



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Θεσσαλονίκη : 02/04/2018



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: 730

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Πληροφορίες : Κ. Μαβινίδου
Τηλέφωνο : 2313-333245
Fax : 2313-333258

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. 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. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης -**2017** με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με **Α.Φ.Μ.**, νομίμως εκπροσωπούμενης κατά των με αριθμ. -2017 και -2017 οριστικών πράξεων προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικών ετών 2011 και 2012, αντίστοιχα, των με αριθμ. -2017 και -2017 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικών περιόδων 01/01/2010-31/12/2010 και 01/01/2011-31/12/2011, αντίστοιχα και της αριθμ.-2017 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2016, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις από 18-12-2017 απόψεις της Δ.Ο.Υ., με τις οποίες ζητείται η απόρριψη της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α7 – Επανεξέτασης της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από -**2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγουσας εταιρείας, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

-Με την υπ' αριθμ. -**2017** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2011(διαχειριστικής περιόδου 01/01/2010-31/12/2010), της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας κύριος φόρος ύψους 46.950,29 €, πλέον προσαυξήσεων ύψους 50.925,38 €, ήτοι συνολικού ποσού ύψους 97.875,67 €.

-Με την υπ' αριθμ. -**2017** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2012 (διαχειριστικής περιόδου 01/01/2011-31/12/2011), της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., δεν προέκυψε καμία διαφορά φόρου .

-Με την υπ' αριθμ. -**2017** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2010-31/12/2010, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας κύριος φόρος ύψους 90.540,39 €, πλέον προσαυξήσεων ύψους 108.648,46 €, ήτοι συνολικού ποσού ύψους 199.188,85 €.

-Με την υπ' αριθμ. -**2017** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2011-31/12/2011, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας κύριος φόρος ύψους 66.707,35 €, πλέον προσαυξήσεων ύψους 80.048,82 €, ήτοι συνολικού ποσού ύψους 146.756,17 €.

- Με την υπ' αριθμ. -**2017** οριστική πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2016-31/12/2016, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ύψους 250,00 €, διότι δεν ανταποκρίθηκε στο με αριθμ.-2016 έγγραφο αίτημα της φορολογικής αρχής για παροχή πληροφοριών και στοιχείων και τη διάθεση βιβλίων και στοιχείων της επιχείρησης.

Οι ανωτέρω πράξεις εκδόθηκαν στα πλαίσια μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος και Φ.Π.Α. διαχειριστικών περιόδων 01/01/2010-31/12/2010 και 01/01/2011-31/12/2011, δυνάμει της υπ'

αριθμ. 484/16-12-2015, σχετικής εντολής ελέγχου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ.

Στα πλαίσια του ελέγχου, η φορολογική αρχή απέστειλε τη με αριθμό/10-05-2016 συστημένη πρόσκληση στους διαχειριστές της προσφεύγουσας, προκειμένου να θέσουν στην διάθεση του ελέγχου τα βιβλία και στοιχεία των χρήσεων 2010 και 2011. Σημειώνεται ότι οι διαχειριστές της εταιρείας δεν ανταποκρίθηκαν στην ανωτέρω πρόσκληση. Λόγω μη προσκόμισης των βιβλίων και στοιχείων, ήταν αδύνατη η διενέργεια των ελεγκτικών επαληθεύσεων και ανέφικτος ο λογιστικός προσδιορισμός των οικονομικών αποτελεσμάτων της, και η φορολογική αρχή έκρινε τα βιβλία και στοιχεία ανακριβή, βάσει των διατάξεων της παραγράφου 4 του άρθρου 30 του Π.Δ. 186/92, ενώ προσδιόρισε τα ακαθάριστα έσοδα και το καθαρό εισόδημα εξωλογιστικά για τις ως άνω διαχειριστικές περιόδους, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 2γ και 3 του άρθρου 30 και των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 32 του Ν. 2238/1994. Επίσης, τα ακαθάριστα έσοδα στη φορολογία Φ.Π.Α. προσδιορίστηκαν σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 48 του ν. 2859/2000.

