



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2109578520
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

16/05/2014

Αριθμός απόφασης: 1229

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
 - β. 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».
 - γ. 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».
 - δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).
2. Το άρθρο 50 του ν 4238/2014 (ΦΕΚ Α' 38).
3. Την ΠΟΛ 1066/27-2-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
4. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).
5. Την από 14/03/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/17-03-2014 ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου ΒΕΛΓΙΟΥ, οδός κατά των υπ' αριθ.
 - α)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2004,
 - β)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2005,
 - 3)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2006και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
6. Τα υπ' αριθ.

- α)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2004,
β)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2005,
3)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2006
των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 31/08/2012 οικεία έκθεση ελέγχου.
7. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
8. Την από 15/5/2014 εισήγηση του Α 3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 14/03/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/17-03-2014 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με τα υπ' αριθ.

1)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ οικονομικού έτους 2004 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος εισοδήματος (κύριος και συμπληρωματικός) ποσού 118.219,50 €, πλέον 141.863,40 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης).

2)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ οικονομικού έτους 2005 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος εισοδήματος (κύριος και συμπληρωματικός) ποσού 73.505,88 €, πλέον 88.207,06 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης).

3)/31-08-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ οικονομικού έτους 2006 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος εισοδήματος (κύριος και συμπληρωματικός) ποσού 33.675,26 €, πλέον 40.410,32 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης).

Η διαφορά φόρου προέκυψε από τα αποτελέσματα του από 31/08/2012 ειδικού σημειώματος ελέγχου φορολογίας εισοδήματος και ΚΒΣ (Α.Υ.Ο. ΠΟΛ. 1072/8.4.2011, ΦΕΚ 577Β'/12.4.2011) του υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, σύμφωνα με τα οποία η προσφεύγουσα αλλοδαπή επιχείρηση με έδρα το Βέλγιο, ανέλαβε κατόπιν διαγωνισμού την προμήθεια και εγκατάσταση 153 προθηκών έκθεσης αρχαιολογικών ευρημάτων στη αίθουσα του Μουσείου Στη Αθήνα. Είχε υπογράψει σχετική σύμβαση με το Μουσείο στις 29/10/2003 και ολοκλήρωσε το εν λόγω έργο στις 15/04/2005 με την υπογραφή του πρωτοκόλλου παράδοσης. Το κόστος του έργου σύμφωνα με την υπογραφείσα σύμβαση ανήλθε στο ποσό των 1.390.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 18% ήτοι ποσού 250.200,00 ευρώ. Από το πόρισμα της από 15-05-2006 έκθεσης ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΑ' Αθηνών, όπως αυτό αναφέρεται στο από 31/08/2012 ειδικό σημείωμα ελέγχου φορολογίας εισοδήματος και ΚΒΣ του

υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, η προσφεύγουσα αλλοδαπή επιχείρηση με έδρα το Βέλγιο είχε αποκτήσει μόνιμη εγκατάσταση στη χώρα για τις εργασίες που πραγματοποίησε στο Μουσείο στις χρήσεις 2003 και 2004 καθόσον το διάστημα που απασχολήθηκε στη χώρα μας υπερέβη τους δώδεκα μήνες. Συνεπώς σύμφωνα με την έννοια των διατάξεων του άρθρου 5 της Σ.Α.Δ.Φ. Ν.Δ. 117/1969 και του άρθρου 101 του Ν. 2238/94 υπάρχει μόνιμη εγκατάσταση της προσφεύγουσας στη χώρα μας και επομένως πρέπει να τύχει της ίδιας φορολογικής μεταχείρισης με μία Ελληνική Επιχείρηση που ασκεί την ίδια δραστηριότητα. Για τις χρήσεις που η προσφεύγουσα αλλοδαπή επιχείρηση δραστηριοποιήθηκε στη χώρα μας, δεν τήρησε βιβλία και στοιχεία με αποτέλεσμα να κριθούν τα βιβλία ανακριβή και τα ακαθάριστα έσοδα καθώς και τα καθαρά κέρδη των επίμαχων χρήσεων να προσδιοριστούν εξωλογιστικά.

