



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 29/10/2018

Αριθμός απόφασης: 4519

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

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 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*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 30/05/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της σιωπηρής απόρριψης της με αριθμ. πρωτ. /31-01-2018 αίτησής του προς της Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας.

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

Επί της από 30/05/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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 απράκτου τριμήνου από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου της με αριθμ. πρωτ./31-01-2018 αίτησης του προσφεύγοντος δεν έγινε δεκτό το αίτημά του περί ακύρωσης άλλως ανάκλησης άλλως διαγραφής του επιβληθέντος σε βάρος του φόρου εισοδήματος και της αντίστοιχης ταμειακής βεβαίωσης αυτού για το οικονομικό έτος 2001 λόγω παραγραφής.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου ισχυριζόμενος ότι το δικαίωμα του Δημοσίου να του επιβάλει φόρο για το οικονομικό έτος 2001, με βάση τη δήλωση φόρου εισοδήματος που είχε υποβληθεί εμπρόθεσμα, είχε ήδη παραγραφεί το 2016 όταν και εκδόθηκε το σχετικό εκκαθαριστικό σημείωμα. Ο ίδιος έλαβε γνώση του παραπάνω εκκαθαριστικού σημειώματος την 08/01/2018 κατόπιν του με αριθμ. πρωτ./15-12-2017 αιτήματός του.

Επειδή ο προσφεύγων υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου τη δήλωση φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2001 εμπρόθεσμα στις 03/03/2001, εν τούτοις αυτή εκκαθαρίστηκε στις 10/11/2016 με την έκδοση του με αριθμ. ειδοποίησηςεκκαθαριστικού σημειώματος φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο **72 παρ. 4 του ν. 4174/2013** «Κοινοποιήσεις κατά το άρθρο 5 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, διενεργούνται και για χρήσεις, περιόδους, φορολογικές υποθέσεις ή υποχρεώσεις πριν από την έναρξη ισχύος αυτού.»

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου, δεν προκύπτει ότι η έγινε ορθώς η κοινοποίηση της παραπάνω πράξης από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν.4174/2013. Αντίθετα προκύπτει ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση του εν λόγω εκκαθαριστικού σημειώματος στις 08/01/2018 κατόπιν της με αριθμ. πρωτ./15-12-2017 αίτησής του.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου **63 του ν. 4174/2013** ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν.

Επειδή ο προσφεύγων όφειλε να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή κατά του από 10/11/2016 εκκαθαριστικού σημειώματος, με το οποίο επιβλήθηκε σε βάρος του ο φόρος εισοδήματος, και όχι κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης επί της με αριθμ. πρωτ./31-01-2018 αίτησής του για διαγραφή του επιβληθέντος σε βάρος του φόρου εισοδήματος και της αντίστοιχης ταμειακής βεβαίωσης

αυτού, καθώς η τελευταία δεν αποτελεί εκτελεστή πράξη και δεν προσβάλλεται παραδεκτά με ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή, ωστόσο, στο σώμα της πράξης προσδιορισμού φόρου, εν προκειμένω του από 10/11/2016 εκκαθαριστικού σημειώματος φυσικών προσώπων οικονομικού έτους 2001, δεν αναγράφεται ο χρόνος, ο τόπος και ο τρόπος αμφισβήτησης του προσδιορισμού φόρου, όπως οφείλεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 37 περ. η του ν. 4174/2013. Συνεπώς ο προσφεύγων δεν ενημερώθηκε για τον ορθό τρόπο άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή, στα πλαίσια της χρηστής διοίκησης, η Υπηρεσία μας θεωρεί ότι η από 31/01/2018 αίτηση του προσφεύγοντος προς τη Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου που υποβλήθηκε εντός της προθεσμίας των 30 ημερών από την ημερομηνία που έλαβε γνώση του εκκαθαριστικού σημειώματος, με την οποία ζητούσε τη διαγραφή του επιβληθέντος σε βάρος του φόρου εισοδήματος λόγω παραγραφής, επέχει θέση ενδικοφανούς προσφυγής και η υπόθεση εξετάζεται στην ουσία.

Επειδή από την έναρξη ισχύος του Κ.Φ.Δ. ο προσδιορισμός του φόρου γίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 30 του ν. 4174/2013**:

«1. Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογουμένου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή απαίτηση του φορολογούμενου.....»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 72 παρ 11 του ν. 4174/2013**:

«11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϋσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί. Όπου σε κείμενες διατάξεις ουσιαστικού φορολογικού δικαίου, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβλέπεται προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου, πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, πράξεις επιβολής προστίμων και κάθε άλλη συναφή πράξη, η παραγραφή διακόπτεται με την έκδοσή τους. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου εφαρμόζεται και σε εκκρεμείς δικαστικές υποθέσεις, οι οποίες δεν έχουν συζητηθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου σε πρώτο βαθμό.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 84 παρ 1 και 5 του ν. 2238/1994**, όπως ίσχυε για το κρινόμενο οικονομικό έτος:

«1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.»

5. Αν δεν υποβληθεί δήλωση φορολογίας εισοδήματος ή δήλωση απόδοσης παρακρατούμενων φόρων ή δήλωση φόρου εισοδήματος του άρθρου 64, το δικαίωμα του Δημοσίου να κοινοποιήσει το φύλλο ελέγχου ή την πράξη καταλογισμού φόρου του άρθρου 64, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ετών από τη λήξη της προθεσμίας για την επίδοση της δήλωσης.

Σε περίπτωση υποβολής των πιο πάνω δηλώσεων κατά τη διάρκεια του τελευταίου έτους πριν από την ημερομηνία λήξης του χρόνου παραγραφής, το δικαίωμα του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλου ελέγχου παραγράφεται μετά την πάροδο τριετίας από τη λήξη του έτους υποβολής της δήλωσης.»

Επειδή στο **άρθρο 36 παρ. 1 του ν. 4174/2013** αναφέρεται ότι η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης.

Επειδή η βεβαίωση του φόρου από τη φορολογική αρχή δύναται να πραγματοποιηθεί εντός του πενταετούς χρόνου παραγραφής της σχετικής φορολογικής αξίωσης του Δημοσίου (ΣΤΕ 1440/2018, 425/2017).

Επειδή, εν προκειμένω, ο προσφεύγων υπέβαλε τη δήλωση φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2001 στη Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου εμπρόθεσμα στις 03/03/2001 και η πράξη επιβολής του φόρου εισοδήματος εκδόθηκε στις 10/11/2016, ήτοι μετά την πάροδο της πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης, το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή φόρου κατά το χρόνο έκδοσης του εκκαθαριστικού σημειώματος είχε ήδη υποπέσει σε παραγραφή. Συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το προσβαλλόμενο εκκαθαριστικό φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2001 πρέπει να ακυρωθεί είναι βάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης 30/05/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου – καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Τελικό Χρωστικό Ποσό: 0,00

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Η Προϊσταμένη του Τμήματος
Επανεξέτασης Α4
ΜΠΑΛΩΜΕΝΟΥ ΘΕΟΔΩΡΑ**

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.