



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 24 / 09 / 2018

Αριθμός Απόφασης **4163**

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604561

Fax : 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).
- β. της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94)
- γ. της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69)
- δ. του Π.Δ 111/2014 (ΦΕΚ Α' 178) «*Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών*»
- ε. του άρθρου 6 της υπ' αριθμ. Δ6Α1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «*Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων και μετονομασία ορισμένων από αυτές*», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

στ. της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών,

3. Την υπ' 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 30/04/2018 και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης, με ΑΦΜ:, που εδρεύει στο, κατά:

- Των από 08/10/2013 και με αριθμούς,,, και, χρήσεων 2001, 2002, 2003, 2004, 2005 και 2006 αντίστοιχα, καθώς και των υπ' αριθμ. /2013 και /2013 χρήσης 2013, Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ
- Των από 28/08/2013 και με αριθμούς,,, και Οριστικών Φύλλων Ελέγχου φορολογίας Εισοδήματος, οικ. ετών 2003, 2004, 2005, 2006 και 2007 αντίστοιχα,
- Των από 28/08/2013 και με αριθμούς,,, και Οριστικών πράξεων προσδιορισμού ΦΠΑ, χρήσεων 2001-02, 2003, 2004, 2005 και 2006 αντίστοιχα, που εξέδωσε ο προϊστάμενος της ΔΟΥ Μυτιλήνης, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα,

5. Τις ανωτέρω Οριστικές Πράξεις του προϊσταμένου της ΔΟΥ Μυτιλήνης, καθώς και των από 28/08/2013 εκθέσεων τακτικού ελέγχου 1) Φορολογίας Εισοδήματος, 2) Φορολογίας ΦΠΑ, καθώς και των από 28/08/2013, 06/08/2013 και 22/05/2013 εκθέσεων ελέγχου Κώδικα

Βιβλίων και Στοιχείων, επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις των οποίων ζητείται η ακύρωση,

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής,

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α2 τμήματος επανεξέτασης, όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης,

Επί της από **30/04/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ενδικοφανούς προσφυγής** της επιχείρησης, με **ΑΦΜ:**, μετά δε τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, του υπ' αριθμ.**/2018 υπομνήματος** που υποβλήθηκε στην υπηρεσία μας και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής και του υπομνήματος, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύντομο Ιστορικό

Οι προσβαλλόμενες πράξεις προέκυψαν μετά από τη διενέργεια τακτικού φορολογικού ελέγχου με βάση την υπ' αριθμ.**/2012** εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Μυτιλήνης για τα οικον. έτη 2003, 2004, 2005, 2006 και 2007 (διαχειριστικές περιόδους 14/02/01-31/12/2002, 1/1-31/12/2003, 1/1-31/12/2004, 1/1-31/12/2005 και 1/1-31/12/2006). Τα βιβλία και στοιχεία αυτής χαρακτηρίστηκαν ως ανεπαρκή και ανακριβή λόγω της μη προσκόμισης αυτών στον τακτικό φορολογικό έλεγχο, με συνέπεια τον εξωλογιστικό προσδιορισμό των ακαθαρίστων εσόδων και των καθαρών κερδών.

Ακολούθως, ο προϊστάμενος της ΔΟΥ Μυτιλήνης, εξέδωσε τις κατωτέρω πράξεις:

Σύνολα καταλογιζόμενων ποσών, βάσει της παρούσας Απόφασης							
α/α	Αριθμός - Ημερ/νία πράξης	Είδος Πράξης	Χρήση	Ποσό Προστίμου	Διαφορά φόρου	Προσαύξηση	Συνολικό ποσό που βεβαιώθηκε
1	 - 04/06/13	Απόφαση Προστίμου ΚΒΣ	2013	1.200,00€			1.200,00€
2	 - 06/08/13	Απόφαση Προστίμου ΚΒΣ	2013	3.000,00€			3.000,00€
3	 - 08/10/13	Απόφαση Προστίμου ΚΒΣ	2001	900,00€			900,00€
4	 - 08/10/13	Απόφαση Προστίμου ΚΒΣ	2002	2.700,00€			2.700,00€
5	 - 08/10/13	Απόφαση Προστίμου ΚΒΣ	2003	2.700,00€			2.700,00€
6	 - 08/10/13	Απόφαση Προστίμου ΚΒΣ	2004	2.700,00€			2.700,00€
7	 - 08/10/13	Απόφαση Προστίμου ΚΒΣ	2005	900,00€			900,00€
8	 - 08/10/13	Απόφαση Προστίμου ΚΒΣ	2006	900,00€			900,00€
9	 - 08/10/13	Οριστ. Φύλλο Ελέγχου Φορ. Εισοδήματος	2001-02		57.291,11€	68.749,34€	126.040,45€
10	 - 08/10/13	Οριστ. Φύλλο Ελέγχου Φορ. Εισοδήματος	2003		49.199,38€	59.039,25€	108.238,63€
11	 - 08/10/13	Οριστ. Φύλλο Ελέγχου Φορ. Εισοδήματος	2004		47.049,28€	56.459,12€	103.508,40€
12	 - 08/10/13	Οριστ. Φύλλο Ελέγχου Φορ. Εισοδήματος	2005		22.036,14€	26.443,37€	48.479,51€
13	 - 08/10/13	Οριστ. Φύλλο Ελέγχου Φορ. Εισοδήματος	2006		423,22€	507,87€	931,09€
14	 - 08/10/13	Οριστική Πράξη Προσδιορισμού ΦΠΑ	2001-02		112.789,83€	135.347,80€	248.137,63€
15	 - 08/10/13	Οριστική Πράξη Προσδιορισμού ΦΠΑ	2003		109.540,78€	131.448,94€	240.989,72€
16	 - 08/10/13	Οριστική Πράξη Προσδιορισμού ΦΠΑ	2004		119.518,12€	143.421,74€	262.939,86€
17	 - 08/10/13	Οριστική Πράξη Προσδιορισμού ΦΠΑ	2005		31.337,75€	37.605,30€	68.943,05€
18	 - 08/10/13	Οριστική Πράξη Προσδιορισμού ΦΠΑ	2006		1.453,97€	1.744,76€	3.198,73€

