



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα 24-2-2015

Αριθμός απόφασης: 750

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9586156
ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70B' «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. Του άρθρου 66 § 10 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

δ. 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».

ε. 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».

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

ζ. 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. Το από και με αριθμό πρωτοκόλλου της Δ.Ο.Υ.
διαβιβαστικό έγγραφο με συνημμένες τις με αριθ.,,/2014 αποφάσεις του

Β' τμήματος του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου και τις με αριθ. ΠΡ.....,/2011 προσφυγές ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου με αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς της εταιρείας » με ΑΦΜ, για την επανεξέταση στα πλαίσια του άρθρου 63 του ν.4174/2013 των επίδικων πράξεων της Δ.Ο.Υ. για τις οποίες την αρμοδιότητα πλέον έχει η Δ.Ο.Υ.: α) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2008/31-12-2008 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών υπηρεσιών 78.203,78€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας της δήλωσης ποσού 74.819,14€, β) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2009/31-12-2009 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών υπηρεσιών 74.869,39€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας της δήλωσης ποσού 40.064,51€ και γ) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2010/31-10-2010 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών υπηρεσιών 58.897,37€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής των προσωρινών δηλώσεων ποσού 12.754,83€.

4. Τα: α) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2008/31-12-2008 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών υπηρεσιών 78.203,78€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας της δήλωσης ποσού 74.819,14€, β) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2009/31-12-2009 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών υπηρεσιών 74.869,39€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας της δήλωσης ποσού 40.064,51€ και γ) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2010/31-10-2010 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών υπηρεσιών 58.897,37€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής των προσωρινών δηλώσεων ποσού 12.754,83€, όπως εκδοθέντων από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ.

5. Την από εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Κατόπιν της εξέτασης κατ' άρθρο 63 του ν.4174/2013 των επίδικων , και ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΦΥΛΛΩΝ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστών περιόδων 01-01-2008/31-12-2008, 01-01-2009/31-12-2009, 01-01-2010/31-10-2010 σύμφωνα με το διατακτικό των με αρ.,,/2014 προδικαστικών αποφάσεων του Β' τμήματος του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων των προσφυγών, εισηγούμαστε τα ακόλουθα:

Σε βάρος της επιχείρησης «..... » με ΑΦΜ εκδόθηκαν τα: α) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2008/31-12-2008 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών

υπηρεσιών 78.203,78€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας της δήλωσης ποσού 74.819,14€, β) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2009/31-12-2009 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών υπηρεσιών 74.869,39€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας της δήλωσης ποσού 40.064,51€ και γ) με αρ./2011 ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΦΥΛΛΟ ΕΛΕΓΧΟΥ ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΥ ΦΟΡΟΥ ΕΠΙ ΑΜΟΙΒΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ διαχειριστής περιόδου 01-01-2010/31-10-2010 με το οποίο βεβαιώθηκε φόρος μισθωτών υπηρεσιών 58.897,37€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής των προσωρινών δηλώσεων ποσού 12.754,83€. Η διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν προσωρινού ελέγχου που διενεργήθηκε, επ' αφορμή δελτίου πληροφοριών του Σ.Δ.Ο.Ε. με αρ. πρωτ./2010, από την τότε αρμόδια Δ.Ο.Υ. η οποία εξέδωσε την σχετική από έκθεση προσωρινού ελέγχου φόρου μισθωτών υπηρεσιών. Η επιχείρηση προσέφυγε κατά των παραπάνω πράξεων ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, με αιτήματα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, τα οποία είχαν υποβληθεί με τις με αριθμό κατάθεσης ΠΡ.....,,/2011 προσφυγές. Επί των προσφυγών αυτών εκδόθηκαν οι με αριθμό,,/2014 προδικαστικές αποφάσεις του Β' τμήματος του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Με τις ως άνω αποφάσεις το Δικαστήριο ανέπεμψε τις υποθέσεις στον πλέον αρμόδιο Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και να βεβαιωθεί η τύχη της έκβασης της.

