



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 14/11/2017

Αριθμός απόφασης: 5869

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 ισχύει.

β. Του άρθρου 11 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).»

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

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 04/07/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου ΑΓΙΟΥ ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ, οδός, ως αλληλεγγύως υπευθύνου – μέλους της λυθείσας και εκκαθαρισθείσας κοινοπραξίας με την επωνυμία '....., ΑΦΜκατά: α) της σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, επί του με αριθμό πρωτ. /06-03-2017 αιτήματός του περί ακύρωσης – ανάκλησης - διαγραφής του συνόλου των ταμειακών βεβαιώσεων και των επιβληθέντων από τον ως άνω Προϊστάμενο μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης, β) της παράλειψης ακύρωσης – ανάκλησης - διαγραφής του συνόλου των ταμειακών βεβαιώσεων και των επιβληθέντων μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης, γ) της παράλειψης έκδοσης και κοινοποίησης των πράξεων εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση τις δικαστικές αποφάσεις που αφορούν την ως άνω κοινοπραξία και δ) της παράλειψης συμμόρφωσης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών προς το περιεχόμενο του εγγράφου ΑΑΔΕ/Δ. ΕΙΣΠΡ. Α ΕΞ/9.5.2017 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α 3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 04/07/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, ως αλληλεγγύως υπευθύνου – μέλους της λυθείσας και εκκαθαρισθείσας κοινοπραξίας με την επωνυμία ‘.....’, ΑΦΜκαι 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, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά: α) την ακύρωση – ανάκληση - διαγραφή του συνόλου των ταμειακών βεβαιώσεων και των μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης που του επιβλήθηκαν ως αλληλεγγύως υπευθύνου της ως άνω κοινοπραξίας, β) να υποχρεωθεί η Δ.Ο.Υ. ΙΖ΄ Αθηνών να εκδώσει και να κοινοποιήσει στον ίδιο τις πράξεις εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση τις δικαστικές αποφάσεις που αφορούν την ως άνω κοινοπραξία και γ) να συμμορφωθεί προς το νόμο και προς το έγγραφο ΑΑΔΕ/Δ. ΕΙΣΠΡ. Α ΕΞ/9.5.2017 και όποιο άλλο εκδοθεί από την Διεύθυνση Ελέγχων της ΑΑΔΕ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Με την υπ’ αριθμ. 33760/22.10.2002 πράξη της συμβολαιογράφου συστάθηκε η κοινοπραξία με την επωνυμία “”, με σκοπό την εκτέλεση συντήρησης ανελκυστήρων του Ε.Μ.Π. διετούς διάρκειας, στην οποία συμμετείχε ο ίδιος με ποσοστό 10% και ο (Διαχειριστής, Εκπρόσωπος και Εκκαθαριστής) με ποσοστό 90%. Την 23.11.2015 οπότε χρειάστηκε να λάβει φορολογική ενημερότητα πληροφορήθηκε για ταμειακές βεβαιώσεις που αφορούσαν την ως άνω Κοινοπραξία και βαρύνουν τον ίδιο ως συνυπεύθυνο, συνολικού ύψους 16.293,95 ευρώ, τις οποίες αναγκάστηκε να ρυθμίσει προκειμένου να λάβει φορολογική ενημερότητα. Με το υπ’ αριθμ. πρωτ./27.11.2015 αίτημα προς την αρμόδια για την Κοινοπραξία Δ.Ο.Υ. ΙΒ΄ Αθηνών, χορήγησης των πράξεων επιβολής προστίμων επί τη βάση των οποίων εκδόθηκαν οι ταμειακές βεβαιώσεις, καθώς και οποιαδήποτε δικαστική απόφαση που τυχόν αφορούσε αυτές και του χορηγήθηκε μόνο η από 30.05.2007 Ειδική Έκθεση Αυτοψίας Διακοπής εργασιών. Ακολουθώντας χωρίς να λάβει γνώση των πράξεων, του επιβλήθηκε και η με αριθμό/29.07.2016 κατάσχεση, την οποία αναγκάστηκε και αυτή να αντιμετωπίσει λόγω της συνυπευθυνότητας στην Κοινοπραξία. Με το υπ’ αριθμ. πρωτ./27-09-2016 έγγραφο ζήτησε από τη Δ.Ο.Υ. ΙΖ΄ Αθηνών τα στοιχεία βάσει των οποίων επιβλήθηκε η σε βάρος του κατάσχεση, τα οποία παρέλαβε την 18.11.2016. Έχει υποχρεωθεί, λόγω της εκ του νόμου συνυπευθυνότητας του, να εξοφλεί χρέη που δημιούργησε ο διαχειριστής της ως άνω Κοινοπραξίας και επειδή όλες οι πράξεις είχαν τυχόν κοινοποιηθεί από την Δ.Ο.Υ. στη Κοινοπραξία, έχει στερηθεί οποιασδήποτε έννομης προστασίας, δεδομένου ότι οι προθεσμίες προσβολής των πράξεων επιβολής φόρου και προστίμων έχουν παρέλθει και έχουν εκδοθεί τελεσίδικες δικαστικές αποφάσεις. Τα ανωτέρω κατήγγειλε με το υπ’ αριθμ. πρωτ./6.3.2017 αίτημά του προς την Δ.Ο.Υ. ΙΖ΄ Αθηνών, αιτούμενος την ακύρωση – ανάκληση

