



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 27-02-2020

Αριθμός απόφασης: **442**

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

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 τροποποιήθηκε ισχύει.
 - β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 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).», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.
 - γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/ 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».
4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/25-11-2019 ενδικοφανή προσφυγή του (.....) (.....) του – – (.....), ΑΦΜ, κατοίκου, οδός αρ., κατά:
 - α) της αριθμ./2019 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. / Επιβολής Προστίμου, φορολογικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ, (προφανώς εκ παραδρομής αναγράφεται λανθασμένα, από τον προσφεύγοντα, η ημερομηνία εκδόσεως της πράξης σε 27-12-2019 αντί του ορθού 27-12-2018) και
 - β) της αριθμ./2019 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. / Επιβολής Προστίμου, φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/12/2016, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ, (προφανώς εκ παραδρομής αναγράφεται λανθασμένα, από τον προσφεύγοντα, η ημερομηνία εκδόσεως της πράξης σε 27-12-2019 αντί του ορθού 27-12-2018και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. α) Την αριθμ./2018 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α./Επιβολής Προστίμου, φορολογικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ, και

β) την αριθμ./2018 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α./Επιβολής Προστίμου, φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/12/2016, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ, των οποίων ζητείται η ακύρωση άλλως η τροποποίηση, καθώς και την από 27-12-2018 οικεία έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. .

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του (.....) (.....) 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:

A. Με την υπ' αριθμ./2018 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. / Επιβολής Προστίμου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος Φ.Π.Α. φορολογικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015 ποσού 79.958,04€ πλέον πρόστιμο άρθρου 58/58^A ΚΦΔ ποσού 16.186,06€ και τόκοι εκπρόθεσμης καταβολής ποσού 35.021,62€, ήτοι συνολικό ποσό **131.165,72€**, ως υποκρυπτόμενο πρόσωπο, στην εικονική επιχείρηση του, ΑΦΜ

B. Με την υπ' αριθμ./2018 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. / Επιβολής Προστίμου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος Φ.Π.Α. φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/12/2016 ποσού 42.574,69€ πλέον πρόστιμο άρθρου 58/58^A ΚΦΔ ποσού 21.287,35€ και τόκοι εκπρόθεσμης καταβολής ποσού 18.647,71€, ήτοι συνολικό ποσό **82.509,75€**, ως υποκρυπτόμενο πρόσωπο, στην εικονική επιχείρηση του, ΑΦΜ

Οι ως άνω προσβαλλόμενες Πράξεις εκδόθηκαν από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ κατόπιν του διενεργηθέντος ελέγχου τα αποτελέσματα του οποίου αναγράφονται στην από 27-12-2018 έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. της ελεγκτού της ίδιας Δ.Ο.Υ.,

Σύντομο Ιστορικό

Κατά τον έλεγχο που διενήργησε η Δ.Ο.Υ Δ΄ Αθηνών στην επιχείρηση του , ΑΦΜ, ύστερα από το υπ αριθμ. Πρωτ.:/...../...../..... έγγραφο από το – ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΑΣΤΥΝΟΜΙΑΣ – ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΠΕΡΙΟΥΣΙΑΣ καθώς και της

...../..... εισαγγελικής παραγγελίας, αριθμός δικογραφίας/2017, προέκυψαν στοιχεία και για τον του με ΑΦΜ ως υποκρυπτόμενο πρόσωπο, τα οποία κοινοποιήθηκαν στην Δ.Ο.Υ Α Αθηνών με την αριθμ πρωτ/2018 Διαβίβαση των Εκθέσεων Ελέγχου για την επιχείρηση του, οι οποίες έλαβαν αριθμ πρωτ/2018 από την ίδια Δ.Ο.Υ..

