



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Θεσσαλονίκη, 21.11.2016

Αριθμός απόφασης: 1406

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313-333245
ΦΑΞ : 2313-333258

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

- α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
- β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του Ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).
- γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».
- δ. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».
- ε. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».
- στ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/4-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/8-4-2014 απόφασης του Γ.Γ.Δ. Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».

ζ. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ. Α1006534ΕΞ2014 (ΦΕΚ Β'165/19-1-2015) Απόφασης της Γ.Γ.Δ. Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

η. Της με αριθμό Δ.ΟΡΓ.Α Απόφασης του Γ.Γ. της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 2562/19-08-2016) με θέμα «Τροποποίηση της με αριθμό Δ6Α1058824ΕΞ2014/08-04-2014 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Δ.Ε.Δ. και Εσωτερικού Ελέγχου της Γ.Γ.Δ.Ε.».

θ. Της αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366/ΕΞ2016/30-8-2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1-9-2016) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

ι. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

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

3. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. οικονομικού έτους 2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθ οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. οικονομικού έτους 2012, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. οικονομικού έτους 2012 επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα φόρος ποσού 108.228,12 €, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού 111.612,24 €, πλέον εισφορά αλληλεγγύης 10.508,31 € λόγω προσαύξησης περιουσίας που προέρχεται από άγνωστη ή μη διαρκή ή μη σταθερή πηγή ή αιτία ύψους 250.000,00 €.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξεως προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Με την με αριθμό/2013 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου, που δημοσιεύτηκε την2013 κηρύχθηκε σε κατάσταση πτώχευσης.
- Την2016 του κοινοποιήθηκε η με αριθμό Ατομική Ειδοποίηση ληξιπρόθεσμων χρεών του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., με την οποία καλείται να εξοφλήσει το ποσό των 230.348,67 €, την αιτία ωστόσο της ως άνω οφειλής του αγνοούσε πλήρως.
 - Μόλις την2016 έλαβε για πρώτη φορά γνώση ότι εκδόθηκε σε βάρος του η με αριθμό οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Η ως άνω πράξη ουδέποτε του κοινοποιήθηκε και αγνοούσε πλήρως την έκδοσή της πριν την2016. Ταυτόχρονα πληροφορήθηκε ότι δεν έγινε καμία πράξη προσβολής της.
 - Επειδή, όταν έλαβε γνώση της με αριθμό οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., που εκδόθηκε σε βάρος του, δεν είχε κατατεθεί η προβλεπόμενη στο άρθρο 63 παρ. 1 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ενδικοφανής προσφυγή κατά της ως άνω καταλογιστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, σε μία προσπάθεια προάσπισης των δικαιωμάτων του και ενόψει της ανεπανόρθωτης βλάβης και του επικείμενου κινδύνου που του προκαλείται με την ως άνω καταλογιστική πράξη, προσφεύγει με την παρούσα, σε βάρος της προσβαλλόμενης οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, στην άσκηση της οποίας νομιμοποιείται βάσει του άρθρου 20 παρ. 1 του Συντάγματος, του άρθρου 6 παρ. 1 της ΕΣΔΑ και βάσει του άρθρου 24 παρ. 4 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.
- 2) Παράβαση του άρθρου 25 του πτωχευτικού κώδικα. Αυτοδίκαιη αναστολή των ατομικών καταδιωκτικών μέτρων των πιστωτών.
- 3) Το επίμαχο με αριθμό/.....2009 προσύμφωνο, με βάση το οποίο του καταλογίστηκε αυτό το υπέρογκο ποσό φόρου ύψους 230.348,67 €, ακυρώθηκε με τη με αριθμό/2012 πράξη, και ήδη από το έτος 2011, κατά το οποίο του καταλογίζουν το ως άνω ποσό φόρου εισοδήματος υπέγραψε με τους αγοραστές ιδιωτικό συμφωνητικό με το οποίο ανέλαβε την υποχρέωση να τους επιστρέψει το συνολικό ποσό των 250.000,00 €. Συνεπώς, καθίσταται προφανές ότι από τη στιγμή που κλήθηκε ήδη από το έτος 2011 να επιστρέψει το ως άνω ποσό των 250.000,00 €, ότι δηλαδή από τη στιγμή που δημιουργήθηκε με βάση τα παραπάνω γεγονότα ισόποσο χρέος του, δεν είναι δυνατόν να θεωρείται εισόδημά του.
- 4) Εσφαλμένη εφαρμογή νομοθετικής διάταξης. Ο φόρος εισοδήματος πρέπει να υπολογιστεί βάσει του άρθρου 34 Ν. 2238/1994 και όχι με βάση το άρθρο 48 παρ. 3 του Ν. 2238/1994.

- 5) Το ποσό πρόσθετων φόρων που επιδικάστηκε παραβιάζει την αρχή της αναλογικότητας, καθώς και την αρχή της αναδρομικής εφαρμογής των μεταγενέστερων ευμενέστερων διατάξεων.

