



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604553

Καλλιθέα 12/7/2021

Αριθμός Απόφασης :2058

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 1036960 ΕΞ 2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 968/22-03-2017) 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 Α.Α.Δ.Ε (Β' 1440),

δ. του άρθρου έκτου, παρ. 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), καθώς και της υπ' αριθμ. Α 1273/2020 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 5597/21-12-2020),

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

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30.08.2016 (Β' 2759) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής»,

4. Την από **27.1.2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει με ΑΦΜ:,ως καθολικής διαδόχου της, που είχε έδρα στο με ΑΦΜ:,κατά της αριθ. /2020 Πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 7 παρ.3 & 5 ν.4337/2015 φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ και τα προσκομιζόμενα έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από **27.1.2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα, μετά δε τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύντομο Ιστορικό

Στη προσφεύγουσα, με την αριθ. /07.12.2020 εντολή **μερικού** ελέγχου, που

εκδόθηκε λόγω λήψης του αριθ.πρωτ./20-11-2020 δελτίου πληροφοριών της Δ.Ο.Υ Καβάλας, διενεργήθηκε έλεγχος βάσει αυτού, συντάχθηκε η από 30.12.2020 έκθεση ελέγχου προστίμου άρθρου 7 παρ.3 & 5 ν.4337/2015 και στη συνέχεια εκδόθηκε η επίδικη πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 7 παρ.3 & 5 ν.4337/2015 φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της αριθ./2020 πράξης επιβολής προστίμου, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Διότι η προσβαλλόμενη πράξη Πλημμελώς και ακύρως φέρεται ως επιδοθείσα
- Διότι η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε αναρμοδίως από τον Προϊστάμενο της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, ενώ αρμόδια φορολογική υπηρεσία λόγω ακαθαρίστων εσόδων είναι το ΚΕΜΕΕΠ
- Διότι εσφαλμένα και μη νόμιμα εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη
- Διότι η έκθεση ελέγχου δεν συνετάγη μετά από αυτοτελή έλεγχο στην, αλλά στηρίχθηκε στις διαπιστώσεις του δελτίου πληροφοριών της Δ.Ο.Υ Καβάλας

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 63 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ορίζεται ότι «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από την 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 στην 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, στην Αριθμ. Δ. ΟΡΓ. Α 1115805 ΕΞ 2017 ΦΕΚ Β' 2743/04.08.2017 με θέμα: Μεταβίβαση αρμοδιοτήτων και εξουσιοδότηση υπογραφής «Με εντολή Διοικητή» σε όργανα της Φορολογικής Διοίκησης, αναφέρονται μεταξύ άλλων:

12. Την έκδοση εντολής ελέγχου

Εξουσιοδότηση υπογραφής Άρθρα 23 και 25 του ν. 4174/2013

Α. Για τον φορολογικό, πλήρη και **μερικό**, έλεγχο ανέλεγκτων χρήσεων/φορολογικών ετών/υποθέσεων

1) Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. στην οποία ο φορολογούμενος υποβάλλει δήλωση φορολογίας εισοδήματος, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις περιπτώσεις 121 και 122 της παρούσας απόφασης κατά τον χρόνο έκδοσης της εντολής ελέγχου. Σε περίπτωση που έχει καταργηθεί το Τμήμα Ελέγχου της Δ.Ο.Υ., ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. υποδοχής, στην οποία περιήλθε η αρμοδιότητα του ελέγχου, σύμφωνα με τις οικείες αποφάσεις. Σε περίπτωση συζύγων, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. στην οποία υποβάλλεται η δήλωση φορολογίας εισοδήματος του συζύγου, σύμφωνα με τα προηγούμενα εδάφια, πλην των φορολογιών ΕΝ.Φ.Ι.Α. και Φ.Α.Π. και των δηλώσεων στοιχείων ακινήτων (Ε9), στις οποίες η εντολή εκδίδεται από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. που ορίζεται στην υποπερίπτωση 6 της περίπτωσης 121 της παρούσας.

Η υποπερίπτωση 1 ισχύει με την επιφύλαξη των κατωτέρω υποπεριπτώσεων και της περίπτωσης 153 της παρούσας.

