



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 14 /01/2019

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: 235

ΤΜΗΜΑ : Α3 Επανεξέτασης
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604536
Φαξ : 2131604567

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 968/22.3.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ. 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27.4.2017).

2. Την ΠΟΛ. 1069/4.3.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 17.10.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, Δ.Ο.Υ. ΑΓ.ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, κατοίκου, οδός αρθ., κατά της σιωπηρής άρνησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων, με την οποία απορρίφθηκε η υπ' αριθμ. πρωτ./2018 δήλωσή του («δήλωση - αίτηση») περί τροποποίησης της δήλωσής του φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2013 και η περιεχόμενη στο ίδιο έγγραφο αίτησή του προς επανεκκαθάριση βάσει αυτής του οφειλόμενου από αυτόν φόρου εισοδήματος για το εν λόγω οικονομικό έτος με τον συμψηφισμό του παρακρατηθέντος φόρου 20 % ύψους 4080,50 € και αποδοθέντος στην αρμόδια ΙΗ' Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ από την επιχείρηση που διενήργησε την παρακράτηση του φόρου.

5. Η υπ' αριθμ. πρωτ./2018 δήλωση («δήλωση - αίτηση») του προσφεύγοντος περί τροποποίησης της δήλωσής εισοδήματος τού οικονομικού έτους 2013 και την περιεχόμενη στο ίδιο έγγραφο αίτησή του προς επανεκκαθάριση βάσει αυτής του οφειλόμενου από αυτόν ΦΕφπ για το εν λόγω οικονομικό έτος με τον συμψηφισμό του παρακρατηθέντος φόρου 20 % ύψους 4080,50 €, και αποδοθέντος στην αρμόδια ΙΗ' Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ από την επιχείρηση πού διενήργησε την παρακράτηση του φόρου.

6. Την υπ' αριθμ. δήλωσή εισοδήματος του του , ΑΦΜ οικονομικού έτους 2013 (χρήση 2012) , η οποία υποβλήθηκε ηλεκτρονικά την 25-01-2018 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 61 Ν.4446/2016.

7. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 17-10-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του , ΑΦΜ , η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. υποβολής/2016 **αρχική εκπρόθεσμη** δήλωση φορολογίας εισοδήματος φυσικών προσώπων (ΦΕφπ) ο προσφεύγων δήλωσε σύμφωνα με τις ευεργετικές διατάξεις του άρθρου 57 § 1 του Ν.4446/2016, για την περίοδο 01.01.2012-31.12.2012, στον κωδικό 401 αυτής καθαρά κέρδη ύψους 18524,33 € και στον κωδικό 425 αυτής ακαθάριστα έσοδα ύψους 20.400,00 €.

Με την υπ' αριθμ. πρωτ./2018 δήλωσή του («δήλωση - αίτηση») ο προσφεύγων ζήτησε την επανεκκαθάριση, βάσει της ως άνω τροποποιητικής δήλωσής του, μετ' αφαίρεση του παρακρατηθέντος φόρου 20 % ύψους 4080,50 €, και αποδοθέντος στην αρμόδια ΙΗ' Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ από την επιχείρηση πού διενήργησε την παρακράτηση του φόρου, πλην όμως η δήλωση-αίτησή του αυτή δεν είχε γίνει αποδεκτή από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων μέχρι την ημερομηνία κατά την οποία συμπληρωνόταν το 90ήμερο από την ημερομηνία υποβολής της εν λόγω δήλωσης-αίτησης.

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του ο προσφεύγων ζητά:

α) την ακύρωση της τεκμαιρόμενης ως αρνητικής (λόγω απράκτου παρόδου 90ημέρου) απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων επί της ως άνω υπ' αριθμ. πρωτ./2018 δήλωσης – αίτησης για τροποποίηση της δήλωσής του ΦΕφπ οικονομικού έτους 2013 και ειδικότερα της περιεχόμενης στο ίδιο έγγραφο αίτησής του προς επανεκκαθάριση

της εν λόγω δήλωσής του ΦΕφπ κατά τρόπο ώστε να συμψηφισθεί ο παρακρατηθείς φόρος 20 % ύψους 4080,50 €, και αποδοθείς στην αρμόδια ΙΗ΄ Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ από την επιχείρηση που διενήργησε την παρακράτηση του φόρου

β) την αποδοχή της ως άνω υπ' αριθμ. πρωτ./18 δήλωσης – αίτησης ανάκλησης της αρχικής δήλωσής του ΦΕφπ οικονομικού έτους 2004 (υπό τη μορφή της μετά και την υποβολή της ως άνω τροποποιητικής («συμπληρωματικής») δήλωσής του ΦΕφπ οικονομικού έτους 2013),

γ) την επανεκκαθάριση του οφειλόμενου από αυτόν ΦΕφπ για το ως άνω οικονομικό έτος 2004 μετ' αφαίρεση του ως άνω ποσού επιδόματος υπηρεσίας αλλοδαπής που εισέπραξε κατά το 2015 το συνολικό ποσό των υποβληθεισών σε φόρο εισοδήματος αποδοχών του έτους 2003 και

