



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9572566
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

19/05/2014

Αριθμός απόφασης: 1262

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70B' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α' 107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^η της ίδιας υποπαράγραφου του ίδιου νόμου.

β. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. Του άρθρου 66 § 10 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

δ. 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».

ε. 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».

στ. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

ζ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 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 από 30-10-2006 και με αριθμό πρωτοκόλλου : , προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού της , ΑΦΜ : ,

κατοίκου ΚΗΦΙΣΙΑ, κατά του υπ' αριθ. Ε.../21-02-2006 προσωρινού φύλλου ελέγχου παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος επί αμοιβών από μισθωτές υπηρεσίες του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της κύριος φόρος ποσού 51.231,23 € πλέον 52.190,27 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης) για τη διαχειριστική περίοδο 2004, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Το υπ' αριθμ. .../21-02-2006 προσωρινό φύλλο ελέγχου παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος επί αμοιβών από μισθωτές υπηρεσίες του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2004-31/12/2004, του οποίου ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση.

5. Την υπ' αριθμ. ____/2014 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών – Τμήμα 14^ο Τριμελές.
6. Το υπ αριθμ. πρωτ. ____/14-5-2014 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ 07813 ΕΙ 2014 ΕΜΠ/14-05-2014) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.
7. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
8. Την από 16-05-2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί του από 30-06-2006 και με αριθμό ____ αιτήματος συμβιβασμού της ΑΝΩΝΥΜΟΥ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ _____, η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα και την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Α. Σύντομο ιστορικό –ισχύον νομοθετικό πλαίσιο –σχετικές θέσεις της διοίκησης

Στην προσφεύγουσα εταιρεία «

» με αντικείμενο εργασιών εκμετάλλευση ξενοδοχείου και με Α.Φ.Μ. _____ διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕΕ ΑΘΗΝΩΝ προσωρινός έλεγχος εφαρμογής των διατάξεων του Ν.2238/1994 περί ΦΜΥ για τις διαχειριστικές χρήσεις 1/1/2004 – 31/12/2004 & 1/1/2005 – 31/12/2005.

Με βάση την από 20/02/2006 έκθεση προσωρινού ελέγχου ΦΜΥ εκδόθηκε το υπ' αριθμ. ____/21-2-2006 προσωρινό φύλλο ελέγχου παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος επί αμοιβών από μισθωτές υπηρεσίες για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2004 – 31/12/2004, με το οποίο καταλογίσθηκε κύριος φόρος ποσού 51.231,23 € πλέον 52.190,27 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης).

Η κοινοποίηση της ανωτέρω προσωρινής πράξης φλα έγινε την 24-2-2006.

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε εκπρόθεσμα μέσω της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ την με αριθ. ____/30-10-2006 προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών – Τμήμα 14^ο Τριμελές, με την αριθ. ____/2014 απόφαση « αναπέμπει την υπόθεση στην προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕΕ ΑΘΗΝΩΝ προκειμένου να εξετασθεί το αίτημα της προσφεύγουσας για διοικητική επίλυση της διαφοράς. Υποχρεώνει τον Προϊστάμενο της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. εντός προθεσμίας 5 ημερών, από την κοινοποίηση σε αυτόν της παρούσας απόφασης να προβεί στις δικές του ενέργειες προκειμένου να αχθεί η αίτηση ενώπιον της αρμόδιας επιτροπής επίλυσης της διαφοράς στην οποία πρέπει να κλητευθεί η προσφεύγουσα. Εν περιπτώσει μη επίτευξης διοικητικής επίλυσης, η υπόθεση πρέπει να επαναφερθεί για συζήτηση ενώπιον Δικαστηρίου, εντός προθεσμίας 20 ημερών από την ημερομηνία συζήτησης της αίτησής ενώπιον της επιτροπής και να προσκομιστούν τα σχετικά στοιχεία (αποδεικτικά επίδοσης κλπ) από τα οποία να προκύπτει ότι τηρήθηκε η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς. Εν περιπτώσει επίτευξης συμβιβασμού πρέπει να επαναφερθεί η υπόθεση προκειμένου να χωρήσει κατάργηση της δίκης ».

