



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Καλλιθέα

16-12-2016

Αριθμός απόφασης:

4300

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 20131604529

ΦΑΞ : 2131604567

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 αριθ. 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 με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, με έδρα στην Αθήνα,, κατά :

1) Της υπ' αριθμ.Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 7 ν. 4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009,

2) της υπ' αριθμ.Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 7 ν. 4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010,

3) της υπ' αριθμ.Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, φορολογικού έτους 01/01-31/12/2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.1) Την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 7 ν. 4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009,

2) την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 7 ν. 4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, φορολογικού έτους 01/01-31/12/2010 και

3) την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, φορολογικού έτους 01/01-31/12/2016, των οποίων ζητείται η ακύρωση καθώς και τις από 26-04-2016 οικείες εκθέσεις ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ .

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/18-07-2016 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, ΑΦΜ, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

1) Με την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 7 ν. 4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 168.263,90 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2009 σύμφωνα με τις διατάξεις της περιπτ. β' της παραγρ. 3 του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015 λόγω παράβασης των διατάξεων άρθρ. 2§1, άρθρ. 12§1 και άρθρ. 18 §§ 2&9 του Π.Δ.186/92 (Κ.Β.Σ.) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19§4 του Ν. 2523/1997.

Οι παραβάσεις αφορούν σε λήψη, από την προσφεύγουσα εταιρεία, σαράντα τριών (43) φορολογικών στοιχείων εικονικών στο σύνολό τους, εκδόσεως της εταιρείας, Α.Φ.Μ. συνολικής καθαρής αξίας 420.659,74 €, πλέον Φ.Π.Α. .

2) Με την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 7 ν. 4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 211.581,63 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2010 σύμφωνα με τις διατάξεις της περιπτ. β' της παραγρ. 3 του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015 λόγω παράβασης των διατάξεων άρθρ. 2§1, άρθρ. 12§1 και άρθρ. 18 §§ 2&9 του Π.Δ.186/92 (Κ.Β.Σ.) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19§4 του Ν. 2523/1997.

Οι παραβάσεις αφορούν σε λήψη, από την προσφεύγουσα εταιρεία, εξήντα επτά (67) φορολογικών στοιχείων εικονικών στο σύνολό τους, εκδόσεως της εταιρείας, Α.Φ.Μ. συνολικής καθαρής αξίας 528.954,07 €.

Οι ως άνω προσβαλλόμενες Πράξεις Προστίμου εκδόθηκαν από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ κατόπιν των αποτελεσμάτων του διενεργηθέντος ελέγχου που αναφέρονται στην από 26-04-2016 έκθεση φορολογικού ελέγχου Κ.Β.Σ., των ελεγκτών της ίδιας Δ.Ο.Υ. α)και β) Ο ως άνω έλεγχος πραγματοποιήθηκε κατόπιν της υπ' αριθμ.εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ίδιας Δ.Ο.Υ. και έλαβε υπόψη, τις διαπιστώσεις και τα πορίσματα του ελέγχου που αναφέρονται στις απόΕκθέσεις του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. Αττικής και Αιγαίου, με ελεγχόμενη την εκδότρια των επίμαχων φορολογικών στοιχείων εταιρεία

3) Με την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 7 ν. 4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 250,00 € για το φορολογικό έτος 01/01-31/12/2016 σύμφωνα με τις διατάξεις της περιπτ. δ

της παραγρ. 1 και της περιπτ. γ της παραγρ. 2, του άρθρου 54 του Ν. 4337/2015 λόγω παράβασης των διατάξεων της παραγρ. 14 του άρθρου 5 του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.).

Η παράβαση αφορά σε μη επίδειξη, από την προσφεύγουσα εταιρεία, των βιβλίων και των στοιχείων, στην φορολογική αρχή (ΣΔΟΕ) μετά από την με αριθμ.Πρόσκληση.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Πράξη Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ κατόπιν των αποτελεσμάτων του διενεργηθέντος ελέγχου που αναφέρονται στην απόέκθεση φορολογικού ελέγχου Ε.Λ.Π., των ελεγκτών της ίδιας Δ.Ο.Υ. α)και β)

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω Πράξεων Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ , προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1) Η κοινοποίηση των προσβαλλόμενων Πράξεων δεν είναι νόμιμη και έγκυρη, με συνακόλουθο αποτέλεσμα η προσφεύγουσα εταιρεία να στερηθεί το στάδιο της έγκαιρης και αποτελεσματικής διαδικασίας. Σε κάθε περίπτωση, πλήρη γνώση των προσβαλλόμενων Πράξεων η προσφεύγουσα εταιρεία έλαβε την 17-06-2016, όταν ζήτησε και έλαβε αντίγραφα των νόμιμων τίτλων βεβαίωσης των επίμαχων προστίμων.

2) Η Φορολογική Αρχή δεν διενέργησε ουσιαστικό φορολογικό έλεγχο στην προσφεύγουσα, αλλά έμμεσα συνήγαγε τις αποδιδόμενες διαπιστώσεις της, μεταθέτοντας ανεπίτρεπτα προς την προσφεύγουσα εταιρεία το βάρος της σχετικής απόδειξης. Ομοίως η αρμόδια Φορολογική Αρχή, προτού να επιβάλει πρόστιμο 250,00 € όφειλε να προσκαλέσει η ίδια την προσφεύγουσα εταιρεία για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων προς έλεγχο.

3) Ούτε από τα εκτιθέμενα στις απόεκθέσεις ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ και ΑΙΓΑΙΟΥ, προκύπτουν τα στοιχεία εκείνα με βάση τα οποία η Φορολογική Αρχή θα μπορούσε με ασφάλεια να χαρακτηρίσει τα κρίσιμα φορολογικά στοιχεία εικονικά στο σύνολό τους.

4) Οι επίμαχες συναλλαγές της προσφεύγουσας εταιρείας με την εταιρεία, υπήρξαν απολύτως νομότυπες και πραγματικές

5) Με την ως άνω εκδότρια εταιρεία των επίμαχων στοιχείων, η προσφεύγουσα είχε συνάψει την από 1.6.2009 σύμβαση παροχής υπηρεσιών, δυνάμει της οποίας ανατέθηκε στην πρώτη, υπεργολαβικά και για αόριστο χρονικό διάστημα ο καθαρισμός συγκεκριμένων χώρων και έναντι συγκεκριμένης αμοιβής.

6) Όλως επικουρικά, εφόσον όπως συνάγεται από την έκθεση του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ και ΑΙΓΑΙΟΥ, η αποδιδόμενη εικονικότητα ανάγεται αποκλειστικά στο πρόσωπο της εκδότριας εταιρείας....., καταχρηστικά τα κρίσιμα φορολογικά στοιχεία χαρακτηρίζονται ως « εικονικά στο σύνολό τους » και επιβάλλονται πρόστιμα ίσα προς ποσοστό 40% της συνολικής καθαρής αξίας αυτών, ενώ η επιμέτρησή τους θα έπρεπε να γίνει με τις διατάξεις της περιπτ. δ της παραγρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015, οι οποίες προβλέπουν πρόστιμο ίσο προς ποσοστό 20% της συνολικής καθαρής αξίας των ως άνω στοιχείων .

7) Από το περιεχόμενο της απόέκθεσης ελέγχου που συνοδεύει τις δύο πρώτες προσβαλλόμενες Πράξεις, δεν προκύπτει η επίδοση είτε σημειώματος ελέγχου άρθρου 36 παρ, 7 του Π.Δ. 186/1992, είτε κλήσης της προσφεύγουσας εταιρείας προς ακρόαση άρθρου 6 Ν. 2690/1999, είτε σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου άρθρου 28 Ν. 4174/2013.

8) Μη έγκυρη επίδοση της πρόσκλησης για προσκόμιση των βιβλίων και των στοιχείων της προσφεύγουσας εταιρείας.

9) Η Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, όφειλε να ενεργήσει και η ίδια έλεγχο στην προσφεύγουσα εταιρεία και να επαληθεύσει όλα τα πληροφοριακώς εκτιθέμενα προς αυτήν από τις απόεκθέσεις ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ και ΑΙΓΑΙΟΥ.

10) Η άποψη των οργάνων του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ και ΑΙΓΑΙΟΥ περί εικονικότητας της εκδότριας των επίμαχων στοιχείων εταιρείαςαλλά και των συναλλαγών αυτής είναι αφενός μεν αναπόδεικτη και αφετέρου δεν δύναται να πλήξει την προσφεύγουσα εταιρεία γιατί η τελευταία συναλλάχθηκε καλόπιστα και νομότυπα.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013: «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.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1002/31-12-2013, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρ. 5§§2 περ. β' και 5 εδάφιο πρώτο του ν.4174/2013 :

«2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:

β) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου, ή

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 εκπρόσωπο 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 εκπρόσωπο του οποιαδήποτε στιγμή και αδαπάνως.».

Επειδή από τα στοιχεία του φυσικού φακέλου της υπόθεσης και το φωτοαντίγραφο αναλυτικής καταχώρησης συστημένων με ημερομηνία 05-05-2016 προκύπτει ότι οι ως άνω προσβαλλόμενες Πράξεις απεστάλησαν στους :

1)ΑΦΜ με συστημένη επιστολή (RE) στη δηλωθείσα διεύθυνση στο Taxis (.....) και

2) ΑΦΜ με συστημένη επιστολή (RE) στη δηλωθείσα διεύθυνση στο Taxis (.....),

ως ομορρύθμων εταίρων της προσφεύγουσας εταιρείας, καθώς , όπως προκύπτει από το Taxis η τελευταία δήλωσε διακοπή εργασιών στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., στις με την αριθμ.δήλωση διακοπής εργασιών που υπέβαλε, συνεπώς έχουν νομίμως κοινοποιηθεί οι προσβαλλόμενες Πράξεις και η

κοινοποίησή τους έχει συντελεστεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013, ήτοι στις

Επειδή η ενδικοφανής προσφυγή υποβλήθηκε εκπρόθεσμα την 18-07-2016, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί **ως απαράδεκτη**.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής τηςΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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).