



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : **210-9586156**
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 15-4-2014

Αριθμός απόφασης:

790

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. 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 από 8-1-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της ανωνύμου εταιρείας «.....» ΑΦΜ «.....», που έχει έδρα στο Ηράκλειο Κρήτης, οδός «.....» κατά των με αριθμούς. «.....»,«.....»,«.....» , «.....» και «.....»/4-11-2013 Αποφάσεων

Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικών περιόδων 2004, 2005, 2006, 2007 και 2008 αντίστοιχα, καθώς και κατά κάθε άλλης συναφούς προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης της Διοίκησης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις ανωτέρω αναφερόμενες Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 του Προϊσταμένου της Β' Δ.Ο.Υ.Ηρακλείου των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 14-10-2013 οικεία έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ ,Περιφερειακή Διεύθυνση Κρήτης,.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από 8-4-2014. εισήγηση του Α1. τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 8-1-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της ανωνύμου εταιρείας «.....» ΑΦΜ «.....» , 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:

Πρόκειται για πέντε διακεκριμένες προσφυγές ,(μία ανά προσβαλλόμενη πράξη) ,οι οποίες έλαβαν από την φορολογική αρχή με κοινό αριθμό καταχώρησης .Όπου στην παρούσα απόφαση αναφέρεται η λέξη «προσφυγή» ,εννοούνται και ο πέντε ταυτάριθμες και διακεκριμένες προσφυγές που υπέβαλλε η προσφεύγουσα εταιρεία

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Β'Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου , με την οποίες επιβλήθηκαν σε βάρος της πρόστιμα ανά διαχειριστική περίοδο ,σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997, λόγω παραβάσεων των διατάξεων του ΚΒΣ ως εξής:

A/A	Αριθμός πράξης	Διαχειριστική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ
1		2004	501.692,48
2		2005	300.294,00
3		2006	429.400,00
4		2007	228.000,00
5		2008	156.500,00

Τα ανωτέρω πρόστιμα επιβλήθηκαν σε βάρος της, ,διότι μετά από έλεγχο που διενήργησε το ΣΔΟΕ ,Περιφερειακή Διεύθυνση Κρήτης, διαπιστώθηκε ότι αυτή ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της εικονικές ως προς το πρόσωπο του εκδότη αποδείξεις παροχής υπηρεσιών ,εκδόσεως «.....»,κατά χρήση και με

αξία που αναλυτικά περιγράφεται στην από 14-10-2014 σχετική έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ..

Επειδή, στο άρθρο 66 του Ν 4174/2013, όπως αυτό ισχύει, ορίζεται μεταξύ άλλων ότι

32.... . Εξαιρετικά οι διατάξεις του άρθρου 55 παρ. 2 του Κώδικα είναι δυνατόν να εφαρμοστούν και για παραβάσεις που διαπράχθηκαν έως το χρόνο δημοσίευσης αυτού και επισύρουν πρόστιμα των άρθρων 5 παρ. 10 και 6 του ν. 2523/1997 ανεξάρτητα από το χρόνο διαπίστωσής τους, εφόσον το νέο καθεστώς του άρθρου 54 του Κώδικα επιλεγεί ως ευνοϊκότερο από τον υπόχρεο, για το σύνολο των παραβάσεων που περιέχονται στην ίδια πράξη ή απόφαση επιβολής προστίμου, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα κατωτέρω, ανά κατηγορία υποθέσεων:

α. Για τις υποθέσεις για τις οποίες δεν έχουν εκδοθεί Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου (Α.Ε.Π.) μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης του Κώδικα, εφόσον υποβληθεί σχετικό αίτημα εντός ανατρεπτικής προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής Α.Ε.Π.....

33. Στις παραπάνω περιπτώσεις α' και β' της παραγράφου 4, αρμόδιος για την έκδοση της πράξης επιβολής των προστίμων με το ευνοϊκότερο καθεστώς είναι ο Προϊστάμενος της Αρχής που εξέδωσε την πράξη. Κατά της πράξης αυτής που εκδίδεται στη βάση του ευνοϊκότερου καθεστώτος δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις περί δικαστικού και διοικητικού συμβιβασμού....

Επειδή στην ΠΟΛ.1210/6.9.2013 ορίζεται ,μεταξύ άλλων ότι

«III.Μεταβατικές διατάξεις για την επιβολή προστίμων για τις ανωτέρω παραβάσεις που διαπράχθηκαν μέχρι και 25.7.2013

Με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 66 του Κ.Φ.Δ. ορίζεται ότι, οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 55 του Κώδικα αυτού είναι δυνατόν να εφαρμοστούν και για παραβάσεις που διαπράχθηκαν έως το χρόνο δημοσίευσης αυτού, δηλαδή έως και 25.7.2013 και επισύρουν πρόστιμα της παραγράφου 10 του άρθρου 5 και του άρθρου 6 του ν. 2523/1997 ανεξάρτητα από το χρόνο διαπίστωσής τους, εφόσον το νέο καθεστώς επιλεγεί ως ευνοϊκότερο από τον υπόχρεο, για το σύνολο των παραβάσεων που περιέχονται στην ίδια πράξη ή απόφαση επιβολής προστίμου. Παράλληλα, με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του ίδιου άρθρου ορίζεται η διαδικασία υπαγωγής των ανωτέρω υποθέσεων στο ευνοϊκότερο καθεστώς.

Ειδικότερα:

α) Υποθέσεις για τις οποίες δεν έχουν εκδοθεί Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου (Α.Ε.Π.)

Για παραβάσεις για τις οποίες δεν έχουν εκδοθεί αποφάσεις επιβολής προστίμου (Α.Ε.Π.) μέχρι και 25.7.2013 (ημερομηνία δημοσίευσης του ΚΦΔ 26.7.13) μπορεί να επιλεγεί η εφαρμογή της νέας διάταξης εφόσον υποβληθεί σχετικό αίτημα εντός ανατρεπτικής προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ΑΕΠ. Επίσης υπάρχει δυνατότητα έκδοσης της ΑΕΠ εξ αρχής με τις νέες διατάξεις εφόσον πριν την έκδοση της ΑΕΠ υποβληθεί ανέκκλητη δήλωση από το φορολογούμενο με την οποία θα επιλέγει την έκδοση της ΑΕΠ με τις νέες διατάξεις....

δ) Διαδικασία υπαγωγής των ανωτέρω υποθέσεων στο ευνοϊκότερο καθεστώς

Όσον αφορά τη διαδικασία υπαγωγής των ανωτέρω υποθέσεων στο ευνοϊκότερο καθεστώς, με την παράγραφο 5 του ίδιου άρθρου, προβλέπονται τα εξής:

Στις περιπτώσεις α' και β' ανωτέρω, αρμόδιος για την έκδοση των ΑΕΠ με το ευνοϊκότερο καθεστώς είναι ο προϊστάμενος της υπηρεσίας που όφειλε να εκδώσει ή εξέδωσε την ΑΕΠ με τις προηγούμενες διατάξεις (ν.2523/1997).

Εφόσον εκδοθεί ΑΕΠ για την εφαρμογή του ευνοϊκότερου καθεστώτος, δεν χωρεί διοικητική επίλυση της διαφοράς ή δικαστικός συμβιβασμός....»

Επειδή στην ΠΟΛ 1086/26-3-2014 Α.Υ.Ο., με την οποία έγινε δεκτή από Γενικό Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων η με αριθμό 32/2014 Γνωμοδότηση του Β' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«...α) Για τις υποθέσεις των περιπτώσεων α' και β' του άρθρου 66 παρ.4 Κ.Φ.Δ μετά την υποβολή αίτησης για την υπαγωγή στο καθεστώς του αρθ. 55 παρ.2 του ν. 4174/2013 και την έκδοση πράξης επιβολής ευνοϊκότερου προστίμου, και εφόσον αυτή έχει εκδοθεί από την 1/8/2013 και μετά ο υπόχρεος δύναται να αμφισβητήσει την ως άνω εκδοθείσα επεικέστερη πράξη με την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής κατά τις διατάξεις του αρθ 70B' ν.2238/1994 (αν η πράξη εκδόθηκε από 1/8/2013 μέχρι και 31/12/2013) ή και πιθανώς κατά τις διατάξεις του αρθ.63 ν. 4174/2013. Η τυχόν δε ενδικοφανής προσφυγή θα πρέπει να στρέφεται μόνο κατά νομικών και ουσιαστικών πλημμελειών της εκδοθείσας πράξης επιβολής προστίμου και όχι κατά του ύψους το προστίμου. Ακολούθως βέβαια, ο υπόχρεος μπορεί να καταθέσει και προσφυγή ενώπιον των Διοικητικών Δικαστηρίων σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας κατά αποφάσεως της Δ.Ε.Δ. που θα εκδοθεί επί τυχόν ασκηθείσας ενδικοφανούς προσφυγής»

