



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 26 /03/2018

Αριθμός απόφασης: 1842

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 πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία, **ΑΦΜ:**, η οποία εδρεύει στην Αθήνα, οδός, κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/27-07-2017 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 της ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **24/11/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία, **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:

Με την πάροδο άπρακτης της προθεσμίας των ενενήντα (90) ημερών από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ της με αριθμ. πρωτ./27-07-2017 αιτήσεως της προσφεύγουσας εταιρείας, περί επιστροφής Έκτακτης Εισφοράς (αρ. 2 ν. 3808/2009) ποσού **127.348,95€** οικονομικού έτους 2009, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημά της.

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 προσφεύγουσα υπέβαλε την υπ' αρ. πρωτ./31-5-2010 αίτηση στη Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Πειραιά, η οποία την διαβίβασε στο Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., με την οποία αιτήθηκε 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.

Το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. διενήργησε μερικό έλεγχο φορολογίας εισοδήματος, προσδιόρισε την έκτακτη εισφορά του άρθρου 2 του Ν. 3808/2009 και εξέδωσε την αριθ./**16-03-2017** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού έκτακτης εισφοράς, από την οποία προέκυψαν τα κάτωθι:

Ποσό έκτακτης εισφοράς βάσει ελέγχου	373.214,74
Ποσό έκτακτης εισφοράς που βεβαιώθηκε χ.κ. .../2 -2009	500.563,69
Διαφορά έκτακτης εισφοράς προς επιστροφή	127.348,95

Στη συνέχεια, το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. 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.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά: α) την ακύρωση της τεκμαιρομένης σιωπηρής απορριπτικής απόφασης και β) την επιστροφή ποσού έκτακτης εισφοράς 127.348,95 ευρώ, όπως προσδιορίστηκε από τον έλεγχο του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., 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.

Επειδή, με το άρθρο 70 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999) ορίζεται ότι: «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, εν προκειμένω, 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 η προσφεύγουσα 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 απόστειλε συμπληρωματικές απόψεις με συνημμένη την έγγραφη απάντηση της Δ/νσης Ελέγχων (τμήμα Β), με αριθ. πρωτ. ΔΕΛ ΒΕΞ 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 οικον. έτους 2009 που έχουν εισπραχθεί αχρεωστήτως είναι ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ.

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία έχει υποβάλει την με αριθ. πρωτ./24-11-2017 ενδικοφανή προσφυγή στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, επί της υπ' αριθ./27-07-2017 αίτησης επιστροφής περί επιστροφής Έκτακτης Εισφοράς (αρ. 2 ν. 3808/2009) ποσού **127.348,95€** οικονομικού έτους 2009, στην οποία προβάλλει όμοιες αιτιάσεις/ ισχυρισμούς με την υπό κρίση προσφυγή.

Επομένως, η υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή υποβλήθηκε απαραδέκτως κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **24/11/2017** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία, **ΑΦΜ:**, **ως απαράδεκτης.**

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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.