



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα 28-07-2015

Αριθμός απόφασης: 3217

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 554

ΦΑΞ : 213 1604 567

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. Την από 15-04-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της «εταιρείας με την επωνυμία «....., με Α.Φ.Μ», με έδρα την, κατά του υπ' αριθμ./26-02-2015 χρηματικού καταλόγου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ, διαχ/κής περιόδου 2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τον υπ' αριθμ./26-02-2015 χρηματικό κατάλογο της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ, διαχ/κής περιόδου 2012 του οποίου αιτείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 27-07-2015 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 15-04-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «..... με Α.Φ.Μ», 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 με αριθμό πρωτ. /03-10-2013 Δήλωση Εκχώρησης Μη Εισπραχθέντων Μισθωμάτων Ακινήτου (για την αφαίρεση τους από το συνολικό εισόδημά της, του οικονομικού έτους 2013), η εκμισθώτρια του (Α.Φ.Μ), κάτοικος, εκχώρησε χωρίς αντάλλαγμα στο Δημόσιο τα δικαιώματα για είσπραξη των μισθωμάτων ενός καταστήματός της, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ 7 του άρθρου 4 του Ν.2238/1994.

Το εν λόγω ακίνητο, βρίσκεται στη, στη και αποτελείται από: α) ισόγειο (α'πτέρυγα) επιφανείας 60,00 τ.μ, β) Α' όροφο (α' πτέρυγα) επιφανείας 211,00 τ.μ και γ) Α' όροφο (β' πτέρυγα) επιφανείας 144,00 τ.μ. Κατά την χρονική περίοδο από 1/1 έως 31/12/2012 ήταν μισθωμένο στην προσφεύγουσα εταιρεία «....., με Α.Φ.Μ», έναντι μηνιαίου μισθώματος ύψους 4.000,00 ευρώ, ήτοι συνολικού ποσού 48.000,00 ευρώ.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, κατόπιν της με αρ. πρωτ. /28-01-2014 πρόσκληση της προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ, γνωστοποίησε στην ως άνω Δ.Ο.Υ. ότι έχει ασκηθεί η υπ' αριθμ. /18-04-2013 ανακοπή ενώπιον του Πρωτοδικείου, κατά της με αριθμ. /2013 διαταγής απόδοσης μισθίου του Μονομελούς Πρωτοδικείου, στην οποία η προσφεύγουσα αναφέρει ότι, για το έτος 2012, το μηνιαίο μίσθωμα ανερχόταν σε 2.000,00€ σύμφωνα με το από 02-01-2012 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Τροποποίησης Επαγγελματικής Μίσθωσης και ότι για το ως άνω χρονικό διάστημα το μίσθωμα έχει εξοφληθεί ολοσχερώς.

Από την προσφεύγουσα προσκομίσθηκε στην ως άνω Δ.Ο.Υ και το από 02-01-2012 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Τροποποίησης Επαγγελματικής Μίσθωσης, σύμφωνα με το οποίο, το μηνιαίο μίσθωμα που είχε ορισθεί βάσει του από 24-03-2009 Ιδιωτικού Συμφωνητικού Επαγγελματικής Μίσθωσης σε 4.000,00€ μειώθηκε σε 2.000,00€. Καθώς όμως το ως άνω συμφωνητικό δεν είχε θεωρηθεί από την αρμόδια Δ.Ο.Υ., στερείτο κάθε αποδεικτικής δύναμης σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παραγράφους 1 & 2 του άρθρου 77 του Ν. 2238/1994(Κ.Φ.Ε.) και ως εκ τούτου δεν λήφθηκε υπόψη από την ως άνω Δ.Ο.Υ.

Τελικώς, στις 26-02-2015, η Δ.Ο.Υ συνέταξε τον με αρ. 11/1/2015 χρηματικό κατάλογο, βάσει του οποίου βεβαιώθηκε το ποσό των 48.000,00 ευρώ(Α.Τ.Β) που αφορούσε το εκχωρηθέν στο Δημόσιο δικαίωμα για είσπραξη μισθωμάτων, λόγω μη προσκόμισης επαρκών αποδεικτικών στοιχείων που να αποδεικνύουν την καταβολή των ενοικίων από την προσφεύγουσα εταιρεία στην εκμισθώτρια.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να:

- Γίνει δεκτή η παρούσα προσφυγή της.
- Ακυρωθεί η από 26-02-2015 βεβαίωση εις βάρος, της ποσού 48.000,00€ που διενεργήθηκε με τον υπ' αριθμ. /2015 χρηματικό κατάλογο.

Προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Με το από 02-01-2012 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Τροποποίησης Επαγγελματικής Μίσθωσης, μειώθηκε το μηνιαίο μίσθωμα που είχε συμφωνηθεί με το από 24-03-2009 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Επαγγελματικής Μίσθωσης, από 4.000,00€ σε 2.000,00€.
- Για το χρονικό διάστημα 1/1 έως 31/12/ 2012, το συνολικό μίσθωμα ποσού ύψους 24.000,00€ έχει εξοφληθεί ολοσχερώς.
- Η με αρ. /2014 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Βόλου έκανε δεκτή την υπ' αριθμ.

...../2013 ανακοπή της προσφεύγουσας εταιρείας και ακύρωσε την υπ' αριθμ./2013 διαταγή του ίδιου δικαστηρίου για απόδοση του εν λόγω μισθίου.

- Η αντίδικός προσπαθεί, πέρα από κάθε έννοια δικαίου, να υφαρπάξει κάτι που δεν της οφείλει, μέσω της διαδικασίας βεβαίωσης «οφειλών» στην εφορία.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας, ΦΕΚ Α' 170), η οποία τέθηκε σε ισχύ από 1η Ιανουαρίου 2014, ορίζεται μεταξύ άλλων ότι «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη φορολογική αρχή, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του.....».

Επειδή, στην παρ. 8 του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ορίζεται ότι «*κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας ... Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη*».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, συνάγεται σαφώς ότι σκοπός της θέσπισης της διαδικασίας της ενδικοφανούς προσφυγής είναι μεταξύ άλλων η λειτουργία ενός σταδίου προελέγχου για εκείνες τις υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής, κατά συνέπεια, στο πεδίο εφαρμογής της ενδικοφανούς προσφυγής υπάγονται οι πράξεις, οι οποίες με βάση το προϊσχύον καθεστώς προσβάλλονταν απευθείας στα δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής (άρθρο 63 επ. Κ.Δ.Δ.).

Επειδή ειδικότερα σύμφωνα με την ΠΟΛ 1002/2013 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. Η ενδικοφανής προσφυγή κατατίθεται στην αρμόδια φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι «Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα:

- α. Φόρο Εισοδήματος.
- β. Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.).
- γ. Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.).
- δ. Φόρο Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών, Προικίων και Κερδών από Τυχερά Παίγνια.
- ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο **Παράρτημα του Κώδικα** και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τη βεβαίωση ή είσπραξη των οποίων, κατά την έναρξη ισχύος του Κώδικα, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογικών των περιπτώσεων α' και β'.

στ. Χρηματικές κυρώσεις και τόκους, οι οποίοι προβλέπονται από τον Κώδικα.»

Επειδή, με την παρ. 1 του άρθρου 73 του Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (ν.δ. 356/1974), ορίζεται ότι: «*Η προ της ενάρξεως της εκτελέσεως ανακοπή του οφειλέτου ασκείται : α) κατά της εκδοθείσης ατομικής ειδοποίησεως, β) γ) κατά του νομίμου τίτλου, εκδικάζεται δε υπό των καθ' ύλην αρμοδίων δικαστηρίων κατά τας διατάξεις των άρθρων 583- 585 του Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας.*

Δια ταύτης επιτρέπεται η προβολή πάσης αντιρρήσεως ουσιαστικού ή δικονομικού δικαίου ως και η αμφισβήτηση του κατ' ουσίαν βασίμου της απαιτήσεως του Δημοσίου εφ' όσον ο προσδιορισμός ταύτης δεν έχει ανατεθεί εις δικαστήρια ή εις διοικητικές επιτροπές αποφαινομένας μετά δυνάμεως δεδικασμένου.»..

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 217 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας «*Ανακοπή χωρεί κατά κάθε πράξης που εκδίδεται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης και, ιδίως, κατά: α) της πράξης της ταμειακής βεβαίωσης του εσόδου, β) της κατασχετήριας έκθεσης, γ) του προγράμματος πλειστηριασμού, δ) της έκθεσης πλειστηριασμού και ε) του πίνακα κατάταξης».*

Επειδή, η δυνατότητα άσκησης 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 σε κάθε περίπτωση ο με αρ./26-02-2015 χρηματικός κατάλογος της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., δεν αποτελεί εκτελεστή διοικητική πράξη, και συνεπώς δεν προσβάλλεται με ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή στην εξεταζόμενη υπόθεση, όπως σαφώς προκύπτει από τις ανωτέρω αναφερόμενες διατάξεις, η προσφεύγουσα εταιρεία απαραδέκτως υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή κατά του υπ' αριθ. 11/1/26-02-2015 χρηματικού καταλόγου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., καθότι η βεβαίωση του ως άνω χρηματικού καταλόγου δεν αποτελεί φορολογική διαφορά και κατά συνέπεια δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κ.Φ.Δ. και της ειδικής διοικητικής διαδικασίας της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 15-04-2015 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας «.....», με ΑΦΜ

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).