



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

Καλλιθέα

17/6/2014

Αριθμός απόφασης:

1794

Ταχ. Δ/ση : Αριστογέιτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210-9569815
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. 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. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 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 17-04-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ΑΦΜ κατοίκου, οδός κατά της αρ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ- Αρθ 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ.Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ - Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών

του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 27-12-2013 οικεία έκθεση ελέγχου συνταχθείσα από το ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 16-06-2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 17-04-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς 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:

Με την υπ' αριθ.Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 4.200,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2013 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν λόγω παράβασης των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 1 παρ.1 και 9 παρ. 2 ,7 του ν.4093/2012 ΦΕΚ Α 222/ 12-11-2012 καθώς και του ν.4110/2013 ΦΕΚ 17 Α / 23-01-2013 άρθρο 8 παρ.5 με το οποίο προστέθηκε στο άρθρο 66 ΚΦΕ Ν.2238/94 Η ΠΑΡ. 10, και 13

Η παράβαση αυτή προήλθε από τον έλεγχο που διενήργησε το ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ για την εφαρμογή των διατάξεων του Ν.4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ) στον προσφεύγοντα στις 25-07-2013.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Δ' ΑΘΗΝΩΝ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1) Επικαλείται την εφαρμογή των ευνοϊκότερων διατάξεων του άρθρου 54 Ν.4174/2013 όπως ίσχυε κατά την έκδοση της απόφασης (μετά την 1-1-2014) και τροποποιήθηκε με το Ν. 4254/07-04-2014 και προέβλεπε μικρότερα πρόστιμα από τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν. 2523/1997 και του Ν. 4093 /2012 περί Κ.Φ.Α.Σ όπως ίσχυαν κατά τον χρόνο διάπραξης της παράβασης (25-07-2013)
- 2) Υπάρχουν τυπικές πλημμέλειες ως προς το περιεχόμενο της έκθεσης (ανεπάρκεια αιτιολογίας –ασάφεια – κλπ)
- 3)Υπάρχουν τυπικές πλημμέλειες ως προς την διαδικασία (σύνταξη της έκθεσης, υπογραφή αυτής καθώς και της κλήσης προς ακρόαση από το Σ.Δ.Ο.Ε αναρμοδίως, αντί τού προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ που ήταν το αρμόδιο όργανο).
- 4) Δεν του επεδόθη Σημείωμα του άρθρου 36 παρ. 7 του Κ.Β.Σ .

Επειδή στο άρθρο 66 παρ.10 του Ν. 2238/1994 προβλέπονται τα εξής: «....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 Φορολογικής Απεικόνισης Συναλλαγών (Κ.Φ.Α.Σ.) ή άλλους νόμους, καθώς και αυτά που τηρούνται προαιρετικά από τον υπόχρεο και να λαμβάνει γνώση οποιουδήποτε άλλου βιβλίου, εγγράφου ή στοιχείου και κάθε περιουσιακού στοιχείου που βρίσκεται στην επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή στο κατάστημα κάθε άλλου υπόχρεου. Ο έλεγχος των βιβλίων και στοιχείων που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό γίνεται στην επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή στην έδρα της Δ.Ο.Υ. ή της ελεγκτικής υπηρεσίας μετά από έγγραφη πρόσκληση του προϊσταμένου αυτής.

Επειδή στο άρθρο 66 παρ.13 του Ν. 2238/1994 προβλέπονται τα εξής: << Τα δικαιώματα του αρμόδιου προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. που ορίζονται από τις διατάξεις των παραγράφων 10 και 11 του άρθρου αυτού ενασκούνται παράλληλα και από τους Γενικούς Διευθυντές Φορολογίας, Επιθεώρησης και Ελέγχων, καθώς και από τους προϊσταμένους του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Σ.Δ.Ο.Ε).». Συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα περί αναρμοδιότητας του ΣΔΟΕ να υπογράψει την έκθεση και την κλήση προς ακρόαση απορρίπτεται.

Επειδή δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι ευνοϊκότερες ρυθμίσεις του ν. 4174/2013, καθόσον σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 4 και 5 του νόμου αυτού:

4. Εξαιρετικά οι διατάξεις του άρθρου 55 παρ. 2 του Κώδικα είναι δυνατόν να εφαρμοστούν και για παραβάσεις που διαπράχθηκαν έως το χρόνο δημοσίευσης αυτού (25-07-2013) 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..

5. 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.

Επειδή οι κρινόμενες πράξεις αφορούν πρόστιμα του άρθρου 5 &6 του Ν. 2523/97 που δεν υπάγονται στην προηγούμενη περίπτωση.