Οι ανωτέρω πράξεις, επιδόθηκαν στον δήμαρχο Μυτιλήνης, δεδομένου ότι οι προσπάθειες για την ανεύρεση του διαχειριστή της προσφεύγουσας του με Α.Φ.Μ. κατοίκου, τόσο στην δηλωθείσα έδρα της (στην οποία διαπιστώθηκε η λειτουργία άλλης επιχείρησης), όσο και στη δηλωθείσα διεύθυνση κατοικίας του, απέβησαν άκαρπες.

Ακολούθως, κατά των ανωτέρω πράξεων, η προσφεύγουσα άσκησε ενώπιον της υπηρεσίας μας ενδικοφανείς προσφυγές, ως ακολούθως:

- Κατά των οριστικών πράξεων Προσδιορισμού ΦΠΑ, άσκησε την υπ' αριθμ.**/2014** ενδικοφανή προσφυγή, μετά την εξέταση της οποίας, εκδόθηκε η υπ' αριθμ.**/2014 Απόφαση** του προϊσταμένου της υπηρεσίας μας και

- Κατά των οριστικών πράξεων **ΚΒΣ** και **Εισοδήματος**, άσκησε την υπ' αριθμ./2014 ενδικοφανή προσφυγή, μετά την εξέταση της οποίας, εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2014 **Απόφαση** του προϊσταμένου της υπηρεσίας μας

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση **ενδικοφανή προσφυγή**, ζητά την **ακύρωση** των ανωτέρω Πράξεων, προβάλλοντας ότι:

1. Είναι μη νόμιμη η επίδοση των προσκλήσεων και των Πράξεων
2. Έχει παραγραφεί το δικαίωμα του δημοσίου για τον καταλογισμό φόρου, δεδομένου ότι οι πράξεις εκδόθηκαν το έτος 2013 και αφορούν χρήσεις 2003, 2004, 2005 και 2006
3. Παραβιάστηκαν οι αρχές της χρηστής διοίκησης.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **70B** του **ν. 2238/1994** (Α' 151), όπως το άρθρο αυτό προστέθηκε με τις διατάξεις της περίπτωσης 1 της υποπαραγράφου Α.5. της παρ. Α του άρθρου πρώτου του Ν.4152/2013 (Α' 107) ορίζονται μεταξύ άλλων τα ακόλουθα: «**1)** Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη φορολογική αρχή, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων,... 2) ..., 3) ..., 4) ..., 5) ..., 6) ..., 7) ..., **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 της πράξης προσδιορισμού φόρου που εξέδωσε η φορολογική αρχή είναι απαράδεκτη».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **63** του **ν. 4174/2013** (Α' 170) ορίζονται μεταξύ άλλων τα ακόλουθα: «**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,... 2) ..., 3) ..., 4) ..., 5) ..., 6) ..., 7) ..., **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 για την αναστολή, λόγω άσκησης προσφυγής, ισχύουν ανάλογα οι διατάξεις της παραγράφου 3 του παρόντος άρθρου. Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 70B του ν.2238/1994 (Κ.Φ.Ε) και του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ), 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 με τις διατάξεις του άρθρου **70§1** του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας **ν. 2717/1999** (Α' 97), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις διατάξεις του άρθρου 24 του ν. 4274/2014 (Α' 147) ορίζεται ότι: «*Είναι απαράδεκτη η άσκηση δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα κατά της αυτής πράξης ή παράλειψης. Κατ' εξαίρεση, επιτρέπεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδικώς για λόγους τυπικούς, εκτός από την περίπτωση της απόρριψης αυτής ως εκπρόθεσμης και τις περιπτώσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 28 παρ. 3, 139Α και 277 παρ. 1 του παρόντος Κώδικα,...*», ήτοι το απαράδεκτο της δεύτερης προσφυγής κηρύσσεται υπό τη συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων:

