



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 13/09/2019

Αριθμός απόφασης: 2588

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας: 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : **2131604553**

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).
 - β. Του άρθρου 11 της Δ.ΟΡΓ. Α 1036960 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 παρ.3 του άρθρου 47 του ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).
 - δ. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 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 **18/04/2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των:
 - i. του με Α.Φ.Μ., κατοίκου οδός αριθμ.
 - ii. - χήρας με Α.Φ.Μ., κατοίκου οδός αριθμ.
 - iii. του με Α.Φ.Μ. κατοίκου οδός αριθμ.
 - iv. του με Α.Φ.Μ. κατοίκου οδός αριθμ.κατά της υπ' αριθμ. πρωτ./2019 απαντητικής επιστολής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γαλατσίου.
5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη απαντητική επιστολή

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **18/04/2019** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των, - και, 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:

Σύντομο ιστορικό

Κατά την επίσκεψη της κ. στην Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς για διάφορο ζήτημα, ενημερώθηκε ότι ο ήδη αποβιώσας σύζυγος της και ο κ. όφειλαν 500,00 ευρώ, πλέον τόκων και προσαυξήσεων 303,00 ευρώ, ήτοι συνολικά 803,00 ευρώ, από τη συμμετοχή τους στην «.....» με Α.Φ.Μ.

Λόγω του ότι ο αποβιώσας και ο κ. δεν είχαν καμία σχέση με την εν λόγω κοινοπραξία, ο κ. κατέθεσε την με αριθμ. Πρωτ./2018 αίτηση στο Τμήμα Μητρώου της Δ.Ο.Υ. Γαλασίου ζητώντας αντίγραφο της σύστασης της εν λόγω κοινοπραξίας. Επίσης, συνημμένα κατατέθηκε και Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 με την οποία ρητώς δήλωνε ότι ουδέποτε υπήρξε μέλος ή είχε κάποια σχέση κοινοπραξία αυτή και επομένως ζητούσε την διαγραφή του από αυτή ως και κάθε άλλη υποχρέωση.

Ακολούθησε η με αριθμ. Πρωτ./2018 αίτηση του ιδίου εις την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Γαλασίου με το ίδιο περιεχόμενο, ήτοι την χορήγηση αντιγράφου σύστασης της «.....» ώστε να φανεί ότι δεν ήταν μέλος και να επακολουθήσει διαγραφή από αυτή καθώς και κάθε άλλης υποχρέωσης που προκύπτει από την φερόμενη συμμετοχή στην κοινοπραξία αυτή.

Την 8-11-2018 η Δ.Ο.Υ Γαλασίου σε απάντηση της στο ανωτέρω αίτημα γνωστοποίησε στους προσφεύγοντες ότι:

-«Η σύσταση κοινοπραξίας από το έτος 1986 γινόταν με ιδιωτικό συμφωνητικό (σύστασης) στο τμήμα εισοδήματος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. και τοποθετούνταν για συσχέτιση στο τηρούμενο αρχείο δηλώσεων φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων, το οποίο έχει καταστραφεί μέχρι το έτος 2001 και ότι έγινε έρευνα στα αρχεία άλλων τμημάτων (μητρώου - Κ.Β.Σ.) για ανεύρεση τυχόν αντιγράφων, χωρίς αποτέλεσμα.»

Κατόπιν, επιδόθηκαν οι υπ' αριθμ./2019 και/2019 εξώδικες δηλώσεις στο Υπουργείο Οικονομικών και την ΑΑΔΕ αντίστοιχα, από τον Δικαστικό Επιμελητή , στις οποίες αναφέρεται αναλυτικά η υπόθεση και στις οποίες γινόταν αίτημα διαγραφής από την εν λόγω Κοινοπραξία καθώς και της βεβαιωθείσας οφειλής. Η Δ.Ο.Υ. Γαλασίου με την υπ' αριθμ./2019 απάντηση της ενημέρωσε τους προσφεύγοντες ότι δεν προέκυψε κανένα νεότερο στοιχείο από αυτά που αναλυτικά εκτίθενται στην απάντηση της 8-11-2018.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την διαγραφή τους από την καθώς και τη διαγραφή της βεβαιωμένης οφειλής εις βάρος τους, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Ουδεμία σχέση είχαν με την εν λόγω Κοινοπραξία

2. Δεν μπορούν να αποδείξουν την μη ανάμειξή τους στην Κοινοπραξία χωρίς το αντίγραφο σύστασης, το οποίο δεν μπορούν να λάβουν από τη Δ.Ο.Υ. μιας και το αρχείο έχει καταστραφεί. Η καταστροφή του αρχείου όμως δεν αποτελεί ευθύνη των προσφευγόντων αλλά της Δ.Ο.Υ. Γαλασίου.
3. Η Διοίκηση πρέπει να αποδείξει τη συμμετοχή των προσφευγόντων στην εν λόγω κοινοπραξία και να αιτιολογήσει την υποχρέωση της οφειλής.

