



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

Καλλιθέα

02-06-2016

Αριθμός απόφασης:

2042

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.12895 ΕΞ 2014/9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4.Την με αριθμό πρωτοκόλλου «» /08-02-2016 ενδικοφανή προσφυγή του «», ΑΦΜ «», κατοίκου «», οδός «», κατά:

α) Της υπ' αριθμ. «» 2015 Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Άρθρ. 5 και 9 Ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004- 31/12/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, .

β) Της υπ' αριθμ. «» /2015 Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Άρθρ. 5 και 9 Ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2005- 31/12/2005, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα

5. α) Την υπ' αριθμ. «» /2015 Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Άρθρ. 5 και 9 Ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004- 31/12/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, .

β) Τη υπ' αριθμ. «» /2015 Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Άρθρ. 5 και 9 Ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2005- 31/12/2005, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου «» /08-02-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του «» 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:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την από 8-10-2015 Έκθεση Επίδοσης, κοινοποιήθηκε νομίμως στον προσφεύγοντα το με αριθμ. «» 23-09-2015 Σημείωμα Διαπιστώσεων άρθρου 62 του ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, με το οποίο του κοινοποιήθηκαν τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου Κ.Β.Σ. που διενεργήθηκε στην ατομική επιχείρησή του από την Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, με την αριθμ. «» Εντολή Ελέγχου.

Με το ως άνω Σημείωμα Διαπιστώσεων κοινοποιήθηκαν στο προσφεύγοντα οι ως άνω προσβαλλόμενες προσωρινές πράξεις προσδιορισμού προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της ίδιας Δ.Ο.Υ. οι οποίες εκδόθηκαν λαμβάνοντας υπόψη το ως άνω Σημείωμα Διαπιστώσεων, όπως αυτό αναφέρεται στο σώμα τους.

Τα ανωτέρω κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα προκειμένου αυτός, εντός είκοσι (20) ημερών, από την παραλαβή αυτών να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του, όπως άλλωστε αυτό αναγράφεται με σαφήνεια στο σώμα του ως άνω Σημειώματος Διαπιστώσεων. Επίσης στο σώμα των ως άνω προσβαλλόμενων προσωρινών πράξεων αναγράφεται ως Σημείωση ότι : «Σε περίπτωση που δεν επιλεγεί το ευνοικότερο καθεστώς του άρθρου 66§32 & 33 του ν. 4174/2013 και αμφισβητείται ο προσωρινός προσδιορισμός του προστίμου, έχετε τη δυνατότητα να υποβάλλετε εγγράφως τις αντιρρήσεις σας εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση του σημειώματος διαπιστώσεων.»

Στην συνέχεια, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, για την κρινόμενη υπόθεση, η ανωτέρω φορολογική αρχή συνέταξε την από 18-11-2015 έκθεση ελέγχου προστίμου Κ.Β.Σ. και εξέδωσε τις με αριθμ. «» 18-11-2015 και «» 18-11-2015 Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμου Επί Παραβάσεων Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, καταλογίζοντας στον προσφεύγοντα φορολογικές παραβάσεις λήψης εικονικών στοιχείων στις χρήσεις 2004 και 2005 αντίστοιχα. Οι ως άνω Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ μαζί με την οικεία έκθεση ελέγχου ΚΒΣ, ταχυδρομήθηκαν από την Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 με την με αριθμό πρωτ. «» της 19/11/2015 συστημένη επιστολή (RE «» 20-11-2015), στην διεύθυνση έδρας της ατομικής επιχείρησής του προσφεύγοντος, στην οδό «» στο «», η οποία επιστράφηκε με την ένδειξη « αζήτητο ». (Στην ως άνω διεύθυνση βρίσκεται και η κατοικία του προσφεύγοντος).

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω Πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Η Έκθεση Ελέγχου, με την οποία εκρίθη ότι υπέπεσε ο προσφεύγων σε δεκατέσσερις (14) παραβάσεις και συγκεκριμένα ότι τα επίμαχα δεκατέσσερα (14) Τ.Π.- Δ.Α. είναι εικονικά, είναι οφθαλμοφανώς άκυρη, διότι αποδεδειγμένα οι συναλλαγές οι οποίες περιγράφονται στα ως άνω επίμαχα φορολογικά στοιχεία πραγματοποιήθηκαν και αφορούσαν οικοδομικά έργα χρωματισμών και επισκευών επιφανείας 20.000 τμ εις το «» και σε δύο (2) επτάωροφα κτίρια των «».

2) Δεν προκύπτει από κανένα στοιχείο ότι ο προσφεύγων γνώριζε ή μπορούσε να γνωρίζει ότι τα εκδοθέντα από τους προμηθευτές του επίμαχα φορολογικά στοιχεία είναι πλαστά και ως εκ τούτου δεν στοιχειοθετείται η ύπαρξης δόλου από την πλευρά του.

3) Το γεγονός ότι πραγματοποιήθηκαν οι επίμαχες συναλλαγές αποδεικνύεται: α) εκ των εκτελεσθέντων έργων, β) από τις καταστάσεις μισθοδοσίας, γ) τις αναλυτικές δηλώσεις οικοδομικού έργου του Ι ΚΑ, δ) από τις φορολογικές δηλώσεις και ε) την με αρ. πρωτ. «» 26-02-2004 Καταγγελία εργαζόμενου (Εργατική Διαφορά).

4) Δεν διενεργήθηκε κατάσχεση των επίμαχων φορολογικών στοιχείων.

