



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

Καλλιθέα, 1/10/2014

Αριθμός απόφασης: 3070

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210-9563608
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 από 7/7/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά της υπ' αριθμόν/2014 / 30-5-2014 Πράξης Εκτιμώμενου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών για την περίοδο 1/1/2010 – 31/12/2010 και της υπ' αριθμόν/2014 / 30-5-2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου βάσει του άρθρου 5 του Ν.2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
- 4.** Την υπ' αριθμόν/2014 / 30-5-2014 Πράξη Εκτιμώμενου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών για την περίοδο 1/1/2010 – 31/12/2010 και την υπ' αριθμόν/2014 / 30-5-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου βάσει του άρθρου 5 του Ν.2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, των οποίων ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση, καθώς και την από 30/5/2014 οικεία έκθεση ελέγχου και την από 30/5/2014 οικεία έκθεση Φ.Π.Α..
- 5.** Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
- 6.** Την από εισήγηση του τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 7/7/2014 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. / 2014 / 30-5-2014 προσβαλλόμενη Πράξη Εκτιμώμενου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών για την περίοδο 1/1/2010 – 31/12/2010 προσδιορίστηκε Φ.Π.Α. για τον προσφεύγοντα ποσού 16.996,54€, πλέον πρόσθετου φόρου λόγω μη υποβολής περιοδικής δήλωσης Φ.Π.Α. Α' τριμήνου του 2010 ποσού 20.395,85€, ήτοι συνολικά 37.392,39€. Η εν λόγω πράξη προέκυψε από την από 30/5/2014 Έκθεση Φ.Π.Α., κατόπιν της υπ' αριθμόν / 7-4-2014 Εντολής Ελέγχου. Αφορμή αποτέλεσε, σύμφωνα με αντίστοιχη μνεία στην Έκθεση, το υπ' αριθμόν / 9-7-2010 Δελτίο Πληροφοριών του Σ.Δ.Ο.Ε.
- Με την υπ' αριθμόν / 2014 / 30-5-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου βάσει του άρθρου 5 του Ν.2523/1997, επιβλήθηκε πρόστιμο στον προσφεύγοντα ύψους 1.200€ για μη προσκόμιση των βιβλίων της Β' κατηγορίας Κ.Β.Σ. την πρώτη φορά, μετά από έγγραφη πρόσκληση με αριθμό πρωτοκόλλου / 19-6-2013. Η εν λόγω απόφαση προέκυψε από την από 30/5/2014 Έκθεση Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Κ.Β.Σ. Π.Δ. 186/1992 περί Κ.Β.Σ., κατόπιν της υπ' αριθμόν / 7-4-2014 Εντολής Ελέγχου.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση της παραπάνω πράξης εκτιμώμενου προσδιορισμού Φ.Π.Α. και της Απόφασης Επιβολής Προστίμου, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Δεν υπέπεσε σε καμία παράβαση
- Δεν εκδόθηκε εντολή ελέγχου για να πραγματοποιηθεί έλεγχος και να διαπιστωθεί η τέλεση ή μη αξιόποινων πράξεων, οπότε δεν παράγεται έννομο αποτέλεσμα, καθώς παραβιάστηκαν οι κείμενες διατάξεις και η αρχή της βεβαιότητας
- Δεν είχε πρόσβαση στα έγγραφα που τον αφορούσαν
- Στερήθηκε του συνταγματικού δικαιώματός του για πλήρη και αποτελεσματική προηγούμενη ακρόαση
- Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών προσδιόρισε το ύψος του προστίμου κατά αντικειμενικό τρόπο και δεν έλαβε υπόψη του τις υποκειμενικές ειδικές συνθήκες
- Έχουν εφαρμογή οι νεότερες και ευνοϊκότερες διατάξεις του άρθρου 55 του Ν.4174/2013 κατ' εφαρμογή της γενικής δικονομικής αρχής του κοινοτικού δικαίου
- Λόγω οικονομικών προβλημάτων εντός του 2010 έκλεισε το υποκατάστημα στη και εγκατέλειψε την έδρα της επιχείρησης επί της οδού, ενώ εγκατέλειψε και τη συζυγική του στέγη, με αποτέλεσμα να μην έχει ουδεμία συναλλαγή αυτή την περίοδο και δεν είχε υποχρέωση υποβολής δήλωσης Φ.Π.Α.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 3 «Υποκείμενοι στο φόρο» του Ν.2859/2000: «1. Στο φόρο υπόκειται: α) κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο, ημεδαπό ή αλλοδαπό ή ένωση προσώπων, εφόσον ασκεί κατά τρόπο ανεξάρτητο οικονομική δραστηριότητα, ανεξάρτητα από τον τόπο εγκατάστασης, τον επιδιωκόμενο σκοπό ή το αποτέλεσμα της δραστηριότητας αυτής».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 28 «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου» του Ν.4174/2013: «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 το άρθρο 5 του Ν.2523/1997 (Κ.Β.Σ.): «Πρόστιμα για παραβάσεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων – Αντικειμενικό σύστημα ... Το ποσό της βάσης αυτής κλιμακώνεται ανάλογα με την κατηγορία των βιβλίων, που υποχρεούται να τηρεί κάθε υπόχρεο πρόσωπο του Κ.Β.Σ., ως εξής: ... α.β. Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Β' κατηγορίας εξακόσια (600) ευρώ».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5 του Ν.2523/1997 (Κ.Β.Σ.): «Πρόστιμα για παραβάσεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων – Αντικειμενικό σύστημα ... 6. Για τις γενικές παραβάσεις λαμβάνεται υπόψη η Βάση Υπολογισμού Νο1 και εφαρμόζεται συντελεστής βαρύτητας με αριθμητική τιμή ένα (1). Κατ' εξαίρεση, για τις πιο κάτω παραβάσεις ο συντελεστής βαρύτητας καθορίζεται ως εξής: ... ε) Σε μη επίδειξη των βιβλίων και στοιχείων την πρώτη φορά μετά από προηγούμενη πρόσκληση σε δύο (2) και για καθεμία από τις επόμενες δύο φορές σε πέντε (5).»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 66 «Μεταβατικές διατάξεις» εδάφιο 32 του Ν.4174/2013, με τις τροποποιήσεις του άρθρου 7 του Ν.4183/2013: «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 διαπίστωσης τους, εφόσον το νέο καθεστώς του άρθρου 55 παρ. 2 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.. Εξαιρετικά, για τις υποθέσεις της περίπτωσης αυτής οι σχετικές Α.Ε.Π. μπορεί να εκδοθούν απευθείας με βάση το νέο καθεστώς, εφόσον πριν την έκδοσή τους ο υπόχρεος υποβάλλει ανέκκλητη δήλωση επιλογής των διατάξεων που ισχύουν κατά το χρόνο έκδοσης της Α.Ε.Π.». Ο προσφεύγων δεν υπέβαλε τη σχετική ανέκκλητη δήλωση εμπρόθεσμα στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., με αποτέλεσμα το σχετικό αίτημά του να είναι ανυπόστατο.

