



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604553

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 18/09/2018

Αριθμός απόφασης:4133

ΑΠΟΦΑΣΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. 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.)*».

γ. Της παρ.3 του άρθρου 47 του ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

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

ε. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).

2. 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.

3. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **09/05/2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, **ΑΦΜ**, κατοίκου, επί της οδού κατά της με **αριθμ.πρωτ...../2018 απάντησης** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ επί των με αριθμ. πρωτ..... &/2018 αιτήσεων/αναφορών του και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με **αριθμ.πρωτ...../28-03-2018 απάντηση** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ επί των με αριθμ. πρωτ..... &/22-03-2018 αιτήσεων/αναφορών του, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **09/05/2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με **αριθμ.πρωτ...../2018 απάντηση** ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ ενημέρωσε τον προσφεύγοντα ως προς την δυνατότητα ανάκλησης/αμφισβήτησης των πράξεων που αιτήθηκε με τις με αριθμ. πρωτ..... &/2018 αιτήσεις του.

Συγκεκριμένα με τις με αριθμ. πρωτ &/2018 αιτήσεις του ο προσφεύγων αιτήθηκε:

-την ακύρωση/ανάκληση των με αριθμό-...../2015 ,/2015 και/2015 Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, που επιβλήθηκαν σε βάρος του κατόπιν φορολογικού ελέγχου.

-την άρση/ανάκληση των κατασχέσεων εις χείρας τραπεζών καθώς και την παύση οιασδήποτε όχλησης ή δίωξης από πλευρά της φορολογικής διοίκησης.

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ αναφερόμενος στο ιστορικό και νομοθετικό πλαίσιο της υπόθεσης ενημέρωσε τον προσφεύγοντα ότι η φορολογική διοίκηση έχει ενεργήσει νόμιμα κατά την έκδοση των εν λόγω καταλογιστικών πράξεων, ότι δεν προβλέπονται διατάξεις για ανάκληση ή διαγραφή φορολογικών πράξεων της Φορολογικής Διοίκησης, εκτός εάν υπάρχει σχετική δικαστική απόφαση και ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του Κ.Ε.Δ.Ε. η Φορολογική Διοίκηση δικαιούται να προβεί στη λήψη αναγκαστικών μέτρων κατά των οφειλετών όταν τα χρέη καθίστανται ληξιπρόθεσμα.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή, να επανεξετασθεί η απορριπτική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, να ανακληθούν στο σύνολό τους οι υπ' αριθμ. οι με αριθμό-...../2015 ,/2015 και/2015 Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, καθώς και τα κατασχετήρια εις χείρας τρίτων (Τραπεζών) που έχουν εκδοθεί με βάση τις εν λόγω πράξεις, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Η αρχή της νομιμότητας για ένα κράτος δικαίου επιβάλλει την ανάκληση των παράνομων πράξεων (ΣΤΕ 435/2016, 3150/2014 κ.α.).
- Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για έλεγχο των επίδικων χρήσεων (ΣΤΕ 1738/2017, 172/2018).
- Παράνομη η έκδοση των αποφάσεων επιβολής προστίμου καθώς και η άρνηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ να προβεί σε ανάκληση των προστίμων και των κατασχετηρίων εις χείρας τρίτων.
- Μη νόμιμη σύνταξη της Έκθεσης Ελέγχου και παράνομο το άνοιγμα των τραπεζικών λογαριασμών.
- Παράβαση της συνταγματικής επιταγής για ισότητα όλων των Ελλήνων έναντι του Νόμου.
- Αναιτιολόγητες οι οριστικές πράξεις.

Επειδή στο άρθρο 24 παρ.1 του ν.2690/1999 (Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας) ορίζεται:

«Αν από τις σχετικές διατάξεις δεν προβλέπεται η δυνατότητα άσκησης της, κατά το επόμενο άρθρο, ειδικής διοικητικής, ή ενδικοφανούς, προσφυγής, ο ενδιαφερόμενος, για την αποκατάσταση υλικής ή ηθικής βλάβης των έννομων συμφερόντων του που προκαλείται από ατομική διοικητική πράξη μπορεί, για οποιονδήποτε

λόγο, με αίτησή του, να ζητήσει, είτε από τη διοικητική αρχή η οποία εξέδωσε την πράξη, την ανάκληση ή την τροποποίησή της (αίτηση θεραπείας), είτε, από την αρχή η οποία προΐσταται εκείνης που εξέδωσε την πράξη, την ακύρωσή της (ιεραρχική προσφυγή).».

