



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α5

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604568

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 25/06/2018

Αριθμός απόφασης: 3143

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.Α1036960 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. Της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Φεκ β'1440/27-04-2017) 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 «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 26-02-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, με ΑΦΜ, κατοίκου ΗΓΟΥΜΕΝΙΤΣΑΣ ΘΕΣΠΡΩΤΙΑΣ, επί της οδούαρ....., κατά της υπ' αριθ. πρωτ./19-01-2018 απορριπτικής απάντησης του

Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π με την οποία απέρριψε την από 28-12-2017 αίτησή του περί ανάκλησης/ακύρωσης φορολογικών διοικητικών πράξεων (φύλλων εισοδήματος, πράξεων επιβολής φόρου και αποφάσεων επιβολής προστίμου) για τις χρήσεις 2000, 2001, 2002, 2003, 2004, 2005 και 2006 και του από 26-11-2013 Υπηρεσιακού Σημειώματος (για έκδοση γραμματίου συμψηφισμού) της Επιτροπής του άρθρου 70Α του Ν. 2238/1994, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις του Προϊσταμένου του Κέντρου Ελέγχου Φορολογουμένων Μεγάλου Πλούτου (ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π).

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 26-02-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του του, με ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμό πρωτ./19-01-2018 απάντηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π με θέμα «Απάντηση στην από 21/12/2017 και κοινοποιηθείσα ενώπιόν μας την 28η/12/2017 αίτησή σας περί ανάκλησης/ακύρωσης των στο σώμα αυτής λεπτομερώς περιγραφόμενων διοικητικών πράξεων». απορρίφθηκε η από 28-12-2017 αίτησή του προσφεύγοντος περί ανάκλησης/ακύρωσης φορολογικών διοικητικών πράξεων (φύλλων εισοδήματος, πράξεων επιβολής φόρου και αποφάσεων επιβολής προστίμου) για τις χρήσεις 2000, 2001, 2002, 2003, 2004, 2005 και 2006 και του από 26-11-2013 Υπηρεσιακού Σημειώματος (για έκδοση γραμματίου συμψηφισμού) της Επιτροπής του άρθρου 70Α του Ν. 2238/1994.

Ειδικότερα, στις 28-12-2017 κοινοποιήθηκε δια δικαστικού επιμελητή στο ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π. η από 21-12-2017 αίτηση του προσφεύγοντος: α) περί ανάκλησης/ακύρωσης - προς συμμόρφωση της Υπηρεσίας προς την εκδοθείσα υπ' αριθ. 1738/2017 απόφαση Ολομέλειας ΣτΕ - των λεπτομερώς σε αυτήν περιγραφόμενων καταλογιστικών σε βάρος του πράξεων του Προϊσταμένου του Διαπεριφερειακού Κέντρου (ΔΕΚ) Αθηνών (ήτοι φύλλων εισοδήματος, πράξεων επιβολής φόρου και αποφάσεων επιβολής προστίμου) για τις χρήσεις 2000, 2001, 2002, 2003, 2004, 2005 και 2006, καθώς και του από 26-11-2013 Υπηρεσιακού Σημειώματος (για έκδοση γραμματίου συμψηφισμού) της Επιτροπής του άρθρου 70Α του Ν. 2238/1994, ως και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης,

καθώς και β) περί απόδοσης σε αυτόν κατά τις διατάξεις του αδικαιολόγητου πλουτισμού του καταβληθέντος ποσού των 120.709,18 ευρώ.

Ο Προϊστάμενος του ΚΕΦΟΜΕΠ απέστειλε ταχυδρομικώς στον προσφεύγοντα το με αρ. πρωτ./19-01-2018 έγγραφο αρνητικής απάντησης επί του αιτήματός του.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά ακυρωθεί η υπ' αριθ. πρωτ./19-01-2018 απορριπτική απάντηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π, να γίνει δεκτή η από 21-12-2017 αίτησή του περί ανάκλησης/ακύρωσης των στο σώμα αυτής λεπτομερώς περιγραφόμενων διοικητικών πράξεων για τις χρήσεις 2000, 2001, 2002, 2003, 2004, 2005 και 2006, καθώς και του από 26-11-2013 Υπηρεσιακού Σημειώματος (για έκδοση γραμματίου συμψηφισμού) της Επιτροπής του άρθρου 70Α του Ν. 2238/1994 και να του αποδοθεί το ποσό των 120.709,18€ μετ' αφαίρεση των υπ' αυτόν καταβληθέντων ποσών των φορολογικών διοικητικών πράξεων (φύλλων εισοδήματος, πράξεων επιβολής φόρου και αποφάσεων επιβολής προστίμου) για τις χρήσεις 2007, 2008 και 2009, προβάλλοντας τον παρακάτω λόγο:

1. Η προσβαλλόμενη εξεδόθη κατ' εσφαλμένη ερμηνεία και εφαρμογή του νόμου και κατ' εσφαλμένη και κακή εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών.