Επειδή, η υπ' αριθμόν/2014 / 30-5-2014 Πράξη Εκτιμώμενου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών για την περίοδο 1/1/2010 – 31/12/2010 εκδόθηκε κατόπιν της/ 7-4-2014 Εντολής Ελέγχου για διενέργεια μερικού ελέγχου επιτόπιου Φ.Π.Α. και έλεγχο ορθής τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων. Κατόπιν της ίδιας Εντολής Ελέγχου εκδόθηκε και η υπ' αριθμόν/2014 / 30-5-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του άρθρου 5 του Ν.2523/1997. Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν υπήρχε σχετική εντολή ελέγχου του είναι αβάσιμος και ανυπόστατος.

Επειδή, οι αιτιάσεις του προσφεύγοντα ότι δεν είχε πρόσβαση στα έγγραφα που τον αφορούσαν δεν ευσταθούν, καθόσον, όπως προκύπτει από τα σχετικά έγγραφα του φακέλου, του κοινοποιήθηκε το υπ' αριθμόν/ 11-4-2014 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου του άρθρου 28 του Ν.4174/2013, το οποίο στις 11/4/2014 θυροκολλήθηκε στη δηλωθείσα διεύθυνση κατοικίας του προσφεύγοντα (.....) και στη συνέχεια, μετά τη σύνταξη των από 30/5/2014 σχετικών εκθέσεων Φ.Π.Α. και Κ.Φ.Α.Σ. (ΠΔ186/1992), εκδόθηκαν οι υπ' αριθμ./2014 / 30-5-2014 Πράξη Εκτιμώμενου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. για την περίοδο 1/1/2010 – 31/12/2010 και / 30-5-2014 Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. βάσει του άρθρου 5 του Ν.2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, οι οποίες και του κοινοποιήθηκαν σύμφωνα με τις από 6/6/2014 εκθέσεις επίδοσης. Κατόπιν αυτών, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι δεν είχε πρόσβαση σε έγγραφα που τον αφορούσαν είναι αβάσιμος και αστήρικτος.

