



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α2 Επανεξέτασης
Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604562
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 23.06.2020

Αριθμός απόφασης: 1230

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 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 (Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), καθώς και της υπ' αριθμ. 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 αριθ. 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. Την από **15.01.2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του και ΑΦΜ, κατοίκου κατά της υπ. αριθμ. /2016 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Ειδικής Εισφοράς αλληλεγγύης Ν. 3986/2011, οικονομικού έτους 2011 (διαχειριστικής χρήσης 2010), του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π., καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω οριστική πράξη του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π., της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και τη σχετική έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ

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

Επί της από 15.01.2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του και ΑΦΜ, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αρ. πρωτ./11.07.2016 ενδικοφανή προσφυγή, ο προσφεύγων μεταξύ άλλων ζητούσε την ακύρωση της υπ' αρ./18.05.2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης οικονομικού έτους 2011 (διαχειριστική χρήση 2010) του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π..

Επί της ως άνω ενδικοφανούς προσφυγής, εξεδόθη η υπ' αρ./09.12.2016 απόφαση της Δ.Ε.Δ., με την οποία έγινε εν μέρει δεκτή η ενδικοφανής προσφυγή του προσφεύγοντα κατά το μέρος που στρεφόταν και κατά της ως άνω οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης.

Κατά της ως άνω απόφασης της Δ.Ε.Δ., ο προσφεύγων άσκησε τη με αρ. καταχώρησης/2017 Προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου, επί της οποίας εξεδόθη η υπ' αρ./2018 απόφαση, η οποία έκανε εν μέρει δεκτή την ασκηθείσα προσφυγή κατά το μέρος που αφορούσε μεταξύ άλλων και την ως άνω/2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης, ήτοι: *"ακυρώνει την/2016 απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών κατά το μέρος που απέρριψε την/2016 ενδικοφανή προσφυγή του προσφεύγοντα και κατά της/2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης*".

Κατά της ως άνω/2018 απόφασης του ΔΕΦΑ, η Α.Α.Δ.Ε. κατέθεσε αίτηση αναίρεσης ενώπιον του ΣτΕ, επί της οποίας εξεδόθη η υπ' αρ./2019 απόφαση, σύμφωνα με την οποία έγινε δεκτή η αίτηση αναίρεσης του ελληνικού Δημοσίου και αναιρέθηκε η υπ' αρ./2018 απόφαση του ΔΕΦΑ, ήτοι: *"... κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει, για τον παραπάνω λόγο που βασίμως προβάλλεται, να γίνει δεκτή η κρινόμενη αίτηση, η έρευνα των λοιπών λόγων της οποία παρέλκει, και να αναιρεθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε εν μέρει δεκτή την προσφυγή του αναιρεσιβλήτου και α) ακύρωσε την/2016 απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ε.Δ. της Γ.Γ.Δ.Ε., κατά το μέρος που είχε απορρίψει την/2016 ενδικοφανή προσφυγή του αναιρεσιβλήτου κατά των/2016 ... οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού Και ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης*

Διά ταύτα - Δέχεται την αίτηση. – Αναirεί εν μέρει την/2018 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου, σύμφωνα με το σκεπτικό. – Κρατεί την υπόθεση, δικάζει και απορρίπτει την προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό....."

Σε συμμόρφωση της ως άνω απόφασης του ΣτΕ, η αρμόδια φορολογική αρχή (Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π.) προέβη σε επαναβεβαίωση των οφειλών του προσφεύγοντα, μεταξύ άλλων και εκ της υπ' αρ./2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης.

Προς τούτο, κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα αντίγραφο της καταλογιστικής πράξης με τη νέα εκκαθάριση του οφειλόμενου φόρου βάσει της απόφασης του ΣτΕ, σημειωτέον δε, η νέα εκκαθάριση διενεργήθηκε επί της πρωτότυπης καταλογιστικής πράξης (υπ' αρ./2016).

Εν συνεχεία, ο προσφεύγων, κοινοποίησε στην αρμόδια φορολογική αρχή (Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π.), με δικαστικό επιμελητή, την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, στρεφόμενος εκ νέου κατά της υπ' αρ./2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης, οικ. έτους 2011 (διαχειριστικής χρήσης 2010).

