



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 08/06/2017

Αριθμός απόφασης: 3260

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. 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.)*».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*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.

4. Την από 08/02/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου ΚΟΡΩΠΙΟΥ ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός, κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. /30-12-2016 απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης στην υπ' αριθμ. πρωτ. /13-12-2016 αίτησή του για αναμόρφωση της οφειλής του που απέρριψε από τη ρύθμιση με βάση το ν. 4321/2015, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./30-12-2016 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης στην υπ' αριθμ. πρωτ./13-12-2016 αίτηση του προσφεύγοντος για αναμόρφωση της οφειλής του που απέρρεε από τη ρύθμιση με βάση το ν. 4321/2015, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 08/02/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, 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 την υπ' αριθμ. πρωτ./30-12-2016 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης δεν έγινε δεκτό το υπ' αριθμ./13-12-2016 αίτημα του προσφεύγοντος για διαγραφή του ποσού των 68.536,39 ευρώ, το οποίο αντιστοιχεί κατά τα αναφερόμενα σε αυτή στο ποσό των προσαυξήσεων επί του συνολικώς ρυθμιζόμενου με βάση το ν. 4321/2015 ποσού των 200.123,98 ευρώ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί, άλλως μεταρρυθμιστεί η υπ' αριθμ. πρωτ./30-12-2016 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης και να γίνει δεκτή η υπ' αριθμ. πρωτ./13.12.2016 αίτησή του προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Κορωπίου, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Με την προβλεπόμενη στο άρθρο 1 του ν. 4321/2015 ρύθμιση ληξιπρόθεσμων οφειλών επιβάλλονται προσαυξήσεις επί της βασικής ρυθμιστέας οφειλής στην οποία έχουν ήδη κεφαλαιοποιηθεί παρανόμως και περιλαμβάνονται προσαυξήσεις εκπρόθεσμης καταβολής του ληξιπρόθεσμου οφειλόμενου κεφαλαίου με βάση τον ΚΕΔΕ και συναφή νομοθετήματα. Οι ως άνω διατάξεις του ν. 4321/2015, λοιπόν, αντίκεινται στην αρχή της απαγόρευσης διπλής φορολογίας της ίδιας φορολογητέας ύλης για την ίδια αιτία και μάλιστα για το ίδιο δημοσιονομικό έτος, που θεσπίζεται σε υπερνομοθετικό επίπεδο, με το άρθρο 50 του Χάρτη Θεμελιωδών Διακωμάτων, αλλά και στο άρθρο 1 του Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων (ΕΣΔΑ).
- Παραβιάζεται η αρχή της φορολογικής ισότητας, διότι επιβάλλεται αδιακρίτως ο ίδιος φόρος (συγκεκριμένο ποσοστό προσαυξήσεων) σε όλους τους φορολογούμενους, χωρίς να συνυπολογίζεται και το πραγματικό ετήσιο εισόδημα του καθενός.
- Το ποσό των προσαυξήσεων που επιβάλλεται λόγω καθυστέρησης καταβολής του οφειλόμενου φόρου αντίκειται ευθέως και στην αρχή της αναλογικότητας, η οποία προβλέπεται ρητά από το Σύνταγμα το άρθρο 28 παρ. 1 εδ. δ, ενόψει του μεγάλου ύψους της προβλεπόμενης κύρωσης, καθώς και του ότι δεν προβλέπεται δυνατότητα επιμέτρησης από τη φορολογική αρχή και το δικαστήριο.

- Παράνομα και καταχρηστικά στην απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορωπίου, με την οποία υπήχθη στη ρύθμιση του ν. 4321/2015, δε διαλαμβάνεται η απαιτούμενη σαφής, ειδική και επαρκής αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την επιβολή των προσυζητήσεων

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 63 του 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. 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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.»

Επειδή, στο πλαίσιο της διοικητικής διαδικασίας που ορίζεται από το άρθρο 63 του ν.4174/2013, την ΠΟΛ 1002/31-12-2013 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων και την Εγκύκλιο ΠΟΛ 1069/4-3-2014, 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 1.1.2014 και εφεξής και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 ν. 4174/2013), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

Επειδή, στο άρθρο 2 του ν. 4174/2013 ορίζεται «1. Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα: α. Φόρο Εισοδήματος. β. Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.). γ. Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.). δ. Φόρο Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών, Προϊκών και Κερδών από Τυχρά Παίγνια. ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τη βεβαίωση ή είσπραξη των οποίων, κατά την έναρξη ισχύος του Κώδικα, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογικών των περιπτώσεων α' και β'. στ. Χρηματικές κυρώσεις και τόκους, οι οποίοι προβλέπονται από τον Κώδικα.»

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

Επειδή, εν προκειμένω, ο προσφεύγων υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Κορωπίου την από 22/05/2015 αίτηση με την οποία ζητούσε να υπαχθούν στις ευνοϊκές διατάξεις του ν. 4321/2015

και να ρυθμιστούν τα ληξιπρόθεσμα χρέη του, που προέρχονταν από φόρο εισοδήματος, ΕΤΑΚ του άρθρου 13 του ν. 3634/2008, ΦΑΠ του ν. 3842/2010 και Ειδική Εισφορά του ν. 3986/2011 οικονομικών ετών 2009 έως 2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4321/2015. Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Κορωπίου, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και από το υποσύστημα «ΕΣΟΔΑ» TAXIS, με την υπ' αριθμ. πρωτ./22.05.2015 απόφασή του έκανε δεκτό το αίτημά του για υπαγωγή των ληξιπρόθεσμων οφειλών του προσφεύγοντος στη ρύθμιση του ν. 4321/2015, και συγκεκριμένα σε εκατό (100) δόσεις με απαλλαγή προσαυξήσεων κατά 30%, στα πλαίσια της οποίας το κεφάλαιο ανήλθε σε 200.123,98 ευρώ και οι προσαυξήσεις σε 68.536,39 ευρώ.

Επειδή, στη συνέχεια, ο προσφεύγων υπέβαλε την υπ' αριθμ./13-12-2016 αίτηση για διαγραφή του ως άνω ποσού των προσαυξήσεων, επί της οποίας ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης απάντησε με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ./30-12-2016 απάντηση, ως ακολούθως:

«..... Κατά την υπαγωγή σας στην ως άνω ρύθμιση του ν. 4321/2015, αναφορικά με την οποία είχατε μόνο δυνατότητα κι όχι υποχρέωση, εφαρμόστηκαν οι ως άνω διατάξεις του ν. 4321/2015, χωρίς να υπολογισθούν τα πρόστιμα των άρθρων 57 και 59 του ΚΦΔ και του άρθρου 6 του ΚΕΔΕ. Συνεπώς το αίτημά σας περί διαγραφής των προσαυξήσεων δε δύναται να ικανοποιηθεί.»

Επειδή η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη δεν εμπίπτει στα στάδια προσδιορισμού του φόρου και επιπλέον δεν είναι εκτελεστή διοικητική πράξη, αλλά απλή διοικητική πράξη η οποία παρέχει πληροφορίες σχετικά με τις προϋποθέσεις του νόμου και τις διατάξεις που εφαρμόστηκαν για την υπαγωγή στη ρύθμιση, δεν επιφέρει καμία απολύτως έννομη συνέπεια στον προσφεύγοντα και ως εκ τούτου στερείται εκτελεστότητας. Συνεπώς η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή είναι απορριπτέα ως απαραδέκτως ασκηθείσα.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 08/02/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
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.