



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 25/09/2020

Αριθμός Απόφασης: 1878

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604529

Fax : 213 1604567

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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 αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει

γ. της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017)

δ. του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86) και της Α 1122/2020 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2088/31-05-2020).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 18/03/2020 και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή του

..... του με Α.Φ.Μ. κατοίκου, οδός
....., κατά της από 20/02/2020 απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας επί της
υπ' αριθ. /2020 αίτησης του προσφεύγοντος και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά
έγγραφα.

5. Την με αρ. πρωτ. /2020 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας επί της
ταυτάριμης και με ημερομηνία 09/01/2020 αίτησης του προσφεύγοντος, της οποίας ζητείται η
ακύρωση.

6. Το με αρ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2020 ΕΜΠ/04-08-2020 Συμπληρωματικό Υπόμνημα του
προσφεύγοντος.

7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας.

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της
απόφασης.

Επί της από 18/03/2020 και με αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του
..... του με Α.Φ.Μ., 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:

Με την με αριθ. πρωτ. /2020 απάντησή του, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας
απέρριψε το από 09/01/2020 ταυτάριμο αίτημα του προσφεύγοντος για ακύρωση της με αριθ.
..... /2005 πράξεως Προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικών περιόδων 01/01/1994 - 31/12/1994, της
υπ' αριθ. /2005 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01/1994 -
31/12/1994 καθώς και των υπ' αριθ. /2005 και /2005 Φύλλων Ελέγχου Φορολογίας
Εισοδήματος οικονομικών ετών 1994 και 1995 αντίστοιχα.

Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, οι καταλογισθείσες υπ'
αρ. /2003, /2003, /2005 και /2003 Πράξεις Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ χρήσεων 1991,
1994, 2005 και 1993 αντίστοιχα, η υπ' αρ. /2005 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 48
παρ. 2α του Ν. 1642/1986 και άρθρου 6 του Ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 1993 και υπ' αρ.
.... /2005 πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου 1993, ακυρώθηκαν με τις
αντίστοιχες υπ' αρ. /2019, /2019, /2019, /2019, /2019 και /2019
αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Πειραιώς, λόγω παραγραφής.

Περαιτέρω, αναφορικά με τις καταλογισθείσες σε βάρος του προσφεύγοντος υπ' αρ.
.... /2005 πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α., διαχειριστικής 1994, υπ' αρ. /2005 πράξη επιβολής

προστίμου του άρθρου 48 παρ. 2α του Ν. 1642/1986 και άρθρου 6 του Ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 01/01–31/12/1994, υπ' αριθμ./2005 φύλλου ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 1994 και υπ' αριθμ./2005 φύλλου ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 1993, εκδόθηκαν οι υπ' αρ,,,/2019 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου επί των σχετικών εφέσεων του, κατά απορριπτικών αποφάσεων του Διοικητικού Πρωτοδικείου, οι οποίες απέρριψαν τις εφέσεις του, για το λόγο ότι το ύψος των εν λόγω προστίμων και φόρων δεν υπερβαίνει το οριζόμενο από το νόμο ποσό των 5.000,00 ευρώ για το δικαίωμα άσκησης έφεσης στο ανώτερο δικαστήριο (άρθρο 92 παρ. 2 ΚΔΔ).

Ωστόσο, για τις προαναφερθείσες πράξεις, ο προσφεύγων, στις 09/01/2020, κατέθεσε στη Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας, τη με αριθ. πρωτ./2019 αίτηση, με θέμα τη διαγραφή τους λόγω αντισυνταγματικότητας των διατάξεων στις οποίες εδράζονται, κατόπιν της υπ' αριθμόν 1738/2017 απόφασης της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας.

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας, με την με αρ. πρωτ./2020 έγγραφη απάντηση, απέρριψε το αίτημα του προσφεύγοντος με το σκεπτικό ότι η νομιμότητα των προαναφερομένων υπ' αριθ./2005,/2005,/2005 και/2005 «κρίθηκε με τις υπ' αριθ./2016,/2016,/2016 και/2016 αποφάσεις του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου με τις οποίες απερρίφθησαν οι κατ' αυτών ασκηθείσες προσφυγές. Σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με την αρχή της βεβαιότητας του φόρου, η οποία συνδέεται με την αρχή της νομιμότητας του φόρου και θεμελιώνεται στην παρ. 1 του άρ. 78 του Συντάγματος, οι προσδιοριστικές πράξεις του φόρου και οι πράξεις επιβολής παρεπόμενων προσαυξήσεων, προστίμων και διοικητικών κυρώσεων δεν υπόκεινται σε ανάκληση».

Ακολούθως, ο προσφεύγων, κατά της ανωτέρω απάντησης, κατέθεσε την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, ζητώντας την ακύρωση της προσβαλλόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας προβάλλοντας τους ακόλουθους ισχυρισμούς:

- Οι δικαστικές αποφάσεις με αριθ./2016,/2016,/2016 και/2016, δεν έχουν δημιουργήσει δεδικασμένο ουσιαστικής φύσεως, αφού δεν έχουν αποφανθεί για το διοικητικό ζήτημα της παραγραφής.
- Η αρχή της βεβαιότητας του φόρου, δεν μπορεί να έρχεται σε αντίθεση με την αρχή της νομιμότητας του φόρου.

