



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 25/05/2022

Αριθμός απόφασης: 1963

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 553
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

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

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης **04/02/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία ΙΚΕ, ΑΦΜ, με έδρα **ΘΗΡΑΣ**, κατά του υπ' αριθμ. /2021 Προσωρινού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 79, παρ. 1 Ν. 4472/2017 φορολογικού έτους 2014, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ.

5. Τον ως άνω προσωρινό προσδιορισμό, του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία Έκθεση Μερικού Φορολογικού Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **04/02/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία

..... ΙΚΕ, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε **εμπρόθεσμα** και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ' αριθμ./2020 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 55, παρ. 2 (δ') Ν. 4174/2013 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ, χρήσης 01/01/2014-31/12/2014, είχε επιβληθεί σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ποσού 51.750,00 € (ήτοι 103.500,00€ Χ 50%) διότι έλαβε δέκα (10) εικονικά φορολογικά στοιχεία ως προς το σύνολο της συναλλαγής συνολικής καθαρής αξίας 450.000,00 € και αναλογούντος Φ.Π.Α εισροών 103.500,00 €, τον οποίο εξέπεσε από τον Φ.Π.Α. εκρών.

Η ως άνω πράξη είχε εκδοθεί με βάση το πόρισμα της από 20/11/2020 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής διατάξεων του Ν. 4093/2012, Ν. 4308/2014 και Ν. 4174/2013 της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΑΤΤΙΚΗΣ (αριθμός εντολής 4228/212178/2020). Σύμφωνα με την εν λόγω Έκθεση, η προσφεύγουσα κατά τη διάρκεια της χρήσης 2014 έλαβε συνολικά δέκα (10) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 450.000,00€ από την εταιρεία «..... Α.Ε.» με ΑΦΜ:, τα οποία αφορούσαν σε εκπόνηση μελετών και εργασίες ανακαίνισης και κρίθηκαν εικονικά **ως προς το σύνολο της συναλλαγής**.

Η προσφεύγουσα, είχε υποβάλει ενώπιον της Υπηρεσίας μας την υπ' αριθμόν/22-12-2020 ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητούσε την ακύρωση της ανωτέρω καταλογιστικής πράξης.

Η Υπηρεσία μας είχε κάνει αποδεκτή την εν λόγω ενδικοφανή προσφυγή για λόγους τυπικής πλημμέλειας (μη τήρηση της διαδικασίας που προβλέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 28 και 62 του ν. 4174/2013-δεν είχε εκδοθεί προσωρινός προσδιορισμός προστίμου πριν την έκδοση της οριστικής πράξης επιβολής προστίμου) και είχε ορίσει ότι η Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ είχε δικαίωμα να επαναλάβει τη διαδικασία εντός περιόδου ενός (1) έτους (σχετ. υπ' αριθμόν/22-07-2021 απόφαση της Υπηρεσίας μας).

Σε συνέχεια των ανωτέρω, η Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ εξέδωσε την υπ' αριθμόν/29-10-2021 νέα εντολή ελέγχου, στα πλαίσια της οποίας διενεργήθηκε επανέλεγχος της χρήσης 2014 και με το πέρας του οποίου εκδόθηκαν:

- ο υπ' αριθμόν/2021 Προσωρινός Προσδιορισμός Προστίμου και το υπ' αριθμόν/18-11-2021 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου, στο οποίο η προσφεύγουσα δεν ανταποκρίθηκε και
- η υπ' αριθμόν/2022 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου με την οποία επανακαταλογίστηκε στην προσφεύγουσα το ποσό των **51.750,00 €**, καθώς και η με ημερομηνία 01/02/2022 Έκθεση Μερικού Φορολογικού Ελέγχου.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, **προσβάλλει τον υπ' αριθμόν/2021 Προσωρινό Προσδιορισμό Προστίμου και όχι την υπ' αριθμόν/2022 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ**. Οι λόγοι που προβάλλει είναι οι εξής:

1ος λόγος: Η προσβαλλόμενη έχει εκδοθεί με μη νόμιμη αιτιολογία, κατ' εσφαλμένη εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών, αλλά και χωρίς να συντρέχουν οι προϋποθέσεις εκ του νόμου για τον χαρακτηρισμό των υπό κρίση τιμολογίων ως εικονικών στο σύνολό τους, δεδομένου ότι κατά το έτος 2014, η εκδότρια ΑΕ ήταν φορολογικώς και συναλλακτικώς υπαρκτή.

