



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ**

Καλλιθέα 21-11-2016

**ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Αριθμός απόφασης:3895

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α5

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604553

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), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

στ. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α' 107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαράγραφου του ίδιου νόμου.

ζ. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της απόφασης ΠΟΛ 1209/06.09.2013 του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 22/06/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του (.....) του και της....., με ΑΦΜ, κατά δήλωσή του υπηκόουκαι ..., κατοίκου οδός, ΤΚ με φορολογικό εκπρόσωπο, τον του με ΑΦΜ: (από 01/01/14), ο οποίος στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. .../8-5-2013 πράξης προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2008-31/12/2008 εκδοθείσας από τον προϊστάμενο του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. σε βάρος της ανωνύμου εταιρείας υπό την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., η οποία εδρεύει στην Αθήνα Αττικής, επί της οδού, αρ. ... κι έχει ως αντικείμενο εργασιών την, της οποίας ο προσφεύγων από 2/5/2008 έως 25/6/2008 με την Απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου της.../... Φ.Ε.Κ. Α.Ε. & Ε.Π.Ε. Νο .../....., είχε την ιδιότητα του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου, από 25/6/2008 έως 26/8/08 με την Απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου της 25/6/2008 Φ.Ε.Κ. Α.Ε. & Ε.Π.Ε. Νο .../....., είχε τη ιδιότητα του Αντιπροέδρου και Δ/νωντος Σύμβουλου-Εκτελεστικό μέλος και από 26/8/08 έως 25/11/08 με την Απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου της 26/8/08 Φ.Ε.Κ. Α.Ε. & Ε.Π.Ε. Νο .../....., είχε την ιδιότητα του Αντιπροέδρου- Μη Εκτελεστικού μέλους.

5. Την παραπάνω πράξη του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 30-4-2013 έκθεση τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του 5^{ου} τμήματος επανεξέτασης, όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 22/06/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του (.....) τουκαι της, με ΑΦΜκαι μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ./8-5-2013 πράξη προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2008-31/12/2008 εκδοθείσα από τον προϊστάμενο του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. αφορά την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ.

Συγκεκριμένα η επιχείρηση «.....ΚΑΙ» με δ.τ. «..... (πρώην)» με δ.τ. «.....» και ΑΡ.Μ.Α.Ε.προήλθε σύμφωνα με την από 30-4-2013 έκθεση τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. ως εξής:

1) Συστάθηκε νόμιμα με την αριθ./4-12-2006 πράξη της Συμβολαιογράφου Αθηνώντο οποίο καταχωρήθηκε στο Μητρώο Α.Ε. της Νομαρχίας Αθηνών

και πήρε Αριθμό Μητρώου (ΑΡΜΑΕ) και δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚΗ αρχική της επωνυμία κατά την σύσταση ήταν «.....» με δ.τ. «.....».

2) Την 7-5-2008 καταχωρήθηκε στο μητρώο Ανωνύμων Εταιριών της νομαρχίας Αθηνών το από 2-5-2008 πρακτικό της ΓΣ των μετόχων της ΑΕ <<.....>> με το οποίο αποφασίστηκε η τροποποίηση άρθρων του καταστατικού της ως ακολούθως:

Άρθρο 1:Συνιστάται ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία <<.....>>.

Άρθρο 3: Σκοπός της ήταν :

α/ η παραγωγή και επεξεργασία οποιασδήποτε φύσεως χημικών προϊόντων περιλαμβανομένων και των χημικών λιπασμάτων και γενικά η εμπορία χημικών προϊόντων , επεξεργασμένων ή όχι .

β/ Η ίδρυση και λειτουργία βιοτεχνίας αναμίξεως και συσκευασίας πάσης φύσεως χημικών προϊόντων. Δημοσιεύτηκε στο αριθ. ΦΕΚ ΑΕ & ΕΠΕ.

3) Την 12-6-2008 καταχωρήθηκε στο μητρώο Ανωνύμων Εταιριών του Υπουργείου Ανάπτυξης, η με αριθμόαπόφαση, σύμφωνα με την οποία εγκρίθηκε η συγχώνευση των ανωνύμων εταιρειών «.....» με αριθμό μητρώου, «.....» με αριθμό μητρώου, «.....»)......» με αριθμό μητρώου, «.....» με αριθμό μητρώουκαι «.....» με αριθμό ΜΑΕ με απορρόφηση της δεύτερης, τρίτης, τέταρτης και πέμπτης από τη πρώτη, σύμφωνα με τις από 4-6-2008 αποφάσεις των Διοικητικών Συμβουλίων των ως άνω εταιρειών, τις διατάξεις των άρθρων 68-78 του κ.ν., σε συνδυασμό με τις διατάξεις του ν.δ. 1297/1972 και τηνπράξη της Συμβολαιογράφου Αθηνών Δημοσιεύτηκε στο αριθ. ΦΕΚ ΑΕ & ΕΠΕ.

