



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 16-1-2018

Αριθμός απόφασης : 194

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ &
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α7' - Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 – Θεσ/νικη

Τηλέφωνο : 2313-333245

ΦΑΞ : 2313-333258

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 1064/27-4-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

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 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ανήλικης του, ΑΦΜ 158599641, κατοίκου, Τ.Κ., που εκπροσωπείται νόμιμα από τους γονείς της και, ως ασκούντες τη γονική μέριμνα, κατά της με αρ.-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Ε.Φ.Κ., διαχειριστικής περιόδου 1/1/2002 – 31/12/2002 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Την από/2017 Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Επί της από/2017 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ανήλικης του, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμό-/.....-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ε.Φ.Κ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 2002 επιβλήθηκε σε βάρος του, αγρότη ειδικού καθεστώτος και παππού της προσφεύγουσας, πρόστιμο ποσού 5.173,17 € και Ειδικός Φόρος Κατανάλωσης (Ε.Φ.Κ.) ποσού 2.586,58 €, σύνολο για καταβολή 7.759,75€, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 2 της Α.Υ.Ο. 1039180/1992/545/Α0014/ΠΟΛ 1108/29-3-1996, διότι ζήτησε και έλαβε επιστροφή Ε.Φ.Κ. στη χρήση 2002, χωρίς να έχει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις.

Κατόπιν της υπ' αριθμ.-/.....-2013 εντολής ελέγχου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διενεργήθηκε έλεγχος επιστροφής Φ.Π.Α. στον, αγρότη ειδικού καθεστώτος, για τις χρήσεις 2000 - 2009, προκειμένου να διαπιστωθεί εάν πράγματι είχε τις προϋποθέσεις να λάβει κατ' αποκοπή επιστροφή Φ.Π.Α., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 41 του Ν.2859/2000. Από τον διενεργηθέντα έλεγχο διαπιστώθηκε ότι οι συναλλαγές που αναγράφονται στην αρχική δήλωση επιστροφής Φ.Π.Α. των χρήσεων 2000 - 2009 είναι αδύνατο να έλαβαν χώρα, δεδομένου ότι ο παραγωγός δεν εμφάνιζε στην αγροτική εκμετάλλευσή του το αντίστοιχο ζωικό κεφάλαιο (βοοειδή και αιγοπρόβατα) ώστε να δικαιολογεί τις πωλήσεις που φέρεται να πραγματοποίησε κατά τις ελεγχόμενες περιόδους. Ως εκ τούτου, οι συναλλαγές αυτές κρίθηκαν εικονικές στο σύνολό τους και ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ. καταλόγισε το Φ.Π.Α. που παρανόμως έλαβε, καθώς και τον Ειδικό Φόρο Κατανάλωσης που αδικαιολόγητα έλαβε κατόπιν αιτήσεως που συνυπέβαλλε με τη αίτηση επιστροφής Φ.Π.Α. των χρήσεων 2000 - 2002, διαδικασία ως ίσχυε στις εν λόγω χρήσεις, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα της Α.Υ.Ο. 1039180/1992/545/Α0014/ΠΟΛ 1108/29-3-1996. Με τις ίδιες πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού Ε.Φ.Κ. υπολογίστηκε πρόστιμο ίσο με το διπλάσιο του φόρου που παράνομα λήφθηκε σύμφωνα με το άρθρο 5 § 2 της ΠΟΛ 1108/1996.

Η εκδοθείσα πράξη προσδιορισμού και επιβολής προστίμου κοινοποιήθηκε στην κληρονόμο του αποβιώσαντος, του (προσφεύγουσα) κατά την-2017.

Η προσφεύγουσα, ως κληρονόμος του και αλληλέγγυα υπεύθυνη για την καταβολή του φόρου, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, για τους παρακάτω λόγους :

- Παράβαση ουσιωδών τύπων της προδικασίας : α) Η επίδοση της προσβαλλόμενης πράξης είναι άκυρη διότι έγινε μόνο στον πατέρα της και όχι και στη μητέρα της

....., που ασκούν από κοινού τη γονική μέριμνα. β) Δεν της επιδόθηκαν οι εκθέσεις κατάσχεσης των στοιχείων που έλαβε ο έλεγχος από την «.....» και αφορούν στον παρόντα έλεγχο, κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας. γ) Η έκθεση ελέγχου είναι άκυρη, διότι δεν αναφέρεται ο τόπος που έγινε ο έλεγχος, το οποίο αποτελεί ουσιώδες στοιχείο της έκθεσης ελέγχου.

- Νομική και ουσιαστική αβασιμότητα των προσβαλλόμενων πράξεων και της έκθεσης ελέγχου. Ο έλεγχος δεν απέδειξε την εικονικότητα των συναλλαγών.
- Παραγραφή του Δημοσίου για την επιβολή Ε.Φ.Κ. και του προστίμου Φ.Π.Α.
- Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας.

Επειδή σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 «Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας» (ΦΕΚ 170/26.07.2013 Τεύχος Α'), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την παρ. 5 του άρθρου 18 του Ν.4446/2016 (ΦΕΚ Α 240/22-12-2016): «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...»

Επειδή, όμως, σύμφωνα με το άρθρο 2 του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την παρ. 2 του άρθρου 39 του Ν. 4223/2013: «Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα: α. Φόρο Εισοδήματος, β. Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.), γ. Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.), δ. Φόρο Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών, Προικών και Κερδών από Λαχεία, ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τη βεβαίωση ή είσπραξη των οποίων, κατά την έναρξη ισχύος του Κώδικα, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογιών των περιπτώσεων α' και β'. στ. Χρηματικές κυρώσεις, οι οποίες προβλέπονται από τον Κώδικα.».

Επειδή, ο Ειδικός Φόρος Κατανάλωσης δεν αναφέρεται στο Παράρτημα του Ν.4174/2013 και ως προς την βεβαίωση και είσπραξή του δεν εφαρμόζονται οι διατάξεις των φορολογιών Εισοδήματος ή Φ.Π.Α..

Επειδή, ενόψει των ανωτέρω διατάξεων, καθίσταται σαφές ότι η ενδικοφανής προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων ασκείται μόνο κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, οι οποίες υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

Επειδή ο Ειδικός Φόρος Κατανάλωσης, όπως σαφώς προκύπτει από τις ανωτέρω διατάξεις, δεν υπάγεται στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, τούτο δε

συνεπάγεται ότι η πράξη επιβολής του δεν υπάγεται στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και προσβάλλεται απευθείας στα τακτικά διοικητικά δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής του άρθρου 63 του Κ.Δ.Δ..

Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, στην υπό εξέταση υπόθεση η προσβαλλόμενη με την ενδικοφανή προσφυγή οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ε.Φ.Κ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, ούτως απαραδέκτως ασκήθηκε η κρινόμενη ενδικοφανής προσφυγή.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ανήλικης του, ΑΦΜ, ως **απαράδεκτης**.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ 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.