



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α3

Καλλιθέα 11/07/2016

Αριθμός απόφασης: 2534

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604529
ΦΑΞ : 213 1604567

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

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 16/03/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης ..., ΑΦΜ ..., που εδρεύει στη ... ΜΕΣΣΗΝΙΑΣ, κατά της υπ' αριθμ. ... Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Ειδικής Ασφαλιστικής Εισφοράς υπέρ ΕΛΓΑ του

Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01- 31/12/2002, και και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. ... Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Ειδικής Ασφαλιστικής Εισφοράς υπέρ ΕΛΓΑ, διαχειριστικής περιόδου 01/01- 31/12/2002, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 04/12/2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 16/03/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης ..., 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:

Με την υπ' αριθμ. ... Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Ειδικής Ασφαλιστικής Εισφοράς υπέρ ΕΛΓΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01- 31/12/2002, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης εισφορά ποσού 13.298,61 €, πλέον πρόσθετη εισφορά λόγω μη υποβολής ύψους 15.958,33 €, ήτοι συνολικό ποσό 29.256,94 €. Η διαφορά Εισφοράς υπέρ ΕΛΓΑ προέκυψε, καθόσον από τον έλεγχο προσδιορίστηκε αξία που υπόκειται στην εισφορά, ύψους 443.287,01 €, η οποία αναλύεται ως κάτωθι:

Αξία Χονδρικών πωλήσεων	317.633,57 €
Αξία Τιμολόγιων Αγοράς (χειρόγραφων)	108.245,94 €
Αξία Τιμολόγιων Αγοράς (μηχανογραφικών)	17.407,50 €
ΣΥΝΟΛΟ:	443.287,01 €

Η προσφεύγουσα επιχείρηση, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσαλλόμενης πράξεως προκειμένου να απαλλαγεί από κάθε εισφορά και προσαύξηση, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Η προσαλλόμενη Πράξη εκδόθηκε χωρίς την τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας και συγκεκριμένα χωρίς να τηρηθεί η διαδικασία κλήτευσής σε ακρόαση.
- Το δικαίωμα του δημοσίου κοινοποίησης πράξης προσδιορισμού εισφοράς έχει παραγραφεί λόγω της παρελεύσεως πέντε (5) ετών.
- Η κρίση του ελέγχου περί δήθεν αρνήσεως του διαχειριστή της εταιρίας να προσκομίσει στον έλεγχο τα τηρηθέντα βιβλία και στοιχεία είναι παντελώς αναληθής, διότι τα τηρηθέντα βιβλία και στοιχεία της εταιρίας της έχουν κατασχεθεί από προηγούμενο έλεγχο του Σ.Δ.Ο.Ε. Καλαμάτας από το έτος 2003.

- Οι εκτιμήσεις, κρίσεις, διαπιστώσεις και συμπεράσματα του ελέγχου πως η προσφεύγουσα στην χρήση 2002 φέρεται να είναι εκδότης εικονικών στοιχείων, εκδότης ανακριβών στοιχείων και να μην έχει εκδώσει στοιχεία σε μεγάλη έκταση και αξία, είναι παντελώς απαράδεκτα, αυθαίρετα, εσφαλμένα, αναπόδεικτα και αβάσιμα και τούτο διότι κατά της υπ' αρ. ... ΑΕΠ που έχει εκδοθεί από την Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ, και αποτελεί την βάση της προσβαλλομένης πράξεως έχει ασκήσει ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Τριπόλεως την από 10/01/2013 προσφυγή.

- Οι αγορές εμπορευμάτων της προσφεύγουσας επιχείρησης κατά την ελεγχόμενη χρήση ανέρχονται στο ποσό των 260.047,17 €, το οποίο και έχει συμπεριληφθεί στη σχετική δήλωση εισφοράς υπέρ ΕΛΓΑ.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28§1 του ν. 4174/2013:

«Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, [εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση] ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει «εγγράφως» τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.»

