



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α6 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604568

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 4/4/2019

Αριθμός απόφασης: 1060

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ 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. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α'94).

γ. Του άρθρου 59 του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών»

δ. Του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β'865, 1079 ΚΑΙ 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων 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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών <<Παροχή εξουσιοδότηση υπογραφής>>.

4. Την από 5.12.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, με αριθμό φορολογικού μητρώου (ΑΦΜ), κατοίκου, επί της οδού, κατά της Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Φ.Π.Α. της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά και τα προσκομιζόμενα αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την Έκθεση Μερικού Ελέγχου Φ.Π.Α. της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 5.12.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, με αριθμό φορολογικού μητρώου (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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Ο προσφεύγων στρέφεται κατά της από 31.10.2018 εκθέσεως μερικού φορολογικού ελέγχου Φ.Π.Α. της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, η οποία αφορά διαχειριστικές περιόδους από 1.1.2012 έως 31.3.2017.

Όπως προκύπτει από την ως άνω προσβαλλόμενη έκθεση ελέγχου η Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ, μεταξύ άλλων, διαπίστωσε ότι το αίτημα για επιστροφή του πιστωτικού υπολοίπου ΦΠΑ ποσού 202,16 για τη χρήση 2012 και ποσού 7.314,63 ευρώ για την χρήση 2013, τα οποία και του επεστράφησαν, υπεβλήθη από τον προσφεύγοντα την 22/6/2017, ήτοι πέραν της τριετίας και συνεπώς, επειδή σύμφωνα με το άρθρο 57 παρ. 5 του ν. 2859/2000 κατά το χρόνο υποβολής του αιτήματος η απαίτησή του είχε ήδη υποπέσει σε παραγραφή, θα πρέπει ο προσφεύγων να επιστρέψει το ποσό αυτό προσαυξημένο με το πρόστιμο του άρθρου 58^Α του ν. 4174/2013.

Συνεπεία της ως άνω προσβαλλόμενης έκθεσης ελέγχου εκδόθηκε η με αριθμό/31.10.2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, με την οποία καταλογίζεται στον προσφεύγοντα τελικό σύνολο φόρου προς καταβολή 11.275,18 Ευρώ, ήτοι χρεωστικό υπόλοιπο Φ.Π.Α. ποσού 7.516,79 Ευρώ, πλέον προστίμου Φ.Π.Α. κατ' άρθρα 58/58Α Κ.Φ.Δ. ποσού 3.758,39, η οποία μαζί με την ως άνω από 31.10.2018 έκθεση ελέγχου, του κοινοποιήθηκε νομίμως στις 12.11.2018.

Την άνω εκδοθείσα με αριθμό/31.10.2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. ωστόσο δεν προσβάλλει ο προσφεύγων με την υπό εξέταση ενδικοφανή προσφυγή του.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης έκθεσης ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά προβάλλοντας τους εξής λόγους :

(α). Το ποσό που του επέστρεψε η Δ.Ο.Υ. αφορά σε πιστωτικό υπόλοιπο και όχι αχρεωστήτως καταβληθέν ποσό, συνεπώς και σύμφωνα με την πάγια νομοθεσία και νομολογία έχει πενταετή παραγραφή, , η δε επιστροφή του προβλέπεται ξεχωριστά στην περίπτ. δ της παρ.1 του άρθρου 34 του Ν. 2859/2000.

(β) η Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά γνωρίζοντας αυτά, επέστρεψε σε εμένα το ποσό αυτό.

(γ) η από 31.10.2018 εκδοθείσα προσβαλλόμενη έκθεση ελέγχου, αναφερόμενη σε διάστημα ελέγχου από το 2012 έως το 2017, οφείλει να συνταχθεί με την σημερινή ισχύουσα νομοθεσία, η οποία αναφέρεται στην πενταετή παραγραφή, σε κάθε περίπτωση.

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «**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 έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του...»

