



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ

A2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604561

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα 23/11/ 2020

Αριθμός Απόφασης 2452

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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 και ισχύει

β. του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»,

γ. της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017)

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

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/ τ.Β'/ 01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών « Παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής».

4.Την από **09/07/2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή που υπέβαλε η επιχείρηση ".....", ΑΦΜ, που έχει έδρα στο-....., επί της οδού αρ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται από τον του, κάτοικος-....., οδός αριθ., κατά:

-Του υπ' αριθ./2020 σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) –κλήση προς ακρόαση (άρθρου 28 Ν. 4174/2013 & άρθρου 6 Ν.2690/99) και του υπ' αριθ./2020 προσωρινού προσδιορισμού προστίμου (μη εκτελεστέο)

- Του υπ' αριθ./2020 σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) –κλήση προς ακρόαση (άρθρου 28 Ν. 4174/2013 & άρθρου 6Ν. 2690/99) και του υπ' αριθ./2020 προσωρινού προσδιορισμού προστίμου (μη εκτελεστέο) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Τους ως άνω προσωρινούς προσδιορισμούς προστίμου και τα σημειώματα διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) –κλήση προς ακρόαση (άρθρου 28 Ν. 4174/2013 & άρθρου 6Ν. 2690/99), των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 09/07/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, που υπέβαλε η επιχείρηση “.....”, ΑΦΜ, και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Η ΥΕΔΔΕ ΑΤΤΙΚΗΣ διενέργησε έλεγχο για το φορολογικό έτος 2014 στην επιχείρηση “.....” με ΑΦΜ....., με τις υπ' αριθ./...../2020 &/...../2020 εντολές ελέγχου του προϊσταμένου της ανωτέρω υπηρεσίας για ΚΦΑΣ.

Από τον έλεγχο που διενεργήθηκε από τους ελεγκτές της ΥΕΔΔΕ ΑΤΤΙΚΗΣ, διαπίστωσαν ότι η ανωτέρω επιχείρηση για το φορολογικό έτος 2014 α) έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της δέκα επτά (17) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 3.666.694,40€ πλέον ΦΠΑ τα οποία είναι εικονικά για το σύνολο των συναλλαγών τους και β) εξέδωσε είκοσι (20) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 3.630.201,50€ πλέον ΦΠΑ τα οποία είναι εικονικά για το σύνολο των συναλλαγών τους.

Μετά το πέρας του ελέγχου, ο έλεγχος συνέταξε και κοινοποίησε στις 06/05/2020 & 09/06/2020 τα α) υπ' αριθ./2020 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) –κλήση προς ακρόαση [(άρθρου 28 Ν. 4174/2013 & άρθρου 6Ν. 2690/99) (για μη ανταπόκριση στην υπ' αριθ./2020 πρόσκληση)] μαζί με το υπ' αριθ./2020 προσωρινό προσδιορισμό προστίμου(για μη ανταπόκριση στην υπ' αριθ./2020 πρόσκληση) & β) υπ' αριθ./2020 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) –κλήση προς ακρόαση [(άρθρου 28 Ν. 4174/2013 & άρθρου 6Ν. 2690/99)(για τις ανωτέρω παραβάσεις)] μαζί με το υπ' αριθ./2020 προσωρινό προσδιορισμό προστίμου(για τις ανωτέρω παραβάσεις), αντίστοιχα.

Η προσφεύγουσα υπέβαλε την με αριθ. πρωτ./09-07-2020 ενδικοφανή προσφυγή στην ΥΕΔΔΕ ΑΤΤΙΚΗΣ, ζητώντας την ακύρωση α) του υπ' αριθ./2020 σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) –κλήση προς ακρόαση [(άρθρου 28 Ν. 4174/2013 & άρθρου 6Ν. 2690/99) και του υπ' αριθ.

...../2020 προσωρινού προσδιορισμού προστίμου & β) του υπ' αριθ./2020 σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) –κλήση προς ακρόαση (άρθρου 28 Ν. 4174/2013 & άρθρου 6Ν. 2690/99)και του υπ' αριθ./2020 προσωρινού προσδιορισμού προστίμου του προϊστάμενου της ΥΕΔΔΕ ΑΤΤΙΚΗΣ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

-Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου προς έκδοση του προσβαλλόμενου προσωρινού προσδιορισμού προστίμου για την κρινόμενη χρήση.

