



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

Καλλιθέα 05.06.2015

Αριθμός απόφασης: 2341

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9587340

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 με αριθμ..... προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών του προσφεύγοντα- οδός , κατά της με αρ..... ΑΕΠ Κ.Β.Σ χρήσης 1998 , του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ Α' ΑΘΗΝΩΝ .

4. Την με αρ..... ΑΕΠ Κ.Β.Σ χρήσης 1998 , του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ Α' ΑΘΗΝΩΝ.

5. Την με αρ. απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών - Τμήμα 14ο Μονομελές.

6. Το αριθμ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ

7. Την από εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης στις προσφυγής για την με αρ..... ΑΕΠ Κ.Β.Σ χρήσης 1998 , του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ Α' ΑΘΗΝΩΝ, με αίτημα συμβιβασμού (διοικητική επίλυση διαφορά), ενώπιον του Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών, του η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα από τον προσφεύγοντα και την

μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την αρ. απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ Α' ΑΘΗΝΩΝ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 1.878,22 ευρώ.

Τα πρόστιμα προέκυψαν μετά από την έκθεση ελέγχου για επανάληψη διαδικασίας προς εφαρμογή της με αριθμ..... Απόφασης Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας (27^ο Τριμελές) που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ ..

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση προσφυγή - αίτηση συμβιβασμού, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση της παραπάνω πράξης του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Α' ΑΘΗΝΩΝ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Το δικαίωμα του Δημοσίου να κοινοποιήσει φύλλα ελέγχου, προστίμου ,ΦΠΑ κ.λ.π σύμφωνα με το άρθ. 68 παρ.1, του ν. 3323/55 ,και 57 παρ.1 του Ν.1249/82 έχει υποπέσει σε παραγραφή.
2. Δεν συντάχθηκε έκθεση κατάσχεσης παρά μόνο Πρωτόκολλο παραλαβής από τους υπαλλήλους αρμόδιας ΔΟΥ.
3. Η επίδοση της έγγραφης πρόσκλησης νομικά πλημμελής.
4. ' Ακυρη η επίδοση της από έκθεσης ελέγχου Κ.Β.Σ καθώς και η εκ νέου εκδοθείσα Α.Ε.Π
5. Ακυρη η επίδοση της από έκθεσης ελέγχου Κ.Β.Σ
6. Δεν κοινοποιήθηκαν νομότυπα ,αλλά ούτε και σε επίσημα αντίγραφα οι με αρ..... και εκθέσεις κατάσχεσης της ΥΠΕΔΑ.
7. Οι επιδόσεις στην οδό Πειραιώς 6,τόσο του αρθ.45 παρ.8 ΠΔ 99/77 όσο και Της ΑΕΠ Κ.Β.Σ μετά της συνημμένης σε αυτή από έκθεσης ελέγχου (επανάληψη διαδικασίας)ΚΦΣ.

5. ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ-ΙΣΧΥΟΝ ΝΟΜΟΘ.ΠΛΑΙΣΙΟ-ΣΧΕΤΙΚΕΣ ΘΕΣΕΙΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Με τη με αριθμό απόφαση του Πρωτοδικείου Αθηνών ακυρώθηκε η με αριθμό Πράξη Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ λόγω νομικής πλημμέλειας διότι δεν τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας έκδοσής της κατ'εφαρμογή των διατάξεων του αρθ.45 παρ.8 του ΚΦΣ ΠΔ 99/77.

Η Α' ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ με αφορμή την ως άνω απόφαση, εξέδωσε εντολή επανάληψης διαδικασίας και με την από έκθεση ελέγχου του εφοριακού υπαλλήλου εκδόθηκε, προς άρση της νομικής πλημμέλειας της προαναφερόμενης πράξης, η με αριθμό Α.Ε.Π ΚΒΣ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 640.000 δρχ η 1.878,22 € για παραβάσεις κατά την χρήση 1998 ως εξής:

- Μη τήρηση Βιβλίου Εσόδων Εξόδων της προσήκουσας κατηγορίας κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 3 παρ.2γ' δ' του Π.Δ 99/77 Κ.Φ.Σ(234,78 €)
- Δεν ανέγραψε στο βιβλίο ποσοτικής παραλαβής τον σκοπό παραλαβής των ειδών κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 12 παρ.1 του Π.Δ 99/77 Κ.Φ.Σ(234,78 €)

- Δεν εξέδωσε Α.Π.Υ η Τ-ΔΑ σε έξι (6) περιπτώσεις κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 1παρ.1,20,23,29,43 και 45 του Π.Δ 99/77 Κ.Φ.Σ(1.408,66 €)

