



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 562

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 30.10.2017

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 5646

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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440 /τ. Β' /27.04.2017) «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. Την από 01-06-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία '....., και τον διακριτικό τίτλο '.....', η οποία εδρεύει στην ΑΘΗΝΑ, επί της οδού, με ΑΦΜ, όπως εκπροσωπείται κατά το νόμο και το καταστατικό της, κατά της σιωπηρής (τεκμαιρόμενης) από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ της από 02.02.2017 και με αριθμό πρωτ./02.02.2017 αιτήσεως για καταβολή τόκων βάσει της υπ' αριθμ./2015 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, όπως αυτή ερμηνεύτηκε με την υπ' αριθμ./2016 απόφαση του ίδιου Δικαστηρίου, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 01.06.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία ‘....., και τον διακριτικό τίτλο ‘.....’, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά:

Α) την αποδοχή της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής

Β) την επανεξέταση και ακύρωση της σιωπηρής (τεκμαιρόμενης) απόρριψης από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ της από 02.02.2017 (και με αρ. πρωτ. Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ/02.02.2017) αιτήσεως της εταιρείας προς τη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ για την καταβολή τόκων βάσει της υπ’αριθμ./2015 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, όπως αυτή ερμηνεύτηκε με την υπ’αριθμ./2016 απόφαση του ίδιου Δικαστηρίου, καθώς και κάθε άλλης συναφούς, ρητής ή σιωπηρής, προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξεων ή παραλείψεως της φορολογικής διοικήσεως.

Γ) την αποδοχή της υπό κρίση αιτήσεως και την καταβολή στην Εταιρεία των αναλογούντων νόμιμων τόκων επί του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου, συνολικού ύψους € 1.610.128,46, για τη χρονική περίοδο από την ημερομηνία κατάθεσης της προσφυγής στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών, στις 15.03.2010, έως την πλήρη εξόφληση, στις 09.10.2014, με βάση το κυμαινόμενο επιτόκιο που εκάστοτε ίσχυε για τα έντοκα γραμμάτια του Δημοσίου τρίμηνης διάρκειας, ήτοι συνολικό ποσό τόκων ύψους 281.208,71 ευρώ και με την επιφύλαξη των όσων κριθούν από το ΣτΕ επί της ασκηθείσας αίτησης αναιρέσεως της με αριθμ. κατάθεσης/2016 της Εταιρείας για το ζήτημα του επιτοκίου που θα πρέπει να ισχύσει από 01.01.2014 και εφεξής.

1. ιστορικό υπόθεσης

2. το ισχύσαν κατά την κρινόμενη χρήση νομοθετικό καθεστώς

Επειδή, σε βάρος της προσφεύγουσας επιβλήθηκε, κατ’ εφαρμογή του άρθρου 2 του ν. 3808/2009, έκτακτη εισφορά, η οποία υπολογίσθηκε με βάση το συνολικό δηλωθέν καθαρό εισόδημα, το οποίο προέκυπτε από την υποβληθείσα στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. με αριθμό/2009 δήλωση φορολογίας εισοδήματος, οικονομικού έτους 2009 (διαχειριστική περίοδο 01.01-31.12.2008).

Επειδή, κατά του εν λόγω εκκαθαριστικού σημειώματος, ασκήθηκε η με αριθμό/2010 προσφυγή, ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, με την οποία αιτείτο για τους εκεί αναφερόμενους λόγους, την επιστροφή ως αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού 1.610.128,46 € εντόκως από την ημερομηνία καταβολής του ως άνω ποσού. Λόγω μεταβολής της καθ’ ύλην αρμοδιότητας εξεδόθη η υπ’αριθμ./2012 παραπεμπτική απόφαση του Τρ.Δ.Πρ.Αθ., με την οποία παραπέμφθηκε η υπόθεση στο καθ’ ύλην αρμόδιο Διοικητικό Εφετείο Αθηνών.

Επειδή, επί της ένδικης προσφυγής, εκδόθηκε η υπ’αριθμ./2013 προδικαστική απόφαση, με την οποία το Δικαστήριο, ανέβαλε την έκδοση οριστικής απόφασης, διατάσσοντας την διενέργεια επανελέγχου, προς επιβεβαίωση ή μη των ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Σε εκτέλεση δε της ως άνω προδικαστικής απόφασης, προσκομίστηκε η από 08.11.2013 έκθεση επανελέγχου.

