



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α6 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα: 14-02-2019

Αριθμός απόφασης: 613

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. 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 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 17-10-2018 και με αριθμό ενδικοφανή προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία, Α.Φ.Μ., με έδρα τα, κατά α) της με αριθ./2018 Πράξης Αναστολής Λειτουργίας Επαγγελματικής Εγκατάστασης του άρθρου 13α του Ν. 2523/1997 για σαράντα οκτώ (48) ώρες του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΘΗΡΑΣ, β) του με αριθ./2018 Προσωρινού Προσδιορισμού Προστίμου της Υπηρεσίας ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) Αττικής, γ) της με αριθ./2018 Έκθεσης Κατάσχεσης Βιβλίων-Στοιχείων-Αρχείων της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, δ) του με αριθ./2018 Σημειώματος Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) –Κλήσης προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, ε) του με αριθ./2018 Σημειώματος Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) –Κλήσης προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, και στ) του με αριθ./2018

Σημειώματος Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) –Κλήσης προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. α) Τη με αριθ./2018 Πράξη Αναστολής Λειτουργίας Επαγγελματικής Εγκατάστασης του άρθρου 13α του Ν. 2523/1997 για σαράντα οκτώ (48) ώρες του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΘΗΡΑΣ, β) τον με αριθ./2018 Προσωρινό Προσδιορισμό Προστίμου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, γ) τη με αριθ./2018 Έκθεση Κατάσχεσης Βιβλίων-Στοιχείων-Αρχείων της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, δ) το με αριθ./2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) – Κλήση προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, ε) το με αριθ./2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) –Κλήση προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, και στ) το με αριθ./2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) –Κλήση προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, των οποίων ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 17-10-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία, Α.Φ.Μ., η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύντομο Ιστορικό

Στις 15-10-2018, πραγματοποιήθηκε έλεγχος από ελεγκτές της Υπηρεσίας ερευνών και Διασφάλισης Δημόσιων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) Αττικής στην ομόρρυθμη εταιρία με την επωνυμία με έδρα τα και αντικείμενο «.....», όπου, μεταξύ άλλων, διαπιστώθηκε η εξής παράβαση:

«Μη έκδοση σαρανταεπτά (47) Α.Λ.Π. από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. ή Α.Π.Υ. για την παροχή υπηρεσιών θεάματος μετά σερβιρισμένων φαγητών και ποτών, και συγκεκριμένα, 7 άτομα x 34,00€ = 238,00€, 19 άτομα x 44,00€ = 836,00€ και 21 άτομα x 49,00€ = 1.029,00€, ήτοι συνολικής αξίας 2.103,00€». Για την ανωτέρω παράβαση συντάχτηκε και επιδόθηκε στην προσφεύγουσα το με αριθ./2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) –Κλήση προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής και ο με αριθ./2018 Προσωρινός Προσδιορισμός Προστίμου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής με πρόστιμο ύψους 250,00€.

Επιπλέον, επιδόθηκε στις 16-10-2018 και ώρα 14:30 στην προσφεύγουσα η με αριθ./2018 Πράξη Αναστολής Λειτουργίας Επαγγελματικής Εγκατάστασης του άρθρου 13α του Ν. 2523/1997 για σαράντα οκτώ (48) ώρες του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΘΗΡΑΣ.

Επιπρόσθετα, στις 15-10-2018, συντάχτηκε και επιδόθηκε στην προσφεύγουσα η με αριθ./2018 Έκθεση Κατάσχεσης Βιβλίων-Στοιχείων-Αρχείων της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, συνοδευόμενη από το με αριθ./2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) –Κλήση προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, σύμφωνα με την οποία κατασχέθηκαν α) μια κάρτα με τις σημειώσεις του πλήθους των αποδείξεων που δεν εκδόθηκαν και β) ένα φύλλο Α4 με το μενού. Τέλος, σύμφωνα με το με αριθ./2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) –Κλήση προς Ακρόαση της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής «κατά τη διαδικασία του ελέγχου στους παρέχοντες υπηρεσίες θεάματος (καλλιτεχνική εκδήλωση) βρέθηκε να χορεύει ο, κατά προφορική δήλωσή του,, ο οποίος δε βρέθηκε στον πίνακα ασφαλίσεως προσωπικού.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων προβάλλοντας τους κατώθι ισχυρισμούς:

- Εσφαλμένη εκτίμηση των δεδομένων από την αρχή
- Μη υφιστάμενη εργασιακή σχέση
- Παράβαση ουσιωδώς τύπου της διαδικασίας
- Αντίθεση με την αρχή της αναλογικότητας

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **63§1** του **ν. 4174/2013** (Α' 170) ορίζεται ότι:

«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 έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά 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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού. Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως εκάστοτε ισχύει».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **1§1** της **ΠΟΛ.1002/31-12-2013** (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014) Απόφασης του Υπουργείου Οικονομικών, ορίζεται ότι

«Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 01/01/2014 και εφεξής σε βάρος του από την Φορολογική Διοίκηση και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 του 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 τις διατάξεις του **άρθρου 30§1 του ν. 4174/2013** ορίζεται ότι:

«1. Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογουμένου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή απαίτηση του φορολογούμενου. Η πράξη αυτή καταχωρίζεται ως εισπρακτέο ή επιστρεπτέο ποσό στα βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα καθορίζονται τα βιβλία, στα οποία γίνεται η καταχώριση, το περιεχόμενο, η διαδικασία και οι εξαιρέσεις από αυτή, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου».

