



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα,

29-12-2015

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:

4866

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604518

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).

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

4. Την με αριθμ.(πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ) προσφυγή και αίτημα διοικητικής επίλυσης της, Α.Φ.Μ. διεύθυνση, κατά του υπ' αριθμ.φύλλου ελέγχου φόρου εργολάβων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01.07.2001-30.06.2002 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αριθμ..... φύλλο ελέγχου φόρου εργολάβων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01.07.2001-30.06.2002 του οποίου ζητείται η ακύρωση.
6. Την υπ' αριθμ. .. Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου
7. Το υπ αριθμ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο της Δ.Ο.Υ.
8. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.
9. Την από 14/12/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί του υπ' αριθμ.(πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ ...) αιτήματος συμβιβασμού της εταιρείας Α.Φ.Μ. το οποίο κατατέθηκε εμπρόθεσμα και την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής (Δ.Ο.Υ.) και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με το υπ' αριθμ. Φύλλο Ελέγχου φόρου εργολάβων διαχειριστικής περιόδου 01/07/2001 – 30/06/2002 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας διαφορά φόρου εργολάβων ποσού 2.148,64€(732.150δρχ) πλέον προσαυξήσεων 5.049,30€(1.720.552δρχ), ήτοι συνολικό ποσό 7.197,95€ (2.452.702δρχ).

Η διαφορά φόρου προέκυψε μετά από προσωρινό έλεγχο που διενεργήθηκε, από τη Δ.Ο.Υ., στην προσφεύγουσα εταιρεία σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του ν.2238/94. Συγκεκριμένα από τον έλεγχο που διενεργήθηκε στα βιβλία της προσφεύγουσας εταιρείας διαπιστώθηκε η μη απόδοση παρακρατούμενου φόρου εργολάβων(άρθρο 55§1β ν.2238/94).

Η προσφεύγουσα εταιρεία: α) με την υπ' αριθμ.(πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ) προσφυγή – αίτημα συμβιβασμού και β) με τους Πρόσθετους λόγους με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης(Δ.Π..) , ζητά την ακύρωση ή τροποποίηση της παραπάνω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Το ποσό των αμοιβών που δήλωσε απαλλάσσεται σύμφωνα με το νόμο από κάθε φορολόγηση.
- Το αντίγραφο του από 16-10-2003 προσβαλλόμενου Φύλλου Ελέγχου Καταλογισμού Φόρου εργολάβων πάσχει ακυρότητας διότι σε αυτό δεν αναγράφεται η ημέρα κα η ώρα που έγινε η επίδοση ούτε έχει τεθεί η υπογραφή του επιδόσαντος υπαλλήλου όπως ορίζει το άρθρο 67 περί έκθεσης επίδοσης την παράγραφο 3 του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας.
- Αοριστία προσβαλλόμενου φύλλου ελέγχου.

Σύντομο ιστορικό - ισχύον νομοθετικό πλαίσιο .

Με βάση τον έλεγχο που διενεργήθηκε από την Δ.Ο.Υ. για την απόδοση Φόρου Εργολάβων, εκδόθηκε το υπ' αριθμ..... Φύλλο Ελέγχου Φόρου Εργολάβων του Προϊσταμένου της ίδιας Δ.Ο.Υ.

Η κοινοποίηση του ανωτέρω φύλλου έγινε την 31/10/2003.

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε α) την υπ' αριθμ.(πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ) **προσφυγή - αίτηση συμβιβασμού και β)** Πρόσθετους λόγους με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης(Δ.Π., ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, κατά του ως άνω φύλλου.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο με την υπ' αριθ. απόφασή του, απείχε της εκδίκασης αναπέμποντας την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ.προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία επί του αιτήματος της προσφεύγουσας εταιρείας για διοικητική επίλυση της διαφοράς, μετά την τήρηση της οποίας σε περίπτωση ματαίωσης του συμβιβασμού, θα εισαχθεί η υπόθεση για συζήτηση σε νέα δικάσιμο που θα ορισθεί νομίμως.

Η υπόθεση αυτή εισήχθη και πάλι στο Δικαστήριο για εκδίκαση χωρίς όμως να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου ότι φορολογική αρχή συμμορφώθηκε με τα εντελλόμενα της προαναφερθείσας απόφασης δεδομένου ότι ουδεμία έγγραφη γνωστοποίηση προσκομίστηκε στο Δικαστήριο σχετικά με την τήρηση της διαδικασίας της Διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και το αποτέλεσμα της. Το Διοικητικό Πρωτοδικείο ... με την υπ' αριθμ. απόφαση του απείχε και πάλι της εκδίκασης της υπόθεσης, αναπέμποντας εκ νέου την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. προκειμένου να τηρηθεί η νόμιμη διαδικασία επί του αιτήματος της προσφεύγουσας για διοικητική επίλυση της διαφοράς και στην συνέχεια την επιστροφή της υπόθεσης στο Δικαστήριο με έγγραφη γνωστοποίηση για το αποτέλεσμα της διαδικασίας αυτής.

Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία έχει τεθεί σε εκκαθάριση η Δ.Ο.Υ. κοινοποίησε στους εκκαθαριστές της εταιρείας κ. και κ.τις με αριθμ.καιπροσκλήσεις αντίστοιχα. Επίσης κοινοποίησε με συστημένη επιστολή(RE στην έδρα της υπό εκκαθάρισης επιχείρησης την υπ' αριθμ. πρόσκληση. Με τις ως άνω προσκλήσεις δόθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία προθεσμία πέντε (5) εργασίμων ημερών προκειμένου να προσέλθει στα γραφεία της για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί του υπ' αριθμ. φύλλου ελέγχου που εκδόθηκε σε βάρος της και για το οποίο εκδόθηκε η υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Κατόπιν των ως άνω προσκλήσεων ουδεμία απάντηση υπήρξε από την πλευρά της υπό εκκαθάρισης εταιρείας και των εκπροσώπων της, ως εκ τούτου η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε τον σχετικό φάκελο στην υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ..... (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 66 § 10 ν. 4174/2013 στην οποία ορίζεται ότι : «10. Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης.»

Επειδή με την παράγραφο 1 περιπτ. β' του άρθρου 55 ν.2238/94 ορίζεται ότι:

«1. Στο εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις η παρακράτηση του φόρου ενεργείται ως εξής:

β) Στα εισοδήματα των εργοληπτών κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων και ενοικιαστών δημοσίων, δημοτικών, κοινοτικών ή λιμενικών προσόδων με συντελεστή τρία τοις εκατό (3%) που υπολογίζεται στην αξία του κατασκευαζόμενου έργου ή του μισθώματος. Υπόχρεος σε παρακράτηση ορίζεται το Δημόσιο γενικά κα ικάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που ενεργεί εκκαθάριση ή καταβολή για τις περιπτώσεις αυτές. Αν για οποιοδήποτε λόγο δεν παρακρατήθηκε ο φόρος, τότε αυτός αποδίδεται με δήλωση του δικαιούχου της αμοιβής κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 60 .»

Επειδή με την παράγραφο 1 του άρθρου 59 ν.2238/94 όπως τέθηκε και αντικαταστάθηκε με την παράγρ. 15 του άρθρου 5 ν.2753/99 και ισχύει για εισοδήματα που αποκτώνται από 1^η Ιανουαρίου 2000 και μετά, ορίζεται ότι:

«1. Όσοι παρακρατούν φόρο, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 9,10,11,12 και 13 του άρθρου 13, των περιπτώσεων β', γ', δ'', στ' και ζ' της παραγράφου 1 του άρθρου 55 και της παραγράφου 4 του άρθρου 57, υποχρεούνται να αποδίδουν αυτόν με σχετική δήλωση, που πρέπει να υποβάλλουν μέσα στο πρώτο δεκαπενθήμερο του επόμενου από την παρακράτηση μήνα στη δημόσια οικονομική υπηρεσία στην περιφέρεια της οποίας έγινε η καταβολή των ποσών για τα οποία παρακρατήθηκε ο φόρος, ο οποίος αποδίδεται εφάπαξ με τα ην υποβολή της οικείας δήλωσης.»

Επειδή από τον έλεγχο που διενεργήθηκε στα βιβλία της προσφεύγουσας εταιρείας, από την ΔΟΥ, διαπιστώθηκε ότι το πιστωτικό υπόλοιπο του λογαριασμού 54.10 (φόροι εργολάβων) κατά την 30-06-2002 ημερομηνία κλεισίματος ισολογισμού, ανήρχετο σε ποσό 2.148,64€(732.150δρχ). Το ως άνω ποσό αντιπροσωπεύει αναλογούντα φόρο σε αμοιβή εργολάβου συν αξίας 24.405.000 δρχ, βάσει του υπ' αριθμ. 48/16.10.2001 ΤΠΥ. Ως εκ τούτου οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας εταιρείας απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή σύμφωνα με το από 31.10.2003 αποδεικτικό επίδοσης της Δ.Ο.Υ η προσβαλλόμενη πράξη επιδόθηκε στην υπάλληλο της προσφεύγουσας εταιρείας κ. Η παράλειψη της μνείας της ώρας επίδοσης δεν επάγεται ακυρότητα εάν παραληφθεί οικειοθελώς το επιδιδόμενο έγγραφο και υπογραφεί η έκθεση, εφόσον με τη συναίνεση του προς ον η επίδοση, αυτή μπορεί να γίνει εγκύρως καθ' οιανδήποτε ώρα (ΣτΕ 3913/76 ΔΦΝ 1778/92), , οι πλημμέλειες επίδοσης της καταλογιστικής πράξης δεν καθιστούν άκυρη την πράξη (ΣτΕ 2579/98 ΔΔικ 2000/1428, ΣτΕ 1425/2000 ΔΔικ 2002/680), σε κάθε περίπτωση η χρονολογία επίδοσης αποδεικνύεται αποκλειστικά από την έκθεση επίδοσης του οργάνου που την ενήργησε. Η παράλειψη της σημείωσης της ημερομηνίας στο επιδιδόμενο έγγραφο ή η αναγραφή διάφορης

ημερομηνίας δεν επιδρά στο κύρος της επίδοσης(ΣτΕ 2462/70 ΔΦΝ1971/19= ΔΦΝ 1992/821, ΣτΕ 759/78 ΔΦΝ 1979/706).

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε στη πρόσκληση για διοικητική επίλυση της διαφοράς που της κοινοποιήθηκε από τη Δ.Ο.Υ σε συμμόρφωση προς τα διαταχθέντα με την υπ' αριθμ. Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη του με αριθμόπράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ) αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς της εταιρείας, Α.Φ.Μ..... και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α/α

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**