



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, 12/06/2018

Αριθμός απόφασης:2992

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 **22/02/2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....» με **διακριτικό τίτλο «.....», ΑΦΜ**, που εδρεύει στον, επί της οδού κατά της υπ'αριθμ...../2017 Πράξης εκκαθάρισης Φ.Μ.Α.Π. με βάση το διατακτικό της υπ'αριθμ...../2017 Απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την υπ'αριθμ...../2017 Πράξη εκκαθάρισης Φ.Μ.Α.Π. με βάση το διατακτικό της υπ'αριθμ...../2017 Απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, καθώς και κάθε άλλη συναφή πράξη ή παράλειψη, των οποίων ζητείται η ακύρωση άλλως μεταρρύθμιση .
5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **22/02/2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....» με **διακριτικό τίτλο** «.....», 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 υπ'αριθμ...../2017 **Πράξη εκκαθάρισης Φ.Μ.Α.Π. με βάση το διατακτικό της υπ. αριθμ...../2017 Απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, βεβαιώθηκε φόρος Μεγάλης Ακίνητης Περιουσίας 856.166,71 ευρώ πλέον πρόσθετος φόρος 1.369.866,74 ευρώ ήτοι συνολικό ποσό **1.369.866,74 €**.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη αφορά σε πράξη εκκαθάρισης φόρου η οποία διενεργήθηκε σε εκτέλεση της με αριθμ...../2017 Απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας (Τμήμα Β΄) και προς βεβαίωση του φόρου ύψους **856.166,71 ευρώ** που προκύπτει από την υπ'αριθμ...../2006 δήλωση με επιφύλαξη Φόρου Μεγάλης Ακίνητης Περιουσίας για τα ακίνητα που είχε η προσφεύγουσα εταιρεία συνολικής αξίας **103.895.743,86 ευρώ**.

Συγκεκριμένα η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε την 30/03/2006 την ως άνω δήλωση Φόρου Μεγάλης Ακίνητης Περιουσίας με επιφύλαξη και κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης της επιφύλαξης από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ ασκήθηκε από την προσφεύγουσα εταιρεία η με αριθμ...../2006 προσφυγή προς το Διοικητικό Πρωτοδικείο Πειραιά.

Η εταιρεία υπέβαλε στη συνέχεια την με α/α/2009 τροποποιητική δήλωση Φ.Μ.Α.Π. με επιφύλαξη με την οποία δηλώνει ως φορολογητέα ύλη το ποσό των 75.688.469,46 ευρώ με την οποία προέκυπτε μείωση φόρου 232.992,09 ευρώ. Η συγκεκριμένη δήλωση δεν εκκαθαρίστηκε καθόσον εκκρεμούσε η προσφυγή στα Διοικητικά Δικαστήρια εφ' όλης της φορολογητέας ύλης. Με την υπ'αριθμ...../2008 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά έγινε δεκτή η προσφυγή της εταιρείας και σε εκτέλεση αυτής της επιστράφηκε ο φόρος προσαυξημένος με τον νόμιμο τόκο.

Από την Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά ασκήθηκε στο Διοικητικό Εφετείο η από 02/04/2009 Έφεση κατά της ως άνω Απόφασης και με την υπ'αριθμ...../2013 Απόφαση το Διοικητικό Εφετείο απέρριψε την Έφεση του Ελληνικού Δημοσίου. Κατά της εν λόγω Απόφασης ασκήθηκε η από 01/04/2014 αίτηση αναίρεσης ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣΤΕ).

Το Ανώτατο Δικαστήριο με την υπ'αριθμ...../2017 Απόφασή του έκανε δεκτή την αίτηση αναίρεσης του Ελληνικού Δημοσίου και αναίρεσε την υπ'αριθμ...../2013 Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά και δέχεται την έφεση του Ελληνικού Δημοσίου και εξαφανίζει την υπ'αριθμ...../2008 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά.

Σε εκτέλεση της Απόφασης του ΣΤΕ εκδόθηκε η υπ'αριθμ...../2017 προσβαλλόμενη πράξη εκκαθάρισης Φ.Μ.Α.Π. έτους 2006 με την οποία καταλογίσθηκε ο φόρος πλέον της νόμιμης προσαύξησης (άρθρο 1 παρ.8 του ν.2523/1997).