Επειδή, εν προκειμένω, στην προσφεύγουσα επιχείρηση απεστάλη την 13/10/2015 με συστημένη επιστολή (RE...GR) το υπ' αριθμ. ... Σημείωμα Διαπιστώσεων κατά τις ισχύουσες διατάξεις του άρθρου 5 του ν.4174/2013 και συνεπώς, σύμφωνα με τις ίδιες διατάξεις, η κοινοποίησή του θεωρείται ότι συντελέστηκε την 29/10/2015, ο ισχυρισμός της περί μη τήρησης του ουσιώδους τύπου της διαδικασίας λόγω μη κλήσης σε ακρόαση προβάλλεται αβάσιμα.

Επειδή στο άρθρο 72§11 εδάφιο 1^ο του ν 4174/2013 (όπως αναριθμήθηκε το άρθρο 66 σε 72 με το άρθρο 8 του ν. 4337/2015) ορίζεται ότι:

«11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών προστίμων, προΐσχυουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5^α§13 του ν. 1790/1998: «Οι διατάξεις του ν. 2238/1994 όπως ισχύουν κάθε φορά, οι οποίες αφορούν την παραγραφή, τη διοικητική επίλυση της διαφοράς και τη λουπή εν γένει διαδικασία, καθώς και οι διατάξεις του άρθρου 18 του ν.δ. 4242/1962 (ΦΕΚ 135 Α) εφαρμόζονται ανάλογα και στην ως άνω ειδική ασφαλιστική εισφορά.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84§1 του ν. 2238/94:

«1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.»

Επειδή η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών ή εισφορών για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2002- 31/12/2002 παρατάθηκε ως ακολούθως:

- μέχρι την 31/12/2009, με τις διατάξεις του άρθρου 29 του ν. 3697/2008,
- μέχρι την 31/06/2010, με τις διατάξεις του άρθρου 10 του ν. 3790/2009,
- μέχρι την 31/12/2010, με τις διατάξεις του άρθρου 82 του ν. 3842/2010,
- μέχρι την 31/12/2011, με τις διατάξεις του άρθρου 12 του ν. 3888/2010,
- μέχρι την 31/12/2012, με τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν.4002/2011, και
- μέχρι την 31/12/2013, με τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν. 4098/2012.

Επειδή με τη διάταξη του άρθρου 22 του Ν. 4203/2013 ορίζονται τα εξής: «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2013, παρατείνονται κατά δύο (2) έτη από τη λήξη τους στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) για υποθέσεις, για τις οποίες έχουν αποσταλεί στοιχεία σε ελληνική δικαστική, φορολογική, ελεγκτική ή άλλη αρχή από άλλα κράτη - μέλη της Ε.Ε. ή τρίτες χώρες στα πλαίσια αμοιβαίας διοικητικής ή δικαστικής συνδρομής ή συμβάσεων αποφυγής διπλής φορολογίας εισοδήματος και κεφαλαίου ή συμβάσεων ανταλλαγής πληροφοριών ή συμβάσεις διοικητικής συνδρομής για την καταπολέμηση της απάτης και της φοροδιαφυγής ή οποιασδήποτε άλλης διαδικασίας, ή εκκρεμεί, κατόπιν αιτήματος των ανωτέρω ελληνικών αρχών η αποστολή στοιχείων, και β) για υποθέσεις, για τις οποίες έχουν εκδοθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2013 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 37§5 του ν. 4141/2013:

«5. Από τις ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, για τις οποίες έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου μέχρι το χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων, επιβολής του φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, παρατείνεται το δικαίωμα αυτό για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις οικείες κατά περίπτωση διατάξεις.

Οι διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου ισχύουν για υποθέσεις για τις οποίες η προθεσμία παραγραφής λήγει από 31.12.2013 και μετά.»

