



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9578520

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

24-11-2014

Αριθμός απόφασης: **3754**

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 απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ κατοίκουκατά της αριθ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ.Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν.2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 29-05-2014 οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 20-11-2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι 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.προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 42.000,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2012 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997.

Οι παραβάσεις αφορούν :

1) Παραβίαση της Φ.Τ.Μ. με αριθμό μητρώουκαι των συστημάτων της από τον κάτοχο αυτής και ιδιοκτήτη του, κατά παράβαση των διατάξεων του ν. 1809/1988.

2) Έκδοση χιλίων εξακοσίων έξι (1.606) στοιχείων Α.Π.Υ. , καταχωρημένων στα βιβλία, από παραβιασμένο Φ.Η.Μ ., αξίας εκάστης μικρότερης των 1.200,00€ , κατά παράβαση των διατάξεων του ν. 1809/1988.

Η ως άνω Α.Ε.Π. εκδόθηκε βάσει των διαπιστώσεων του ελέγχου που διενεργήθηκε από τους υπαλλήλουςτου Σ. Δ .Ο. Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ όπως αυτές αναφέρονται στην με αριθμόέκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. των ελεγκτών.

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

1) Δεν κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα σημείωμα διαπιστώσεων καθώς και προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου του άρθρου 28 ν. 4174/2013 .

2) Η κοινοποιηθείσα στον προσφεύγοντα προσβαλλόμενη Α.Ε.Π. στηρίζεται σε λάθος νομιμοποιητικό έγγραφο αφού αναφέρεται ότι στηρίζεται στηνέκθεση ελέγχου ΚΒΣ- ΚΦΑΣ που συντάχθηκε την

3) Η έκδοση της προσβαλλόμενης ΑΕΠ στηρίχθηκε σε Δελτίο Πληροφοριών και όχι σε νόμιμη έκθεση ελέγχου, αφού ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ δεν έλαβε υπόψη του τις διατάξεις της ΔΕΛ Α 1069048/2-5-2014 Εγκυκλίου της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και δεν συνέταξε νέα έκθεση ελέγχου, εκδίδοντας νέα εντολή ελέγχου, με βάση την απόέκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. των ελεγκτών του Σ. Δ .Ο. Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ.

4) Μη σύννομη θυροκόλληση καθώς τα θυροκολληθέντα έγγραφα ήταν σε κοινή θέα χωρίς να κρύβονται σε σφραγισμένο φάκελο με αποτέλεσμα να μη προστατεύεται το φορολογικό απόρρητο. Επίσης δεν αναφέρεται στην έκθεση επίδοσης με θυροκόλληση, η ώρα, το όνομα και η ιδιότητα του μάρτυρα, κατά παράβαση του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας.

5) Από το Τμήμα Τροχαίας Πειραιά, για την επίμαχη υπόθεση, δεν έχει σχηματισθεί δικογραφία για τον προσφεύγοντα.

5) Υπάρχει αποδοχή της επίμαχης παράβασης από τον χρήστη – οδηγό Φραγκούλη Γεώργιο.

6) Δεν έγινε επιμερισμός του προστίμου βάσει των ποσοστών κατοχής.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι η φορολογική διοίκηση γνωστοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, εφόσον προκύπτει

διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά, να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την παραλαβή της έγγραφης γνωστοποίησης.

Επειδή σύμφωνα με την ΔΕΛ Α 1069048/2-4-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, στα λοιπά θέματα ελέγχου παράγρ. 9, 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. (σχετ. διατ. ν. 4254/2014 Κεφ. Α άρθρο πρώτο, παράγραφος Δ, υποπαράγραφος Δ2) 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, ο προσφεύγων επικαλείται με την ενδικοφανή προσφυγή του, ως λόγο ακύρωσης της προσβαλλόμενης πράξης, ότι παραβιάστηκαν από την φορολογική αρχή οι διατάξεις του άρθρου 28 του ν. 4174/2013.

Επειδή, η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ εκδόθηκε βάσει του πορίσματος ελέγχου της με ημερομηνία θεώρησηςέκθεσης ελέγχου του Προϊσταμένου του Σ.Δ.Ο.Ε. Περιφερειακής Διεύθυνσης Κεντρικής Μακεδονίας, χωρίς να τηρηθεί η προβλεπόμενη από το άρθρο 28 ν. 4174/2013 διαδικασία.

Επειδή, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και της παρ. 7 της ΠΟΛ 1002/2013 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, η φορολογική διοίκηση δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας του άρθρου 28 §1 του ν. 4174/2013.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αρ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής τουΑ.Φ.Μ.: και την ακύρωση της υπ' αριθ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2012, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας, λόγω **τυπικής πλημμέλειας** και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση της νέας πράξης εξαιτίας των ακυρώσεων αυτών, ακολουθήσει την προβλεπόμενη από τις διατάξεις των άρθρων 28 και 62 του ν.4174/2013 διαδικασία.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).