Ως προς τον πρώτο ισχυρισμό του προσφεύγοντα

Επειδή, όπως προκύπτει από την οικεία έκθεση μερικού ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. σύμφωνα με την υπ' αριθ./.....2015 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου, η δικηγόρος έχει οριστεί ως σύνδικος πτώχευσης του προσφεύγοντος.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17 του ν. 3588/2007 ορίζεται ότι: «1. Ο οφειλέτης από την κήρυξη της πτώχευσης στερείται αυτοδικαίως της διοίκησης (διαχείρισης και διάθεσης) της περιουσίας του (πτωχευτική απαλλοτρίωση), την οποία ασκεί μόνος ο σύνδικος. Μετά την κήρυξη της πτώχευσης, πράξεις διαχείρισης ή διάθεσης στοιχείων της πτωχευτικής περιουσίας από τον οφειλέτη ή προς αυτόν, χωρίς τη σύμπραξη του συνδίκου, είναι ανενεργείς και απαγορεύεται να καταχωρηθούν σε δημόσια βιβλία οποιασδήποτε φύσεως, χωρίς τη γραπτή έγκριση του συνδίκου.

2. Με την επιφύλαξη ειδικών ρυθμίσεων, αν ο οφειλέτης διέθεσε περιουσιακά στοιχεία κατά την ημέρα κήρυξης της πτώχευσης, τεκμαίρεται ότι η διάθεση έγινε μετά την κήρυξη.

3. Η πτωχευτική απαλλοτρίωση αίρεται σε όσες περιπτώσεις ο παρών κώδικας προβλέπει.

4. Ο οφειλέτης δεν νομιμοποιείται μετά την κήρυξη της πτώχευσης σε δίκες που αφορούν την πτωχευτική περιουσία. Μόνο σε περίπτωση κατεπείγοντος και αδράνειας του συνδίκου νομιμοποιείται, κατ' εξαίρεση, στη λήψη των αναγκαίων μέτρων για την προστασία της πτωχευτικής περιουσίας. Σε κάθε περίπτωση, ο οφειλέτης έχει το δικαίωμα να παρεμβαίνει προσθέτως στις δίκες που διεξάγει ο σύνδικος.»

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1126/06.09.2010 με θέμα «Δικαίωμα ή μη άσκησης προσφυγής και υποβολής πρότασης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς από πτωχό» ορίζεται ότι: «Σχετικά με το παραπάνω θέμα, σας γνωρίζουμε ότι εκδόθηκε η αριθ. 302/2009 γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (Ολομέλεια Διακοπών), με την οποία έγινε δεκτό:

α) Ομόφωνα, ότι μετά την κήρυξη της πτώχευσης δικαίωμα άσκησης προσφυγής και υποβολής πρότασης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς (διοικητικός ή δικαστικός συμβιβασμός) έχει μόνο ο σύνδικος της πτώχευσης.

β) Κατά πλειοψηφία, ότι σε περίπτωση κατεπείγοντος και αδράνειας του συνδίκου της πτώχευσης, ο πτωχός νομιμοποιείται, κατ' εξαίρεση, στη λήψη των αναγκαίων μέτρων για την προστασία της πτωχευτικής περιουσίας και των συμφερόντων του, ασκώντας προσφυγή κατά των πράξεων της φορολογικής αρχής ή υποβάλλοντας πρόταση διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.»

Επειδή, από την κήρυξη της πτωχεύσεως, ο πτωχεύσας, στις δίκες που αφορούν την πτωχευτική περιουσία, δεν νομιμοποιείται ενεργητικά και παθητικά, εκπροσωπείται δε από τον

σύνδικο. Η ρύθμιση αυτή δεν αντίκειται στα άρθρα 20 παρ. 1 του Συντάγματος και 6 παρ. 1 της Ε.Σ.Δ.Α. (ΣτΕ 1375/2013, 1376/2013).

Επειδή, δεν υπάρχει αδράνεια του συνδίκου, όταν ο σύνδικος έχει πλήρη γνώση της υποθέσεως και χειρίζεται αυτή κατά την κρίση του, συμφώνως με την εξουσία διοικήσεως και διαχειρίσεως της πτωχευτικής περιουσίας, την οποία του παρέχει ο πτωχευτικός νόμος, οπότε δεν είναι δυνατή η υποκατάσταση αυτού από τον πτωχό, ο οποίος στην περίπτωση αυτή, που κρίνει ότι ο σύνδικος παραβαίνει τα καθήκοντά του, έχει δικαίωμα να ζητήσει την αντικατάσταση τούτου από το αρμόδιο όργανο, αλλά και σχετική αποζημίωση από αυτόν, εφόσον συντρέχουν οι νομικές προϋποθέσεις αυτής (Περιοδικό Δίκη, Ιούνιος, Κ. – Έλλειψη νομιμοποίησης πτωχευμένου εμπόρου - Εφετείο Αθηνών 8155/2003, 3072/1994).

Επειδή, ο προσφεύγων δεν αποδεικνύει αδράνεια του συνδίκου πτώχευσης.

Επειδή, 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.

Επειδή, η προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος κοινοποιήθηκε νόμιμα, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013, στον σύνδικο πτώχευσης, την/04/2016.

Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα την/06/2016, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξεως, και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθ. ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ:, ως απαράδεκτη.

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

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
α. α.

ΜΑΒΙΝΙΔΟΥ ΚΥΡΑΤΣΑ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).