



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604529
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 01/09/2016

Αριθμός απόφασης: 2828

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

δ. 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.

ε. 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 υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 29/03/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του ..., ΑΦΜ, κατοίκου Ν ΣΜΥΡΝΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός, κατά των: α) τεκμαιρόμενης σιωπηρής αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης επί της με αριθμ. πρωτ./30-12-2015 αίτησης περί τροποποίησης -νέας εκκαθάρισης του φόρου εισοδήματος οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011 και β) υπ' αριθμ. πρωτ./28-01-2015 απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης επί της με αριθμ. πρωτ.

...../23-12-2014 αίτησης περί νέας εκκαθάρισης φόρου εισοδήματος των οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας.

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

Επί της από 29/03/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του ..., η οποία κατατέθηκε: α) **εμπρόθεσμα** κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης επί της με αριθμ. πρωτ./30-12-2015 αίτησης περί τροποποίησης -νέας εκκαθάρισης του φόρου εισοδήματος οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011 και β) **εκπρόθεσμα** κατά της υπ' αριθμ. πρωτ./28-01-2015. απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης επί της με αριθμ. πρωτ./23-12-2014 αίτησης περί νέας εκκαθάρισης φόρου εισοδήματος οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011 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 τη με αριθμ. πρωτ./28-01-2015 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης επί της υπ' αριθμ. πρωτ. .../23-12-2014 αίτησης του προσφεύγοντος, δεν έγινε δεκτό το αίτημά του περί διενέργειας νέας εκκαθάρισης φόρου εισοδήματος των οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011 με βάση τις από 23/10/2014 τροποποιητικές/ανακλητικές δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, των οικείων οικονομικών ετών.

Οι ως άνω τροποποιητικές/ανακλητικές δηλώσεις αφορούν τη μείωση των δηλωθέντων (με τις αρχικές δηλώσεις) φορολογητέων εισοδημάτων οικονομικών ετών 2009, 2010 και 2011 κατά τα ποσά της πάγιας μηνιαίας αποζημίωσης για δημιουργία και ενημέρωση βιβλιοθήκης και για συμμετοχή σε συνέδρια, ύψους 2.685,83 €, 2.685,83 € και 2.253,20 € αντιστοίχως, ως μη υποκείμενα σε φορολογία.

Τα εν λόγω ποσά χορηγήθηκαν στον προσφεύγοντα ως μέλους ΔΕΠ του Εθνικού και Καποδιστριακού Πανεπιστημίου Αθηνών (όπως προκύπτει από τις σχετικές βεβαιώσεις του τμήματος μισθοδοσίας της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών, στις οποίες εμφανίζονται τα καθαρά ποσά, μετά την αφαίρεση των νόμιμων κρατήσεων, πλην της βεβαίωσης του οικονομικού έτους 2009 στην οποία περιλαμβάνεται το ακαθάριστο ποσό).

Συγκεκριμένα, με την υπ' αριθμ. .../28-01-2015 προσβαλλόμενη πράξη, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης απέρριψε τις ανακλητικές/ τροποποιητικές δηλώσεις του προσφεύγοντος, καθόσον αυτές υποβλήθηκαν στις 23/10/2014, ενώ η ανάκληση ενεργείται με την υποβολή δηλώσεων μέσα στο οικείο οικονομικό έτος.

Κατά της ως άνω απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης ο προσφεύγων δεν υπέβαλε ενδικοφανή προσφυγή.

