



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604553
E-mail : ded.ath@aade.gr

Καλλιθέα 19/09/2023

Αριθμός απόφασης: 1309

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του Ν. 4987/2022 (ΦΕΚ Α' 206), εφεξής Κ.Φ.Δ..

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

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 1069/4-3-2014 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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, κάτοικος κατά της με αριθμό πρωτ. αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, με την οποία απορρίφθηκε η υπ' αριθμ. πρωτ. αίτησή της περί αποκαταστάσεως ζημίας από παράνομη πράξη της φορολογικής αρχής περί την είσπραξη φόρου από αλληλεγγύως συνυπεύθυνο πρόσωπο, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμό πρωτ. απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών.

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

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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 αριθμό πρωτ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, απορρίφθηκε η υπ' αριθμ. αίτησή της προσφεύγουσας περί αποκαταστάσεως ζημίας από παράνομη πράξη της φορολογικής αρχής περί την είσπραξη φόρου από αλληλεγγύως συνυπεύθυνο πρόσωπο

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά:

- Να γίνει δεκτή η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή,
- Να ακυρωθεί και εξαφανισθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών περί αποκαταστάσεως ζημίας από παράνομη πράξη της φορολογικής αρχής περί την είσπραξη φόρου από αλληλεγγύως συνυπεύθυνο πρόσωπο, επί τω τέλει όπως της καταβληθεί νομιμοτόκως ως αποζημίωση για τις πράξεις της φορολογικής αρχής το συνολικό ποσό των 59.160,40€

- Να διαταχθούν εν γένει τα νόμιμα, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1) Αστική ευθύνη του Δημοσίου. Ως προς όλες τις επικαλούμενες ζημίες συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης του άρθρ. 105 ΕισΝΑΚ, ήτοι παράνομες πράξεις ή παραλείψεις οργάνων του Δημοσίου στα πλαίσια ενάσκησης δημόσιας εξουσίας, οι οποίες προκάλεσαν ζημία. Οι παράνομες πράξεις ή παραλείψεις των οργάνων του Δημοσίου συνίστανται στα ακόλουθα:

- Παράνομη συμπεριφορά της Φορολογικής Αρχής. – Παραβίαση των γενικών αρχών της χρηστής διοικήσεως και αναλογικότητας, παραβίαση καθήκοντος.

Η παράλειψη εκτέλεσης των νόμιμων καθηκόντων από τους υπαλλήλους της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών να μην επιδιώξουν την είσπραξη της φορολογικής αξίωσης της Φορολογικής Αρχής από το εκπλειστηρίασμα του ακινήτου της οφειλέτριας εταιρείας αλλά να στραφούν εναντίον της ως αλληλεγγύου υπεύθυνης, προβαίνοντας σε κατάσχεση των τραπεζικών της λογαριασμών, χωρίς να της έχουν κοινοποιήσει της σχετικές ταμειακές βεβαιώσεις και να της στερούν την έκδοση φορολογικής ενημερότητας, παρότι η εταιρεία τελούσε σε εκκαθάριση και η ίδια ουδέποτε είχε ασκήσει διαχειριστικές πράξεις στην εταιρεία αυτή, συνιστά παράβαση καθήκοντος. Η δημόσια υπηρεσία είχε υποχρέωση να ασκήσει τις νόμιμες αξιώσεις της, που αφορούσαν το πριν τον πλειστηριασμό χρονικό διάστημα τεσσάρων ετών πριν, και να είχε έτσι ικανοποιηθεί και μάλιστα ως κατά Νόμο προνομιούχος δανειστής από το επιτευχθέν εκπλειστηρίασμα.

- Παράνομη συμπεριφορά της Φορολογικής Αρχής. – Καταχρηστική συμπεριφορά, Παραβίαση της αρχής της χρηστής διοικήσεως και της αρχής της αναλογικότητας.

