



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών
Αυτοτελές Τμήμα Επανεξέτασης
Ταχ. δ/ση: Εγνατία 45, Τ.Κ.: 546 30 – Θεσσαλονίκη
Αριθ. τηλ.: 2310554268
Αριθ. fax: 2313333258

Αριθμός Απόφασης: 731/1-7-2016

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 πδ 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 Γενικού Γραμματέα Δημοσίων 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.Α 1006534ΕΞ2014 (ΦΕΚ Β' 165/19-1-2015) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1052867ΕΞ2015/21-4-2015 (ΦΕΚ Β' 815/7-5-2015) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1035074 ΕΞ2016/3-3-2016 (ΦΕΚ Β' 748/21-3-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

θ. 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 με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης «.....» ΑΦΜ, κατά της υπ' αρ. απόφασης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης.
4. Την υπ' αρ. απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος επανεξέτασης της υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής της επιχείρησης με ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα 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 την υπ' αρ. πρωτ. **απόφαση** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης απορρίφθηκε η με αριθμ. πρωτ. αίτηση θεραπείας της προσφεύγουσας επιχείρησης, περί ανάκλησης της υπ' αρ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2007, καθώς και της υπ' αρ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2006, οι οποίες εκδόθηκαν στα πλαίσια τακτικού ελέγχου που διενεργήθηκε στην επιχείρηση, δυνάμει της υπ' αρ. εντολής ελέγχου (σε συνέχεια της υπ' εντολής).

Με την εν λόγω απόφασή της η Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης απορρίπτει το αίτημα της προσφεύγουσας επιχείρησης, γνωστοποιώντας τις διατάξεις του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 περί της ειδικής διοικητικής διαδικασίας, που πρέπει να ακολουθείται (άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής) στις περιπτώσεις που ο υπόχρεος αμφισβητεί τις πράξεις της διοίκησης.

Η προσφεύγουσα επιχείρηση, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει αυτή δεκτή, να επανεξετασθεί και να ακυρωθεί η υπ' αρ. πρωτ. απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης, με σκοπό να ακυρωθούν οι υπ' αρ. & οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος και Φ.Π.Α. αντίστοιχα, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- α. Το δικαίωμα της Διοίκησης προς κοινοποίηση φύλλου ελέγχου έχει υποπέσει στην παραγραφή.**
- β. Οι εκδοθείσες πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού είναι παράνομες, διότι εκδόθηκαν κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας διενέργειας φορολογικού ελέγχου, όπως προβλέπεται σύμφωνα με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1037/2005.**
- γ. Μη νόμιμη κοινοποίηση των πράξεων κατά παράβαση του άρθρου 5 του Ν. 4174/13.**

δ. Μη ορθή εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 30 του Ν. 2238/94.

ε. Οι εκδοθείσες πράξεις θα πρέπει να ακυρωθούν, λόγω μη αναγνώρισης των φορολογητέων εισροών της χρήσης.

- **Επειδή**, με τις διατάξεις του άρθ. 63 του ν. 4174/2013 και των εκδοθεισών κατ' εφαρμογή αυτών ΠΟΛ 1002/31.12.2013 & 1069/4-3-2014 αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων προβλέπεται ότι ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 1/1/2014 και εφεξής σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 του Ν. 4174/2013) οφείλει, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας. Περαιτέρω σύμφωνα με την παραγράφου 1 του ίδιου άρθρου σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της ΠΟΛ.1002/31-12-2013 η ενδικοφανής προσφυγή κατά πράξεων των φορολογικών αρχών και το αίτημα αναστολής καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού των πράξεων αυτών υποβάλλονται **εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών** που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης /ή τη συντέλεση της παράλειψης (επί σιωπηρής αρνητικής απόρριψης).
- **Επειδή**, στην παρ. 6 του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ορίζεται ότι σε κάθε περίπτωση η απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών πρέπει να περιέχει τουλάχιστον την οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου, το καταλογιζόμενο ποσό και την προθεσμία καταβολής αυτού.
- **Επειδή**, από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι η επανεξέταση των πράξεων της διοίκησης στο στάδιο της ενδικοφανούς προσφυγής καταλαμβάνει μόνο τις περιπτώσεις αμφισβήτησης **εκτελεστών ατομικών διοικητικών πράξεων ή παραλήψεων εκ των οποίων δημιουργούνται διοικητικές διαφορές ουσίας,** που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου).
- **Επειδή**, η εκτελεστότητα της διοικητικής πράξης συνίσταται στο ότι η συμπεριφορά που καθορίζει (ενέργεια ή παράλειψη), και γενικότερα η ρύθμιση την οποία θεσπίζει, **είναι υποχρεωτική από την έκδοσή της** (ΣΤΕ 1717/1988) χωρίς άλλο, δηλαδή χωρίς να χρειάζεται άλλη διαδικασία και ειδικότερα προηγούμενη δικαστική απόφαση. Το χαρακτηριστικό αυτό της διοικητικής πράξης είναι συνέπεια του ότι **με αυτή θεσπίζεται μονομερώς ένας κανόνας δικαίου.**
- **Επειδή**, κατά πάγια νομολογία η επί της προσφυγής αυτής εκδιδόμενη πράξη έχει εκτελεστό χαρακτήρα μόνον **αν εκδοθεί ύστερα από νέα έρευνα επί του πραγματικού της υποθέσεως** και την υποβολή νέων ουσιαστών στοιχείων, και **όχι επί νομικών ζητημάτων**, οπότε έχει

βεβαιωτικό χαρακτήρα. Περίπτωση νομικής μόνο επανεξετάσεως αποτελεί και η διοικητική πράξη που εκδίδεται χωρίς νέα έρευνα της ουσίας της υπόθεσης. (Σ.τ.Ε. 430/2011,611/2002, 3372/1999).

- **Επειδή**, από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η με αρ. πρωτ. **απόφαση** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης με την οποία απορρίφθηκε η αίτηση θεραπείας (αρ. πρωτ.) της προσφεύγουσας επιχείρησης, στερείται εκτελεστότητας, δεδομένου ότι αποτελεί έγγραφη απάντηση πληροφοριακού χαρακτήρα, επισημαίνοντας και επαναλαμβάνοντας στην προσφεύγουσα κάτι που είναι ήδη γνωστό από το κείμενο της νομοθεσίας. Η Δ.Ο.Υ. δεν εισήλθε στην ουσία της υπόθεσης, παρά παρέθεσε στην προσφεύγουσα το ισχύον νομικό πλαίσιο. Κατ' επέκταση η προσβαλλόμενη απάντηση δεν παράγει έννομα αποτελέσματα έναντι της προσφεύγουσας εταιρίας με τη δημιουργία, τροποποίηση ή κατάργηση δικαιώματος και ως εκ τούτου προσβάλλεται απαράδεκτως.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη ως απαράδεκτης της με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης, «.....» ΑΦΜ, κατά της με αριθμ. πρωτ. **απόφασης** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης. Η εν λόγω απόφαση συνιστά μη εκτελεστή διοικητική πράξη της αρχής που την εξέδωσε, επειδή αυτή δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, καθώς δεν έχει το χαρακτήρα διοικητικής πράξης με την έννοια ότι η εκ τούτης αναφερόμενη διαφορά δεν αφορά στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με την νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην προσφεύγουσα επιχείρηση.

Ακριβές αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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 Διεύθυνσή μας εντός είκοσι (20) ημερών από την λήξη της προθεσμίας για την άσκησης της (άρθρο 126 Ν.2717/1999).

