



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 18/04/2018

Αριθμός απόφασης: 2110

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. 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.)*».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής*».

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. Την από 19/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα το ΜΑΡΟΥΣΙ ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός, κατά της με αριθμ. πρωτ./13-11-2017 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

Φ.Α.Ε. Αθηνών, δυνάμει της οποίας απορρίφθηκε η με αριθμ. πρωτ./31-10-2017 αίτησή της, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμ. πρωτ./13-11-2017 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, δυνάμει της οποίας απορρίφθηκε η με αριθμ. πρωτ./31-10-2017 αίτηση της προσφεύγουσας εταιρείας, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Το με αριθμ. πρωτ./ΕΙ2018ΕΜΠ/30-01-2018 Συμπληρωματικό Υπόμνημα της προσφεύγουσας προς την Υπηρεσίας μας.

7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών.

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 19/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμ. πρωτ./13-11-2017 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών απορρίφθηκε το με αριθμ. πρωτ./31-10-2017 αίτημα της προσφεύγουσας περί άρσης της παρακράτησης εκ μέρους της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων της εκχωρημένης απαίτησής της από είσπραξη μισθωμάτων με μισθωτή την και του συμψηφισμού αυτής έναντι ρυθμισμένων μη ληξιπρόθεσμων οφειλών της.

Πιο συγκεκριμένα η προσφεύγουσα εταιρεία έχει συνάψει την από 29/01/2001 σύμβαση μίσθωσης με την για ακίνητό της που βρίσκεται στη Χαλκίδα επί της οδού Την ως άνω απαίτησή της - μίσθωμα έχει εκχωρήσει νόμιμα με την από 03/05/2012 σύμβαση παροχής ενεχύρου - εκχωρήσεως απαιτήσεων στην τράπεζα, η οποία έχει το δικαίωμα είσπραξης του συμφωνημένου μισθώματος, προκειμένου να συμψηφίζεται και εξοφλείται αντίστοιχη υποχρέωση της προσφεύγουσας από σύμβαση δανείου. Η Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, δεδομένου ότι η προσφεύγουσα είχε βεβαιωμένες και μη ληξιπρόθεσμες οφειλές ύψους 3.726,35 ευρώ από φόρο εισοδήματος νομικών προσώπων αρ. 45 ν. 4172/2013 φορολογικού έτους 2016, προέβη στον κατά προτεραιότητα συμψηφισμό των οφειλών αυτών με το συνολικό ποσό της προαναφερθείσας εκχωρηθείσας κατά του απαίτησης της προσφεύγουσας για την είσπραξη μισθωμάτων τριμήνου, αποδίδοντας το ποσό αυτό το δημόσιο ταμείο με το υπ' αριθμ./8.8.2017 γραμμάτιο συμψηφισμού χρηματικού εντάλματος της Υπηρεσίας Δημοσιονομικού Ελέγχου.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να επανεξετασθεί και να ακυρωθεί η με αριθμ. πρωτ./13-11-2017 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών στη με αριθμ. πρωτ./31-10-2017 αίτησή της περί άρσης της παρακράτησης εκ μέρους της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων της εκχωρημένης απαίτησής της από

είσπραξη μισθωμάτων με μισθωτή την και του συμψηφισμού αυτής έναντι ρυθμισμένων μη ληξιπρόθεσμων οφειλών της, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Η πρακτική που ακολουθεί η φορολογική αρχή αντίκειται στην έννοια της εκχώρησης κατά τις διατάξεις του Αστικού Κώδικα, καθώς σύμφωνα με αυτές η σύμβαση εκχώρησης έχει ως αποτέλεσμα τη μεταβίβαση της απαίτησης από τον εκχωρητή στον εκδοχέα, ο οποίος μετά την αναγγελία καθίσταται ο μόνος δικαιούχος αυτής και ο μόνος νομιμοποιούμενος πλέον να ασκήσει αγωγή κατά του οφειλέτη και όχι ο εκχωρητής, ο οποίος έχει ήδη αποξενωθεί από την απαίτηση. Εν προκειμένω, στην περίπτωση της, αποκλειστικός δικαιούχος της επίδικης ενεχυριασμένης απαίτησης είναι η
- Η φορολογική διοίκηση αφενός οφείλει να εκδώσει στην περίπτωση της πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας καθόσον το σύνολο των οφειλών της προς το Δημόσιο έχει ενταχθεί σε πρόγραμμα ρύθμισης, το οποίο τηρεί, αφετέρου οφείλει να μην εφαρμόσει το δεύτερο εδάφιο της παρ. 4 του ν. 4174/2013 ως προς την παρακράτηση, καθόσον η συγκεκριμένη απαίτηση έχει εκχωρηθεί νόμιμα σε, το οποίο πλέον έχει καταστεί μοναδικός δικαιούχος της απαίτησης. Και αυτό διότι η γενική διάταξη της παρ. 4 εδ. β' του άρθρου 12 του ν. 4174/2013 δεν καταλαμβάνει τις περιπτώσεις εκχωρημένων απαιτήσεων, η δε διάταξη της παρ. 1 περ. ε' του άρθρου 1 της ΠΟΛ. 1274/2013 διατάσσει την παρακράτηση της εκχωρημένης απαίτησης μόνο στην περίπτωση βεβαιωμένων ληξιπρόθεσμων και όχι ρυθμισμένων οφειλών προς το Δημόσιο.

