



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα

16/05/2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 1785

ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604540

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 αριθ.Δ.Ε.Δ.12895 ΕΞ 2014/9-4-2014 απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4.Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή :

α)της εταιρείας και ΑΦΜ

β) τουμε ΑΦΜ,ως συνυπόχρεου προσώπου και

γ) της με ΑΦΜ,ως συνυπόχρεου προσώπου,κατά της με αριθ..... οριστικής πράξης προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας,πρόστιμο συνολικού ποσού 500,00 € για τη διαχειριστική

περίοδο 01.01-31.12.2015, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ.14 ν.4308/2014 που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ.1δ και 2γ του ν.4174/2013,όπως εξακολουθεί να ισχύει με το άρθρο 3 του ν. του ν.4337/2015.

5.ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΩΝ ΠΡΑΞΕΩΝ

Με την υπ' αριθ. ιστική πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 500,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01.01-31.12.2015, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ.14 ν.4308/2014 που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ.1δ και 2γ του ν.4174/2013,όπως εξακολουθεί να ισχύει με το άρθρο 3 του ν. του ν.4337/2015.

Η παράβαση αφορά τη μη προσκόμιση στον έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων για τις χρήσεις 2004 έως και 2009,κατόπιν προσκλήσεως που προβλέπεται από το άρθρο 14 του ν.4174/2013, σύμφωνα με την από Έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ., που συντάχθηκε μετά τη διενέργεια ελέγχου βάσει των εντολών με αριθμό,λόγω της λήψης του αριθ..... πληροφοριακού δελτίου της Δ.Ο.Υ. Ν.ΙΩΝΙΑΣ

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση των παραπάνω πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1^{ος} Λόγος : ΑΚΥΡΟΤΗΤΑ ΕΛΕΓΧΟΥ ΛΟΓΩ ΜΗ ΤΗΡΗΣΗΣ ΤΗΣ ΝΟΜΙΜΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΙΑΣ

<<Ο επίδικος έλεγχος πραγματοποιήθηκε ύστερα από τις με αριθμούς (που αντικατέστησε την προηγούμενη) εντολές ελέγχου του προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. Οι εντολές αυτές δεν ήταν σύννομες διότι δεν ενημερώθηκε εγγράφως και επί αποδείξει ο νόμιμος εκπρόσωπός μας, μάλιστα κατά το έτος 2013 δεν υπήρχε νόμιμος εκπρόσωπός μας λόγω θανάτου του διαχειριστή μας.

Σημειωτέον ότι στην περίπτωση ελλείψεως εκπροσώπου κάθε νομικού προσώπου δεν μπορεί να πραγματοποιηθεί καμιά κοινοποίηση σε αυτό, παρά μόνο εάν όποιος έχει έννομο συμφέρον διορίσει νόμιμο εκπρόσωπο κατά τα προβλεπόμενα από το νόμο.

Έτσι δεν παρατάθηκε νομίμως η πενταετής παραγραφή, με συνέπεια να μην είναι νόμιμος ο έλεγχος ελλείψει νομίμου εντολής ελέγχου, αλλά και παραγραφής.>>

2^{ος} Λόγος :ΕΙΜΑΣΤΕ ΚΑΛΟΠΙΣΤΟΙ ΛΗΠΤΕΣ ΤΩΝ ΕΠΙΔΙΚΩΝ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ

<< Όπως αποδεικνύεται από τα στοιχεία που προσκόμισε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Παλλήνης ο κατά την επίδικη περίοδο διαχειριστής μας, αποδεικνύεται ότι:

Το σύνολο των πωληθέντων αγαθών και των παρασχεθεισών σε εμάς υπηρεσιών έχει τιμολογηθεί προς τρίτους επώνυμους και ενεργούς πελάτες μας τα στοιχεία των οποίων παραδόθηκαν στη φορολογική αρχή μαζί με επίσημα αντίγραφα των οικείων λογαριασμών.

Το σύνολο των συναλλαγών μας (αγορές και πωλήσεις, αλλά και δαπάνες) έχει πραγματοποιηθεί μέσω του τραπεζικού συστήματος με επιταγές, κυρίως, όπως οι κινήσεις αυτές εμφανίζονται στο λογαριασμό όψεως μας, αλλά και στο λογαριασμό του Ταμείου μας, επίσημο αντίγραφο των οποίων ο ανωτέρω παρέδωσε στη φορολογική αρχή.

Τα επίδικα φορολογικά στοιχεία τα παρέδωσε σε εμάς τρίτο πρόσωπο,το οποίο έδρασε σε συνεννόηση και συνεργασία με τον και το λογιστή,χωρίς αυτό να γίνει αντιληπτό σε

εμάς,παρά μόνο κατά τη διάρκεια του παρόντος ελέγχου. Ο εκδότης των στοιχείων αυτών δήλωσε εν γνώσει του ψευδώς ότι τα στοιχεία αυτά απωλέσθηκαν και έτσι με δικές του ενέργειες ακύρωσε τη θεώρησή τους, προέβη δε σε διακοπή εργασιών στις 23.9.2005, με αποτέλεσμα τα επίδικα στοιχεία έχοντα άκυρη θεώρηση να είναι πλαστά .

