



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

Καλλιθέα, 20/05/2021

Αριθμός απόφασης: 1599

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 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*».

γ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014).

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), της υπ' αριθ. Α 1049/2021 Κοινής Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 984-12.03.2021), καθώς και των υπ' αριθ. A.1273/2020 (ΦΕΚ Β' 5597/21.12.2020), A.1241/2020 (ΦΕΚ Β' 4804/30.10.2020) και A.1215/2020 (ΦΕΚ Β' 4254/30.09.2020) ομοίων κοινών αποφάσεων.

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 18/09/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κάτοικος εξωτερικού, κατά της από 16-07-2020 πράξης εκκαθάρισης δικαστικής απόφασης άρθρου 41 παρ.4 του ν.4174/21013 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π διαχειριστικής περιόδου 1.1.2011-31.12.2011, οικονομικού έτους 2012 της υπ' αριθ. /2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου

εισοδήματος, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π, η οποία πράξη εκκαθάρισης εκδόθηκε σε εκτέλεση της με αριθμό/2020 απόφασης του Δ.Π.Α. (16^ο Μον. Τμήμα), καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την από 16-07-2020 πράξη εκκαθάρισης δικαστικής απόφασης άρθρου 41 παρ.4 του ν.4174/21013 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π διαχειριστικής περιόδου 1.1.2011-31.12.2011 η οποία εκδόθηκε σε εκτέλεση της με αριθμ./2020 απόφασης του Δ.Π.Α. (16^ο Μον. Τμήμα), της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 18/09/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την από 16-07-2020 νέα εκκαθάριση λόγω της δικαστικής απόφασης με αριθμό/2020 του Δ.Π.Α. (16^ο Μον. Τμήμα) της υπ' αριθ./2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής χρήσης 1.1.2011-31.12.2011, οικονομικού έτους 2012, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π, καταλογίστηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος εισοδήματος 4.170,00€, πλέον πρόστιμο φόρου άρθρου 58 Κ.Φ.Δ. ύψους 2.085,00€ πλέον τόκοι άρθρου 53 Κ.Φ.Δ ύψους 1.929,61€ πλέον ειδική εισφορά αλληλεγγύης ύψους 247,50€, ήτοι συνολικό ποσό 8.432,11€.

Ο αρχικός έλεγχος βάσει της υπ' αριθμό/2015 εντολής ελέγχου ολοκληρώθηκε στις 12/09/2016 με τη σύνταξη της σχετικής «Εκθεσης Μερικού Ελέγχου Προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος». Κατά τον αρχικό έλεγχο η πίστωση ποσού 25.000,00€/16-12-2011, η οποία αφορά εισερχόμενο έμβασμα από Γαλλία στο λογαριασμό στον οποίο δικαιούχοι είναι ο προσφεύγων και η μητέρα του, θεωρήθηκε ως μη αιτιολογημένη και εφόσον ο λογαριασμός ήταν κοινός, έγινε ισομερής επιμερισμός του ποσού. Επιπλέον ο έλεγχος της μητέρας του προσφεύγοντος βάσει της υπ' αριθμό/2016 εντολής ελέγχου ολοκληρώθηκε στις 12/09/2016 με τη σύνταξη της σχετικής «Εκθεσης Μερικού Ελέγχου Προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος».

Κατόπιν της έκδοσης της υπ' αριθμό/2020 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 16ο Μονομελές), η οποία αφορά τον προσφεύγοντα και δημοσιεύτηκε στις 25/05/2020, εκδόθηκε η υπ' αριθμό/2020 εντολή μερικού ελέγχου γραφείου του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π. με εντολή Διοικητή για την εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης. Λαμβάνοντας υπόψη:

- την υπ' αριθμό/2020 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 16ο Μονομελές), η οποία αφορά τον προσφεύγοντα,
- την υπ' αριθμό/2020 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 16ο Τριμελές), η οποία αφορά την με ΑΦΜ, μητέρα του προσφεύγοντα καθώς και
- τα άρθρα 72 §2 και 84 §3β του Ν.2238/1994,

ο έλεγχος προέβη στην τροποποίηση της υπ' αριθμό/12-09-2016 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 2012 αυξάνοντας το φορολογητέο εισόδημα από 12.500€ στο ποσό των 25.000€ (συνολικό ποσό εμβάσματος που αρχικώς είχε επιμεριστεί στον προσφεύγοντα και την μητέρα του).

