



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 19.11.14

Αριθμός απόφασης:3706

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9586156

ΦΑΞ : 210 9531321

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **29.9.14** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ:....., κατοίκου, οδός, κατά της με αρ. πρωτ./25.9.2014 αρνητική απάντηση του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΒΑΛΑΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την υπ' αριθ./25.9.2014 αρνητική απάντηση του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΒΑΛΑΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από 19.11.2014 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **29.9.14** και με αρ.πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής τουη 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 τη με αρ. πρωτ./25.9.2014 αρνητική απάντηση του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΒΑΛΑΣ απορρίφθηκε η από 28.7.2014 αίτηση του προσφεύγοντος για ανάκληση των παρακάτω πράξεων:

1. Της υπ' αριθμ./23.4.2010 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καβάλας. Με την ως άνω πράξη επιβλήθηκε στην κοινοπραξία με την επωνυμία «....» (ΑΦΜ), της οποίας ο προσφεύγων φέρεται μέλος, πρόστιμο συνολικού ποσού 130.672,00 € (65.336,00 € X 2) για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2006-31.12.2006, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 12§1 & 18§2, 9 του Κ.Β.Σ. και του άρθρου 19 του ν. 2523/1997. Η παράβαση αφορά τη λήψη και χρήση έξι εικονικών, ως προς το σύνολο της συναλλαγής, Τιμολογίων-Δελτίων Αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 65.336,00 €.

2. Της υπ' αριθμ./13.9.2010 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καβάλας, με την οποία επιβλήθηκε στην κοινοπραξία με την επωνυμία «....» (ΑΦΜ), σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 & 9 του ν. 2523/1997, για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2006-31.12.2006, πρόστιμο συνολικού ποσού 37.241,52 € (12.413,84 € X 3), δηλαδή ποσού ίσου με το τριπλάσιο της αξίας του Φ.Π.Α. των ως άνω εικονικών Τιμολογίων-Δελτίων Αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 65.336,00 €, πλέον Φ.Π.Α. 12.413,84 €.

3. Της υπ' αριθμ./4.12.2012 Πράξης Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καβάλας για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2006-31.12.2006, με την οποία προσδιορίστηκε στην κοινοπραξία με την επωνυμία «....» (ΑΦΜ) Φ.Π.Α. ποσού 27.310,21 €, καθόσον τα βιβλία της ως άνω κοινοπραξίας κρίθηκαν ανακριβή και τα αποτελέσματα προσδιορίστηκαν εξωλογιστικά. Σύμφωνα με την από 27.6.2012 Έκθεση Ελέγχου Φ.Π.Α. η ως άνω παράβαση της λήψης και χρήσης εικονικών Τιμολογίων-Δελτίων Αποστολής συνολικής καθαρής αξίας 65.336,00 €, καθώς και η μη προσκόμιση-επίδειξη στον τακτικό έλεγχο, μετά από έγγραφη πρόσκληση, των βιβλίων και στοιχείων για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2006-31.12.2006 κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 36§1 του Π.Δ.186/92, έχει επίπτωση στο κύρος και την αποδεικτική δύναμη των βιβλίων και στοιχείων, βάσει των διατάξεων του άρθρου 30§4 περ.γ & στ του Π.Δ.186/92.

Συγκεκριμένα, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Καβάλας απέρριψε το αίτημα του προσφεύγοντος, καθόσον η υπ' αριθμ. τελεσίδικη δικαστική απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου – με την οποία αναγνωρίστηκαν ως ανυπόστατα το υπ' αριθμ. έγγραφο σύστασης και το με αριθμό κατάθεσης ... ιδιωτικό συμφωνητικό σύστασης της κοινοπραξίας με την επωνυμία «....», της οποίας ο προσφεύγων φέρεται μέλος – δεν συνεπάγεται την ελεύθερη ανάκληση από την εκδούσα αρχή των ως άνω πράξεων και αποφάσεων της Δ.Ο.Υ. Καβάλας. Οι παραπάνω πράξεις και αποφάσεις συνεχίζουν να παράγουν έννομα αποτελέσματα μέχρι να ακυρωθούν με δικαστική απόφαση.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της με αρ. πρωτ./25.9.2014 αρνητικής απάντησης του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΒΑΛΑΣ, την ανάκληση των ως άνω αποφάσεων επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. και Φ.Π.Α. και της ως άνω πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α., ισχυριζόμενος ότι η κοινοπραξία με την επωνυμία «....» αποτελεί νομικό πρόσωπο ανυπόστατο και ως εκ τούτου η λειτουργία του έναντι του ιδίου, έναντι παντός τρίτου και έναντι του Ελληνικού Δημοσίου δεν παράγει έννομα αποτελέσματα.