2) Ο Προϊστάμενος του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων - ΚΕ.ΜΕ.ΕΠ. (Άρθρ.34 του ν. 4141/2013 - Α' 81, όπως τροποποιήθηκε με την υποπαράγραφο Δ1 του

άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013-Α' 107), για: (α) τους φορολογουμένους όλης της επικράτειας με ετήσια ακαθάριστα έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα άνω των είκοσι εκατομμυρίων (20.000.000,00) ευρώ κατά τη διαχειριστική περίοδο που έκλεισε εντός του έτους 2012 ή κατά την πρώτη τους διαχειριστική περίοδο, εφόσον αυτή έκλεισε μετά από την 1/1/2013. (β) Τον / την σύζυγο του φορολογουμένου της αμέσως προηγούμενης υποπερίπτωσης (α), ανεξαρτήτως άσκησης επιχειρηματικής δραστηριότητας από αυτούς. (γ) Ειδικά, για τις τραπεζικές και ασφαλιστικές εταιρείες, ανεξάρτητα από τη νομική μορφή με την οποία λειτουργούν, καθώς και για όλες τις ανώνυμες εταιρείες με μετοχές εισηγμένες στο Χρηματιστήριο Αξιών Αθηνών, το όριο της ως άνω υποπερίπτωσης (α) ανέρχεται σε δέκα εκατομμύρια (10.000.000,00) ευρώ. (δ) για φορολογουμένους ανεξαρτήτως ετησίων ακαθάριστων εσόδων οι οποίοι διενεργούν διασυνοριακές συναλλαγές με συνδεδεμένες επιχειρήσεις, κατά την έννοια των διατάξεων της παραγράφου 2 του άρθρου 39 του ν. 2238/1994 (Α' 151) ή συνδεδεμένα πρόσωπα κατά την έννοια των διατάξεων της παραγράφου ζ' του άρθρου 2 του ν. 4172/2013 (Α' 167) και έχουν υποχρέωση κατάρτισης φακέλου τεκμηρίωσης τιμών ενδοομιλικών συναλλαγών και μόνο για τον έλεγχο ορθής τήρησης της αρχής των ίσων αποστάσεων στις ενδοομιλικές συναλλαγές τους.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 παρ. 1 και 2 περίπτωση γ' του ν. 4174/2013: «1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους «εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης».

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α) ...,

β) ...,

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης «επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης» και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, όπως προστέθηκε με το άρθρο 49 παρ. 5 του ν. 4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31.12.2013) και του άρθρου 4 παρ. 3 της ΠΟΛ 1064/2017 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή η προσφεύγουσα με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ισχυρίζεται ότι αναρμοδίως διενεργήθηκε ο κρινόμενος μερικός έλεγχος εκ μέρους της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ και όχι από το ΚΕΜΕΕΠ.

Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα, λόγω ύψους ακαθαρίστων εσόδων ανήκει στην ελεγκτική αρμοδιότητα του ΚΕΜΕΕΠ, κατά τα ισχύοντα στην περ.12 της Αριθμ. Δ. ΟΡΓ. Α 1115805 ΕΞ 2017 ΦΕΚ Β' 2743/04.08.2017 εγκυκλίου του Διοικητή της ΑΑΔΕ, πρέπει να γίνει αποδεκτός ο προβαλλόμενος ισχυρισμός της, ότι ο μερικός έλεγχος των διατάξεων του ν.4337/2015 διενεργήθηκε αναρμοδίως από τον Προϊστάμενο της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

Επειδή, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ισχυρισμών.

Αποφασίζουμε

Την αποδοχή της από **27.1.2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», και την ακύρωση της αριθ...../2020 **Πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 7 παρ.3 & 5 ν.4337/2015** φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, προκειμένου να διενεργηθεί ο μερικός έλεγχος από την αρμόδια φορολογική αρχή(ΚΕΜΕΕΠ).

Οριστική φορολογική υποχρέωση των υπόχρεων - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2014	ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΔΕΔ
Πρόστιμο άρθρου 7 παρ.3 & 5 ν.4337/2015	356.249,75 €	0,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η προϊσταμένη της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.