



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 553

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 30.12.2019

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 3745

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 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.), όπως αναριθμύθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440 /τ. Β' /27.04.2017).

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 «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Τη με αρ./2019 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά Μονομελές (11^ο Τμήμα), επί της από 10.06.2013 και με αριθμό καταχώρησης/2013 προσφυγής και αίτησης διοικητικής επίλυσης διαφοράς, ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά, της αλλοδαπής εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., που εδρεύει στην και επί της οδού στον αριθμό στην, όπως εκπροσωπείται νόμιμα, κατά της υπ' αρ./...../2013 Προσωρινής Πράξης Επιβολής Ειδικού Φόρου επί Ακινήτων, για ακίνητη περιουσία που υπήρχε την 01.01.2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αρ. πρωτ./2019 (αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ./2019) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ.

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

Επί της από 10.06.2013 και με αριθμό καταχώρησης/2013 προσφυγής και αίτησης διοικητικής επίλυσης διαφοράς, ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά, της αλλοδαπής εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα, την μελέτη των επικαλούμενων λόγων της προσφυγής, και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./...../2013 Προσωρινή Πράξη Επιβολής Ειδικού Φόρου επί Ακινήτων, για την ακίνητη περιουσία που υπήρχε την 01.01.2010, του προϋσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, ποσό ειδικού φόρου επί ακινήτων 49.583,66 €, πλέον πρόσθετος φόρος ανακρίβειας ποσού 27.766,85 €, ήτοι σύνολο 77.350,51 €.

Η ως άνω διαφορά φόρου και προσαύξησης, προέκυψε μετά από προσωρινό έλεγχο, βάσει της με αρ./2013 εντολής ελέγχου του Προϋσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση προσφυγή – αίτηση διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση της παραπάνω προσωρινής πράξης Επιβολής Ειδικού Φόρου Ακινήτων, του Προϋσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1.νομιμότητα διενέργειας προσωρινού φορολογικού ελέγχου (άρθρο 67§1 του Κ.Φ.Ε.) και έκδοσης προσωρινού φύλλου ελέγχου (άρθρο 68§5 του Κ.Φ.Ε.), προκειμένου για εταιρεία της οποίας το καθαρό εισόδημα δεν εξευρίσκεται λογιστικώς και δεν τηρεί βιβλία και στοιχεία.

2.ερμηνεία του άρθρου 15§3 περ. γ' του ν. 3091/2002 ως προς την επιβολή ειδικού φόρου επί ακινήτων επί αλλοδαπής εταιρείας που εκμισθώνει ακίνητα σε ναυτιλιακή επιχείρηση, η οποία έχει εγκαταστήσει γραφείο στην Ελλάδα δυνάμει του α.ν. 89/1967, όπως τροποποιήθηκε με τον ν. 27/75.

3.(άρθρο 15§4 ν. 3091/2002) μη παροχή δυνατότητας εξαιρέσεως από τον ειδικό φόρο ακινήτων σε εταιρείες που εδρεύουν σε τρίτες χώρες και δηλώνουν τα φυσικά πρόσωπα που κατέχουν τις μετοχές τους – παραβίαση της αρχής της ελεύθερης κυκλοφορίας των κεφαλαίων (άρθρο 63 ΣυνθΛΕΕ).

4.(άρθρο 15§1 ν. 3091/2002) επιβολή ετήσιου φόρου ακίνητης περιουσίας με συντελεστή 15% - παραβίαση του άρθρου 17§1 και του άρθρου 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου Ε.Σ.Δ.Α., καθώς και του άρθρου 4§§1 και 5 του Συντάγματος, σε συνδυασμό με την αρχή της αναλογικότητας.

5.(άρθρο 15§1 ν. 3091/2002) επιβολή ετήσιου φόρου ακίνητης περιουσίας με συντελεστή 15% - παραβίαση του άρθρου 5 του Συντάγματος και των αρχών της καλής πίστης, της χρηστής διοίκησης της αρχής της ασφάλειας δικαίου και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικούμενου.