Ο προσφεύγων κατέθεσε εμπρόθεσμα μέσω της Α΄ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ την με αριθμ.κατάθεσης προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών - Τμήμα 14^ο Μονομελές, με την αριθ., απόφαση « αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Α΄ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ προκειμένου να εξετασθεί το αίτημα της προσφεύγουσας για διοικητική επίλυση της διαφοράς. Υποχρεώνει τον Προϊστάμενο της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. εντός προθεσμίας 5 ημερών, από την κοινοποίηση σε αυτόν τις παρούσες αποφάσεις να προβεί στις δικές του ενέργειες προκειμένου να αχθεί η αίτηση ενώπιον της αρμόδιας επιτροπής επίλυσης της διαφοράς στην οποία πρέπει να κλητευθεί η προσφεύγουσα. Εν περιπτώσει μη επίτευξης διοικητικής επίλυσης, η υπόθεση πρέπει να επαναφερθεί για συζήτηση ενώπιον Δικαστηρίου, εντός προθεσμίας 20 ημερών από την ημερομηνία συζήτησης της αίτησεως ενώπιον της επιτροπής και να προσκομιστούν τα σχετικά στοιχεία (αποδεικτικά επίδοσης κλπ) από τα οποία να προκύπτει ότι τηρήθηκε η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς. Εν περιπτώσει επίτευξης συμβιβασμού πρέπει να επαναφερθεί η υπόθεση προκειμένου να χωρήσει κατάργηση της δίκης ».

Η Α΄ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ , κοινοποίησε στις στον προσφεύγοντα την με αριθμ. πρωτ. ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ, προκειμένου, όπως εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών προσέλθει στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος του και για την οποία εκδόθηκε η υπ΄αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών - Τμήμα 14ο Μονομελές.

Ο προσφεύγων δεν αποδέχθηκε την Διοικητική Επίλυση της Διαφοράς , και η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε τον σχετικό φάκελο εκ νέου στην υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.87 παρ.4 Ν 2362/95

Σε περίπτωση δικαστικής αμφισβητήσεως από οποιονδήποτε είτε του νόμιμου τίτλου γενικά της απαιτήσεως του Δημοσίου είτε της νομιμότητας της βεβαιώσεως αυτής εν στενή έννοια είτε της για οποιονδήποτε λόγο εγκυρότητας πράξεως της αναγκαστικής εκτελέσεως προς είσπραξη απαιτήσεως του Δημοσίου (διοικητικής εκτελέσεως), η προβλεπόμενη παραγραφή της απαιτήσεως του Δημοσίου προς βεβαίωση (εν ευρεία έννοια) ή προς είσπραξη της βεβαιωμένης απαιτήσεως του αναστέλλεται μέχρι της εκδόσεως επί της δικαστικής ταύτης διενέξεως τελεσίδικης δικαστικής αποφάσεως και δεν συμπληρώνεται αυτής σε κάθε περίπτωση προ της παρόδου ενός έτους από την επιμέλεια των αντιδίκων του Δημοσίου κοινοποίησεως με δικαστικό επιμελητή στον Προϊστάμενο της αρμόδιας Δημόσιας Οικονομικής Υπηρεσίας και τον Υπουργό Οικονομικών της τελεσίδικης δικαστικής αποφάσεως.

Το ως άνω αποτέλεσμα επάγεται και η αίτηση του Δημοσίου προς το δικαστήριο όπως επιτρέψει την προσωπική κράτηση του οφειλέτη του. Σε περίπτωση ακυρώσεως κατασχέσεως ή άλλης πράξεως της διοικητικής εκτελέσεως εντός της ανωτέρω προθεσμίας επανάληψης της ίδιας ή άλλης πράξεως η αναγκαστικής (διοικητικής) εκτελέσεως, επί του ιδίου ή άλλου περιουσιακού στοιχείου, του ιδίου ή άλλου προσώπου ευθυνόμενου κατά το άρθρο 88 παράγραφος 1 περίπτωση

γ' του παρόντος, η δια της ακυρωθείσης πράξεως επελθούσα διακοπή της παραγραφής της απαιτήσεως λογίζεται μηδέποτε εξαλειφθείσα.

Επειδή, η επίδοση της προσβαλλόμενης πράξης καθώς και της έκθεσης ελέγχου στην οποία θεμελιώνεται και στηρίζεται η πράξη αυτή, έγινε νομότυπα στη διεύθυνση, όπου είναι η έδρα του προσφεύγοντα.