- διαγραφή του συνόλου των ταμειακών βεβαιώσεων και των επιβληθέντων μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης, την έκδοση πράξεων εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση τις δικαστικές αποφάσεις που αφορούν την Κοινοπραξία και την κοινοποίησή τους στην διεύθυνσή του, προκειμένου να ελέγξει την ορθότητα των υπολογισμών και να ασκήσει τα εναπομείναντα δικαιώματά του ενώπιον της Δ.Ε.Δ. και της Α.Α.Δ.Ε.. Το ως άνω αίτημα κοινοποίησε στην Α.Α.Δ.Ε. που έλαβε αριθμό/6.3.2017 και στην Ανεξάρτητη Αρχή του Συνηγόρου του Πολίτη (αριθμός πρωτ./6.3.2017). Ακολούθως η Α.Α.Δ.Ε. εξέδωσε το με αριθμό ΑΑΔΕ/Δ. ΕΙΣΠΡ. Α ΕΞ/9.5.2017 έγγραφο, με το οποίο δικαίωσε κατ' αρχή τους ισχυρισμούς του και το διαβίβασε στη Διεύθυνση Ελέγχων προς έκδοση απάντησης για θέματα αρμοδιότητά της και προς την Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, η οποία μέχρι την κατάθεση της παρούσας δεν ανταποκρίθηκε και δεν ανακάλεσε τις πράξεις σε βάρος του.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση έχει παραβιαστεί το Σύνταγμα (άρθρ. 20 παρ. 1) διότι η κοινοποίηση των πράξεων στον οφειλέτη οφείλει να ακολουθεί τη νομότυπη πράξη εκκαθάρισης του φόρου και τη ταμειακή βεβαίωση του ποσού του χρέους του οφειλέτη του Δημοσίου. Η μη περιέλευση πράξης κοινοποίησης της εκκαθάρισης του φόρου μετά από δικαστική απόφαση, ή της ατομικής ειδοποίησης στον οφειλέτη, με αποτέλεσμα να απολέσει ο τελευταίος το στάδιο δικονομικής προστασίας πριν τη λήψη συγκεκριμένου μέτρου εκτέλεσης, όπως η κατάσχεση κινητών ή ακινήτων ή μη έκδοση φορολογικής ενημερότητας οδηγεί σε ακύρωση της πράξης βεβαίωσης και εκτέλεσης, εφόσον ο οφειλέτης επικαλεστεί το γεγονός αυτό (ΣτΕ 29/2013).