Εμείς λοιπόν είμαστε καλόπιστοι λήπτες πλαστών και όχι εικονικών φορολογικών στοιχείων για πραγματικές συναλλαγές,τα οποία εξοφλήσαμε μέσω του τραπεζικού συστήματος, έχουμε στα χέρια μας αντίγραφα των ληφθέντων στοιχείων σε σκληρό ψηφιακό δίσκο, πραγματοποιήσαμε νόμιμες και κατά τον έλεγχο συναλλαγές με τρίτους με τα στοιχεία αυτά, εξοφληθείσες σε εμάς μέσω του τραπεζικού συστήματος, μη αμφισβητηθείσες από τον έλεγχο.

Συνεπώς σύμφωνα με το ν. 4174/2013 όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει μετά το ν. 4337/15 πρέπει να απαλλαγούμε από κάθε φορολογικό πρόστιμο.

Σημειώνουμε δε ότι έχουμε στραφεί δικαστικά , τόσο στα ποινικά όσο και στα πολιτικά δικαστήρια κατά του εκδότη και των συνεργών του>>.

^{3ος} Λόγος : ΛΟΙΠΕΣ ΝΟΜΙΚΕΣ ΠΛΗΜΜΕΛΕΙΕΣ

<<Η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου είναι νομικά πλημμελής, και ακυρωτέα, διότι :

-Κατά τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 84 του Ν. 2238/1994, όπως αυτή ισχύει μετά το ν. 4174/2013,η κοινοποίηση της πράξης κατά τις διατάξεις του άρθρου 69 του ίδιου νόμου, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.

Η συγκεκριμένη πράξη αφορά στο οικονομικό έτος 2006 και μας επεδόθη στις 18-12-.2015, συνεπώς έχει υποπέσει σε παραγραφή και γι'αυτό το λόγο τυγχάνει ακυρωτέα.

-Όπως προκύπτει από την ως άνω έκθεση ελέγχου, δεν προκύπτει καθόλου ο χρόνος διενέργειας του ελέγχου, με εύλογη συνέπεια να μην προκύπτει, εάν η χορηγηθείσα εντολή ελέγχου είναι κατά χρόνο σύννομη, ήτοι εάν εξεδόθη προ της ενάρξεως του τακτικού ελέγχου, ως απαιτείται κατά νόμο, με αποτέλεσμα η όλη διαδικασία του ελέγχου και του ένδικου καταλογισμού να κείται εκτός νομιμότητας, οπότε η βαλλόμενη πράξη είναι νομικώς πλημμελής και φυσικά ακυρωτέα (πρβλ ΟΛΣΤΕ 4487/01, ΛΟΓΙΣΤΗΣ 2002, 676).

-Αοριστία και ακυρότητα συμπροσβαλλόμενης έκθεσης ελέγχου και εντολής ελέγχου

Σύμφωνα με το άρθρο 25 του Ν 4174/2013 « 1. Ο οριζόμενος από τη Φορολογική Διοίκηση , για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου, υπάλληλος φέρει έγγραφη εντολή διενέργειας επιτόπιου φορολογικού ελέγχου,η οποία έχει εκδοθεί από το Γενικό Γραμματέα, και η οποία περιλαμβάνει τουλάχιστον τα εξήςε) την ημερομηνία έναρξης του φορολογικού ελέγχου, στ) τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου.....»

^{4ος} Λόγος :ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΔΙΑΤΑΞΗΣ 20 ΠΑΡ. 1 ΤΟΥ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΟΣ ΓΙΑ ΔΙΚΑΣΤΙΚΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΚΑΙ 20 ΠΑΡ.2 ΓΙΑ ΠΡΟΗΓΟΥΜΕΝΗ ΑΚΡΟΑΣΗ. ΔΕΝ ΥΦΙΣΤΑΤΑΙ ΝΟΜΙΜΗ ΑΡΝΗΣΗ ΠΡΟΣΚΟΜΙΣΗΣ ΒΙΒΛΙΩΝ ΚΑΙ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ

Ο επίδικος έλεγχος κάλεσε νομίμως τον εκπρόσωπό μας για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων και έτσι αφενός παραβιάσθηκαν οι ανωτέρω συνταγματικές διατάξεις με την έννοια ότι δεν δόθηκε η δυνατότητα σε εμάς να διευθετήσουμε χωρίς προσφυγή στις δικαστικές αρχές την υπόθεσή μας (Συντ 20 παρ 1),δεν λάβαμε νομίμως γνώση του ελέγχου (Συντ 20 παρ 2) και τελικά δεν αρνηθήκαμε σε καμιά περίπτωση να προσκομίσουμε τα βιβλία μας για έλεγχο.

