



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : **2131604521**

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 1/6/2017

Αριθμός απόφασης 3210

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.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. Την ΠΟΛ 1064/2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

2.Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016 /30.08.2016(ΦΕΚ Β 2759 / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4.Την από 17/2/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείαςτελούσης υπό ειδική εκκαθάριση του Ν.Δ /τος 3562/1956 με ΑΦΜ,εδρεύουσα επί του χλμ Λεωφόρου Μαραθώνος κατά της υπ' αριθ./20-1-2017 πράξης επιβολής φόρου μεγάλης ακίνητης περιουσίας έτους 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Την υπ' αριθ./20-1-2017 πράξη επιβολής φόρου μεγάλης ακίνητης περιουσίας έτους 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ της οποίας ζητείται η ακύρωση σε εκτέλεση ης με αρ./2016 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 17/2/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της, 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' αριθ./20-1-2017 πράξη επιβολής φόρου μεγάλης ακίνητης περιουσίας έτους 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας κύριος φόρος ποσού 56.503,26 €, πλέον 113.007,00 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής).

Η διαφορά φόρου προέκυψε ως ακολούθως:

Η προσφεύγουσα εταιρεία από τον Οκτώβριο του έτους 1989 έπαυσε τις πληρωμές των ληξιπρόθεσμων χρεών της προς τους πιστωτές της με την υπ. αρ./1991 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών η οποία κατέστη τελεσίδικη με την έκδοση της/1991 απόφασης του Εφετείου Αθηνών τέθηκε υπό προσωρινή διαχείριση του ΝΔ /τος 3652/1956 .

Η προσφεύγουσα υπέβαλε κατ αρχήν δήλωση ΦΜΑΠ για τα ακίνητα που υπήρχαν την 1/1/2004 η οποία απορρίφθηκε με την/8-11-2004 /19-1-2005 απόφαση του Προϊσταμένου της ΦΑΒΕ ΑΘΗΝΩΝ με την αιτιολογία ότι δεν κατεβλήθη ταυτόχρονα η πρώτη δόση του οφειλόμενου φόρου επί αξίας ακίνητης περιουσίας 9.367.640,50€ με συντελεστή 0,7%. Και ως εκ τούτου κρίθηκε ως απαράδεκτη σύμφωνα με τα άρθρα 29 του Ν 2459/1997 και 110 παρ 1 παρ. β και παρ 2 Ν 2238/1994. Κατά της απόφασης αυτής η προσφεύγουσα άσκησε την από 15/11/2005 προσφυγή με την οποία προέβαλε ότι απαλλασσόταν από την ταυτόχρονη καταβολή της δόσης του ένδικου φόρου η οποία απερρίφθη ως αβάσιμη με την/2012 απόφαση του 17 Τριμελούς Δικαστηρίου που κατέστη τελεσίδικη με την/2014 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών.

Από την αρμόδια Δ.Ο.Υ διενεργήθηκε προσωρινός έλεγχος **ΦΜΑΠ ο οποίος κατέληξε στην έκδοση της υπ. αρ./13/9/2006** πράξης όπου διαπιστώθηκε ότι η ακίνητη περιουσία της προσφεύγουσας την 1/1/2004 ανερχόταν σε 8.315.494,03 € και αφαιρούμενου του αφορολόγητου ποσού 243.600 € σε 8.071.894,03€ επί του οποίου καταλογίστηκε αναλογών φόρος 56.503,26 € και πρόσθετος λόγο μη δήλωσης 108,5% (31 μήνεςΧ3,5%) ήτοι 56.503,26 € .

Επί της ως άνω υπ. αρ./13/9/2006 πράξης ασκήθηκε προσφυγή από την προσφεύγουσα η οποία απορρίφθηκε με την έκδοση της υπ. αρ./2016 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας .

Σε εκτέλεση της ως άνω υπ. αρ./2016 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας η αρμόδια Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ εξέδωσε την υπ. αρ. πρωτ./20-1-2017 πράξη επιβολής Φ.Μ.Α.Π για ακίνητα της 1/1/2004 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 41 παρ 4 του Ν 4174/2003, και σε συνδυασμό με την παρ. 11 του άρθρου 40 ν 3220/2004 με πρόσθετο φόρο 200% επί ποσού κύριου .