Η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ με το αριθμ. πρωτ. ____/20-03-2014 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ 04134 ΕΙ 2014/21-03-2014) διαβίβαστικό έγγραφο, διαβίβασε στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών το σχετικό φάκελο, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 66 § 10 του ν. 4174/2013.

Στο άρθρο 66 § 10 του Ν 4174/2013, (ΦΕΚ (Α' 170) ορίζεται ότι « 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 ».

Η Υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 0009902 ΕΞ 2014/21-03-2014 έγγραφο διαβίβασε εκ νέου τον σχετικό φάκελο στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, προκειμένου να τηρηθεί η προβλεπόμενη στην παρ. 10 του άρθρου 66 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) διαδικασία, όπως περαιτέρω αυτή διευκρινίζεται στο άρθρο 1 περίπτωση 95 της υπ' αριθμ. Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25-2-2014 (ΦΕΚ 4788'/26-2-2014) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων περί «Μεταβίβασης αρμοδιοτήτων και εξουσιοδότηση υπογραφής "Με εντολή Γ.Γ.Δ.Ε" σε όργανα της Φορολογικής Διοίκησης» και ειδικότερα,

προκειμένου να αποσταλεί στον υπόχρεο η προβλεπόμενη πρόσκληση πριν την εκ νέου διαβίβαση της υπόθεσης στη Δ.Ε.Δ..

Η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, στις 30/04/2014, κοινοποίησε στον σύνδικο πτώχευσης της προσφεύγουσας την με αριθμ. πρωτ. /29-04-2014 ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ, προκειμένου, όπως εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών προσέλθει στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας και για την οποία εκδόθηκε η υπ' αριθμ. /2014 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών – Τμήμα 14^ο Τριμελές.

Η προσφεύγουσα δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση, και η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε τον σχετικό φάκελο εκ νέου στην υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ. /14-5-2014 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ 07813 ΕΙ 2014 ΕΜΠ/14-05-2014) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

Επειδή, η επίδοση της προσβαλλόμενης πράξης έγινε νομότυπα στη διεύθυνση, όπου είναι η έδρα της προσφεύγουσας, και μη ευρισκόμενου του νομίμου εκπροσώπου αυτής, τα αναφερόμενα έγγραφα παρελήφθησαν από υπάλληλο του λογιστηρίου της προσφεύγουσας, σύμφωνα με το άρθρο 52 του Ν. 2717/1999 Κ.Δ.Δ., ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι αβάσιμος.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 57 § 1 του Ν. 2238/1994, στο εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες ο φόρος παρακρατείται από εκείνον, που απασχολεί κατά σύστημα έμμισθο ή ημερομίσθιο προσωπικό είτε καταβάλλει συντάξεις, επιχορηγήσεις και κάθε άλλη παροχή. Η παρακράτηση ενεργείται κατά την καταβολή και ο φόρος υπολογίζεται

