



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

20/12/2013

Αριθμός απόφασης:

241

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α' 107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Της αριθ. Δ6Α1118225ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθ. ΥΠ.ΕΣ.ΕΠ. 2225 ΕΞ 2013/ 20-9-2013 απόφαση του προϊσταμένου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 2542).

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «.....», τον διακριτικό τίτλο «.....», ΑΦΜ, η οποία εδρεύει κατά της υπ' αρ. Προσωρινής Πράξης Προσδιορισμού Φ.Π.Α. της διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. Προσωρινή Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α. της διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 του Προϊσταμένου της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από εισήγηση του υπαλλήλου

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «.....», με τον διακριτικό τίτλο «.....», 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:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ. Προσωρινής Πράξης Προσδιορισμού Φ.Π.Α. που αφορά τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2011 του Προϊσταμένου, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της κύριος φόρος ποσού € 164.344,89 πλέον προσαυξήσεων (έως 20-09-2013) ποσού € 122.083,61, ήτοι σύνολο καταλογισθέντων ποσών € 286.428,50, λόγω υποβολής ανακριβούς περιοδικής δήλωσης για τη φορολογική περίοδο 01/01-31/01/2011 και λόγω μη υποβολής περιοδικής δήλωσης για τη φορολογική περίοδο 01/12-31/12/2011, ως ακολούθως:

ΠΕΡΙΟΔΟΣ	ΔΙΑΦΟΡΑ Φ.Π.Α.	ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ				Σύνολο οφειλής
		Μήνες	Ποσοστό ανά μήνα	Ποσοστό	Προσαύξηση	
ΙΑΝΟΥΑΡΙΟΣ	5.733,92	32	3,00%	96,00%	5.504,56	11.238,48
ΔΕΚΕΜΒΡΙΟΣ	158.610,96	21	3,50%	73,50%	116.579,06	275.190,02
ΣΥΝΟΛΟ	164.344,88				122.083,63	286.428,50

Η προσφεύγουσα με την ως άνω ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της επίδικης πράξης, προβάλλοντας τους εξής ισχυρισμούς:

- Α) Ότι είναι αντισυνταγματική η διάταξη που προβλέπει ότι δεν μειώνονται οι πρόσθετοι φόροι, σε περίπτωση διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, για πράξεις που εκδίδονται από 01/08/2013 και
- Β) Ότι υπέβαλε περιοδική δήλωση Φ.Π.Α.. για τη φορολογική περίοδο 01/12-31/12/2011 και ως εκ τούτου η προσαύξηση έπρεπε να υπολογισθεί με ποσοστό 3% αντί 3,5%, όπως την υπολόγισε ο έλεγχος.

Α) Ως προς τον πρώτο λόγο της υπό εξέταση ενδικοφανούς προσφυγής:

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 70B του Ν. 2238/94, όπως αυτό προστέθηκε με την περ. 1 της Υποπαραγράφου Α5 της παραγράφου Α του άρθρου 1 του Ν. 4152/2013 (ΦΕΚ Α' 107/9-5-2013): «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη φορολογική αρχή, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων».

Επειδή, σύμφωνα με την περ. 2α της Υποπαραγράφου Α5 της παραγράφου Α του άρθρου 1 του Ν. 4152/2013, οι διατάξεις της περ. 1 της παρούσας υποπαραγράφου ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται από 1/8/2013.

Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 6 του άρθρου 50 του ν. 2859/2000 «**Προσωρινή πράξη προσδιορισμού του φόρου**, η οποία προστέθηκε με την περ. 5 της Υποπαραγράφου Α6 της παραγράφου Α του πρώτου άρθρου του Ν. 4152/2013 και ισχύει για πράξεις προσδιορισμού ή δικαστικές αποφάσεις που εκδίδονται **από 1.7.2013 και εφεξής** σύμφωνα με την περ. 11 του ίδιου άρθρου και νόμου, «Κατά παρέκκλιση των διατάξεων της παραγράφου 8 του άρθρου 2 του Ν. 2523/1997, καθώς και των διατάξεων του Ν. 2648/1998 περί διευκόλυνσης τμηματικής καταβολής ληξιπρόθεσμων βεβαιωμένων οφειλών και κάθε άλλης ισχύουσας νομοθετικής ρύθμισης ληξιπρόθεσμων οφειλών:

α) σε περίπτωση διοικητικού ή δικαστικού συμβιβασμού που αφορά πράξεις του παρόντος άρθρου δεν μειώνεται ο προβλεπόμενος πρόσθετος φόρος,

Επειδή κρίσιμος για την εφαρμογή του άρθρου 50 παρ. 6 του Ν. 2859/2000 είναι ο χρόνος έκδοσης της πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α., ήτοι εν προκειμένω η 30/9/2013.

Επειδή στις 30/9/2013 ισχύει το άρθρο 70B του Ν. 2238/1994 και δεν εφαρμόζονται πλέον οι διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 8 του ν. 2523/1997.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν. 2523/1997:

1. Αν ο κατά τη φορολογική νομοθεσία υπόχρεος να υποβάλει δήλωση και ανεξάρτητα από την πρόθεσή του να αποφύγει ή όχι την πληρωμή φόρου:

α) υποβάλει εκπρόθεσμη δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό ένα τοις εκατό (1%) επί του οφειλόμενου με τη δήλωση φόρου για κάθε μήνα καθυστέρησης,

β) υποβάλει ανακριβή δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφευγε λόγω της ανακρίβειας, για κάθε μήνα καθυστέρησης,

γ) δεν υποβάλει δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό δυόμισι τοις εκατό (2,50%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφευγε λόγω μη υποβολής δήλωσης, για κάθε μήνα καθυστέρησης.

