



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 01/03/2021

Αριθμός απόφασης: 750

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 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 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής*».

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με αριθμ./2020 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά – Τμήμα Θ' Μονομελές επί της από 23/12/2015 έφεσης του Ελληνικού Δημοσίου κατά της με αριθμ./2015 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας, καθώς και τη με αριθμ./2018 προδικαστική απόφαση του ίδιου δικαστηρίου που θεωρείται ως αποτελούσα ενιαίο σώμα με την πρώτη.

5. Τη με αριθμ./2015 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας – Τμήμα 2^ο Μονομέλες επί της με ημερομηνία κατάθεσης 07/05/2013 προσφυγής και αίτησης συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, με έδρα τη, κατά της υπ' αριθμ./2013 οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, διαχειριστικής περιόδου 01/01/1995-31/12/1995, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
6. Το υπ' αριθμ. πρωτ./20-11-2020 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/ 07-01-2021) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 07/05/2013 προσφυγής και αίτησης συμβιβασμού της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, και μετά την μελέτη των επικαλούμενων λόγων, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./2013 οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, διαχειριστικής περιόδου 01/01/1995-31/12/1995, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας χρεωστικό υπόλοιπο Φ.Π.Α. ύψους 20.913,39 ευρώ, καθώς και προσαύξηση 120% επ' αυτού, ύψους 25.096,06 ευρώ, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 47 παρ. 1 του ν. 1642/1986 και 1 παρ. 2 του ν. 2523/1997, λόγω ανακρίβειας της υποβληθείσας δήλωσης Φ.Π.Α. για την ένδικη διαχειριστική περίοδο και συνολικά **46.009,45 ευρώ**.

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας εξέδωσε την παραπάνω πράξη συνεπεία της από 29/03/2013 έκθεσης «ΕΠΑΝΑΛΗΨΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ Φ.Π.Α. (Ν. 1642/1986)», η οποία συντάχθηκε σε συμμόρφωση προς τη με αριθμ./2011 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας, ήτοι αφού προηγουμένως τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της προηγούμενης ακρόασης, με την επίδοση στην προσφεύγουσα την 12^η/02/2013 της από 11/02/2013 κλήσης προς ακρόαση, προκειμένου να υποβάλει τις αντιρρήσεις της επί των διαπιστωθεισών παραβάσεων και τον εξωλογιστικό προσδιορισμό των φορολογητέων εκροών.

Κατά της ανωτέρω οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. η προσφεύγουσα εταιρεία την 07/05/2013 κατέθεσε τη με Αριθμό Καταχώρισης/2013 προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την εν λόγω προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Η έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης αντίκειται στο δεδικασμένο του άρθρου 197 του Κωδ.

Διοικ. Δικονομίας.

- Ανεπίτρεπτα η Δ.Ο.Υ. εξέδωσε την πράξη του άρθρου 39 ν. 1642/86, ήδη άρθρου 49 ν.2859/2000, γιατί εσφαλμένα ο φορολογικός έλεγχος για την επιβολή του Φ.Π.Α. περιορίστηκε αποκλειστικά στα οικονομικά αποτελέσματα της εταιρείας, όπως αυτά προσδιορίστηκαν στη φορολογία εισοδήματος.
- Η αντίδικος Δ.Ο.Υ. κατά την επανάληψη διαδικασίας για την έκδοση της νέας ένδικης πράξης, δε συμμορφώθηκε με το περιεχόμενο των αποφάσεων του Δικαστηρίου, ούτε διενήργησε έλεγχο στην έδρα της φορολογούμενης εταιρείας, ούτε συνέταξε ιδιαίτερη και επαρκώς αιτιολογημένη έκθεση ελέγχου.
- Η προσβαλλόμενη πράξη δεν έχει κοινοποιηθεί νόμιμα και έγκυρα, με αποτέλεσμα λόγω άκυρης επίδοσης αυτών το δικαίωμα του Ελληνικού Δημοσίου για την επιβολή Φ.Π.Α. έχει υποπέσει σε παραγραφή.

A. Σύντομο ιστορικό – ισχύον νομοθετικό πλαίσιο – σχετικές θέσεις της διοίκησης

Στην προσφεύγουσα εταιρεία με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας επανάληψη διαδικασίας, κατόπιν της με αριθμ./2012 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ., η οποία εκδόθηκε συνεπεία της υπ' αριθμ./2011 απόφασης του Β' Τριμελούς Τμήματος του Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας. Με την εν λόγω απόφαση ακυρώθηκε ως νομικά πλημμελής η με αριθμ./2007 πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων φορολογίας Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας και αναπέμφθηκε η υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ., προκειμένου να τηρηθεί ο ουσιώδης τύπος της προηγούμενης ακρόασης της προσφεύγουσας κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 2 του Συντάγματος.

