



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

04/04/2014

Αριθμός απόφασης:

680

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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

γ. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 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».

δ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. 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.

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

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 06/12/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, κατοίκου επί της οδού Τ.Κ. κατά της αρ./31.10.2013 Απόφασης

Επιβολής Προστίμου Αρθ.39 2238/94 διαχειριστικής περιόδου 14.10.2009 -31.12.2010 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./31.10.2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Αρθ. 39 2238/94 διαχειριστικής περιόδου 14.10.2009 -31.12.2010 του Προϊσταμένου του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 29.10.2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 03/04/2014 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 06/12/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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./ 31.10.2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου του με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 9.577,72 € για τη διαχειριστική περίοδο 14/10/2009-31/12/2010 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 39 παρ. 7 του Ν.2238/1994 λόγω παράβασης των διατάξεων του εν λόγω άρθρου του Ν.2238/1994 (Αξία υποτιμολόγησης € 47.888,60 χ20%).

Η παράβαση αφορά στην διαφορά μικτού κέρδους κατά μέσο όρο μικρότερο κατά 11% των τιμών των συναλλαγών της προσφεύγουσας σε πωλήσεις ύψους 435.353,27 € που πραγματοποίησε, κατά την παραπάνω διαχειριστική περίοδο, προς την εταιρεία «, συνδεδεμένη με αυτήν επιχείρηση κατά τις διατάξεις του άρθρου 39 του Κ.Φ.Ε. για τους παρακάτω λόγους:

- Η είναι κύρια μέτοχος της ελεγχόμενης με ποσοστό συμμετοχής 55% και μητρικής αυτής και συμμετέχει επίσης στην παραπάνω κοινοπραξία κατά ποσοστό 13,33% .

-Το Συμβούλιο της Κοινοπραξίας αποτελείται από επτά (7) μέλη τακτικά μέλη μη αμειβόμενα μέλη και επτά (7) αναπληρωματικά αυτών εκ των οποίων έξι διορίζονται από τον και ένα από την

-Το ίδιο πρόσωπο (.....), που συμμετέχει στο Διοικητικό Συμβούλιο της ως πρόεδρος του Δ.Σ., συμμετέχει επίσης και στο Συμβούλιο –ανώτατο όργανο διοίκησης της εν λόγω κοινοπραξίας.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Η « δεν είναι συνδεδεμένη με αυτήν επιχείρηση κατά τις διατάξεις του άρθρου 39 του Κ.Φ.Ε. καθώς επίσης ότι σε κάθε περίπτωση οι

εν λόγω συναλλαγές ήταν σύμφωνες με την αρχή των ίσων αποστάσεων. Και «.....ότι η διαφορά τιμής πώλησης προς την Κοινοπραξία για τα συγκεκριμένα προϊόντα δεν αποτελεί υποτιμολόγηση, αλλά απλή εκτίμηση και αποτύπωση του εμπορικού κινδύνου που ανάλαβε η Εταιρεία μας στη συγκεκριμένη περίοδο για τις εν λόγω προσφορές – πωλήσεις της .».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγ. 1 του άρθρου 39 όπως ίσχυαν μέχρι 31 Δεκεμβρίου 2011 «Όταν μεταξύ ημεδαπών επιχειρήσεων, οι οποίες συνδέονται κατά την έννοια της παραγράφου 3, πραγματοποιούνται πωλήσεις αγαθών ή παρέχονται υπηρεσίες με οικονομικούς όρους διαφορετικούς από εκείνους που θα είχαν συμφωνηθεί μεταξύ ανεξάρτητων επιχειρήσεων, τα κέρδη τα οποία, χωρίς τους όρους αυτούς, θα είχαν πραγματοποιηθεί από την επιχείρηση αλλά τελικά δεν πραγματοποιήθηκαν λόγω των ανωτέρω όρων, θεωρούνται κέρδος της επιχείρησης αυτής, με το οποίο προσαυξάνονται τα καθαρά της κέρδη, χωρίς να θίγεται το κύρος των βιβλίων και στοιχείων».

Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 39 του Κ.Φ.Ε. «Οι διατάξεις των προηγούμενων παραγράφων (1 & 2) εφαρμόζονται για τις επιχειρήσεις που συνδέονται με σχέση άμεσης ή έμμεσης ουσιώδους διοικητικής ή οικονομικής εξάρτησης ή ελέγχου, λόγω συμμετοχής της μιας στο κεφάλαιο ή τη διοίκηση της άλλης ή λόγω συμμετοχής των ιδίων προσώπων στο κεφάλαιο ή στη διοίκηση και των δύο επιχειρήσεων».

Επειδή η είναι θυγατρική της επιχείρησης η οποία είναι κύρια μέτοχός της με ποσοστό 55% και επιπλέον η δεύτερη συμμετέχει επίσης και στην κοινοπραξία «» με ποσοστό 13,33 % και εκπροσωπείται με ένα (1) μέλος, τον, που συμμετέχει στο Διοικητικό Συμβούλιο της ως πρόεδρος του Δ.Σ., στο επταμελές (7) συμβούλιο στην διοίκηση της.

Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω οι εν λόγω συναλλαγές εμπίπτουν στις διατάξεις των παραγράφων 1 & 3 του άρθρου 39 του Ν.2238/94.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου οι οποίες αφορούν το ύψος της υποτιμολόγησης, όπως αυτές καταγράφονται στην από 31/10/2013 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

Την απόρριψη της υπ' αριθ. Πρωτ.:/06.12.2013 ενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση της υπ' αριθ. / 31.10.2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου του

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

Για τη διαχειριστική περίοδο 14/10/2009-31/12/2010

Πρόστιμο συνολικού ποσού 9.577,72 €.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΛΑΝΗΣ

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).