Επειδή στο άρθρο 63 παρ.1 και 8 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης.

8. Κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας για την αναστολή, λόγω άσκησης προσφυγής, ισχύουν ανάλογα οι διατάξεις της παραγράφου 3 του παρόντος άρθρου. Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη.».

Επειδή, όπως αναφέρεται στη με αριθμό 230/2012 Γνωμοδότηση του Β΄ Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, αλλά και στην με αριθμό 364/2012 Γνωμοδότηση της Ολομέλειας του Νομικού Συμβουλίου, οι εκδιδόμενες πράξεις της φορολογικής και τελωνειακής αρχής με τις οποίες προσδιορίζονται φορολογικές υποχρεώσεις δε δύνανται να ανακληθούν, ακυρωθούν ή τροποποιηθούν, λόγω νομικών ή ουσιαστικών πλημμελειών ούτε αυτεπαγγέλτως ούτε στα πλαίσια αιτήσεως θεραπείας ή ιεραρχικής προσφυγής (ΣτΕ 367/1983, ΟΛΝΣΚ 432/1996), όπου δε ο φορολογικός νομοθέτης ηθέλησε την παροχή δυνατότητας στη φορολογική αρχή να ανακαλεί τις πράξεις της το όρισε ρητά, όπως π.χ. στα άρθρα 70 (περί διοικητικής επίλυσης της διαφοράς-νυν ενδικοφανές στάδιο του άρθρου 63 του ν.4174/2013), 71(δικαστικός συμβιβασμός) και 75 (ακύρωση ή τροποποίηση οριστικής εγγραφής σε ειδικές περιπτώσεις) του ν. 2238/1994.

Επειδή εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο προσφεύγων με τα με **αριθμ. πρωτ. και/2018** αιτήματά του με θέμα «Ανάκληση Πράξεων των Υπηρεσιών» και «Ανάκληση Παράνομων πράξεων των Α.Α.Δ.Ε., Δ΄ Δ.Ο.Υ. Αθηνών, και Δ.Ο.Υ. Χολαργού» απευθύνεται στην Δ.Ο.Υ. Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ και στη Δ.Ο.Υ ΧΟΛΑΡΓΟΥ/ΑΓΙΑΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ και για τις παρακάτω πράξεις:

Α)της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ/ΑΓΙΑΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ

1) Τις με αριθμούς: α)/2015, β)...../ 2015, γ)/2015, δ)/2015, ε)/2015, στ)/2015 και ζ)/2015 Πράξεις Επιβολής Προστίμων των άρθρων 5, 9, 24 § 4 του ν. 2523/1997 και του άρθρου 10 του ν. 1809/1988 και

2)των υπ' αριθμ..... και/2017 «Σημειωμάτων Διαπίστωσης» του άρθρου 28 του ν.4174/2013.

Β)της Δ.Ο.Υ. Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ

1) Τις με αριθμούς: α)/2017, β)...../ 2017, γ)/ 2017, δ)/ 2017, ε)/ 2017, στ)/ 2017, Οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικ. ετών 2006, 2007, 2008, 2009 και 2010,

2)Τις με αριθμούς : α)...../2017 και β)...../2017 Οριστικές πράξεις Διορθωτικού προσδιορισμού έκτακτης εισφοράς φυσικών προσώπων οικ. έτους 2008 και οικ. έτους 2010.

Και για όλες τις πράξεις που έχουν εκδοθεί σε βάρος του δυνάμει των παραπάνω πράξεων (ενδεικτικώς αναφέρει κατασχέσεις τραπεζικών λογ/μνων)

ζητά :

- την ακύρωση/ανάκληση των ως άνω πράξεων καθώς ισχυρίζεται ότι είναι παράνομες,
- την παύση οιασδήποτε όχλησης και δίωξής του
- την άρση/ανάκληση των κατασχετηρίων προς τις Τράπεζες
- την ενημέρωσή του για την πορεία της εν λόγω αίτησής του.

