



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα

24-11-2014

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:

3785

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9578520

ΦΑΞ : 210 9531321

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. 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. 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 Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚΒ' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της με αριθμ. πρωτ..... αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου επί της με αριθμ. πρωτ. αίτησης περί ανάκλησης χρηματικής – ταμειακής βεβαίωσης ποσού 21.067,20€, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4.Τη με αριθμ. πρωτ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.επί της με αριθμ. πρωτ..... αίτησης περί ανάκλησης χρηματικής – ταμειακής βεβαίωσης ποσού 21.067,20€, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6.Την από 20/11/2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, 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:

Με τη με αριθμ. πρωτ αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υεπί της από αίτησης του προσφεύγοντος, δεν έγινε δεκτό το αίτημά του περί ανάκλησης της χρηματικής – ταμειακής βεβαίωσης ποσού 21.067,20€.

Η αίτηση ανάκλησης αφορά την με αριθμό ταμειακή βεβαίωση(ΑΧΚ /12-10-2012) της ΔΟΥμε την οποία βεβαιώθηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 21.067,20 € που επιβλήθηκε σε βάρος του με τη με αριθμ. πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 6 ν. 2523/97του Προϊσταμένου της ίδιας ΔΟΥ. Το εν λόγω πρόστιμο ισούται με το τριπλάσιο του φόρου που αναλογεί σε φορολογικό στοιχείο που χρησιμοποίησε ο προσφεύγων για παράνομη επιστροφή ΦΠΑ στη χρήση 2006, ως αγρότης του ειδικού καθεστώτος.

Συγκεκριμένα, με την προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου απέρριψε το αίτημα του προσφεύγοντος, διότι « Η ανωτέρω επιχείρηση είναι λήπτης στην χρήση 2006 ενός (1) εικονικού φορολογικού στοιχείου στο σύνολό του που έχει εκδοθεί για ανύπαρκτη συναλλαγή με εκδότη την επιχείρηση εισαγωγές –εξαγωγές τροφίμων – φρούτων- λαχανικών,ΑΦΜ ως ο κατωτέρω πίνακας :

ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΕΙΔΟΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟΥ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡ- ΗΜ/ΝΑΙ	ΑΞΙΑ	ΕΛΓΑ	ΚΑΘ. ΑΞΙΑ
.....	ΔΑ-TIM	35/30-10-2006	100.320,00€	3.009,60€	97.310,40€

Κατά παράβαση του άρθρου 19 παρ. 4 του ν. 2523/97 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ. 1 του Π.Δ/ος 186/92 και του άρθρου 2 παρ. 1 του ως άνω διατάγματος.

Ο ίδιος ο ελεγχόμενος προσήλθε στην Υπηρεσία μας και κατέθεσε τον αναλογούντα ΦΠΑ που είχε λάβει ως επιστροφή στο οικονομικό έτος 2007 και αφορούσε την χρήση 2006, κάνοντας χρήση ενός (1) φορολογικού στοιχείου με φερόμενη ως εκδότη την επιχείρηση ΑΦΜ, αποδεχόμενος με την πράξη του αυτή, την εικονικότητα του στοιχείου αυτού.

Η ενέργεια αυτή εμπίπτει στα προβλεπόμενα από την παράγραφο 3 του άρθρου 48 του Ν. 1642/86 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 6 του ν.2523/1997, με την οποία επιβάλλεται σε βάρος των υπόχρεων, εκτός από τις προβλεπόμενες άλλες κυρώσεις και ειδικό πρόστιμο ίσο με

το τριπλάσιο του φόρου που εξέπεσε ή που επιστράφηκε ή δεν απέδωσε φόρο, με βάση πλαστά, εικονικά ή νοθευμένα φορολογικά στοιχεία, Με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 6 του ν. 2954/2001 από 02-11-2001 ισχύει και για αγρότες του ειδικού καθεστώτος ΦΠΑ.

Επειδή είναι λήπτης στην ελεγχόμενη χρήση 2006 ενός (1) ΕΙΚΟΝΙΚΟΥ φορολογικού στοιχείου αξίας 100.320,00 ευρώ και έλαβε παράνομα επιστροφή ΦΠΑ ποσού 7.022,40 ευρώ, καταλογίζουμε ειδικό πρόστιμο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 παρ 1 του ν.2523/97, ήτοι ισόποσο με το τριπλάσιο του ΦΠΑ που έλαβε παράνομα για τη χρήση 2006 ως κατωτέρω $7.022,40 \times 3 = 21.067,20$ ευρώ.

Εκδόθηκε η ΑΕΠ ποσού 21.067,20 € που κοινοποιήθηκε στον φορολογούμενο στις 12-06-2012 σύμφωνα με τις διατάξεις Ν. 2690/1190 όπου είχατε δικαίωμα διοικητικής επίλυσης ή προσφυγής σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα.

Δεν ανταποκριθήκατε στα παραπάνω δικαιώματά σας και κατέστη οριστική η πράξη επιβολής προστίμου ΑΕΠ ποσού 21.067,20 ευρώ με τον ΑΧΚ και ΑΤΒ ... και σας απεστάλη η ατομική ειδοποίηση χρεών Α/Α σύμφωνα με τις διατάξεις του ΚΕΔΕ ΠΔ 356/1974 άρθρο 79.

Κατά του νόμιμου τίτλου βεβαίωσης (ταμειακή βεβαίωση) και κατά της ατομικής ειδοποίησης χρεών ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 73 ΠΔ 356/1974 (ΚΕΔΕ) όπου μπορεί να κατατεθεί ανακοπή από τον οφειλέτη.»