Στη συνέχεια ο προσφεύγων υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης την με αριθμ. πρωτ./30-12-2015 αίτηση περί ανάκλησης της υπ' αριθμ. .../28-01-2015 απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης, επικαλούμενος την υπ' αριθμ. 29/2014 απόφαση της Ολομέλειας του ΣτΕ, αιτούμενος την επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου των οικονομικών ετών 2009, 2010 και 2011 κατόπιν νέας εκκαθάρισης σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ./23-12-2014 αίτημά του, την οποία ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης απέρριψε σιωπηρά.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την αποδοχή της με αριθμ. πρωτ./30-12-2015 αίτησης περί ανάκλησης της υπ' αριθμ./28-01-2015 απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης, την ακύρωση της τεκμαιρόμενης σιωπηρής αρνητικής απάντησης της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης επί της προαναφερόμενης αίτησης, την ακύρωση της υπ' αριθμ./28-01-2015 απορριπτικής απάντησης της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης, την αποδοχή της υπ' αριθμ. πρωτ./23-12-2014 αίτησής του, την ακύρωση των εκκαθαριστικών σημειωμάτων φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2009, 2010 και 2011, την νέα εκκαθάριση του φόρου εισοδήματος των εν λόγω οικονομικών ετών και την επιστροφή εντόκως του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Εκ πλάνης συμπεριέλαβε τα ως άνω ποσά ως φορολογητέο εισόδημα.

2) Με την αριθμ. πρωτ. ανακλητική δήλωση ανακάλεσε τις δηλώσεις των οικονομικών ετών 2009, 2010 και 2011. Επί της ως άνω ανάκλησης η Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης εξέδωσε την αριθμ. πρωτ. αρνητική απάντηση, εναντίον της οποίας εκ παραδρομής δεν κατέθεσε ενδικοφανή προσφυγή με αποτέλεσμα να παρέλθη η σχετική προθεσμία. Όμως όπως κατ' επανάληψη κρίθηκε από την νομολογία του ΣτΕ (ΣτΕ Ολ. 2177/2004, 459/2011, ΣτΕ 3745/2013, 19/2015) ότι όταν με απόφαση του ΣτΕ κρίνεται επί όμοιας υποθέσεως ανίσχυρη και αντίθετη προς το Σύνταγμα διάταξη νόμου ή κανονιστική πράξη, δημιουργείται νέα, αυτοτελής υποχρέωση ανάκλησης των ομοίων πράξεων που εκδόθηκαν και εδράζονται στην ακυρωθείσα διάταξη, εφ' όσον εντός ευλόγου χρόνου υποβληθεί σχετικό αίτημα του ενδιαφερομένου και τούτο ασχέτως του αν οι όμοιες αυτές πράξεις δεν προσεβλήθηκαν ή προσεβλήθηκαν ανεπιτυχώς ενώπιον των αρμοδίων Δικαστηρίων.

3) Η πάγια αποζημίωση για δημιουργία και ενημέρωση βιβλιοθήκης και για συμμετοχή σε συνέδρια προορίζεται για την κάλυψη πραγματικών δαπανών των καθηγητών ΑΕΙ κατά την άσκηση των καθηκόντων τους για την προαγωγή της επιστήμης, της έρευνας και της διδασκαλίας στο χώρο των Εκπαιδευτικών Ιδρυμάτων της χώρας. (ΟλΣτΕ 29/2014).

4) Η παραγραφή της αξιώσεως επιστροφής φόρου δεν αρχίζει πριν υποβληθεί από τον φορολογούμενο σχετικό αίτημα με ανακλητική δήλωση προς τη φορολογική αρχή και αυτό γίνει αποδεκτό. Χρόνος δε υποβολής του σχετικού αιτήματος είναι η πενταετία.

5) Η ενδικοφανής προσφυγή εξετάζεται στη ουσία της αφού ο χαρακτήρας αυτής ως ενδικοφανούς συνεπάγεται την έρευνα όλων των θεμάτων που θα ερευνούσε το αρμόδιο Διοικητικό Δικαστήριο.

