



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα, 17/11/2014

Αριθμός απόφασης: 3369

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9578520
ΦΑΞ : 210 9531321

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 αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την από 18.09.14 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των :

-..... Τ., ΑΦΜ, κατοίκου, οδός,

-..... Τ., ΑΦΜ κάτοικου, οδός

-Της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ που εδρεύει, οδός κατά της από 31-3-2014 Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων ΚΒΣ χρήσεων 2005 έως και 2008, εκδοθείσα από το ΣΔΟΕ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την από 31-3-2014 Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων ΚΒΣ χρήσεων 2005 έως και 2008, εκδοθείσα από το ΣΔΟΕ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ

6. Την από 03.11.2014 εισήγηση του ΑΑ τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 18.09.14 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των :

-..... Τ. , ΑΦΜ,

-..... Τ., ΑΦΜ και

-Της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ

η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα, καθώς η κλήση προς ακρόαση είχε θυροκολληθεί στην έδρα της προσφεύγουσας εταιρείας την 18-03-2014, 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 υπ' αριθ. /12-03-2014 εντολή επεξεργασίας του Προϊσταμένου του ΣΔΟΕ, διενεργήθηκε έλεγχος επεξεργασίας για την ορθή εφαρμογή των διατάξεων του ΚΒΣ, επί των κατασχεθέντων με την υπ. αριθμ. /18-03-2009 έκθεση κατάσχεσης, βιβλίων και στοιχείων της προσφεύγουσας εταιρείας

Σύμφωνα με το πόρισμα του ελέγχου του ΣΔΟΕ , η προσφεύγουσα εταιρεία υπέπεσε στις εξής παραβάσεις :

- **Για τη χρήση 2005:**

-Έξι (6) παραβάσεις για τη λήψη ισάριθμων εικονικών τιμολογίων από την εταιρεία, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 αρθρ. 12 παρ. 1-9-11, αρθρ. 18 παρ. 9, αρθρ. 19 παρ.1 περ. β του ΠΔ 186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθρ. 5 παρ. 10 περ. β και αρθρ. 19 παρ. 1-2-3-4 του Ν. 2523/1997

- **Για τη χρήση 2006:**

-Μια (1) παράβαση για μη τήρηση των βιβλίων σύμφωνα με τις παραδεκτές λογιστικές αρχές λογιστικής κατά παράβαση των διατάξεων του αρθρ. 7 παρ. 1 του ΠΔ 186/92

-Μια (1) παράβαση για λήψη ενός εικονικού τιμολογίου από άγνωστο προμηθευτή ΕΕ κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 αρθρ. 12 παρ. 1-9-11, αρθρ. 18 παρ. 9, αρθρ. 19 παρ.1 περ. β του ΠΔ 186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθρ. 5 παρ. 10 περ. β και αρθρ. 19 παρ. 1-2-3-4 του Ν. 2523/1997.

-Έξι (6) παραβάσεις για έκδοση ισάριθμων εικονικών τιμολογίων, προς την εταιρεία κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 αρθρ. 12 παρ. 1-9-11, αρθρ. 18 παρ. 9, αρθρ. 19 παρ.1 περ. β του ΠΔ 186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθρ. 5 παρ. 10 περ. β και αρθρ. 19 παρ. 1-2-3-4 του Ν. 2523/1997.

- **Για τη χρήση 2007:**

-Μια (1) παράβαση για μη τήρηση των βιβλίων σύμφωνα με τις παραδεκτές λογιστικές αρχές λογιστικής κατά παράβαση των διατάξεων του αρθρ. 7 παρ. 1 του ΠΔ 186/92.

-Δέκα (10) παραβάσεις για την έκδοση ισάριθμων εικονικών τιμολογίων προς την εταιρεία, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 αρθρ. 12 παρ. 1-9-11, αρθρ. 18 παρ. 9, αρθρ. 19 παρ.1 περ. β του ΠΔ 186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθρ. 5 παρ. 10 περ. β και αρθρ. 19 παρ. 1-2-3-4 του Ν. 2523/1997.

-Εννέα (9) παραβάσεις για την έκδοση ισάριθμων εικονικών τιμολογίων προς την εταιρεία, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 αρθρ. 12 παρ. 1-9-11, αρθρ. 18 παρ. 9, αρθρ. 19 παρ.1 περ. β του ΠΔ 186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθρ. 5 παρ. 10 περ. β και αρθρ. 19 παρ. 1-2-3-4 του Ν. 2523/1997.

-Εννέα (9) παραβάσεις για την έκδοση ισάριθμων εικονικών τιμολογίων προς την εταιρεία, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 αρθρ. 12 παρ. 1-9-11, αρθρ. 18 παρ. 9, αρθρ. 19 παρ.1 περ. β του ΠΔ 186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθρ. 5 παρ. 10 περ. β και αρθρ. 19 παρ. 1-2-3-4 του Ν. 2523/1997

- Τέσσερις (4) παραβάσεις για την έκδοση ισάριθμων εικονικών τιμολογίων προς την εταιρεία, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 αρθρ. 12 παρ. 1-9-11, αρθρ. 18 παρ. 9, αρθρ. 19 παρ.1 περ. β του ΠΔ 186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθρ. 5 παρ. 10 περ. β και αρθρ. 19 παρ. 1-2-3-4 του Ν. 2523/1997.

• **Για τη χρήση 2008:**

-Δύο (2) παραβάσεις για λήψη ισάριθμων εικονικών τιμολογίων από την εταιρεία κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 αρθρ. 12 παρ. 1-9-11, αρθρ. 18 παρ. 9, αρθρ. 19παρ.1 περ. β του ΠΔ 186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθρ. 5 παρ. 10 περ. β και αρθρ. 19 παρ. 1-2-3-4 του Ν. 2523/1997.

