



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα 19/01/2015

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 74

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή τουτου ,κατοίκου Αττικής , οδός , ΑΦΜ , κατά :α) του υπ' αριθμ...../15-12-2003 Φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του , οικονομικού έτους 1994 ,β) του υπ' αριθμ...../15-12-2003 Φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του , οικονομικού έτους 1995,γ) του υπ' αριθμ...../15-12-2003 Φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του , οικονομικού έτους 1996 , δ) του υπ' αριθμ...../15-12-2003 Φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του , οικονομικού έτους 1997, ε) του υπ' αριθμ...../15-12-2003 Φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του , οικονομικού έτους 1998 , στ) της

τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. στο από υπ' αριθμ...../29-09-2014 αίτημα του προσφεύγοντος και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τα : α) **υπ' αριθμ...../15-12-2003** Φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1994 ,β) **υπ' αριθμ...../15-12-2003** Φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1995,γ) **υπ' αριθμ...../15-12-2003** Φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1996 , δ) **υπ' αριθμ...../15-12-2003** Φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1997, ε) **υπ' αριθμ...../15-12-2003** Φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1998 των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 08/12/2003 έκθεση ελέγχου φορολογίας εισοδήματος .
5. Το υπ' αριθμ..... /03-12-2014(αριθμ.πρωτ.ΔΕΔ...../15-12-2014) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. με το ταυτόριθμο υπόμνημα του προσφεύγοντος.
6. Την υπ' αριθμ.ΔΕΔ...../29-12-2014 αίτηση του προσφεύγοντος προς την Υπηρεσία μας με τα προσκομιζόμενα με αυτή έγγραφα.
7. Το υπ' αριθμ..... /12-01-2015 (αριθμ.πρωτ.ΔΕΔ...../12-01-2015) έγγραφο της Δ.Ο.Υ.
8. Τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.
9. Την από 16/01/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, η οποία κατατέθηκε στις 10/11/2014 και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

- 1)Με το **υπ'αριθμ...../15.12.2003** φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1994 , καταλογίσθηκε στον προσφεύγοντα φόρος συνολικού ποσού 5.074,01 € πλέον προσαύξηση λόγω ανακρίβειας 14.968,34 € και επιβλήθηκε πρόστιμο του άρθρου 73 του ΝΔ 3323/55, 507,40 € .
- 2)Με το **υπ'αριθμ...../15.12.2003** φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1995 , καταλογίσθηκε στον προσφεύγοντα φόρος συνολικού ποσού 5.758,05 € πλέον προσαύξηση λόγω ανακρίβειας 7.169,72 € και επιβλήθηκε πρόστιμο του άρθρου 87 του Ν 2238/94 , 575,80 € .
- 3)Με το **υπ'αριθμ...../15.12.2003** φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1996 , καταλογίσθηκε στον προσφεύγοντα φόρος συνολικού ποσού 9.058,05 € πλέον προσαύξηση λόγω ανακρίβειας 12.119,73 € και επιβλήθηκε πρόστιμο του άρθρου 87 του Ν 2238/94, 880,41 € .

4)Με το υπ'αριθμ...../15.12.2003 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1997, καταλογίσθηκε στον προσφεύγοντα φόρος συνολικού ποσού 9.894,68 € πλέον προσαύξηση λόγω ανακρίβειας 13.374,67 € και επιβλήθηκε πρόστιμο του άρθρου 87 του Ν 2238/94, 880,41 € .

5)Με το υπ'αριθμ...../15.12.2003 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του, οικονομικού έτους 1998, καταλογίσθηκε στον προσφεύγοντα φόρος συνολικού ποσού 10.831,66 € πλέον προσαύξηση λόγω ανακρίβειας 22.746,49 € .