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά: **α)** την ακύρωση της με αριθμ. πρωτ..... αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και την αποδοχή της από αίτησης ανάκλησης, της με αριθμό ταμειακής βεβαίωσης της ως άνω ΔΟΥ και **β)** να περιοριστεί η με αριθμό Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 6 του ν.2523/97 στα 100,00 €, άλλως να επαναληφθεί ορθώς και εγκύρως η επίδοση της συγκεκριμένης πράξης για να ασκήσει το δικαίωμα συμβιβασμού στο 1/3, ισχυριζόμενος ότι:

- Το ΦΠΑ ύψους 7.022,400€ του με αριθμ. 35/30-10-2006 ΔΑ –Τ. αγοράς αγροτικών προϊόντων καθαρής αξίας 97.310,40 €, το οποίο θεωρήθηκε εικονικό, το κατέβαλε με συμπληρωματική δήλωση στην ΔΟΥ
- Η με αριθμ..../12 Πράξη Επιβολής Προστίμου ύψους 21.067,20 ευρώ παραβαίνει τους νόμους και τους κανόνες χρηστής διοικήσεως.
- Η ΔΟΥ Κορίνθου ρητώς δήλωσε σε αυτόν ότι: «εφόσον εξοφληθεί ο φόρος εισοδήματος της παραγράφου αυτής δεν επιβάλλεται διοικητική κύρωση είτε αφορά σε πρόσθετους φόρους, είτε σε πρόστιμο Κ.Β.Σ, είτε σε θέματα κύρους των βιβλίων».

Το ως άνω β' αίτημα υποβάλλεται από τον προσφεύγοντα με την ενδικοφανή προσφυγή και δεν αναφέρεται στην με αριθμ. προσβαλλόμενη απάντηση του Προϊσταμένου της ΔΟΥ καθώς δεν το έχει αιτηθεί με την αριθμ. πρωτ. αίτησή του.

Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ορίζει πως ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκησης ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 2 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι «Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα:

α. Φόρο Εισοδήματος.

β. Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.).

γ. Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.)

δ. Φόρο Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών, Προϊκών και Κερδών από Λαχεία

ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τη βεβαίωση ή είσπραξη των οποίων, κατά την έναρξη ισχύος του Κώδικα, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογιών των περιπτώσεων α' και β'.

στ. Χρηματικές κυρώσεις, οι οποίες προβλέπονται από τον Κώδικα.»

Κατά συνέπεια, η δυνατότητα άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου) και όχι σε πράξεις που εκδίδονται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης (π.χ. έκθεση κατάσχεσης, έκθεση πλειστηριασμού, πίνακας κατάταξης κλπ.), κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφερόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή, ο προσφεύγων με την ενδικοφανή προσφυγή στρέφεται κατά της με αριθμ.απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Ζητά δε την αναίρεση της εν λόγω πράξεως, εσφαλμένα ως πράξης περί ΚΒΣ, ενώ είναι πράξη επιβολής προστίμου ΦΠΑ.

Επειδή, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της αρνητικής απαντήσεως του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. περί ανάκλησης χρηματικής – ταμειακής βεβαίωσης, ως εκ τούτου η πράξη ταμειακής βεβαιώσεως θεωρείται ως συμπροσβαλλόμενη, όμως δεν αποτελεί φορολογική διαφορά που αναφύεται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών και κατά συνέπεια δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κ.Φ.Δ. και της διοικητικής διαδικασίας της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, στην εξεταζόμενη υπόθεση, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι **απαραδέκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή** κατά της υπ' αριθμ. αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επειδή η εκ τούτης αναφερόμενη

διαφορά(Ταμειακή Βεβαίωση) ανάγεται στο στάδιο της διοικητικής εκτέλεσης, οπότε κατά της πράξης αυτής είναι δυνατή μόνο η άσκηση ανακοπής σύμφωνα με τα άρθρα 217 επόμενα του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Κ.Δ.Δ.) και 73 του Κ.Ε.Δ.Ε.

Επειδή, στην εξεταζόμενη υπόθεση, προκύπτει ότι **απαράδεκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή** με την οποία αιτείται να περιοριστεί η με αριθμό Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 6 ν.2523/97 στα 100,00 €, άλλως να επαναληφθεί ορθώς και εγκύρως η επίδοση της συγκεκριμένης πράξης για να ασκήσει το δικαίωμα συμβιβασμού στο 1/3 για τους κάτωθι ισχύοντες διαζευκτικά λόγους:

1. Η με αριθμό Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 6 ν.2523/97 εκδόθηκε στις 21-05-2012, ήτοι πριν από την 1/8/2013. Σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της υποπαραγράφου Α.5 της παραγράφου Α του άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013 και της παραγράφου 1 του άρθρου 1 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1209/2013, η άσκηση ενδικοφανών προσφυγών και η εξέτασή τους από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από 1/8/2013.
2. Στις 21.05.2012 εκδόθηκε η με αριθμ. άρθρου 6 ν.2523/97 Πράξη επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ η οποία κοινοποιήθηκε νόμιμα στον προσφεύγοντα στις 12-06-2012. Η ανωτέρω πράξη επιβολής προστίμου οριστικοποιήθηκε, καθόσον ο προσφεύγων δεν υπέβαλε αίτημα διοικητικής επίλυσης ούτε άσκησε ένδικο μέσο στο προβλεπόμενο από τις διατάξεις του άρθρου 66 ν. 2717/99(ΚΔΔ) χρόνο, βεβαιώθηκε με τον ΑΧΚ, ΑΤΒ και απεστάλη στον προσφεύγοντα η Α/Α η ατομική ειδοποίηση χρεών σύμφωνα με τις διατάξεις του ΚΕΔΕ ΠΔ 356/1974 άρθρο 79.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΚΑΚΙΩΡΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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).