Αιτία ελέγχου είναι η διαβίβαση των Εκθέσεων Ελέγχου από την Δ.Ο.Υ Δ' Αθηνών, καθώς και των σχετικών με αυτές εγγράφων από το 4ο Ειδικό Ανακριτικό Τμήμα του Πρωτοδικείου με αριθμό πρωτοκόλλου/2017 με το οποίο γνωστοποιούνταν στην ως Δ.Ο.Υ. Α ΑΘΗΝΩΝ ότι μετά από την/..... εισαγγελική παραγγελία, αριθμός δικογραφίας/2017, διενεργείται προανάκριση για πράξεις που εμπλέκεται μεταξύ των άλλων ως υποκρυπτόμενο πρόσωπο ελεγκτικής αρμοδιότητας της ως άνω ΔΟΥ, του με ΑΦΜ γεν./1983 στο

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, άλλως την τροποποίηση όλων των παραπάνω Πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ, ισχυριζόμενος τα εξής:

1) Η επίδοση από την φορολογική αρχή των προσβαλλόμενων πράξεων στον προσφεύγοντα ως αγνώστου διαμονής, τυγχάνει μη νόμιμη, και ως εκ τούτου η προθεσμία για την προσφυγή του άρχεται από την παραλαβή των προσβαλλόμενων πράξεων από τον Δήμο

2) Παραβίαση από την φορολογική αρχή ουσιώδους τύπου της διαδικασίας και συγκεκριμένα της διάταξης του άρθρου 28 παρ. 1 του ν. 4174/2013 και του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης, σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 5 παρ. 2 του ίδιου ως άνω νόμου και τις διατάξεις των άρθρων 50 παρ. 1, 54 παρ. 2 και 55 του ν. 2717/1999 (ΚΔΔ).

3) Οι προσβαλλόμενες πράξεις διαλαμβάνουν μη νόμιμη, άλλως αβάσιμη αιτιολογία.

4) Ουδεμία εμπλοκή και οικονομική συμμετοχή του προσφεύγοντος προκύπτει σχετικά με την παράνομη δραστηριότητα της επιχείρησης του πλην της επομισιώδους συμμετοχής του στην παραλαβή των δεμάτων από το εξωτερικό.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) με τίτλο “Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή:

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 Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών. Η αίτηση υποβάλλεται στην φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη 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.”.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 §2 του ίδιου νόμου :

Άρθρο 5

Κοινοποίηση πράξεων

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 στο λογαριασμό του εν λόγω προσώπου ή του νομίμου αντιπροσώπου του ή του φορολογικού εκπροσώπου του στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του,

β) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης 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. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, κατά το προηγούμενο εδάφιο, θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50§1&2 του ν 2717/1999 (ΚΔΔ) :

Άρθρο 50

Προς ιδιώτες

1. Οι επιδόσεις προς τους ιδιώτες διενεργούνται στην κατοικία ή στο χώρο της εργασίας, κατά περίπτωση, προσωπικώς στους ίδιους ή στους νόμιμους αντιπροσώπους ή στους εκπροσώπους ή στους δικαστικούς πληρεξουσίους ή στους αντικλήτους τους, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις ειδικότερες αντίστοιχες διατάξεις.

2. Για την εφαρμογή των διατάξεων του Κώδικα, νοείται, ως κατοικία, η οικία, το διαμέρισμα και γενικώς ο στεγασμένος χώρος που προορίζεται για διήμευση και διανυκτέρευση, ενώ, ως χώρος εργασίας, ο χώρος άσκησης της επαγγελματικής δραστηριότητας. Η τυχόν προσωρινή μη χρησιμοποίηση των χώρων αυτών για το σκοπό που προορίζονται δεν ασκεί επιρροή.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§2 του ίδιου νόμου :

Άρθρο 54

Σε πρόσωπα γνωστής διεύθυνσης στην αλλοδαπή και σε πρόσωπα άγνωστης διαμονής.

.....

2. Αν εκείνος στον οποίο πρόκειται να γίνει η επίδοση είναι, κατά το χρόνο της επίδοσης, άγνωστης διαμονής, τότε αυτή γίνεται, όταν δεν υπάρχει αντίκλητος, στον δήμαρχο ή τον πρόεδρο της κοινότητας της τελευταίας γνωστής κατοικίας ή διαμονής του, ενώ, αν δεν υπάρχει γνωστή κατοικία ή διαμονή, στον δήμαρχο ή τον πρόεδρο της κοινότητας της έδρας της αρχής που εξέδωσε την πράξη.