Σύντομο ιστορικό –ισχύον νομοθετικό πλαίσιο –σχετικές θέσεις της διοίκησης

Στη προσφεύγουσα, με ΑΦΜ ως αλλοδαπή εταιρεία ιδιοκτησίας ακινήτων, διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, προσωρινός έλεγχος Φόρου Ακινήτων ν. 3091/2002, για την ακίνητη περιουσία που υπήρχε την 01.01.2010, 01.01.2011 και 01.01.2012.

Με βάση την από 26.04.2013 έκθεση προσωρινού ελέγχου Φόρου Ακινήτων του Ν. 3091/2002, του Προϋσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, εκδόθηκε η υπ' αριθμ./...../2013 Προσωρινή Πράξη Επιβολής Φόρου επί Ακινήτων για την ακίνητη περιουσία που υπήρχε την 01.01.2010, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, ποσό ειδικού φόρου επί ακινήτων 49.583,66 €, πλέον πρόσθετος φόρος ανακρίβειας ποσού 27.766,85 €, ήτοι σύνολο 77.350,51 €.

Η κοινοποίηση της ανωτέρω πράξης Επιβολής Ειδικού Φόρου επί Ακινήτων, για την ακίνητη περιουσία που υπήρχε την 01.01.2010, έγινε την 10.05.2013.

Η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα την υπ' αριθμ./2013 προσφυγή με αίτηση διοικητικής επίλυσης της διαφοράς ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά.

Το Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά Μονομελές (11^ο Τμήμα), με την/2019 απόφαση: «.....Το εν λόγω δικόγραφο τιτλοφορείται ως «Προσφυγή και αίτηση διοικητικής επίλυσης διαφοράς». Όμως, στο σώμα του κρινόμενου δικογράφου δεν περιέχεται ένδειξη νομότυπης εξέτασης του εν λόγω αιτήματος, ούτε από οποιοδήποτε άλλο στοιχείο της δικογραφίας προκύπτει ότι ορίστηκε εγγράφως από τη φορολογική αρχή, για τη συζήτηση του παραπάνω αιτήματος, ημερομηνία, κατά την οποία η προσφεύγουσα εταιρεία κλήθηκε να παραστεί, ούτε, περαιτέρω, ότι το παραπάνω αίτημά της εξετάστηκε

από την ως άνω αρχή και είτε εκδόθηκε πράξη διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, είτε ματαίωσης αυτής, για οποιοδήποτε λόγο. Το συνημμένο δε στην προσβαλλόμενη πράξη έγγραφο το οποίο τιτλοφορείται «Πρακτικό διοικητικής επίλυσης ή μη της διαφοράς ειδικού φόρου επί ακινήτων», το οποίο δεν φέρει αριθμό, ημερομηνία και υπογραφή του νομίμου εκπροσώπου της προσφεύγουσας εταιρείας, ούτε σχετικό αποτέλεσμα, δεν αρκεί για να αποδείξει ότι τηρήθηκε προσηκόντως η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, ενώ ουδέν διαλαμβάνεται σχετικά στην από 23.09.2013 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, ενώ ουδέν διαλαμβάνεται σχετικά στην από 23.09.2013 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ Πειραιά. Εξάλλου, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην έκτη σκέψη, εν προκειμένω η Ε.Δ.Ε.Φ.Δ. δεν ήταν αρμόδια κατά το άρθρο 70Α παρ. 2, 3 και 5 του Κ.Φ.Ε., καθώς το αμφισβητούμενο ποσό του κυρίως φόρου δεν υπερβαίνει το ποσό των 50.000,00 ευρώ. Επειδή, με τα δεδομένα αυτά, εφόσον στην προκείμενη περίπτωση η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε με την προσφυγή αυτής αίτημα διοικητικής επίλυσης αυτής διαφοράς, για την οποία δεν ήταν αρμόδια, κατά τα ανωτέρω, η Ε.Δ.Ε.Φ.Δ, το Δικαστήριο κρίνει ότι πρέπει, σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν αυτής προηγούμενες σκέψεις, να απέχει από την εκδίκαση αυτής υπόθεσης και να αναπέμψει αυτήν στον Προϊστάμενο αυτής Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, προκειμένου το εν λόγω αίτημα να εξετασθεί από την αρμόδια Αρχή κατά τη νόμιμη διαδικασία, η οποία να αποδεικνύεται από αντίστοιχη πράξη μερικής ή ολικής διοικητικής επίλυσης αυτής διαφοράς ή ματαίωσης αυτής.