Η προσφεύγουσα με την υπ. αρ. πρωτ./20-1-2017 δήλωση παραλαβής βεβαίωσης με επιφύλαξη , που υπέβαλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ παρέλαβε την βεβαίωση του φόρου όπως προέκυψε από την υπ. αρ./2016 απόφαση του αρμόδιου δικαστηρίου και κατέβαλε τον αναλογούντα φόρο.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την τροποποίηση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1.Επί της προσβαλλόμενης πράξης-βεβαίωσης εφαρμογή έχουν οι διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 1 Ν. 3943/2011(ορισμός πρόσθετου φόρου σε ποσοστό 120% έναντι του ληφθέντος 200%) ΣΤΕ 4159/2009,4166/2012,3457/2012.

2.Την έντοκη επιστροφή νομιμοτόκως από της καταβολής του ποσού των 45.203,088€ το οποίο αντιστοιχεί στο ποσό κατά το οποίο ο επιβληθείς πρόσθετος φόρος υπερβαίνει το 120%.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 41 παρ 4 του Ν 4174/2013 σε περίπτωση έκδοσης οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου ο οφειλόμενος φόρος καταβάλλεται σε δύο ίσες μηνιαίες δόσεις Η πρώτη δόση καταβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από την κοινοποίηση στο φορολογούμενο της πράξης εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με το διατακτικό της απόφασης και η δεύτερη μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του μήνα που ακολουθεί.

Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρου 2 Ν.2523/1997, όπως αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 26 παρ.1 Ν.3943/2011(ΦΕΚ Α66/31.3.2011): «Τα ποσοστά πρόσθετων φόρων δεν μπορούν να υπερβούν**β) το εκατόν είκοσι τοις εκατό για την υποβολή ανακριβούς δήλωσης ή μη υποβολής δήλωσης, του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε ο υπόχρεος**». Περαιτέρω δε, με την παράγραφο 2 του αυτού άρθρου και νόμου ορίζεται ότι: «Οι διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 2 του ν. 2523/1997, όπως τροποποιήθηκαν με την προηγούμενη παράγραφο, έχουν εφαρμογή για δηλώσεις που υποβάλλονται εκπρόθεσμα μετά τη δημοσίευση του νόμου αυτού και για φύλλα ελέγχου **και πράξεις προσδιορισμού που εκδίδονται μετά τη δημοσίευση του νόμου αυτού**».

Επειδή σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 περί Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, όπως ισχύει: «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...» .

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1069/04.03.2014 «Διαδικασία υποβολής και εξέτασης ενδικοφανών προσφυγών από τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών», παράγραφος Α'1: 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), με την εξαίρεση που προβλέπεται μέχρι 1.1.2015 (σύμφωνα με την παρ. 29 του αρθ. 66 του Κ.Φ.Δ.) για τις πράξεις κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών, οι οποίες εφόσον εκδόθηκαν μετά την 1.1.2014 θα προσβάλλονται απευθείας στα Διοικητικά Δικαστήρια...»

Επειδή η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. πρωτ./20.1.2017 πράξης επιβολής φόρου μεγάλης ακίνητης περιουσίας του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ Αθηνών, **η οποία συνιστά έγγραφο πληροφοριακού χαρακτήρα στερούμενο εκτελεστότητας και εκδοθέν** κατ' επιταγή του άρθρου 41 παρ. 4 του Ν.4174/2013 και σε συνδυασμό με την παρ 11 του άρθρου 40 Ν 3220/2004 όπου με το ανωτέρω έγγραφο η προσφεύγουσα ενημερώθηκε για το **βεβαιωθέν σε βάρος της ποσό ΦΜΑΠ** χρήσης 2004, όπως αυτό διαμορφώθηκε μετά την έκδοση της υπ' αριθμ./2016 οριστικής απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 14ο –Τριμελές) . Συνεπώς πρόκειται για διοικητική πράξη που δεν φέρει εκτελεστό χαρακτήρα και εκδόθηκε σε εκτέλεση δικαστικής απόφασης, μη προσβαλλόμενη κατά την προβλεπόμενη διαδικασία του άρθρου 63 Ν.4174/2013, ως εκ τούτου κρίνεται απαράδεκτη.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της από 17/2/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείαςτελούσης υπό ειδική εκκαθάριση του Ν.Δ /τος 3562/1956 με ΑΦΜ,κατά του υπ' αριθ./20-1-2017 εγγράφου πληροφοριακού χαρακτήρα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ 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 .