Επειδή, στις 12/3/2013 επιδόθηκε στο Δήμαρχο η υπ' αριθμόν/ 14-2-2013 πρόσκληση προσκόμισης βιβλίων και στοιχείων, διότι δε βρέθηκε ο προσφεύγων στη δηλωθείσα έδρα της επιχείρησης (.....). Στις 5/6/2013 θυροκολλήθηκε στη δηλωθείσα διεύθυνση κατοικίας του προσφεύγοντα (.....) η υπ' αριθμόν/ 14-2-2013 πρόσκληση προσκόμισης βιβλίων και στοιχείων. Στη συνέχεια, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. επανήλθε και προέβη στη θυροκόλληση στις 19/6/2013 στη δηλωθείσα διεύθυνση κατοικίας του προσφεύγοντα (.....) της υπ' αριθμόν/ 20-3-2013

κλήσης προς ακρόαση και της υπ' αριθμόν/ 19-6-2013 πρόσκλησης προσκόμισης βιβλίων και στοιχείων, στις οποίες προσκλήσεις ο προσφεύγων ουδέποτε ανταποκρίθηκε. Κατόπιν τούτων, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι στερήθηκε του δικαιώματός του για πλήρη και αποτελεσματική προηγούμενη ακρόαση είναι αβάσιμος.

Επειδή, ο καταλογισμός του φόρου, των προσαυξήσεων και του προστίμου γίνεται όπως προβλέπεται από τις ισχύουσες διατάξεις του Ν.2859/2000 περί Φ.Π.Α. και του Ν.2523/1997 περί ποινικών και διοικητικών κυρώσεων, οι οποίες είναι υποχρεωτικά εφαρμοστέες, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι ο προσδιορισμός του προστίμου από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών έγινε με αντικειμενικό τρόπο και δίχως να ληφθούν υπόψη οι υποκειμενικές ειδικές συνθήκες είναι αβάσιμος.

Επειδή δεν είχε υποβληθεί, μέχρι την έκδοση της υπ' αριθμόν/ 30-5-2014 Πράξης Επιβολής Προστίμου και της υπ' αριθμόν/ 30-5-2014 Πράξης Εκτιμώμενου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. για τη φορολογική περίοδο 1/1/2010 – 31/12/2010, σχετική δήλωση για τη διακοπή των εργασιών της επιχείρησης και από τον έλεγχο προκύπτει ότι ο προσφεύγων πραγματοποίησε συναλλαγές, κατά συνέπεια, ήταν υπόχρεος στην υποβολή περιοδικής δήλωσης Φ.Π.Α.. Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός του περί του αντιθέτου είναι αβάσιμος και αστήρικτος.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 30/5/2014 έκθεση ελέγχου και στην από 30/5/2014 Έκθεση Φ.Π.Α. της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες αποφάσεις, 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 υπ' αριθμόν/ 7-7-2014 ενδικοφανούς προσφυγής του του με ΑΦΜ κατά των: α) υπ' αριθ./2014 / 30-5-2014 Πράξης Εκτιμώμενου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών για την περίοδο 1/1/2010 – 31/12/2010 και β) υπ' αριθμόν/2014 / 30-5-2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου βάσει του άρθρου 5 του Ν.2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών.

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

1. Φ.Π.Α.

Πράξη Εκτιμώμενου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. για την περίοδο 1/1/2010-31/12/2010

Ποσό Φόρου: 16.996,54€

Προσαυξήσεις: 20.395,85€

Σύνολο φόρου και προσαυξήσεων: 37.392,39€

2. Κ.Φ.Α.Σ. (Κ.Β.Σ.)

Πρόστιμο συνολικού ποσού: 1.200€

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

**Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
α.α.

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Σ η μ ε ι 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 άσκηση της (άρθ. 126 Ν.2717/1999).