



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα, 23-9-2016

Αριθμός απόφασης: 3202

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

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».

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ.Β'/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή του, Α.Φ.Μ., κατοίκου κατά της υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.έτους 2008 σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.7 παρ.3 περ.στ Ν.4337/2015 κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 , 12 παρ.1 και 13 παρ.1 και 2

του Π.Δ. 186/92 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... έτους 2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.7 παρ.3 περ.στ Ν.4337/2015 κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 , 12 παρ.1 και 13 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 186/92 της οποίας ζητείται η ακύρωσή της.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ., η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 7.667,50 €, για το έτος 2008, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.7 παρ.3 περ.στ Ν.4337/2015 κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 , 12 παρ.1 και 13 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 186/92. Οι παραβάσεις αφορούν : α) 1346 παραβάσεις για μη έκδοση ΑΠΥ μηδενικής αξίας ή χωρίς στοιχεία αυτοπαράδοσης για δωρεάν επισκευές, ποσό προστίμου 6.730,00 € και β) 75 παραβάσεις για μη έκδοση ΑΠΥ καταχωρημένες στο βιβλίο εισερχομένων ποσό προστίμου 937,50 €.

Η ως άνω προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού της Δ.Ο.Υ.εκδόθηκε κατόπιν της από 7-4-2016 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής διατάξεων Ν. 4308/2014 της ίδιας Δ.Ο.Υ. Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Ουδέποτε του κοινοποιήθηκε οποιαδήποτε πρόσκληση από την φορολογική διοίκηση προκειμένου να παράσχει πληροφορίες ή να προσκομίσει στοιχεία και βιβλία της εταιρείας με επωνυμία

2) Έχει αποχωρήσει από την ανωτέρω εταιρεία από τις 29/6/2012 όποτε δεν έχει ουδεμία σχέση με την εταιρεία πολύ περισσότερο δε με την τήρηση των φορολογικών στοιχείων και βιβλίων της.

3) Δεν είναι δυνατόν να επιβάλλονται πρόστιμα σε βάρος του και να ευθύνεται για πράξεις, απώλεια βιβλίων ή οτιδήποτε άλλο των εταίρων της '..... που έγιναν το 2015 ενώ είχε αποχωρήσει από την παραπάνω εταιρεία από το 2012.

Επειδή, οι διατάξεις του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013), ορίζουν, ότι:

Άρθρο 63. Ειδική Διοικητική Διαδικασία -Ενδικοφανής προσφυγή

§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.

Άρθρο 50. Αλληλεγγύα ευθύνη

§7. Πρόσωπα ευθυνόμενα για την καταβολή φόρου εκ μέρους του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας σύμφωνα με το παρόν άρθρο δύνανται να ασκήσουν έναντι της Φορολογικής Διοίκησης, παράλληλα με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα, οποιοδήποτε δικαίωμα θα είχε στη διάθεσή του το νομικό πρόσωπο ή η νομική οντότητα.

Επειδή, δεν αναγράφεται ως αλληλεγγύως υπεύθυνος ο προσφεύγων, τόσο στην με αριθμό οριστική πράξης διορθωτικού προσδιορισμού του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.έτους 2015, όσο και στην από έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων Ν. 4308/2014 της ίδια Δ.Ο.Υ.

Επειδή, ο συνυπόχρεος έχοντας εκ του νόμου τα ίδια δικαιώματα που έχει και το νομικό πρόσωπο, δύναται να προβάλλει μόνο λόγους που αφορούν την ακύρωση της πράξης και όχι λόγους που αφορούν την ευθύνη του .

Επειδή, έχει κριθεί νομολογιακά (για το προηγούμενο καθεστώς του Ν 2238/94) ότι οι διατάξεις περί αλληλεγγύως ευθύνης των διοικούντων τα νομικά πρόσωπα δεν δημιουργούν ίδια φορολογική υποχρέωση στα πρόσωπα αυτά, αλλά απλή πρόσθετη ευθύνη αυτών προς πληρωμή του βεβαιωθέντος εις βάρος της εταιρείας προστίμου και η ευθύνη αυτή δεν ανάγεται στο στάδιο της βεβαίωσης αλλά της είσπραξης του(Απόφαση 36/2015 Διοικ. Εφετείου Πειραιά)

Επειδή, ο προσφεύγων δεν έχει μετάσχει στη διαδικασία ελέγχου παρόλο που του έχει κοινοποιηθεί η πράξη, ναι με νομιμοποιείται να την προσβάλλει αλλά η ευθύνη του δημιουργείται κατά το στάδιο επιδίωξης αναγκαστικής είσπραξης του προστίμου.

Επειδή, η μη απόδοση στον προσφεύγοντα της ιδιότητας του αλληλεγγύως υπευθύνου κατά το στάδιο του καταλογισμού των επίδικων φόρων με αντίστοιχη αναγραφή στις πράξεις επιβολής προστίμου, και σε συνδυασμό με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντα ότι δεν είναι αλληλεγγύως υπεύθυνος για τις επίδικες οφειλές του νομικού προσώπου στο οποίο αφορούν οι επίδικες πράξεις, καθιστά अपараδєκτη την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής από τον προσφεύγοντα ατομικά και μόνο κατά των πράξεων αυτών, λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος αφού οι πράξεις αυτές δεν καταλογίζουν φόρο με υπόχρεο αυτόν, όπως προκύπτει από το συνδυασμό των διατάξεων της παρ. 1 του άρθρου 63 και της παρ. 7 του άρθρου 50 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ΚΦΔ – Ν. 4174/2013).

Επειδή, έχει κατατεθεί η υπ' αριθμ προσφυγή και από την εταιρεία η οποία εξετάζεται επί της ουσίας από την υπηρεσία μας

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αρ. πρωτ. και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ. ως απαραδέκτως υποβληθείσα.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ 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).