



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 25-07-2018

Αριθ. απόφ. 3607

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

2. Την ΠΟΛ 1069/4.03.2014 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 αριθ. πρωτ.**/02-04-2018** ενδικοφανή προσφυγή των: α) **του** με Α.Φ.Μ. και β) **του** με Α.Φ.Μ., κατοίκων οδός , κατά του με αριθ.....**/2012** ειδικού σημειώματος πράξης εκκαθάρισης φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ οικονομικού έτους 2006, το οποίο εκδόθηκε σε εκτέλεση της με αριθ.....**/2018** δικαστικής απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Χανίων και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την από 02-04-2018 εισήγηση υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της αριθ. πρωτ./02-04-2018 ενδικοφανούς προσφυγής, η οποία υποβλήθηκε από τους: α) του με Α.Φ.Μ. και β) του με Α.Φ.Μ. και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Δυνάμει της/2011 εντολής ελέγχου της προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ Χανίων διενεργήθηκε έλεγχος και συντάχθηκε η με αριθ...../2012 έκθεση ελέγχου, βάσει της οποίας η φορολογική αρχή έκρινε ότι οι προσφεύγοντες όφειλαν να δηλώσουν για τη χρήση 2005 τεκμαρτό εισόδημα από ανέγερση οικοδομής, ποσού για τον πρώτο προσφεύγοντα 13.336,51€ και για τη δεύτερη προσφεύγουσα 15.820,70€.

Βάσει των διαπιστώσεων αυτών του ελέγχου και αφού ελήφθησαν υπόψη και τα υπόλοιπα εισοδήματα των προσφευγόντων εκδόθηκε το με αριθ...../2012 φύλλο ελέγχου, με το οποίο προσδιορίστηκε διαφορά φόρου και πρόσθετοι φόροι ποσού 28.689,71€. Κατά του παραπάνω φύλλου ελέγχου ασκήθηκε η με αριθ./2012 προσφυγή, η οποία εκδικάστηκε και απορρίφθηκε με την με αριθ./2018 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Χανίων, κατά της οποίας ασκήθηκε από τους προσφεύγοντες η από 29-03-2018 έφεση.

Σε εκτέλεση της με αριθ./2018 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, η Δ.Ο.Υ Χανίων εξέδωσε το με αριθ./12 ειδικό σημείωμα πράξης εκκαθάρισης του ανωτέρω φύλλου ελέγχου για τη χρήση 2005, (ημερομηνία επίδοσης: 01-03-2018), σύμφωνα με το οποίο βεβαιώθηκε ποσό **14.344,86€**, το οποίο αποτελείται από το υπόλοιπο 50% του κύριου φόρου που δεν είχε βεβαιωθεί λόγω προσφυγής και τις νόμιμες προσαυξήσεις που υπολογίστηκαν με ποσοστό 120%.

Οι προσφεύγοντες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητούν την ακύρωση και εξαφάνιση του προσβαλλόμενου ειδικού σημειώματος πράξης εκκαθάρισης φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Ο υπολογισμός του φόρου είναι εσφαλμένος, δεν μπορεί να χαρακτηριστεί ως εισόδημά τους από ανέγερση οικοδομής, αφού το κτίσμα εμβαδού 1.962,90τμ που έχει ανεγερθεί σε οικόπεδο ιδιοκτησίας τους εμβαδού 10.837,93τμ στην περιοχή της κτηματικής περιφέρειας, αποτελεί περιουσιακό στοιχείο της
- 2) Το δικαίωμα του δημοσίου έχει ήδη παραγραφεί από το έτος 2011 λόγω παρέλευσης πενταετίας (το φύλλο ελέγχου κοινοποιήθηκε στις 08-02-2012 και το ειδικό σημείωμα στις 01-03-2018).
- 3) Μη νόμιμος καταλογισμός φόρου, διότι το αν έχουν αποκτήσει τα αναφερόμενα εισοδήματα από ανέγερση οικοδομών, είναι αντικείμενο δικαστικού ελέγχου με βάση την από 29-03-2018 άσκηση έφεσης κατά της απόφασης του Πρωτόδικου Δικαστηρίου.