Με βάση την από 29/03/2013 έκθεσης «ΕΠΑΝΑΛΗΨΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ Φ.Π.Α. (Ν. 1642/1986)» της ως άνω Δ.Ο.Υ. εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2013 οριστική πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, διαχειριστικής περιόδου 01/01/1995-31/12/1995, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας χρεωστικό υπόλοιπο Φ.Π.Α. ύψους 20.913,39 ευρώ, καθώς και προσαύξηση 120% επ' αυτού, ύψους 25.096,06 ευρώ, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 47 παρ. 1 του ν. 1642/1986 και 1 παρ. 2 του ν. 2523/1997, λόγω ανακρίβειας της υποβληθείσας δήλωσης Φ.Π.Α. για την ένδικη διαχειριστική περίοδο και συνολικά 46.009,45 ευρώ. Η κοινοποίηση της ανωτέρω πράξης έγινε νομίμως στις 03/04/2013.

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε την από 07/05/2013 προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας, το οποίο με τη με αριθμ./2015 απόφασή του, έκανε δεκτή την προσφυγή και ακύρωσε την προσβαλλόμενη πράξη ως νομικώς πλημμελή, κρίνοντας ότι:

«..... εφόσον η φορολογική αρχή, παρά το ότι συνέταξε ιδιαίτερη έκθεση ελέγχου, δεν προέβη σε αυτοτελή προσδιορισμό των ακαθάριστων εσόδων κατά την ένδικη διαχειριστική περίοδο προκειμένου να προσδιορίσει τον οφειλόμενο φόρο προστιθέμενης αξίας, η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής του εν λόγω φόρου, η οποία στηρίζεται στην ως άνω έκθεση ελέγχου, είναι νομικώς πλημμελής και ακυρωτέα, εφόσον η παράλειψη αυτή αυτοτελούς προσδιορισμού των ακαθάριστων εσόδων της επιχειρήσεως για την επιβολή του Φ.Π.Α. συνιστά νομική πλημμέλεια που καθιστά ακυρωτέα την καταλογιστική του φόρου πράξη και όχι επί μέρους έλλειψη του περιεχομένου της εκθέσεως ελέγχου που αποτελεί αντικείμενο ουσιαστικής εκτιμήσεως από τα διοικητικά δικαστήρια.»

Στη συνέχεια, κατά της παραπάνω απόφασης το Ελληνικό Δημόσιο κατέθεσε την από 23/12/2015 και με αριθμό καταχώρισης/2015 έφεση ενώπιων του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά, το οποίο με τη με αριθμ./2018 απόφασή του έκρινε ότι: «..... οι αρμόδιοι ελεγκτές της διάδικης φορολογικής αρχής κατά τη σύνταξη της από 18/10/2007 έκθεσης επανάληψης της διαδικασίας Φ.Π.Α., συμμορφούμενοι προς τη με αριθμ./2006 απόφαση του Τριμελούς Πρωτοδικείου Χαλκίδας, προέβησαν σε αυτοτελή προσδιορισμό των φορολογητέων εκροών της επιχείρησης, τις οποίες προσδιόρισαν στο ποσό των 160.000.000 δρχ, αφού έλαβαν υπόψη, όπως προκύπτει από τη σελίδα 6 αυτής, χωρίς να ασκεί επιρροή το γεγονός ότι στην ως άνω έκθεση γίνεται μνεία ότι το πιο πάνω ποσό συμπίπτει με το ύψος των ακαθάριστων εσόδων στη φορολογία εισοδήματος, που πάντως και αυτά συνεκτιμούνται, όλων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της εφεσίβλητης απορριπτομένων ως αβάσιμων. Κατόπιν αυτών η εκκαλούμενη που έκρινε αντίθετα, έσφαλε και πρέπει για το λόγο αυτό να γίνει δεκτή η κρινόμενη έφεση, να εξαφανιστεί η εκκαλούμενη απόφαση και να εκδικαστεί η από 07/05/2013 προσφυγή της εφεσίβλητης.», και διέταξε τη συμπλήρωση των στοιχείων του διοικητικού φακέλου, προκειμένου να εκδικάσει την από 07/05/2013 προσφυγή της εταιρείας κατά της υπ' αριθμ./2013 οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, διαχειριστικής περιόδου 01/01/1995-31/12/1995.