Ειδικότερα ισχυρίζεται ότι επεβλήθησαν σε βάρος του φόροι, χωρίς να τηρηθούν οι νόμιμες προϋποθέσεις, και συγκεκριμένα αφού είχαν εξαντληθεί τα χρονικά όρια άσκησης της εξουσίας έκδοσης των διοικητικών φορολογικών πράξεων, ήτοι ενώ είχε παραγραφεί η αξίωση του Δημοσίου προς επιβολή φόρου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 παρ. 1 του Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 49 παρ. 1 Ν. 4223/2013, με το άρθρο Πρώτο παρ. Δ' υποπαρ. 2 περ. 14 Ν. 4254/2014, άρθρο 232 παρ. 1β' Ν. 4281/2014 και άρθρο 40 παρ. 16 Ν. 4410/2016, *“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 έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα 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. Η προθεσμία του*

προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) ημέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού”.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της του άρθρου 63 παρ. 1 και 2 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Ν. 2717/1999) “1. Με την επιφύλαξη όσων ορίζονται σε ειδικές διατάξεις του Κώδικα, οι **εκτελεστές ατομικές διοικητικές πράξεις** ή παραλείψεις από τις οποίες δημιουργούνται κατά νόμο διοικητικές διαφορές ουσίας υπόκεινται σε προσφυγή...”.

Επειδή ως διοικητική πράξη ορίζεται η δήλωση βουλήσεως διοικητικού οργάνου ασκούντος δημόσια εξουσία με την οποία επέρχεται, μονομερώς, μεταβολή στο νομικό κόσμο διά της ιδρύσεως, μεταβολής ή καταργήσεως δικαιωμάτων και υποχρεώσεων. Κύρια χαρακτηριστικά της διοικητικής πράξης είναι το τεκμήριο νομιμότητας και η εκτελεστότητα. Η εκτελεστότητα δε της διοικητικής πράξης συνίσταται στο ότι η συμπεριφορά που καθορίζει (ενέργεια ή παράλειψη), και γενικότερα η ρύθμιση την οποία θεσπίζει, είναι υποχρεωτική από την έκδοσή της (ΣτΕ 1717/1988), χωρίς άλλο, δηλαδή χωρίς να χρειάζεται άλλη διαδικασία και ειδικότερα προηγούμενη δικαστική απόφαση (Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Σπηλιωτόπουλος, Τόμος 1, έκδοση Νοεμβρίου 2011, σελ. 116).

Επομένως, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται παραδεκτώς μόνο κατά εκτελεστών πράξεων διοικητικών αρχών (ΣτΕ 3502/2011, 835/2010, 3693/2008, 3785/2006, 577/2004).

Επειδή, οι λεπτομερώς αναφερόμενες στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή καταλογιστικές πράξεις που εξεδόθησαν σε βάρος του προσφεύγοντος από τον τότε αρμόδιο Προϊστάμενο του Διαπεριφερειακού Ελεγκτικού Κέντρου Αθηνών δεν αμφισβητήθηκαν δικαστικώς από τον προσφεύγοντα, αλλά αντιθέτως έγιναν αποδεκτές από την πλευρά του ενώπιον της Επιτροπής του αρθ. 70^Α του Ν. 2238/1994 και **συνετάχθη από την ως άνω Επιτροπή σχετικό πρακτικό επίτευξης συμβιβασμού**, ενώ επίσης εξεδόθη και το από 26.11.2013 Υπηρεσιακό Σημείωμα αυτής (για έκδοση γραμματίου συμψηφισμού).

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, και δεδομένου ότι με την από 28-12-2017 αίτηση του προσφεύγοντος ζητούσε την ανάκληση/ακύρωση καταλογιστικών πράξεων φορολογικής αρχής, οι οποίες όμως, σύμφωνα με τα ως άνω αναφερόμενα, έχουν καταστεί αμετάκλητες για τη φορολογική αρχή με την τελείωση των προβλεπόμενων για την έκδοσή τους διατυπώσεων.

Επειδή, επιπλέον, στην προκειμένη περίπτωση, η προσβαλλόμενη απορριπτική απάντηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π δε συγκεντρώνει τα χαρακτηριστικά της ατομικής πράξης διοικητικού οργάνου που θεσπίζει δικαιώματα ή υποχρεώσεις για τον φορολογούμενο (ατομική διοικητική πράξη)

και συνεπώς στερείται εκτελεστότητας, άρα δεν είναι πράξη που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κ.Φ.Δ. και επομένως δεν προσβάλλεται με ενδικοφανή προσφυγή.

Επομένως, κατά συνέπεια των προαναφερθέντων, η υπό κρίση προσφυγή είναι απαράδεκτη και πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 26-02-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, με ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ. πρωτ. /19-01-2018 απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π, σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό.

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

**Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ 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.