



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

Καλλιθέα

16-07-2014

Αριθμός απόφασης: 2198

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : .

ΦΑΞ : .

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 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, που εδρεύει οδός αριθμ..... κατά της αρ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από εισήγηση του Α.. τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και 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:

Με την υπ' αριθ. προσαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 283.308,30 €, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2005, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1 & 13§1,2,3 του ΠΔ 186/92(ΚΒΣ) .Οι παραβάσεις αφορούν :

1) Μη έκδοση είκοσι έξι (26) Αποδείξεων Παροχής Υπηρεσιών αξίας εκάστης μεγαλύτερης των 880,00€.

2) Μη έκδοση δεκαπέντε (15) Αποδείξεων Παροχής Υπηρεσιών αξίας εκάστης μεγαλύτερης των 8.790,00€ .

Η ως άνω προσαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ κατόπιν της από 05-03-2012 έκθεσης ελέγχου των ελεγκτών της Περιφερειακής Διεύθυνσης Αθηνών του Σ.Δ.Ο.Ε. ,

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά:

1) την διοικητική επίλυση της διαφοράς.

2) και επικουρικά την ακύρωση άλλως την μεταρρύθμιση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

I) Σύμφωνα με το ν. 4254/2014 (ΦΕΚ 85/7.4.2014) στο αρ. 54 του ν. 4174/2013 προστέθηκε νέα διάταξη ευμενέστερη για τον φορολογούμενο, σύμφωνα με την οποία το ανώτατο όριο προστίμου στην περίπτωση της μη έκδοσης ή έκδοσης ανακριβών φορολογικών στοιχείων δεν μπορεί να υπερβαίνει τις 30.000,00 ευρώ ανά φορολογικό έλεγχο, ήτοι ανά χρήση. Κατά συνέπεια τα επίμαχα πρόστιμα πρέπει να περιοριστούν στο συνολικό ποσό των 30.000,00 ευρώ..

II) Ο έλεγχος εφόσον διαπίστωσε αυτοτελείς παραβάσεις μη έκδοσης παραστατικών εντός της ίδιας χρήσης, όφειλε να καταλογίσει το ανώτατο όριο που προβλέπεται ως οροφή προστίμου ήτοι 8.790,00 ευρώ (586,00 X 15) η επικουρικά για όλες τις περιπτώσεις των επίμαχων παραβάσεων η φορολογική αρχή όφειλε να επιβάλλει ένα ενιαίο συνολικό πρόστιμο αξίας 8.790,00 ευρώ για όλη τη χρήση εφόσον ο έλεγχος δεν μπόρεσε να προσδιορίσει αυτοτελείς συναλλαγές.

III). Δεν τηρήθηκε από την φορολογική αρχή το δικαίωμα προηγούμενης ακρόασης, καθώς μας κοινοποιήθηκε κλήση επί τη βάσει μιας κατάστασης Τραπεζικών Καταθέσεων, ήτοι γενικά και αόριστα, δίχως παράλληλα να εξειδικεύονται αυτές και δίχως να παρατίθενται στοιχεία δυνάμει των οποίων να καθίσταται εφικτός ο ακριβής προσδιορισμός των επιδιδομένων παραβάσεων.

Επίσης ο προσφεύγων με συνυποβαλλόμενο με την προσφυγή υπόμνημα επιπρόσθετα των ανωτέρω ζητά, τον περιορισμό των επίμαχων προστίμων λόγω πλημμελειών και

παρατυπιών του ελέγχου για τον αδικαιολόγητο επιμερισμό των καταθέσεων άνω των 8.790,00 ευρώ και την αυθαίρετη κρίση και αντιστοίχιση κάθε επιμέρους κατάθεση σε συναλλαγή και όχι σε επιβολή ενιαίου συνολικού προστίμου με ανώτατο όριο τις 8.790,00 ευρώ.

Για την υπ' αριθ. προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ ο προσφεύγων κατέθεσε την με αριθμό ενδικοφανή προσφυγή, μέσω της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ ενώπιον της Επιτροπής αρθρ. 70^Α Ν. 2238/94 με την οποία ζητούσε την ακύρωση της ανωτέρω ΑΕΠ, άλλως την μεταρρύθμιση της ως προς το ύψος των προστίμων. Η ανωτέρω Επιτροπή συνήλθε στις και εξέδωσε το με αριθμό Πρακτικό όπου ανέπεμψε την υπόθεση στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ καθόσον τα προσβαλλόμενα διακεκριμένος καταλογιζόμενα ποσά ΑΕΠ δεν υπερβαίνουν το τιθέμενο από τις διατάξεις ποσό των 50.000,00 ευρώ για να καταστεί η ανωτέρω Επιτροπή αρμόδια για την διοικητική επίλυση της διαφοράς. Συντάχθηκε δε το με αριθμό Πρακτικό.