Επειδή για πράξεις που εκδίδονται από 01-01-2014, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 και 8 του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) όπως ισχύει:

«1 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 επανεξέτασης 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 σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην ΠΟΛ. 1069/14 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών:

«Α. Ειδική Διοικητική Διαδικασία ενδικοφανούς προσφυγής ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

1. Σε ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών υπόκεινται εν όλω ή εν μέρει οι πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται από τη Φορολογική Αρχή ή συντελούνται από 01-01-2014 και εφεξής και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 Ν. 4174/2013 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει), με την εξαίρεση που προβλέπεται μέχρι 01-01-2015 (σύμφωνα με την παρ. 29 του άρθρου 66 του Κ.Φ.Δ.) για τις πράξεις κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών, οι οποίες εφόσον εκδόθηκαν μετά την 01-01-2014 θα προσβάλλονται απευθείας στα Διοικητικά Δικαστήρια.

Ως εκ τούτου, η Φορολογική Αρχή, για όλες τις λοιπές πράξεις που εκδίδονται μετά την ως άνω ημερομηνία, υποχρεούται να αναγράφει επί του σώματος αυτών, ότι «σε περίπτωση αμφισβήτησής της, ο υπόχρεος πρέπει να υποβάλει, δια της αρμόδιας φορολογικής αρχής που την εξέδωσε, ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών εντός προθεσμίας 30 ημερών από την κοινοποίησή της», καθώς και το ότι «είναι απαράδεκτη η προσφυγή απευθείας στα τακτικά διοικητικά δικαστήρια κατά της πράξης».

Επειδή κατ' αναλογική εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 24 του Ν.4274/14-07-2014 «Ρυθμίσεις Ποινικού και Σωφρονιστικού Δικαίου και άλλες διατάξεις», όπου στο Κεφάλαιο Γ' Τροποποιήσεις του Κ.Δ.Δ. ορίζεται ότι η παρ.1 του άρθρου 70 του Κ.Δ.Δ. όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 83 του Ν.4139/2013 αντικαθίσταται ως εξής:

«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 τυπικούς λόγους, εκτός από την περίπτωση της απόρριψης αυτής ως εκπρόθεσμης και τις περιπτώσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 28 παρ.3, 139 Α και 277 παρ.1 του παρόντος Κώδικα. Η προσφυγή αυτή ασκείται εντός της προθεσμίας εξήντα (60) ημερών από την κοινοποίηση της τελεσιδικής απόφασης και τα αποτελέσματα της άσκησης της ανατρέχουν στο χρόνο άσκησης της πρώτης».

Επειδή με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή οι προσφεύγοντες ζητούν την ακύρωση του με αριθ...../...../2012 ειδικού σημειώματος πράξης εκκαθάρισης φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος, το οποίο εκδόθηκε σε εκτέλεση της με αριθ./2018 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Χανίων.

Επειδή οι προσφεύγοντες έχουν ήδη ασκήσει έφεση στις 29-03-2018 κατά της πρωτόδικης απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Χανίων, δεν μπορούν να στραφούν με ενδικοφανή προσφυγή κατά της απορριπτικής απόφασης του Πρωτοδικείου, συνεπώς για τους λόγους αυτούς η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή , πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθ.πρωτ...../02-04-2018 ενδικοφανούς προσφυγής των: α) **του** με Α.Φ.Μ. και β) **του** με Α.Φ.Μ. κατά του με αριθ...../...../2012 ειδικού σημειώματος πράξης εκκαθάρισης φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ οικονομικού έτους 2006, το οποίο εκδόθηκε σε εκτέλεση της με αριθ...../2018 δικαστικής απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Χανίων.

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο/Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.