



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α1**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604534

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 23/03/2018

Αριθμός απόφασης:1841

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφαση 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.)»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμ. ΔΕΔ 1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης/24-11-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....»,η οποία εδρεύει στην Αθήνα,οδός, με ΑΦΜ, κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ, η οποία συντελέστηκε στις 25.10.2017 λόγω παρόδου άπρακτης της οριζόμενης στο άρθρο 40 παρ. 2 του Ν. 4174/2013 προθεσμίας των ενενήντα (90) ημερών προς απάντηση στην με αριθμό πρωτοκόλλου/27.7.2017 αίτηση της προσφεύγουσας, για την επιστροφή έκτακτης εισφοράς άρθρου 2 Ν. 3808/2009 οικονομικού έτους 2009 ως αχρεωστήτως καταβληθείσης, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Ιστορικό

Με το εκκαθαριστικό σημείωμα έκτακτης εισφοράς, οικονομικού έτους 2009 (φορολογικού έτους από 1.1.2008 έως και 31.12.2008), που εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της αρμόδιας για τη φορολογία εισοδήματος της προσφεύγουσας επιχείρησης Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, βεβαιώθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία έκτακτη εισφορά του ν.3808/2009 ποσού 500.563,69 ευρώ.

Η ελεγχόμενη επιχείρηση υπέβαλε την υπ' αρ. πρωτ./31-5-2010 αίτηση στη Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Πειραιά, η οποία την διαβίβασε στο ΚΕΜΜΕΕΠ, με την οποία αιτείται τον επανυπολογισμό της έκτακτης εισφοράς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 1 της ΠΟΛ 1156/2009.

Συγκεκριμένα αιτείται την αφαίρεση από το καθαρό εισόδημα των φορολογικών ετών 2006 και 2007, των αρνητικών λογιστικών διαφορών ύψους 569.131,99 ευρώ και 2.721.232,97 ευρώ αντίστοιχα, που δηλώθηκαν μεν, αλλά όχι στον κωδικό 462 της δήλωσης, με αποτέλεσμα να μην αφαιρεθούν για τους σκοπούς έκτακτης εισφοράς.

Στη συνέχεια το ΚΕΜΜΕΕΠ διενήργησε μερικό έλεγχο φορολογίας εισοδήματος και προσδιόρισε την έκτακτη εισφορά του άρθρου 2 του Ν. 3808/2009, ως κάτωθι:

Εκκαθάριση έκτακτης εισφοράς	Καθαρά κέρδη	Καθαρά κέρδη	Υποκείμενα
	Αρχική εκκαθάριση	Δήλωσης-Ελέγχου	σε εισφορά
Οικονομικό έτος 2009	14.563.963,91	14.708.191,91	
Οικονομικό έτος 2008	6.159.240,03	3.898.021,06	
Οικονομικό έτος 2007	3.848.812,67	3.566.273,68	
Βάση υπολογισμού εισφοράς	10.008.052,70	7.464.294,74	7.464.294,74
Ποσό έκτακτης εισφοράς (Κέρδη > 25 εκ) τότε 10%			0,00
Ποσό έκτακτης εισφοράς (Κέρδη 10 εκ έως 25 εκ) τότε 7%			0,00
Ποσό έκτακτης εισφοράς (Κέρδη έως 10 εκ) τότε 5%			373.214,74
Ποσό έκτακτης εισφοράς βάσει ελέγχου			373.214,74
Ποσό έκτακτης εισφοράς που βεβαιώθηκε χ.κ. 1/2 -2009			500.563,69
Διαφορά έκτακτης εισφοράς προς επιστροφή			127.348,95

Στη συνέχεια εξέδωσε την αριθ./16-03-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού έκτακτης εισφοράς.

Με το αριθ.πρωτ./21-03-2017 έγγραφό του διαβίβασε προς την Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, αντίγραφο της από 16/03/2017 έκθεσης μερικού ελέγχου εισοδήματος και της ως άνω πράξης, ούτως ώστε αυτή να εκτελεστεί από την εν λόγω ΔΟΥ.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της τεκμαιρομένης σιωπηρής απορριπτικής απόφασης και την επιστροφή ποσού έκτακτης εισφοράς 127.348,95 ευρώ, όπως προσδιορίστηκε από τον έλεγχο του ΚΕΜΕΕΠ, ως αχρεωστήτως καταβληθείσας, με το νόμιμο τόκο υπερημερίας του αρ. 53 του Ν. 4174/2013 από την επομένη της υποβολής της παρούσης ενδικοφανούς προσφυγής και μέχρις εξοφλήσεως, για τους παρακάτω λόγους:

