



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 23-07-2019

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: 2362

ΤΜΗΜΑ : Α5 Επανεξέτασης
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213-1604538
ΦΑΞ : 213-1604567

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 ισχύει.

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 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.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

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

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθ. της υπ' αριθ./2018 **προδικαστική απόφαση** του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Ρόδου (Τμήμα 2^ο) επί της/2016 προσφυγής με αίτημα διοικητικής επίλυσης του **του** με ΑΦΜ, κατοίκου επί της οδού κατά της με αριθ./2005 πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α (άρθρο 6 ν 2523/1997). του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΡΟΔΟΥ που αφορά το έτος 1999 με την οποία βεβαιώθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού 120.444,28€.

5. Την με αριθ./2005 πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α (άρθρο 6 ν 2523/1997). του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΡΟΔΟΥ που αφορά διαχειριστικό έτος 1999

6. Την με αριθ./2006 δικαστική προσφυγή του **του** με ΑΦΜ

7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ.

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α5, όπως αποτυπώνεται στο

σχέδιο της απόφασης.

Επί του από 23-02-2016 αιτήματος διοικητικής επίλυσης διαφοράς για την με αριθ./2005 πράξη επιβολής ειδικού προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρο 6 ν 2523/1997) χρήσης 1999 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΡΟΔΟΥ, το οποίο κατατέθηκε εμπρόθεσμα από τον του με ΑΦΜ σύμφωνα με την υπ' αριθ./2018 προδικαστική απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Ρόδου (Τμήμα 2^ο) και μετά την μελέτη των επικαλούμενων λόγων των αιτημάτων του, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα.

Με την με αριθ. με αριθ./2005 πράξη επιβολής ειδικού προστίμου Φ.Π.Α (άρθρο 6 ν 2523/1997). χρήσης 1999 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΡΟΔΟΥ, βεβαιώθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού 120.444,28€ (41.041.389 δρχ)

Το πρόστιμο καταλογίστηκε με βάση την από 15-12-2005 έκθεση ελέγχου ειδικού προστίμου Φ.Π.Α., άρθρου 6 ν 2523/1997 για την χρήσεις 1997- 2001, της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, κατόπιν της με αριθ./2005 εντολής ελέγχου.

Ο προσφεύγων κατέθεσε μέσω της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ την/23-02-2006 προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Ρόδου (Τμήμα 2^ο) Το Διοικητικό Τριμελές Πρωτοδικείο Ρόδου (Τμήμα 2^ο) με την αριθ./2018 προδικαστική απόφαση του «Απέχει από την εκδίκαση της προσφυγής. Αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.....».

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ σε εκτέλεση της ανωτέρω δικαστικής απόφασης επέδωσε στον προσφεύγοντα την με αριθ...../2019 πρόσκληση για αποδοχή της πράξης, προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς όπου σύμφωνα με το διατακτικό της απόφασης ο προσφεύγων έπρεπε εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών να παρουσιαστεί στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. για να αποδεχθεί την με αριθ./2005 πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 1999.

Ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση και εν συνέχεια ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ διαβίβασε στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών το σχετικό φάκελο, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 § 10 του ν.4174/2013.

Ιστορικό

Ο προσφεύγων με την/23-02-2006 προσφυγή (με αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς) ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Ρόδου (Τμήμα 2^ο) ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξη επιβολής ειδικού προστίμου Φ.Π.Α (άρθρο 6 ν 2523/1997) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΡΟΔΟΥ προβάλλοντας συνοπτικά, τους παρακάτω λόγους:

--Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή φόρου, το οποίο αφορά την προσβαλλόμενη πράξη, έχει υποπέσει σε πενταετή παραγραφή.

- Συνιστά νομική πλημμέλεια της πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ η παράλειψη διενέργειας αυτοτελούς ελέγχου και αυτοτελούς προσδιορισμού των ακαθαρίστων εσόδων της επιχείρησης.

-Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ Ρόδου, δεν μπορούσε να συμμετέχει στην επιτροπή για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς ως υπογράφων την κύρια πράξη επιβολής προστίμου

- Στερήθηκε το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης από την αρμόδια επιτροπή που ορίζει το άρθρο 24 του νόμου 3220/2004,

- η προσβαλλόμενη πράξη προσβάλλεται όχι ως κύρια πράξη αλλά ως συμπληρωματική χωρίς να καταστεί οριστική η απόφαση επιβολής προστίμου (Κ.Β.Σ) σε βάρος της ελεγχόμενης επιχείρησης.

-Έγινε εσφαλμένη εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών γιατί, η επίδικη πράξη και η συμπεριλαμβανόμενη συναφής έκθεση ελέγχου δεν προέβλεψαν σε ορθή εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών και συγκεκριμένα τα επικαλούμενα από τη φορολογική αρχή πραγματικά περιστατικά δεν τεκμηριώνουν επαρκώς αιτιολογημένα την εικονικότητα των υπό κρίση σας συναλλαγών.

- Δεν ελήφθη υπόψη ότι οι συναλλαγές έγιναν και ότι τελούσε σε καλή πίστη

- Δεν είναι νόμιμος ο εξωλογιστικός προσδιορισμός των ακαθαρίστων εσόδων και των καθαρών κερδών της χρήσης 2001.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν. 4174/13 όπως τροποποιημένο ισχύει: *«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 72 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, εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ η με αριθ. πρωτ./2019 πρόσκληση(επεδόθη την 28-02-2019) προκειμένου να τηρηθεί η προβλεπόμενη στην παρ. 10 του άρθρου 72 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) διαδικασία, όπως περαιτέρω αυτή διευκρινίζεται στο άρθρο 1 περίπτωση 95 της υπ' αριθ. Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25-2-2014 (ΦΕΚ 478Β'/26-2-2014) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων περί «Μεταβίβασης αρμοδιοτήτων και εξουσιοδότηση υπογραφής "Με εντολή Γ.Γ.Δ.Ε" σε όργανα της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, από την κοινοποίηση της ως άνω πρόσκλησης ο προσφεύγων είχε την δυνατότητα να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για την διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της με αριθ./2005 πράξη επιβολής ειδικού προστίμου Φ.Π.Α (άρθρο 6 ν 2523/1997) χρήσης 1999.

Επειδή, ματαιώθηκε η δυνατότητα αποδοχής της προσβαλλόμενης πράξης λόγω μη προσέλευσης του προσφεύγοντος στην αρμόδια Φορολογική Αρχή για την διοικητική επίλυση της

διαφοράς.

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 § 10 του ν. 4174/2013, καθώς και από την με αριθ./2018 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Ρόδου (Τμήμα 2ο Τριμελές),

Επειδή, δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω απόφαση της φορολογικής αρχής άκυρη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη του υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς με ημερομηνία κατάθεσης την 23-02-2006 και την διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Ρόδου (Τμήμα 2ο Τριμελές), σύμφωνα με την με αριθ./2018 προδικαστική απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