Προϋπόθεση για τη λήψη οποιουδήποτε μέτρου αναγκαστικής εκτέλεσης κατά των ευθυνόμενων αλληλεγγύως για χρέη άλλων προσώπων, όπως στη συγκεκριμένη περίπτωση ως μέλους της Κοινοπραξίας, συνιστά η προηγούμενη έκδοση και νόμιμη κοινοποίηση στον ίδιο ατομικής ειδοποίησης η παράλειψη της οποίας καθιστά άκυρη τη λήψη οποιουδήποτε μέτρου αναγκαστικής εκτέλεσης

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63§1 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 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.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50§5 του ν.4174/2013: «Πρόσωπα ευθυνόμενα για την καταβολή φόρου εκ μέρους του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας σύμφωνα με το παρόν άρθρο δύνανται να ασκήσουν έναντι της Φορολογικής Διοίκησης,

παράλληλα με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα, οποιοδήποτε δικαίωμα θα είχε στη διάθεση του το νομικό πρόσωπο ή η νομική οντότητα.»

Επειδή με τις διατάξεις της παραγράφου 10 του άρθρου 4 του Ν1882/1990 ορίζεται ότι:

10. Για τις κοινοπραξίες, τις κοινωνίες και τις αστικές εταιρείες, που ασκούν επιχείρηση, οι οφειλές κύριες και πρόσθετες, από φόρους, τέλη, εισφορές και από πρόστιμα για φορολογικές παραβάσεις γενικά που αφορούν αυτές βεβαιώνονται στο όνομά τους, η ευθύνη όμως για την καταβολή των οφειλών αυτών βαρύνει αλληλεγγύως και σε ολόκληρο καθένα από τα μέλη τους.

Επειδή στη υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή προσφεύγων αναφέρει ότι:

«Στην ανωτέρω Κοινοπραξία εγώ συμμετείχα κατά ποσοστό 10% και ο έτερος συμμετέχων,συμμετείχε κατά 90%. Ο ίδιος, (κάτοικος Ζωγράφου Αττικής, οδός με αδτ Χ/2002,) είχε οριστεί μοναδικός Διαχειριστής της Κοινοπραξίας, Εκπρόσωπος και Εκκαθαριστής αυτής.»

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 μας, προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από 1/8/2013.

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, συνάγεται σαφώς ότι σκοπός της θέσπισης της διαδικασίας της ενδικοφανούς προσφυγής είναι μεταξύ άλλων η λειτουργία ενός σταδίου προελέγχου για εκείνες τις υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής, κατά συνέπεια, στο πεδίο εφαρμογής της ενδικοφανούς προσφυγής υπάγονται οι πράξεις, οι οποίες με βάση το προϊσχύον καθεστώς προσβάλλονταν απευθείας στα δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής (άρθρο 63 επ. Κ.Δ.Δ.).

Επειδή εν προκειμένω η υπό κρίση αίτηση ενδικοφανής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αόριστη, καθόσον ο προσφεύγων δεν στρέφεται κατά συγκεκριμένων πράξεων, αλλά εντελώς αυθαίρετα και αόριστα ζητά την ακύρωση – ανάκληση - διαγραφή του συνόλου των ταμειακών βεβαιώσεων και των μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης που του επιβλήθηκαν ως αλληλεγγύως υπευθύνου της ως άνω κοινοπραξίας.

Επειδή ο προσφεύγων τόσο με το με αριθμό πρωτ./06-03-2017 αίτημά του, όσο και με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να υποχρεωθεί η Δ.Ο.Υ. ΙΖ΄ Αθηνών να εκδώσει και να κοινοποιήσει στον ίδιο τις πράξεις εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση τις δικαστικές αποφάσεις που αφορούν την ως άνω κοινοπραξία, χωρίς να αναφέρει του αύξοντες αριθμούς και τις ημερομηνίες έκδοσης των δικαστικών αυτών αποφάσεων καθώς και τις πράξεις επί των οποίων αυτές έχουν εκδοθεί.

Επειδή σε κάθε περίπτωση η υπόθεση βρίσκεται στο στάδιο διοικητικής εκτέλεσης και ως εκ τούτου έχει παρέλθει το ενδικοφανές στάδιο, το οποίο δεν δύναται να αναβιώσει με το με αριθμό πρωτ./06-03-2017 αίτημα του προσφεύγοντος.

