



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4

Καλλιθέα

05/09/2016

Αριθμός απόφασης:

2923

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 562
ΦΑΞ : 213 1604 567

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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/τ. Β'/1.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, κατοίκου, με Α.Φ.Μ. κατά των ακόλουθων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.....:

α) Του υπ' αριθμ.-2005 Φύλλου Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 1994 (διαχειριστικής περιόδου 01.01.1993 – 31.12.1993, με το οποίο επιβλήθηκε σε βάρος της εταιρείας κύριος φόρος ποσού δρχ. 74.705.837, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού δρχ. 224.117.511, ήτοι συνολικό ποσό δρχ. 298.823.348 ή € 876.958.

β) Του υπ' αριθμ.-2005 Φύλλου Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 1995 (διαχειριστικής περιόδου 01.01.1994 – 31.12.1994), με το οποίο επιβλήθηκε σε βάρος της εταιρείας κύριος φόρος ποσού δρχ. 133.992.778, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού δρχ. 200.489.167, ήτοι συνολικό ποσό δρχ. 334.481.945 ή € 981.605.

γ) Του υπ' αριθμ.-2005 Φύλλου Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 1996 (διαχειριστικής περιόδου 01.01.1995 – 31.12.1995), με το οποίο επιβλήθηκε σε βάρος της εταιρείας κύριος φόρος ποσού δρχ. 16.804.646, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού δρχ. 24.706.969, ήτοι συνολικό ποσό δρχ. 41.511.615 ή € 121.824 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, των οποίων ζητείται η ακύρωση καθώς και την από-2005 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

Η εταιρεία με την επωνυμία Α.Φ.Μ. συστήθηκε το έτος 1992. Με την από-1995 απόφαση της Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της λύθηκε και τέθηκε σε εκκαθάριση, εκκαθαριστές ορίστηκαν οι και Περαιτέρω με την από-1996 απόφαση της Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εγκρίθηκε ο ισολογισμός της 31.12.1995 (λήξης της εκκαθάρισης) και στις-1996 υπέβαλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. την υπ' αριθ. δήλωση οριστικής παύσης εργασιών.

Με την υπ' αριθ.2005 εντολή του προϊσταμένου του ειδικού συνεργείου ελέγχου της Οικονομικής Επιθεώρησης, (Α.Ο.Υ.2005) διενεργήθηκε έλεγχος στην ως άνω εταιρεία, για τις χρήσεις 1/3/1992-31/12/1993, 1/1/1994-31/12/1994 και 1/1/1995-31/12/1995 και συντάχθηκαν οι από-2005 εκθέσεις ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος και Κ.Β.Σ.

Σύμφωνα με τον διενεργηθέντα έλεγχο και την οικεία έκθεση ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος, τα βιβλία της εταιρείας κρίθηκαν ανακριβή βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 παρ. 4 του Π.Δ. 186/92 και ο έλεγχος προέβη σε εξωλογιστικό προσδιορισμό των ακαθάριστων εσόδων και καθαρών κερδών σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του Ν. 2238/94.

Από τον ως άνω έλεγχο εκδόθηκαν σε βάρος της εταιρείας οι προσβαλλόμενες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή πράξεις, καθώς και οι με αριθ./2005,/2005,/2005 και/2005 Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. για τις χρήσεις 1992, 1993, 1994 και 1995 αντίστοιχα.

Οι φόροι και τα πρόστιμα που επιβλήθηκαν με τα ανωτέρω Φύλλα Ελέγχου φόρου εισοδήματος και τις Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. βεβαιώθηκαν «εν τη στενή εννοία» με τα παρακάτω τριπλότυπα βεβαίωσης:

...../3-3-06 (Φ.Ε./05),/3-3-06 (Φ.Ε./05),/3-3-06 (Φ.Ε./05),30-3-06 (...../05 ΑΕΠ ΚΒΣ),31-3-06 (...../05 ΑΕΠ ΚΒΣ),/30-9-06 (...../05 ΑΕΠ ΚΒΣ) και/30-3-06 (...../06 ΑΕΠ ΚΒΣ).

Κατά των ως άνω καταλογιστικών πράξεων ο άσκησε προσφυγές, επί των οποίων έχουν εκδοθεί οι κάτωθι αποφάσεις :

- Για το με αριθμό/2005 φύλλο ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 1994, εκδόθηκε η με αριθμό/2014 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου, η οποία απέρριψε την προσφυγή λόγω έλλειψης ενεργητικής νομιμοποίησης του προσφεύγοντος, ως μη έχοντος ιδία φορολογική υποχρέωση για την καταβολή του οφειλομένου από την εταιρεία φόρου και μη όντος υποκειμένου της σχετικής φορολογικής υποχρέωσης. Κατά της απόφασης αυτής ο προσφεύγων άσκησε αναίρεση, η οποία εκκρεμεί στα διοικητικά δικαστήρια.

