



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 20/03/2018

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6**

Αριθμός Απόφασης: 1787

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604537

ΦΑΞ : 2131604567

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 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)»

γ. Την ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 28/11/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των 1), ΑΦΜκαι 2) ΑΦΜ, κατοίκων Κηφισιάς, οδός, ΤΚ 14575, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς επί της από 30/06/2017 και με αριθμ. πρωτ. αίτησης μερικής ανάκλησης - τροποποίησης της δήλωσης φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2012 και 2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 28/11/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των 1), ΑΦΜ και 2) ΑΦΜ, , η οποία κατατέθηκε

εκπρόθεσμα 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 πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς της από 30/06/2017 και με αριθμ. πρωτ. αίτησης μερικής ανάκλησης - τροποποίησης της δήλωσης φόρου εισοδήματος του προσφεύγοντος, οικονομικού έτους 2012 και 2013, απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημά τους περί διενέργειας νέας εκκαθάρισης με βάση τις εν λόγω δηλώσεις και επιστροφής του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου.

Η ως άνω αίτηση μερικής ανάκλησης - τροποποίησης αφορούσε τη μείωση του δηλωθέντος φορολογητέου εισοδήματος ποσού ίσου με το 25% του ακαθάριστου ποσού των φορολογούμενων αμοιβών που καταβλήθηκαν κατά τα έτη 2012 και των προσφευγόντων, λόγω της άσκησης του δικαστικού λειτουργήματος.

Οι προσφεύγοντες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητούν να ακυρωθεί η σιωπηρή απόρριψη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς επί της από 30/06/2017 και με αριθμ. πρωτ. αίτησης μερικής ανάκλησης - τροποποίησης της δήλωσης φόρου εισοδήματος που υπέβαλαν για το οικονομικά έτη 2012 και 2013, να γίνει δεκτή η αίτηση ανάκλησης των εν λόγω δηλώσεων, να διαταχθεί εκκαθάριση του οφειλομένου για το ανωτέρω έτος φόρου εισοδήματος, αφού αφαιρεθεί από το ετήσιο συνολικό ποσό των υποβληθεισών σε φόρο αποδοχών του από την άσκηση δικαστικών καθηκόντων ποσό ίσο με το 25% του ετήσιου συνολικού ακαθάριστου ποσού των αποδοχών αυτών και να επιστραφεί σε αυτόν ο αχρεωστήτως καταβληθείς ή παρακρατηθείς φόρος εισοδήματος.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 του Ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας), «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 ...

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, στο άρθρο 63 του Ν.2717/1999 (Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας), ορίζεται : «1. Με την επιφύλαξη όσων ορίζονται σε ειδικές διατάξεις του Κώδικα, οι εκτελεστές ατομικές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις, από τις οποίες δημιουργούνται κατά νόμο διοικητικές διαφορές ουσίας, υπόκεινται σε προσφυγή.

2. Παράλειψη υπάρχει όταν η διοικητική αρχή, αν και υποχρεούται κατά νόμο, δεν εκδίδει εκτελεστική ατομική διοικητική πράξη για να ρυθμίσει ορισμένη έννομη σχέση. Η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτης της προθεσμίας που τυχόν τάσσει ο νόμος για την έκδοση, είτε αυτεπαγγέλτως είτε ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου, της πράξης αυτής. Στην τελευταία αυτήν περίπτωση (σιωπηρή άρνηση), αν από το νόμο δεν τάσσεται τέτοια προθεσμία, η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτου τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης στη Διοίκηση. Η κατά τις προηγούμενες περιόδους παράλειψη συντελείται, επίσης, με την έκδοση θετικής διοικητικής πράξης από την οποία συνεπάγεται εμμέσως η βούληση της Διοίκησης να μην προβεί στη ρύθμιση ορισμένης έννομης σχέσης...».

Επειδή, επιπλέον, στο άρθρου 45 του π.δ/τος 18/1989 (Κωδικοποίηση διατάξεων νόμων για το Συμβούλιο της Επικρατείας), προβλέπεται : «1. Η αίτηση ακυρώσεως για υπέρβαση εξουσίας ή παράβαση νόμου επιτρέπεται μόνο κατά των εκτελεστών πράξεων των διοικητικών αρχών και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, που δεν υπόκεινται σε άλλο ένδικο μέσο ενώπιον δικαστηρίου...

4. Στις περιπτώσεις που ο νόμος επιβάλλει σε κάποια αρχή να ρυθμίσει συγκεκριμένη σχέση με την έκδοση εκτελεστικής πράξης η οποία υπάγεται στους όρους της παρ. 1 η αίτηση ακύρωσης είναι δεκτή και κατά της παράλειψης της αρχής να προβεί σε οφειλόμενη νόμιμη ενέργεια. Η αρχή θεωρείται ότι αρνείται την ενέργεια αυτή όταν παρέλθει άπρακτη η ειδική προθεσμία που τυχόν τάσσει ο νόμος, διαφορετικά όταν παρέλθει τρίμηνο από την υποβολή της σχετικής αιτήσεως στη Διοίκηση, η οποία είναι υποχρεωμένη να χορηγεί ατελώς βεβαίωση για την ημέρα υποβολής της αίτησης αυτής. Αίτηση ακυρώσεως που ασκείται πριν παρέλθουν οι παραπάνω προθεσμίες είναι απαράδεκτη.

