



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Θεσσαλονίκη, 22.01.2019

Αριθμός Απόφασης: 150

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Πληροφορίες : Κ. Μαβινίδου
Τηλέφωνο : 2313-333245
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@n3.syzefxis.gov.gr
Url : www.aade.gr

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*»

γ. Της ΠΟΛ 1064/27-4-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από **27/09/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της ετερόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία "... " και το διακριτικό τίτλο "...", **ΑΦΜ** ..., που εδρεύει στη, κατά της με αρ. .../06.08.2018 **πράξης προσωρινού προσδιορισμού** προστίμου της Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης.
5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Την από 04/10/2018 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α7' - Επανεξέτασης της Υπηρεσίας μας όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης.

Επί της από 27/09/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία "...." και το διακριτικό τίτλο "...", ΑΦΜ ..., 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 με αρ. .../03.10.2017 εντολή ελέγχου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης διενεργήθηκε έλεγχος στην προσφεύγουσα, οπότε και διαπιστώθηκε από τους ελεγκτές της Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης η ανακριβής έκδοση ενός φορολογικού στοιχείου (τιμολογίου τεχνικών έργων) για την κατασκευή τεχνικού έργου στο Ν. Κεφαλληνίας με αποκρυβείσα αξία τουλάχιστον ύψους 40.168,81 ευρώ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 6 του Ν. 4093/2012, που επισύρουν τις κυρώσεις του άρθρου 7 παρ. 3 περ. Στ' του Ν. 4337/2015.

Ειδικότερα την 08.01.2015 κοινοποιήθηκε στη Δ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης η από 30.12.2014 εξώδικη δήλωση της κοινοπραξίας με την επωνυμία "... " με ΑΦΜ ... απευθυνόμενη προς την προσφεύγουσα. Περιεχόμενο της ως άνω εξώδικης δήλωσης αποτέλεσαν τα εξής πραγματικά περιστατικά: Η κοινοπραξία με την επωνυμία "...." συμφώνησε, με το από 25.06.2014 ιδιωτικό συμφωνητικό υπεργολαβίας, με την προσφεύγουσα την εκτέλεση έργου εκ μέρους της προσφεύγουσας συνολικής αξίας 670.000 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. Λόγω καθυστερημένης και πλημμελούς εκτέλεσης του έργου η υπεργολάβος και νυν προσφεύγουσα κηρύχθηκε έκπτωτη κατά την 21.09.2014. Ακολούθως η ως άνω κοινοπραξία προέβη σε επιμέτρηση των εκτελεσθεισών εργασιών εκ μέρους της προσφεύγουσας, οπότε και προέκυψε το εργολαβικό αντάλλαγμα ύψους 278.057,65 ευρώ μειούμενο κατά ποσοστό 30%, λόγω της έκπτωσης της προσφεύγουσας από το έργο, ήτοι το εργολαβικό αντάλλαγμα ανήλθε στο ποσό ύψους 194.640,35 ευρώ προ ΦΠΑ. Η προσφεύγουσα εξέδωσε το υπ' αρ. .../04.08.2014 τιμολόγιο ύψους 90.000 ευρώ επομένως ώφειλε να εκδώσει τιμολόγιο για το υπόλοιπο ποσό ύψους 104.640,35 ευρώ πλέον ΦΠΑ ύψους 24.067,28 ευρώ, ήτοι το συνολικό ποσό ύψους 128.707,63 ευρώ. Η ως άνω κοινοπραξία κάλεσε την προσφεύγουσα, με εξώδικη δήλωση την

22.12.2014, να εκδώσει τιμολόγιο για το εναπομείναν ποσό έως την 29.12.2014. Η προσφεύγουσα δεν εξέδωσε το σχετικό τιμολόγιο και ως εκ τούτου η κοινοπραξία εξέδωσε το υπ' αρ. .../30.12.2014 τιμολόγιο ύψους 104.640,35 ευρώ πλέον ΦΠΑ ύψους 24.067,28 ευρώ.