Η προσφεύγουσα επιχείρηση, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ανάκληση και την ακύρωση ή άλλως την τροποποίηση των παραπάνω φύλλων ελέγχου προς όφελός τους προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1) Καθυστερήσεις υπαιτιότητας του Μουσείου, στη παραλαβή του έργου.
- 2) Ήταν γνωστό στην ελληνική φορολογική διοίκηση ότι η προσφεύγουσα εταιρεία είχε έδρα το Βέλγιο και είχε ζητήσει την εφαρμογή της μεταξύ των δύο κρατών φορολογικής συμβάσεως ώστε να υπαχθεί σε φόρο στο Βέλγιο.
- 3) Καθυστέρηση στην ολοκλήρωση του φορολογικού ελέγχου.
- 4) Στις 28.8.2013 η πληρεξούσια δικηγόρος έλαβε αντίγραφο της εκθέσεως και των φύλλων ελέγχου και επομένως να λάβει γνώση η προσφεύγουσα την αιτία του καταλογισμού.
- 5) Επιβολή διπλής φορολογίας – παραβίαση των διατάξεων της σύμβασης αποφυγής διπλής φορολογίας μεταξύ Ελλάδος και Βελγίου δυνάμει του ν.δ. 117/69 – παραβίαση των αρχών της χρηστής διοίκησης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 παρ.2 του Κ.Δ.Δ. (όπως τροποποιήθηκε με το Ν 4093/12, ΦΕΚ 222 Α΄ /12.11.2012 και ισχύει για πράξεις που εκδίδονται ή παραλείψεις που συντελούνται από 12.11.2012), ορίζεται ότι: «Εξαιρετικώς στις φορολογικές και τελωνειακές διαφορές εν γένει η προσφυγή ασκείται εντός τριάντα (30) ημερών και η προθεσμία για την άσκηση της αρχίζει όπως ορίζεται στην προηγούμενη παράγραφο.»

Επειδή η κοινοποίηση των επίμαχων πράξεων οι οποίες παρελήφθησαν από τον πληρεξούσιο της προσφεύγουσας αλλοδαπής επιχείρησης, συντελέστηκε την 03/01/2013 και το υπ΄ αρθ. πρωτ. /25-09-2013 αίτημα ενώπιον της Επιτροπής Διοικητικής Επίλυσης Φορολογικών Διαφορών του άρθρου 70 Α΄ ΚΦΕ κατατέθηκε **εκπρόθεσμα** την 25/09/2013, ήτοι μετά την παρέλευση της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών για την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 50 παρ. α του ν. 4238/17-2-2014 “Υποθέσεις ενδικοφανών προσφυγών ενώπιον της Επιτροπής Διοικητικής Επίλυσης Διαφορών του άρθρου 70Α του ν. 2238/1994 (Α' 151), **για τις οποίες αυτή ήταν αποκλειστικά αρμόδια, και οι οποίες δεν εξετάσθηκαν έως την 31/12/2013** ή εξετάσθηκαν και αναπέμφθηκαν στη Φορολογική Διοίκηση, δύνανται, με τους ίδιους όρους και προϋποθέσεις της αρχικής υποβολής, να εξετάζονται στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 εντός αποκλειστικής προθεσμίας δύο μηνών από την υποβολή σχετικής αιτήσεως του ενδιαφερομένου, μετά την οποία η σχετική αίτηση θεωρείται ότι έχει σιωπηρά απορριφθεί. Η αίτηση εξετάζεται, μόνο εφόσον υποβληθεί εντός αποκλειστικής προθεσμίας εντός μηνός από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου. Μετά την υποβολή της αίτησης, τυχόν βεβαιώσεις οφειλών, που εδράζονται στις αντίστοιχες υποθέσεις διαγράφονται και οι σχετικές απαιτήσεις του Δημοσίου επαναβεβαιώνονται και εισπράττονται είτε με βάση την απόφαση της ως άνω Υπηρεσίας είτε με την παρέλευση άπρακτης της προθεσμίας εντός της οποίας δύναται να αποφανθεί η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης.”