Επειδή, Σύμφωνα με το Ν.4254/7-4-2014 στην υποπαράγραφο Δ 2 και την Παράγραφο 23 αναφέρεται: Στο άρθρο 66 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει, μετά την παράγραφο 47 προστίθεται παράγραφος 48 ως εξής:

<<. Για παραβάσεις που διαπράχθηκαν μέχρι τις 31-12-2013, ανεξάρτητα από τον χρόνο διαπίστωσης τους, και το σχετικό πρόστιμο υπολογίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 4, 5 και 6 του ν. 2523/1997, εξακολουθούν να εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 9 παράγραφος 6 του ιδίου νόμου, εφόσον ο φορολογούμενος, με δήλωσή του προς τον Προϊστάμενο της αρχής που εξέδωσε την πράξη επιβολής προστίμου, εντός αποκλειστικής προθεσμίας τριάντα ημερών από την κοινοποίηση της , αποδεχθεί ανεπιφύλακτα το σύνολο των παραβάσεων που αναφέρονται σε αυτή και καταβάλει, ταυτόχρονα, τουλάχιστον ποσοστό 40% της συνολικής οφειλής, ενώ το υπόλοιπο ποσό καταβάλλεται εφάπαξ μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του επόμενου μήνα της αποδοχής. Ειδικά για τις παραβάσεις που διαπράχθηκαν έως τις 26.7.2013 και για τις οποίες το σχετικό πρόστιμο υπολογίζεται, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 10 και 6 του ν. 2523/1997, εφαρμόζονται, υπό τις προϋποθέσεις του προηγούμενου εδαφίου, οι διατάξεις του άρθρου 55 παρ. 2 του Κώδικα. Οι διατάξεις των προηγούμενων εδαφίων εφαρμόζονται ανάλογα και για υποθέσεις για τις οποίες ο φορολογούμενος έχει ασκήσει εμπρόθεσμη ενδικοφανή ή δικαστική προσφυγή ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή διοικητικού δικαστηρίου πρώτου βαθμού και οι οποίες δεν έχουν εξεταστεί ή συζητηθεί, εφόσον η δήλωση αποδοχής της πράξης γίνει εντός αποκλειστικής εξήντα ημερών από την δημοσίευση του παρόντος. Ποσά τα οποία έχουν καταβληθεί, δεν επιστρέφονται λόγω της εφαρμογής των διατάξεων της παρούσας παραγράφου. Σε περίπτωση που ο φορολογούμενος, αμφισβητήσει την νομιμότητα της αποδοχής, η πράξη και οι έννομες συνέπειές της αναβιώνουν και ήδη καταβληθέντα ποσά δεν επιστρέφονται.»

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι για την υπαγωγή στο ευνοϊκότερο καθεστώς επιβολής προστίμου ο προσφεύγων έπρεπε να υποβάλει σχετικό αίτημα στην αρμόδια Δ.Ο.Υ ., ενέργεια στην οποία δεν προέβη.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 36 παρ 7 του Π.Δ 186/1992 <<. Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ή ο υπάλληλος που ορίζεται από αυτόν υποχρεούται, μετά το πέρας του τακτικού ελέγχου των βιβλίων και στοιχείων του επιτηδευματία, να παραδώσει σ' αυτόν με απόδειξη σημείωμα για τις παρατυπίες και παραλείψεις που διαπίστωσε κατά τον έλεγχο των αντικειμένων που ασχολήθηκε, με υποδείξεις για την ορθή εφαρμογή των διατάξεων του Κώδικα αυτού. Το σημείωμα αυτό δεν αποτελεί στοιχείο της διαδικασίας για τη σύνταξη της έκθεσης ελέγχου ή της πράξης επιβολής προστίμου >>

Είναι προφανές ότι το άνω Σημείωμα δεν αναφέρεται στον προληπτικό έλεγχο. Εξάλλου επιδόθηκαν στον προσφεύγοντα οι υπ. αριθμ. και η Κλήσεις προς Ακρόαση, στις οποίες δεν ανταποκρίθηκε ώστε να εκφράσει τις απόψεις του επί των

διαπιστωθεισών παραβάσεων. Συνεπώς οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι επί της καταλογιστικής πράξεως ουδεμία αιτιολογία υπάρχει σχετικά με την αποδιδόμενη παράβαση είναι ανακριβής, καθόσον με σαφήνεια και πλήρη αιτιολογία περιγράφονται τόσο επί της καταλογιστικής πράξεως όσο και επί της σχετικής εκθέσεως ελέγχου εφαρμογής διατάξεων του Ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ) οι διαπιστωθείσες παραβάσεις , οι οποίες (πράξη και έκθεση) κοινοποιήθηκαν νόμιμα στον προσφεύγοντα . Ως εκ τούτου ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός του προσφεύγοντα πρέπει να απορριφθεί ως ανυπόστατος.

Επειδή, η από 27-12-2013 έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ, επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθ. Πρωτενδικοφανούς προσφυγής στο σύνολό της και την επικύρωση της υπ' αριθ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ .Δ' ΑΘΗΝΩΝ διαχειριστικής χρήσης 1/1-31/12/2013

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

Επί τηςπράξης επιβολής προστίμου

Πρόστιμο Κ.Φ.Α.Σ χρήσης 2013 4.200,00 ευρώ

Ακ. Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α**

**Η . Ο Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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).