριθμ. πρωτ./28.7.2023 αίτησή της ζητά εκ νέου εκ μέρους της φορολογικής αρχής καταβολή τόκων

υπερμερίας επί του προκύψαντος ποσού φόρου, θέμα για το οποίο η Υπηρεσία μας έχει ήδη αποφανθεί με την παραπάνω αναφερθείσα με αριθμ./16.9.2022 απόφασή της.

Επειδή, ως εκ τούτου, σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις, η υπό κρίση με αριθμ. πρωτ./29.9.2023 ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, καθώς η Υπηρεσίας μας έχει ήδη ασκήσει την αρμοδιότητα της επί του συγκεκριμένου ζητήματος.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών με τη με αριθμ. πρωτ./16-08-2023 απάντησή του γνώρισε στην προσφεύγουσα εταιρεία ότι έχει ήδη δοθεί απάντηση στο αίτημά της περί έντοκης επιστροφής ποσού φόρου με το με αριθμ./15-05-2023 έγγραφο (κατά του οποίου δεν είχε ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή). Συγκεκριμένα, με το έγγραφο αυτό η προσφεύγουσα ενημερώθηκε ότι δεν έχει ακόμα δημοσιευτεί το κανονιστικό πλαίσιο με το οποίο θα καθοριστεί ο τρόπος και η διαδικασία πληρωμής των έντοκων δικαιωμάτων της παρ. 2 του άρθρου 53 του ΚΦΔ.

Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απάντηση είναι πληροφοριακού χαρακτήρα και πάσχει εκτελεστότητας και ως εκ τούτου απαράδεκτως προσβάλλεται.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 29.9.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, ως **απαράδεκτης**.

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

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

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.