



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

Καλλιθέα 15.3.16

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:872

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604565

Fax : 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 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 **17.11.15** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, **ως συνυπόχρεου οφειλέτη της**, ΑΦΜ, με έδρα στο, οδός, κατά της αρ. /18.3.15 Απόφασης Επιβολής Προστίμου σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2007-31.12.2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. /18.3.15 Απόφαση Επιβολής Προστίμου σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2007-31.12.2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 13.3.15 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 10.3.16 εισήγηση του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **17.11.15** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, **ως συνυπόχρεου οφειλέτη της**, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. /18.3.15 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ επιβλήθηκε πρόστιμο σε βάρος της εταιρείας «.....» συνολικού ποσού 23.908,69 € (23.908,69 X 2 X 50%) για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2007-31.12.2007, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ.10 περ. β' του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 19§4 του ν. 2523/1997.

Η παράβαση αφορά τη λήψη και καταχώρηση στα βιβλία της εταιρείας '.....' δύο (2) εικονικών φορολογικών στοιχείων ως προς το πρόσωπο του εκδότη συνολικής καθαρής αξίας 23.908,69 € με εκδότρια την επιχείρηση με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ., τα οποία αναφέρονται στον κάτωθι πίνακα:

α/α	Είδος στοιχείου	Αριθμός & ημερομηνία	Εκδότης	Καθαρή αξία	Φ.Π.Α.	Συνολική αξία
1	Τιμολόγιο Πώλησης	.../19.3.07		12.032,59 €	2.286,19 €	14.318,78 €
2	Τιμολόγιο Πώλησης	.../20.3.07		11.876,10 €	2.256,45 €	14.132,55 €
Σύνολο				23.908,69 €	4.542,64 €	28451,33 €

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 13.3.15 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.) της Δ.Ο.Υ ΧΟΛΑΡΓΟΥ, σύμφωνα με την οποία με το με αρ. πρωτ. /15.11.13 Δελτίο Πληροφοριών του ΣΔΟΕ Αττικής η ως άνω Δ.Ο.Υ. πληροφορήθηκε ότι η επιχείρηση με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. εξέδωσε, μεταξύ άλλων, κατά τη χρήση 2007, δύο (2) εικονικά φορολογικά στοιχεία ως προς τη συναλλαγή συνολικής καθαρής αξίας 23.908,69 € πλέον Φ.Π.Α. 4.542,64 € με λήπτρια την εταιρεία «.....». Οι λόγοι που αποδεικνύουν την εικονικότητα των ανωτέρω φορολογικών στοιχείων αναλύονται εκτενέστερα στο παραπάνω Δελτίο Πληροφοριών του ΣΔΟΕ Αττικής. Με την ως άνω Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ έγιναν εν μέρει δεκτοί οι ισχυρισμοί που προέβαλε η εταιρεία «.....» στα με αρ. πρωτ. /6.3.15 & /11.3.15 υπομνήματα προς την ως άνω Δ.Ο.Υ. και έγινε αποδεκτό ότι η εικονικότητα των εν λόγω φορολογικών στοιχείων ανάγεται αποκλειστικά στο πρόσωπο του εκδότη, λαμβάνοντας υπόψη τα προσκομισθέντα στοιχεία πραγματοποίησης των σχετικών έργων.

Σημειωτέον ότι, όπως προκύπτει από το αρχείο της Υπηρεσίας μας, έχει ήδη εκδοθεί η με αρ. 3910/23.9.15 απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, με την οποία εξετάστηκε και απορρίφθηκε η με αρ. πρωτ. /6.5.2015 ενδικοφανής προσφυγή που άσκησε, ο κος, ως μοναδικός διαχειριστής και για λογαριασμό της εταιρείας, κατά της

ανωτέρω Απόφασης Επιβολής Προστίμου. Η εν λόγω απόφαση προσβάλλεται εκ νέου με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή, από τον προσφεύγοντα κο, ο οποίος σύμφωνα με το ηλεκτρονικό αρχείο TAXIS, είναι της ως άνω εταιρείας από ιδρύσεώς της.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της ως άνω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΧΟΛΑΡΓΟΥ, προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους:

