



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 29-01-2024
Αριθμός απόφασης: 239

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604562
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

- α. Του άρθρου 63 του Ν. 4987/2022 (ΦΕΚ Α' 206), εφεξής Κ.Φ.Δ..
 - 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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.
 - 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 υπ' αριθ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/Τ.Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.**

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, με έδρα στο, κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, της με αριθ. πρωτ. Δήλωσης Επιφύλαξης και Αίτησης επιστροφής επί της υπ' αριθ. πρωτ. Τροποποιητικής Δήλωσης Απόδοσης Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, φορολογικής περιόδου 01/11 – 30/11/2017, για το Γ τρίμηνο του 2017.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμίαη οποία υπεβλήθη **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:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την τεκμαιρόμενη σιωπηρή απόρριψη, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, της με αριθ. πρωτ. Δήλωσης Επιφύλαξης και Αίτησης επιστροφής επί της υπ' αριθ. πρωτ. Τροποποιητικής Δήλωσης Απόδοσης Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, φορολογικής περιόδου 01/11 – 30/11/2017, με την οποία μειώθηκε η βάση επιβολής Φ.Π.Α. για το Γ τρίμηνο του 2017, απορρίφθηκε η αίτηση της ως άνω εταιρείας για επιστροφή Φ.Π.Α. ποσού 149.989,33 €.

Υπέβαλε την ανωτέρω σχετική αίτηση για επιστροφή του ως άνω ποσού, καθόσον έκρινε ότι έχει δικαίωμα, σύμφωνα με την ελληνική νομοθεσία Φ.Π.Α., αλλά και σύμφωνα με την Ευρωπαϊκή Οδηγία ΦΠΑ 2006/112/EK και την συναφή νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης, να μειώσει τον Φ.Π.Α. εκροών της κατά τον Φ.Π.Α. που αναλογεί σε πωλήσεις ύψους 2.499.822,21€, ήτοι κατά ποσό των 149.989,33€ (υπολογιζόμενο με εσωτερική υφαίρεση με συντελεστή 6%), βάσει των εκ του ν. 3918/2011 «εκπτώσεων» (rebate) προς τους Φορείς Κοινωνικής Ασφάλισης και τον Εθνικό Οργανισμό παροχής Υπηρεσιών Υγείας, για φάρμακα τα οποία πούλησε και παρέδωσε στην ελληνική αγορά.

Είχε προηγηθεί η έκδοση της υπ' αριθ. Πράξης του ΕΟΠΥΥ προς την προσφεύγουσα, αποτέλεσμα της οποίας ήταν η έκδοση εκ μέρους της τελευταίας του υπ' αριθ.

..... Πιστωτικού Τιμολογίου συνολικού ποσού 3.421.432,19 €, αναλυόμενου σε καθαρή αξία 2.499.822,21€ και Φ.Π.Α. 149.989,33€. Το ως άνω ποσό επεστράφη στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ..

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή ζητά: α) να γίνει δεκτή επί της ουσίας η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή, β) να ακυρωθεί η τεκμαιρόμενη σιωπηρή απόρριψη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ επί της ως άνω αίτησής της, σχετικά με το δικαίωμα μείωσης της φορολογητέας βάσης, κατά το ποσό των 2.499.822,21€ και να αναγνωρισθεί ότι τα εν λόγω ποσά επιστροφών (rebate), συνιστούν πράγματι εκπτώσεις, οι οποίες δεν πρέπει να περιλαμβάνονται στις εκροές για σκοπούς Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθ. 19 παρ. περ. α του ν. 2859/2000 και γ) να της επιστραφεί εντόκως, ως αχρεωστήτως καταβληθέν, το ποσό Φ.Π.Α. 149.989,33€, ο οποίος έχει ήδη καταβληθεί στο ελληνικό Δημόσιο προβάλλοντας τον εξής ισχυρισμό:

Η προσβαλλόμενη απορριπτική απόφαση της φορολογικής αρχής είναι μη νόμιμη καθώς έχει εκδοθεί μετά από εσφαλμένη ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 19, παρ. 5 του Ν. 2859/2000 και της απόφασης Α.1035/2019 του Διοικητή της ΑΑΔΕ, η οποία τροποποίησε την απόφαση ΠΟΛ 1115/2016 του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων.