6) Με την τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. στο από υπ'αριθμ...../29-09-2014 αίτημα του προσφεύγοντος, απορρίφθηκε το αίτημά του περί διοικητικής επίλυσης της φορολογικής διαφοράς που ανέκυψε από την έκδοση των ως άνω με α/α 1-5 προσβαλλόμενων φύλλων ελέγχου φορολογίας εισοδήματος.

Αν και κατά το χρόνο υποβολής της ενδικοφανούς προσφυγής στις 10.11.2014 δεν είχε παρέλθει το απαιτούμενο για την τεκμαιρόμενη σιωπηρή απόρριψη τρίμηνο, από την αλληλογραφία της υπηρεσίας μας με την αρμόδια Δ.Ο.Υ. διαπιστώθηκε ότι μέχρι και 12/01/2015 δεν έχει εκδοθεί ρητή απάντηση στο από 29/09/2014 και με αριθ. πρωτ...../29-09-2014 αίτημα του προσφεύγοντος.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, με το υπ'αριθμ/03-12-2014 (αριθμ.πρωτ.ΔΕΔ...../15-12-2014)υπόμνημά του και με την υπ'αριθμ.ΔΕΔ...../29-12-2014 αίτησή του , ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή , να ακυρωθούν τα προσβαλλόμενα φύλλα ελέγχου και να διαγραφούν τα ποσά που καταλογίσθηκαν προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Το υπ'αριθμ...../29-09-2014 αίτημα της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς υποβλήθηκε στην Δ.Ο.Υ. νομίμως σύμφωνα με τις διατάξεις περί δικαιώματος δεύτερης προσφυγής του άρθρου 70 παρ.1 του Κ.Δ.Δ. , όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 83 του ν.4139/2013 και της ΠΟΛ1225/1-10-2013 .
- Έλλειψη φορολογικής υποχρέωσης από την πλευρά του καθόσον την υποχρέωση για την απόδοση του φόρου μισθωτών υπηρεσιών που του καταλογίσθηκε την είχε ο σύνδεσμος..... Προς ενίσχυση του ισχυρισμού του κατέθεσε το υπ'αριθμ. /03-12-2014(αριθμ.πρωτ.ΔΕΔ...../15-12-2014) υπόμνημά του .
- Έλλειψη αρμοδιότητας ελέγχου στα μέλη του σωματείου από το ΠΕΚ..... .
- Τα προσβαλλόμενα φύλλα ελέγχου είναι απαράδεκτα και άκυρα διότι : α) δεν φέρουν ημεροχρονολογία εκδόσεως ούτε καταχωρήσεως, β)εκδόθηκαν σε χρόνο που έχει παραγραφεί το δικαίωμα του δημοσίου να εκδώσει αρχικά φύλλα ελέγχου, γ)εκδόθηκαν χωρίς να τηρηθεί η προβλεπόμενη διαδικασία του άρθρου 6 παρ.1 του ν.2690/1999, δ) τα πρόστιμα και οι προσαυξήσεις που αναφέρονται σε αυτά δεν αιτιολογούνται καθότι δεν γίνεται αναφορά στις διατάξεις που ισχύουν και επιπλέον οι προσαυξήσεις και τα πρόστιμα κακώς επιβλήθηκαν διότι οφείλονται καθαρά σε καθυστέρηση της φορολογικής αρχής να διενεργήσει τον έλεγχο γεγονός που δημιουργεί διαφορετική μεταχείριση στους φορολογούμενους .
- Επιπλέον τα προσβαλλόμενα φύλλα ελέγχου πρέπει να ακυρωθούν σύμφωνα με το

άρθρο 20 του ν.3900/2010 καθόσον ο προσφεύγων επικαλείται υλική και ηθική βλάβη. Προς ενίσχυση του ισχυρισμού του κατέθεσε την υπ'αριθμ.ΔΕΔ...../29-12-2014 αίτησή του με την οποία συνυπέβαλε: α)την υπ'αριθμ.168 έκθεση αναγκαστικής κατάσχεσης της ακίνητης περιουσίας του προκειμένου να ληφθεί υπόψη λόγω της ανεπανόρθωτης βλάβης που του προκαλεί και β)αντίγραφο αίτησης συναδέλφου του προς την Υπηρεσία μας .