- Η προσφυγή να έχει ασκηθεί χρονικώς μεταγενέστερα άλλης προσφυγής και να προσβάλλει την ίδια διοικητική πράξη ή παράλειψη,
- Να υφίσταται ταυτότητα διαδίκων σε αμφότερες τις προσφυγές.

Με τη ρηθείσα διάταξη, καθίσταται δικονομικός κανόνας η αρχή, κατά την οποία μόνο μία φορά επιτρέπεται να ζητήσει κάποιος τη δικαστική προστασία στον ίδιο βαθμό κρίσεως κατά της ίδιας διοικητικής πράξης. Η εν λόγω αρχή ουδεμία εννοιολογική ή δογματική σχέση έχει με το δεδικασμένο, αφού εφαρμόζεται χωρίς να απαιτείται η ύπαρξη δικαστικής - και μάλιστα τελεσιδικού - αποφάσεως. Η ως άνω ρύθμιση, εισάγουσα την αρχή της άπαξ ασκήσεως των ενδίκων βοηθημάτων, είχε ως στόχευση την αποτροπή της λεγόμενης παλινδικίας, ήτοι της επανειλημμένης διεξαγωγής της δίκης για την ίδια υπόθεση, η οποία προκαλεί τόσο την άσκοπη επιβάρυνση των δικαστηρίων, όσο και τον κίνδυνο έκδοσης αντιφατικών αποφάσεων. (βλ. σχετ. άρθρο του Νομικού Συμβούλου του Κράτους Θεόδωρου Γ. Ψυχογιού με τίτλο "Η άσκηση δεύτερης προσφυγής κατά τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας").

http://www.nsk.gov.gr/documents/15678/20864/26.2.2015_psihogios.pdf.doc/bc613d87-41fb-4120-9302-439e5d3e0e69

Επειδή από το έτος 2014 η προσφεύγουσα έχει ήδη καταθέσει ενδικοφανείς προσφυγές, προβάλλοντας αιτιάσεις ταυτόσημες με τις ως άνω αναφερόμενες, κατά των ίδιων ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων και συγκεκριμένα την υπ' αριθμ./06-06-2014 ενδικοφανή προσφυγή κατά των από 28/08/2013 και αριθμούς,,, και πράξεων Προσδιορισμού **ΦΠΑ**, μετά την εξέταση της οποίας, εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2014 **Απόφαση** του προϊσταμένου της υπηρεσίας μας, χρήσεων 2001-02, 2003, 2004, 2005 και 2006 αντίστοιχα, καθώς και την υπ' αριθμ./27-06-2014 ενδικοφανή προσφυγή κατά των από 28/08/2013 και με αριθμούς,,, και Οριστικών Φύλλων Ελέγχου φορολογίας **Εισοδήματος**, οικ. ετών 2003, 2004, 2005, 2006 και 2007 αντίστοιχα, των από 08/10/2013 και με αριθμούς,,,, και, χρήσεων 2001, 2002, 2003, 2004, 2005 και 2006 αντίστοιχα, καθώς και των υπ' αριθμ./2013 και/2013 χρήσης 2013, Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου **ΚΒΣ**, μετά την εξέταση της οποίας, εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2014 **Απόφαση** του προϊσταμένου της υπηρεσίας μας,

Επειδή με τις υπ' αριθμ./10-07-2014 και/26-09-2014 Αποφάσεις, ο προϊστάμενος της υπηρεσίας μας, απέρριψε ως **απαράδεκτες** τις υπ' αριθμ./06-06-2014 και/27-06-2014 ενδικοφανείς προσφυγές, ως εκπροθέσμως υποβληθείσες και επομένως η υπηρεσία μας έχει ήδη αποφανθεί επί των προβαλλόμενων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή λόγων,

Ως εκ τούτου, δεδομένου ότι η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή υπεβλήθη μεταγενεστέρως άλλων ενδικοφανών προσφυγών που προσέβαλαν τις ίδιες διοικητικές πράξεις και υφίσταται ταυτότητα διαδίκων σε αμφότερες τις ενδικοφανείς προσφυγές, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή, **πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη**.

Κατόπιν αυτών,

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της από **30/04/2018** και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης, με **ΑΦΜ**:, που εδρεύει στο, **ως απαράδεκτης**.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

Η Υπάλληλος του Τμήματος

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.
