



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 562

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 02.03.2017

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 1759

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. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν.4389/2016 (ΦΕΚ Α'94).

δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

στ. 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 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός αρ., κατά: **1)** της από έκθεσης ελέγχου φόρου παρακρατούμενων φόρων ν. 2238/1994 και εικότερα το επί μέρους κεφάλαιο αυτής που αφορά τις υποχρεώσεις για παρακράτηση φόρου τόκων ομολογιακών δανείων, του Προϊσταμένου του, διαχειριστικών χρήσεων 2007-2011, **2)** της υπ'αριθμ. Οριστικής Πράξης Διορθωτικού

Προσδιορισμού παρακρατούμενου φόρου επί τόκων Ομολογιακών Δανείων, φορολογικής περιόδου 01.01-31.12.2007, του Προϊσταμένου του, **3)** της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού παρακρατούμενου φόρου επί τόκων Ομολογιακών Δανείων, φορολογικής περιόδου 01.01-31.12.2008, του Προϊσταμένου του, **4)** της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού παρακρατούμενου φόρου επί τόκων Ομολογιακών Δανείων, φορολογικής περιόδου 01.01-31.12.2009, του Προϊσταμένου του, **5)** της με αριθμό έκθεσης επίδοσης της Δικαστικής Επιμελήτριας του Πρωτοδικείου κατοίκου, οδός αρ., φερόμενη ότι έγινε προς την υπόχρεη εταιρεία υποκείμενη στο φορολογικό έλεγχο «.....», **6)** της με αριθμό έκθεσης επίδοσης της ίδιας Δικαστικής Επιμελήτριας, φερόμενη ότι έγινε στην ως άνω ελεγχόμενη/υπόχρεη εταιρεία, **7)** οποιασδήποτε άλλης συναφούς πράξης της Διοίκησης, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή 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:

1) Με την υπ' αριθ. Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου επί τόκων Ομολογιακών Δανείων (άρθρα 12, 24, 54, 60 ν. 2238/1994), φορολογικής περιόδου 01.01-31.12.2007, του Προϊσταμένου του, επιβλήθηκε σε βάρος της εταιρείας '**..... με ΑΦΜ**', φόρος επί τόκων Ομολογιακών Δανείων ποσού 271.259,53 €, πλέον 325.511,44 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης), ήτοι σύνολο 596.770,97 €.

2) Με την υπ' αριθ. Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου επί τόκων Ομολογιακών Δανείων (άρθρα 12, 24, 54, 60 ν. 2238/1994), φορολογικής περιόδου 01.01-31.12.2008, του Προϊσταμένου του, επιβλήθηκε σε βάρος της εταιρείας '**..... με ΑΦΜ**', φόρος επί τόκων Ομολογιακών Δανείων ποσού 398.095,94 €, πλέον 477.715,13 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης), ήτοι σύνολο 875.811,07 €.

3) Με την υπ' αριθ. Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου επί τόκων Ομολογιακών Δανείων (άρθρα 12, 24, 54, 60 ν. 2238/1994), φορολογικής περιόδου 01.01-31.12.2009, του Προϊσταμένου του, επιβλήθηκε σε βάρος της εταιρείας '**..... με ΑΦΜ**', φόρος επί τόκων Ομολογιακών Δανείων ποσού 205.198,60 €, πλέον 246.238,32 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης), ήτοι σύνολο 451.436,92 €.

Οι παραπάνω διαφορές προέκυψαν μετά πλήρη έλεγχο προσδιορισμού παρακρατούμενων φόρων, που διενεργήθηκε από το στην εταιρεία '**..... με ΑΦΜ**', σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2238/1994 & των άρθρων 23-25 και 66 ν. 4174/2013.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση των παραπάνω Πράξεων, του Προϊσταμένου του, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. ένσταση ακυρότητας της οριστικοποίησης (καθ' ο μέρος με αφορά) του ελέγχου – μη επίδοση – ευθεία παράβαση νόμου.
2. αρμοδιότητα της Υπηρεσίας μας για την ακύρωση του φύλλου ελέγχου (άλλως τροποποίηση καθ' ο μέρος με αφορά).

3. έλλειψη νομίμου τίτλου.

4. ένσταση παραγραφής του διορθωτικού φύλλου ελέγχου για το οικονομικό έτος 2009 (χρήση από 01.01.2008 έως 31.12.2008).

5. πρόσωπο μη υπέχον ευθύνη κατά το νόμο για το φορολογικό έτος 2010 (χρήση 01.01.2009 έως 31.12.2009) και φορολογικό έτος 2011 (χρήση 01.01.2010 έως 31.12.2010) υπέρβαση εξουσίας – διακριτική σε βάρος μου μεταχείριση από τη Διοίκηση.

6. ανυπαρξία υποχρέωσης καταβολής φόρων τόκων ομολογιακού δανείου/πλημμελής σύνταξη φύλλου ελέγχου/αυθαίρετη υπαγωγή ομολογιακών δανείων σε άλλες διατάξεις.

7. έλλειψη νόμιμης βάσης/αντίθεση νόμου για το φορολογικό έτος 2008 (χρήση από 01.01.2007 έως 31.12.2007)

8. νομική πλημμέλεια ένεκα ασυμβατότητας προς την ΕΣΔΑ, λόγω παραβίασης του δικαιώματος στη περιουσία (άρθρο 11^{ου} Π.Π. Ε.Σ.Δ.Α.)

Επειδή, οι διατάξεις του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013), ορίζουν, ότι:

Άρθρο 63. Ειδική Διοικητική Διαδικασία -Ενδικοφανής προσφυγή

§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.