Σημειώνεται ότι ο προσφεύγων υπέβαλλε στην υπηρεσία μας το με αρ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2020 ΕΜΠ/04-08-2020 Συμπληρωματικό Υπόμνημα επισυνάπτοντας τις με αριθ./2019 και

...../2019,/2019,/2019,/2019 και/2019 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63§1 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου.»

Επειδή στην παράγραφο 8 του ίδιου ως άνω άρθρου ΚΦΔ ορίζεται ότι: «8. 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.

Για την αναστολή, λόγω άσκησης προσφυγής, ισχύουν ανάλογα οι διατάξεις της παραγράφου 3 του παρόντος άρθρου.

Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη.»

Επειδή από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων των παρ. 1 και 8 του ν. 4174/2013, συνάγεται σαφώς ότι ο 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, και 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.). Ως εκ τούτου, σε προσφυγή υπόκεινται οι ατομικές εκτελεστές διοικητικές πράξεις εκείνες εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφέρονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου).

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

Επειδή ως διοικητική πράξη ορίζεται η δήλωση βουλήσεως διοικητικού οργάνου ασκούντος δημόσια εξουσία με την οποία επέρχεται, μονομερώς, μεταβολή στο νομικό κόσμο δια της ιδρύσεως, μεταβολής ή καταργήσεως δικαιωμάτων και υποχρεώσεων. Κύρια χαρακτηριστικά της διοικητικής πράξης είναι το τεκμήριο νομιμότητας και η εκτελεστότητα. Η εκτελεστότητα δε της διοικητικής πράξης συνίσταται στο ότι η συμπεριφορά που καθορίζει (ενέργεια ή παράλειψη), και γενικότερα η ρύθμιση την οποία θεσπίζει, είναι υποχρεωτική από την έκδοσή της (ΣτΕ 1717/1988), χωρίς άλλο, δηλαδή χωρίς να χρειάζεται άλλη διαδικασία και ειδικότερα προηγούμενη δικαστική απόφαση. (Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Σπηλιοτόπουλος, Τόμος 1, έκδοση Νοεμβρίου 2011, σελ. 116).

Επειδή πληροφοριακή καλείται η πράξη με την οποία η Διοίκηση γνωστοποιεί τις απόψεις της για την έννοια και την έκταση εφαρμογής φορολογικής διάταξης. Είθισται οι πληροφοριακές πράξεις να εκδίδονται κατόπιν αιτήσεως των ενδιαφερομένων, μη υποβληθεισών κατ' ειδική διαδικασία του νόμου. Οι πληροφοριακές πράξεις στερούνται εκτελεστότητας και συνεπώς δεν προσβάλλονται παραδεκτώς με ενδικοφανή και ένδικη προσφυγή καθώς δι' αυτών δεν επέρχεται μονομερώς μεταβολή στο νομικό κόσμο διά της ιδρύσεως, μεταβολής ή καταργήσεως δικαιωμάτων και υποχρεώσεων.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της υποπαραγράφου Α.5 της παραγράφου Α του άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013 και της παραγράφου 1 του άρθρου 1 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1209/2013, η άσκηση ενδικοφανών προσφυγών και η εξέτασή τους από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από 1/8/2013.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 1 της ΠΟΛ.1067/27-04-2017 απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. 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 εμπίπτουν 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 οριζόμενων 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 στην προκειμένη υπόθεση, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της με αριθ. πρωτ./2020 απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας, με την οποία απορρίφθηκε το αίτημά του για ακύρωση και διαγραφή των: α) υπ' αρ./2005 πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α., χρήσης 1994, β) υπ' αρ./2005 πράξης επιβολής προστίμου του άρθρου 48 παρ. 2α του Ν. 1642/1986 και άρθρου 6 του Ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 01/01–31/12/1994, γ) υπ' αριθμ./2005 φύλλου ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 1994 και δ) υπ' αριθμ./2005 φύλλου ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 1993, λόγω παραγραφής.

Επειδή, οι προαναφερθείσες πράξεις προσδιορισμού φόρων και προστίμων, εκδόθηκαν κατά το έτος 2005, ήτοι πριν από την 1/8/2013, και κατά συνέπεια δεν εξετάζονται, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, από την υπηρεσία μας.

Επειδή περαιτέρω, η προσβαλλόμενη απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας έχει, σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν παραπάνω, πληροφοριακό χαρακτήρα και δεν αποτελεί πράξη εκ της οποίας απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών. Ως εκ τούτου, στερείται εκτελεστότητας και απαραδέκτως προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή.

Αποφασίζουμε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 18/03/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του με Α.Φ.Μ., ως απαραδέκτου.

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

Ακριβές Αντίγραφο

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.

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

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