Με τη με αριθμό πρωτοκόλλου -2017 ενδικοφανή προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρεία ζητά την ακύρωση ή την τροποποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Δυνάμει του υπ' αριθμ. πρωτ. -2017 εγγράφου της Δ.Ο.Υ., έλαβε πλήρη γνώση των προσβαλλόμενων πράξεων την 08/11/2017 και ως εκ τούτου η παρούσα προσφυγή ασκείται παραδεκτώ.
- Η αποστολή της συστημένης επιστολής των προσβαλλόμενων πράξεων πάσχει από ουσιώδες ελάττωμα, καθώς ως παραλήπτης αναφέρεται ο κ. και δεν καθίσταται σαφές ότι πρόκειται για συστημένη επιστολή η οποία μπορεί να αφορά την εταιρεία.
- Οι τρεις εκ των προσβαλλόμενων πράξεων υπερβαίνουν το όριο των 10.000,00€ και όλως παρανόμως η κοινοποίησή τους δεν έγινε με Δικαστικό Επιμελητή.
- Ο έλεγχος στηρίχθηκε στην υπ' αριθμ. -2015 εντολή ελέγχου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. και κατά το χρόνο έκδοσης των προσβαλλόμενων πράξεων είχε παύσει η ισχύς της εντολής ελέγχου, διότι είχε εκπνεύσει η διάρκεια της.
- Παράνομος και εσφαλμένος καταλογισμός με τις οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος μεγαλύτερων ποσών έναντι αυτών που φέρονταν καταλογιστέα με τις αντίστοιχες προσωρινές πράξεις.
- Παράνομη έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων που αφορούν στη χρήση 2010, διότι το δικαίωμα του Δημοσίου προς επιβολή φόρου για την εν λόγω χρήση έχει υποπέσει σε παραγραφή.
- Παράνομη και εσφαλμένη εφαρμογή της μεθόδου του εξωλογιστικού προσδιορισμού των αποτελεσμάτων της εταιρείας. Σύμφωνα με την προσφεύγουσα εταιρεία η απώλεια των

φορολογικών βιβλίων και στοιχείων οφείλεται σε γεγονός ανωτέρας βίας.

- Παράνομος και εσφαλμένος προσδιορισμός φορολογητέων εκροών Φ.Π.Α..

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας που κυρώθηκε με το άρθρο 1 του Ν.4174/2013, 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 ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου».

Επειδή περαιτέρω με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ως άνω κώδικα ορίζεται ότι : «1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς.....

3. Εάν η πράξη αφορά νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:

α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του Ν. 3979/2011

β) παραδοθεί στην έδρα ή εγκατάσταση του νομικού προσώπου

γ) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας, ή

δ) επιδοθεί κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας κατά το προηγούμενο εδάφιο θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας ή της κατοικίας του τελευταίου δηλωθέντα στη Φορολογική Διοίκηση νόμιμου ή φορολογικού εκπροσώπου. Η νομιμότητα της κοινοποίησης δεν θίγεται στην περίπτωση παραίτησης των προσώπων του προηγούμενου εδαφίου, εφόσον κατά το χρόνο της κοινοποίησης, δεν είχε γνωστοποιηθεί στη φορολογική διοίκηση ο διορισμός νέου νομίμου ή φορολογικού εκπροσώπου.

4.

5. Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που η ταχυδρομική διεύθυνση είναι εκτός Ελλάδας, η πράξη θεωρείται ότι έχει κοινοποιηθεί νομίμως μετά την παρέλευση τριάντα (30) ημερών από την ημέρα αποστολής της συστημένης επιστολής. Σε περίπτωση που η επιστολή

δεν παραδοθεί και δεν κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο ή στον εκπρόσωπό του για οποιονδήποτε λόγο, η Φορολογική Διοίκηση ζητά από την ταχυδρομική υπηρεσία την επιστροφή αυτής με συνοδευτικό κείμενο, στο οποίο περιλαμβάνονται οι ακόλουθες πληροφορίες:

α) η ημερομηνία, κατά την οποία η συστημένη επιστολή προσκομίσθηκε και παρουσιάστηκε στην ως άνω διεύθυνση και

β) ο λόγος για τη μη κοινοποίηση ή τη μη βεβαίωση της κοινοποίησης. Η Φορολογική Διοίκηση μεριμνά, προκειμένου αντίγραφο της συστημένης επιστολής να βρίσκεται στη διάθεση της αρμόδιας υπηρεσίας της Φορολογικής Διοίκησης και να μπορεί αυτή να παραδοθεί στον φορολογούμενο ή εκπρόσωπό του οποιαδήποτε στιγμή και αδαπάνως.»