Επειδή ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή προσβάλλει τη παράλειψη συμμόρφωσης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ΄ Αθηνών προς το περιεχόμενο του εγγράφου ΑΑΔΕ/Δ. ΕΙΣΠΡ. Α ΕΞ/9.5.2017, αναφέρει δε ότι η ΑΑΔΕ με το εν λόγω έγγραφό της δικαίωσε κατ'αρχήν τους ισχυρισμούς του, χωρίς ωστόσο να αναφέρει ποιες πράξεις η Δ.Ο.Υ. ΙΖ΄ Αθηνών όφειλε να ανακαλέσει συνέπεια του εν λόγω εγγράφου.

Επειδή στην επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα απόφαση του ΣτΕ με αριθμό 29/2013, αναφέρεται ότι:

Τέλος, το άρθρο 20 παρ. 1 του Συντάγματος ορίζει ότι «καθένας έχει δικαίωμα στην παροχή έννομης προστασίας από τα δικαστήρια και μπορεί να αναπτύξει σ' αυτά τις απόψεις του για τα δικαιώματα ή συμφέροντά του, όπως ο νόμος ορίζει». Κατά την έννοια των διατάξεων που προαναφέρθηκαν, όπως έχει κριθεί, η ατομική ειδοποίηση ακολουθεί τη νομότυπη ταμειακή βεβαίωση του ποσού του χρέους του οφειλέτη του Δημοσίου και αποσκοπεί στο να γνωστοποιηθεί στον οφειλέτη το χρέος του και η αιτία του, ούτως ώστε να δυνηθεί αυτός να στραφεί με τα ένδικα μέσα που προβλέπει ο Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας, (ανακοπή και αναστολή εκτέλεσεως), κατά της πράξης ταμειακής βεβαίωσης ή να προβεί σε ρύθμιση του χρέους του. Δεδομένου τούτου και του ότι η διάταξη του άρθρου 4 παρ. 3 του Κ.Ε.Δ.Ε., (ν.δ. 356/1974), πρέπει να ερμηνεύεται σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 20 παρ. 1 του Συντάγματος, η μη περιέλευση ή η καθυστερημένη περιέλευση της ατομικής ειδοποίησης στον οφειλέτη, η οποία θα είχε ως αποτέλεσμα να απωλέσει ο τελευταίος στάδιο δικονομικής προστασίας πριν από τη λήψη συγκεκριμένου μέτρου εκτέλεσης, όπως η κατάσχεση κινητών ή ακινήτων του, οδηγεί σε ακύρωση της πράξης αυτής εκτέλεσης, εφόσον ο οφειλέτης επικαλεσθεί το γεγονός αυτό της μη περιέλευσης ή της μη έγκαιρης περιέλευσης σ' αυτόν της ατομικής ειδοποίησης (ΣτΕ 1806/2011, 1705/2008, αμφοτέρως μεταξύ των αυτών διαδίκων, ΣτΕ 2701/2011, πρβλ. 1642-4, 1639/2003).

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 73 του Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (ν.δ. 356/1974) «η προ της ενάρξεως της εκτέλεσεως ανακοπή του οφειλέτου ασκείται : α) κατά της εκδοθείσης ατομικής ειδοποίησησεως ... ».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 217 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας «Ανακοπή χωρεί κατά κάθε πράξης που εκδίδεται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης και, ιδίως, κατά: α) της πράξης της ταμειακής βεβαίωσης του εσόδου, β) της κατασχετήριας έκθεσης, γ) του προγράμματος πλειστηριασμού, δ) της έκθεσης πλειστηριασμού και ε) του πίνακα κατάταξης».

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, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφερόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή, στην εξεταζόμενη υπόθεση, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι **απαραδέκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή** κατά των ως άνω προσβαλλόμενων, επειδή η εκ τούτων αναφυόμενη διαφορά ανάγεται στο στάδιο της διοικητικής εκτέλεσης.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 04/07/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Ο ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.