



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α1**

**Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
E-mail : ded.ath@aade.gr**

Καλλιθέα 01.09.23
Αριθμός Απόφ. 1137

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022 Α' 206), εφεξής ΚΦΔ,

β. του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23-10-2020 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 4738/26-10-2020) 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 Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017),

δ. Την με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών,

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30.08.2016 (Β' 2759) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του κατά της τεκμαιρόμενης απόρριψης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ επί της υπ' αρθ' πρωτ. αίτησης ανάκλησης των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος φορολογικών ετών 2016 - 2021 του ως άνω προσφεύγοντος κατά το μέρος που του επιβλήθηκε ειδική

εισφορά αλληλεγγύης του άρθρου 43Α του Κ.Φ.Ε. για τα φορολογικά έτος 2021 καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5.Την σιωπηρή απόρριψη της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ επί της υπ' αρθ' πρωτ. αίτησης ανάκλησης της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος φορολογικών ετών 2016 - 2021 .

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Ο προσφεύγων , υπέβαλε για τα φορολογικά έτη 2016 – 2021 δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος στην Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ για τις οποίες εκδόθηκαν αντίστοιχες πράξεις διοικητικού προσδιορισμού και προέκυψαν τα ποσά φόρων , όπως αναφέρονται αναλυτικά στον ακόλουθο πίνακα :

Φορολ.έτος	Αρθ.δήλωσης	Είδος δήλωσης	Κωδ.αρθ' 301	Κυριος φόρος	Ειδ.εισφορά αλληλεγγύης	συνολο
2016		τροποποιητική	43847,51	-7727,21	1185,36	-6607,99
2017		τροποποιητική	63191,21	4257,57	3109,55	7397,63
2018		τροποποιητική	60040,14		2308,25	1025,54
2019		αρχική	60111,85		1995,29	841,53
2020		αρχική	66691,24	163,72	2896,79	3060,51
2021		αρχική	65871,35	1253,92	1795,53	349,45

Στην συνέχεια ο προσφεύγων υπέβαλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ την υπ' αρθ' πρωτ. αίτηση ανάκλησης με την οποία ανακάλεσε τις δηλώσεις φόρου εισοδήματος φορολογικών ετών 2016 – 2021 κατά το μέρος που αφορούν τα ποσά της ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης του άρθρου 43Α' του ΚΦΕ, αιτούμενος ταυτόχρονα την νομιμότοκη επιστροφή αυτών σύμφωνα με το άρθρο 42 του ΚΦΔ, τα οποία κατέβαλε αχρεωστήτως στο Ελληνικό Δημόσιο για τα φορολογικά έτη 2016-2021, και ειδικότερα άλλως για τα φορολογικά έτη 2020 και 2021 (εν μέρει με παρακράτησή τους από τις μηνιαίες αποδοχές του και κατά το λοιπό μέρος μετά την έκδοση των πράξεων διοικητικού προσδιορισμού, μεταξύ άλλων, του ύψους της εν λόγω εισφοράς), ανερχόμενα σε 3.711,86 € για το έτος 2016, 5.975,68 € για το έτος 2017, 5.107,69 € για το έτος 2018, 4.798,98 € για το έτος 2019, 6.247,89 € για το έτος 2020 και 4.835,13 € για το έτος 2021 , ήτοι συνολικά, το ποσό των 30.677,23 € για τα έτη 2016-2021, άλλως σε 6.247,89 € για το έτος 2020 και 4.835,13 € για το έτος 2021 και, συνολικά, στο ποσό των 11.083,02 € για τα έτη 2020 και 2021, νομιμοτόκως.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτείται την ακύρωση της εκ μέρους της Φορολογικής Διοίκησης τεκμαιρόμενης απόρριψης της υπ' αριθμ. πρωτ. αίτησης ανάκλησης, κατ' άρθρο 19 του ν. 4987/2022 και ταυτόχρονα την νομιμότοκη επιστροφή των ποσών της

ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης του άρθρου 43Α΄ του ΚΦΕ, τα οποία κατέβαλε αχρεωστήτως στο Ελληνικό Δημόσιο για τα φορολογικά έτη 2016-2021, και ειδικότερα άλλως για τα φορολογικά έτη 2020 και 2021 προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Παραβίαση της αρχής της ισότητας στα δημόσια βάρη και της αρχής της αναλογικότητας, διότι δεν αιτιολογείται η μετατροπή της Ειδικής Εισφοράς Αλληλεγγύης από 1.1.2016 έως 1.1.2023 ως τακτικού δημοσίου εσόδου ούτε η διαρρύθμιση του ύψους της, δεν αιτιολογείται η αναγκαιότητα διατήρησής της ενόψει του σκοπού για τον οποίο θεσμοθετήθηκε ως έκτακτο, ούτε η επιλογή των βαρυνόμενων με την παρακράτηση ή την επιβολή της προσώπων

2) Παραβίαση της αρχής της ισότητας ενώπιον του νόμου και της ισότητας στα δημόσια βάρη, διότι η Ειδική Εισφορά Αλληλεγγύης δια της μετατροπής της σε τακτικό δημόσιο έσοδο από την 1.1.2016 έως την 1.1.2023 απέκτησε χαρακτήρα κοινωνικού πόρου, καθόσον οι βαρυνόμενοι λειτουργοί και υπάλληλοι του Δημοσίου δεν αντλούν καμία άμεση ωφέλεια από το υπό χρηματοδότηση σύστημα με την ιδιότητά τους αυτή.