Σε εφαρμογή του άρθρου 66 παρ. 10 Ν. 4174/2013, η προσφεύγουσα επιχείρηση κλήθηκε από την πλέον αρμόδια Δ.Ο.Υ. με την με αρ./2014 πρόσκληση η οποία απεστάλη με συστημένη επιστολή με αρ./2014, η οποία βάσει του άρθρου 5 του ν.4174/2013 θεωρείται κοινοποιηθείσα 15 ημέρες μετά, ήτοι την, προκειμένου να αποδεχθεί τις προσβαλλόμενες πράξεις εντός πέντε ημερών από την κοινοποίηση, πλην όμως δεν εμφανίσθηκε στην υπηρεσία στην ταχθείσα προθεσμία νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρίας προκειμένου να αποδεχθεί αυτές και για τον λόγο αυτόν συντάχθηκαν τα με Α.Π./2015 Πρακτικά Ματαίωσης της Διοικητικής Επίλυσης της διαφοράς. Ύστερα από τα παραπάνω και κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 10 του άρθρου 66 του ν. 4174/2013, διαβιβάστηκαν στην Υπηρεσία μας (Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών) οι με αρ.,/2014 προδικαστικές αποφάσεις του Β' τμήματος του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, η με αριθ./2014 πρόσκληση, τα με Α.Π...../2015 Πρακτικά Ματαίωσης της Διοικητικής Επίλυσης της διαφοράς με τα λοιπά στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης της προσφεύγουσας.

Ύστερα από τα παραπάνω και κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 10 του άρθρου 66 του ν. 4174/2013, διαβιβάστηκαν στην Υπηρεσία μας (Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών) οι με αριθ.,/2014 αποφάσεις του Β' τμήματος του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, η με αριθ./2014 πρόσκληση, η οποία απεστάλη με συστημένη επιστολή με αρ.-/2014, με τα λοιπά στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης της προσφεύγουσας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν. 4223/13 με τις οποίες συμπληρώνονται οι διατάξεις στο δωδέκατο κεφάλαιο του ν. 4174/13 και συγκεκριμένα στο άρθρο 66 παρ. 10 του ν. 4174/13: <<Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, **το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης>>.

Επειδή από το την με αρ./2014 πρόσκληση του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ./2014 η οποία απεστάλη με συστημένη επιστολή με αρ./2014 και τα με Α.Π./2015 Πρακτικά Ματαίωσης της Διοικητικής Επίλυσης της διαφοράς, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα κλήθηκε από την πλέον αρμόδια Δ.Ο.Υ./2015 προκειμένου να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για την διοικητική επίλυση της διαφοράς και η εν λόγω προθεσμία πέρασε άπρακτη.

Επειδή περαιτέρω η υπόθεση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 10 του ν. 4174/13, διαβιβάστηκε από την Δ.Ο.Υ./2015 στην υπηρεσία μας με το με Α.Π./2015 έγγραφο και κατά την εξέταση κατ' άρθρο 63 του ν.4174/2013 των λόγων της προσφυγής, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση προσωρινού ελέγχου φόρου μισθωτών υπηρεσιών της τότε αρμόδιας Δ.Ο.Υ./2015 επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες αποφάσεις επιβολής προστίμου, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, οι υπό κρίση λόγοι διαγραφής/μείωσης των διοικητικών προστίμων της επίδικης Α.Ε.Π. με την προσφυγή με τις με αριθμό κατάθεσης **ΠΡ.....,,/2011** προσφυγές πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Σχετικά δε με την επικαλούμενο λόγο της «παραβίασης του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης», επειδή με την παρ. 2 του άρθρου 20 του Συντάγματος και το άρθρο 6 του Ν. 2690/1999, πρέπει να παρέχεται στον εκάστοτε φορολογούμενο η δυνατότητα να εκφράσει ενώπιον της ελεγκτικής αρχής τις απόψεις ή οποιεσδήποτε αιτιάσεις αναφορικά με την καταλογιστική του φόρου πράξη που εκδίδεται σε βάρος του, εγγράφως ή προφορικά.