2ος λόγος: Εσφαλμένη εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών, μη νόμιμη αιτιολογία, μη συνδρομή των προϋποθέσεων της διάταξης του άρθρου 55 του Κ.Φ.Δ., αλλά και του άρθρου 32 του ΦΠΑ, δυνάμει του οποίου επιβάλλεται το υπό κρίση πρόστιμο.

3ος λόγος: Εσφαλμένη εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών, μη νόμιμη αιτιολογία, μη συνδρομή των προϋποθέσεων της διάταξης του άρθρου 55 του Κ.Φ.Δ., αλλά και του άρθρου 32 του ν.

2859/2000, δυνάμει του οποίου επιβάλλεται το υπό κρίση πρόστιμο, ως προς την αιτιολογία που επικαλείται ο έλεγχος, για την απόρριψη των ισχυρισμών της.

4ος λόγος: Τυγχάνει καλόπιστη λήπτρια.

Επειδή στο άρθρο 63 παρ.1 του ν.4174/2013 ορίζεται: «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή στο άρθρο 63 παρ.8 του ν.4174/2013 ορίζεται: «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 ... Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη».

Επειδή από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, συνάγεται σαφώς ότι σκοπός της θέσπισης της διαδικασίας της ενδικοφανούς προσφυγής είναι μεταξύ άλλων η λειτουργία ενός σταδίου προελέγχου για εκείνες τις υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής, κατά συνέπεια, στο πεδίο εφαρμογής της ενδικοφανούς προσφυγής υπάγονται οι πράξεις, οι οποίες με βάση το προϊσχύον καθεστώς προσβάλλονταν απευθείας στα δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής (άρθρο 63 επ. Κ.Δ.Δ.).

Επειδή εξάλλου, η δυνατότητα άσκησης προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου) και όχι σε πράξεις που εκδίδονται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφυόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991) ή σε **έγγραφα που είναι πληροφοριακά.**

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ. 1 και 2 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν.2717/1999) ορίζεται: «Με την επιφύλαξη όσων ορίζονται σε ειδικές διατάξεις του Κώδικα, οι εκτελεστές ατομικές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις από τις οποίες δημιουργούνται κατά νόμο διοικητικές διαφορές ουσίας υπόκεινται σε προσφυγή».

Επειδή στη συγκεκριμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά του προσωρινού προσδιορισμού προστίμου και όχι κατά της οριστικής πράξης επιβολής προστίμου, ενώ όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, η οριστική πράξη και η έκθεση ελέγχου εκδόθηκαν στις 01/02/2022 και απεστάλησαν στην προσφεύγουσα με συστημένη επιστολή στις 04/02/2022 και δεν είχαν κοινοποιηθεί σε αυτήν σίγουρα έως και τις 08/02/2022.

Επειδή συνεπώς, εφόσον η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή υποβλήθηκε στις 04/02/2022 (την ίδια ημέρα της έναρξης της αποστολής της οριστικής πράξης) δεν μπορεί να καμία περίπτωση να στοιχειοθετηθεί ότι η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της οριστικής πράξης.

Επειδή ο υπ' αριθμόν/2021 Προσωρινός Προσδιορισμός Προστίμου της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ αποτελεί έγγραφο πληροφοριακού χαρακτήρα και δεν επιφέρει καμία απολύτως έννομη συνέπεια έναντι της προσφεύγουσας, και ως εκ τούτου στερείται εκτελεστότητας και προσβάλλεται απαραδέκτως.

Επισημαίνεται ότι, σε κάθε περίπτωση, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή προβάλλονται οι ίδιοι ακριβώς λόγοι ουσίας που είχαν απορριφθεί ως απαράδεκτοι με την υπ' αριθμόν/22-07-2021 απόφαση της Υπηρεσίας μας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **04/02/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου
ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία
..... **ΙΚΕ, ΑΦΜ**, κατά του υπ' αριθμ.**/2021**
Προσωρινού Προσδιορισμού Προστίμου άρθρου 79, παρ. 1 Ν. 4472/2017 φορολογικού έτους 2014,
της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ.

**Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα
απόφαση:**

Πρόστιμο: Συνολικού ποσού 51.750,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

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

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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.