



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 08-04-2019

Αριθμός απόφασης: 1173

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 2131604567

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. 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.)*»

δ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/τ. Β'/27.04.2017).

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 001126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 12/12/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός αρ. κατά της υπ' αριθ. /2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-

31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, σε βάρος της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ./2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, σε βάρος της εταιρείας «.....», της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ως άνω αρμόδιας Δ.Ο.Υ..

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 12/12/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα 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 υπ' αριθ./2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, καταλογίστηκε σε βάρος της εταιρείας πρόστιμο ύψους 300,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 του ν. 2523/1997 και του άρθρου 54 του ν. 4174/2013.

Δυνάμει της υπ' αριθ./2014 εντολής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, διενεργήθηκε μερικός έλεγχος στην εταιρεία με την επωνυμία «.....» και ΑΦΜ, νόμιμος εκπρόσωπος και διαχειριστής της οποίας είναι ο προσφεύγων.

Με βάση την με ημερομηνία θεώρησης 25/04/2016 Έκθεση Ελέγχου Προστίμου ΦΠΑ της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, διαπιστώθηκε ότι η ελεγχόμενη εταιρεία δεν υπέβαλε τον προβλεπόμενο από τις διατάξεις του άρθρου 36§ 5α του Ν. 2859/00 όπως ίσχυε, ανακεφαλαιωτικό πίνακα, για τις παραδόσεις αγαθών που πραγματοποίησε σύμφωνα με τις διατάξεις των περιπτώσεων α' και γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 28 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 2 του άρθρου 15 του Ν. 2859/00, κατά το ημερολογιακό τρίμηνο 1/10 έως 31/12/2003 (και ΑΥΟ ΠΟΛ 1091/03).

Εν συνεχεία, βάσει των όσων διαπιστώθηκαν ανωτέρω, εκδόθηκε την 25/04/2016 η υπ' αριθ./2016 προσβαλλόμενη πράξη, με την οποία επιβλήθηκε το προβλεπόμενο από τις διατάξεις του άρθρου 4 του ν. 2523/1997 πρόστιμο. Η εν λόγω πράξη, λόγω μη ανεύρεσης του νομίμου διαχειριστή της εταιρείας και νυν προσφεύγοντος, διαβιβάστηκε με το υπ' αριθ. πρωτ.

...../2016 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. στον Δήμαρχο και ακολούθως κοινοποιήθηκε ως αγνώστου διαμονής.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ισχυρίζεται ότι έλαβε γνώση των επιδόσεων των καταλογιστικών πράξεων στις 08/10/2018, μετά από έρευνα του πληρεξουσίου δικηγόρου του και ζητά την ακύρωση ή τροποποίηση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους ακόλουθους ισχυρισμούς:

- Η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή είναι και εμπρόθεσμη καθότι έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης και άρα της επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. σε βάρος της υπόχρεης εταιρείας (άρα και εις βάρος του κατά τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα) το πρώτον στις 22.10.2018 οπότε και παραδόθηκε στους πληρεξουσίου δικηγόρους του αντίγραφο της από 25.4.2016 Έκθεσης Ελέγχου Προστίμου Φ.Π.Α. και της εδώ προσβαλλόμενης πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α.
- Παραγεγραμμένο το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση πράξης προσδιορισμού προστίμου Φ.Π.Α. για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2003 – 31.12.2003.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 σχετικά με την κοινοποίηση των πράξεων ορίζεται ότι: «1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς. 2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον: α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή σύμφωνα με τις διατάξεις που εκάστοτε ισχύουν για την ηλεκτρονική κοινοποίηση, ή β) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας του εν λόγω προσώπου ή γ) επιδοθεί στο εν λόγω πρόσωπο, κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο....».