Ακολούθως, η προσφεύγουσα κατέθεσε νομοτύπως το από 22/10/2019 συμπληρωματικό υπόμνημά της, με στο οποίο προέβαλε ότι δεν τηρήθηκε προσηκόντως η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, αίτημα που είχε συνυποβάλει με την κατατεθείσα την 07/05/2013 προσφυγή της κατά της προσβαλλόμενης με αριθμ./2013 οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. Το Διοικητικό Εφετείο Πειραιά – Τμήμα Θ' Μονομελές, με τη με αριθμ./2020 απόφασή του έκρινε ότι η με αριθμ. πρωτ./12-09-2013 πρόσκληση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, με την οποία η προσφεύγουσα κλήθηκε να προσέλθει, εντός προθεσμίας δέκα ημερών από την επίδοση της τελευταίας πρόσκλησης σε αυτήν, στο κατάστημα της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, προκειμένου να εξεταστεί το αίτημά της για διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 52 του ΚΔΔικ., δεν επιδόθηκε νόμιμα και ως εκ τούτου δεν τηρήθηκε νομίμως η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της ένδικης διαφοράς. Με βάση τα ανωτέρω, ανέπεμψε την υπόθεση στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, προκειμένου να τηρηθεί η

νόμιμη διαδικασία για τη διοικητική επίλυση, και αποφάσισε μετά την τήρηση της παραπάνω διαδικασίας, η υπόθεση να διαβιβαστεί και πάλι στο Δικαστήριο, ώστε να οριστεί νέα δικάσιμος.

Στη συνέχεια η Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, σε εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης, συνέταξε τις με αριθμ. πρωτ./23-09-2020,/23-09-2020 και/23-09-2020 προκλήσεις προς τη διαχειρίστρια της προσφεύγουσας εταιρείας,, και τα μέλη και αντίστοιχα, με τις οποίες τους καλούσε εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίησή τους, όπως προσέλθουν στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της υπ' αριθμ./01-04-2013 οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου 01/01/1995-31/12/1995, που εκδόθηκε σε βάρος της επιχείρησης «.....», ΑΦΜ, και για την οποία εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά – Τμήμα Θ' Μονομελές. Οι ως άνω προσκλήσεις ανεστάλησαν με συστημένη επιστολή και επιδόθηκαν νόμιμα στις 08/10/2020, εκτός της με αριθμ. πρωτ./23-09-2020 πρόσκλησης που αφορά τη διαχειρίστρια της, η οποία επεστράφη ως αζήτητη (σχετικό το αριθμ. πρωτ./27-10-2020 έγγραφο των ΕΛΤΑ). Κατόπιν κοινοποιήθηκε την 22/10/2020 νέα πρόσκληση σε αυτήν με αριθμ. πρωτ./22-10-2020 (σχετική η από 22/10/2020 έκθεση επίδοσης με θυροκόλληση) και ζητήθηκε να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίησή της, ήτοι μέχρι και την 30^η/10/2020.

Η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση, καθώς δεν προσήλθε ούτε η διαχειρίστρια ούτε τα άλλα μέλη της, και η Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας συνέταξε το με αριθμ./2020 πρακτικό ματαίωσης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και διαβίβασε το σχετικό φάκελο με το αριθμ. πρωτ./20-11-2020 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/ 07-01-2021) έγγραφο της, στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 παρ. 10 του ν.4174/2013.

Επειδή στο άρθρο 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι «σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013, καθώς και από την υπ' αριθμ./2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά - Τμήμα Θ' Μονομελές, και η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε στις προσκλήσεις της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, προκειμένου να συζητηθεί η από 07/05/2013 αίτηση

συμβιβασμού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013 και σε εκτέλεση της υπ' αριθμ./2020 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά - Τμήμα Θ' Μονομελές, εντός της αποκλειστικής προθεσμίας των πέντε (5) εργάσιμων ημερών από την επίδοση αυτής.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη της φορολογικής αρχής άκυρη.

Επειδή κατά τα λοιπά ισχύουν τα όσα αναφέρονται στη με ημερομηνία 29/03/2013 έκθεση «ΕΠΑΝΑΛΗΨΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ Φ.Π.Α. (Ν. 1642/1986)» του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από 07/05/2013 αίτησης συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, και τη διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά - Τμήμα Θ' Μονομελές σύμφωνα με την αριθμ./2020 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Η Αναπληρώτρια Προϊστάμενη της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ**