



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 21/4/2017

Αριθμός απόφασης: 2565

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014).

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 22-12-2016 και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με επωνυμία << >> Α.Φ.Μ., με έδρα την Λευκωσία Κύπρου οδός κατά της υπ' αριθ. /2016 Πράξης Εκκαθάρισης βάσει δικαστικής απόφασης Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 1999 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1998) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. /2016 Πράξη Εκκαθάρισης βάσει δικαστικής απόφασης Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 1999 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1998) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, της οποίας ζητείται η ακύρωση άλλως η τροποποίησή της.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 22-12-2016 και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με επωνυμία << >> Α.Φ.Μ., η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρεία ζητεί, να ακυρωθεί ή άλλως να τροποποιηθεί η υπ' αριθμ. πρωτ. /2016 Πράξη Εκκαθάρισης βάσει δικαστικής

απόφασης Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 1999 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1998) του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ Αθηνών.

Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη με την οποία διενεργήθηκε νέα εκκαθάριση του πρόσθετου φόρου που προκύπτει από το υπ' αριθμ. / 19.12.2005 Φύλλο Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος της ΔΟΥ ΦΑΕ Αθηνών, σε εκτέλεση της υπ' αριθμ. /2015 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα 13^ο –Μονομελές) δια της οποίας απορρίφθηκε η προσφυγή που αυτή άσκησε κατά του παραπάνω φύλλου ελέγχου, θα πρέπει να ακυρωθεί άλλως να τροποποιηθεί, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

Έπρεπε να εφαρμοστούν αναδρομικά οι διατάξεις των άρθρων 1 & 2 του ν.2523/1997, όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 26 του ν.3943/2011 και στο οικονομικό έτος 1999, με βάση την αρχή της αναδρομικής εφαρμογής της μεταγενέστερης ηπιότερης κύρωσης και συγκεκριμένα έπρεπε να περιοριστεί η προσαύξηση στο 120% σύμφωνα με τις ευνοϊκότερες διατάξεις του ανωτέρου άρθρου 26 .

Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 του Ν 2523/97, ορίζεται ότι:

1. Αν ο κατά τη φορολογική νομοθεσία υπόχρεος να υποβάλει δήλωση και ανεξάρτητα από την πρόθεσή του να αποφύγει ή όχι την πληρωμή φόρου:

β) υποβάλει ανακριβή δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό τρία τοις εκατό (3%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφευγε λόγω της ανακρίβειας, για κάθε μήνα καθυστέρησης.

Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 του Ν 2523/97, ορίζεται ότι:

1. Αν ο κατά τη φορολογική νομοθεσία υπόχρεος να υποβάλει δήλωση και ανεξάρτητα από την πρόθεσή του να αποφύγει ή όχι την πληρωμή φόρου:

β) υποβάλει ανακριβή δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφευγε λόγω της ανακρίβειας, για κάθε μήνα καθυστέρησης.

Επειδή η παρ.1 και το πρώτο εδάφιο της παρ.2 του άρθρου 1 του Ν 2523/97 αντικαταστάθηκαν ως άνω με τις παρ.1 και 2 αντίστοιχα του άρθρ.24 Ν.3296/2004,ΦΕΚ Α 253/14.12.2004.

Με την παρ.3 του αυτού άρθρου και νόμου ορίζεται ότι:

3. Οι δύο προηγούμενες παράγραφοι ισχύουν:

α) για τα εισοδήματα που αποκτώνται από 1ης Ιανουαρίου 2005 και μετά, β) για το Φ.Π.Α. για τις πράξεις που γίνονται από 1ης Ιανουαρίου 2005 και μετά, γ) για τους παρακρατούμενους ή επιρριπτόμενους φόρους, τέλη και εισφορές, για αυτούς που παρακρατούνται ή επιρρίπτονται από 1ης Ιανουαρίου 2005 και μετά, δ) για τις επιστροφές Φ.Π.Α. στα πρόσωπα του άρθρου 41 του Κώδικα Φ.Π.Α. χωρίς να τον δικαιούνται, για τις επιστροφές που διενεργούνται από τη δημοσίευση του παρόντος και μετά, ε) για τις υποθέσεις φορολογίας κεφαλαίου για τις περιπτώσεις που η φορολογική υποχρέωση γεννιέται από τη δημοσίευση του παρόντος και μετά και στ) για τους λοιπούς φόρους,

τέλη και εισφορές, για πράξεις, συναλλαγές ή έγγραφα, για τις οποίες η υποχρέωση γεννιέται από 1ης Ιανουαρίου 2005 και μετά.

Επειδή, εν προκειμένω ο διενεργηθείς έλεγχος αφορά στο οικονομικό έτος 1999 (διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/1998). Κατά συνέπεια ορθώς καταλογίσθηκε από τον έλεγχο πρόσθετος φόρος ποσοστού 3% ανά μήνα καθυστέρησης δεδομένου ότι το ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί του φόρου λόγω ανακρίβειας, επιβάλλεται για τα εισοδήματα που αποκτώνται από 1ης Ιανουαρίου 2005.

