



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 22/12/2017

Αριθμός απόφασης: 2543

**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 1064/2017 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 2017/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 28/7/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, Τ.Κ., διατελέσαντος προέδρου της «**ΔΗΜΟΤΙΚΗΣ ΚΟΙΝΩΦΕΛΟΥΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ**» με ΑΦΜ και ήδη συγχωνευθείσας από τη «**ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ**», ΑΦΜ, κατά της με αρ./7-6-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 2003 και της

με αρ./7-6-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 2004 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις ανωτέρω προσβαλλόμενες πράξεις των οποίων ζητείται η ακύρωση.
6. Την από 9/8/2017 Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α7' - Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης.

Επί της από 28/7/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τουτου, 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:

1. Με την με αριθμό/7-6-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 1/1/2003 – 31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., καταλογίστηκε σε βάρος της «**ΔΗΜΟΤΙΚΗΣ ΚΟΙΝΩΦΕΛΟΥΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ**» συνολικός φόρος αξίας **7.305,19 €**.
2. Με την με αριθμό/7-6-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 1/10/2004 – 31/12/2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., καταλογίστηκε σε βάρος της «**ΔΗΜΟΤΙΚΗΣ ΚΟΙΝΩΦΕΛΟΥΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ**» συνολικός φόρος αξίας **44.263,49 €**.

Δυνάμει των με αρ./2015, ../2016 και ../2016 εντολών ελέγχου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οι οποίες εκδόθηκαν κατόπιν του με αριθμό ΕΜΠ ΔΕΕ ΕΞ 2015-26/11/2015 εγγράφου – πληροφοριακής έκθεσης ελέγχου του Οικονομικού Επιθεωρητή της Δ/νσης Εσωτερικού Ελέγχου – Τμήμα ... της Γ.Γ.Δ.Ε., που συντάχθηκε στα πλαίσια εκτέλεσης Παραγγελίας του Εισαγγελέα Εγκλημάτων και Διαφθοράς Θεσσαλονίκης, διενεργήθηκε έλεγχος στη «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ», με ΑΦΜ, ως προς την ορθή εφαρμογή των διατάξεων του Κ.Β.Σ., φόρου εισοδήματος και Φ.Π.Α.. Σύμφωνα με τα αποτελέσματα ελέγχου του Οικονομικού Επιθεωρητή, η ελεγχόμενη δημοτική επιχείρηση, η οποία, δυνάμει της με αρ. ../2011 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου, απορροφήθηκε από την προσφεύγουσα «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ», ΑΦΜ, προέβη στην έκδοση εικονικών φορολογικών στοιχείων προς το Δήμο για έργα που δεν εκτελέστηκαν ποτέ. Ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ., αποδεχόμενος τα αποτελέσματα του ελέγχου του Οικονομικού Επιθεωρητή, καταλόγισε στην ελεγχόμενη δημοτική επιχείρηση πρόστιμα Κ.Β.Σ., με τις υπ' αριθμ. ../14-11-2016, ../14-11-2016, ../14-11-2016, ../14-11-2016, ../14-11-2016 και ../14-11-2016 πράξεις προσδιορισμού προστίμου, για την έκδοση των εικονικών αυτών στοιχείων στις χρήσεις 2002 – 2009 για τα οποία ασκήθηκε η με αρ./7-12-2016 ενδικοφανής προσφυγή επί της οποίας εκδόθηκε η με αρ./6-4-2017 απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας. Περαιτέρω και με βάση τα αποτελέσματα του ανωτέρω διενεργηθέντος ελέγχου, ο έλεγχος προέβη στον εξωλογιστικό προσδιορισμό των ακαθαρσίτων εσόδων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Ν.2238/94 και των καθαρών

αποτελεσμάτων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του Ν.2238/94, καθώς και στο προσδιορισμό του φορολογητέων εισροών – εκροών, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.2859/00.

Στη συνέχεια, ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ. κοινοποίησε στον προσφεύγοντα τις ανωτέρω προσβαλλόμενες πράξεις προσδιορισμού Φ.Π.Α. ως αλληλεγγύως υπεύθυνου προσώπου εξαιτίας της ιδιότητάς του ως προέδρου της «ΔΗΜΟΤΙΚΗΣ ΚΟΙΝΩΦΕΛΟΥΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ» κατά την περίοδο 17/1/2003 – 26/1/2005.

Ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση άλλως την τροποποίηση των ανωτέρω προσβαλλόμενων πράξεων για τους εξής λόγους:

1. Οι πράξεις με τις οποίες τον κατονομάζουν συνυπεύθυνο είναι παράνομες και ως εκ τούτου άκυρες.
2. Το δικαίωμα του Δημοσίου για την επιβολή προστίμων και φόρων έχει παραγραφεί.
3. Αοριστία και παντελής έλλειψη αιτιολογίας στην έκθεση ελέγχου του Φ.Π.Α..
4. Δεν αποδείχθηκε η εικονικότητα των φορολογικών στοιχείων της πρώην ...
5. Η έκθεση ελέγχου αμφισβητεί τον προληπτικό έλεγχο δαπανών του Δήμου που διενεργήθηκε από το Ελεγκτικό Συνέδριο.
6. Δεν είναι επιτρεπτός ο επανέλεγχος στις περαιωμένες χρήσεις 2002 -2009.
7. Δεν υπάρχουν οι προϋποθέσεις για την έκδοση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου.
8. Άκυρη η εντολή ελέγχου λόγω λήξης της διάρκειάς της.
9. Μη συνδρομή των προϋποθέσεων ανακρίβειας των βιβλίων της επιχείρησης.
10. Δε διενεργήθηκε αυτοτελής προσδιορισμός των ακαθάριστων εσόδων στο Φ.Π.Α..
11. Ο εξωλογιστικός προσδιορισμός είναι αντίθετος στην 6^η οδηγία Φ.Π.Α..
12. Μη νόμιμες οι προσβαλλόμενες πράξεις, διότι δεν εφαρμόστηκαν οι ευνοϊκότερες διατάξεις του άρθρου 58 Α του Ν.4174/2013.
13. Μη σύνταξη έκθεσης κατάσχεσης για τα εικονικά τιμολόγια.
14. Η φορολογική αρχή δεσμεύεται από αμετάκλητη αθωωτική απόφαση του ποινικού δικαστηρίου και για το λόγο αυτό οι προσβαλλόμενες πράξεις θα πρέπει να ακυρωθούν.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθ. 63 του ν. 4174/2013 και της εκδοθείσας, κατ' εφαρμογή αυτών, ΠΟΛ1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων προβλέπεται ότι ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 1/1/2014 και εφεξής σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 του Ν. 4174/2013) οφείλει, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας.

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι η επανεξέταση των πράξεων της Διοίκησης

στο στάδιο της ενδικοφανούς προσφυγής καταλαμβάνει μόνο τις περιπτώσεις αμφισβήτησης εκτελεστών ατομικών διοικητικών πράξεων ή παραλείψεων εκ των οποίων δημιουργούνται διοικητικές διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου).

Επειδή εν προκειμένω, η «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ», ΑΦΜ, ως καθολική διάδοχος της «ΔΗΜΟΤΙΚΗΣ ΚΟΙΝΩΦΕΛΟΥΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ» με ΑΦΜ, υπέβαλλε στην Υπηρεσία μας τη με αριθμό πρωτοκόλλου/10-7-2017 ενδικοφανή προσφυγή κατά, μεταξύ άλλων, και των ανωτέρω προσβαλλόμενων πράξεων, ήτοι της με αρ./7-6-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 2003 και της με αρ./7-6-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 2004. Επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής εκδόθηκε η με αρ./8-12-2017 απόφαση της Υπηρεσίας μας, σύμφωνα με την οποία οι εν λόγω προσβαλλόμενες πράξεις ακυρώθηκαν λόγω παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή φόρων και προστίμων στις χρήσεις 2003 και 2004.

Επειδή, ο προσφεύγων, ως αλληλεγγύως υπεύθυνο πρόσωπο, εξαιτίας της ιδιότητάς του ως προέδρου της «ΔΗΜΟΤΙΚΗΣ ΚΟΙΝΩΦΕΛΟΥΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ» κατά την περίοδο 17/1/2003 – 26/1/2005, άσκησε την παρούσα προσφυγή κατά των με αρ./7-6-2017 και/7-6-2017 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 50§7 του Ν.4174/2013, οι οποίες ακυρώθηκαν με τη με αρ./8-12-2017 απόφαση της Υπηρεσίας μας.

Επειδή, στην εξεταζόμενη υπόθεση προκύπτει ότι απαράδεκτα υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή κατά των προσβαλλόμενων πράξεων, καθώς αυτές έχουν ήδη ακυρωθεί από την Υπηρεσία μας και συνεπώς η ως άνω ενδικοφανής προσφυγή δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 63 του ν. 4174/2013.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 28/7/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τουτου, ΑΦΜ, ως άνευ αντικειμένου.

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 ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