Ωστόσο σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις, σε περίπτωση αμφισβήτησης οποιασδήποτε πράξης προβλέπεται η ειδική διοικητική διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής. Το εν λόγω δικαίωμα αμφισβήτησης με σκοπό την ανάκληση/ακύρωση των πράξεων, ο προσφεύγων άσκησε με την υποβολή της υπ'αριθμ...../2015, ενδικοφανούς προσφυγής η οποία απορρίφθηκε σιωπηρά και επί της σιωπηρής απόρριψης ασκήθηκε εν συνεχεία ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών η με αριθμό πράξης κατάθεσης ΓΑΚ/11-03-2016 Δικαστική προσφυγή, γεγονός που συνομολογεί και ο ίδιος ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή. Ως εκ τούτου απαραδέκτως ο προσφεύγων αιτείται την ανάκληση των εν λόγω πράξεων δεδομένου ότι προβλέπεται ειδική διαδικασία την οποία και έχει ήδη ακολουθήσει.

Επειδή, επίσης η δυνατότητα άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου) και όχι σε πράξεις που εκδίδονται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης (π.χ. λήψη αναγκαστικών μέτρων –κατασχετήρια Τραπεζών), κατά των οποίων εξάλλου προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφυόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή ο προσφεύγων με την υποβολή της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής στρέφεται κατά της με **αριθμ.πρωτ...../2018 απάντησης** του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ.

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ παραθέτει το ιστορικό και νομοθετικό πλαίσιο της υπόθεσής του και την δικαστική εξέλιξη αυτής και τελικώς ενημερώνει τον προσφεύγοντα αναφέροντας :

«Εξάλλου δεν προβλέπονται διατάξεις για ανάκληση ή διαγραφή φορολογικών πράξεων της Φορολογικής Διοίκησης, εκτός εάν υπάρχει σχετική δικαστική απόφαση.

Σύμφωνα με τον Κ.Ε.Δ.Ε., η άρση μέτρου που έχει υποβληθεί λόγω ύπαρξης οφειλών δεν είναι δυνατό να χορηγηθεί, παρά μόνο μετά την ολική εξόφληση της οφειλής για την επεβλήθη αυτό.

Επίσης από την επόμενη μέρα όπου κατά το άρθρο 5 του Ν.Δ. 356/1974 τα χρέη καθίστανται ληξιπρόθεσμα, επιβαρύνονται με τις ανάλογες προσαυξήσεις εκπροθέσμου καταβολής κατά το άρθρο 6 και

η Υπηρεσία δικαιούται να προβεί στη λήψη αναγκαστικών μέτρων κατά των οφειλετών για το ληξιπρόθεσμο μέρος του χρέους κατά το άρθρο 7.

Επιπρόσθετα, υπάρχει δυνατότητα ρύθμισης της οφειλής, σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία(ν.4152/2013), καθώς και η έναντι πληρωμής αυτής σε περίπτωση αδυναμίας ένταξης σε ρύθμιση.

Κατόπιν των ανωτέρω δεν μπορεί η Υπηρεσία να ικανοποιήσει τα αιτήματά σας όπως αυτά αναφέρονται στις υπ'αριθμ..... &...../2018 επιστολές σας.

Στη διάθεσή σας για κάθε διευκρίνιση.»

Επειδή η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη δεν εμπίπτει στο στάδιο προσδιορισμού του φόρου και επιπλέον δεν είναι εκτελεστή διοικητική πράξη, αλλά **απλή βεβαιωτική πράξη**, η οποία **δεν επιφέρει καμία απολύτως έννομη συνέπεια στον προσφεύγοντα και ως εκ τούτου στερείται εκτελεστότητας**. Ειδικότερα, το ως άνω, απαντητικό έγγραφο του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, δεν έχει χαρακτήρα διοικητικής εκτελεστής πράξης, δεδομένου ότι πρόκειται για βεβαιωτική πράξη που εκδόθηκε ύστερα από αίτηση του προσφεύγοντος, χωρίς νέα ουσιαστική έρευνα, με την οποία δηλώνεται η εμμονή της Διοίκησης σε προγενέστερη διοικητική πράξη (βλ. *Επ. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου Ι και ΙΙ, 7^η έκδοση, Εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα, υπό τον αριθμό 108 σε συνδ. και με τον αριθμό 482, σελ. 117-118 και 498-499 αντίστοιχα, με τις εκεί αναφερόμενες παραπομπές στη νομολογία ΣτΕ 573/1998, 1113/1996, 4631/1987, 4976/1986, 2619/1986, 340/1983, 1718/1977*). Συνεπώς κατόπιν των ανωτέρω η εν λόγω ενδικοφανής προσφυγή είναι απορριπτέα ως **απαράδεκτη**.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **09/05/2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ**, **ως απαράδεκτης**.

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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 .