1) Ως προς την προσβαλλόμενη με αριθμ. πρωτ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης

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 ο προσφεύγων έλαβε γνώση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης τουλάχιστον την 30/12/2015, όπως προκύπτει από την με αριθμ. πρωτ./30-12-2015 αίτησή του προς την Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης στην οποία αναφέρει ότι: «*Επί της υπ'αριθμ..... /28-01-2015 απορριπτικής απαντήσεως της Υμετέρας Δ.Ο.Υ. εκ παραδρομής δεν κατέθεσα ούτε ενδικοφανή προσφυγή αλλά ούτε και προσφυγή στο αρμόδιο Διοικητικό Πρωτοδικείο, ήδη δε παρήλθε η σχετική προθεσμία*»

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα την 11/04/2016 ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

2) Ως προς την τεκμαιρόμενη σιωπηρή αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης επί της με αριθμ. πρωτ./30-12-2015 τροποποιητικής δήλωσης/αίτησης φόρου εισοδήματος οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011.

Επειδή προσφεύγων κατέθεσε στην Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης την υπ'αριθμ. πρωτ./23-12-2014 αίτηση, περί διενέργειας νέας εκκαθάρισης φόρου εισοδήματος των οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011 με βάση τις από 23/10/2014 τροποποιητικές/ανακλητικές δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, των οικείων οικονομικών ετών.

Οι ως άνω τροποποιητικές/ανακλητικές δηλώσεις αφορούσαν τη μείωση των δηλωθέντων (με τις αρχικές δηλώσεις) φορολογητέων εισοδημάτων οικονομικών ετών 2009, 2010 και 2011 κατά τα ποσά της πάγιας μηνιαίας αποζημίωσης για δημιουργία και ενημέρωση βιβλιοθήκης και για συμμετοχή σε συνέδρια, ύψους 2.685,83 €, 2.685,83 € και 2.253,20 € αντιστοίχως, ως μη υποκείμενα σε φορολογία.

Επειδή με την υπ' αριθμ./28-01-2015 απάντηση, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης απέρριψε τις ανακλητικές/ τροποποιητικές δηλώσεις του προσφεύγοντος, με την αιτιολογία ότι αυτές υποβλήθηκαν στις 23/10/2014, ενώ η ανάκληση ενεργείται με την υποβολή δηλώσεων μέσα στο οικείο οικονομικό έτος.

Επειδή κατά της ως άνω απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης ο προσφεύγων δεν υπέβαλε ενδικοφανή προσφυγή, όπως αυτό προκύπτει από την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή στην οποία αναφέρει ότι: «.....εκ παραδρομής δεν κατέθεσα ούτε ενδικοφανή προσφυγή ούτε προσφυγή στο αρμόδιο Διοικητικό Πρωτοδικείο, με αποτέλεσμα να παρέλθει η σχετική προθεσμία.»

Επειδή ο προσφεύγων υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης, την με αριθμ. πρωτ./30-12-2015 αίτηση περί ανάκλησης της υπ' αριθμ./28-01-2015 απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης, επικαλούμενος την υπ' αριθμ. 29/2014 απόφαση της Ολομέλειας του ΣΤΕ, αιτούμενος την επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου των οικονομικών ετών 2009, 2010 και 2011 κατόπιν νέας εκκαθάρισης σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ./23-12-2014 αίτημά του.

Την ως άνω αίτηση του προσφεύγοντος ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης απέρριψε σιωπηρά.

Επειδή ο προσφεύγων με την υπ' αριθμ. πρωτ./30-12-2015 αίτησή του, κατά βάση αιτήθηκε επί θέματος ομοίου με την υπ' αριθμ. πρωτ./23-12-2014 αίτηση, ήτοι περί διενέργειας νέας εκκαθάρισης φόρου εισοδήματος των οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011 με βάση τις από 23/10/2014 τροποποιητικές/ανακλητικές δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, των οικείων οικονομικών ετών. Στο από 23-12-2014 αίτημα ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης είχε απαντήσει με το υπ' αριθμ./28-01-2015 έγγραφό του. Επομένως και με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή το αίτημα του προσφεύγοντος επαναλαμβάνεται κατά τρόπο καταχρηστικό.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθμ./11-04-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του του ..., ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3 α/α**

ΠΑΠΟΥΤΣΑΚΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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).