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 57 §. 1 του ν. 4446/2006 (ΦΕΚ Α΄ 240/22.12.2016) ορίζεται ότι: «Φορολογούμενοι οι οποίοι δεν έχουν υποβάλει δήλωση ή έχουν υποβάλει ελλιπή ή ανακριβή δήλωση για την καταβολή ή μη φόρων, τελών ή εισφορών υπέρ του Δημοσίου μπορούν μέχρι 31.5. 2017 να υποβάλουν αρχικές ή τροποποιητικές δηλώσεις, χρεωστικές ή μηδενικές δηλώσεις, ανεξαρτήτως αν προκύπτει φόρος για καταβολή. για εισοδήματα που αποκτήθηκαν μέχρι και το οικονομικό έτος 2010, χωρίς την επιβολή πρόσθετου φόρου ή προστίμου.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 9 του ν. 2238/1994 «Από το συνολικό ποσό του φόρου που προκύπτει με βάση τις κλίμακες της παραγράφου 1 εκπίπτουν ο φόρος που προκαταβλήθηκε ή παρακρατήθηκε, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 52 και 54 έως 58 στο εισόδημα που υπόκειται σε φόρο μέσα στο ίδιο οικονομικό έτος. ... Εάν το ποσό του φόρου που προκαταβλήθηκε ή παρακρατήθηκε είναι μεγαλύτερο από τον οφειλόμενο φόρο, η επιπλέον διαφορά επιστρέφεται.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 90 παρ. 2 του ν. 2362/1995 «Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή αχρεωστήτως ή παρά το νόμο καταβληθέντος σ' αυτά χρηματικού ποσού παραγράφεται μετά τρία έτη, από της καταβολής. ...»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 2362/1995 «Επιφυλασσομένη κάθε άλλης ειδικής διατάξεως του παρόντος η παραγραφή οποιασδήποτε απαιτήσεως κατά του Δημοσίου αρχίζει από το τέλος του οικονομικού έτους μέσα στο οποίο γεννήθηκε και ήταν δυνατή η δικαστική επιδίωξη αυτής. ...»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 94 του ν. 2362/1995 «Η παραγραφείσα απαίτηση κατά του Δημοσίου δεν αντιτάσσεται για συμψηφισμό. ...»

Επειδή, σύμφωνα με το αριθμ. πρωτ. Δ12Β 1171079 ΕΞ 17.12.2010 έγγραφο της Διεύθυνσης Φορολογίας Εισοδήματος του Υπουργείου Οικονομικών «... κατά την

εφαρμογή της διάταξης της παρ. 5 του άρθρου 84 του ν. 2238/1994 η υποβολή εκπρόθεσμης δήλωσης ισούται με τη μη υποβολή δήλωσης», ως εκ τούτου το δικαίωμα του Δημοσίου για καταλογισμό φόρου, στην προκειμένη περίπτωση, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ετών από τη λήξη της προθεσμίας για την επίδοση της δήλωσης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ. 1 εδ. α'-γ' ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν κατά την ημερομηνία υποβολής της ως άνω υπ' αριθμ. πρωτ./2018 δήλωσης-αίτησης του προσφεύγοντος: «1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση 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. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης.»

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1068/2012 έγινε αποδεκτή η υπ' αριθμ. 408/2011 γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους. Σύμφωνα μ' αυτή, το Ν.Σ.Κ. (Τμήμα Α') γνωμοδότησε ομόφωνα ότι δεν είναι δυνατός ο συμψηφισμός (έκπτωση) του παρακρατηθέντος φόρου του οικονομικού έτους 2013, που καταβλήθηκε το έτος 2004, με τον κύριο φόρο που προκύπτει από την εκκαθάριση της εκπρόθεσμης δήλωσης φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2013 που υποβλήθηκε στις 25-6-2009, δηλαδή μετά την παρέλευση τριετίας από τη λήξη προθεσμίας υποβολής της.

Επειδή, με το άρθρο 9 παρ. 2 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι: «Οι ερμηνευτικές εγκύκλιοι είναι δεσμευτικές για τη Φορολογική Διοίκηση, έως ότου ανακληθούν ρητά ή τροποποιηθούν, λόγω αλλαγής της νομοθεσίας.»

Κατόπιν των ανωτέρω, δεν είναι δυνατός ο συμψηφισμός (έκπτωση) του παρακρατηθέντος φόρου οικ. έτους 2013, με τον φόρο που προκύπτει από τη δήλωση φορολογίας εισοδήματος του αντίστοιχου έτους, οι οποίοι υποβλήθηκαν εκπρόθεσμα και συγκεκριμένα μετά την παρέλευση τριετίας από τη λήξη προθεσμίας υποβολής της.

Επειδή, κατ' ορθή ερμηνεία του βασικού αιτήματος του προσφεύγοντος, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητείται η ακύρωση της τεκμαιρόμενης («σιωπηρής»), ως εκ της παρόδου απράκτου του 90ημέρου, απόρριψης α) της ως άνω υπ' αριθμ. πρωτ./2018 δήλωσής του περί τροποποίησης της υπ' αρθ./2018 αρχικής δήλωσής του ΦΕΠ οικονομικού έτους 2013 και β) της περιεχόμενης στο ίδιο έγγραφο αίτησής του προς επανεκκαθάριση της ως άνω δήλωσής του ΦΕΠ και επιστροφή του σχετικού προκύπτοντος ως αχρεωστήτως παρακρατηθέντος ποσού ΦΕΠ.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου/17-10-2018 ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ, για συμψηφισμό τού παρακρατηθέντος φόρου 20 % ύψους 4080,50 €, και αποδοθέντος στην αρμόδια ΙΗ' Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ από την επιχείρηση που διενήργησε την παρακράτηση του φόρου , **και την επικύρωση** της τεκμαιρόμενης απόρριψης της υπ' αριθμ. πρωτ./2018 αίτησής του από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Αγ.Αναργύρων

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3
ΙΩΑΝΝΗΣ ΚΑΜΠΟΣΟΣ

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.