



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9586156
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 8-6-2015

Αριθμός απόφασης: 2383

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 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».
 - γ. 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».
 - δ. 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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του , ΑΦΜ , κατοίκου , οδός κατά της υπ' αριθ./2015 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ./2013 αιτήματος και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την υπ' αριθ./2015 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ./2013 αιτήματος της οποίας ζητείται η ακύρωση.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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./2015 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.δεν έγινε δεκτή η υπ' αριθμ./2013 αίτηση του προσφεύγοντα η οποία απευθυνόταν προς τον Επιθεωρητή της Δ.Ο.Υ. και η οποία διαβιβάστηκε με το με αρ. πρωτ./2014 έγγραφο της Δ/σης Οικονομικής Επιθεώρησης στην Δ.Ο.Υ. για τις δικές της ενέργειες.

Με την ανωτέρω αρνητική απάντηση, απορρίφθηκε το αίτημα του προσφεύγοντα περί διαγραφής ποσών που βεβαιώθηκαν με την από έκθεση ελέγχου στον όνομα της λυθείσας εταιρείας «.....» στην οποία υπήρξε ομόρρυθμο μέλος αυτής.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω αρνητικής απάντησης και τη διαγραφή των βεβαιωθέντων ποσών προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Σύμφωνα με πάγια νομολογία η Διοίκηση υποχρεούται να γνωστοποιεί στον ενδιαφερόμενο ότι κατά της πράξεως προβλέπεται ενδικοφανής προσφυγή. Από την αρνητική απάντηση δεν προκύπτει αναγραφή επ' αυτής που πρέπει να απευθυνθεί και με ποιο βοήθημα, καθιστώντας την πράξη πλημμελή και ακυρωτέα.
2. Υπήρξε ομόρρυθμο μέλος της «.....» η οποία με την από εξώδικη καταγγελία λύθηκε και τέθηκε υπό εκκαθάριση με τη/1996 Απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Στην αναφερόμενη εταιρεία διενεργήθηκε έλεγχος και συντάχθηκε η από έκθεση ελέγχου για όλα τα αντικείμενα φορολογίας και εκδόθηκαν οι σχετικές πράξεις οι οποίες επιδόθηκαν στον ίδιο ως ομόρρυθμο μέλος της ενώ είχαν διορισθεί εκκαθαριστές. Κατά των ως άνω πράξεων άσκησε προσφυγές οι οποίες απορρίφθηκαν με τις σχετικές αποφάσεις των Διοικητικών Δικαστηρίων με το αιτιολογικό ότι απαραδέκτως ασκήθηκαν από τον προσφεύγοντα αφού αυτός δε βαρύνεται άμεσα με τις προσβαλλόμενες πράξεις αλλά το νομικό πρόσωπο αφού εξακολουθεί να υφίσταται καθόσον τελεί υπό εκκαθάριση. Μετά την έκδοση των αποφάσεων η αρμόδια φορολογική αρχή προέβη στη βεβαίωση του

υπολοίπου ποσοστού των επίδικων ποσών χωρίς όμως να νομιμοποιείται καθόσον δεν έλαβε υπόψη το αιτιολογικό των αποφάσεων περί μη σύννομης επιδόσής τους.

3. Η εφαρμογή του δικαίου και της χρηστής διοίκησης, απαιτεί τη διαγραφή των ποσών που προέρχονται από τις πράξεις που παράνομα επιδόθηκαν, ούτε θεωρείται ότι η απόρριψη των προσφυγών του που στηρίχθηκε σε άλλη βάση νομιμοποίησε της παραστάσεως, δημιουργεί τελεσιδικία ή νομιμοποιεί την παρανομία της επιδόσεως.
4. Από κανένα σημείο της αιτήσεώς του δεν προκύπτει ότι ζήτησε την ακύρωση του φύλλου ελέγχου ή οποιασδήποτε άλλης πράξεως. Οι πράξεις εκδόθηκαν νόμιμα αλλά δεν επιδόθηκαν νόμιμα και μετά την ακύρωση από το Διοικητικό δικαστήριο με ευθύνη της, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. δεν επανέλαβε τη νόμιμη διαδικασία επιδόσεως.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 70 Β΄ του Ν. 2238/1994 και ακολούθως του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013, 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 (πλέον Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών) 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». Επιπλέον, 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 Λαχεία

