



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 12/04/2018

Αριθμ. Αποφ.: 795

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. : 54630
Κώδικας
Πληροφορίες : Κ. Μαβινίδου
Τηλέφωνο : 2313-333245
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@n3.syzefxis.gov.gr
Url : www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (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 ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ. 1126366ΕΞ 2016/30-08-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΦΕΚ 2759Β/01-09-2016) με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4.Τη με ημερομηνία κατάθεσης -2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ως νομίμου εκπροσώπου της ήδη λυθείσας ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «.....», που είχε έδρα στην, επί της οδού, με ΑΦΜ, κατά της με αριθμ. -2017 απάντησης της Δ.Ο.Υ. στην με αριθμ. πρωτ. 2017 αίτηση του ανωτέρω σχετικά με την διαγραφή του τέλους επιτηδεύματος του οικονομικού έτους 2011.

5. Την ως άνω απάντηση, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α7 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ως νομίμου εκπροσώπου της ήδη λυθείσας ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «.....», 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 τη με αριθμό πρωτοκόλλου 2017 ενδικοφανή προσφυγή, ο προσφεύγων ως νόμιμος εκπρόσωπος της ήδη λυθείσας ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «.....», ζητά την διαγραφή του τέλους επιτηδεύματος ν. 3986/2011, οικονομικού έτους 2011, λόγω εκπρόθεσμης διακοπής της εταιρείας με ημερομηνία διακοπής την 31/12/2009, κατ'εφαρμογή των διατάξεων των ΠΟΛ. 1167/2011 και 1149/2012.

Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής : Η ομόρρυθμη εταιρεία υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. τη με αριθμ. -2014 δήλωση διακοπής εργασιών της, η οποία καταχωρήθηκε στο Μητρώο της ως άνω Δ.Ο.Υ. με ημερομηνία διακοπής την 31/12/2009. Ακολούθως, με την με αριθμό2014 αίτηση της αιτήθηκε διαγραφή του τέλους επιτηδεύματος του ν. 3986/2011, που της επιβλήθηκε για τα οικονομικά έτη 2011 και 2012. Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. ικανοποίησε εν μέρει το ανωτέρω αίτημα κατά το μέρος που αφορούσε το τέλος επιτηδεύματος του ν. 3986/2011 για το οικονομικό έτος 2012.

Εν συνεχεία, η λυθείσα ως άνω εταιρία επανήλθε για το ζήτημα της διαγραφής του τέλους επιτηδεύματος ν. 3986/2011, οικονομικού έτους 2011, με την υποβολή εκ νέου, της με αριθμ. -2017 δεύτερης αίτησης, ζητώντας τη διαγραφή του τέλους επιτηδεύματος ν. 3986/2011 οικονομικού έτους 2011 (χρήση 2010), κατ'εφαρμογή των ΠΟΛ. 1167/2011(παρ. 6 του άρθρου 4) και 1149/2012 (παρ. Α4), η οποία όμως απορρίφθηκε, με το σκεπτικό ότι οι ανωτέρω επικαλούμενες ΠΟΛ. ρυθμίζουν ζητήματα αναφορικά με την επιβολή τέλους επιτηδεύματος οικονομικού έτους 2012 στις περιπτώσεις εκπρόθεσμης διακοπής δραστηριότητας επιτηδευματιών, χωρίς ωστόσο, να γίνεται καμία αναφορά ως προς τη δυνατότητα αναδρομικής ισχύος ή αναλογικής εφαρμογής των αποφάσεων αυτών για το τέλος επιτηδεύματος του οικονομικού έτους 2011.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 του Κ.Φ.Δ. (ν.4174/2013), :«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 την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. ...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». Ο Κ.Φ.Δ. εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 67, τίθεται σε ισχύ την 01-01-2014 εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις κατ' ιδίαν διατάξεις.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 §1 της ΠΟΛ. 1002/14 "Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013": 1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 1/1/2014 και εφεξής σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 του [Ν. 4174/2013](#)) οφείλει, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας. Η ενδικοφανής προσφυγή κατατίθεται στην αρμόδια φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή Ο Κ.Φ.Δ. σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 αυτού, τίθεται σε ισχύ την 01-01-2014, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις κατ' ιδίαν διατάξεις.

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

Επειδή, εξάλλου, η δυνατότητα άσκησης προσφυγής αφορά σε εκτελεστές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις, 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 ή της οικειοθελούς καταβολής των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991). Ειδικότερα, στο πεδίο των φορολογικών διαφορών προσβάλλονται με προσφυγή οι πράξεις των φορολογικών οργάνων με τις οποίες προσδιορίζονται φόροι, δασμοί, τέλη και συναφή δικαιώματα του Δημοσίου ή άλλες κυρώσεις για παράβαση γενικά των φορολογικών νόμων.

Επειδή, η εκτελεστότητα 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 (ΣΕ 1717/1988), χωρίς άλλο, δηλαδή χωρίς να χρειάζεται άλλη διαδικασία και ειδικότερα προηγούμενη δικαστική απόφαση, εκτός εάν σαφώς προκύπτει ότι είναι δυνητική. (Επ. Π. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, ενδέκατη έκδοση, σελ.120, αριθ. 104).

Συνεπώς, πράξεις με τις οποίες δηλώνεται εμμονή της Διοίκησης σε προγενέστερη διοικητική πράξη, **χωρίς νέα ουσιαστική έρευνα**, με τις οποίες η Διοίκηση απλώς εμμένει στην αρχική πράξη, ήτοι πράξεις βεβαιωτικές, στερούνται, σύμφωνα με τα παραπάνω, εκτελεστότητας και δεν προσβάλλονται παραδεκτώς με ενδικοφανή προσφυγή. Οι βεβαιωτικές πράξεις μπορεί να είναι και σιωπηρές (βλ. Επ. Π. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, ενδέκατη έκδοση, σελ.500, αριθ. 482).

Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα υπέβαλε αρχικά την αριθμ. 2014 αίτηση στην οποία αιτήθηκε μεταξύ άλλων και τη διαγραφή του τέλους επιτηδεύματος ν. 3986/2011 οικονομικού έτους 2011, η οποία απορρίφθηκε σιωπηρώς από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. χωρίς περαιτέρω να ασκηθεί κατά αυτής το προβλεπόμενο ένδικο μέσο του Κ.Δ.Δ.

Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε την αριθμ. /9-3-2017 δεύτερη αίτηση με το ίδιο περιεχόμενο, για την οποία εκδόθηκε η με αριθμ. /2017 απάντηση της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. η οποία εμμένει στις ίδιες απόψεις σχετικά με το ζήτημα της μη διαγραφής του εν λόγω τέλους επιτηδεύματος και η οποία σε κάθε περίπτωση είναι καθαρά πληροφοριακού χαρακτήρα απάντηση και δεν συγκεντρώνει τα χαρακτηριστικά της ατομικής πράξης διοικητικού οργάνου, που θεσπίζει δικαιώματα ή υποχρεώσεις για τον φορολογούμενο («ατομική διοικητική πράξη») και συνεπώς **στερείται εκτελεστότητας**, δεδομένου, ότι δεν παράγει συνέπειες σε βάρος της προσφεύγουσας διαφοροποιώντας την φορολογική της υποχρέωση, και ως εκ τούτου **πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη**.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ. /..... -2017 ενδικοφανούς προσφυγής του, ως νομίμου εκπροσώπου της ήδη λυθείσας ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «.....», που είχε έδρα στην, επί της οδού, με ΑΦΜ, **ως απαράδεκτης**.

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

Ακριβές αντίγραφο

υπάλληλος του Αυτοτελούς

Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

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

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ

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.