Με βάση την νομολογία η τήρηση του τύπου της προηγούμενης ακρόασης δεν απαιτείται στις περιπτώσεις εκείνες, κατά τις οποίες το δυσμενές μέτρο λαμβάνεται βάσει αντικειμενικών προϋποθέσεων, ασυνδέτως προς οιαδήποτε υποκειμενική συμπεριφορά του θιγομένου αυτού προσώπου (Σ.τ.Ε. 2612/2003, 1921/2001, 3222/2000).

Επειδή η έκδοση των προσβαλλομένων πράξεων έγινε επί τη βάσει των δεδομένων των βιβλίων της προσφεύγουσας και όχι βάσει εκτιμήσεων της φορολογικής αρχής, ο δε οφειλόμενος φόρος που καταλογίστηκε ήταν ακριβώς αυτός ο οποίος δεν απεδόθη λόγω της μη υποβολής δηλώσεων. Κατά συνέπεια ο φόρος αυτός (ο οποίος παρακρατήθηκε από το έμμισθο

προσωπικό της επιχείρησης) όφειλε να αποδοθεί από την προσφεύγουσα, ο δε καταλογισμός του δεν συνιστά δυσμενές εις βάρος της μέτρο. Κατ' όμοιο τρόπο ο καταλογισμός προσαυξήσεων μη υποβολής δήλωσης απόδοσης του φόρου, γίνεται επί τη βάσει των αντικειμενικών δεδομένων του χρόνου που παρήλθε από την ημερομηνία της υποχρέωσης υποβολής της δήλωσης έως την ημερομηνία έκδοσης της πράξης επί του κατά τον νόμο οριζόμενου ποσοστού (άρθρο 1 ν.2523/97) και δεν χωρεί καμία εκτίμηση ή διακριτική ευχέρεια της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Ακόμα πρέπει να σημειωθεί ότι, υπήρχε η δυνατότητα υποβολής των δηλώσεων από την προσφεύγουσα έως και την ημερομηνία έκδοσης των πράξεων πλην όμως ουδέποτε υπεβλήθησαν.

Επειδή επιπλέον για την μη απόδοση του καταλογισθέντος Φ.Μ.Υ. είχε επιδοθεί την στην λογίστρια της προσφεύγουσας το με αρ. /2010 Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου από το Σ.Δ.Ο.Ε. το οποίο αναφέρει λεπτομερώς τις παραβάσεις μη απόδοσης Φ.Μ.Υ. διαχ. περιόδων 01-01-2008/31-12-2008, 01-01-2009/31-12-2009 και 01-01-2010/30-06-2010 καθώς και τον φόρο που οφείλεται. Το σημείωμα αυτό αποτελεί την κατά την έννοια των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 20 του Συντάγματος και του άρθρου 6 του Ν. 2690/1999 κλήση προς ακρόαση. Επειδή το εν λόγω σημείωμα μνημονεύεται στην σελίδα 3 της οικείας έκθεσης ελέγχου, ενώ όπως προκύπτει από την συνταχθείσα έκθεση ελέγχου ο έλεγχος καταλόγισε φόρο βάσει των βιβλίων της προσφεύγουσας, συνεπώς και ο ισχυρισμός αυτός πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω πράξεις της φορολογικής αρχής άκυρες,

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη των υποβληθέντων με τις με αριθ. ΠΡ.....,,/2011 προσφυγές ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου αιτημάτων διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και την αναπομπή των υποθέσεων για συζήτηση ενώπιον του Β' τμήματος του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, σύμφωνα με τις με αριθ.,,/2014 αποφάσεις του.

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