



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Θεσσαλονίκη 15-02-2018

Αριθμ. Αποφ.: 493



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

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 της, με ΑΦΜ, κατοίκου Θεσσαλονίκης επί της οδού, κατά της με αριθμ. /..... - 2017 αρνητικής απάντησης της Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης στην με αριθμ. πρωτ. /..... -2017 αίτηση της ανωτέρω, σχετικά με την διαγραφή λογιστικής διαφοράς και τροποποίηση του με αριθμ.

/2007 φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2005 και τα προσκομιζόμενα σε αυτήν έγγραφα.

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 της, με ΑΦΜ, 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:

Η προσφεύγουσα κατά τον κρίσιμο χρόνο, διατηρούσε ατομική επιχείρηση με βιβλία Γ' κατηγορίας του Κ.Β.Σ., με αντικείμενο εργασιών φροντιστήριο Ξένων Γλωσσών. Δυνάμει της με αριθμ. -2007 εντολής ελέγχου, διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης φορολογικός έλεγχος για τις διαχειριστικές χρήσεις 2003, 2004 και 2005, από τον οποίο διαπιστώθηκαν μεταξύ άλλων, για το οικονομικό έτος 2005 (διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004), λογιστικές διαφορές ύψους 53.754,61€. Κατόπιν τούτου, ο έλεγχος προσδιόρισε τα λογιστικά κέρδη της επιχείρησης στο ύψος των 145.385,31 € αντί των δηλωθέντων ύψους 91.630,70 € και συνέταξε την από 16/07/2007 έκθεση τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος στην οποία περιλαμβάνονταν εμπειριστатωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και οι διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη του. Η εν λόγω έκθεση ελέγχου και το με αριθμ. -2007 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού εισοδήματος φυσικών προσώπων επιδόθηκαν, στις /2008, στον σύζυγο της προσφεύγουσας,, δια του εφοριακού επιμελητή. Κατά της ανωτέρω πράξης, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, δεν ασκήθηκε προσφυγή. Μεταγενέστερα, στις 23/8/2017 και μετά την πάροδο δέκα (10) ετών, υπέβαλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. την με αριθμ. αίτηση διαγραφής των λογιστικών διαφορών που προέκυψαν από τον διενεργηθέντα έλεγχο για τη διαχειριστική χρήση 2004, προβάλλοντας ότι ο υπολογισμός τους είναι μη νόμιμος, ενώ η επιβολή του καταλογισθέντος φόρου αποτελεί ανεπίτρεπτη αναδρομική επιβολή φόρου και αντίκειται στις διατάξεις του άρθρου 78 παρ. 2 του Συντάγματος. Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. απέρριψε την ανωτέρω αίτηση με την αριθμ. 82782/17-9-2017 αρνητική απάντηση.

Με τη με αριθμό πρωτοκόλλου /18-10-2017 ενδικοφανή προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να γίνει δεκτή η ενδικοφανή προσφυγή της, να διαγραφεί ο οφειλόμενος φόρος που προέκυψε με το αριθμ. /2007 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2005 και να γίνει δεκτή η με αριθμ. /23-8-2017 αίτησή της.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2717/1999, όπως ίσχυαν κατά τον κρίσιμο χρόνο, ορίζεται ότι : « 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 σύμφωνα με τις αρχές του Διοικητικού Δικαίου, ως διοικητική πράξη ορίζεται η δήλωση βουλήσεως διοικητικού οργάνου ασκούντος δημόσια εξουσία με την οποία επέρχεται, μονομερώς, μεταβολή στο νομικό κόσμο δια 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 αμέσως υποχρεωτική για τον διοικούμενο στον οποίο αφορά και εξασφαλίζεται συνήθως με ένα σύστημα κυρώσεων για τον παραβάτη.

Επειδή, εξάλλου, η δυνατότητα άσκησης προσφυγής αφορά σε εκτελεστές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις, 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 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 εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, η προσφεύγουσα δε διατύπωσε, μετά την επίδοση του με αριθμ. /2007 φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2005 και της συνημμένης έκθεσης ελέγχου, τις οποιοσδήποτε αντιρρήσεις της για τα αποτελέσματα του ελέγχου, στα πλαίσια άσκησης της προβλεπόμενης τότε προσφυγής του άρθρου 63 του ν. 2717/1999. Μεταγενέστερα και μετά την πάροδο δέκα ετών κατέθεσε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. την με αριθμ. /23-08-2017 αίτηση διαγραφής των λογιστικών διαφορών που καταλογίστηκαν από τον έλεγχο, εντούτοις, η με αριθμ. /17-09-2017 αρνητική απάντηση της Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης, ως καθαρά πληροφοριακού χαρακτήρα πράξη στερείται εκτελεστότητας, καθότι δεν παράγει συνέπειες σε βάρος της προσφεύγουσας και ως εκ τούτου η ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη ως απαράδεκτης, της με αριθμό πρωτ. /18-10-2017 ενδικοφανούς προσφυγής της, με ΑΦΜ

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

Ακριβές αντίγραφο

Η 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.