



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 12/04/2017

Αριθμός απόφασης: 2437

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

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 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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 13/12/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της υπ' αριθμ. /2016 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας στο υπ' αριθμ. /2016 αίτημα του περί μεταβολής φορολογικής κατοικίας για το φορολογικό έτος 2015, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. /2016 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας στο υπ' αριθμ. 155945/2016 αίτημα του περί μεταβολής φορολογικής κατοικίας για το φορολογικό έτος 2015, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 13/12/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα 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 αριθμ. πρωτ./2016 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας επί του υπ' αριθμ./2016 αιτήματος του προσφεύγοντος δεν έγινε δεκτό το αίτημά του για μεταφορά στη Δ.Ο.Υ. Κατοίκων Εξωτερικού.

Συγκεκριμένα, με την προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας απέρριψε το αίτημα του προσφεύγοντος ως εξής:

«.....στις 04-03-2016 δηλώθηκε διάσταση της ανωτέρω συζυγικής σχέσης με αριθμό δήλωσης και ημερομηνία έναρξης της διάστασης την ίδια ως άνω ημερομηνία. Συνεπώς, εφόσον η σύζυγος του ανωτέρω φορολογούμενου είναι φορολογικός κάτοικος Ελλάδας σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1^α ν. 4172/2013, τεκμαίρεται πως το κέντρο ζωτικών συμφερόντων του ειδικότερα οι προσωπικοί του δεσμοί είναι στην Ελλάδα για το φορολογικό έτος 2015. Για το λόγο αυτό, ο δεν μπορεί να μεταβάλει την φορολογική του κατοικία για το φορολογικό έτος 2015 και συνεπώς θα πρέπει να υποβληθεί δήλωση εισοδήματος για το φορολογικό έτος 2015 δηλώνοντας το παγκόσμιο εισόδημά του, ως φορολογικός κάτοικος της Ελλάδας σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 3 παρ. 1, 4 παρ. 1 εδ. β', και 9 Ν. 4172/2013.»

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή να ακυρωθεί ή μεταρρυθμιστεί η προσβαλλόμενη απορριπτική απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας επί του αιτήματός του περί μεταφοράς της φορολογικής του κατοικίας για το έτος 2015 από την Ελλάδα στην Τουρκία προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Εσφαλμένη εκτίμηση των πραγματικών γεγονότων και των προσκομιζομένων με επίκληση εγγράφων.

-Είναι Έλληνας υπήκοος, ζει μόνιμα και εργάζεται από το 2015 στην Τουρκία ως στις Από τις 16/12/2014 είναι σε διάσταση με τη σύζυγο του με γραπτή κοινή συμφωνία και ζουν χωριστά.

-Από το 2015 ούτε εγκαταστάθηκε στην Ελλάδα όπου δεν κατέχει περιουσία ούτε αποκτά εισοδήματα, δεν έχει ούτε συνήθη διαμονή στην Ελλάδα δεδομένου ότι δεν επισκέπτεται το ανήλικο τέκνο του για διάστημα πάνω από 183 ημέρες το χρόνο.

-Τόπος των επαγγελματικών του συμφερόντων είναι αποκλειστικά η Τουρκία με την οποία διατηρεί και ισχυρούς προσωπικούς δεσμούς.

-Εσφαλμένα υποστηρίζεται διά της προσβαλλόμενης πράξης ότι είναι σε διάσταση με τη σύζυγο του από 04/03/2016 και είναι απορίας άξιο εκ ποίου αποδεικτικού στοιχείου στηρίζει ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας αυτόν τον ισχυρισμό του.

-Για τη θεμελίωση της φορολογικής υποχρέωσης ενός φυσικού προσώπου, η φορολογική αρχή πρέπει να προβαίνει σε ειδικώς αιτιολογημένη κρίση αναφορικά με το εάν το πρόσωπο αυτό έχει κατοικία στην Ελλάδα, φέρουσα κατ' αρχήν και το βάρος απόδειξης των πραγματικών

περιστατικών που τεκμηριώνουν, επαρκώς, ενόψει των συνθηκών, την ύπαρξή της. Εν προκειμένω, η φορολογική αρχή δεν στήριξε την άσκηση της φορολογικής της εξουσίας στο κριτήριο της μόνιμης διαμονής ούτε άλλωστε προέβαλε καν ή απέδειξε τίποτε σχετικά.

- Κακή εκτίμηση των νομοθετικών διατάξεων

-Με την κρίση της φορολογικής αρχής παραβιάζεται το άρθρο 4 παρ. 1 περ. 4 του Ν. 4172/2013 απλώς κατ' επίκληση της κατοικίας της συζύγου και του τέκνου του στην Ελλάδα.

- Όταν κάποιος διαθέτει μόνιμη κατοικία σε δύο κράτη θεωρείται κάτοικος του κράτους με το οποίο διατηρεί στενότερους προσωπικούς και οικονομικούς δεσμούς.

-Ένα πρόσωπο μπορεί να αιτείται την πλήρη ή μερική απαλλαγή από τη παρακράτηση φόρου στην Ελλάδα όταν υπάρχει σύμβαση/συμφωνία για την αποφυγή της διπλής φορολογίας με άλλη χώρα όπως εν προκειμένω. Εξάλλου σε αυτή τη περίπτωση παρέλκει η εξέταση και ερμηνεία των διατάξεων του εθνικού δικαίου(υπ' αριθμ. 1445/2016 απόφαση του ΣΤΕ).

-Ο προσφεύγων έχει ήδη χαρακτηριστεί από τις αρμόδιες αρχές της Τουρκίας φορολογικός της κάτοικος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις 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"...

Επειδή επομένως, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1002/31-12-2013, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης /ή τη συντέλεση της παράλειψης (επί σιωπηρής αρνητικής απόρριψης).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν. 4174/2013 : «2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:

α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του εν λόγω προσώπου ή του νομίμου αντιπροσώπου του ή του φορολογικού εκπροσώπου του στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του,

β) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου, ή.....»

.....

5. Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που η ταχυδρομική

διεύθυνση είναι εκτός Ελλάδας, η πράξη θεωρείται ότι έχει κοινοποιηθεί νομίμως μετά την παρέλευση τριάντα (30) ημερών από την ημέρα αποστολής της συστημένης επιστολής..»

Επειδή η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ./2016 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας κοινοποιήθηκε νόμιμα, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013, την 19/10/2016. Συγκεκριμένα απεστάλη με συστημένη επιστολή την 03/10/2016 από τη Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας στο φορολογικό εκπρόσωπο του προσφεύγοντος κ., όπως αυτός ορίστηκε από τον ίδιο τον προσφεύγοντα με υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 6 Ν. 1599/1986 καθώς με το έντυπο δήλωσης σχέσεων φορολογούμενου Μ7. Από τα στοιχεία του φακέλου και πιο συγκεκριμένα από σχετικό έγγραφο των ΕΛΤΑ "εντοπισμός αντικειμένου" προκύπτει ότι η εν λόγω συστημένη επιστολή επιστράφηκε στην αρμόδια ως άνω Δ.Ο.Υ. ως αζήτητη την 31/10/2016. Ωστόσο σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, η κοινοποίησή της προσβαλλόμενης πράξης θεωρείται ότι συντελέστηκε την 19/10/2016, ήτοι μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής εφόσον η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη βρίσκεται στην Ελλάδα.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα την 13/12/2016, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή είναι εκπρόθεσμη και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό πρωτοκόλλου/13-12-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ, ως απαράδεκτου.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ 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.