1. Διότι η επιστροφή της επίμαχης εισφοράς διατάχθηκε δυνάμει σχετικής πράξης της Φορολογικής Αρχής, η δε αίτηση περί επιστροφής της ασκήθηκε εμπροθέσμως και εντός του οικείου χρόνου παραγραφής

2. Διότι, περαιτέρω δεν τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του τελευταίου εδαφίου της παρ. 5 του αρ. 2 του Ν. 3808/2009, που ορίζει ότι αν από φορολογικό έλεγχο προκύψει διαφορά του καθαρού εισοδήματος ή των καθαρών κερδών, δεν επιβάλλεται επιπλέον έκτακτη εισφορά, ούτε επιστρέφεται εισφορά που τυχόν καταβλήθηκε.

3. Σε περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι ισχύει εν προκειμένω και εφαρμόζεται η διάταξη του τελευταίου εδαφίου της παρ. 5 του αρ. 2 του Ν. 3808/2009, η εν λόγω διάταξη, στο βαθμό που απαγορεύει την επιστροφή ποσού έκτακτης εισφοράς, το οποίο, κατόπιν νομίμου επανυπολογισμού αυτής, κρίνεται ως επιστρεπτέο, αντίκειται στο άρθρο 78 παρ. 1 του Συντάγματος, στο άρθρο 4 παρ. 5 του Συντάγματος (Αρχή της ισότητας), στο άρθρο 25 του Συντάγματος (Αρχή της αναλογικότητας), στο άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου ΕΣΔΑ (Δικαίωμα της Ιδιοκτησίας), στο άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος (Οικονομική ελευθερία) και στην κατοχυρωμένη από το Ενωσιακό Δίκαιο, Αρχή της Αποτελεσματικότητας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης/24-11-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «.....», με 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:

Επειδή, στην προσφεύγουσα διενεργήθηκε από το ΚΕΜΕΕΠ μερικός έλεγχος φορολογίας εισοδήματος, ο οποίος σχετικά με την έκτακτη εισφορά του άρθρου 2 του ν. 3808/2009, αποδέχθηκε εν μέρει τα ζητούμενα για διόρθωση με την αίτηση που υπέβαλλε αυτή σε σχέση με το αρχικό εκκαθαριστικό σημείωμα, τα οποία αποτύπωσε στην από 16/03/2017 έκθεση μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος και στην με αριθ./16-03-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού έκτακτης εισφοράς οικ.έτους 2009,.

Συγκεκριμένα το πόρισμα του ελέγχου προσδιόρισε ποσό διαφοράς έκτακτης εισφοράς προς επιστροφή 127.348,85 ευρώ.

Επειδή, σύμφωνα με το αριθ.πρωτ./14-12-2017 έγγραφο του ΚΕΜΕΕΠ με το οποίο μας απόσπειλε συμπληρωματικές απόψεις με συνημμένη την έγγραφη απάντηση της Δ/νσης Ελέγχων (τμήμα Β), με αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Β 158501 ΕΞ 2017 ΕΜΠ/1-12-2017 προς αυτό, για το ερώτημα που είχε υποβάλλει σχετικά με τον χειρισμό και της υπόχρεης υπηρεσίας για την επιστροφή του ποσού της υπό κρίση υπόθεσης.

Με αυτό διευκρινίζεται ότι σύμφωνα με την περ.56 του πίνακα της υπ.αριθ.Δ.ΟΡΓ.Α 115805 ΕΞ 2017/31-07-17 απόφαση του Διοικητή της ΑΑΔΕ, αρμόδιος για την έκδοση της πράξης επιστροφής ποσών φόρων που έχουν εισπραχθεί αχρεωστήτως, είναι ο προϊστάμενος της

Δ.Ο.Υ η του ελεγκτικού κέντρου στα βιβλία εισπρακτέων των οποίων είναι καταχωρισμένες οι οφειλές.

Κατά συνέπεια, κατόπιν των ανωτέρω, προκύπτει ρητώς ότι η αρμόδια για την έκδοση πράξης επιστροφής ποσού έκτακτης εισφοράς ύψους 127.348,95 ευρώ οικ.έτους 2009 που έχουν εισπραχθεί αχρεωστήτως είναι ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ.

Κατόπιν αυτών αυτών

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από/24-11-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ

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
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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 .