Επειδή εν προκειμένω, ο έλεγχος, συνεπεία του οποίου εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη, διενεργήθηκε βάσει της υπ' αριθμ. ... (σχετ. ...) εντολής ελέγχου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ, η υπό κρίση υπόθεση καταλαμβάνεται από την παράταση των ως άνω διατάξεων και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας επιχείρησης περί παραγραφής προβάλλεται αβάσιμα.

Επειδή στον διαχειριστή της προσφεύγουσας επιχείρησης, κ. ... επιδόθηκε η υπ' αριθμ. ... πρόσκληση περί προσκόμισης των τηρούμενων βιβλίων χρήσεων 2002 έως και 2007. Επί της ως άνω πρόσκλησης ο διαχειριστής της επιχείρησης απάντησε με την από 20/11/2013 Υπεύθυνη Δήλωση, στην οποία αναφέρονται τα εξής: «Ως διαχειριστής της εταιρείας ... με ΑΦΜ ... η επιχείρηση δεν λειτούργησε από Μάρτιο του 2012 μέχρι σήμερα ως εκ τούτου τα βιβλία και τα στοιχεία μέχρι την χρήση 2013 θα τα συγκεντρώσω και θα τα προσκομίσω.» Σύμφωνα δε με την οικεία έκθεση ελέγχου, η ίδια πρόσκληση επιδόθηκε και στον ομόρρυθμο εταίρο, κ. ..., ο οποίος απάντησε ομοίως ότι σε συνεννόηση με τον εκπρόσωπο και διαχειριστή της επιχείρησης θα προσκομισθούν τα βιβλία.

Επειδή από α) την υπ' αριθμ. ... απόδειξη παραλαβής του ΣΔΟΕ ΠΔ ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΥ, β) την υπ' αριθμ. ... έκθεση κατάσχεσης ΣΔΟΕ ΠΔ ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΥ και γ) την από 22/09/2003 έκθεση κατάσχεσης της Δ.Ο.Υ. ΓΑΡΓΑΛΙΑΝΩΝ, δεν προκύπτει η κατάσχεση των τηρηθέντων βιβλίων της προσφεύγουσας επιχείρησης αλλά μέρους των εκδοθέντων στοιχείων αυτής.

Επειδή, περαιτέρω, η προσφεύγουσα επιχείρηση στην από 10/03/2013 προσφυγή της ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Τριπόλεως, η οποία παρατίθεται στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, αναφέρει ότι προσκομίζει προς επίρρωση των ισχυρισμών της φωτοαντίγραφο των επίσημων βιβλίων και στοιχείων της, αποδεικνύοντας ότι τουλάχιστον την 10/03/2013 αυτά ευρίσκοντο στην κατοχή της.

Επειδή ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας επιχείρησης σχετικά με την υπ' αριθμ. ... Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ αλυσιτελώς προβάλλεται, καθόσον η προσβαλλόμενη πράξη δεν εδράζεται επί της ως άνω ΑΕΠ ΚΒΣ, αλλά προέκυψε από τον προσδιορισμό από τον έλεγχο της αξίας των αγροτικών προϊόντων και υποπροϊόντων που υπόκειται στην ειδική ασφαλιστική εισφορά υπέρ ΕΛΓΑ.

Επειδή, όπως αναφέρεται και στην οικεία έκθεση ελέγχου, από το αρχείο της αρμόδιας φορολογικής αρχής, δεν προκύπτει η υποβολή δήλωσης απόδοσης ειδικής ασφαλιστικής εισφοράς υπέρ του ΕΛΓΑ από την προσφεύγουσα επιχείρηση και συνεπώς αβάσιμα προβάλλεται ο σχετικός ισχυρισμός της.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 16/03/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης ..., ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υποχρέου επιχείρησης- καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2002:

ειδική ασφαλιστική εισφοράς υπέρ του ΕΛΓΑ	13.298,61 €
Πρόσθετη ειδική ασφαλιστική εισφοράς υπέρ του ΕΛΓΑ λόγω μη υποβολής (120%)	15.958,33 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	29.256,94 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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 άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).