



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα, 29/02/2016

Αριθμός απόφασης: 642

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, ως κοινωνός της κοινωνίας «.....» με ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της **υπ'αριθμ..... απάντησης** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της απόαίτησης της προσφεύγουσας, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την **υπ'αριθμ..... απάντηση** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της απόαίτησης της προσφεύγουσας, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την από ../2016 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, ως κοινωνός της κοινωνίας «.....» 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την **υπ'αριθμ.....** απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της από αίτησης της προσφεύγουσας ως κοινωνού της κοινωνίας «.....» με θέμα τη ρύθμιση χρεών βάσει του ν.4321/2015 ληξιπρόθεσμων οφειλών, με δυνατότητα ρύθμισης των οφειλών της κοινωνίας κατά το ποσοστό που της αναλογεί ως κοινωνού με ποσοστό συμμετοχής 30%, γνωστοποιήθηκε στην προσφεύγουσα ότι σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.10 του άρθρου 4 του ν.1882/1990 και της ΠΟΛ 1103/12-10-2004, τα μέλη των κοινοπραξιών, κοινωνιών και αστικών εταιρειών, που ασκούν επιχείρηση, ευθύνονται αλληλέγγυα και σε ολόκληρο για τις κύριες και πρόσθετες οφειλές από φόρους, τέλη, εισφορές και πρόστιμα για φορολογικές παραβάσεις γενικά που αφορούν τις συγκεκριμένες εταιρείες και είναι βεβαιωμένες στο όνομά τους και κατά συνέπεια θα πρέπει να φροντίσει για την τακτοποίηση των ληξιπρόθεσμων οφειλών της.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά, να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή, να ακυρωθεί ή να μεταρρυθμιστεί η υπ'αριθμ..... απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της από αίτησής της, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς :

- Παραβίαση της αρχής νομιμότητας της επιβολής του φόρου καθόσον έχει επιβληθεί φόρος ως μέλος της κοινωνίας για το σύνολο των ληξιπρόθεσμων οφειλών αυτής σε ποσοστό 100% και όχι στο ποσοστό συμμετοχής της 30% ως μέλος της κοινωνίας.
- Η ατομική διοικητική πράξη απόρριψης της αίτησής της είναι απαράδεκτη ως ανατιολόγητη , αντίκειται στις θεμελιώδεις αρχές δικαίου και συνεπώς καθίσταται ακυρωτέα.
- Παραβίαση της αρχής νομιμότητας εκδόσεως των ατομικών διοικητικών πράξεων κατά το λειτουργικό κριτήριο (αν)αρμοδιότητας του διοικητικού οργάνου.
- Παραβίαση της αρχής νομιμότητας εκδόσεως των ατομικών διοικητικών πράξεων όσον αφορά την άσκηση του δικαιώματος ακρόασεως του διοικούμενου.
- Παραβίαση της αρχής αναλογικότητας του νόμου ως προς τον επιδιωκόμενο σκοπό του νόμου.
- Οι διατάξεις του ν.4321/2015 αντίκεινται στην θεμελιώδη αρχή του κράτους δικαίου καθόσον για να υπαχθούν στη ρύθμιση οφειλές των οποίων οι υποθέσεις εκκρεμούν ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων, απαιτείται ο φορολογούμενος να παραιτηθεί των εκκρεμών δικών.
- Παραβίαση της αρχής βεβαιότητας του φόρου, εξάντληση της φορολογικής υποχρέωσης στο όνομα του κοινωνού.
- Παραβίαση της αρχής ασφάλειας δικαίου, της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης.

- Αρχή αυτοτέλειας των χρήσεων.
- Ύπαρξη περαιώσεως.

Επειδή σύμφωνα με το εδάφιο της παρ.1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει: «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση , ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

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

Επειδή εν προκειμένω η προσφεύγουσα υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ. την από αίτηση με την οποία ζητούσε να υπαχθούν στις ευνοϊκές διατάξεις του ν.4321/2015 και να ρυθμιστούν τα ληξιπρόθεσμα χρέη της κοινωνίας «.....», ΑΦΜ, κατά το ποσοστό που της αναλογεί ως κοινωνού με ποσοστό συμμετοχής 30%. Συγκεκριμένα από το συνολικά οφειλόμενο ,την, για την εν λόγω κοινωνία ποσό φόρου **425.170,59 ευρώ** και από το συνολικό ποσό των προσαυξήσεων **170.450,19 ευρώ** αιτήθηκε δια της εν λόγω αίτησης την επιβάρυνσή της κατά το ιδανικό της μερίδιο ήτοι σε ποσοστό 30% X 425.170,59 ευρώ=127.551,18 ευρώ και στις προσαυξήσεις που της αναλογούν ήτοι 30%X 170.450,19=51.135,06 ευρώ.

Επειδή όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και από το υποσύστημα «ΕΣΟΔΑ» TAXIS οι εν λόγω οφειλές έχουν καταστεί ληξιπρόθεσμες και η αρμόδια Δ.Ο.Υ. έχει προβεί σε λήψη μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στις σχετικές διατάξεις του ν.δ.356/1974 (Κ.Ε.Δ.Ε.).

Επειδή επί της ανωτέρω αιτήσεως ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. απάντησε με το υπ' αριθμ..... έγγραφο προς την προσφεύγουσα. Με το εν λόγω έγγραφο ο Προϊστάμενος αναφέροντας τις σχετικές διατάξεις της παραγρ.10 του άρθρου 4 του ν.1882/1990 και της ΠΟΛ 1103/12-10-2004, γνωστοποίησε στην προσφεύγουσα τα εξής :

« *«Τα μέλη των κοινοπραξιών, κοινωνιών και αστικών εταιρειών, που ασκούν επιχείρηση, ευθύνονται αλληλέγγυα και σε ολόκληρο για τις κύριες και πρόσθετες οφειλές από φόρους, τέλη, εισφορές και πρόστιμα για φορολογικές παραβάσεις γενικά που αφορούν τις συγκεκριμένες εταιρείες και είναι βεβαιωμένες στο όνομά τους».* Κατά συνέπεια, στα πλαίσια των ως άνω, θα πρέπει να φροντίσετε για την τακτοποίηση των ληξιπρόθεσμων οφειλών σας.» .

Επειδή η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη δεν εμπίπτει στα στάδια προσδιορισμού του φόρου και επιπλέον δεν είναι εκτελεστή διοικητική πράξη, αλλά απλή διοικητική πράξη η οποία παρέχει πληροφορίες σχετικά με τις προϋποθέσεις του νόμου για την άσκηση ορισμένης δραστηριότητας(υπαγωγή στη ρύθμιση και συνυπόχρεα πρόσωπα) και διατυπώνει υποδείξεις προς συμμόρφωση στις επιταγές της κείμενης νομοθεσίας(ΣΤΕ 531/1991), δεν επιφέρει καμία απολύτως έννομη συνέπεια στην προσφεύγουσα και ως εκ τούτου στερείται εκτελεστότητας. Συνεπώς η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή είναι απορριπτέα ως απαράδεκτως ασκηθείσα.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσηςκαι με αριθμό πρωτοκόλλου
ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας, ΑΦΜ,ως κοινωνού της
κοινωνίας «.....», ΑΦΜ, ως **απαράδεκτης**.

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ**

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 άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).