



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9563608
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 22/5/2014

Αριθμός απόφασης: 1335

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. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

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. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4. Την από 30.01.2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, Α.Φ.Μ. κατοίκου, οδός, Τ.Κ., κατά της υπ' αριθ./31.12.2013 ΑΕΠ ΚΒΣ διαχειριστικής περιόδου 13.06.2006 – 31.12.2006, των υπ' αριθ./31.12.2013 ΑΕΠ ΚΒΣ χρήσεων 2007 και 2008 και της υπ' αριθ./31.12.2013 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 13/6/2006 – 25/3/2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά (Πειραιά – Σαλαμίνας) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις με αριθμό,,/31.12.2013 Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. Άρθ. 5 & 9 ν. 2523/1997 διαχειριστικών περιόδων 2006, 2007 και 2008 αντίστοιχα και την με αριθμό/2013 Πράξη Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α. Άρθ. 4 ν. 2523/1997 ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 13/6/2006 – 25/3/2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά των οποίων ζητείται η ακύρωση

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 10.04.2014 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 30.01.2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των, 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:

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση των υπ' αριθ./31.12.2013 Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. και της υπ' αριθ./31.12.2013 Πράξης Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά (Πειραιά - Σαλαμίνας) με τις οποίες επιβλήθηκαν σε βάρος του πρόστιμα συνολικού ποσού 28.820,00 € για τη διαχειριστικής περίοδο 13.06.2006 – 31.12.2006, 108.350,00 € για τη χρήση 2007, 10.000,00€ για τη χρήση 2008 και 300,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 16.06.2006 – 25.03.2007 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1, 6 παρ. 1, 12, 17 παρ. 1, 30 παρ. 2β ΠΟΛ. 1024/15.02.2007, 19 παρ. 1, 2, 3, 24 παρ. 3, 36 παρ. 1 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 36 παρ. 1 του ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.).

Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, οι ανωτέρω προσβαλλόμενες πράξεις πρέπει να ακυρωθούν διότι:

1. Η αιτιολογία των προσβαλλόμενων πράξεων είναι ανεπαρκής διότι βασίζεται στη διαδικασία αυθόρμητης ανταλλαγής πληροφοριών μεταξύ των Ελληνικών και Γερμανικών φορολογικών αρχών
2. Ο καταλογισμός των ανωτέρω προστίμων είναι αντισυνταγματικός διότι δεν είχε προηγηθεί διαδικασία κλήσης σε ακρόαση από την αρμόδια φορολογική αρχή
3. Ο προσωρινός έλεγχος είναι άκυρος δεδομένου ότι διενεργείται μόνο σε επιτηδευματίες, ιδιότητα που ο ίδιος δε φέρει
4. Ο προσωρινός έλεγχος δε μπορεί να επεκτείνεται στα βιβλία τρίτου, όπως συνέβη στην περίπτωση του
5. Η έκθεση ελέγχου δεν έχει συνταχθεί από τη φορολογική αρχή που εξέδωσε τις καταλογιστικές πράξεις, γεγονός που αποτελεί ουσιώδη κατάργηση τύπου
6. Ουδέποτε εισέπραξε προμήθεια ή άλλης μορφής ωφέλεια από την εταιρία

Επειδή, στην έκθεση ελέγχου αναφέρεται ρητά ότι οι Γερμανικές φορολογικές αρχές διαβίβασαν στην Γενική Γραμματεία Υπουργείου Οικονομικών – Διεύθυνση Διεθνών Οικονομικών Σχέσεων – Τμήμα Διεθνούς Διοικητικής Συνεργασίας, στοιχεία στο πλαίσιο της αυθόρμητης ανταλλαγής πληροφοριών, δηλαδή κατ' εφαρμογή των Συμβάσεων Αποφυγής Διπλής Φορολογίας Εισοδήματος και της Οδηγίας 77/799/Ε.Ο.Κ. (όπως ισχύει), και συνεπώς δεν ισχύουν οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ότι η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων (προστίμων) δεν είναι επαρκής και εμπεριστατωμένη

Επειδή, το Σύνταγμα στο άρθρο 20 § 2 ορίζει ότι «2. Το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερόμενου ισχύει και για κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του»