Έπειτα από έλεγχο των συγκεντρωτικών καταστάσεων της προσφεύγουσας για τη χρήση 2014 διεπιστώθη η έκδοση δύο φορολογικών στοιχείων συνολικής καθαρής αξίας 154.471,54 ευρώ και ΦΠΑ 35.528,46 ευρώ, ήτοι συνολικής αξίας 190.000 ευρώ. Ακολούθως θυροκολλήθηκε στην έδρα της προσφεύγουσας η με αρ. Πρωτ. .../2018 πρόσκληση του άρθρου 14 του Ν. 4174/2013. Αναταποκρινόμενη η προσφεύγουσα κατέθεσε ενώπιον της Δ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης την με αρ. Πρωτ. .../24.07.2018 έγγραφη απάντηση, σύμφωνα με την οποία δεν αμφισβητήθηκε η διενεργηθείσα επιμέτρηση του έργου. Επομένως εξεδόθη η με αρ./06.08.2018 **πράξη προσωρινού προσδιορισμού** προστίμου της Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με την οποία η προσφεύγουσα προέβη στην ανακριβή έκδοση ενός φορολογικού στοιχείου (τιμολογίου τεχνικών έργων) για την κατασκευή τεχνικού έργου στο Ν. Κεφαλληνίας με αποκρυβείσα αξία τουλάχιστον ύψους 40.168,81 ευρώ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 6 του Ν. 4093/2012, που επισύρουν τις κυρώσεις του άρθρου 7 παρ. 3 περ. Στ' του Ν. 4337/2015.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενη ότι αυτή στηρίχθηκε σε εσφαλμένο υπολογισμό της επιμέτρησης της αξίας του έργου.

Επειδή σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 «Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας» (ΦΕΚ 170/26.07.2013 Τεύχος Α'), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την παρ. 1 του άρθρου 49 του Ν. 4223/2013 (ΦΕΚ 287/31.12.2013, Τεύχος Α'): «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...»

Επειδή, όμως, σύμφωνα με το άρθρο 2 του Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την παρ. 2 του άρθρου 39 του Ν. 4223/2013: «Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα: α. Φόρο Εισοδήματος, β. Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.), γ. Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.), δ. Φόρο Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών, Προικίων και Κερδών από Λαχεία, ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τη βεβαίωση ή είσπραξη των οποίων, κατά την έναρξη ισχύος του Κώδικα, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των

φορολογιών των περιπτώσεων α' και β'. στ. Χρηματικές κυρώσεις, οι οποίες προβλέπονται από τον Κώδικα.».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 1 της ΠΟΛ 1064/2017 (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017) Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων: «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 1/1/2014 και εφεξής σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 ν. 4174/2013) οφείλει, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας. Η ενδικοφανής προσφυγή κατατίθεται στην αρμόδια φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 28 παρ. 1 και 2 του Ν. 4174/2013: «Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας» (ΦΕΚ 170/26.07.2013 Τεύχος Α'), «1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 45 παρ. 2 περ. ζ' του Ν. 4174/2013: «2. Εκτελεστοί τίτλοι από το νόμο είναι: (.....) ζ) σε περίπτωση επιβολής προστίμων οι αντίστοιχες πράξεις».

Επειδή, ενόψει των ανωτέρω διατάξεων, καθίσταται σαφές ότι η ενδικοφανής προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ασκείται μόνο κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, οι οποίες υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει και στρέφεται κατά εκτελεστών διοικητικών πράξεων.

Επειδή η προσβαλλόμενη με αρ./06.08.2018 πράξη **προσωρινού προσδιορισμού** προστίμου της Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης στερείται εκτελεστότητας, επομένως δε δύναται να προσβληθεί με ενδικοφανή προσφυγή του αρ. 63 του Ν. 4174/2013.

Κατά συνέπεια, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή ασκείται απαραδέκτως

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη**, ως απαράδεκτης, της με ημερομηνία κατάθεσης **27/09/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία "....." και το διακριτικό τίτλο "...", με **ΑΦΜ**

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ
ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.