Η φορολογική αρχή παρόλο που ενημερώθηκε το 2018 και το 2019 ότι γίνεται πλειστηριασμός ακινήτου της πιθανής οφειλέτριας του, εταιρείας έχει έτσι διαπράξει παράβαση καθήκοντος, αφού αμέλησε να απαιτήσει ήδη τότε τις οφειλές της εν λόγω εταιρείας από ΕΝΦΙΑ των ετών 2014,2015,2016 και 2017 και καταχρηστικά στράφηκε εναντίον της, ως αλληλεγγύως υπεύθυνης, παρότι η εταιρεία τελούσε σε εκκαθάριση και η ίδια ουδέποτε είχε ασκήσει διαχειριστικές πράξεις στην εταιρεία αυτή, κάτι που συνιστά δυσανάλογα επιβαρυντική για την ίδια πράξη και η οποία παραβιάζει την αρχή της χρηστής διοικήσεως, αφού η αναγγελία στον πλειστηριασμό θα εξασφάλιζε ταχύτερα και αποτελεσματικότερα την

ικανοποίηση της αξιώσεως του Δημοσίου απευθείας από την περιουσία της πρωτοφειλέτριας εταιρείας, χωρίς να υποστεί η ίδια τα όλως επιβαρυντικά μέτρα της δέσμευσης των λογαριασμών της και της μη δυνατότητας λήψης πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας.

2) Έλλειψη προσωπικής αλληλέγγυας ευθύνης της. Η φορολογική αρχή παρανόμησε καθότι εστράφη προς είσπραξη της απαιτήσεώς της κατά προσώπου που δεν είχε την ιδιότητα του αλληλεγγύως υπεύθυνου προσώπου, κατά παράβαση του άρθρου 50 του ΚΦΔ. Υφίστατο διαχειριστής και αναπληρωτής αυτού, άλλο πρόσωπο ο οποίος ασκούσε αποκλειστικά τη διοίκηση της ομόρρυθμου εταιρείας, ενώ η ίδια δεν είχε ουδέποτε αναμειχθεί με τη διαχείριση και διοίκηση της εταιρείας καθ' οιονδήποτε τρόπο, δεν είχε πραγματοποιήσει ουδεμία πράξη οικονομικής διαχείρισης και κατά συνέπεια δεν υπέχει προσωπική αλληλέγγυα ευθύνη.

3) Έχει υποστεί σοβαρή οικονομική και ψυχική ζημία, λόγω της παράλειψης άσκησης των νομίμων υποχρεώσεων των υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, καθώς ζητείται να καταβάλει ως ομόρρυθμος εταίρος της οφειλέτριας εταιρείας το ποσό των φορολογικών της υποχρεώσεων προσαυξημένο με τόκους τεσσάρων ετών, ποσό το οποίο θα μπορούσε η καθ' ης Δ.Ο.Υ. να έχει λάβει ήδη από το έτος 2019 από το εκπλειστηρίασμα.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 63 «Ειδική διοικητική διαδικασία- Ενδικοφανής προσφυγή» του ΚΦΔ 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 τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών της Φορολογικής Διοίκησης. ...

...

8. Κατά της απόφασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών 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 τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας. Για την αναστολή, λόγω άσκησης προσφυγής, ισχύει ανάλογα η παρ. 3. Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη.

...»

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1064/2017

«...

Άρθρο 1 Ενδικοφανής προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών στο πλαίσιο της ειδικής διοικητικής διαδικασίας

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..

...

Άρθρο 2 Προθεσμία, περιεχόμενο και διαδικασία άσκησης της ενδικοφανούς προσφυγής

1. Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξεως ή τη συντέλεση της παράλειψης. ...»

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι η επανεξέταση των πράξεων της διοίκησης στο στάδιο της ενδικοφανούς προσφυγής καταλαμβάνει μόνο τις περιπτώσεις αμφισβήτησης εκτελεστών ατομικών διοικητικών πράξεων ή παραλείψεων εκ των οποίων δημιουργούνται διοικητικές διαφορές ουσίας, που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου).