Επειδή, η αίτηση της προσφεύγουσας απορρίφθηκε από την Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, με το αιτιολογικό ότι η προσφεύγουσα ελέγχθηκε από το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. για την φορολογική περίοδο 01-01-2017 έως 31-12-2018 και ότι την 09^η -09-2022, ο έλεγχος οριστικοποιήθηκε.

Η Δ.Ο.Υ. στις απόψεις της αναφέρει: «Σύμφωνα και με την ΠΟΛ 1072/2018, παρ. 6. Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου (έκδοση της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού) ο φορολογούμενος δύναται να υποβάλει εκπρόθεσμη δήλωση για φορολογητέα ύλη που δεν έχει περιληφθεί στην εκδοθείσα οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού με τις συνέπειες που προβλέπονται για τις εκπρόθεσμες δηλώσεις που υποβάλλονται μέχρι την κοινοποίηση της εντολής ελέγχου, με την επιφύλαξη κοινοποίησης άλλης εντολής ελέγχου». Επειδή από την συγκεκριμένη τροποποιητική δήλωση δεν προκύπτει φορολογητέα ύλη, δεν έγινε αποδεκτή κατά την ηλεκτρονική υποβολή της από το TAXIS καθώς και δεν μπορούσε όμοια να διεκπεραιωθεί από την υπηρεσία μας κατά την χειρόγραφη υποβολή της.».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθ. 19 του ν. 4987/2022 (Κ.Φ.Δ.), ορίζεται ότι:

«α) Τροποποιητική φορολογική δήλωση υποβάλλεται οποτεδήποτε μέχρι την κοινοποίηση προσωρινού προσδιορισμού του φόρου από τη Φορολογική Διοίκηση ή μέχρι την παραγραφή του δικαιώματος της Φορολογικής Διοίκησης για έκδοση πράξης προσδιορισμού του φόρου.

Επειδή, με την ΠΟΛ.1073/2018, δόθηκαν οι κάτωθι οδηγίες:

«.....5. Σε εκπρόθεσμες δηλώσεις που υποβάλλονται μετά την κοινοποίηση της εντολής ελέγχου ή της πρόσκλησης παροχής πληροφοριών του άρθρου 14 του Κ.Φ.Δ, που αποστέλλεται στο πλαίσιο του ελέγχου, για τους ελέγχους που διενεργούν οι Υ.Ε.Δ.Δ.Ε., εφόσον αυτές αφορούν τα φορολογικά αντικείμενα και την φορολογική περίοδο που περιλαμβάνει η εντολή, εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 58, 58Α παρ. 2, 59 ή 72 παρ. 17 του ν.4174/2013 ως προς την επιβολή των προστίμων ή του άρθρου 1 του ν. 2523/1997, ως προς την επιβολή των πρόσθετων φόρων. **Η δυνατότητα για υποβολή εκπρόθεσμης δήλωσης παρέχεται στον φορολογούμενο μέχρι την κοινοποίηση του προσωρινού προσδιορισμού του φόρου, που εκδίδεται από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. , στον οποίο διαβιβάζεται η πληροφοριακή έκθεση των Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.**

6. Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου (έκδοση της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού) ο φορολογούμενος δύναται να υποβάλει εκπρόθεσμη δήλωση για φορολογητέα ύλη που δεν έχει περιληφθεί στην εκδοθείσα οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού με τις συνέπειες που προβλέπονται για τις εκπρόθεσμες δηλώσεις που υποβάλλονται μέχρι την κοινοποίηση της εντολής ελέγχου, με την επιφύλαξη κοινοποίησης άλλης εντολής ελέγχου.....».

Επειδή, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, η προσφεύγουσα δεν έχει δυνατότητα για υποβολή εκπρόθεσμης τροποποιητικής δήλωσης Φ.Π.Α. για τη φορολογική περίοδο 01/11 – 30/11/2017, για το Γ τρίμηνο του 2017, καθώς διενεργήθηκε έλεγχος της χρήσης αυτής (2017), η υπό κρίση φορολογητέα ύλη έχει περιληφθεί στην οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού που εκδόθηκε και τα αποτελέσματα του ελέγχου οριστικοποιήθηκαν.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, κατά της τεκμαίρομενης σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, σύμφωνα με το ανωτέρω σκεπτικό.

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

Ακριβές αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του 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.