



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 10.11.2023

Αριθμός απόφασης: 1844

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 552

E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022 Α' 206), εφεξής ΚΦΔ

β. Του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (Φ.Ε.Κ. 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 1440/ τ. Β' /27.04.2017)

δ. της με αριθ. Α.1165/22.11.2022 απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ με θέμα: «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ» (ΦΕΚ 6009/τ.Β' /25.11.2022).

2. Την ΠΟΛ 1069/4.3.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών

3. Την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής»

4. Την από 08.07.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «..... Ε.Ε.», με ΑΦΜ, που εδρεύει στην Πάτρα, οδός, αριθ., κατά της με αριθ. /18.05.2023 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού / Επιβολής Προστίμου φόρου Εισοδήματος φορολογικού έτους 2016 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την εις την ανωτέρω παράγραφο 4 πράξη της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ, της οποίας ζητείται η ολική ή μερική ακύρωση, καθώς και την με ημερομηνία θεώρησης 18.05.2023 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Την από 13.07.2023 έκθεση απόψεων επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής της Προϊσταμένης Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 08.07.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου ηλεκτρονικώς υποβληθείσας ενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «..... Ε.Ε.», με 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. /18.05.2023 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού/ Επιβολής Προστίμου φόρου Εισοδήματος φορολογικού έτους 2016 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας κύριος φόρος εισοδήματος ποσού 863.512,12 ευρώ, πλέον πρόστιμο του άρθρου 58 ΚΦΔ ποσού 431.756,06 ευρώ, πλέον τέλος επιτηδεύματος ποσού 800,00 ευρώ, ήτοι γενικό σύνολο για καταβολή **1.296.068,18 ευρώ**.

Η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε συνεπεία της με ημερομηνία θεώρησης 18.05.2023 Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος ν.4172/2013 της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ. Συγκεκριμένα, δυνάμει της υπ' αριθ. /0/10.10.2022 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ, διενεργήθηκε μερικός έλεγχος φορολογίας εισοδήματος (ν.4172/2013) στην προσφεύγουσα εταιρεία, με αντικείμενο δραστηριότητας εργασίες εκσκαφών και μετακινήσεις γαιών, και συνεπεία αυτού εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη. Αιτία του ελέγχου αποτέλεσε το με αριθ. πρωτ. /27.09.2022 έγγραφο της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΠΑΤΡΑΣ με την συνημμένη έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014 – ν.4174/2013, πληροφοριακή έκθεση ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, πληροφοριακή έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. και ειδική έκθεση ελέγχου άρθρου 46 ν.4174/2013 της ανωτέρω Υπηρεσίας.

Σύμφωνα με το πόρισμα ελέγχου της οικείας έκθεσης, ο έλεγχος αφού έλαβε υπόψη την με ημερομηνία θεώρησης 12/09/2022 έκθεση μερικού ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΠΑΤΡΑΣ, τα στοιχεία που είχε στη διάθεσή του, την μη ανταπόκριση της οντότητας στην πρόσκλησή του και την μη προσκόμιση από την προσφεύγουσα των ληφθέντων φορολογικών στοιχείων προς απόδειξη των δαπανών που έχουν καταχωρηθεί στα λογιστικά της αρχεία και την μη ανταπόκριση της οντότητας στο σημείωμα διαπιστώσεων που της κοινοποιήθηκε νομίμως, προσδιόρισε τα καθαρά κέρδη της από επιχειρηματική δραστηριότητα για το φορολογικό έτος 2016 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 21, 22, 23 & 28 του Κ.Φ.Ε.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ολική ή μερική ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης καθώς και της οικείας έκθεσης ελέγχου, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1. Παραβίαση του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης λόγω μη νόμιμης επίδοσης Σημειώματος Διαπιστώσεων Αποτελεσμάτων Φορολογικού Ελέγχου μετά του Συνεκδοθέντος Προσωρινού Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, τα οποία ουδέποτε της κοινοποιήθηκαν. Επιπλέον, δεν έλαβε γνώση της έκδοσης εντολής ελέγχου και της

γνωστοποίησης δυνατότητας υποβολής συμπληρωματικών δηλώσεων εισοδήματος προ της εκδόσεως προσωρινής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου. Επίσης, ουδέποτε έλαβε την προβλεπόμενη από το άρθρο 14 του ΚΦΔ πρόσκληση για να προσκομίσει τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της και κάθε άλλη πληροφορία και έγγραφο για την άρτια διεξαγωγή του διενεργηθέντος ελέγχου. Η Φορολογική Αρχή δεν αναζήτησε την τελευταία δηλωθείσα διεύθυνση του νομίμου εκπροσώπου της, ο οποίος στην δήλωση φορολογίας εισοδήματος του φορολογικού έτους 2015 δήλωνε φιλοξενούμενος του πατέρα του,, στην Πάτρα, οδός, αριθ.