Επειδή στην εξεταζόμενη υπόθεση, η προσφεύγουσα προσβάλλει την υπ. αριθμ. πρωτ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, με την οποία απορρίφθηκε η υπ' αριθμ. πρωτ. αίτησή της περί αποκαταστάσεως ζημίας από παράνομη πράξη της φορολογικής αρχής περί την είσπραξη φόρου από αλληλεγγύως συνυπεύθυνο πρόσωπο. Στην προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών αναφέρεται ότι η εν λόγω Υπηρεσία ενήργησε νόμιμα επικαλούμενη την αρχή της νομιμότητας και τις σχετικές διατάξεις που εφαρμόστηκαν. Επιπλέον αναφέρεται ότι η προσφεύγουσα είναι ομόρρυθμο μέλος της εταιρείας με την επωνυμία και ότι η εν λόγω εταιρεία έχει μεταξύ άλλων οφειλές ΕΝΦΙΑ 2014 (βεβαιώθηκε την), 2015 (βεβαιώθηκε την), 2016 (βεβαιώθηκε την), και 2017(βεβαιώθηκε την). Επιπρόσθετα επί των νομικών και πραγματικών δεδομένων αναφέρονται τα κάτωθι:

«1) Η εταιρεία με την επωνυμία δεν υπέβαλε δηλώσεις στοιχείων ακινήτων τα έτη 2014, 2015, 2016 και 2017 για επικαιροποίηση της περιουσιακής της κατάστασης, παρότι υπήρχε σχετική προς τούτο υποχρέωση.

2) Η Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων προέβη, κατά νόμο, σε έκδοση πράξης εκτιμώμενου προσδιορισμού ενιαίου φόρου ιδιοκτησίας ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α), βάσει των ανωτέρω αναφερόμενων ΠΟΛ.

3) Τα χρέη βεβαιώθηκαν από το κεντρικό σύστημα *taxis* εντός της νόμιμης προθεσμίας, προκειμένου να μη παραγραφεί το δικαίωμα του Δημοσίου, σύμφωνα με τις ανωτέρω μνημονευόμενες Αποφάσεις του Διοικητή της ΑΑΔΕ, δεδομένης της μη συμμόρφωσης της εταιρείας στις έννομες υποχρεώσεις της.

4) Κατά τον χρόνο κοινοποίησης του προγράμματος πλειστηριασμού στην Υπηρεσία μας και έως και δεκαπέντε (15) ημέρες μετά την διενέργεια του, ότε και κλήθηκε η Υπηρεσία μας να αναγγείλει τις οφειλές της εταιρείας στην αρμόδια επί του πλειστηριασμού συμβολαιογράφο, δεν υφίστατο ΚΑΜΙΑ βεβαιωμένη οφειλή στην Υπηρεσία μας.

5) Η διενέργεια του πλειστηριασμού δεν επηρεάζει, ούτε μεταβάλλει τις φορολογικές υποχρεώσεις της εταιρείας και την ευθύνη για τη μη συμμόρφωσή της σε αυτές, με δεδομένο ότι ο υπερθεματιστής δεν μπορεί να κληθεί για την καταβολή υποχρεώσεων της εταιρείας που ανάγονται σε έτη προ του πλειστηριασμού.»

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ. αριθμ. πρωτ. αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, η οποία συνιστά έγγραφο πληροφοριακού χαρακτήρα στερούμενου εκτελεστότητας, διότι με αυτό ενημερώθηκε ότι η αίτηση της απορρίπτεται καθώς η εν λόγω Δ.Ο.Υ. ενήργησε νόμιμα. Ως εκ τούτου, η ασκηθείσα ενδικοφανής προσφυγή είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την **απόρριψη** της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, **ως απαράδεκτης**.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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.