Επειδή στην κρινόμενη περίπτωση, η προσφεύγουσα υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα, στις 13-12-2014 στην τότε αρμόδια Β' Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου την με αριθμό «.....» αίτηση, με την οποία ζήτησε την υπαγωγή της υπόθεσης στις διατάξεις των άρθρων 55 παρ 2 και 66 του Ν 4174/2013

Επειδή, η Β' Δ,Ο,Υ Ηρακλείου απάντησε στην ανωτέρω αίτηση της ελεγχόμενης με το με αριθμό «.....»/24-12-2013 έγγραφο της, στο οποίο εσφαλμένα και παρά τω νόμω αναφέρει ότι

«Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 70B του ν 2238/1994, η αμφισβήτηση οποιασδήποτε πράξης που εκδίδεται από την φορολογική αρχή από 1-8-2013 και μετά εξετάζεται στα πλαίσια Ειδικής Διοικητικής Διαδικασίας –Ενδικοφανούς προσφυγής. Η αίτηση για την ειδική διαδικασία υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός (30) ημερών από την κοινοποίηση των πράξεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στην Απόφαση το Γ.Γ.Δ. Εσόδων ΠΟΛ 1209/6-9-2013 και Ε.Δ.Υ.Ο. ΠΟΛ 1211/12-9-2013 »

Επειδή, η Δ.Ο.Υ Ηρακλείου, ως αρμόδια πλέον, δεν έχει εξετάσει μέχρι σήμερα, ως όφειλε με βάση τις διατάξεις του άρθρου 66 παρ 32 του Ν 4174/2013, την με αριθμό «.....»/13-12-2013 αίτηση της προσφεύγουσας για υπαγωγή της υπόθεσης στις διατάξεις των άρθρων 55 παρ 2 και 66 του Ν 4174/2013

Επειδή η κρινόμενη προσφυγή ασκείται ως συνέπεια της με αριθμό «.....»/24-12-2013 απάντησης της Β' Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου

Επειδή, η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα συμπληρωματικά στοιχεία, με το με αριθμό «.....»/12-2-2014 έγγραφο της, τα οποία και μας διαβιβάστηκαν από την Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, με το με αριθμό«.....»/12-2-2014 έγγραφο της

Επειδή

- Η εξέταση του αιτήματος της προσφεύγουσας για την υπαγωγή της στις διατάξεις του άρθρου 55 Ν 4174/2013, πρέπει να προηγηθεί της επί της ουσίας εξέτασης της κρινόμενης ενδικοφανούς προσφυγής
- Η υπηρεσία μας δεν είναι αρμόδια για την εξέταση του ανωτέρω αιτήματος
- Καθ ύλην αρμόδια για την εξέταση του αιτήματος αυτού είναι η Δ,Ο,Υ, Ηρακλείου

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

- Να ακυρωθεί ως μη σύννομη η με αριθμό πρωτοκόλλου «.....»/24-12-2013 απάντηση της Α' Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου προς την ελεγχόμενη, με την οποία παρέπεμψε την εξέταση της με αριθμό «.....»/13-12-2013 αίτησης της περί υπαγωγής της κρινόμενης υπόθεσης στις διατάξεις των άρθρων 55 και 66 του Ν 4174/2013 στην υπηρεσία μας, έτσι ώστε να τηρηθεί η προβλεπόμενη από το άρθρο 66 Ν1474/2013 διαδικασία από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, λαμβάνοντας υπ όψιν την με αριθμό «.....»/13-12-2013 σχετική αίτηση της προσφεύγουσας ,καθώς επίσης και τα συμπληρωματικά στοιχεία που αυτή κατέθεσε με το με αριθμό «.....»/12-2-2014 έγγραφο της,

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α

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).