3. Παραβίαση της αρχής της ισότητας ενώπιον του νόμου και της ισότητας στα δημόσια βάρη, καθώς και της αρχής απαγόρευσης των διακρίσεων αφενός δια της διατήρησης επιβολής ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης στα εισοδήματα των υπαλλήλων σε φορείς του δημοσίου τομέα συμπεριλαμβανομένων των δικαστικών λειτουργών και αφετέρου δια της θέσπισης απαλλαγών συγκεκριμένων κατηγοριών φορολογουμένων από την ως άνω παρακράτηση.

4. Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας δια της διατήρησης παρακράτησης της ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης στα εισοδήματα των υπαλλήλων σε φορείς του δημοσίου τομέα, εν γένει, συμπεριλαμβανομένων των δικαστικών λειτουργών.

5. Αυθαίρετη εξομοίωση των δικαστικών λειτουργών με τους δημοσίου υπαλλήλους δια της διατήρησης της εισφοράς αλληλεγγύης στα εισοδήματα των πρώτων κατά παράβαση της συνταγματικής αρχής περί προσωπικής και λειτουργικής ανεξαρτησίας των δικαστικών λειτουργών (87 παρ. 1 Συντ.), καθώς και του δικαιώματος λήψης αποδοχών ανάλογων με το λειτούργημά τους (88 παρ. 2 Συντ.)

6. Παραβίαση του δικαιώματος των δικαστικών λειτουργών στην περιουσία (άρθρο 17 Συντ. και άρθρο 1 παρ. 1 του Π.Π.Π. της ΕΣΔΑ) δια της επιβολής ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης στα εισοδήματά τους.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή) του ΚΦΔ ορίζονται 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.»[.....]

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

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

Επειδή, περαιτέρω, όπως συνάγεται από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 63 § 1 του ΚΦΔ και εκείνη του άρθρου 66 § 29 ν. 4646/2019 η ενδικοφανής προσφυγή έχει προβλεφθεί και μπορεί να ασκηθεί μόνο κατά ρητών ή σιωπηρών (τεκμαιρόμενων) πράξεων της Φορολογικής Διοίκησης -ως τοιούτων νοουμένων των ατομικών διοικητικών πράξεων, κατά την έννοια που έχουν αυτές στο διοικητικό δίκαιο-, με τις οποίες είτε προσδιορίζεται και επιβάλλεται φόρος ή φορολογικής φύσης πρόστιμο (ή απορρίπτεται εν όλω ή εν μέρει αίτηση προς επιστροφή ποσού φόρου ή προστίμου αναφορικά με συγκεκριμένη φορολογική υποχρέωση του ίδιου του αιτούντος, την οποία αυτός αμφισβητεί διά της εν λόγω αίτησης επιστροφής, ή, κατά την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας(βλ. υπ' αριθμ. 2105/2018 απόφαση (5μ.) του Β' Τμήματος του Δικαστηρίου (σκέψεις 3, 4 και 5 της απόφασης, ομόφωνα) και υπ' αριθμ. 1762/2019 απόφαση (5μ.) επίσης του Β' Τμήματος του Δικαστηρίου (σκέψεις 4 και 7 της απόφασης, ομόφωνα), «κρίνεται αντικείμενο ευθέως συναπτόμενο με συγκεκριμένη φορολογική ή συναφή υποχρέωση συνδεδεμένη με φορολογητέα ύλη ατομικώς ορισμένη, η οποία αμφισβητείται εν όλω ή εν μέρει με την προσφυγή») είτε απορρίπτεται αίτηση περί παύσης της αλληλέγγυας ευθύνης κατά τις διατάξεις του άρθρου 50 παρ. 1 και 2 ν. 4174/2013 (ήτοι για φορολογικής φύσης χρέη).

Επειδή, υπό αυτή την έννοια, ενδικοφανής προσφυγή, όπως η υπό κρίση, που στρέφεται κατά της τεκμαιρόμενης ως αρνητικής (λόγω απράκτου παρόδου τριμήνου) απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ επί της ως άνω υπ' αριθμ. πρωτ. αίτησης της προσφεύγουσας, είναι απαράδεκτη ως ασκηθείσα κατά μη πράξης, κατά την προεκτεθείσα έννοια που έχει ο όρος «πράξη» στο άρθρο 63 του ΚΦΔ, γιατί η τεκμαιρόμενη αυτή ως αρνητική απάντηση είναι επιβεβαιωτικού χαρακτήρα, αφού επιβεβαιώνει, τις στον παρακάτω πίνακα πράξεις διοικητικού προσδιορισμού φορολογικού ετών 2016 - 2021 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ

Φορολ.έτος	Αρθ.δήλωσης	Αρθ.ειδοποίησης	Είδος δήλωσης
2016			τροποποιητική
2017			τροποποιητική
2018			τροποποιητική
2019			αρχική
2020			αρχική
2021			αρχική

Για κάθε μία από τις οποίες είχε την δυνατότητα να υποβάλει χωριστή ενδικοφανή προσφυγή εντός 30 ημερών από την κοινοποίησή τους , γεγονός που δεν έπραξε .

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό .

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

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

Σημείωση: Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.