4) Η επιχείρηση «.....» με δ.τ. «.....» και ΑΡ.Μ.Α.Ε., απορρόφησε την επιχείρηση «.....» με Α.Φ.Μ., και Αρ. Μ.Α.Ε., σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 79-79α και 69-77α του κ.ν. 2190/1920, όπως ίσχυε, τις διατάξεις του ν. 2166/1993 καθώς και την υπ' αριθμ. πράξη της Συμβολαιογράφου Αθηνώνκαι σύμφωνα με τις αποφάσεις της 25.11.2008 των Γενικών Συνελεύσεων των συγχωνευόμενων εταιρειών. Ισολογισμός μετασχηματισμού 15-6-2008. Ολοκλήρωση μετασχηματισμού- συγχώνευσης 28-11-2008.

Η έγκριση της συγχώνευσης έγινε με την αρ.Απόφαση της Νομαρχίας Αθηνών καταχωρήθηκε στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών την 28.11.2008 και δημοσιεύτηκε στο Φ.Ε.Κ.

5) Με την από 25/11/2008 απόφαση της Γ.Σ των μετόχων που δημοσιεύτηκε στοάλλαξε η επωνυμία της σε «.....» και ο διακριτικός της τίτλος σε «.....»

6) Με την από 25/11/2008 απόφαση της Γ.Σ των μετόχων που δημοσιεύτηκε στοάλλαξε η επωνυμία της σε «.....» και ο διακριτικός της τίτλος σε «.....» .

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 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. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) 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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.
(Όπως το τελευταίο εδάφιο της παρ.1 του άρθρου 63 προστέθηκε με την παρ.16 του άρθρου 40 του Ν.4410/2016 (ΦΕΚ Α 141/3-8-2016) και σύμφωνα με το άρθρο 69 του ιδίου νόμου ισχύουν από 3/8/2016 και μετά.)»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ 1002/ Αθήνα, 31 Δεκεμβρίου 2013 με θέμα: «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής.» «Ενδικοφανής προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (όπως μετονομάστηκε η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης) στο πλαίσιο της ειδικής διοικητικής διαδικασίας 1. **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. Η ενδικοφανής προσφυγή κατατίθεται στην αρμόδια φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.2. Η άσκηση οποιασδήποτε άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των υποκειμένων στην ενδικοφανή προσφυγή πράξεων των φορολογικών αρχών, είναι απαράδεκτη.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 70B του ν.2238/1994 , όπως το άρθρο 70B προστέθηκε με την περίπτωση 1 της υποπαραγράφου Α.5. της παρ. Α του άρθρου πρώτου του Ν.4152/2013 και σύμφωνα με την περίπτωση 2.α. της ίδιας υποπαραγράφου της ίδιας παραγράφου

του ίδιου άρθρου του ιδίου νόμου ισχύει για πράξεις που εκδίδονται από 1/8/2013 και μετά: προβλέπεται «Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή» «1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη φορολογική αρχή, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν.

Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 1 της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων 1209/2013 «Ενδικοφανής προσφυγή ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης στο πλαίσιο της ειδικής διοικητικής διαδικασίας 1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί ρητές πράξεις που εκδίδονται σε βάρος του από τη φορολογική αρχή από 1/8/2013 και εφεξής, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, οφείλει να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας. Η ενδικοφανής προσφυγή κατατίθεται στην αρμόδια φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη. 2. Η άσκηση οποιασδήποτε άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των υποκειμένων στην ενδικοφανή προσφυγή πράξεων των φορολογικών αρχών, είναι απαράδεκτη.»

Επειδή εν προκειμένω εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 70B του ν.2238/1994 και της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων 1209/2013 και όχι οι διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 και της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ 1002/ Αθήνα, 31 Δεκεμβρίου 2013, καθώς η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε προ της 1-1-2014.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 70B του ν.2238/1994 , όπως το άρθρο 70B προστέθηκε με την περίπτωση 1 της υποπαραγράφου Α.5. της παρ. Α του άρθρου πρώτου του Ν.4152/2013 και σύμφωνα με την περίπτωση 2.α. της ίδιας υποπαραγράφου της ίδιας παραγράφου του ίδιου άρθρου του ιδίου νόμου και της παραγράφου 1 του άρθρου 1 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1209/2013, η άσκηση ενδικοφανών προσφυγών και η εξέτασή τους από την Υπηρεσία μας προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από 1/8/2013.

Επειδή η προσβαλλόμενηπράξη προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2008-31/12/2008 **εκδόθηκε στις 08-05-2013, ήτοι πριν από την 1/8/2013**, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Για τους λόγους αυτούς,

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 22/06/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του του και της, με ΑΦΜ 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
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).