Οι προσφεύγοντες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, αιτούνται την ακύρωση της από 31-3-2014 Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων ΚΒΣ χρήσεων 2005 έως και 2008, εκδοθείσα από το ΣΔΟΕ, ισχυριζόμενοι τα εξής:

1) Παραβίαση του άρθρου 20 του Συντάγματος για προηγούμενη ακρόαση-μη λήψη γνώσης της από 12-03-2014 κλήσης προς ακρόαση-επίδοση σε λάθος διεύθυνση.

2) Έλλειψη παθητικής νομιμοποίησης του, ο οποίος δεν ήταν για το χρονικό διάστημα μετά την 27-12-2005, αντιπρόεδρος ή διευθύνων σύμβουλος της προσφεύγουσας εταιρείας.

3) Έλλειψη ουσιαστικής ευθύνης του για το έτος 2005 και αβάσιμος ο χαρακτηρισμός των συναλλαγών ως εικονικών.

4) Έλλειψη παθητικής νομιμοποίησης του, ο οποίος δεν ήταν για το χρονικό διάστημα μετά την 28-09-2010, Πρόεδρος και διευθύνων σύμβουλος της προσφεύγουσας εταιρείας.

5) Έλλειψη ουσιαστικής ευθύνης του για το έτος 2006 και 2007 και αβάσιμος ο χαρακτηρισμός των συναλλαγών ως εικονικών.

Επειδή με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2014 ορίζεται ότι: « Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί εις βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.

Επειδή στην έννοια «οποιαδήποτε πράξης» έχει εκδοθεί σε βάρος υπόχρεου, εντάσσονται οι πράξεις προσδιορισμού κύριου ή πρόσθετου φόρου, προστίμου, προσαυξήσεων, ή και τελών ή πράξη επιβολής οποιασδήποτε κυρώσεως για παράβαση της φορολογικής εν γένει νομοθεσίας που έχει εκδοθεί σε βάρος του ακόμα και η απόρριψη εν όλω ή εν μέρει συγκεκριμένου αιτήματός του από τη Φορολογική Αρχή που αναφέρεται σε φορολογική διαφορά.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: « Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογούμενου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή απαίτηση του φορολογούμενου. Η πράξη αυτή καταχωρίζεται ως εισπρακτέο ή επιστρεπτέο ποσό στα βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα καθορίζονται τα βιβλία, στα οποία γίνεται η καταχώριση, το περιεχόμενο, η διαδικασία και οι εξαιρέσεις από αυτή, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.»

Επειδή με βάση με το ΔΕΛ Α 1069048ΕΞ/02.05.2014 έγγραφο –Παροχή οδηγιών της Διεύθυνσης Ελέγχων στην παράγραφο 9 – Λοιπά θέματα ελέγχου, αναφέρεται ότι στις περιπτώσεις που στις Δ.Ο.Υ. έχουν διαβιβασθεί εκθέσεις ελέγχου από το Σ.Δ.Ο.Ε. με ημερομηνία θεώρησης μέχρι 31.12.2013 και δεν έχουν εκδοθεί καταλογιστικές πράξεις μέχρι την ως άνω ημερομηνία, επειδή από 1.1.2014 έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του ν.4174/2013, οι εκθέσεις ελέγχου θα θεωρούνται από τη Δ.Ο.Υ. δελτία πληροφοριών θα εκδίδεται νέα εντολή ελέγχου από τη Δ.Ο.Υ. (σχετ. διατ. ν.4254/2014 Κεφ.Α άρθρο. πρώτο, παράγραφος Δ, υποπαράγραφος Δ2) θα κοινοποιείται στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινή πράξη προσδιορισμού του φόρου ή προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου και γενικά θα ακολουθείται χωρίς παρέκκλιση η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 28 και 62 του ν.4174/2013 λαμβάνοντας σε κάθε περίπτωση υπόψη τις απόψεις του φορολογούμενου. Τα αναφερόμενα στο προηγούμενο εδάφιο έχουν εφαρμογή και για τις εκθέσεις ελέγχου του ΣΔΟΕ με ημερομηνία θεώρησης μετά την 1/1/2014 εφόσον δεν τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 28 και 62 του ν. 4174/2013.

Στην προκειμένη περίπτωση δεν εκδόθηκε πράξη επιβολής προστίμου σε βάρος των προσφευγόντων καθώς η συνταχθείσα από 31-03-2014 έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ θεωρήθηκε ως πληροφοριακό δελτίο και εκδόθηκε η υπ. αριθμ./2014 εντολή Μερικού Ελέγχου Επιτόπιου από την ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, της οποίας δεν έχουν εκδοθεί τα αποτελέσματα έως την ημερομηνία εξέτασης της υπόθεσης από την υπηρεσία μας.

Επειδή η έκθεση ελέγχου, κατά της οποίας στρέφονται οι προσφεύγοντες, παρέχει την αιτιολογία της διοικητικής πράξης και αποτελεί ουσιαστικό τύπο της διαδικασίας της έκδοσης

διοικητικής πράξης αλλά δεν συνιστά διοικητική πράξη. Μια διοικητική πράξη ισχύει και παράγει τις έννομες συνέπειες από τη στιγμή της έκδοσής της που εν προκειμένω δεν υφίσταται.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε κατά της από 31-3-2014 Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων ΚΒΣ, συνταχθείσας από το ΣΔΟΕ, η οποία δεν συνιστά διοικητική πράξη, πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ./18-9-2014 ενδικοφανούς προσφυγής των

-..... Τ., ΑΦΜ,

-..... Τ., ΑΦΜ και

-Της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

α/α

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).