Επειδή στο άρθρο 2 της ΠΟΛ. 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., που εκδόθηκε κατ' εφαρμογή των ως άνω διατάξεων, προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι:

«**1.** Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξεως ή τη συντέλεση της παράλειψης. Η εν λόγω προθεσμία αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Ειδικά για τους κατοίκους εξωτερικού η σχετική προθεσμία ορίζεται σε εξήντα (60) ημέρες (άρ. 63 παρ. 1 εδ. γ',δ',ε' Κ.Φ.Δ.).

2. Η ενδικοφανής προσφυγή υποβάλλεται από τον υπόχρεο στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους, τους ισχυρισμούς και τα έγγραφα στα οποία βασίζει το αίτημά του, να περιέχει τα ακριβή του στοιχεία, την προσβαλλόμενη πράξη, τη διεύθυνση στην οποία θα συντελούνται οι κοινοποιήσεις των αποφάσεων, των πράξεων και των λοιπών εγγράφων της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, τη διεύθυνση του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και τα εν γένει στοιχεία επικοινωνίας του υπόχρεου. Σε κάθε περίπτωση μεταβολής των στοιχείων επικοινωνίας που επήλθε μετά την υποβολή του αιτήματος της ενδικοφανούς προσφυγής, ο υπόχρεος οφείλει να γνωστοποιεί εγγράφως αυτά στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, διαφορετικά οι κοινοποιήσεις γίνονται νομίμως βάσει των αρχικά δηλωθέντων στοιχείων.....».

Επειδή στην έννοια «οποιαδήποτε πράξης» έχει εκδοθεί σε βάρος υπόχρεου, εντάσσονται οι πράξεις προσδιορισμού κύριου ή πρόσθετου φόρου, προστίμου, προσαυξήσεων, ή και τελών ή πράξη επιβολής οποιασδήποτε κυρώσεως για παράβαση της φορολογικής εν γένει νομοθεσίας που έχει εκδοθεί σε βάρος του ακόμα και η απόρριψη εν όλω ή εν μέρει συγκεκριμένου αιτήματός του από τη Φορολογική Αρχή που αναφέρεται σε φορολογική διαφορά.

Επειδή κατά τα λοιπά η ενδικοφανή προσφυγή ασκείται παραδεκτώς μόνο κατά εκτελεστών πράξεων των διοικητικών αρχών (ΣτΕ 3502/2011, ΣτΕ 835/2010, ΣτΕ 3693/2008, ΣτΕ 3785/2006, ΣτΕ 577/2004)

Επειδή είναι απαράδεκτη η προσφυγή όταν δεν ζητείται ρητώς ακύρωση συγκεκριμένης πράξης ή παράλειψης (ΣτΕ 818/2003, ΕΔΚΑ 2003/350).

Επειδή, περαιτέρω, όπως έχει κριθεί νομολογιακά, όταν δεν προσδιορίζονται με το κύριο δικόγραφο οι προσβαλλόμενες πράξεις ούτε από άποψη αριθμού πρωτοκόλλου και ημερομηνίας έκδοσής τους, ούτε από την άποψη της αρχής, η οποία, φέρεται ότι τις εξέδωσε, το δικόγραφο αυτό είναι άκυρο, ως αόριστο και ανεπίδεκτο δικαστικής εκτίμησης και ως εκ τούτων η κρινόμενη αίτηση/ προσφυγή κ.λ.π. είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη (πρβλ ΣτΕ 6069/1996).

Επειδή με την υπό κρίση προσφυγή, ο προσφεύγων προσβάλλει την από 31.10.2018 Έκθεση Μερικού Ελέγχου Φ.Π.Α της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά και δεν αμφισβητεί, ούτε με οποιονδήποτε τρόπο αιτείται την ακύρωση ή τροποποίηση συγκεκριμένης πράξης.

Επειδή η ως άνω έκθεση ελέγχου προσβάλλεται απαραδέκτως, καθόσον σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, αποτελεί έγγραφο πληροφοριακού χαρακτήρα. Ως εκ τούτου δεν συνιστά εκτελεστή διοικητική πράξη και δεν δύναται να προσβληθεί.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη ως απαράδεκτης της από 5.12.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, με ΑΦΜ

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στην υπόχρεη.

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.