Επειδή σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 70^Α § 2 του Ν. 2238/94 ορίζεται :

«2. Έργο της Επιτροπής αυτής είναι η διοικητική επίλυση των μετά από έλεγχο φορολογικών διαφορών σε κάθε φορολογικό αντικείμενο, εφόσον η αμφισβητούμενη από τον υπόχρεο διαφορά του κύριου φόρου, τέλους, εισφοράς ή προστίμου υπερβαίνει το ποσό των πενήντα χιλιάδων (50.000,00) ευρώ».

Επειδή σύμφωνα με το κεφάλαιο Α παράγραφοι 8 & 9 της ΠΟΛ. 1152/15-06-2012 ορίζεται :

«Α..... Περαιτέρω δε και προκειμένου οι φορολογικές διαφορές να επιλύονται κατά τρόπο ενιαίο από ένα όργανο, προβλέπεται ότι η Επιτροπή επιλαμβάνεται της διοικητικής επίλυσης του συνόλου των διαφορών, όλων των εκδοθειςών καταλογιστικών πράξεων, ανεξαρτήτως ύψους ποσού, όλων εν γένει των φορολογικών αντικειμένων από τον ίδιο φορολογικό έλεγχο, εφόσον η αμφισβητούμενη από τον υπόχρεο διαφορά του κύριου φόρου, τέλους, εισφοράς ή προστίμου, σε μία τουλάχιστον από τις καταλογιστικές πράξεις καθιστά την Επιτροπή αρμόδια ή αποκλειστικά αρμόδια για τη διοικητική επίλυση αυτής.

Ειδικότερα, σε περίπτωση καταλογιστικής πράξης του ελέγχου με την οποία καταλογίζονται διακεκριμένος περισσότερα ποσά, για τον καθορισμό της αρμοδιότητας της Επιτροπής, λαμβάνεται υπόψη το μεγαλύτερο από αυτά που αμφισβητούνται, η δε Επιτροπή επιλαμβάνεται για το σύνολο των καταλογισθέντων στην πράξη ποσών, εφόσον έχει την υλική αρμοδιότητα έστω και για ένα από αυτά».

Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση γ' του άρθρου 50 του Ν. 4238/2014 όπως αυτή προστέθηκε με τη διάταξη του αρ. 184 παρ. 3 του ν. 4261/2014 ορίζεται :

« Υποθέσεις ενδικοφανών προσφυγών ενώπιον της Επιτροπής Διοικητικής Επίλυσης Διαφορών του άρθρου 70Α του ν. 2238/1994 (Α' 151), για τις οποίες αυτή ήταν αποκλειστικά αρμόδια, και οι οποίες δεν εξετάστηκαν έως την 31.12.2013 ή εξετάσθηκαν και αναπέμφθηκαν στη Φορολογική Διοίκηση, **δύνανται**, με τους ίδιους όρους και προϋποθέσεις της αρχικής υποβολής,

να εξετάζονται στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Α' 170), εντός αποκλειστικής προθεσμίας δύο μηνών από την υποβολή σχετικής αιτήσεως του ενδιαφερομένου, μετά την οποία η σχετική αίτηση θεωρείται ότι έχει σιωπηρά απορριφθεί. Η αίτηση εξετάζεται, μόνο εφόσον υποβληθεί εντός αποκλειστικής προθεσμίας εντός μηνός από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου. Μετά την υποβολή της αίτησης, τυχόν βεβαιώσεις οφειλών που εδράζονται στις αντίστοιχες υποθέσεις διαγράφονται και οι σχετικές απαιτήσεις του Δημοσίου επαναβεβαιώνονται και εισπράττονται είτε με βάση την απόφαση της ως άνω Υπηρεσίας είτε με την παρέλευση άπρακτης της προθεσμίας εντός της οποίας δύναται να αποφανθεί η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης.

β.