^{4ος} Λόγος :ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΤΗΣ ΑΡΧΗΣ ΤΗΣ ΧΡΗΣΤΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Ο επίδικος έλεγχος είχε στη διάθεσή του όλα τα στοιχεία εκείνα από τα οποία μπορούσε να γίνει πραγματικός έλεγχος και πραγματικός υπολογισμός των αποτελεσμάτων μας.

Θεώρησε όμως ότι έπρεπε να ολοκληρωθεί η διαδικασία ελέγχου σε ελάχιστο χρόνο, αντί να προχωρήσει σε πραγματικό έλεγχο και διασταυρώσεις των κατά τα ανωτέρω και τη συμπροσβαλλόμενη έκθεση προσκομισθέντων στοιχείων.

Αυτό το έπραξε παραβιάζοντας τη φορολογική ισότητα και την ελεύθερη οικονομική ανάπτυξη , δικαιώματα που προστατεύονται από τα άρθρα 4 και 5 του Συντάγματος. Και αυτό υπέρ της ταχύτητα ης διεκπεραίωσης της υπόθεσής μας.

Έτσι όμως παραβίασε την αρχή της χρηστής διοίκησης με απότοκο αποτέλεσμα την ακυρότητα του ελέγχου και της προσβαλλόμενης καταλογιστικής πράξης

Επειδή περαιτέρω οι συναλλαγές της ανωτέρω εταιρείας,όπως αυτές αναφέρονται στα κατασχεθέντα από τη Δ Ο Υ φορολογικά στοιχεία εκδόσεως της επιχείρησης του, ήταν πραγματικές στο σύνολό τους.

Επειδή, προσκομίσαμε στη Δ Ο Υ όλα τα επίσημα αντίγραφα των βιβλίων της επιχείρησης , αλλά και ορισμένα πρωτότυπα βιβλία και στοιχεία>>.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των:

α) της εταιρείας και ΑΦΜ

β) τουμε ΑΦΜ,ως συνυπόχρεου προσώπου και

γ) της με ΑΦΜ,ως συνυπόχρεου προσώπου, 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:

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 ν.4174/13:

1. Πληροφορίες, τις οποίες ζητά εγγράφως η Φορολογική Διοίκηση από τον φορολογούμενο, πρέπει να παρέχονται εντός πέντε (5) εργασίμων ημερών από την κοινοποίηση του σχετικού αιτήματος, εκτός εάν ο φορολογούμενος προσκομίσει επαρκείς αποδείξεις για πιθανές δυσχέρειες κατά την προετοιμασία και υποβολή των πληροφοριών που του ζητήθηκαν, εφόσον οι δυσχέρειες αυτές οφείλονται σε πράξεις ή παραλείψεις της Δημόσιας Διοίκησης ή σε λόγους ανωτέρας βίας.

2.Κατόπιν εγγράφου αιτήματος της Φορολογικής Διοίκησης, αντίγραφα μέρους των βιβλίων και στοιχείων ή οποιουδήποτε συναφούς εγγράφου, πρέπει να παρέχονται στη Φορολογική Διοίκηση εντός πέντε (5) εργασίμων ημερών από την κοινοποίηση του σχετικού αιτήματος, εκτός εάν ο φορολογούμενος προσκομίσει επαρκείς αποδείξεις για πιθανές δυσχέρειες κατά την προετοιμασία και παράδοση των πληροφοριών που του ζητήθηκαν, εφόσον οι δυσχέρειες αυτές οφείλονται σε πράξεις ή παραλείψεις της Δημόσιας Διοίκησης ή σε λόγους ανωτέρας βίας. Όταν τα βιβλία τηρούνται ή τα στοιχεία εκδίδονται μηχανογραφικά παρέχονται αντίγραφα των ηλεκτρονικών αρχείων. Η Φορολογική Διοίκηση υποχρεούται να παραδίδει στον φορολογούμενο αποδεικτικό παράδοσης, στο οποίο γίνεται μνεία όλων των παραδοθέντων εγγράφων ή αρχείων.

Επειδή ,σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.14 του άρθρου 5 του ν.4308/2014 Τα λογιστικά αρχεία πρέπει να είναι διαθέσιμα στα αρμόδια ελεγκτικά όργανα και στις αρμόδιες αρχές εντός ευλόγου χρόνου από σχετική ειδοποίηση, εκτός εάν άλλη νομοθεσία απαιτεί άμεση πρόσβαση ή ρυθμίζει διαφορετικά το θέμα.

Επειδή,οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από Έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ, που συνετάχθη μετά τη διενέργεια ελέγχου βάσει των εντολών με αριθμό, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, 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 ενδικοφανούς προσφυγής με αριθ. των:

α) της εταιρείαςκαι ΑΦΜ

β) τουμε ΑΦΜ, ως συνυπόχρεου προσώπου και

γ) της με ΑΦΜ, ως συνυπόχρεου προσώπου.

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

ΧΡΗΣΗ 2015 ΠΡΟΣΤΙΜΟ Συνολικό ποσό: 500,00 €

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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).