



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 20.06.2019

Αριθμός απόφασης: 2040

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 1036990 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε).»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

3. Την υπ' αριθ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 20.02.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή α)της **ΤΟΥ**, με Α.Φ.Μ., και β)της **ΤΟΥ**, με Α.Φ.Μ., αμφοτέρων κατοίκων, οδός, αρ., κατά της από 21.01.2019 νέας εκκαθάρισης επί του αριθ...../2005 μερικού φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, η οποία διενεργήθηκε σε εκτέλεση δικαστικής απόφασης καθώς και κάθε άλλης συναφούς πράξης που έχει εκδοθεί από τη Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το από 28.02.2019 σημείωμα αιτιολογημένων απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 20.02.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής α)της του, με Α.Φ.Μ., και β)της του, με Α.Φ.Μ., και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύντομο ιστορικό

Δυνάμει της από 28.12.2005 έκθεσης ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς εκδόθηκε το αριθ./2005 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, για τη χρήση 1.01.2001-31.12.2001 για τους φορολογούμενους του και τη σύζυγό του τουκαι λόγω θανάτου του πρώτου, για τις κληρονόμους του ως κληρονόμος και σύζυγος, και του ως τέκνο.

Οι κληρονόμοικαιάσκησαν την από 23.02.2006 προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας, κατά του αριθ./2005 μερικού φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων. Επί της ως άνω ασκηθείσης προσφυγής εκδόθηκε η αριθ./2015 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 12ο Μονομελές) με την οποία έγινε εν μέρει δεκτή η προσφυγή τους και ακυρώθηκε το ανωτέρω φύλλο προσδιορισμού φόρου εισοδήματος κατά το μέρος που αφορά την επιβολή φόρου από εισοδήματα από οικοδομές κατ' άρθρο 21 παρ. 1β του ν.2238/1994. Το Ελληνικό Δημόσιο άσκησε έφεση κατά της ανωτέρω απόφασης, η οποία απορρίφθηκε με την έκδοση της αριθ./2018 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (Τμήμα 2ο Μονομελές).

Κατόπιν αυτού, σε εκτέλεση της με αριθ./2015 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, στις 21.01.2019 διενεργήθηκε από την Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς νέα εκκαθάριση επί του με αριθ./2005 φύλλου ελέγχου, βάσει της ανωτέρω δικαστικής απόφασης, όπου καταλογίστηκαν ως φόρος εισοδήματος χρήσης 2001: α)στην προσφεύγουσατο ποσό των 365,79 ευρώ, ως κληρονόμος του αποβιώσαντος συζύγου της, και 384,17 ευρώ από ατομικό της εισόδημα (χρημ. κατάλογος/2019, ATB/2019 γρ. 5&6) και β)στην προσφεύγουσα το ποσό των 1.097,37 ευρώ, ως κληρονόμος του πατέρα της (χρημ. κατάλογος/2019, ATB/2019 γρ. 3).

Οι προσφεύγουσες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση της από 21.01.2019 νέας εκκαθάρισης επί του αριθ./2005 μερικού φύλλου ελέγχου προσδιορισμού του φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων που διενήργησε ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, σε εκτέλεση της ως άνω δικαστικής απόφασης, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Το φύλλο υπολογισμού Φόρου εισοδήματος της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς είναι εσφαλμένο και η αντίστοιχη πράξη καταλογισμού θα πρέπει να ακυρωθεί ως μη νόμιμη. Εν προκειμένω

έπρεπε να εφαρμοστεί ο επιεικέστερος νόμος του άρθρου 49 του ν.4509/2017, σύμφωνα με τον οποίο από 1.01.2014 αντί του πρόσθετου φόρου του άρθρου 1 του ν.2523/1997 επιβάλλεται πρόστιμο που ισούται με το άθροισμα των προστίμων των άρθρων 58, 58Α παρ. 2 ή 59 του ν.4174/2013 πλέον του τόκου του άρθρου 53 του ίδιου νόμου. Τούτο εφαρμόζεται και επί εκκρεμών υποθέσεων ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ή των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων ή του ΣτΕ (ΠΟΛ 1003/2018). Με την προσβαλλόμενη καταλογιστική πράξη επιβλήθηκε σε βάρος του πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 132%, πρόστιμο τελών χαρτοσήμου 132% και προσαύξηση ΟΓΑ 132%.

- Στην προσβαλλόμενη πράξη έχουν εμφολωθεί δύο πλημμέλειες: α) έλλειψη εμπεριστατωμένης αιτιολογίας και αυτοτελή αναφορά των εφαρμοστέων διατάξεων και β) η φορολογική αρχή να προβεί σε νέα εκκαθάριση του οφειλόμενου φόρου αλλά ο καταλογισμός έγινε επί του αρχικώς συνταχθέντος φύλλου ελέγχου.
- Με την προσβαλλόμενη πράξη παραβιάζεται κατάφωρα η αρχή της αναλογικότητας και της μη υπέρβασης του υπερμέτρου.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει: «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 επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

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, σε εκτέλεση της με αριθ./2015 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα 12ο Μονομελές), ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, διενήργησε νέα εκκαθάριση επί του αριθ./2005 μερικού φύλλου ελέγχου προσδιορισμού του φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων, για τη χρήση 2001, συνεπεία της οποίας αποτέλεσε α) η με αριθ./2019 ταμειακή βεβαίωση, γραμμές 5 & 6 αυτής, ποσού 365,79 ευρώ και 384,17 ευρώ, αντίστοιχα και β) η με αριθ./2019 ταμειακή βεβαίωση, γραμμή 3, ποσού 1.097,37 ευρώ.

Επειδή, 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 στο στάδιο καταβολής αυτών, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή, εν προκειμένω η αμφισβήτηση των από 21.01.2019 πράξεων νέας εκκαθάρισης που διενεργήθηκε από την Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς σε εκτέλεση της αριθ./2015 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα 12ο Μονομελές) επί του με αριθ./2005 μερικού

φύλλου ελέγχου προσδιορισμού του φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων, για τη χρήση 2001, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς ανάγεται στο στάδιο της εξόφλησης του χρέους προς το Δημόσιο και ως τέτοιο δημιουργεί διαφορά κατά την εκτέλεση για την οποία προβλέπεται η άσκηση ανακοπής. Συνεπώς ανεξαρτήτως των ισχυρισμών των προσφευγόντων, η υπό κρίση προσφυγή, που ασκήθηκε κατά μη εκτελεστών πράξεων εκκαθάρισης είναι απαράδεκτη (σχετ./2019 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών).

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 20.02.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή α)της **του**, με Α.Φ.Μ., και β)της **του**, με Α.Φ.Μ., αμφοτέρων κατοίκων, οδός, αρ., ως απαράδεκτης.

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.