Επειδή, εν συνεχεία εξεδόθη η υπ’αριθμ./2014 απόφαση του Δ.Εφ.Αθ., με την οποία έγινε δεκτό το αίτημα της προσφεύγουσας, τροποποιήθηκε το προσβαλλόμενο εκκαθαριστικό σημείωμα της έκτακτης εισφοράς και διατάχθηκε η επιστροφή ποσού 1.610.128,46 € ως αχρεωστήτως καταβληθέν. Ως προς το αίτημα της έντοκης επιστροφής του ως άνω ποσού, ανέβαλε την έκδοση οριστικής απόφασης, έως τη δημοσίευση

απόφασης της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας, ως προς τον χρόνο έναρξης της τοκοφορίας για την έντοκη επιστροφή του φόρου.

Επειδή, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. συμμορφούμενη με την ως απόφαση του Δ.Εφ.Αθ., εξέδωσε την υπ' αριθμ./04.11.2014 ατομική ειδοποίηση επιστροφής του ως άνω ποσού ατόκως (ΑΦΕΚ με ημερομηνία 09.10.2014).

Επειδή, ακολούθως, εξεδόθη η υπ' αριθμ./2015 οριστική απόφαση του Δ.Εφ. Αθ. (Τμήμα 4^ο Τριμελές), με την οποία έγινε εν μέρει δεκτή η προσφυγή κατά του από 23.12.2009 εκκαθαριστικού σημειώματος έκτακτης εισφοράς νομικών προσώπων, διατάχθηκε η έντοκη επιστροφή ποσού 1.610.128,46 € ως αχρεωστήτως καταβληθέν, με βάση το επιτόκιο που ίσχυσε για τα έντοκα γραμμάτια του Δημοσίου τρίμηνης διάρκειας, από την κατάθεση της προσφυγής στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών, στις 15.03.2010 (με Γενικό αριθμό κατάθεσης/2010), έως την πλήρη εξόφληση.

Επειδή, κατά της ανωτέρω απόφασης, ασκήθηκε ενώπιον του Δ.Εφ.Αθ. η με αριθμό κατάθεσης ΕΠ/29.12.2015 Αίτηση Ερμηνείας, αναφορικά με το επιτόκιο που θα πρέπει να ισχύσει για τον υπολογισμό των τόκων, δηλαδή αν αυτό πρέπει να είναι το εκάστοτε ισχύον επιτόκιο των εντόκων γραμματίων του Δημοσίου τρίμηνης διάρκειας, ή έπρεπε να είναι σταθερό μέχρις εξοφλήσεως. Παράλληλα η προσφεύγουσα, άσκησε την με αρ. κατάθεσης/2016 (και με αρ. πρωτ./29.12.2015 στο Δ.Εφ.Αθ.), αίτηση αναίρεσης στο Συμβούλιο της Επικρατείας, με την οποία ζητεί την αναίρεση της ανωτέρω απόφασης αποκλειστικά ως προς το σκέλος που αφορά την απόρριψη του ισχυρισμού της, ότι από 01.01.2014 και εφεξής το επιτόκιο που ισχύει για τον υπολογισμό των τόκων είναι 6%, όπως αυτό προβλέπεται στο άρθρο 53 του Κ.Φ.Δ. ν. 4174/2013 και ισχύει σήμερα.

Επειδή, επί της Αίτησης Ερμηνείας, εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2016 απόφαση του Δ.Εφ.Αθ. (τμήμα 4^ο Τριμελές), με την οποία "..... διευκρινίζει ότι στην/2015 απόφαση του Δ.Εφ.Αθ. (τμήμα 4^ο Τριμελές), τόσο στην 8^η σκέψη, όσο και στο διατακτικό, ως «επιτόκιο που ίσχυσε» νοείται «το κυμαινόμενο επιτόκιο που εκάστοτε ίσχυσε».

Σημειώνεται, ότι, κατά της ως άνω απόφασης το Δημόσιο δεν προέβη στην άσκηση αναίρεσης ενώπιον του ΣτΕ, ως η με αρ. πρωτ./13.01.2017 ΒΕΒΑΙΩΣΗ του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών.

Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω εκδοθεισών δικαστικών αποφάσεων, η προσφεύγουσα υπέβαλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, τη με αρ. πρωτ./02.02.2017 ΑΙΤΗΣΗ ΚΑΤΑΒΟΛΗΣ ΤΟΚΩΝ, αιτούμενη δι' αυτής την εκ μέρους της φορολογικής διοίκησης διενέργεια υπολογισμού και την εν συνεχεία καταβολής τόκων επί του κριθέντος ως αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού 1.610.128,46 € για το χρονικό διάστημα από την κατάθεση της προσφυγής [15.03.2010] έως την πλήρη εξόφληση [09.10.2014], με βάση το εκάστοτε ισχύον κυμαινόμενο επιτόκιο εντόκων γραμματίων τρίμηνης διάρκειας του Δημοσίου, σύμφωνα με τα κριθέντα στην/2015 απόφαση του ΔΕφΑθ, όπως αυτή ερμηνεύτηκε με την αριθμ./2016 απόφαση ΔΕφΑθ η οποία κατέστη αμετάκλητη και με την επιφύλαξη των όσων κριθούν από το ΣτΕ επί της ασκηθείσας αίτησης αναίρεσης για το ζήτημα του επιτοκίου που θα πρέπει να ισχύσει από 01.01.2014 και εφεξής.

Επειδή, οι διατάξεις του άρθρου 38 § 3 του ν. 1473/1984, όπως αυτές αντικαταστάθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 3 του Ν. 2120/1993 (ΦΕΚ τ.Α' 24/04.03.1993), ορίζουν, ότι:

Άρθρο 3 Μη καταβολή πρόσθετων φόρων και έντοκη επιστροφή φόρων

"§2. Κάθε άμεσος ή έμμεσος φόρος ή δασμός, κύριος ή πρόσθετος, ή πρόστιμο, που έχει καταβληθεί, κατά το ποσό που δεν οφείλεται με βάση οριστική απόφαση διοικητικού δικαστηρίου οιοδήποτε βαθμού,

συμψηφίζεται ή επιστρέφεται εντόκως με το επιτόκιο που ισχύει, για τα έντοκα γραμμάτια του Δημοσίου τρίμηνης διάρκειας. Το έντοκο της επιστροφής του φόρου αρχίζει μετά την πάροδο εξαμήνου, από την πρώτη του μήνα του επομένου της κοινοποίησης στη φορολογική αρχή της απόφασης του αρμόδιου δικαστηρίου. Το ίδιο ισχύει και για τον επιστρεπτέο φόρο που προκύπτει από τη δήλωση του φορολογούμενου. Στην περίπτωση αυτήν η εξάμηνη προθεσμία για το έντοκο επιστροφής του φόρου αρχίζει από την πρώτη του μήνα του επομένου της υποβολής της δήλωσης του φορολογούμενου”.

Επειδή, οι διατάξεις του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013), ορίζουν, ότι:

Άρθρο 53. Τόκοι εκπρόθεσμης καταβολής

“§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 φορολογούμενου. 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”.

Επειδή, σύμφωνα με την Αριθμ. πρωτ.: ΔΠΕΙΣ 1198598 ΕΞ 31.12.2013 (ΦΕΚ Β' 19/10-01-2014) Καθορισμός των επιτοκίων του άρθρου 53 του ν.4174/2013

Άρθρο 2

“Το ύψος του επιτοκίου υπολογισμού των τόκων της παραγράφου 2 του άρθρου 53 του ν. 4174/2013 (Α'170) 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”.

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου, προκύπτει, ότι, η αρμόδια Δ.Ο.Υ., σε εκτέλεση της ως άνω απόφασης του ΔΕΦΑΘ, απέστειλε στον Προϊστάμενο της Δ' Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ, το με αριθμ. πρωτ./24.02.2017 έγγραφο με θέμα: «Μεταφορά πίστωσης Φορέας 23-180 ΚΑΕ 0895 & ΚΑΕ 0894», με το οποίο αιτούνταν τη μεταφορά των αναφερομένων στο έγγραφο πιστώσεων από τον προϋπολογισμό εξόδων της Α.Α.Δ.Ε., Ειδικού Φορέα 23-180 ΚΑΕ 0892 & ΚΑΕ 0894, οικ. έτους 2017, στον προϋπολογισμό εξόδων της ΥΔΕ Νομαρχίας Αθηνών για τις ανάγκες της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ για την υποχρεωτική καταβολή τόκων σε εκτέλεση δικαστικών αποφάσεων ή συμβιβαστικών πράξεων.

Επειδή, η υποχρέωση της Διοίκησης να εκτελεί τις δικαστικές αποφάσεις, δεν αποτελεί διαφορά ουσίας η οποία εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 63 του Κ.Φ.Δ. και κατ' επέκταση στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθ. πρωτ./01.06.2017 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας ‘.....’, και τον διακριτικό τίτλο ‘.....’, ΑΦΜ, ως απαραδέκτου.

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ

ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.