- Έλαβε γνώση για την οφειλή που είχε προκύψει από την επιβολή του εν λόγω προστίμου μέσω ατομικής ειδοποίησης. Για την υπ' αριθ. /18.3.15 προσβαλλόμενη πράξη έλαβε γνώση στις 19.10.15, κατόπιν της με αρ. /12.10.15 αιτήσεως που υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, και συνεπώς η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή υποβλήθηκε εμπρόθεσμα.
- Έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής κατά της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, ως συνυπόχρεος οφειλέτης της
- Τα εν λόγω φορολογικά στοιχεία δεν είναι εικονικά, δεδομένου ότι το αναληφθέν σχετικό έργο πραγματοποιήθηκε με τον αναγραφόμενο στα παραστατικά εκδότη '.....'.
- Τα εν λόγω παραστατικά νομίμως εξοφλήθηκαν με μετρητά, καθόσον η αξίας τους ήταν μικρότερη των 15.000,00 €.
- Δεν είχε γνώση για την φερόμενη εικονικότητα του εκδότη και δεν μπορούσε να την γνωρίζει.
- Δεν είχε πρόθεση να ζημιώσει το Ελληνικό Δημόσιο, δεδομένου ότι συμπεριέλαβε τα εν λόγω φορολογικά στοιχεία στις υποβληθείσες φορολογικές δηλώσεις.
- Στη περίπτωση που δε θεωρηθεί η ως καλόπιστη λήπτρια των εν λόγω φορολογικών στοιχείων, πρέπει αντί του επιβληθέντος προστίμου, να καταλογιστεί πρόστιμο ίσο με 15% της αξίας των τιμολογίων, σύμφωνα με το άρθρο 55§2γ' υποπερ. γγ'' του ν.4174/2013, άλλως, ίσο με το 25% της αξίας των τιμολογίων, σύμφωνα με το άρθρο 55§2γ' υποπερ. ββ'' του ιδίου νόμου.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013, όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει με την παρ.1 του άρθρου 49 του Ν.4223/2013 και με την υποπαρ.Δ.2 περ.14 του άρθρου 1 του Ν.4254/2014 : «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 έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα 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.

Επειδή, στην παρ. 8 του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ορίζεται ότι «κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας ... Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.3 εδαφ. β) του άρθρου 5 του Ν. 4174/2013 «Εάν η πράξη αφορά νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:

α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας ή του νομίμου εκπροσώπου ή του φορολογικού εκπροσώπου τους στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του, ή

β) παραδοθεί στην έδρα ή εγκατάσταση του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας στην Ελλάδα, με υπογεγραμμένη απόδειξη παραλαβής από υπάλληλο ή νόμιμο εκπρόσωπο του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας, ή

γ) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας, ή

δ) επιδοθεί κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας κατά το προηγούμενο εδάφιο θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας ή της κατοικίας του τελευταίου δηλωθέντα στη Φορολογική Διοίκηση νόμιμου ή φορολογικού εκπροσώπου. Η νομιμότητα της κοινοποίησης δεν θίγεται στην περίπτωση παραίτησης των προσώπων του προηγούμενου εδαφίου, εφόσον κατά το χρόνο της κοινοποίησης, δεν είχε γνωστοποιηθεί στη φορολογική διοίκηση ο διορισμός νέου νομίμου ή φορολογικού εκπροσώπου.»

Επειδή, εν προκειμένω, η προσβαλλόμενη πράξη επιδόθηκε στον διαχειριστή της '.....', κο, στο κατάστημα της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, στις 6.4.15.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα, στις 17.11.15, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης, και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 73 του Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (ν.δ. 356/1974) «η προ της ενάρξεως της εκτελέσεως ανακοπή του οφειλέτου ασκείται : α) κατά της εκδοθείσης ατομικής ειδοποιήσεως ... ».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 217 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας «Ανακοπή χωρεί κατά κάθε πράξης που εκδίδεται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης και, ιδίως, κατά: α) της πράξης της ταμειακής βεβαίωσης του εσόδου, β) της κατασχετήριας έκθεσης, γ) του προγράμματος πλειστηριασμού, δ) της έκθεσης πλειστηριασμού και ε) του πίνακα κατάταξης».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, συνάγεται σαφώς ότι σκοπός της θέσπισης της διαδικασίας της ενδικοφανούς προσφυγής είναι μεταξύ άλλων η λειτουργία ενός σταδίου προελέγχου για εκείνες τις υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής, κατά συνέπεια, στο πεδίο εφαρμογής της ενδικοφανούς προσφυγής υπάγονται οι πράξεις, οι οποίες με βάση το προϋσχύον καθεστώς προσβάλλονταν απευθείας στα δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής (άρθρο 63 επ. Κ.Δ.Δ.).

Επειδή, εξάλλου, η δυνατότητα άσκησης προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου) και όχι σε πράξεις που εκδίδονται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφυόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή, περαιτέρω, στις διατάξεις του άρθρου 47 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας και της υπ' αριθμ. ΠΟΛ. 1280/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, προβλέπεται ότι η ατομική ειδοποίηση κοινοποιείται στον υπόχρεο, οφειλέτη ή συνυπόχρεο πρόσωπο πριν από τη διενέργεια οποιασδήποτε πράξης εκτέλεσης, σε περίπτωση μη καταβολής ληξιπρόθεσμων οφειλών. Κατά συνέπεια, η ατομική ειδοποίηση αποσκοπεί στο να γνωστοποιηθεί στον οφειλέτη το χρέος, η αιτία του και ο τρόπος πληρωμής του, καθώς και ο όρος ότι εφόσον ο φορολογούμενος δεν προβεί σε εξόφληση εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της ατομικής ειδοποίησης, η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε διαδικασία αναγκαστικής είσπραξης των ποσών που αναφέρονται σε αυτή.

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, όταν ο προσφεύγων στρέφεται κατά της ατομικής ειδοποίησης χρέους που προέκυψε από την επιβολή του προστίμου, προβλέπεται η άσκηση του ένδικου βοηθήματος της ανακοπής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **17.11.15** και με αρ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).