



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 31-03-2015

Αριθμός απόφασης: 1274

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 31-12-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, Α.Φ.Μ κατοίκου κατά της με αρ Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ - Αρθρ 5 & 9 του ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την με αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ - Αρθρ 5 & 9 του ν. 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λάρισας της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 19-01-2014 οικεία έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ Αττικής.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. Λάρισας.
6. Την από 27-03-2015 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 31-12-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. προσαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α ΛΑΡΙΣΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 3.600,00. € για τη φορολογική περίοδο από 1/1/-31/12/2013 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ.6,8 του. Ν 2523/2007 λόγω των πάρα κάτω παραβάσεων:

Α.α	Περιγραφή παράβασης	Διατάξεις που παρέβη		Άρθρο Ν.2523/1997 επιβολής προστίμου	Επιβληθέν πρόστιμο
		Άρθρα Κ.Φ.Α.Σ (Ν.4093/12)	Άρθρα Κ.Φ.Δ (Ν. 4174/13)		
1	Μη προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων στον έλεγχο μετά 2η πρόσκληση	2.4,9		5§6 περ. ε	3.000,00
2	Μη διαφύλαξη βιβλίου εσόδων -εξόδων βάση υπεύθυνης δήλωσης	2.4,9		5§8η περ. θ	600,00
	Σύνολον				3.600,00

Οι παραπάνω παραβάσεις διαπιστώθηκαν από το ΣΔΟΕ Αττικής και περιγράφονται στην από 19-2-2014 Έκθεση ελέγχου που συνέταξε και απέστειλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Α ΛΑΡΙΣΑΣ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση η τροποποίηση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Λάρισας προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- ότι η έκθεση του ΣΔΟΕ Αττικής είναι ελλιπής και ανατιολόγητη και προσκρούει στο νόμο.
- η Δ.Ο.Υ Λάρισας στηρίχθηκε στη έκθεση του ΣΔΟΕ Αττικής και εξέδωσε την επίδικη Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.β.Σ χωρίς να προβεί η ίδια σε ουσιαστικό έλεγχο των στοιχείων του και την σύνταξη ίδιας έκθεσης ελέγχου .
- είναι γεγονός ότι πάντα ευρισκόταν, σε **κ α λ ή π ί σ τ η**
- διακρίβωση της αλήθειας καθιστά απαραίτητο τον **ουσιαστικό έλεγχο** από την αρμόδια Δ.Ο.Υ πράγμα που δεν έγινε.
- σύμφωνα με το Π.Δ. 186/92 και το άρθρο 36 § 7 ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ή ο υπάλληλος που ορίζεται από αυτόν υποχρεούται μετά το πέρας του ελέγχου να παραδώσει με σημείωμα επί αποδείξει τις παρατυπίες και παραλείψεις που διαπίστωσε κατά τον έλεγχο.
- με την ψήφιση και δημοσίευση του Ν.3610/2007 εισήχθησαν με το άρθρο 4 "κίνητρα εθελοντικής συμμόρφωσης" και αυτό δε εφαρμόστηκε στην περίπτωση του
- κατά την αρχή της προηγούμενης ακρόασης του φορολογούμενου και σύμφωνα με το άρθρο 20 παρ. 2 του Συντάγματος ο ενδιαφερόμενος έχει δικαίωμα να αναπτύσσει τις απόψεις του πριν από κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων και συμφερόντων του και αυτό δε εφαρμόστηκε στην περίπτωση του.
- η επίδικη Α.Ε.Π απεστάλη ταχυδρομικώς και δεν έγινε με νόμιμη επίδοση.

- ότι δεν κλήθηκε σε ακρόαση, σύμφωνα με το άρθρο 20 του Συντάγματος και δεν δόθηκε η δυνατότητα για διοικητική επίλυση της διαφοράς.
- ότι το εν λόγω πρόστιμο θα επιβαρύνει ακόμη περισσότερο την ήδη δυσχερή οικονομική της κατάσταση
- ότι δεν τηρήθηκε η αρχή της αναλογικότητας ως προς την ύψος των επιβληθέντων προστίμων.

Επί της παραπάνω ενδικοφανούς προσφυγής, η οποία κατατέθηκε **εμπρόθεσμα** και μετά την μελέτη των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, εισηγούμεστε τα ακόλουθα:

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του με αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Α 1069048 /02-05-2014 Έγγραφου παροχής οδηγιών της Γεν. Δ/σης Φορ/κής Διοίκησης ορίζεται ότι:<< 9. 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 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 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 τις διατάξεις του άρθρου 62 του Ν. 4174/2013...1. Ο Γενικός Γραμματέας είναι αρμόδιος για την έκδοση πράξεων επιβολής προστίμων. Οι διατάξεις του Κώδικα, και ιδίως αυτές που αφορούν το φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου, την παραγραφή και την είσπραξη, εφαρμόζονται αναλόγως και για τις πράξεις επιβολής προστίμων.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.

Επειδή η φορολογική διοίκηση δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας όπως προβλέπεται από τη με αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Α 1069048 /02-05-2014 Έγγραφο παροχής οδηγιών της Γεν. Δ/σης Φορ/κής Διοίκησης και των άρθρων 28 και 62 του ν.4174/2013 δηλαδή δεν γνωστοποίησε εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και την Προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου προ της έκδοσης της προσβαλλόμενης Οριστικής Πράξη Επιβολής Προστίμου.

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.

Κατόπιν των ανωτέρω

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Ακυρώνουμε την υπ' αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α ΛΑΡΙΣΑΣ λόγω **τυπικής πλημμέλειας** και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση της νέας πράξης εξαιτίας της ακύρωσης αυτής, 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.

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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).