



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

Καλλιθέα, 30/06/2021

Αριθμός απόφασης: 1979

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 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)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει

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

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. Α.1273/2020 (ΦΕΚ Β' 5597/21.12.2020), Α.1241/2020 (ΦΕΚ Β' 4804/30.10.2020) και Α.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 υπ' αριθμ. 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 12/03/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», (πρώην «.....»), με Α.Φ.Μ., εδρεύουσας στην, ως καθολικής διαδόχου, κατόπιν συγχώνευσης με απορρόφηση της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», κατά της από 30/11/2020 Πράξης «Νέας εκκαθάρισης σύμφωνα με την /2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου, φορολογικού έτους 2005, του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς.

5. Την από 30/11/2020 Πράξη «Νέας εκκαθάρισης σύμφωνα με την/2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου», φορολογικού έτους 2005, του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, της οποίας ζητείται η τροποποίηση.
6. Την έκθεση αιτιολογημένων απόψεων του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.
- Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 12/03/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», 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 το υπ' αριθμό-/.....,/2020 έγγραφο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (Δικαστικό Γραφείο), διαβιβάστηκε στη Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς η υπ' αριθμό/2018 Απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, με την οποία απορρίφθηκε για τυπικούς λόγους η προσφυγή, με χρονολογία κατάθεσης 17/02/2011, της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» ως καθολικής διαδόχου, κατόπιν συγχώνευσης με απορρόφηση της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....». Η εν λόγω προσφυγή ασκήθηκε κατά του υπ' αριθμό/2010 φύλλου ελέγχου φόρου μεταβίβασης ακινήτου, του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. Θήβας, με το οποίο επιβλήθηκε στην ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....», διαφορά φόρου ύψους 39.555,58 €, διαφορά δημοτικού φόρου ύψους 1.186,66 € και προσαύξηση ύψους 52.213,37 €, ήτοι σύνολο 92.955,61 €.
- Με την κατάθεση της προσφυγής βεβαιώθηκε από την Δ.Ο.Υ. αμέσως το 10% του αμφισβητούμενου κύριου φόρου, προσαυξήσεων και λοιπών συμβεβαιούμενων ποσών.
- Μετά την έκδοση της απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, με την οποία η ως άνω προσφυγή απορρίφθηκε ως απαράδεκτη, βεβαιώθηκε από την Δ.Ο.Υ. το υπόλοιπο 90% του φύλλου ελέγχου, αφού επαναπροσδιορίστηκε η αναλογούσα προσαύξηση βάσει των ισχυουσών διατάξεων κατά την ημερομηνία έκδοσης του φύλλου ελέγχου.
- Δηλαδή βεβαιώθηκε κύριος φόρος ύψους 35.600,02 €, δημοτικός φόρος ύψους 1.068,00 € και προσαυξήσεις ύψους 73.889,66 €, ήτοι σύνολο 110.557,68 €.
- Αντίγραφο της νέας εκκαθάρισης αναρτήθηκε την 30^η/11/2020 στην προσωπική ηλεκτρονική θυρίδα της προσφεύγουσας εταιρείας μέσω της εφαρμογής της ηλεκτρονικής κοινοποίησης και απεστάλη μήνυμα στη δηλωθείσα ηλεκτρονική διεύθυνση της εταιρείας «.....», με Α.Φ.Μ. Ακολούθως, απεστάλη ταχυδρομικά η με αρ. πρωτ./2020 ατομική ειδοποίηση χρέους.
- Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την τροποποίηση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενη τα κάτωθι:

Κατά παράβαση της αρχής της αναδρομικής εφαρμογής της ελαφρύτερης (διοικητικής) κύρωσης και της αρχής της χρηστής διοίκησης, κατά την εκκαθάριση του οφειλόμενου πρόσθετου φόρου κατόπιν έκδοσης δικαστικής απόφασης, ο πρόσθετος φόρος υπολογίστηκε σε ανώτατο ποσό 200% επί του κύριου φόρου, με βάση τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 4 του ν.2523/1997 όπως είχαν αντικατασταθεί με το άρθρο 40 παρ. 11 του ν.3220/2004, αντί της ευμενέστερης κύρωσης περί υποβολής ανακριβούς δήλωσης των διατάξεων που ίσχυσαν από τον χρόνο διάπραξης της παράβασης (2005) έως και τη διενέργεια της πράξης εκκαθάρισης (2020), και σε κάθε περίπτωση, αντί της νεότερης και ισχύουσας, κατά τον κρίσιμο χρόνο, κύρωσης με τη μορφή προστίμου του άρθρου 72 παρ. 17 του ν.4174/2013, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 49 παρ. 1 του ν.4509/2017.

Επειδή, με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), 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 έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει 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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού. Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως εκάστοτε ισχύει.».

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. 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, στην ΠΟΛ.1064/2017, παρ. 1 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..

Επειδή, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή η προσφεύγουσα προσβάλλει την ταμειακή (εν στενή έννοια) βεβαίωση της οφειλής της βάσει του υπ' αριθμό/2010 φύλλου ελέγχου Φ.Μ.Α. και συγκεκριμένα την βεβαίωση του υπολοίπου 90% του κύριου φόρου μετά των αναλογουσών προσαυξήσεων.

Επειδή, η προβλεπόμενη στο άρθρο 41 παρ.4 του Κ.Φ.Δ. πράξη εκκαθάρισης η οποία συντάσσεται μετά την έκδοση σχετικής οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, δεν αποτελεί εκτελεστή πράξη προσδιορισμού του φόρου υποκείμενη σε ενδικοφανή προσφυγή κατά το άρθρο 63 του Κ.Φ.Δ. και τούτο διότι η πράξη αυτή εκδίδεται για την εκτέλεση της απόφασης, με την οποία έχει επιλυθεί οριστικώς η σχετική φορολογική διαφορά.

Επειδή, η αμφισβήτηση της γενόμενης εκκαθάρισης ανάγεται στο στάδιο είσπραξης των οφειλόμενων χρεών και προσβάλλεται με άσκηση ανακοπής του άρθρου 217 και επόμενα του Κ.Διοικ.Δικ.

Επειδή, εν προκειμένω, απαραδέκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή κατά της από 30/11/2020 «νέας εκκαθάρισης» διότι αυτή δεν αποτελεί νέα εκτελεστή πράξη, υποκείμενη σε ενδικοφανή προσφυγή κατά το άρθρο 63 του ν.4174/2013.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 12/03/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», (πρώην «.....»), με Α.Φ.Μ., εδρεύουσας στην, ως καθολικής διαδόχου, κατόπιν συγχώνευσης με απορρόφηση της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», **ως απαράδεκτης**. Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο/Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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.