Απέχει από την εκδίκαση της προσφυγής κατά της 360/31/26.04.2013 πράξης επιβολής ειδικού φόρου επί των ακινήτων (άρθρα 15 του ν. 3091/2002 και 57 του ν. 3842/2010) έτους 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά.

Αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, προκειμένου να τηρηθεί η σχετική διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και το εν λόγω αίτημα να εξετασθεί από την αρμόδια Αρχή κατά τη νόμιμη διαδικασία. Στη συνέχεια, η υπόθεση, μαζί με τα αποτελέσματα της προαναφερόμενης διαδικασίας, θα πρέπει να διαβιβαστεί στο Δικαστήριο και θα οριστεί αρμοδίως νέα δικάσιμος, στην οποία θα κλητευθούν να παραστούν οι διάδικοι.»

Η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, σε εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης, κοινοποίησε σχετική πρόσκληση στην προσφεύγουσα. Ειδικότερα, στις 05.09.2019 θυροκολλήθηκε από υπάλληλο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ η με αρ. πρωτ./2019 πρόσκληση προκειμένου η προσφεύγουσα να προσέλθει εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε (5) ημερών στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, προκειμένου να αποδεχθεί την υπ' αρ./...../2013 πράξη επιβολής Ειδικού Φόρου επί ακινήτων έτους 2010, σύμφωνα με την υπ' αρ./2019 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά (11^{ου} Μονομελούς Τμήματος).

Η προσφεύγουσα, με την υπ' αρ. πρωτ./2019 "ΑΠΑΝΤΗΣΗ / ΑΠΟΠΟΙΗΣΗ ΠΡΑΞΗΣ ΕΠΙΒΟΛΗΣ ΕΦΑ", δήλωσε, ότι δεν αποδέχεται την ως άνω πράξη επιβολής φόρου για τους λόγους που αναφέρονται στο δικόγραφο της από 10.06.2013 προσφυγής και με αριθμό κατάθεσης δικογράφου ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά/2013

Η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε το σχετικό φάκελο με το αριθμ. πρωτ./2019 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2019) έγγραφο της, στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 § 10 του ν. 4174/2013.

Επειδή, στο άρθρο 72 § 10 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο

φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης.».

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την αριθμ./2019 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά (11^ο Μονομελές Τμήμα), αλλά η προσφεύγουσα με την υπ' αρ. πρωτ./2019 "ΑΠΑΝΤΗΣΗ / ΑΠΟΠΟΙΗΣΗ ΠΡΑΞΗΣ ΕΠΙΒΟΛΗΣ ΕΦΑ", δήλωσε, ότι δεν αποδέχεται την ως άνω πράξη επιβολής φόρου επί ακινήτων που υπήρχαν την 01.01.2010, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 § 44 του ν.4174/2013 (όπως ισχύει) από την έναρξη ισχύος του ΚΦΔ κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται अपараδεκτο και δεν εξετάζεται.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω πράξη της φορολογικής αρχής άκυρη.

Επειδή κατά τα λοιπά ισχύουν τα όσα λεπτομερώς αναφέρονται στην από 26.04.2013 έκθεση προσωρινού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, το υπό κρίση αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς απορρίπτεται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της υποβληθείσας αίτησης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, και την διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά – Τμήμα 11^ο Μονομελές, σύμφωνα με την αριθμ./2019 απόφαση του.

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Ο/Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α
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.