A) Ως προς τα προσβαλλόμενα φύλλα ελέγχου φορολογίας εισοδήματος

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της υποπαραγράφου Α.5 της παραγράφου Α του άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013 και της παραγράφου 1 του άρθρου 1 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1209/2013, η άσκηση ενδικοφανών προσφυγών και η εξέτασή τους από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από 1/8/2013.

Επειδή τα προσβαλλόμενα φύλλα ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος εκδόθηκαν στις 15/12/2003, ήτοι πριν από την 1/8/2013, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

B) Ως προς την τεκμαιρόμενη απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. στο υπ'αριθμ...../29-09-2014 αίτημα της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του προσφεύγοντος

Επειδή παράλειψη ή άρνηση οφειλόμενης ενέργειας , προσβλητή με ένδικο βοήθημα , υπάρχει όταν με ρητή διάταξη η διοίκηση υποχρεούται να προβεί σε ορισμένη ενέργεια ή ρύθμιση σχέσης με την έκδοση εκτελεστής πράξης (πρβλ ΣΤΕ 1673/2009 , ΣΤΕ 1590/2012).

Επειδή στο άρθρο 83 του ν.4139/2013 αναφέρεται: «Στην παράγραφο 1 του άρθρου 70 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας προστίθενται εδάφια ως εξής:

«Κατ' εξαίρεση επιτρέπεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδίκως για λόγους τυπικούς. Η προσφυγή αυτή ασκείται εντός προθεσμίας εξήντα (60) ημερών από την κοινοποίηση της τελεσιδικής απόφασης και τα αποτελέσματα της άσκησής της ανατρέχουν στον χρόνο άσκησης της πρώτης.».

Επειδή στην παρ.5 της ΠΟΛ 1225/1-10-2013 αναφέρεται: « Τέλος, ο φορολογούμενος, στα πλαίσια της ασκήσεως της δεύτερης προσφυγής έχει την δυνατότητα υποβολής αιτήματος για τη διοικητική επίλυση, είτε με ιδιαίτερη αίτηση είτε δια του δικογράφου της ασκούμενης δεύτερης προσφυγής και, η τυχόν επελθούσα βάσει του ως άνω αιτήματος διοικητική επίλυση της διαφοράς, αναπτύσσει πλήρως τις έννομες συνέπειες αυτής και διεξάγεται κατά περίπτωση σύμφωνα με τις διατάξεις

των άρθρων 70, 70 Α' και 70Β' του Ν.2238/1994 ή τις αντίστοιχες διατάξεις λοιπών φορολογικών (πχ. αρθ.80 ν.2961/2001).».

Επειδή στο άρθρο 66 παρ. 44 του ν.4174/2013 αναφέρεται : « Από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου, ανεξαρτήτως χρονικών περιορισμών, εφαρμόζεται και για υποθέσεις, οι οποίες ήταν δυνατό να υπαχθούν σε οποιαδήποτε περίπτωση των διατάξεων των άρθρων 70Α και 70Β του ν. 2238/1994».

Επειδή εν προκειμένω το υπ'αριθμ.....αίτημα του προσφεύγοντος για διοικητική επίλυση της διαφοράς υποβλήθηκε την 29/09/2014 το οποίο, μετά την έναρξη του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4174/2013) απαραδέκτως υποβλήθηκε στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. και συνεπώς η άρνηση του Προϊσταμένου να εξετάσει το ως άνω αίτημα στερείται εκτελεστότητας. Ως εκ τούτου δεν στοιχειοθετείται παράλειψη προσβλητή με ενδικοφανή προσφυγή και η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αρ.πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του
προσφεύγοντος....., ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
α.α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).