



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 16 04 529

ΦΑΞ : 213 16 04 566

Καλλιθέα, 25/09/2015

Αριθμός απόφασης: 3948

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 **03/06/2015** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, **ΑΦΜ:** κατοίκου ΧΙΟΥ, οδός και του «.....», ΑΦΜ, με έδρα στη ΧΙΟ, οδός κατά της με αριθμ./18-05-2015

αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΙΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμ./18-05-2015 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΙΟΥ, επί του με αριθμ./23-03-2015 αίτημα των προσφευγόντων, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΧΙΟΥ.
7. Την από 25/09/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **03/06/2015** και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ:**..... και του «..... », 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 τη με αριθμ. πρωτ./18-05-2015 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΙΟΥ, ενημερώνει τον προσφεύγοντα ότι δεν έγινε δεκτό το με αριθμ. πρωτ./23-03-2015 αίτημά του, περί διαγραφής ποσού κεφαλαίου 5.744,82 ευρώ και των αναλογουσών προσαυξήσεων, από το ποσό της περαίωσης του Ν. 3697/2008, λόγω διπλής βεβαίωσης και καταβολής.

Με το ως άνω αίτημα ο προσφεύγων, ως νόμιμος εκπρόσωπος του, αιτείται όπως: *«αφαιρεθεί από το αρχικό ποσό της περαίωσης Ν. 3697/2008 ποσό κεφαλαίου 5.744,82 αλλά και τα ποσά των αναλογουσών προσαυξήσεων. Τα ποσά είχαν πληρωθεί από την εταιρία για την προσφυγή κατά των αποτελεσμάτων του τακτικού ελέγχου στα Φορολογικά Δικαστήρια και δεν αφαιρέθηκαν στη συνέχεια από τα εξαχθέντα ποσά της περαίωσης του Ν.3697/2008 που υπάχθηκε η εταιρία για ΦΠΑ οικονομικού έτους 2001 ποσού 4.549,54€ και για ΕΙΣΟΔΗΜΑ οικονομικού έτους 1995 ποσού 1.195,28€».*

Συγκεκριμένα, με τη προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΧΙΟΥ ενημερώνει τον προσφεύγοντα ότι απέρριψε το αίτημά του, διότι σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 7 του άρθρου 84 του Κ.Φ.Ε. (Ν. 2238/94) καθώς και το άρθρο 5 ν. 3259/2004 όπως ισχύουν, αφενός μετά την πάροδο τριετίας παραγράφετε το δικαίωμα για επιστροφή βεβαιωθέντων φόρων και αφετέρου, η αποδοχή από τον επιτηδευματία του σημειώματος περαίωσης του Ν. 3697/2008, επιφέρει όλα τα αποτελέσματα της Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς, τα δε καταβληθέντα στο Δημόσιο χρηματικά ποσά κατ' εφαρμογής της ρύθμισης αυτής δεν αναζητούνται.».

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά: α) να γίνει δεκτή η με αριθμ./23-03-2015 αίτησή του, β) να ακυρωθεί η από 18/05/2015 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΙΟΥ και γ) να ακυρωθεί ολικά ή άλλως μερικά η διπλή βεβαίωση ποσού

κεφαλαίου 5.744,82€, μετά των αναλογουσών προσαυξήσεων επ' αυτού, από το ποσό της περαίωσης του Ν. 3697/2008 , προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1. Το ποσό των 5.744,82€ έχει καταβληθεί για την προσφυγή που ασκήθηκε εκ μέρους του συνεταιρισμού, ενώπιον των Διοικητικών Δικαστηρίων.
2. Ο ισχυρισμός της Δ.Ο.Υ. ότι το αίτημα του περί διαγραφής της διπλής βεβαίωσης του ποσού υπόκειται σε παραγραφή λόγω παρέλευσης πενταετίας είναι καταχρηστικός καθώς, στην κρινόμενη περίπτωση, δεν συντρέχει επιστροφή ποσού, από φόρο, αλλά πρόκειται για λάθος της ίδιας της υπηρεσίας, τελεσθέν κατά τους υπολογισμούς των ποσών, το οποίο λάθος η υπηρεσία έχει αναγνωρίσει και αποδεχθεί.
3. Υφίσταται νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης των αρχών της καθολικότητας του φόρου και της φορολογικής ισότητας άρθρο 4§1, 5 του Συντάγματος, της προστασίας της ανθρώπινης αξιοπρέπειας άρθρο 2§1 του Συντάγματος, της αρχής του κοινωνικού κράτους δικαίου και της αρχής της αναλογικότητας άρθρο 25§1 του Συντάγματος.
4. Υφίσταται νομική πλημμέλεια ένεκα ασυμβατότητας προς την ΕΣΔΑ, λόγω παραβίασης του δικαιώματος στην περιουσία, άρθρο 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Σύμβασης.

Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ορίζει πως ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκησης 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.

Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 με ενδικοφανή προσφυγή και περαιτέρω με προσφυγή ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων προσβάλλονται μόνο οι εκτελεστές πράξεις οι οποίες εκδίδονται από τις διοικητικές αρχές.

Επειδή, η δυνατότητα άσκησης προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφέρονται 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, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων με ενδικοφανή προσφυγή και περαιτέρω με προσφυγή ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων προσβάλλονται μόνο οι εκτελεστές πράξεις οι

οποίες εκδίδονται από τις διοικητικές αρχές. Τέτοιες δεν αποτελούν τα έγγραφα πληροφοριακού χαρακτήρα.

Επειδή, εν προκειμένω, ο προσφεύγων ως νόμιμος εκπρόσωπος του υπέβαλε το με αριθμ./23-03-2015 αίτημα περί διαγραφής ποσού κεφαλαίου 5.744,82 ευρώ και των αναλογουσών προσαυξήσεων, από το ποσό της περαίωσης του Ν. 3697/2008, λόγω διπλής βεβαίωσης και καταβολής.

Επειδή, με την αριθμ...../18-05-2015 προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΧΙΟΥ ενημερώνει τον προσφεύγοντα ότι το ως άνω αίτημά του απορρίπτεται διότι σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 7 του άρθρου 84 του Κ.Φ.Ε. (Ν. 2238/94) καθώς και του άρθρου 5 ν. 3259/2004 όπως ισχύουν, αφενός μετά την πάροδο τριετίας παραγράφεται το δικαίωμα για επιστροφή βεβαιωθέντων φόρων και αφετέρου, η αποδοχή από τον επιτηδευματία του σημειώματος περαίωσης του Ν. 3697/2008, επιφέρει όλα τα αποτελέσματα της Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς, τα δε καταβληθέντα στο Δημόσιο χρηματικά ποσά κατ' εφαρμογής της ρύθμισης αυτής δεν αναζητούνται.».

Επειδή, το ανωτέρω προσβαλλόμενο έγγραφο έχει **πληροφοριακό χαρακτήρα** και δεν αποτελεί πράξη εκ της οποίας απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών και ως εκ τούτου **στερείται εκτελεστότητας**.

Επιπλέον και όλως επικουρικώς, **στο άρθρο 9§§4,5 της ΠΟΛ 1130/02-10-2008** με θέμα: «*Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 1 - 11 του ν.3259/2004 σχετικά με την περαίωση εκκρεμών φορολογικών υποθέσεων, όπως αυτές ισχύουν ύστερα από το ν. 3697/2008.*» ορίζεται ότι:

«4. Ο επιτηδευματίας, εφόσον επιθυμεί να περαιώσει τις ανέλεγκτες υποθέσεις του, προσέρχεται στον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. που αναγράφεται στο Μηχανογραφημένο Εκκαθαριστικό Σημείωμα, συμπληρώνει τις οικείες ενδείξεις και επί του Σημειώματος αυτού συντάσσεται σχετική πράξη, η οποία υπογράφεται από τον ίδιο και τον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Κατά την υπογραφή της πράξης καταβάλλεται υποχρεωτικώς το είκοσι τοις εκατό (20%) του οφειλόμενου φόρου εισοδήματος, Φ.Π.Α. και τυχόν προστίμου Κ.Β.Σ. Η υπογραφή από τον επιτηδευματία αυτής της πράξης συνεπάγεται την ανεπιφύλακτη και αμετάκλητη αποδοχή του περιεχομένου του Μηχανογραφημένου Εκκαθαριστικού Σημειώματος, καθώς και όλων όσων ορίζονται με τον παρόντα νόμο σχετικά με την περαίωση των παραπάνω υποθέσεων του. Η κατά τα παραπάνω προθεσμία προσέλευσης και υπογραφής δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερη από χρονικό διάστημα δέκα ημερών (10) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης του Μηχανογραφημένου Εκκαθαριστικού Σημειώματος. Κατά την κοινοποίηση των Εκκαθαριστικών Σημειωμάτων εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν.2717/1999).

5. Η αποδοχή από τον επιτηδευματία του Εκκαθαριστικού Σημειώματος συνεπάγεται την αυτόματη περαίωση όλων των δηλώσεων εισοδήματος και λοιπών φόρων, κατά το άρθρο 7, που αφορούν τις

χρήσεις αυτές και επιφέρει όλα τα αποτελέσματα της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, τα δε καταβληθέντα στο δημόσιο χρηματικά ποσά κατ' εφαρμογή της ρύθμισης αυτής δεν αναζητούνται.».

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **03/06/2015** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ:..... και του, ΑΦΜ, ως **απαραδέκτως ασκηθείσας**.

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).