Επί πλέον σύμφωνα με την υπ' αρ. ΠΟΛ. 1066/27-2-2014 του Γ.Γ.Δ.Ε. “Κοινοποίηση των διατάξεων του άρθρου 50 του ν. 4238/2014 αναφορικά με την εξέταση από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης (Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών) υποθέσεων, που είχαν εισαχθεί ενώπιον της Επιτροπής Διοικητικής Επίλυσης των Διαφορών του άρθρου 70Α του ν. 2238/1994 και οδηγίες για την εφαρμογή τους” ορίζεται ότι

“Με την περίπτωση α' του ως άνω άρθρου 50 του ν. 4238/2014 ορίζεται ότι οι υποθέσεις ενδικοφανώς προσφυγών ενώπιον της Επιτροπής Διοικητικής Επίλυσης Διαφορών του άρθρου 70Α του ν. 2238/1994, **για τις οποίες αυτή ήταν αποκλειστικά αρμόδια και οι οποίες δεν εξετάσθηκαν έως την 31/12/2013 ή εξετάσθηκαν και αναπέμφθηκαν στη Φορολογική Διοίκηση**, δύνανται με τους ίδιους όρους και προϋποθέσεις της αρχικής υποβολής, να εξετάζονται στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Δ.Ε.Δ. του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, εντός αποκλειστικής προθεσμίας δύο μηνών από την υποβολή σχετικής αιτήσεως του ενδιαφερομένου, μετά την οποία η σχετική αίτηση θεωρείται ότι έχει σιωπηρά απορριφθεί. Η αίτηση εξετάζεται μόνο εφόσον υποβληθεί εντός αποκλειστικής προθεσμίας ενός μηνός από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου”.

Επιπροσθέτως, στην παράγραφο Α της υπ' αρ. ΠΟΛ 1152/2012 Εγκύκλιο ΥΠ.ΟΙΚ. “Παροχή οδηγιών σχετικά με τη διοικητική επίλυση φορολογικών διαφορών του άρθρου 70Α του ν. 2238/1994 ορίζεται ότι “ Με τις διατάξεις των παραγράφων 1, 2, 3 και 4 του άρθρου 70^Α του Κ.Φ.Ε., όπως ισχύουν, μεταξύ άλλων ορίζεται ότι έργο της Επιτροπής Διοικητικής Επίλυσης Φορολογικών Διαφορών είναι η διοικητική επίλυση των μετά από έλεγχο αμφισβητούμενων φορολογικών διαφορών σε κάθε φορολογικό αντικείμενο. Ειδικότερα, με τις ως άνω διατάξεις καθορίζεται ότι η Ε.Δ.Ε.Φ.Δ. επιλαμβάνεται του έργου της, εφόσον η αμφισβητούμενη από τον υπόχρεο διαφορά του κυρίου φόρου, τέλους, εισφοράς ή προστίμου, υπερβαίνει το ποσό των πενήντα χιλιάδων (50.000,00) ευρώ

Στις περιπτώσεις δε που η αμφισβητούμενη από τον υπόχρεο διαφορά του κύριο φόρου, τέλους, εισφοράς ή προστίμου, υπερβαίνει το ποσό των τριακοσίων (300.000,00) ευρώ, η Ε.Δ.Ε.Φ.Δ. καθίσταται αποκλειστικά αρμόδια για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς”

Επειδή, η υπ’ αριθ. πρωτ./17-3-2014 αίτηση διοικητικής επίλυσης της μετά από έλεγχο φορολογικής διαφοράς της προσφεύγουσας που υπεβλήθη την 17/3/2014, ήτοι εντός μηνός από την ημερομηνία δημοσίευσης του Ν.4238/17-2-2014 (ΦΕΚ 38), **πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη** καθόσον το υπ’ αρθ. πρωτ./25-09-2013 αίτημα της προσφεύγουσας ενώπιον της Επιτροπής Διοικητικής Επίλυσης Φορολογικών Διαφορών του άρθρου 70 Α΄ ΚΦΕ κατατέθηκε **εκπρόθεσμα** την 25/09/2013, ήτοι μετά την παρέλευση της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών για την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής. Επιπλέον η αμφισβητούμενη διαφορά του κύριου φόρου που προκύπτει σε κάθε μία των υπό κρίση καταλογιστικών πράξεων δεν υπερβαίνει το ποσό των τριακοσίων χιλιάδων (300.000) ευρώ.

Α πο φα σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ’ αριθ. πρωτ./17-03-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας – ΑΦΜ

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ**

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).