Επιπρόσθετα, με το με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔΕΙ2018ΕΜΠ/30-01-2018 Συμπληρωματικό Υπόμνημά της προς την Υπηρεσία μας, προσκομίζει την από 03/05/2012 σύμβαση παροχής ενεχύρου - εκχώρησης απαιτήσεων και τις με αριθμ.,,,, και/2012 εκθέσεις επίδοσης και ζητά να παύσει άμεσα και για το μέλλον οποιαδήποτε παρακράτηση εκ του μισθώματος και συνακόλουθα ο μονομερής εκ μέρους της Φ.Α.Ε. Αθηνών συμψηφισμός ενήμερων φορολογικών οφειλών της με την παραπάνω ήδη από το 2012 εκχωρημένη απαίτησή της και συγκεκριμένα το μίσθωμα που καταβάλει η για το ακίνητό της στη Χαλκίδα επί της οδού

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013, όπως το τελευταίο εδάφιο της προστέθηκε με την παρ. 5 του άρθρου 18 του ν. 4446/2016 (ΦΕΚ Α 240/22-12-2016) και σύμφωνα με το άρθρο 32 του ίδιου νόμου ισχύει από 22/12/2016 και μετά:

«1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.....

.....

Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, σύμφωνα

με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως εκάστοτε ισχύει.»

Επειδή στις ως άνω διαφορές που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου των πρωτοδικών, ο οποίος αποφαινεται ανεκκλήτως, σύμφωνα με τη διάταξη του πρώτου εδαφίου της περ. δ' της παρ. 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 18 παρ. 4 του ν. 4446/2016 (ΦΕΚ Α 240/22.12.2016), ανήκουν μεταξύ άλλων και οι διαφορές που προκύπτουν από την εφαρμογή της περίπτωσης γ' της παρ. 4 του άρθρου 1 του ν. 1406/1983 (Α' 182), η οποία προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 51 του ν.3659/2008 (Α' 77), ήτοι οι διαφορές που προκύπτουν «...γ) από την άρνηση χορήγησης ή βεβαιώσεως ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο ή τους φορείς κοινωνικής ασφάλισης από οποιαδήποτε αιτία, κατά τις οικείες διατάξεις, όπως εκάστοτε ισχύουν.».

Επειδή η βεβαίωση οφειλής προς το Δημόσιο εκδίδεται από την αρμόδια για την επιδίωξη της είσπραξης της οφειλής υπηρεσία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 12 παρ. 6 του ν.4174/2013 υπό τον τίτλο «Αποδεικτικό ενημερότητας και βεβαίωση οφειλής», όπως ισχύει, στις περιπτώσεις που ζητείται αποδεικτικό ενημερότητας για είσπραξη χρημάτων ή μεταβίβαση ακινήτου και δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις του νόμου για τη χορήγησή του, ούτε συντρέχουν οι προϋποθέσεις συμψηφισμού.

Επειδή εκ των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι απαραδέκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας η σχετική ενδικοφανής προσφυγή, διότι η με αριθμ. πρωτ./13-11-2017 προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών αφορά διαφορά που προέκυψε στο πλαίσιο χορήγησης αποδεικτικού ενημερότητας, κατ' άρθρο 12 παρ. 6 του ν.4174/2013, υπαγόμενη στην αρμοδιότητα του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, για την οποία υφίσταται το δικαίωμα άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Τη **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 19/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**

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