γ) Οι διατάξεις των εδαφίων 1 και 2 της παραγράφου α' του παρόντος άρθρου εφαρμόζονται και για υποθέσεις που είχαν εισαχθεί στην Επιτροπή Διοικητικής Επίλυσης Διαφορών του άρθρου 70Α του ν. 2238/1994, με αίτημα διοικητικού συμβιβασμού, και δεν εξετάστηκαν από αυτή έως τις 31.12.2013, εφόσον ο φορολογούμενος δεν έχει ασκήσει σχετική προσφυγή ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων ή έχει παραιτηθεί από προσφυγή που ασκήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου τέταρτου του ν. 4183/2013 (Α'186). Η σχετική αίτηση του φορολογούμενου προς την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Α' 170) εξετάζεται μόνο εφόσον υποβληθεί εντός αποκλειστικής προθεσμίας ενός μηνός από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου" ».

Επειδή ο προσφεύγων για την υπ' αριθ. προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ κατέθεσε την με αριθμό ενδικοφανή προσφυγή, μέσω της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ ενώπιον της Επιτροπής αρθρ. 70^Α Ν. 2238/94 με την οποία ζητούσε την ακύρωση της ανωτέρω ΑΕΠ, άλλως την μεταρρύθμιση της ως προς το ύψος των προστίμων. Η ανωτέρω Επιτροπή συνήλθε στις και αφού εξέτασε όλα τα υπάρχοντα στο φάκελο έγγραφα και έλαβε υπόψη της τα όσα κατέθεσε ενώπιών της ο εισηγητής και ο εκπρόσωπος του αιτούντος κατέληξε στην αναπομπή της υπόθεσης στην Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ καθόσον τα προσβαλλόμενα διακεκριμένως καταλογιζόμενα ποσά ΑΕΠ δεν υπερβαίνουν το τιθέμενο από τις διατάξεις ποσό των 50.000,00 ευρώ για να καταστεί η Επιτροπή αρμόδια για την διοικητική επίλυση της διαφοράς. Συντάχθηκε δε το με αριθμό Πρακτικό.

Στην προκειμένη περίπτωση και σύμφωνα με τις ως άνω κείμενες διατάξεις, προκύπτει ότι ο προσφεύγων απαραδέκτως άσκησε ενδικοφανή προσφυγή σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης γ' του άρθρου 50 του Ν. 4238/2014 όπως αυτή προστέθηκε με τη διάταξη του αρ. 184 παρ. 3 του ν. 4261/2014, καθόσον ουδέν από τα προσβαλλόμενα με την ενδικοφανή προσφυγή, διακεκριμένως καταλογιζόμενα ποσά προστίμου, όπως αυτά καταγράφονται στην υπ' αριθ. προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου, δεν υπερβαίνει το τιθέμενο από τις διατάξεις ποσό των 50.000,00 ευρώ.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο πρώτο, παρ. Α, υποπαρ. Α.5, περ. 2β του Ν.4152/2013, ορίζεται ότι οι διατάξεις του άρθρου 70 του ν.2238/1994, ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται μέχρι 31/7/2013.

Επειδή σύμφωνα με το Ν.4254/2014 (ΦΕΚ 85/7-4-2014), παρ. Δ, υποπαρ. Δ.2., περ. 21: «Στο άρθρο 66 του ν.4174/2013, όπως ισχύει, μετά την παράγραφο 42 προστίθενται νέοι παράγραφοι 43 και 44 ως εξής: «43....., 44.<< Από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου, ανεξαρτήτως χρονικών περιορισμών, εφαρμόζεται και για υποθέσεις, οι οποίες ήταν δυνατό να υπαχθούν σε οποιαδήποτε περίπτωση των διατάξεων των άρθρων 70Α και 70Β του ν.2238/1994».

Επειδή η Υπηρεσία μας, βάσει των ανωτέρω, δεν είναι αρμόδια για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς και του συμβιβασμού των προστίμων, το αντίστοιχο αίτημα της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτο.

Επειδή σύμφωνα με το Ν.4254/2014 (ΦΕΚ 85/7-4-2014), παρ. Δ, υποπαρ. Δ.2., περ. 23: «Στο άρθρο 66 του ν.4174/2013, όπως ισχύει(από 1/1/2014) , προστέθηκε παράγραφος 48 ως εξής: «<<Για παραβάσεις που διαπράχθηκαν μέχρι τις 31.12.2013, ανεξάρτητα από το 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 ίδιου 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>>

Επειδή ο προσφεύγων είχε το δικαίωμά να υπαχθεί στις ευνοϊκές διατάξεις της παραπάνω παραγράφου εντός εξήντα ημερών από την δημοσίευση του ν 4254/2014 (ΦΕΚ 85/7-4-2014).

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη ως απαράδεκτης** της με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του Α.Φ.Μ.....

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).