



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

Καλλιθέα

14-07-2014

Αριθμός απόφασης: 2179

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 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 14/05/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/14-05-2014 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «...», ΑΦΜ ..., που εδρεύει επί της οδού ΑΘΗΝΑ, κατά της αρ. .../03-04-2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε Αθηνών, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2013-31/12/2013 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 (ΚΒΣ) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθ. .../03-04-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε Αθηνών, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2013-31/12/2013 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 (ΚΒΣ) λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1 , 2 ,3,4 & 4§23 του Ν. 4193/2012 του ΚΦΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 16/10/2013 οικεία έκθεση ελέγχου του Σ.Δ.ΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 14/07/2014 εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 14/05/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/14-05-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της 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:

Με την υπ' αριθ./03-04-2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας «...» πρόστιμο συνολικού ποσού 19.800,00€ για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2013-31/12/2013 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 (ΚΒΣ) λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 2, 3, 4 & 4§23 του Ν. 4193/2012 του ΚΦΑΣ.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου αφορά: **α)** Πενήντα μία (51) αυτοτελείς παραβάσεις για καταχώρηση στο τηρούμενο βιβλίο κίνησης πελατών, πενήντα ενός (51) πελατών της προσφεύγουσας εταιρείας «...» οι οποίοι έμεναν σε ισάριθμα δωμάτια του ξενοδοχείου, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2§1, 2, 3, 4 και 4 §23 του Ν. 4193/12 του ΚΦΑΣ. σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 1§1 του ίδιου νόμου και της Α.Υ.Ο. ΠΟΛ 1004/2013, που επισύρει κυρώσεις κατά τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν. 2523/97, όπως ισχύει και **β)** Μία γενική παράβαση για μη τήρηση του πρόσθετου βιβλίου κίνησης πελατών, λόγω μη ενημέρωσής του στις 27-08-2013, από 14-09-2013 έως 21-09-2013 & στις 24-09-2013, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2§1, 2, 3, 4 και 4 §23 του Ν. 4193/12 του ΚΦΑΣ, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 1§1 του ίδιου νόμου και της Α.Υ.Ο. ΠΟΛ 1004/2013, που επισύρει κυρώσεις κατά τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν. 2523/97, όπως ισχύει.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή την τροποποίηση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Κάθε πελάτης ο οποίος εισέρχεται στο ξενοδοχείο καταγράφεται στο πλάνο υποδοχής και αυτομάτως καταγράφονται τα στοιχεία του στο βιβλίο πόρτας και συνεπώς είναι αδύνατο να γίνει η παραμικρή παρατυπία.

2. Ο λόγος, για τον οποίο οι ελεγκτές, στην έκθεση ελέγχου αναγράφουν ότι δεν ενημερώθηκε το βιβλίο πόρτας, στις 27-08-2013, από 14-09-2013 έως 21-09-2013 & στις 24-09-2013 είναι ότι τις ημέρες αυτές λόγω προβλήματος του εκτυπωτή, η εκτύπωση των πελατών με τα στοιχεία τους έγινε με εγγραφή ενός πάνω στον άλλο με αποτέλεσμα να φαίνεται μια μουτζούρα και τα ονόματα εκτυπώθηκαν σε αθεώρητο χαρτί το οποίο επισυνάφτηκε στο θεωρημένο βιβλίο πόρτας. Επίσης εξεδόθησαν για αυτούς τους πελάτες Α.Π.Υ. με τη χρονική διάρκεια της παραμονής τους και αυτό γιατί το σύστημα είχε κρατήσει τα στοιχεία τους.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρ. 62 §§§ 2, 3, 4 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι « 2.Η πράξη επιβολής προστίμων κοινοποιείται στον φορολογούμενο ή το ευθυνόμενο πρόσωπο:

α) μαζί με την πράξη προσδιορισμού του φόρου ή β) αυτοτελώς, εάν η πράξη προσδιορισμού του φόρου δεν εκδίδεται ταυτόχρονα. Η πράξη επιβολής προστίμων κοινοποιείται στον φορολογούμενο ή το ευθυνόμενο πρόσωπο:

3. Η πράξη επιβολής προστίμων πρέπει να περιλαμβάνει αυτοτελή αιτιολογία.