Επειδή στις ισχύουσες διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999), δεν προβλέπεται η διαδικασία κοινοποίησης σε πρόσωπα αγνώστου διαμονής. Σημειώνεται δε, ότι ο παραπάνω νόμος (Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας) αντικατέστησε τον ν.4125/1960 (Κώδικας Φορολογικής Δικονομίας). Εντούτοις, ορισμένες διατάξεις του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας παραμένουν ισχυρές και εφαρμόζονται στις περιπτώσεις κατά τις οποίες δεν υφίστανται αντίστοιχες διατάξεις στον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας. Ειδικότερα, με το άρθρο 5 παρ. 19 του ν. 2753/1999 προβλέπεται ότι: «Όπου στις κείμενες διατάξεις αναφέρονται διατάξεις του ν. 4125/1960 (ΦΕΚ 202 Α) εφαρμόζονται οι αντίστοιχες διατάξεις του ν. 2717/1999 και σε περίπτωση που δεν υπάρχουν τέτοιες αντίστοιχες διατάξεις στο νόμο αυτόν, εξακολουθούν να

εφαρμόζονται τα κείμενα των διατάξεων του ν. 4125/1960» δηλαδή οι σχετικές διατάξεις του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας.

Επειδή επιπροσθέτως, σύμφωνα και με την υπ' αριθ. 307/2001 Γνωμοδότηση του Γ' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Οικονομικών: «.....ο Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας δεν περιλαμβάνει διάταξη αντίστοιχη προς εκείνη του άρθρου 64§2 του Κ.Φ.Δ., ήτοι δεν προνοεί για την τηρητέα διαδικασία κοινοποίησης των εγγράφων προς τα πρόσωπα άγνωστης διαμονής και συνεπώς, κατ' εφαρμογή της πιο πάνω διάταξης του άρθρου 5§19 του ν. 2753/99, οι εν λόγω κοινοποιήσεις εξακολουθούν και μετά την ισχύ του Κ.Δ.Δ. να λαμβάνουν χώρα σύμφωνα με την εν λόγω διάταξη του άρθρου 64 § 2 του Κ.Φ.Δ., δηλαδή με επίδοση των σχετικών εγγράφων στο Δήμαρχο». (βλ. και σχετική ΠΟΛ 1244/17-10-2001).

Επειδή στην παρ. 2 του άρθρου 64 του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας (Π.Δ. 331/1985 ΦΕΚ Α' 116), ορίζεται: «Αν εκείνος στον οποίο πρόκειται να γίνει η επίδοση είναι, κατά το χρόνο της επίδοσης, άγνωστης διαμονής, τότε αυτή γίνεται, όταν δεν υπάρχει αντίκλητος, στο δήμαρχο ή στον πρόεδρο της κοινότητας της τελευταίας γνωστής κατοικίας ή διαμονής του, ενώ, αν δεν υπάρχει καμιά γνωστή κατοικία ή διαμονή, στο δήμαρχο ή στον πρόεδρο της κοινότητας της έδρας της αρχής που εξέδωσε την πράξη».

Επειδή κατά την έννοια της διατάξεως του άρθρου 64 παρ. 2 του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας, ο τόπος διαμονής ενός προσώπου θεωρείται άγνωστος, όταν δεν είναι κοινώς γνωστή η μόνιμή του κατοικία ή η προσωρινή του διαμονή, και, γενικότερα, όταν δεν καθίσταται δυνατόν να ανευρεθεί, αν και καταβλήθηκε κάθε προσπάθεια, το οίκημα όπου διαμένει, ή το κατάστημα, ή το γραφείο, στο οποίο τυχόν το πρόσωπο αυτό ασκεί το επάγγελμά του.

Επειδή σύμφωνα με την απόφαση Σ.τ.Ε. 3156/2005 κρίθηκε ότι «.....για να είναι νόμιμη η κοινοποίηση με τη διαδικασία της αγνώστου διαμονής, πρέπει να βεβαιώνεται στο οικείο αποδεικτικό ή σε ιδιαίτερη βεβαίωση από το δικαστικό επιμελητή ή το όργανο που είναι αρμόδιο για τη διενέργεια της επιδόσεως ότι καταβλήθηκε κάθε δυνατή προσπάθεια για την ανεύρεση του προσώπου, στο οποίο γίνεται η επίδοση, ότι αυτό δεν ανευρέθη και συνεπώς, ότι αυτό είναι πράγματι αγνώστου διαμονής....»

Επειδή, όπως προκύπτει από τις έγγραφες απόψεις της φορολογικής αρχής επί της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής, κατεβλήθησαν προσπάθειες από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, προκειμένου να κοινοποιηθεί η προσβαλλόμενη πράξη στον προσφεύγοντα με την

ιδιότητα του διαχειριστή και νομίμου εκπροσώπου της ελεγχόμενης εταιρείας, πλην όμως αυτές απέβησαν άκαρπες, με αποτέλεσμα αυτή να επιδοθεί στο Δήμαρχο Τρίπολης ως «αγνώστου διαμονής».