Επειδή σύμφωνα με τη παράγραφο 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013: «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 βασίζεται το αίτημά 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, 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 στην ΠΟΛ 1064/2017 «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής» ορίζεται ότι:

«1. 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 εμπíπτουν 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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο της ειδικής διοικητικής διαδικασίας, με την επιφύλαξη των οριζομένων στο β' εδ. της παρ. 1 του άρθρου 35 και στο στ' εδ. της παρ. 1 του άρθρου 63 του Κ.Φ.Δ..
2. Η άσκηση οποιασδήποτε άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των υποκειμένων στην ενδικοφανή προσφυγή πράξεων των φορολογικών αρχών, 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 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 εξάλλου δεν προσβάλλονται παραδεκτώς με ενδικοφανή προσφυγή πράξεις των διοικητικών οργάνων που στερούνται εκτελεστότητας, επειδή δεν θεσπίζουν κανόνα δικαίου.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 45 του Ν 4174/2013, ορίζεται ότι:

1. Η είσπραξη των φόρων και των λοιπών εσόδων του Δημοσίου που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα πραγματοποιείται δυνάμει εκτελεστού τίτλου.

2. Εκτελεστοί τίτλοι από το νόμο είναι:

α) στην περίπτωση άμεσου προσδιορισμού φόρου, ο προσδιορισμός του φόρου, όπως προκύπτει ταυτόχρονα με την υποβολή της δήλωσης,

β) στην περίπτωση διοικητικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προσδιορισμού του φόρου

γ) στην περίπτωση εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου, η πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού του φόρου,

δ) στην περίπτωση διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, η πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου,

ε) στην περίπτωση προληπτικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προληπτικού προσδιορισμού του φόρου,

στ) σε περίπτωση έκδοσης οριστικής δικαστικής απόφασης, η απόφαση αυτή,

ζ) σε περίπτωση επιβολής προστίμων οι αντίστοιχες πράξεις,

η) σε περίπτωση ενδικοφανούς προσφυγής, η απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 73 του Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (ν.δ. 356/1974), ορίζεται ότι:

1. Η προ της ενάρξεως της εκτελέσεως Ανακοπή του οφειλέτου ασκείται :

α) κατά της εκδοθείσης ατομικής ειδοποίησεως, β) κατά του εκδοθέντος και μη εκτελεσθέντος εντάλματος προσωπικής κρατήσεως και γ) κατά του νομίμου τίτλου, εκδικάζεται δε υπό των καθ' ύλην αρμοδίων δικαστηρίων κατά τας διατάξεις των άρθρων 583-585 του Κώδικος Πολιτικής Δικονομίας.

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 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, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση

ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφερόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή η με αριθ. πρωτ./2019 προσβαλλόμενη απάντηση της Δ.Ο.Υ. Γαλασίου, δεν συγκεντρώνει τα χαρακτηριστικά της ατομικής πράξης διοικητικού οργάνου, που θεσπίζει δικαιώματα ή υποχρεώσεις για τον φορολογούμενο («ατομική διοικητική πράξη») και συνεπώς **στερείται εκτελεστότητας.**

Επειδή, απαραδέκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γαλασίου, επειδή η εκ τούτης αναφερόμενη διαφορά ανάγεται στο στάδιο της διοικητικής εκτέλεσης, οπότε κατά της απόφασης αυτής είναι δυνατή μόνο η άσκηση ανακοπής σύμφωνα με τα άρθρα 217 και επόμενα του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Κ.Δ.Δ.) και 73 του Κ.Ε.Δ.Ε.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **18/04/2019** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των του με Α.Φ.Μ., - χήρας με Α.Φ.Μ., του με Α.Φ.Μ. και της του με Α.Φ.Μ., στο σύνολό της ως **απαράδεκτου.**

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Αναπληρωτής Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης**

Ακριβές Αντίγραφο

α.α. ΙΩΑΝΝΗΣ ΚΑΜΠΟΣΟΣ

**Ο/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.