4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον «είκοσι (20)» ημέρες πριν την έκδοση της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα

οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου».

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρ. 28 §§ 1, 2 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι «1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο».

Επειδή σύμφωνα με την ΔΕΛ Α 1069048/2-5-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, αναφέρεται ότι «Στις περιπτώσεις που στις Δ.Ο.Υ. έχουν διαβιβασθεί εκθέσεις ελέγχου από το Σ.Δ.Ο.Ε. με ημερομηνία θεώρησης μέχρι 31.12.2013 και δεν έχουν εκδοθεί καταλογιστικές πράξεις μέχρι την ως άνω ημερομηνία, επειδή από 1.1.2014 έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του ν. 4174/2013, οι εκθέσεις ελέγχου θα θεωρούνται από τη Δ.Ο.Υ. δελτία πληροφοριών θα εκδίδεται νέα εντολή ελέγχου από τη Δ.Ο.Υ., θα κοινοποιείται στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινή πράξη προσδιορισμού του φόρου ή προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου και γενικά θα ακολουθείται χωρίς παρέκκλιση η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 28 και 62 του ν. 4174/2013 λαμβάνοντας σε κάθε περίπτωση υπόψη τις απόψεις του φορολογούμενου. Τα αναφερόμενα στο προηγούμενο εδάφιο έχουν εφαρμογή και για τις εκθέσεις ελέγχου του ΣΔΟΕ με ημερομηνία θεώρησης μετά την 1/1/2014 εφόσον δεν τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 28 και 62 του ν. 4174/2013.»

Επειδή παρά το γεγονός ότι δεν αναφέρει η προσφεύγουσα στις ενδικοφανείς προσφυγές της, ως λόγο ακύρωσης των προσβαλλόμενων πράξεων, ότι η φορολογική αρχή δεν τήρησε τον ουσιαστικό τύπο της διαδικασίας των άρθρων 28 και 62 του Ν.4174/2013, πρέπει μέσα στο πλαίσιο της τήρησης της αρχής της νομιμότητας, της αρχής της χρηστής Διοίκησης καθώς και ενόψει του σκοπού της υπηρεσίας μας, ήτοι την άμεση επίλυση των διαφορών που μπορεί να επιλυθούν στο στάδιο της φορολογικής διοίκησης, να εξετάζονται και αυτεπαγγέλτως τυχόν πλημμέλειες της νόμιμης βάσης της καταλογιστικής πράξης, και ας μην προβάλλονται από τον προσφεύγοντα. Σε κάθε περίπτωση η Διοίκηση δεσμεύεται από την **αρχή της νομιμότητας**. Οι ενέργειες δηλαδή των οργάνων των δημόσιων νομικών προσώπων πρέπει όχι μόνο να μην είναι αντίθετες προς τους ισχύοντες κανόνες αλλά και να είναι σύμφωνες με αυτούς (βλ. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, 1996, παρ. 72 επ.).

Επειδή η Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε. Αθηνών δεν εξέδωσε νέα εντολή ελέγχου και δεν συνέταξε νέα έκθεση ελέγχου βάσει της εντολής ελέγχου .

Επειδή η Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε. Αθηνών δεν εξέδωσε και δεν κοινοποίησε στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου.

Επειδή η Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε. Αθηνών δεν εξέδωσε οριστικές πράξεις επιβολής προστίμου.

Επειδή η φορολογική διοίκηση δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας των άρθρων 28 και 62 του ν. 4174/2013.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της με αρ. πρωτ./14-05-2014 ενδικοφανής προσφυγής της εταιρείας «...» και την ακύρωση της υπ' αριθ.../03-4-2014 Απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ., για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2013-31/12/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, λόγω **τυπικής πλημμέλειας** και η αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση των νέων πράξεων εξαιτίας των ακυρώσεων αυτών, πρέπει να ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να εφαρμόσει.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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).