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η επίδοση της οικείας Έκθεσης Ελέγχου και των προσβαλλόμενων καταλογιστικών πράξεων πραγματοποιήθηκε στον προσφεύγοντα νόμιμα από

Δικαστικό Επιμελητή του Εφετείου Αθηνών ύστερα από έγγραφη παραγγελία του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α ΑΘΗΝΩΝ και συγκεκριμένα:

Συντάχθηκε η με αριθμ./2018 Έκθεση Επίδοσης ματαιωθείσα σύμφωνα με την οποία «..... Ήλθα να επιδώσω προς τον με ΑΦΜ , πρώην κάτοικο , οδός αρ..... , ακριβές αντίγραφο της από 27-12-2018 Έκθεσης Ελέγχου Φορολογίας ΦΠΑ του Ν.2859/2000 της πρώτης προς τον δεύτερο, για να λάβει γνώση για τις νόμιμες συνέπειες και η οποία έχει κατά λέξη όπως αντιγράφεται στο τέλος της επίδοσης.- Και αφού μετέβην στην και στην οδό αρ.- για να επιδώσω στον με ΑΦΜ , αυτού δεν κατέσται δυνατόν καθώς δεν βρέθηκε κανένα στοιχείο που να υποδεικνύει ότι το προς όν η επίδοση, έχει εκεί κατοικία, κατάστημα , αποθήκη όπως διαπίστωσα και όπως με πληροφόρησαν οι εκεί γείτονες. Και αφού θεωρείται αγνώστου διαμονής και κατοικίας στην άνω διεύθυνση ματαίωσα την επίδοση του εγγράφου.»

Στην συνέχεια και συγκεκριμένα στις 28/12/2019 η Δικαστική επιμελήτρια συνέταξε την με αριθμ/2019 Έκθεση επίδοσης αφού προσήλθε στο Δήμο προκειμένου να επιδώσει την ανωτέρω έκθεση ελέγχου φορολογίας ΦΠΑ, στον Δήμαρχο χαρακτηρίζοντας τον προσφεύγοντα ως αγνώστου διαμονής.

Ομοίως για την πρώτη πράξη, συντάχθηκε η με αριθμ./2018 Έκθεση Επίδοσης ματαιωθείσα σύμφωνα με την οποία «..... Ήλθα να επιδώσω προς τον με ΑΦΜ , πρώην κάτοικο , οδός αρ..... , ακριβές αντίγραφο της με Αριθμό Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ για την χρήση 2015 της πρώτης προς τον δεύτερο, για να λάβει γνώση για τις νόμιμες συνέπειες και η οποία έχει κατά λέξη όπως αντιγράφεται στο τέλος της επίδοσης.-

Και αφού μετέβην στην και στην οδό αρ.- για να επιδώσω στον με ΑΦΜ , αυτού δεν κατέσται δυνατόν καθώς δεν βρέθηκε κανένα στοιχείο που να υποδεικνύει ότι το προς όν η επίδοση, έχει εκεί κατοικία, κατάστημα , αποθήκη όπως διαπίστωσα και όπως με πληροφόρησαν οι εκεί γείτονες. Και αφού θεωρείται αγνώστου διαμονής και κατοικίας στην άνω διεύθυνση ματαίωσα την επίδοση του εγγράφου.»

Στην συνέχεια και συγκεκριμένα στις 28/12/2019 η Δικαστική επιμελήτρια συνέταξε την με αριθμ/2019 Έκθεση επίδοσης αφού προσήλθε στο Δήμο προκειμένου να επιδώσει την Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, στον Δήμαρχο χαρακτηρίζοντας τον προσφεύγοντα ως αγνώστου διαμονής.

Ομοίως για την δεύτερη προσβαλλόμενη πράξη/2018 φορολογικής περιόδου 2016 συντάχθηκε η με αριθμ/2018 και/2018 ομοίου περιεχομένου.

Επειδή, η ενδικοφανής προσφυγή υποβλήθηκε εκπρόθεσμα την **25-11-2019**, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη με αριθμό πρωτοκόλλου/25-11-2019 ενδικοφανούς προσφυγής του (.....) (.....) του – – (.....), ΑΦΜ, ως **απαράδεκτης**.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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.