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί άλλως μεταρρυθμισθεί η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς :

- Μη νόμιμα η φορολογική αρχή κοινοποίησε πράξη εκκαθάρισης ΦΜΑΠ αφενός μεν χωρίς να λάβει υπόψη την υπ'αριθμ...../2009 τροποποιητική δήλωση από την οποία προέκυπτε μείωση

φόρου 232.992,09 ευρώ, αφετέρου δε μη νομίμως επέβαλε προσαύξηση σε ποσοστό 60% ύψους 513.700,00 ευρώ.

- Ο πρόσθετος φόρος σύμφωνα με το άρθρο 1 ν.2523/1997 επιβάλλεται όταν ο υπόχρεος δεν υποβάλλει δήλωση ή υποβάλλει εκπρόθεσμη ή ανακριβή.
- Η απόφαση του ΣΤΕ απορρίπτει τελικώς την προσφυγή της εταιρείας και διατάσσει την εκ νέου υποχρέωση καταβολής του φόρου χωρίς όμως να αναφέρει και πρόσθετο φόρο (προσαύξηση) .

Επειδή στο άρθρο 41 παρ.4 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«Σε περίπτωση έκδοσης οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, ο οφειλόμενος φόρος καταβάλλεται σε δύο (2) ίσες μηνιαίες δόσεις. Η πρώτη δόση καταβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από την κοινοποίηση στον φορολογούμενο της πράξης εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση το διατακτικό της απόφασης μήνα και η δεύτερη δόση μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του μήνα που ακολουθεί.».

Επειδή σύμφωνα με το εδάφιο της **παρ.1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013** όπως ισχύει: «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση , ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

Επειδή, στην παρ. 8 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 ορίζεται: «*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 ... Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη*».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, συνάγεται σαφώς ότι σκοπός της θέσπισης της διαδικασίας της ενδικοφανούς προσφυγής είναι μεταξύ άλλων η λειτουργία ενός σταδίου προελέγχου για εκείνες τις υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής, κατά συνέπεια, στο πεδίο εφαρμογής της ενδικοφανούς προσφυγής υπάγονται οι πράξεις, οι οποίες με βάση το προϊσχύον καθεστώς προσβάλλονταν απευθείας στα δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής (άρθρο 63 επ. Κ.Δ.Δ.).

Επειδή, η δυνατότητα άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφέρονται 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, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφερόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή η προβλεπόμενη στο άρθρο 41 παρ.4 του Κ.Φ.Δ. πράξη εκκαθάρισης η οποία συντάσσεται μετά την έκδοση σχετικής οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, δεν αποτελεί εκτελεστή πράξη προσδιορισμού των εσόδων υποκείμενη σε ενδικοφανή προσφυγή κατά το άρθρο 63 του Κ.Φ.Δ. Και τούτο διότι η πράξη αυτή εκδίδεται για την εκτέλεση της δικαστικής απόφασης (νομίμου τίτλου), με την οποία έχει επιλυθεί οριστικώς η σχετική φορολογική διαφορά. Η αμφισβήτηση της γενόμενης εκκαθάρισης ανάγεται στο στάδιο είσπραξης των οφειλόμενων χρεών και προσβάλλεται με άσκηση ανακοπής του άρθρου 217 του Κ.Διοικ.Δικ. (πρβλ 1249/2016 Δ.ΕΦ. Θεσσαλονίκης).

Επειδή εν προκειμένω η υπ'αριθμ...../2017 Πράξη εκκαθάρισης Φ.Μ.Α.Π. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, η οποία εκδόθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 41 παρ.4 του Κ.Φ.Δ. σε εκτέλεση της αμετάκλητης υπ'αριθμ...../2017 Απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας, δεν αποτελεί εκτελεστή πράξη προσδιορισμού του φόρου υποκείμενη σε ενδικοφανή προσφυγή, αλλά ανάγεται στο στάδιο είσπραξης, ως εκ τούτου η υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως **απαράδεκτη**.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **22/02/2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....» με **διακριτικό τίτλο**, «.....», **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

**Ο/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 .