- Για το με αριθμό/2005 φύλλο ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 1995, εκδόθηκε η με αριθμό/2014 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου, η οποία απέρριψε την προσφυγή λόγω έλλειψης ενεργητικής νομιμοποίησης του προσφεύγοντος, ως μη έχοντος ιδία φορολογική υποχρέωση για την καταβολή του οφειλομένου από την εταιρεία φόρου και μη όντος υποκειμένου της σχετικής φορολογικής υποχρέωσης. Κατά της απόφασης αυτής ο προσφεύγων άσκησε αναίρεση, η οποία εκκρεμεί στα διοικητικά δικαστήρια.

- Για το με αριθμό/2005 φύλλο ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 1996, δεν έχει εκδοθεί απόφαση επί της ασκηθείσας προσφυγής.

- Για την με αριθμό/2005 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. χρήσης 1993 εκδόθηκε η με αριθμό/2014 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου, η οποία απέρριψε την προσφυγή λόγω έλλειψης ενεργητικής νομιμοποίησης του προσφεύγοντος, ως μη έχοντος ιδία φορολογική υποχρέωση για την καταβολή του οφειλομένου από την εταιρεία φόρου και μη όντος υποκειμένου της σχετικής φορολογικής υποχρέωσης. Κατά της απόφασης αυτής ο προσφεύγων άσκησε αναίρεση, η οποία εκκρεμεί στα διοικητικά δικαστήρια.

- Για την με αριθμό/2005 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. χρήσης 1994 εκδόθηκε η με αριθμό/2014 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου, η οποία απέρριψε την προσφυγή λόγω έλλειψης ενεργητικής νομιμοποίησης του προσφεύγοντος, ως μη έχοντος ιδία φορολογική υποχρέωση για την καταβολή του οφειλομένου από την εταιρεία φόρου και μη όντος υποκειμένου της σχετικής φορολογικής υποχρέωσης. Κατά της απόφασης αυτής ο προσφεύγων άσκησε αναίρεση, η οποία εκκρεμεί στα διοικητικά δικαστήρια.

- Για την με αριθμό/2005 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. χρήσης 1992 εκδόθηκε η με αριθμό/2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου, η οποία έκανε δεκτή την προσφυγή και ακύρωσε την ανωτέρω απόφαση επιβολής προστίμου.

Κατά της απόφασης αυτής η Δ.Ο.Υ. άσκησε έφεση, η οποία εκκρεμεί στα διοικητικά δικαστήρια και προχώρησε σε διαγραφή της με αριθμό/30-03-2006 ταμειακής βεβαίωσης .

Για την με αριθμό/2005 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. για τη χρήσης 1995 εκδόθηκε η με αριθμό/2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου, η οποία έκανε δεκτή την προσφυγή και ακύρωσε την ανωτέρω απόφαση επιβολής προστίμου.

Κατά της απόφασης αυτής η Δ.Ο.Υ. άσκησε έφεση, η οποία εκκρεμεί στα διοικητικά δικαστήρια και προχώρησε σε διαγραφή της με αριθμό30-03-2006 ταμειακής βεβαίωσης.

Ο άσκησε και την με αριθμό κατάθεσης/2007 ανακοπή και τους από/2009 πρόσθετους λόγους ανακοπής ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου κατά των ανωτέρω ταμειακών βεβαιώσεων, ήτοι των υπ' αρ./3-3-06,/3-3-06,/3-3-06,/30-3-06,/31-3-06,/30-9-06,/30-3-06, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην με αρ. πρωτ./13-3-2007 ατομική ειδοποίηση ληξιπρόθεσμων χρεών, με την οποία κλήθηκε να καταβάλει τα ανωτέρω χρέη. Επί της ανακοπής αυτής, εκδόθηκε η με αριθμό/2010 απόφαση του 1^{ου} Μονομελούς Τμήματος του Διοικητικού Πρωτοδικείου, η οποία την απέρριψε ως απαράδεκτη λόγω εκπρόθεσμης άσκησης της.

Κατά της υπ' αρ./2010 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου ο ανακόπτων άσκησε την με αριθμό κατάθεσης/2010 έφεση ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου

....., επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθμό/21-4-2015 απόφαση του Δ' Τριμελούς Τμήματος του Δικαστηρίου αυτού.

Η απόφαση αυτή έκανε δεκτή την έφεση, διέταξε την εξαφάνιση της/2010 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, δίκασε την ανακοπή την οποία έκανε δεκτή και ακύρωσε ως προς τον εκκαλούντα (.....) τις υπ' αρ. /3-3-2006 τρεις ταυτάριθμες και /30-3-2006 τέσσερις ταυτάριθμες ταμειακές βεβαιώσεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ως και την /13-3-2007 ατομική ειδοποίηση ληξιπρόθεσμων χρεών του ιδίου Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ..