Επειδή, τέλος, στο άρθρο 2 του Ν.2690/1999 (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας), ορίζεται : «Με την επιφύλαξη του επόμενου άρθρου, τα διοικητικά όργανα οφείλουν να προβαίνουν, αυτεπαγγέλτως, στις ενέργειες που προβλέπονται από τις ισχύουσες διατάξεις εντός των οριζόμενων, σχετικών, προθεσμιών. Σε περίπτωση που δεν προβλέπεται σχετική προθεσμία, η ενέργεια συντελείται εντός ευλόγου χρόνου, ο οποίος δεν μπορεί να υπερβεί το τρίμηνο».

Επειδή, από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι η σιωπηρή άρνηση της Διοίκησης επί αίτησης του διοικουμένου συντελείται όταν συμπληρωθούν οι προϋποθέσεις για να υπάρξει τέτοια παράλειψη. Αυτό συμβαίνει ειδικότερα, όταν : α) το διοικητικό όργανο έχει υποχρέωση να εκδώσει διοικητική πράξη, β) υποβλήθηκε αίτηση του από το διοικούμενο στο αρμόδιο διοικητικό όργανο, γ) ο αιτών νομιμοποιείται για την υποβολή της αίτησης και δ) πέρασε άπρακτη η προθεσμία που καθορίζουν οι σχετικές διατάξεις για την έκδοση της πράξης ή, εάν δεν υπάρχουν τέτοιες διατάξεις, τρίμηνη προθεσμία, σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις που προαναφέρθηκαν (βλ. Επ. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, 2011, σελ. 122 – 123, 128/2003 Γνωμοδότηση ΝΣΚ).

Επομένως, μετά την παρέλευση άπρακτης της προθεσμίας που ορίζουν οι διατάξεις στο διοικητικό όργανο για να εκδώσει την πράξη ή, εάν δεν καθορίζεται τέτοια προθεσμία, μετά την παρέλευση τριμήνου, θεωρείται κατά νόμο ότι υπάρχει σιωπηρή άρνηση του διοικητικού οργάνου να εκδώσει την πράξη (βλ. Επ. Σπηλιωτόπουλο, ο.π., σελ. 103 – 104, ΣτΕ 2073/08, ΣτΕ 3492/11). Κατά συνέπεια, **εκτελεστή σιωπηρή άρνηση της φορολογικής διοίκησης, προσβλητή με ενδικοφανή προσφυγή, συντελείται, εάν δεν ορίζεται διαφορετική προθεσμία από το νόμο, δια της παρόδου άπρακτου τριμήνου από της σχετικής αίτησης του διοικουμένου.**

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της 1 παραγράφου του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει 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 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.»

*** Οι μέσα σε « » λέξεις του α'εδαφίου της παρ.1 προστέθηκαν με το άρθρο 49 παρ.1 Ν.4223/2013,ΦΕΚ Α 287/31.12.2013.

*** Οι μέσα σε « » λέξεις του δευτέρου και τρίτου εδαφίου της παρ.1 προστέθηκαν με την υποπαρ.Δ.2 περ.14 άρθρου πρώτου Ν.4254/2014,ΦΕΚ Α 85/7.4.2014. Σύμφωνα δε με τη περ. 24 της αυτής υποπαραγράφου: "24. Οι διατάξεις των περιπτώσεων της παρούσας υποπαραγράφου, εφαρμόζονται και ισχύουν από την 1.1.2014, εκτός εάν διαφορετικά ορίζεται σε αυτές.

«Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου.»

*** Το πιο πάνω εδάφιο της παρ.1 προστέθηκε με το άρθρο 232 παρ.1β Ν.4281/2014, ΦΕΚ Α 160/8.8.2014.Έναρξη ισχύος από 31 Ιουλίου 2014.

Επειδή, περαιτέρω σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1064/2017(ΦΕΚ Β 1440/27.4.2017) σχετικά με την προθεσμία 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. Η εν λόγω προθεσμία αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Ειδικά για τους κατοίκους εξωτερικού η σχετική προθεσμία ορίζεται σε εξήντα (60) ημέρες (άρ. 63 παρ. 1 εδ. γ, δ, ε Κ.Φ.Δ.).»

Επειδή, εν προκειμένω, οι προσφεύγοντες υπέβαλαν αίτημα μερικής ανάκλησης - τροποποίησης των δηλώσεων φόρου εισοδήματος οικονομικών ετών 2012 και 2013 στις 30/06/2017.

Επειδή, το αίτημά τους περί τροποποίησης/ανάκλησης, με βάση τις εν λόγω δηλώσεις για τα οικονομικά έτη 2012 και 2013, απορρίφθηκε σιωπηρά με την πάροδο άπρακτου τριμήνου από την ημερομηνία υποβολής των δηλώσεων, ήτοι στις **30/09/2017**.

Επειδή, καταληκτική προθεσμία για την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής αποτελεί η **30^η Οκτωβρίου**.

Επειδή, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή ασκήθηκε **εκπρόθεσμα** την **28/11/2017**, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την ως άνω ημερομηνία **30/09/2017** πρέπει να απορριφθεί ως **απαράδεκτη**.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 28/11/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των 1), ΑΦΜ και 2) ΑΦΜ, κατοίκων Κηφισιάς, οδός, **ως απαράδεκτη**.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στους υπόχρεους.

**Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6
α/α
ΓΕΩΡΓΟΠΟΥΛΟΣ ΚΥΡΙΑΚΟΣ**

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.