§8. Κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας. Για την αναστολή, λόγω άσκησης προσφυγής, ισχύουν ανάλογα οι διατάξεις της παραγράφου 3 του παρόντος άρθρου. Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη.

Άρθρο 50. Αλληλέγγυα ευθύνη

§1. Τα πρόσωπα που είναι πρόεδροι, διευθυντές, διαχειριστές, διευθύνοντες σύμβουλοι, εντεταλμένοι στη διοίκηση και εκκαθαριστές των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων κατά το χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσής τους, ευθύνονται προσωπικά και αλληλέγγυα για την πληρωμή του φόρου τόκων και προστίμων που οφείλονται από αυτά τα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες καθώς και του φόρου που παρακρατείται, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους.

§7. Πρόσωπα ευθυνόμενα για την καταβολή φόρου εκ μέρους του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας σύμφωνα με το παρόν άρθρο δύνανται να ασκήσουν έναντι της Φορολογικής Διοίκησης, παράλληλα με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα, οποιοδήποτε δικαίωμα θα είχε στη διάθεσή του το νομικό πρόσωπο ή η νομική οντότητα.

Επειδή, η εταιρεία με την επωνυμία **με ΑΦΜ**”, στην οποία διενεργήθηκε ο φορολογικός έλεγχος, έχει κηρυχθεί σε κατάσταση πτώχευσης, σύμφωνα με την υπ’αριθμ. Απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου, και έχει ορισθεί ως σύνδικος πτώχευσης ο κ.

Επειδή, όλες οι εκδοθείσες και μεταξύ αυτών, οι προσβαλλόμενες πράξεις, έχουν κοινοποιηθεί νομίμως στον σύνδικο πτώχευσης, στις, και επ’ αυτών έχει ασκηθεί νομίμως η υπ’αριθμ. ενδικοφανής προσφυγή.

Επειδή, ο προσφεύγων κ., δεν εκπροσωπεί την εταιρεία κατά το στάδιο της πτώχευσης, και δεν κοινοποιήθηκαν στον ίδιο οι προσβαλλόμενες πράξεις.

Επειδή, η μη απόδοση στον προσφεύγοντα της ιδιότητας του αλληλεγγύως υπευθύνου κατά το στάδιο του καταλογισμού των επίδικων φόρων με αντίστοιχη αναγραφή στις πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου επί τόκων ομολογιακών δανείων, καθιστά απαράδεκτη την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής από τον προσφεύγοντα ατομικά και μόνο κατά των πράξεων αυτών, λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος αφού οι πράξεις αυτές δεν καταλογίζουν φόρο με υπόχρεο αυτόν, όπως προκύπτει από το συνδυασμό των διατάξεων της παρ. 1 του άρθρου 63 και της παρ. 7 του άρθρου 50 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ΚΦΔ – Ν. 4174/2013).

Επειδή, δεν έχουν βεβαιωθεί στο όνομα του προσφεύγοντος χρέη τα οποία αφορούν την εταιρεία με την επωνυμία **με ΑΦΜ**”, στην οποία ήταν Διευθύνων Σύμβουλος κατά την περίοδο 01.01.2007 έως 06.12.2008, ως προκύπτει από το σύστημα TAXIS της Γ.Γ.Π.Σ. του Υπουργείου Οικονομικών.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 73 του Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (ν.δ. 356/1974) «η προ της ενάρξεως της εκτέλεσως ανακοπή του οφειλέτου ασκείται : α) κατά της εκδοθείσης ατομικής ειδοποίησης ... ».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 217 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας «Ανακοπή χωρεί κατά κάθε πράξης που εκδίδεται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης και, ιδίως, κατά: α) της πράξης της ταμειακής θεβαίωσης του εσόδου, β) της κατασχετήριας έκθεσης, γ) του προγράμματος πλειστηριασμού, δ) της έκθεσης πλειστηριασμού και ε) του πίνακα κατάταξης».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, συνάγεται σαφώς ότι σκοπός της θέσπισης της διαδικασίας της ενδικοφανούς προσφυγής είναι μεταξύ άλλων η λειτουργία ενός σταδίου προελέγχου για εκείνες τις υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής, κατά συνέπεια, 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 επ. Κ.Δ.Δ.).

Επειδή, εξάλλου, η δυνατότητα άσκησης 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 αναφερόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή, περαιτέρω, στις διατάξεις του άρθρου 47 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας και της υπ’ αριθμ. ΠΟΛ. 1280/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, προβλέπεται ότι η ατομική ειδοποίηση κοινοποιείται στον υπόχρεο, οφειλέτη ή συνυπόχρεο πρόσωπο πριν από τη διενέργεια οποιασδήποτε πράξης εκτέλεσης, σε περίπτωση μη καταβολής ληξιπρόθεσμων οφειλών. Κατά συνέπεια, η ατομική ειδοποίηση αποσκοπεί στο να γνωστοποιηθεί στον οφειλέτη το χρέος, η αιτία του και ο τρόπος πληρωμής του, καθώς και ο όρος ότι εφόσον ο φορολογούμενος δεν προβεί σε εξόφληση εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της ατομικής ειδοποίησης, η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε διαδικασία αναγκαστικής είσπραξης των ποσών που αναφέρονται σε αυτή.

Επειδή, στην εξεταζόμενη υπόθεση, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι **απαράδεκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή**, επειδή η εκ τούτης αναφερόμενη διαφορά ανάγεται στο στάδιο της διοικητικής εκτέλεσης (βλ. Σ.τ.Ε. 2999/2013, 1566/2012).

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του "....." με ΑΦΜ, ως απαραδέκτως υποβληθείσα.

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

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

**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 .