2. Μη νόμιμος προσδιορισμός συνολικού φορολογητέου εισοδήματος. Ο έλεγχος προσδιόρισε ως φορολογητέο εισόδημα συναλλαγές, τις οποίες η ίδια η Φορολογική Αρχή έχει κρίνει εικονικές και άρα ανύπαρκτες. Εν προκειμένου είναι σαφές ότι εσφαλμένα και παρανόμως ο έλεγχος θεώρησε ως φορολογητέο εισόδημα το ποσό των 1.296.068,18€, και τούτο διότι το εν λόγω ποσό, όπως αυτό προκύπτει από τον προηγούμενο έλεγχο που χρησιμοποιείται προκειμένου να εκδοθούν οι προσβαλλόμενες, αφορά συναλλαγές που έχουν κριθεί στο σύνολό τους εικονικές και άρα δεν αναπαριστούν πραγματικές συναλλαγές. Τούτων δοθέντων, είναι σαφές εκ των νόμου και συγκεκριμένα εκ του άρθρου 21 του ν.4172/2013 ότι μόνον οι πραγματικές συναλλαγές (και όχι οι εικονικές όπως εν προκειμένω οι υπό κρίση), μπορούν να θεωρηθούν φορολογητέο εισόδημα. Παρανόμως συνεπώς και εσφαλμένα θεωρήθηκε το ποσό του 1.296.068,18€ φορολογητέο εισόδημα, καθώς σύμφωνα με τα πορίσματα του ελέγχου που έλαβε χώρα με την προηγούμενη εντολή ελέγχου, το ποσό αυτό αντιστοιχεί σε φορολογικά στοιχεία τα οποία κρίθηκαν στο σύνολό τους εικονικά, και άρα δεν ανταποκρίνονται σε πραγματικά χρήματα που εισέρρευσαν στην επιχείρηση.
3. Μη νόμιμη αιτιολογία των προσβαλλόμενων πράξεων. Συγκεκριμένα δεν μνημονεύονται κατά είδος, αριθμό και τα πωληθέντα προϊόντα των εικονικών τιμολογίων τα οποία και καταλογίζει ο έλεγχος και δυνάμει των οποίων εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις.

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του Κ.Φ.Δ. ορίζεται ότι:

«Ειδική διοικητική διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή

1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη 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 μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του τρίτου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1η έως 31η Αυγούστου. Η προθεσμία του τρίτου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) ημέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού. Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του Προέδρου Πρωτοδικών του Διοικητικού Πρωτοδικείου, σύμφωνα με την περ. δ` της παρ. 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 70 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν.2717/1999):

«Απαράδεκτο άσκησης δεύτερης

1. Είναι απαράδεκτη η άσκηση δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα κατά της αυτής πράξης ή παράλειψης.

Κατ` εξαίρεση, επιτρέπεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής, όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδίκως για οποιονδήποτε τυπικό λόγο και σε κάθε περίπτωση, εκτός από αυτή της απόρριψής της ως εκπρόθεσμης, καθώς και όταν ο προσφεύγων κλήθηκε κατ` εφαρμογή των άρθρων 28 παράγραφος 3, 139Α και 277 παράγραφος 1 του παρόντος Κώδικα.

Η προσφυγή αυτή ασκείται εντός προθεσμίας εξήντα (60) ημερών από την κοινοποίηση της τελεσίδικης απόφασης και τα αποτελέσματα της άσκησής της ανατρέχουν στο χρόνο άσκησης της πρώτης.».

Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα εταιρεία είχε καταθέσει στην Υπηρεσία μας την 08.07.2023 και με αριθ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή με το ίδιο περιεχόμενο και με την οποία στρεφόταν κατά της ίδιας ως άνω προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή, επί της ως άνω ενδικοφανούς προσφυγής εκδόθηκε από την Υπηρεσία μας η με αριθ./08.11.2023 απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας, με την οποία απορρίφθηκε η ως άνω ενδικοφανής προσφυγή ως προς την ουσία της. Συνεπώς, η άσκηση της με αριθ. πρωτ./08.07.2023 δεύτερης ενδικοφανούς προσφυγής από την ίδια προσφεύγουσα, κατά της ίδιας πράξης, απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνίας κατάθεσης 08.07.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «..... Ε.Ε.», με ΑΦΜ, που εδρεύει στην Πάτρα, οδός, αριθ., ως απαράδεκτης.

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

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο/Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Η Προϊσταμένη της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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.