Ειδικότερα, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην ανωτέρω απόφαση και συγκεκριμένα στη σκέψη (11) αυτής:

«11. Επειδή, με την κρινόμενη ανακοπή και τους με αρ. καταθ. .../27-5-2009 πρόσθετους λόγους, ο ήδη εκκαλών προβάλλει, α) ότι οι ένδικες καταλογιστικές πράξεις {...../2005 πράξεις επιβολής προστίμου ΚΒΣ και φύλλα ελέγχου φόρου εισοδήματος} σε βάρος της εταιρίας «.....», με βάση τις οποίες εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες ταμειακές βεβαιώσεις {..... τρεις ταυτάριθμες και /30-3-2006 τέσσερις ταυτάριθμες}. μη νομίμως κοινοποιήθηκαν μόνο στον ο οποίος διετέλεσε διευθύνων σύμβουλος και ακολουθώντας συνεκκαθαριστής της εταιρίας, ως πρόσωπο άγνωστης διαμονής, αφού τα στοιχεία της κατοικίας του προέκυπταν από τα εταιρικά έγγραφα και πάντως ήταν γνωστά στη φορολογική αρχή και β) ότι η μη νόμιμη κοινοποίηση των καταλογιστικών πράξεων είχε ως συνέπεια τη μη οριστικοποίησή τους, τη μη νόμιμη συγκρότησή τους ως νόμιμων τίτλων και την εκ του λόγου τούτου ακυρότητα των προσβαλλόμενων ταμειακών βεβαιώσεων. Όπως προκύπτει από τα αντίστοιχα 7 έγγραφα της ΔΟΥ με αρ. πρωτ. /30-12-2005 προς το Δήμαρχο, με θέμα «Επίδοση αποφάσεων επιβολής προστίμων άγνωστης διαμονής», διαβιβάστηκαν σ' αυτόν οι ένδικες 7 καταλογιστικές πράξεις σε βάρος της εταιρίας «.....», επειδή δεν κατέστη δυνατή η κοινοποίησή τους στο διευθύνοντα σύμβουλο και νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρίας (οδός), ο οποίος είναι άγνωστης διαμονής, η επίδοση δε, από τον υπάλληλο της ίδιας Δ.Ο.Υ., πραγματοποιήθηκε στις 30-12-2005 στην υπάλληλο του Δήμου Η επίδοση όμως αυτή στο Δήμαρχο για το λόγο ότι ο ως άνω εκπρόσωπος της εν λόγω εταιρίας ήταν άγνωστης διαμονής, είναι άκυρη και δεν παράγει κανένα έννομο αποτέλεσμα, αφού, σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν στην 9^η σκέψη, δεν βεβαιώνεται στα ως άνω έγγραφα κοινοποίησης ή σε άλλες ιδιαίτερες βεβαιώσεις ότι καταβλήθηκε κάθε δυνατή προσπάθεια για την ανεύρεση της κατοικίας του ως άνω εκπροσώπου (πληροφορίες περίοικων, έρευνα τηλεφωνικού καταλόγου κλπ) και ότι αυτή απέβη άκαρπη. Ενόψει δε της άκυρης επίδοσης των ένδικων καταλογιστικών πράξεων, με αποτέλεσμα τη μη άσκηση προσφυγών κατ' αυτών από τη βαρυνόμενη εταιρία, οι πράξεις αυτές δεν είχαν οριστικοποιηθεί και επομένως, σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν στην 10^η σκέψη, οι προσβαλλόμενες ταμειακές βεβαιώσεις που επακολούθησαν είναι άκυρες, κατά τους πιο πάνω βάσιμους λόγους ανακοπής.»

Κατόπιν της ως άνω απόφασης του Διοικητικού Εφετείου, (αριθ./21-4-2015) η αρμόδια Δ.Ο.Υ. προχώρησε σε επιδόσεις των υπ' αριθ. /2005 και /2005 Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. και /2005, /2005 και /2005 Φύλλων Ελέγχου Εισοδήματος στον προσφεύγοντα και στον ως εκκαθαριστών της εταιρείας «.....»

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση και εξαφάνιση, άλλως την τροποποίηση και μεταρρύθμιση επί τα βελτίω, των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Παραγραφή του δικαιώματος του Ελληνικού Δημοσίου για επιβολή φόρου και προστίμων.
2. Αντίθεση του φερομένου ως πορίσματος εικονικότητας σε πλήθος εκδοθεισών αθωωτικών ποινικών αποφάσεων.
3. Απουσία νομίμου ερείσματος καταλογισμού παραβάσεων εικονικότητας.
4. Μη τήρηση του δικαιώματος προηγούμενης ακροάσεως.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της υποπαραγράφου Α.5 της παραγράφου Α του άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013 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 Εσωτερικής Επανεξέτασης προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από 1/8/2013.

Επειδή, οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν στις **21-12-2005**, ήτοι πριν από την 1/8/2013, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, κατά των ακόλουθων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.:

α) Του υπ' αριθμ. /21-12-2005 Φύλλου Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 1994 (διαχειριστικής περιόδου 01.01.1993 – 31.12.1993).

β) Του υπ' αριθμ. /21-12-2005 Φύλλου Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 1995 (διαχειριστικής περιόδου 01.01.1994 – 31.12.1994).

γ) Του υπ' αριθμ. /21-12-2005 Φύλλου Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 1996 (διαχειριστικής περιόδου 01.01.1995 – 31.12.1995).

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από το Αρμόδιο όργανο, με τη νόμιμη διαδικασία στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).