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

1) Η φορολογική αρχή προέβη κατά την εκκαθάριση σε ενέργεια μη σύμφωνη με το διατακτικό της απόφασης και ειδικότερα στην στήλη «Φορολογητέο εισόδημα Διαφορά Δικαστικής απόφασης» έθεσε το ποσό «25.000» αντί του ποσού των «12.500».

2) Η προσβαλλόμενη πράξη με την οποία προσδιορίζεται προσ αυξημένο το φορολογητέο εισόδημα σε ποσό 25.000€ αντί 12.500€ που είχε επιβάλλει με την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού με/2016 για το οικονομικό έτος 2012 έχει υποπέσει στην πενταετή παραγραφή.

Επειδή στο άρθρο 41 παρ.4 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«Σε περίπτωση έκδοσης οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, ο οφειλόμενος φόρος καταβάλλεται σε δύο (2) ίσες μηνιαίες δόσεις. Η πρώτη δόση καταβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από την κοινοποίηση στον φορολογούμενο της πράξης εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση το διατακτικό της απόφασης μήνα και η δεύτερη δόση μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του μήνα που ακολουθεί.».

Επειδή σύμφωνα με το εδάφιο της παρ.1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει:

«Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...»

Επειδή, στην παρ. 8 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 ορίζεται:

«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, 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 προϋσχόν καθεστώς προσβάλλονταν απευθείας στα δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής (άρθρο 63 επ. Κ.Δ.Δ.).

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 εξάλλου, όπως έχει κριθεί νομολογιακά (σχετ. 1651/2018 Απόφαση Διοικ. Εφετείου Αθηνών, 1249/2016 Απόφαση Διοικ. Εφετείου Θεσσαλονίκης κ.α), η **πράξη εκκαθάρισης του φόρου, που προβλέπεται στο άρθρο 41 παρ. 4 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, πράξη η οποία συντάσσεται μετά την έκδοση οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, δεν αποτελεί εκτελεστή πράξη προσδιορισμού του φόρου ή του προστίμου, υποκείμενη σε ενδικοφανή προσφυγή κατά το άρθρο 63 του εν λόγω Κώδικα και στη συνέχεια σε προσφυγή κατά το άρθρο 63 του ΚΔιοικ.Δικ. Και τούτο διότι η πράξη αυτή εκδίδεται για την εκτέλεση της δικαστικής απόφασης (νομίμου τίτλου), με την οποία έχει επιλυθεί οριστικά η σχετική φορολογική διαφορά, περιέχει δε τον κύριο φόρο, όπως προσδιορίζεται από την τελευταία (ή σε περίπτωση**

απόρριψης της σχετικής προσφυγής τον κύριο φόρο που έχει κατά λογισθεί με την αντίστοιχη πράξη), καθώς και τον πρόσθετο φόρο μέχρι τη δημοσίευση της απόφασης. Η αμφισβήτηση της γενόμενης κατά τα παραπάνω εκκαθάρισης, όσον αφορά τόσο τον κύριο όσο και τον πρόσθετο φόρο, ανάγεται στο στάδιο της είσπραξης αυτών και προσβάλλεται με την κατά τα προαναφερόμενα ανακοπή του άρθρου 217 του ΚΔιοικΔικ κατά της σχετικής ατομικής ειδοποίησης, με την οποία μπορούν να προβληθούν λόγοι σχετικά με την ενδεχομένως λανθασμένη ή μη νόμιμη εκκαθάριση του κύριου και του πρόσθετου φόρου.

Επειδή εν προκειμένω η από 16.07.2020 πράξη νέας εκκαθάριση άρθρου 41 παρ.4 του ν.4174/2013 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2011-31/12/2011 η οποία εκδόθηκε σε εκτέλεση της με αριθμ./2020 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας δεν αποτελεί εκτελεστή πράξη προσδιορισμού του φόρου υποκείμενη σε ενδικοφανή προσφυγή, αλλά ανάγεται στο στάδιο είσπραξης, ως εκ τούτου η υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως **απαράδεκτη**.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 18/09/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ ως **απαράδεκτης**.

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η/Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.