5) Ο προσφεύγων ουδέποτε έλαβε γνώση της εναντίον του Απόφασης και Πράξης Επιβολής Προστίμου, ούτε εκλήθη από την φορολογική αρχή προκειμένου να εκφράσει τις απόψεις του, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 6 ν. 2690/99.

6) Η φορολογική αρχή παρέλειψε να ενημερώσει τον προσφεύγοντα περί : α) της Εκτελεστής Διοικητικής Πράξης , με επίδοση αυτής, σύμφωνα με το άρθρο 50 ΚΔΔ. , β) της τασσόμενης προθεσμίας ασκήσεως προσφυγής ή ενδικοφανούς προσφυγής και γ) του αρμοδίου οργάνου προς το οποίο απευθύνεται η προσφυγή και περί των συνεπειών εκ της μη ασκήσεως της προσφυγής, αποστερώντας από αυτόν προσφεύγοντα του δικαιώματος να ελέγξει την νομιμότητα και την βασιμότητα του επιβληθέντος φόρου και να προσβάλλει την σχετική καταλογιστική πράξη επί της ουσίας.

Επιπλέον ο προσφεύγων σε συνέχεια της ενδικοφανούς προσφυγής, κατέθεσε στην Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ και περιλαμβάνεται στον φάκελο της υπόθεσης, το με αριθμ. πρωτ. «» 15-02-2016 έγγραφο του στο οποίο δηλώνει σχετικά με την κρινόμενη υπόθεση ότι είναι καλόπιστος, καθώς δεν είχε την δυνατότητα και τον τρόπο να ελέγξει την ορθότητα των εκδοθέντων παραστατικών αγοράς – προμήθειας υλικών, για τα έργα που εκτέλεσε και αφορούν στο Τειρεσία στο Μαρούσι, στην εταιρεία ΔΙΑΣ, στο Προεδρικό Μέγαρο, στα καταστήματα Πέλετ και σε διάφορες οικοδομές, όπως αυτό προκύπτει από τα επίμαχα τιμολόγια των δυο προμηθευτών του. Επίσης με το ανωτέρω έγγραφο ο προσφεύγων προσκομίζει: α) δύο (2) ένορκες καταθέσεις εργαζομένων, β) μία (1) Μήνυση ενώπιον της Εισαγγελέως Πλημμελειοδικών Χανίων κατά των εκδοτών των επίμαχων τιμολογίων, γ) έξι (6) αναλυτικές περιοδικές δηλώσεις οικοδομοτεχνικού έργου, δ) ένα (1) ταμειακό παραστατικό εισπραξης εισφορών ΙΚΑ έτους 2005 και ε) ένα (1) ένα εκκαθαριστικό σημείωμα φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2006. Τα ανωτέρω προσκομίζονται από τον προσφεύγοντα ως συνοδευτικά και αποδεικτικά στοιχεία των λόγων που επικαλείται με την ενδικοφανή προσφυγή του.

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 62 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον «είκοσι (20)» ημέρες πριν την έκδοση της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.»

Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ορίζει πως ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκησης 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, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 με ενδικοφανή προσφυγή και περαιτέρω με προσφυγή ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων προσβάλλονται μόνο οι εκτελεστές πράξεις οι οποίες εκδίδονται από τις διοικητικές αρχές. Τέτοιες δεν αποτελούν οι προσβαλλόμενες υπ' αριθμ. α) «» και «» προσωρινές πράξεις προστίμου Κ.Β.Σ., διαχειριστικών περιόδων 1/1-31/12/2004 και 1/1-31/12/2005 αντίστοιχα, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα με την σημείωση ότι σε περίπτωση αμφισβήτησής τους έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του εντός είκοσι (20) ημερών από την «κοινοποίηση» της έγγραφης γνωστοποίησης του σημειώματος διαπιστώσεων.

Ως εκ τούτου **στερούνται εκτελεστότητας** και δεν προσβάλλονται με ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης εκδόθηκαν από την Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ οι με αριθμ. «» 18-11-2015 και «» 18-11-2015 Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμου Επί Παραβάσεων Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, καταλογίζοντας στον προσφεύγοντα φορολογικές παραβάσεις λήψης εικονικών στοιχείων στις χρήσεις 2004 και 2005 αντίστοιχα, οι οποίες ερείδονται επί της από 18-11-2015 έκθεσης ελέγχου προστίμου Κ.Β.Σ.. Οι ως άνω Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ μαζί με την οικεία έκθεση ελέγχου ΚΒΣ, ταχυδρομήθηκαν από την Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 με την με αριθμό πρωτ. «» της 19/11/2015 συστημένη επιστολή (RE «» / 20-11-2015), στην διεύθυνση έδρας της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντα, στην οδό «» στο «», η οποία επιστράφηκε με την ένδειξη « αζήτητο ».(Στην ως άνω διεύθυνση βρίσκεται και η κατοικία του προσφεύγοντα).

Επειδή, η κοινοποίηση των ως άνω πράξεων θεωρείται ότι συντελείται στις 08-12-2015, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις 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, ακόμα και αν ήθελε θεωρηθεί ότι, ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του στρέφεται κατά των ως άνω οριστικών πράξεων επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ της κρινόμενης υπόθεσης, καθώς αυτός στους ισχυρισμούς του κάνει σαφή αναφορά στην έκθεση ελέγχου επί της οποίας ερείδονται οι οριστικές πράξεις προστίμου Κ.Β.Σ. , η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε **εκπρόθεσμα** κατ' αυτών την 08-02-2016, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση των πράξεων (08-10-2015). Συνεπώς 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 με αριθμό πρωτοκόλλου «» /08-02-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του «», 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**

**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).