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, οι οποίες προβλέπονται από τον Κώδικα.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2 του Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (ν.δ. 356/1974) «2. Για την είσπραξη των δημοσίων εσόδων απαιτείται νόμιμος τίτλος. Με την εξαίρεση των φόρων και των λοιπών δημοσίων εσόδων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4174/2013), για τα οποία εφαρμόζονται αποκλειστικά οι διατάξεις του ως άνω Κώδικα, νόμιμο τίτλο αποτελούν:

α) Τα έγγραφα, στα οποία οι αρμόδιες αρχές προσδιορίζουν, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τον οφειλέτη, το είδος, το ποσό και την αιτία της οφειλής.....

3. Η είσπραξη στις περιπτώσεις της προηγούμενης παραγράφου πραγματοποιείται από τη Φορολογική Διοίκηση μετά την καταχώριση των στοιχείων του νόμιμου τίτλου στα βιβλία εισπρακτέων εσόδων...»

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 73 του Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (ν.δ. 356/1974) «η προ της ενάρξεως της εκτελέσεως ανακοπή του οφειλέτου ασκείται : α)... β)... γ) κατά του νομίμου τίτλου...».

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 κατασχήτησης έκθεσης, γ) του προγράμματος πλειστηριασμού, δ) της έκθεσης πλειστηριασμού και ε) του πίνακα κατάταξης».

Επειδή από τα ανωτέρω συνάγεται ότι, 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 (π.χ. πράξη της ταμειακής βεβαίωσης του εσόδου, έκθεση κατάσχεσης, έκθεση πλειστηριασμού, πίνακας κατάταξης κλπ.), 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 ο προσφεύγων υπέβαλλε την με αρ. πρωτ./2013 αίτησή του προς τον Επιθεωρητή της Δ.Ο.Υ. αιτούμενος τη διαγραφή των ποσών που βεβαιώθηκαν με την απόέκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ.στο όνομα της εταιρείας «.....» και όχι την ακύρωση των σχετικών καταλογιστικών πράξεων, όπως επικαλείται άλλωστε με την παρούσα.

Επειδή η αρμόδια φορολογική αρχή, σε συνέχεια του ανωτέρω σχετικού υποβληθέντος αιτήματος και σύμφωνα με την υπ' αριθμ./2015 αρνητική απάντηση, δεν έκανε δεκτό το αίτημα του προσφεύγοντος για διαγραφή των εν λόγω βεβαιωθέντων ποσών βάσει των καταλογιστικών πράξεων που εκδόθηκαν σε βάρος της προαναφερόμενης εταιρείας.

Επειδή στην εξεταζόμενη υπόθεση, ο προσφεύγων απαραδέκτως υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή κατά της με αριθμό πρωτοκόλλου/2015 αρνητικής απάντησης της Δ.Ο.Υ. επειδή η εκ τούτης αναφυόμενη διαφορά, ήτοι η

ταμειακή βεβαίωση των αναφερόμενων στις καταλογιστικές πράξεις ποσών, ανάγεται στο στάδιο της διοικητικής εκτέλεσης οπότε κατά της ανωτέρω πράξης βεβαίωσης είναι δυνατή μόνο η άσκηση ανακοπής σύμφωνα με τα άρθρα 217 επόμενα του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Κ.Δ.Δ.) και 73 του Κ.Ε.Δ.Ε.

Κατόπιν των ανωτέρω, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων λόγων της κρινόμενης προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της από και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του ΑΦΜ ως απαράδεκτης.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

α.α.

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).