Επειδή, ο νόμος ξεκινά από τον κανόνα ότι η κοινοπραξία είναι αστική εταιρεία (αστική κοινοπραξία-741 επ.ΑΚ). Εφόσον όμως η κοινοπραξία δεν αρκείται στον συντονισμό της δράσης των μελών της, αλλά αναμιγνύεται στην εμπορική τους δραστηριότητα, εφαρμόζονται ως προς αυτήν αναλόγως οι διατάξεις για την ομόρρυθμη εταιρεία, με συνέπεια την εις ολόκληρον ευθύνη των μελών της (βλ. «ΕΜΠΟΡΙΚΕΣ ΕΤΑΙΡΕΙΕΣ», Νικόλαος Κ. Ρόκας, Εκδόσεις ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, 2012,σελ.117-118).

Επειδή περαιτέρω, όπως αναφέρεται στο σκεπτικό της υπ' αριθμ. 36/2011 απόφασης του Αρείου Πάγου:.... «...από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 741 Α.Κ., 20 ΕΝ και 2 του Β. Δ. της 2/14-5-1835 "Περί της αρμοδιότητας των Εμποροδικείων", συνάγεται ότι η κοινοπραξία, η

οποία, με ιδιαίτερη επωνυμία ή με τα ονόματα όλων των μελών της, αναλαμβάνει, ως ανάδοχος, την εκτέλεση τεχνικού έργου, το οποίο, κατά τα ουσιώδη στοιχεία του, αποτελεί επιχείρηση χειροτεχνίας και επομένως αντικειμενικά εμπορική πράξη, εφόσον δεν προκύπτει κάτι άλλο, έχει το χαρακτήρα ομόρρυθμης εταιρείας»

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 9 του Ν. 2523/1997 ορίζεται ότι προκειμένου για κοινοπραξίες επιτηδευματιών, κοινωνίες αστικού δικαίου και αστικές εταιρείες, το πρόστιμο επιβάλλεται σε βάρος αυτών και κοινοποιείται στα μέλη τους, το καθένα από τα οποία ευθύνεται εις ολόκληρο. Τα μέλη των κοινοπραξιών, κοινωνιών και αστικών εταιρειών, που ασκούν επιχείρηση, ευθύνονται αλληλέγγυα και σε ολόκληρο για τις κύριες και πρόσθετες οφειλές από φόρους, τέλη, εισφορές και πρόστιμα για φορολογικές παραβάσεις γενικά που αφορούν τις συγκεκριμένες εταιρείες και είναι βεβαιωμένες στο όνομά τους.

Επειδή, σύμφωνα με την κοινά αποδεκτή θεωρία της ελαττωματικής εταιρείας, η προβολή ή η κήρυξη της ακυρότητας δρα μόνο για το μέλλον και επομένως οι πράξεις που έγιναν μέχρι την προβολή του ελαττώματος δεν θίγονται και οι εταίροι ευθύνονται για τα μέχρι τότε εταιρικά χρέη (βλ. «ΕΜΠΟΡΙΚΕΣ ΕΤΑΙΡΕΙΕΣ», Νικόλαος Κ. Ρόκας, Εκδόσεις ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, 2012,σελ.50).

Επειδή στην υπό κρίση περίπτωση, με την υπ' αριθμ. τελεσίδικη απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου, την οποία επικαλείται ο προσφεύγων, αναγνωρίστηκε ότι: «..α) είναι ανυπόστατο το υπ' αριθμ. έγγραφο με την ονομασία «ΣΥΣΤΑΣΙΣ ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑΣ- ΠΛΗΡΕΞΟΥΣΙΟΝ»..., β) είναι ανυπόστατο το ιδιωτικό συμφωνητικό σύστασης κοινοπραξίας που κατατέθηκε στη Δ.Ο.Υ. Καβάλας την με αύξοντα αριθμό» .

Επειδή οι προσβαλλόμενες με την παρούσα καταλογιστικές πράξεις εκδόθηκαν για παραβάσεις που συντελέστηκαν κατά τη χρήση 2006. Ως εκ τούτου, ο προσφεύγων, ως μέλος της κοινοπραξίας ευθύνεται εις ολόκληρον για τα χρέη της κοινοπραξίας, κατά τη διάρκεια λειτουργίας της.

Επειδή, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντας περί πλαστότητας των σχετικών εγγράφων της κοινοπραξίας και περί πλαστογραφίας της υπογραφής του, αποτελούν αντικείμενο εκκρεμούς ποινικής διαδικασίας και διαφεύγουν της αρμοδιότητας της Υπηρεσίας μας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ./29.9.2014 ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος, ΑΦΜ:.....

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

A/A

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

Διοικητικής Υποστήριξης

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).