



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

Καλλιθέα, 10-10-2014

Αριθμός απόφασης: 3119

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 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 70B' «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. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. Του άρθρου 66 § 10 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

δ. Της αριθ. Δ6Α1118225ΕΞ 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».

ε. 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».

στ. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

ζ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την από 22-09-2009 και με αριθμό πρωτοκόλλου προσφυγή-αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς της εταιρείας, ΑΦΜ....., η οποία εδρεύει στην, οδός, κατά της υπ' αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθρ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 2008 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθρ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 2008 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την με ημερομηνία θεώρησης οικεία έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου της Υπ.Ε.Ε. Π.Δ. Αττικής.
5. Την υπ' αριθ. Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου -Τμήμα 8^ο Μονομελές.
6. Το με αριθ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2014 ΕΜΠ/.....) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας.
7. Την από 09-10-2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 22-09-2009 και με αριθμό πρωτοκόλλου προσφυγής –αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, 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 προσφυγής-αιτήματος διοικητικής επίλυσης, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Σύντομο ιστορικό –ισχύον νομοθετικό πλαίσιο –σχετικές θέσεις της διοίκησης

Η Υπ.Ε.Ε. διενήργησε για την διαχειριστική χρήση 2008 έλεγχο για διαπίστωση εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), την 04-11-2008, στην προσφεύγουσα εταιρεία (ΑΦΜ.....).

Με βάση την με ημερομηνία θεώρησης έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου της Υπ.Ε.Ε. εκδόθηκε η υπ' αριθ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία την

Η εταιρεία κατέθεσε την υπ' αριθ. προσφυγή - αίτηση συμβιβασμού ενώπιων του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο - Τμήμα 8^ο Μονομελές, με την υπ' αριθ. απόφαση «αναπέμπει την υπόθεση στον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας προκειμένου εντός της προθεσμίας των (30) τριάντα ημερών, από την κοινοποίηση στην Δ.Ο.Υ. της απόφασης, να τηρηθεί νομότυπα η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς»

Στο άρθρο 66 § 10 του Ν 4174/2013, (ΦΕΚ (Α' 170) ορίζεται ότι «σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Προκειμένου να τηρηθεί η ανωτέρω διαδικασία, όπως περαιτέρω αυτή διευκρινίζεται στο άρθρο 1 περίπτωση 95 της υπ' αριθ. Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25-2-2014 (ΦΕΚ 478Β'/26-2-2014)

Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων περί «Μεταβίβασης αρμοδιοτήτων και εξουσιοδότηση υπογραφής “Με εντολή Γ.Γ.Δ.Ε” σε όργανα της Φορολογικής Διοίκησης», η Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, στις, επέδωσε στην προσφεύγουσα την με αριθ. πρωτ. πρόσκληση, για να προσέλθει εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς, επί της διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος της και για την οποία εκδόθηκε η υπ’ αριθ. απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου – Τμήμα 8ο Μονομελές.

Ο διαχειριστής της προσφεύγουσας εταιρείας, κος, ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση και προσήλθε την στην Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, δηλώνοντας την μη αποδοχή του επιβληθέντος, με την υπ’ αριθ. ΑΕΠ ΚΒΣ, προστίμου. Ακολούθως, η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε τον σχετικό φάκελο στην υπηρεσία μας με το αριθ. πρωτ. (αριθ.πρωτ.ΔΕΔ.....ΕΙ2014ΕΜΠ/.....) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 «1.Κάθε ημεδαπό ή αλλοδαπό φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή κοινωνία του Αστικού Κώδικα, που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελευθέριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, αναφερόμενοι στο εξής με τον όρο «επιτηδευματίας», τηρεί, εκδίδει, παρέχει, ζητά, λαμβάνει, υποβάλλει, διαφυλάσσει τα βιβλία, τα στοιχεία, τις καταστάσεις και κάθε άλλο μέσο σχετικό με την τήρηση βιβλίων και την έκδοση στοιχείων που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό, κατά περίπτωση».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 2 του Π.Δ. 186/1992 «2. Κάθε εγγραφή στα βιβλία, που αφορά συναλλαγή ή άλλη πράξη του υπόχρεου, πρέπει να στηρίζεται σε στοιχεία που προβλέπονται από τις διατάξεις του Κώδικα αυτού ή σε δημόσια έγγραφα ή σε άλλα πρόσφορα αποδεικτικά στοιχεία.» .