Επειδή κατόπιν της σχετικής εντολής για επανάληψη διαδικασίας κοινοποιήθηκε με θυροκόλληση από τον υπάλληλο και παρουσία της μάρτυρος στην δηλωθείσα δ/ση της έδρας στον προσφεύγοντα στις το με αριθ. σχετικό Σημειώματα Ελέγχου (Άρθρο 45 παρ.8 Π.Δ) με το οποίο της γνωστοποιούνται οι παραβάσεις οι οποίες διαπιστώθηκαν στην από έκθεση ελέγχου ΚΦΣ από την ΔΟΥ Α' ΑΘΗΝΩΝ δίνοντας τον απαραίτητο χρόνο, είκοσι (10) ημέρες διορία μέσα στον οποίο, εφόσον το επιθυμούσε μπορούσε να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις της σχετικά με τις διαπιστωθείσες παραβάσεις. Η προσφεύγων δεν προσήλθε.

Επειδή με αυτό τον τρόπο, η Δ.Ο.Υ Α' Αθηνών, **θεράπευσε** τον λόγο της μη κλήσης προς παροχή εξηγήσεων πριν από την έκδοση, αποφάσεων επιβολής προστίμου, σε βάρος του προσφεύγοντα,

Επειδή, η πράξη επιβολής προστίμου στηρίχθηκε σε στοιχεία τα οποία ελήφθησαν αποκλειστικά και μόνον από τις διαπιστώσεις του ελέγχου που είχε διενεργήσει η ΥΠΕΔΑ ΑΘΗΝΩΝ, χωρίς να υπεισέλθει κρίση του ελεγκτικού οργάνου, ούτε η Φορολογική Αρχή να ασκήσει «διακριτική εκ μέρους της εξουσία» και ως εκ τούτου ο Προϊστάμενος της ΔΟΥ Α' ΑΘΗΝΩΝ εξέδωσε τις πράξεις κατά δέσμια αρμοδιότητα και ουδόλως απαιτούνταν προηγούμενη ακρόαση από τους εκπροσώπους της προσφεύγουσας εταιρίας διότι αυτή δεν θα μπορούσε να ασκήσει επιρροή στην κρίση της Φορολογικής Αρχής.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι δεν έλαβε την Έκθεση Κατάσχεσης και συνεπώς η προσβαλλόμενη απόφαση επιβολής προστίμου είναι πλημμελής κατά την νόμιμη βάση της δεν ευσταθεί, καθώς επί των σωματίων των με αριθ.(για την έδρα) και (για το υποκ/μα) Έκθέσεων Κατάσχεσης, υπάρχουν ιδιαίτερες πράξεις επίδοσης στις σύμφωνα με τις οποίες στη μεν έδρα (.....) θυροκολλήθηκε παρουσία μάρτυρα και στο Υποκ/μα (.....) επιδόθηκε στην υπάλληλο Συνεπώς προκύπτει αβίαστα ότι η ελεγκτική υπηρεσία προέβη σε όλες τις δέουσες ενέργειες και τήρησε όλες τις νόμιμες διαδικασίες κατά τη διάρκεια αλλά και μετά το πέρας του ελέγχου.

Κατόπιν τούτων ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα απορρίπτεται ως αβάσιμος .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν. 4223/13 με τις οποίες συμπληρώνονται οι διατάξεις στο δωδέκατο κεφάλαιο του ν. 4174/13 και συγκεκριμένα στο άρθρο 66 παρ. 10 του ν. 4174/13: «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 προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή η Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ , προκειμένου να τηρηθεί η προβλεπόμενη στην παρ. 10 του άρθρου 66 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) 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», στις κοινοποίησε στον προσφεύγοντα , την με αριθμ. πρωτ. πρόσκληση προκειμένου, όπως εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών προσέλθουν στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί των διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος και για την οποία εκδόθηκε η υπ΄ αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών - Τμήμα 14ο Μονομελές.

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, και ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στη πρόσκληση για διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω αποφάσεις της φορολογικής αρχής άκυρες.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ΚΦΣ ΠΔ 99/77 (επανάληψης διαδικασίας), επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, οι υπό κρίση λόγοι διαγραφής της διοικητικής επίδικης πράξης με ημερομηνία κατάθεσης στις για την με αρ..... ΑΕΠ Κ.Β.Σ χρήσης 1998 του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ Α΄ ΑΘΗΝΩΝ με αίτημα συμβιβασμού (διοικητική επίλυση διαφορά), ενώπιον του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, για την με αρ..... ΑΕΠ Κ.Β.Σ χρήσης 1998 του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ Α΄ ΑΘΗΝΩΝ και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών - Τμήμα 14ο Μονομελές, σύμφωνα με την αριθμ.,..... αποφασή του.

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Α/Α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