Όσον αφορά την προηγούμενη κλήση σε ακρόαση του προσφεύγοντος, με το με αριθμό πρωτ./23.4.2014 έγγραφό της, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Νίκαιας κάλεσε τον σε ακρόαση με βάση τις διατάξεις του άρθ. 6 του ν. 2690/1999 αναφέροντας ρητά όλες τις παραβάσεις στις οποίες αυτός υπέπεσε και τον καλούσε να υποβάλλει εγγράφως, εντός πέντε (5) ημερών, τις απόψεις του επί αυτών και αν το επιθυμεί, να παράσχει επιπρόσθετες προφορικές διευκρινήσεις. Συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί μη προηγούμενης κλήσης σε ακρόαση από τη φορολογική διοίκηση δεν ευσταθεί και είναι αβάσιμος

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 του ΠΔ 186/92 «επιτηδευματίας» είναι «κάθε ημεδαπό ή αλλοδαπό φυσικό πρόσωπο ή Κοινωνία του Αστικού Κώδικα, που ασκεί

δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελευθέριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρίες», και συνεπώς ο προσφεύγων εμπίπτει με βάση τα αναφερόμενα στις οικείες εκθέσεις ελέγχου ξεκάθαρα στον ορισμό του επιτηδευματία παρά τους περί αντιθέτου ισχυρισμούς του ιδίου

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 παρ. 3 του ν. 2238/1994 ο προσωρινός φορολογικός έλεγχος διενεργείται με εντολή του Προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας αν, μεταξύ άλλων, «από στοιχεία ή πληροφορίες που περιέρχονται σε αυτόν ή από βάσιμες υπόνοιες ή από τα στοιχεία των φορολογικών δηλώσεων προκύπτει ότι δεν δηλώθηκε ή δηλώθηκε ανακριβώς συγκεκριμένη φορολογητέα ύλη», επομένως δεν ισχύει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί μη νομιμότητας επέκτασης του ελέγχου σε βιβλία και στοιχεία τρίτων

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 παρ. 2 του ν. 2238/1994 φύλλο ελέγχου μπορεί να εκδοθεί από στοιχεία που περιέρχονται «σε γνώση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. βάσει της αμοιβαίας διοικητικής συνδρομής από φορολογικές και τελωνειακές αρχές άλλων Κρατών – Μελών της Ε.Ε. ή τρίτων χωρών που αποδεικνύονται ανακριβείς οι συναλλαγές» και επειδή, σε κάθε περίπτωση, οι οικείες εκθέσεις ελέγχου έχουν συνταχθεί από την αυτή υπηρεσία που συνέταξε και τις προσβαλλόμενες πράξεις, ήτοι τη Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, συνεπώς οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι απορριπτέοι

Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η γερμανική επιχείρηση κατέβαλε επ' ονόματι του προσφεύγοντος τα αναφερόμενα στην έκθεση ελέγχου ποσά, στις συγκεκριμένες ημερομηνίες, συνεπώς δεν ισχύει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι ουδέποτε εισέπραξε ποσά ή άλλης μορφής ωφέλεια

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθ./30.01.2014 ενδικοφανούς προσφυγής του (Α.Φ.Μ.) και την επικύρωση της υπ' αριθ./31.12.2013 ΑΕΠ ΚΒΣ διαχειριστικής περιόδου 16.06.2006 – 31.12.2006, των υπ' αριθ./31.12.2012 ΑΕΠ ΚΒΣ χρήσεων 2007, 2008 και της υπ' αριθ./31.12.2013 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 13/6/2006 – 25/3/2007.

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

Χρήση 2006: Πρόστιμο του άρθρου 5 ν.2523/97	29.820,00€
Χρήση 2007: Πρόστιμο του άρθρου 5 ν.2523/97	108.350,00€
Χρήση 2008: Πρόστιμο του άρθρου 5 ν.2523/97	10.000,00€
Διαχ. Περίοδος 13.6.2006 – 25.3.2007: Πρόστιμο του άρθρου 4 ν.2523/97	300,00€

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

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).