Εν προκειμένω, λόγω του γεγονότος ότι κατά την διάρκεια του ελέγχου διαπιστώθηκαν εγγραφές στα φορολογικά βιβλία της προσφεύγουσας που στηρίζονται ανακριβώς στα παραστατικά στοιχεία εσόδων, κάτι που επισημαίνεται στην έκθεση ελέγχου και στην προσβαλλόμενη απόφαση επιβολής προστίμου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι αναφερόμενες στην προσβαλλόμενη πράξη διατάξεις ουσιαστικού φορολογικού δικαίου, ήτοι των «άρθρων 18 § 2 και 2 § 1 του Κ.Β.Σ.», δεν θεμελιώνουν εν προκειμένω σε συνδυασμό με τα αναφερόμενα ως πραγματικά περιστατικά νόμιμη βάση επιβολής διοικητικών κυρώσεων, είναι αβάσιμες.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 του ν. 2523/1997 «1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (Π.Δ. 186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ’ αντικειμενικό τρόπο...».

Επειδή, για την θεμελίωση των παραβάσεων του Κ.Β.Σ. αρκεί κατ' αρχήν η μη τήρηση των διατάξεων αυτού και δεν απαιτείται επί πλέον η συνδρομή υποκειμενικής υπαιτιότητας εκ μέρους του υπόχρεου (2266/1995 ΣΤΕ).

Κατόπιν του ανωτέρω ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι παραβάσεις που διαπιστώθηκαν κατά την διάρκεια του ελέγχου οφείλονται σε παραδρομή ή συγγνωστή πλάνη και όχι σε δόλο και ως εκ τούτου, κατ' εξαίρεση δεν επιβάλλεται πρόστιμο είναι αβάσιμες.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ. 2 του Π.Δ. 186/1992 «2. Η ενημέρωση των βιβλίων τρίτης κατηγορίας γίνεται: α) του ή των ημερολογίων μέχρι τη δέκατη πέμπτη (15η) ημέρα του επόμενου μήνα, από την έκδοση ή λήψη του κατά περίπτωση δικαιολογητικού και επί ταμειακών πράξεων από τη διενέργεια τους, β) του συγκεντρωτικού ημερολογίου, όταν τηρείται, του γενικού καθολικού και των αναλυτικών καθολικών, εντός του επομένου μήνα ...».

Κατόπιν του ανωτέρω, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η μη έγκαιρη καταχώρηση πέντε παραστατικών στοιχείων εσόδων της δεν αποτελεί παράβαση κρίνεται απορριπτέος.

Επειδή δεν υφίσταται παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας, καθόσον η θέσπιση με τις διατάξεις του ν.2523/1997 συστήματος αντικειμενικού προσδιορισμού των προστίμων στοχεύοντας, κατά την σχετική εισηγητική έκθεση, στην αποφυγή συμπτωμάτων διαφθοράς και τη δημιουργία κλίματος εμπιστοσύνης μεταξύ φορολογικής αρχής και των πολιτών, οι οποίοι μπορούν πλέον να γνωρίζουν εκ των προτέρων το ακριβές ύψος του προστίμου για κάθε συγκεκριμένη παράβαση, έτσι ώστε να επιβάλλεται για όμοιες περιπτώσεις πρόστιμο της ίδιας βαρύτητας, συναρτώμενο, ευλόγως άλλωστε, με την αξία της οικείας συναλλαγής, ήτοι με μέγεθος αναγκαίως συναφές προς το ύψος της αντίστοιχης φοροδιαφυγής, εξασφαλίζει την ανάγκη διαφάνειας και την σαφήνεια των εις βάρος των παραβατών επιβαλλομένων κυρώσεων.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην με ημερομηνία θεώρησης, έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Υπ.Ε.Ε. επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την υπ' αριθ.απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου – Τμήμα 8ο Μονομελές και η προσφεύγουσα δεν αποδέχτηκε το επιβληθέν πρόστιμο, με την υπ' αριθ.ΑΕΠ ΚΒΣ, ενώ επιπλέον δήλωσε ότι επιθυμεί την εισαγωγή της υπόθεσης στην Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της υπ' αριθ. προσφυγής – αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, σύμφωνα με την υπ' αριθ.απόφασή του.

Ακριβές αντίγραφο

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
α.α.

Η Υπάλληλος του τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