



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9572566
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 10-1-2014

Αριθμός απόφασης:43

**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. 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. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.
2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την αριθ. ΥΠ.ΕΣ.ΕΠ. 2225 ΕΞ 2013/ 20-9-2013 απόφαση του προϊσταμένου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 2542).
4. Την απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ....., κατοίκουκατά της αρΑπόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. Αρθ. 5, 9 & 24 παρ 4 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1/1996-31/12/1996 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθ.Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 4,9 και 24 παρ 4 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1/1996-31/12/1996 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υτου οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 17-7-2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από3-1-2014 εισήγηση της υπαλλήλου

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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:

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υμε την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 8.790,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 1/11996-31/12/1996. σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5, 9 & 24 παρ 4 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων άρθρου 2 παρ1 ,13 παρ 1 και 3 ,19 παρ 4,σε συνδυασμό με το άρθρο 1 του Ν 1809/88 ,11 παρ 1 και 12 παρ 1 του ΚΒΣ. Οι παραβάσεις αφορούν μη έκδοση (334) τριακοσίων τριάντα τέσσερες Α.Λ.Π ή ΤΠ-ΔΑ για πωλήσεις που πραγματοποίησε σε διάφορους πελάτες.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 ΠΔ 186/92 ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ και ο υπάλληλος που ορίζεται από αυτόν δικαιούται οποιαδήποτε εργάσιμη για τον υπόχρεο ώρα , να λαμβάνει γνώση να ελέγχει και να θεωρεί όλα τα βιβλία και στοιχεία που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό.....

Ο έλεγχος των βιβλίων και στοιχείων ορίζονται από τον Κώδικα γίνεται στην επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή στα γραφεία της Δ.Ο.Υ προκειμένου για βιβλία πρώτης και δεύτερης κατηγορίας μετά από έγγραφη πρόσκληση του προϊσταμένου αυτής.

Επειδή με την ΠΟΛ 1110/18-9-2006 δόθηκαν οδηγίες για την επανάληψη διαδικασίας και την σύνταξη έκθεσης κατάσχεσης σε περίπτωση που το διοικητικό δικαστήριο ακυρώσει ως νομικώς πλημμελή πράξη της φορολογικής αρχής λόγω παράληψη σύνταξης έκθεσης κατάσχεσης κατά την παραλαβή των οικείων βιβλίων στοιχείων κλπ (είχε συνταχθεί απόδειξη παραλαβής) πρέπει να γίνεται επανάληψη της διαδικασίας τηρούμενου και του ουσιώδους τύπου που παραλείφθηκε (σύνταξη έκθεση κατάσχεσης) ως εξής:

Οι αρμόδιοι φοροτεχνικοί υπάλληλοι της οικείας φορολογικής αρχής εφοδιασμένοι με δύο εντολές του Προϊσταμένου αυτής (μία για την παράδοση των βιβλίων ,στοιχείων κλπ και μία για την εκ νέου διενέργεια κατάσχεσης αυτών) ,θα μεταβαίνουν στην έδρα του επιτηδευματία. Εκεί θα συντάσσουν έκθεση παράδοσης των βιβλίων ,στοιχείων κλπ προς τον επιτηδευματία ο οποίος και θα υπογράψει την έκθεση. Στην συνέχεια οι φοροτεχνικοί υπάλληλοι θα συντάσσουν αμέσως έκθεση κατάσχεσης των ιδίων βιβλίων και στοιχείων η οποία θα υπογράφεται από τους ιδίους και τον επιτηδευματία.

Επειδή από την αρμόδια φορολογική αρχή (.....Στερεάς Ελλάδος) εκδόθηκε η υπ αρ.εντολή ελέγχου με την οποία οι αρμόδιοι υπάλληλοι **προέβησαν στην παράδοση στον δικαιούχο, στην έδρα της επιχείρησής του, την 19-4-2013** ,των παραληφθέντων βιβλίων και στοιχείων ,τα οποία είχαν παραληφθεί με την υπ αρ.απόδειξη παραλαβής.

Επειδή από την αρμόδια φορολογική αρχή (.....Στερεάς Ελλάδος) εκδόθηκε η υπ αρ..... εντολή ελέγχου με την οποία οι αρμόδιοι υπάλληλοι **προέβησαν στην κατάσχεση από τον δικαιούχο , των βιβλίων και στοιχείων που είχαν παραληφθεί με την υπ αρ.απόδειξη παραλαβής ,στην έδρα της επιχείρησής του, την 19-4-2013** ,οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ότι η κατάσχεση των βιβλίων και των στοιχείων δεν έγινε στην επιχείρησή του και τα επίμαχα βιβλία και στοιχεία ουδέποτε του εδόθησαν είναι παντελώς αβάσιμοι ,διότι από την αρμόδια φορολογική αρχή εφαρμόστηκαν οι οδηγίες της ΠΟΛ 1110/18-9-2006 ΥΠ. ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν 2690/1999 και την παρ 2 του άρθρου 20 του συντάγματος, από την αρμόδια φορολογική αρχή εκδόθηκε η με αρ. πρωτ.κλήση σε ακρόαση με συνημμένο το με αρ.Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου(ΥΣΕ) σχετικά με τις διαπιστωθείσες παραβάσεις ΚΒΣ **και κοινοποιήθηκε στον υπόχρεο την 19-6-2014** και στη συνέχεια η κοινοποίηση της ΑΕΠέγινε στις 27-9-2013 , ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν κλήθηκε σε προηγούμενη ακρόαση είναι παντελώς ανυπόστατος.