- Ότι η κοινοποίηση δεν είναι νόμιμη.

-Ότι οι συναλλαγές ήταν πραγματικές, η φορολογική αρχή δεν απέδειξε ως όφειλε την εικονικότητα των εν λόγω συναλλαγών και ότι τελούσε σε καλή πίστη.

- Περί ανεπαρκούς-πλημμελούς αιτιολογία, αοριστία το σημείωμα διαπιστώσεων.

Επειδή, με το άρθρο 63 § 1 του Ν. 4174/13 ορίζεται ότι «1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, 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 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, με το άρθρο 63 § 8 του Ν. 4174/13 ορίζεται ότι «κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1§§1&2 της ΠΟΛ. 1002/31-12-2013 ορίζεται :

«1. 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 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.

2. Η άσκηση οποιασδήποτε άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των υποκειμένων στην ενδικοφανή προσφυγή πράξεων των φορολογικών αρχών, είναι απαράδεκτη.».

Επειδή σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 30§1 του Ν. 4174/2013 ορίζεται :

«1. Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογουμένου για μία 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, η εκτελεστότητα αποτελεί συστατικό στοιχείο της διοικητικής πράξης.

Επειδή, δεν προσβάλλονται παραδεκτώς με ενδικοφανή προσφυγή πράξεις των διοικητικών οργάνων που στερούνται εκτελεστότητας στις οποίες, μεταξύ άλλων, συμπεριλαμβάνονται: «α... β...γ... στ) προπαρασκευαστικές πράξεις, που προηγούνται από την έκδοση μιας διοικητικής πράξης και είναι σχετικές με την έκδοσή της...» (Ε. Σπηλιωτόπουλος, 2010: «Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου», τ. 2ος, σελ. 109).

Επειδή, οι υπ. αριθ./2020 &/2020 προσωρινοί προσδιορισμοί προστίμου του Προϊσταμένου της ΥΕΔΔΕ ΑΤΤΙΚΗΣ για το φορολογικό έτος 2014, οι οποίοι ήταν επισυναπτόμενοι στα με αριθ. Πρωτ./2020 &/2020 σημειώματα διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) –κλήση προς ακρόαση [(άρθρο 28 Ν. 4174/2013 & άρθρο 6Ν. 2690/99) τα οποία κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα, δεν αποτελούν οριστικές αυτοτελείς πράξεις που να προσβάλλονται με ενδικοφανή προσφυγή, καθώς δεν βεβαιώνουν φορολογικές οφειλές, αλλά αποτελούν αναπόσπαστο μέρος των ανωτέρω σημειωμάτων Διαπιστώσεων φορολογικού ελέγχου και ενιαίο σύνολο, στα οποία άλλωστε γίνεται σαφής αναφορά ως προς τον προσωρινό του χαρακτήρα.

Επειδή, τα με αριθ. Πρωτ./2020 &/2020 σημειώματα διαπιστώσεων ελέγχου (ΣΔΕ) – κλήση προς ακρόαση [(άρθρο 28 Ν. 4174/2013 & άρθρο 6Ν. 2690/99) με τα επισυναπτόμενα σε αυτά προσβαλλόμενοι προσωρινοί προσδιορισμοί, τα οποία κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα, δεν αποτελούν οριστικές φορολογικές πράξεις αλλά έχουν ενημερωτικό χαρακτήρα για την προσφεύγουσα και ως εκ τούτου δεν μπορούν να προσβληθούν με ενδικοφανή προσφυγή καθόσον, σύμφωνα με την παράγρ. 4 του άρθρου 62 ν. 4174/2013 «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 «είκοσι (20)» ημέρες πριν την έκδοση της.....»,

Η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Επειδή, παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την **απόρριψη** της με αριθμ. πρωτ. /09-07-2020 ενδικοφανούς προσφυγής που υπέβαλε η επιχείρηση, ΑΦΜ, ως **απαράδεκτη** σύμφωνα με το ανωτέρω σκεπτικό.

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΡΙΑ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΗ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΝΙΝΟΥ ΕΛΠΙΔΑ

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.

Σελίδα 5 από 5