Επειδή ειδικότερα οι ελεγκτές της φορολογικής αρχής προέβησαν στις ακόλουθες ενέργειες:

α) μετέβησαν στη διεύθυνση που δηλωνόταν ως κατοικία του προσφεύγοντος στην Ελλάδα επί της οδού στην, στην οποία δεν ανευρέθηκε

β) αναζητήθηκε στην έδρα της ελεγχόμενης εταιρείας στο, στην οποία ομοίως δεν ανευρέθη και η οποία είχε εγκαταλειφθεί.

γ) διαβίβασαν σημείωμα διαπιστώσεων με συνημμένους τους προσωρινούς προσδιορισμούς φόρων και προστίμων, για κοινοποίηση στην μέσω Υπουργείου Εξωτερικών στην Πρεσβεία της Ελλάδος στην, καθώς η Δ.Ο.Υ. Τρίπολης σε προηγούμενο προσωρινό έλεγχο διαπίστωσε ότι ο εκπρόσωπος της ελεγχόμενης διαμένει στην στη διεύθυνση στο της περιφέρειας με ιταλικό Α.Φ.Μ. -). Ωστόσο, στις 30-12-2015, τα εν λόγω έγγραφα επεστράφησαν ανεπίδοτα και με το υπ' αριθμ. / / 2015 έγγραφο του Προξενικού γραφείου της Πρεσβείας της Ελλάδος στη ενημερώθηκε η φορολογική αρχή ότι δεν κατέστη δυνατή η ανεύρεση του παραπάνω προσώπου.

δ) αναζητήθηκε πιθανή διαμονή του νομίμου εκπροσώπου στην Ελλάδα μέσω τηλεφωνικών καταλόγων σταθερής και κινητής τηλεφωνίας οι οποίες απέβησαν άκαρπες

Επειδή, με βάση τα ανωτέρω, όλες οι προσπάθειες από την αρμόδια φορολογική αρχή, προκειμένου να ανευρεθεί ο προσφεύγων, κατέστησαν ατελέσφορες και όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, τηρήθηκαν από την φορολογική αρχή όλες οι προβλεπόμενες διαδικασίες. Πέραν τούτου, ο προσφεύγων δεν προσκόμισε κανένα ουσιώδες στοιχείο, το οποίο να αποδεικνύει ότι είχε κάνει γνωστή τη διαμονή του στις φορολογικές αρχές, ούτε προχώρησε μέχρι και σήμερα σε οποιαδήποτε δήλωση μεταβολής της διεύθυνσης κατοικίας του στο Μητρώο της αρμόδιας Δ.Ο.Υ., ούτε περαιτέρω προέβη σε οποιαδήποτε μεταβολή ως προς τη σχέση του με την εταιρεία, της οποίας από τις 21/02/2002 μέχρι και σήμερα παραμένει διαχειριστής. Συνεπώς, βάσει των ανωτέρω, ορθώς κοινοποιήθηκε η προσβαλλόμενη πράξη την 26/04/2016 στον Δήμαρχο σύμφωνα με τις διατάξεις περί αγνώστου διαμονής.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, που ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται από 1/1/2014 ορίζεται ότι: «1. 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».

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 τις προαναφερόμενες διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 2 της ΠΟΛ. 1064/12-04-2017, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης ή τη συντέλεση της παράλειψης (επί σιωπηρής αρνητικής απόρριψης).

Επειδή εν προκειμένω, στις 26/04/2016 νομίμως κοινοποιήθηκε η προσβαλλόμενη πράξη ως αγνώστου διαμονής στον Δήμαρχο, καθώς καταβλήθηκαν όλες οι προβλεπόμενες προσπάθειες ανεύρεσης του προσφεύγοντα, όπως προκύπτει και από το σύνολο των εγγράφων του φακέλου της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα την 12/12/2018, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης, πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των υπόλοιπων προβαλλόμενων, με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, λόγων.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 12/12/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ ως απαραδέκτου.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ 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.