Επειδή με τις διατάξεις του **άρθρου 28 του ν. 4174/2013** (Α' 170) ορίζεται ότι:

«**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 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», και με τις διατάξεις του άρθρου **62§4 του ίδιου νόμου**, ότι: «Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον τριάντα (20) ημέρες πριν την έκδοσή της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου».

Επειδή με τις διατάξεις του **άρθρου 45 του ν. 4174/2013** (Α' 170) ορίζεται ότι:

«**1)** Η είσπραξη των φόρων και των λοιπών εσόδων του Δημοσίου που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα πραγματοποιείται δυνάμει εκτελεστού τίτλου. **2)** Εκτελεστοί τίτλοι από το νόμο

είναι: **α)** στην περίπτωση άμεσου προσδιορισμού φόρου, ο προσδιορισμός του φόρου, όπως προκύπτει ταυτόχρονα με την υποβολή της δήλωσης, **β)** στην περίπτωση διοικητικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προσδιορισμού του φόρου, **γ)** στην περίπτωση εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου, η πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού του φόρου, **δ)** στην περίπτωση διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, η πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, **ε)** στην περίπτωση προληπτικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προληπτικού προσδιορισμού του φόρου, **στ)** σε περίπτωση έκδοσης οριστικής δικαστικής απόφασης, η απόφαση αυτή, **ζ)** σε περίπτωση επιβολής προστίμων οι αντίστοιχες πράξεις, **η)** σε περίπτωση ενδικοφανούς προσφυγής, η απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, **θ)** σε περίπτωση Διαδικασίας Αμοιβαίου Διακανονισμού, η απόφαση Αμοιβαίου Διακανονισμού».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 6** με θέμα «Καθ' ύλην αρμοδιότητα» του **Ν.2717/1999 (Κ.Δ.Δ.)** ορίζεται ότι:

«1. Η, σε πρώτο βαθμό, εκδίκαση των διοικητικών διαφορών ουσίας ανήκει στο τριμελές πρωτοδικείο.

"2. [Κατ' εξαίρεση,] η εκδίκαση:

.....
δ) «των διαφορών που προκύπτουν από την εφαρμογή των άρθρων 13 και 14 του ν. 2523/1997 (Α' 179), των παραγράφων 5 και 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 (Α' 170), του άρθρου 153 του ν. 2960/2001 (Α' 265) και των περιπτώσεων γ', δ' και ε' της παρ. 4 του άρθρου 1 του ν. 1406/1983 (Α' 182), η οποία προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 51 του ν. 3659/2008 (Α' 77), ανήκει στον πρόεδρο πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, ο οποίος αποφαινεται ανεκκλήτως».

Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του **άρθρου 63** του ν. **4174/2013** με ενδικοφανή προσφυγή και περαιτέρω με προσφυγή ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων προσβάλλονται μόνο οι εκτελεστές πράξεις οι οποίες εκδίδονται από τις διοικητικές αρχές, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφέρονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου). Τέτοιες πράξεις δεν αποτελούν η προσβαλλόμενη Πράξη Προσωρινού Προσδιορισμού Προστίμου, η προσβαλλόμενη Πράξη Αναστολής Λειτουργίας Επαγγελματικής Εγκατάστασης του άρθρου 13α του Ν. 2523/1997 για σαράντα οκτώ (48) ώρες, η προσβαλλόμενη Έκθεση Κατάσχεσης Βιβλίων-Στοιχείων-Αρχείων, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα εταιρία μαζί με τα προσβαλλόμενα Σημειώματα Διαπιστώσεων Ελέγχου, προκειμένου η προσφεύγουσα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις της, εντός είκοσι (20) ημερών από την «κοινοποίηση» της έγγραφης γνωστοποίησης των σημειωμάτων διαπιστώσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 28 και 62§4 του ν. 4174/2013. Ως εκ τούτου στερούνται εκτελεστότητας και δε μπορούν να προσβληθούν με ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι η προσφεύγουσα εταιρία **στρέφεται κατά προσωρινών πράξεων**, και **απαραδέκτως υποβάλλει** στην Υπηρεσία μας ενδικοφανή προσφυγή καθόσον αυτές δεν αποτελούν εκτελεστό τίτλο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **17-10-2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία, με Α.Φ.Μ., **ως απαράδεκτης**.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.