2. Στο φόρο προστιθέμενης αξίας, στο φόρο κύκλου εργασιών και στους παρακρατούμενους και επιρριπτόμενους φόρους, τέλη και εισφορές τα παραπάνω ποσοστά πρόσθετων φόρων ορίζονται σε ενάμισι τοις εκατό (1,50%) για την εκπρόθεσμη δήλωση, σε τρία τοις εκατό (3%) για την ανακριβή δήλωση και σε τριάνμισι τοις εκατό (3,50%) για τη μη υποβολή δήλωσης.

Οι πρόσθετοι αυτοί φόροι επιβάλλονται τόσο στην προσωρινή όσο και στην εκκαθαριστική δήλωση, καθώς και στις δηλώσεις αποθεμάτων των παραγράφων 11 και 12 των άρθρων 32 και 33 αντίστοιχα του Ν. 1642/1986 (ΦΕΚ 125 Α'). Απαγορεύεται η με οποιονδήποτε τρόπο επίρριψη του πρόσθετου φόρου από τον υπόχρεο σε παρακράτηση στον πραγματικό φορολογούμενο.

Επειδή η κρίση περί αντισυνταγματικότητας των νόμων δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης.

Αλλά δεν τίθεται ζήτημα αντισυνταγματικότητας, καθώς το Σύνταγμα με τις διατάξεις του άρθρου 78 παρ.2 απαγορεύει την **επιβολή φόρου με νόμο αναδρομικής ισχύος** πέραν από το οικονομικό έτος

εκείνου κατά το οποίο επιβλήθηκε και ουδόλως αναφέρεται στην διοικητική επίλυση της διαφοράς. Στη συγκεκριμένη περίπτωση για την επιβολή μεν του φόρου, εφαρμόσθηκαν οι διατάξεις που ίσχυαν κατά το χρόνο που δημιουργήθηκε η υποχρέωση των ως άνω φυσικών προσώπων, ήτοι το 2004 για δε την επιβολή των προσαυξήσεων οι ευμενέστερες διατάξεις (περιορισμός έως 120% άρθρο.2 παρ.4 του ν.2523/97).

Επίσης δεν τίθεται ζήτημα αντισυνταγματικότητας, καθώς το Σύνταγμα δεν απαγορεύει την αλλαγή νομοθετικού καθεστώτος για το μέλλον. Στην υπό εξέταση περίπτωση, κατά το χρόνο έκδοσης των προσβαλλόμενων πράξεων ισχύει το καθεστώς του 70B του Ν. 2238/94 και δεν τίθεται ζήτημα εφαρμογής προηγούμενης διαδικαστικής διάταξης.

Επομένως ο πρώτος λόγος της υπό εξέτασης ενδικοφανούς προσφυγής είναι απορριπτέος ως νομικά αβάσιμος.

Β) Ως προς το δεύτερο λόγο της υπό εξέταση ενδικοφανούς προσφυγής:

Από τα στοιχεία που συνυποβλήθηκαν με την ως άνω ενδικοφανή προσφυγή, η υποβολή της περιοδικής δήλωσης Φ.Π.Α. του μηνός 2011 εκκρεμεί στο σύστημα taxis καθόσον δεν καταβλήθηκε ο φόρος που προέκυπτε με αυτή.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 38 παρ. 2 του ν. 2859/2000 περιοδική ή εκκαθαριστική δήλωση, η οποία υποβάλλεται χωρίς την ταυτόχρονη καταβολή του οφειλόμενου ποσού, θεωρείται ως απαράδεκτη και δεν παράγει κανένα έννομο αποτέλεσμα και ο δεύτερος λόγος της υπό εξέτασης ενδικοφανούς προσφυγής είναι απορριπτέος ως νομικά και ουσιαστικά αβάσιμος.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου του, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Απορρίπτουμε τη με αριθ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή.

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

Διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2011

ΠΕΡΙΟΔΟΣ	ΔΙΑΦΟΡΑ Φ.Π.Α.	ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ (έως 20/12/2013)				Σύνολο οφειλής
		Μήνες	Ποσοστό ανά μήνα	Ποσοστό	Προσαύξηση	
ΙΑΝΟΥΑΡΙΟΣ	5.733,92	34	3,00%	102,00%	5.848,60	11.582,52
ΔΕΚΕΜΒΡΙΟΣ	158.610,96	23	3,50%	80,50%	127.681,82	286.292,78
ΣΥΝΟΛΟ	164.344,88				133.530,42	297.875,30

Το ποσό της παρούσας απόφασης είναι καταβλητέο σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 53 & 54 Ν. 2859/2000, στην αρμόδια φορολογική αρχή .

Η παρούσα απόφαση μπορεί να γίνει αποδεκτή εντός τριάντα (30) ημερών από την επίδοση της. Το ποσό 100% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής συμψηφίζεται.

Επί άσκησης προσφυγής είναι καταβλητέο εφάπαξ το 100% του κατά περίπτωση προκύπτοντος (καταλογιζόμενου) βάσει της απόφασης αυτής ποσού, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 100% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

Αν η παρούσα απόφαση οριστικοποιηθεί λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής, είναι καταβλητέο εφάπαξ ολόκληρο το προκύπτον (καταλογιζόμενο) ποσό βάσει της απόφασης αυτής, με αναπροσαρμογή του πρόσθετου φόρου μέχρι το χρόνο οριστικοποίησης, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 100% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).