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ο προσφεύγων, ζητά:

- ✓ Να γίνει δεκτή η παρούσα ενδικοφανή προσφυγή,
- ✓ Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη σύμφωνα με τις παραδοχές της υπ' αρ./2018 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου, και
- ✓ Να ανασταλεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης έως ότου η αρμόδια Αρχή αποφανθεί επί της ασκηθείσας ενδικοφανούς προσφυγής,

προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

"1.καίρια νομικά θέματα

2.η ουσία και η αλήθεια των πραγματικών γεγονότων

3.νέα ουσιαστική έρευνα

4.ως προς την ουσία του ζητήματος

5.δεν ήμουν επιτηδευματίας

6.ζήτημα παραγραφής

7.δεν δεσμεύει επί της ουσίας η υπ' αρ./2019 απόφαση του ΣΤΕ''

Επειδή, οι διατάξεις του Ν. 2717/1999 (ΦΕΚ Α' 97/17-05-1999), ορίζουν, ότι:

Άρθρο 197. Δεδικασμένο

''1. Δεδικασμένο δημιουργείται από τις τελεσίδικες και τις ανέκκλητες αποφάσεις, εφόσον οι τελευταίες δεν υπόκεινται σε ανακοπή ερημοδικίας, ως προς το, ουσιαστικό ή δικονομικό, διοικητικής φύσης ζήτημα που με αυτές κρίθηκε, εφόσον τούτο τελεί σε άμεση και αναγκαία συνάρτηση προς το συμπέρασμα που με τις ίδιες έγινε δεκτό.....

3. Το αναφερόμενο στις προηγούμενες παραγράφους δεδικασμένο ισχύει υπέρ και κατά εκείνων που διατέλεσαν διάδικοι,.....''

Άρθρο 198. Υποχρέωση συμμόρφωσης

''1. Οι διοικητικές αρχές οφείλουν, με θετικές ενέργειες ή με αποχή από κάθε αντίθετη ενέργεια, να συμμορφώνονται προς το περιεχόμενο των αποφάσεων οι οποίες εκδίδονται για διαφορές που άγονται προς επίλυση με άσκηση προσφυγής.

2. Η παράλειψη διοικητικής αρχής προς συμμόρφωση σύμφωνα με τα οριζόμενα στην προηγούμενη παράγραφο, έχει ως συνέπεια, για τον παραβάτη, εκτός από την κατ' άρθρο 259 του Ποινικού Κώδικα ποινική του δίωξη, και την προσωπική του ευθύνη προς αποζημίωση''.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 8 του άρθρου 50 του Ν. 4223/2013: «Για τις δικαστικές αποφάσεις που εκδίδονται μετά την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των άρθρων 41 παρ. 4 και 30 παρ. 1 αυτού.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις άρθρου 30 του Ν. 4174/2013: «1. Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογουμένου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή απαίτηση του φορολογουμένου. Η πράξη αυτή καταχωρίζεται ως εισπρακτέο ή επιστρεπτέο ποσό στα βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα καθορίζονται τα βιβλία, στα οποία γίνεται η καταχώριση, το περιεχόμενο, η διαδικασία και οι εξαιρέσεις από αυτή, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.2. Η Φορολογική Διοίκηση είναι αρμόδια να εκδίδει τις ακόλουθες πράξεις προσδιορισμού φόρου: α) πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου, β) πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου, γ) πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και δ) πράξη προληπτικού προσδιορισμού φόρου.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 41 του Ν. 4174/2013: «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 τις διατάξεις της παραγράφου 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 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 ...»

''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 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, 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.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη δεν εκδόθηκε για να καταλογιστεί φόρος εις βάρος του προσφεύγοντα, αλλά για να λάβει γνώση της διενεργηθείσας βάσει της απόφασης του ΣτΕ εκκαθάρισης φόρου.

Επειδή η πράξη αυτή δεν αποτελεί εκτελεστέα διοικητική πράξη. Εντάσσεται στη διαδικασία της βεβαίωσης του φόρου, βάσει έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου ύστερα από τη κατάθεση δικαστικής προσφυγής από μέρους του προσφεύγοντα. Η πράξη αυτή εκκαθάρισης φόρου εκδόθηκε με βάση το διατακτικό της **αμετάκλητης** δικαστικής απόφασης, εν προκειμένω της υπ’ αριθμ./2019 Απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας, η οποία δεσμεύει την αρμόδια φορολογική αρχή και ως εκ τούτου η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη λόγω δεδικασμένου.

Επειδή, επί της ουσίας η προσφυγή απορρίπτεται από το ΣτΕ σύμφωνα με την υπ’ αρ./2019 απόφαση.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθ. πρωτ./15.01.2020 ενδικοφανούς προσφυγής του του και ΑΦΜ, ως απαράδεκτη υποβληθείσα.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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.