Επειδή, με την παράγραφο 4 του άρθρου 2 του Ν 2523/97 (όπως ισχύει για δηλώσεις που υποβάλλονται εκπρόθεσμα και για φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού που εκδίδονται μέχρι 30/03/2011 ημερομηνία δημοσίευσης του ν. 3943/2011, με το άρθρο 26 §1 του οποίου αντικαταστάθηκε η παράγραφος 4 του ν. 2523/97), ορίζεται ότι:

4. Τα ποσοστά πρόσθετων φόρων σε καμιά περίπτωση δεν μπορούν να υπερβούν: α) το διακόσια τοις εκατό (200%) για την υποβολή της εκπρόθεσμης δήλωσης και β) το τριακόσια τοις εκατό (300%) για την υποβολή ανακριβούς δήλωσης ή μη υποβολή δήλωσης, του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε ο υπόχρεος.

Κατά συνέπεια με την νέα εκκαθάριση του φόρου επί της προσβαλλόμενης πράξης συνέπεια της υπ' αριθμ. /2015 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 13^ο Τριμελές), ορθώς υπολογίστηκαν τα ποσοστά πρόσθετων φόρων τα οποία δεν υπερέβησαν το ποσοστό τριακόσια τοις εκατό (300%) του προς βεβαίωση φόρου.

Επειδή ασκήθηκε δικαστική προσφυγή από την προσφεύγουσα κατά του με αριθμό και ημερομηνία έκδοσης 19/12/2005 φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 1999 του Προϊσταμένου της ΦΑΕ Αθηνών και επί τις παραπάνω προσφυγής εκδόθηκε την 30/4/2015 και με ημερομηνία έκδοσης 30/4/2015 δικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα 13^ο –Μονομελές)

Επειδή, η προσβαλλόμενη πράξη αφορά νέα εκκαθάριση έπειτα από την ανωτέρω δικαστική απόφαση, του με αριθμό και ημερομηνία έκδοσης 19/12/2005 φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 1999 του Προϊσταμένου της ΦΑΕ Αθηνών.

Επειδή η άσκηση δεύτερης προσφυγής από την προσφεύγουσα εταιρεία κατά της προσβαλλόμενης πράξης η οποία όπως προαναφέρεται είναι νέα εκκαθάριση του ανωτέρου φύλου ελέγχου φόρου εισοδήματος είναι απαράδεκτη, καθόσον δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 70 του ΚΔΔ.

Επειδή, με το άρθρο 63 παρ. 1 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι: «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, 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 Κ.Δ.Δ.), ήτοι οι «...εκτελεστές ατομικές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις, από τις οποίες δημιουργούνται κατά νόμο διοικητικές διαφορές ουσίας...».

Επειδή, με το άρθρο 45 παρ. 2 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι:
«Εκτελεστοί τίτλοι από το νόμο είναι:

α) στην περίπτωση άμεσου προσδιορισμού φόρου, ο προσδιορισμός του φόρου, όπως προκύπτει ταυτόχρονα με την υποβολή της δήλωσης,

β) στην περίπτωση διοικητικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προσδιορισμού του φόρου,

γ) στην περίπτωση εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου, η πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού του φόρου,

δ) στην περίπτωση διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, η πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου,

ε) στην περίπτωση προληπτικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προληπτικού προσδιορισμού του φόρου,

στ) σε περίπτωση έκδοσης οριστικής δικαστικής απόφασης, η απόφαση αυτή,

ζ) σε περίπτωση επιβολής προστίμων οι αντίστοιχες πράξεις,

η) σε περίπτωση ενδικοφανούς προσφυγής, η απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης.

θ) σε περίπτωση Διαδικασίας Αμοιβαίου Διακανονισμού, η απόφαση Αμοιβαίου Διακανονισμού».

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω η προσβαλλόμενη πράξη εκκαθάρισης **δεν είναι εκτελεστός τίτλος** αλλά αφορά σκοπούς εκκαθάρισης βάσει δικαστικής απόφασης συνεπώς απαραδέκτως ασκείται η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή κατά της εν λόγω πράξης εκκαθάρισης και γι' αυτόν τον λόγο πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 22-12-2016 και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με επωνυμία << >> Α.Φ.Μ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου - καταλογιζόμενα ποσά διαφοράς φόρων και προσαυξήσεων με βάση την παρούσα απόφαση :

Οικ. έτος 1999

Φόρος εισοδήματος	2.523,80 €
Προσαύξηση φόρου εισοδήματος	7.435,09 €
Χαρτόσημο	176,08 €
Προσαύξηση χαρτοσήμου	518,74 €
ΟΓΑ χαρτοσήμου	35,22 €
Προσαύξηση ΟΓΑ χαρτοσήμου	103,76 €
Συνολικό ποσό	<u>10.792,69 €</u>

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές αντίγραφο
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.