Επειδή στην με ημερομηνία 17/7/2013 συνταχθείσα έκθεση ελέγχου τουΣτ. Ελλάδος στην εισαγωγή γίνεται παραπομπή στις με ημερομηνία 12/2/1997 και 23/9/2003 σχετικές εκθέσεις ελέγχου ΚΒΣ της ίδιας υπηρεσίας οι οποίες αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής και αναφέρεται ότι διενεργήθηκε έλεγχος στην έδρα της ελεγχόμενης επιχείρησης στις 11/1/1997 ημέρα Σάββατο και ώρα 22.30, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί μη αναγραφής του χρόνου και του τόπου του ελέγχου είναι ανυπόστατος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν.2523/97 (έναρξη ισχύος από τη δημοσίευση του νόμου δηλ. 11/9/1997), όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο....

Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας όπως προβλέπεται από το άρθρο 25 του Συντάγματος είναι αβάσιμος ,διότι δεν παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας δεδομένου ότι τα όρια των προσθέτων φόρων προβλέπονται ευθέως στο νόμο (άρθρο 5 του Ν. 2523/1997 Κώδικας Φορολογικών Κυρώσεων) και η φορολογική αρχή προέβη στην επιβολή του με βάση τη διαπιστωθείσα παράβαση. Κι αυτό επειδή το κρίσιμο στοιχείο που διέπει την αρχή της αναλογικότητας είναι η ύπαρξη εύλογης σχέσης μεταξύ συγκεκριμένου διοικητικού μέτρου και επιδιωκόμενου νομίμου σκοπού. Τη σχέση αυτή την έχει σταθμίσει ο νομοθέτης του π.δ. 186/92 και ν. 2523/97, λαμβάνοντας υπόψη τον επιδιωκόμενο σκοπό, που δεν είναι άλλος από την πάταξη της φοροδιαφυγής, τη σύλληψη της φορολογητέας ύλης και την προάσπιση του δημοσίου συμφέροντος, διαμέσου της εξασφάλισης της καταβολής των οφειλομένων φόρων.

Όπως έχει άλλωστε κριθεί με την πρόσφατη 2402/2010 ΣτΕ, «...όταν η ίδια η φορολογική αρχή, θεμιτός κατά το Σύνταγμα, εν όψει των αναφερθέντων, δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου αναλόγως των ειδικότερων συνθηκών της παραβάσεως, θέμα παραβιάσεως της αρχής της αναλογικότητας ή του δικαιώματος παροχής έννομης προστασίας ως εκ του ότι το δικαστήριο που ελέγχει τη νομιμότητα της σχετικής πράξεως της ως άνω αρχής δεν διαθέτει ούτε αυτό τέτοια εξουσία, δεν μπορεί να τεθεί».

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις από 12/2/1997, 23/9/2003 και 17/7/2013 εκθέσεις ελέγχου τηςΛαμίας και τουΣτερεάς Ελλάδος αντίστοιχα επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλου ενδικοφανούς προσφυγής του....., ΑΦΜ....., κατοίκουκατά της με αρ.Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 4 ,9 και 24 παρ 4 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1/1996-31/12/1996 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ)

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού 8.790,00 € .

Η παρούσα απόφαση μπορεί να γίνει αποδεκτή εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της, με πρακτικό αποδοχής στην αρμόδια φορολογική αρχή, οπότε το παραπάνω ποσό προστίμου περιορίζεται στο ένα τρίτο (1/3) αυτού εάν το ποσό του προστίμου καταβληθεί εφάπαξ και είναι μέχρι χίλια διακόσια (1.200) ευρώ και στην περίπτωση που το ποσό υπερβαίνει τα χίλια διακόσια (1.200) ευρώ μειώνεται στο ένα τρίτο (1/3), εφόσον καταβληθεί το τριάντα τοις εκατό (30%) αυτού, κατά την υπογραφή του οικείου πρακτικού ή το αργότερο εντός των δύο επόμενων εργάσιμων για τις δημόσιες οικονομικές υπηρεσίες ημερών, ενώ το υπόλοιπο καταβάλλεται εφάπαξ μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του επόμενου από την υπογραφή του πρακτικού μήνα (άρθ. 9 ν. 2523/1997, όπως ισχύει ύστερα από το ν. 4172/2013 και εγκ. ΠΟΛ 1210/2013). Το ποσό 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής συμψηφίζεται.

Επί άσκησης προσφυγής είναι καταβλητέο εφάπαξ το 50% του κατά περίπτωση προκύπτοντος (καταλογιζόμενου) βάσει της απόφασης αυτής ποσού, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

Αν η παρούσα απόφαση οριστικοποιηθεί λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής, είναι καταβλητέο εφάπαξ ολόκληρο το προκύπτον (καταλογιζόμενο) ποσό βάσει της απόφασης αυτής, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ

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).