Κατά την έννοια των εκτεθέντων διατάξεων, η κοινοποίηση των πράξεων της φορολογικής διοίκησης αποτελεί κατά τον κρίσιμο, εν προκειμένω, χρόνο κατ'αρχήν θέμα ρυθμιζόμενο από τον Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (Κ.Φ.Δ.), μετά την ισχύ του οποίου, εφαρμόζονται ως προς αυτή, οι διατάξεις του άρθρου 5 του εν λόγω κώδικα, στις οποίες περιλαμβάνεται και ο τρόπος κοινοποίησης των πράξεων με τη διαδικασία της συστημένης επιστολής. Από την ανωτέρω διάταξη συνάγεται ότι η νομοθεσία που διέπει τις προσβαλλόμενες με ενδικοφανή προσφυγή πράξεις προβλέπει ρητώς τους τρόπους κοινοποίησης τους, προκειμένου να αρχίσει η προθεσμία για την προσβολή των πράξεων αυτών, μεταξύ των οποίων συγκαταλέγεται καταρχάς η κοινοποίηση με συστημένη επιστολή.

Επειδή, περαιτέρω, η γενική αρχή της ανωτέρας βίας, η οποία κατ'αρχήν βρίσκει έρεισμα στο άρθρο 255 του Α.Κ. και απέκτησε στο πεδίο της διοικητικής διαδικασίας, την τυπική ισχύ νόμου με την ρητή πρόβλεψη στην παρ. 6 του άρθρου 10 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Κ.Δ.Δ.) που κυρώθηκε με το ν. 2690/1999, ότι : « υπέρβαση των προθεσμιών συγχωρείται σε περίπτωση ανώτερης βίας.»

Επειδή στη συγκεκριμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα τυγχάνει ενεργή επιχείρηση με διεύθυνση άσκηση δραστηριότητάς της, επί της οδού στην, στην οποία και αποστάλθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις, στο όνομα του διαχειριστή της εν λόγω εταιρίας, στις /2017 με την αριθμ., συστημένη επιστολή, συνάγεται ότι καταρχάς νομίμως κοινοποιήθηκαν στην ανωτέρω διεύθυνση και σύμφωνα με τον προβλεπόμενο τρόπο κοινοποίησης τους. Ωστόσο, η μη αναζήτησή τους από τον νόμιμο εκπρόσωπο της προσφεύγουσας δε δύναται να αποτελέσει λόγο ακύρωσης των πράξεων, καθότι στη φορολογική νομοθεσία οι προθεσμίες έχουν ιδιαίτερο αυστηρό και ειδικό χαρακτήρα, αφενός, για την εξασφάλιση της έννομης προστασίας των φορολογουμένων και αφετέρου για την επίσπευση της ολοκλήρωσης του ελέγχου.

Επειδή η προσφεύγουσα δεν έδειξε το εύλογο ενδιαφέρον για την εξέλιξη της υπόθεσης της, δεδομένου ότι είχε λάβει γνώση, μέσου του σημειώματος του άρθρου 28 του Κ.Φ.Δ. και των προσωρινών πράξεων εισοδήματος και Φ.Π.Α., το ύψος των οποίων ήταν ιδιαίτερα αυξημένο, αλλά ούτε και επικαλέστηκε λόγους ανωτέρας βίας που να δικαιολογούν την έλλειψη της δέουσας επιμέλειας παραλαβής των σχετικών πράξεων.

Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα την /2017, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης, ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη λόγω εκπρόθεσμης άσκησης της, της με αριθμό πρωτ. -2017 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με **Α.Φ.Μ.**, **ως απαράδεκτης.**

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

Ακριβές αντίγραφο

Η υπάλληλος του Αυτοτελούς

Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ

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.