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 59 § 1 του Ν. 2238/1994, όσοι παρακρατούν φόρο, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 4, 5, 6 και 7 του άρθρου 14, των περυττώσεων α', ε' και η' της παραγράφου 1 του άρθρου 55 και των άρθρων 56, 57 και 58, υποχρεούνται να αποδίδουν αυτόν με εφάπαξ καταβολή στη δημόσια οικονομική υπηρεσία της έδρας τους, μέχρι την 20ή ημέρα των μηνών Μαρτίου, Μαΐου, Ιουλίου, Σεπτεμβρίου, Νοεμβρίου και Ιανουαρίου κάθε έτους με προσωρινή δήλωση, η οποία περιλαμβάνει τα ακαθάριστα ποσά που έχουν καταβληθεί στο προηγούμενο ημερολογιακό δίμηνο και το φόρο που παρακρατήθηκε.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 59 § 6 του Ν. 2238/1994, σε περίπτωση μη υποβολής προσωρινής δήλωσης ή εκπρόθεσμης υποβολής ή υποβολής ανακριβούς προσωρινής δήλωσης, επιβάλλεται πρόσθετος φόρος και πρόστιμο, κατά τα οριζόμενα από τις διατάξεις των άρθρων 86 και 87, με ενιαίο φύλλο ελέγχου που εκδίδεται μετά τη λήξη της προθεσμίας για την υποβολή της οριστικής δήλωσης, επιφυλασσομένων των διατάξεων του άρθρου 67 για τον προσωρινό έλεγχο. Επίσης, όταν συντρέχει περίπτωση, επιβάλλονται και οι λοιπές κυρώσεις του παρόντος.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του Ν. 2238/1994: Παράγραφος 1. επιχειρήσεις και ελεύθεροι επαγγελματίες, των οποίων το καθαρό εισόδημα εξευρίσκεται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 31 και 49 αντίστοιχα και δεν έχουν υπαχθεί σε οριστικό έλεγχο κατά τις διατάξεις του προηγούμενου άρθρου, μπορεί να υπαχθούν σε προσωρινό έλεγχο για το μερικό προσδιορισμό του εισοδήματός τους. Ο έλεγχος αυτός διατάσσεται από τον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας για ένα ή περισσότερα συγκεκριμένα θέματα και αντικείμενα του πλήρους και οριστικού φορολογικού ελέγχου. Παράγραφος 4.Ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να διενεργεί προσωρινό έλεγχο για να διαπιστώσει την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 52 και 54 έως 58 για την προκαταβολή και την παρακράτηση του φόρου. Παράγραφος 5.Στις περιπτώσεις των προηγούμενων παραγράφων εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των άρθρων 64, 68, 69, 70, 71, 74, 83, 86, 87 και 90.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 § 1 του Ν.2238/1994, με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας εκδίδει φύλλα ελέγχου προσδιορισμού του φόρου, τόσο γι' αυτούς που έχουν επιδώσει δηλώσεις, όσο και γι' αυτούς που παρέλειψαν να επιδώσουν δήλωση... και με την § 5, του ίδιου άρθρου και νόμου, στις περιπτώσεις προσωρινού φορολογικού ελέγχου, σύμφωνα με τις διατάξεις του προηγούμενου άρθρου, αν από τα βιβλία και στοιχεία του

υπόχρεου ή σε περίπτωση έλλειψης αυτών, από κάθε άλλο σχετικό στοιχείο, προκύπτει ότι ο φορολογούμενος παρέλειψε να δηλώσει ή δήλωσε ανακριβώς τη φορολογητέα ύλη που προκύπτει από τα βιβλία ή στοιχεία ή παρέλειψε να παρακρατήσει ή να αποδώσει ή παρακράτησε ή απέδωσε ανακριβώς το φόρο, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας εκδίδει προσωρινό φύλλο ελέγχου προσδιορισμού του φόρου. Το προσωρινό φύλλο ελέγχου πρέπει να περιέχει τη φορολογητέα ύλη που προκύπτει από τα βιβλία και στοιχεία του υπόχρεου και το φόρο που αναλογεί σε αυτή με τις νόμιμες προσαυξήσεις. Οι τυχόν δικαστικές αποφάσεις που εκδίδονται για τα προσωρινά φύλλα ελέγχου αποτελούν προσωρινό δεδικασμένο και δεν επηρεάζουν την κύρια δίκη.

Ως εκ τούτου, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι η έκθεση ελέγχου είναι παντελώς αόριστη, ανακριβής και αντιφατική, δεν ευσταθούν, δεδομένου ότι, οι διαπιστώσεις της έκθεσης προσωρινού ελέγχου φμυ, στηρίζεται στα δεδομένα των βιβλίων και στοιχείων της προσφεύγουσας κατά τον διενεργηθέντα έλεγχο.

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την αριθμ. .../2014 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών – Τμήμα 14^ο Τριμελές, η προσφεύγουσα δεν ανταποκρίθηκε στη πρόσκληση για διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω πράξη της φορολογικής αρχής άκυρη.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 20/02/2006 ΕΚΘΕΣΗ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΕΛΕΓΧΟΥ ΦΜΥ της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕΕ ΑΘΗΝΩΝ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, το υπό κρίση αίτημα συμβιβασμού πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό του.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη του με αριθμό πρωτοκόλλου .../30-10-2006 υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών – Τμήμα 14^ο Τριμελές, σύμφωνα με την αριθμ. .../2014 απόφασή του.

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



Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