



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α3 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογέιτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 529

ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 03/02/2017

Αριθμός απόφασης: 1192

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

στ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **06/10/2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, **ΑΦΜ**, κατοίκου, οδός, κατά της υπ' αριθμ. /2016 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01- 31/12/2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. /2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01- 31/12/2016, της οποίας ζητείται η ακύρωση, άλλως η τροποποίηση.

6. Τις απόψεις Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **06/10/2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ**, 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' αριθμ. /2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01- 31/12/2016, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού 2.500,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 7 του ν. 4308/2014 και του άρθρου 13 του ν. 4174/2013.

Η παράβαση αφορά σε μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του, ήτοι στη διαφύλαξη του με αριθμό πράξης θεώρησης /2010 στελέχους Απόδειξης Παροχής Υπηρεσιών, του οποίου την απώλεια δήλωσε με την με αριθμ. πρωτ. /2016 Υπεύθυνη Δήλωση (άρθρου 8 ν.1599/1986), την οποία κατέθεσε στη Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης άλλως να τροποποιηθεί και να του επιβληθεί μικρότερο πρόστιμο, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Απώλεσε, χωρίς καμία υπαιτιότητά του, το μπλοκ αποδείξεων, το δικό του και του γιού του, αφού τα τηρούσε ως όφειλε εντός του οχήματός του, με τη δέουσα προσοχή και επιμέλεια, και τα έχασε λόγω κλοπής την οποία δεν μπορούσε με κάποιο τρόπο να αποφύγει. Άγνωστος δράστης τον οποίο επιβίβασε εντός του υπ' αριθμ. Ι.Χ.Ε.. ταξί τα αφαίρεσε από το μπροστινό ντουλαπάκι του συνοδηγού.

2. Αμέσως μετά την κλοπή, δήλωσε το συμβάν στο αστυνομικό τμήμα, με την ελπίδα ότι μπορεί να έβρισκαν, αν όχι τον δράστη, τουλάχιστον το φάκελό του. Προς επίρρωση του ισχυρισμού του επικαλείται το από 11/11/2011 αντίγραφο βιβλίου αδικημάτων και συμβάντων της 10/11/2011 του τμήματος ασφαλείας της Δ/νσης Ασφαλείας Αττικής.
3. Σύμφωνα με μια σειρά αποφάσεων του ΣτΕ (4206/2011, 3693/1992), ο φορολογούμενος απαλλάσσεται από κάθε πρόστιμο αν αποδείξει ότι η απώλεια οφείλεται σε λόγους ανωτέρας βίας (κλοπή – πυρκαγιά).
4. Το προσβαλλόμενο πρόστιμο εκδόθηκε κατά παράβαση κατ' ουσίαν διάταξης νόμου και της αρχής χρηστής διοίκησης.
5. Στην όλως αδόκητη περίπτωση, που ήθελε να του επιβληθεί το πρόστιμο, παρά την συνδρομή των προϋποθέσεων της ανωτέρας βίας, έπρεπε να του επιβληθεί σύμφωνα με τις διατάξεις που ίσχυαν κατά τον χρόνο που εκλάπη το μπλοκ, ήτοι το 2011, δεδομένου ότι αποδεδειγμένα η απώλεια συνέβη το Νοέμβριο του 2011.
6. Πλημμελής αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης καθώς του επεβλήθη πρόστιμο χωρίς καμία ειδική και σαφή αιτιολογία, ήτοι για ποιο λόγο επεβλήθη το πρόστιμο παρά το λόγο ανωτέρας βίας που συνέτρεχε και γιατί τα αποδεικτικά στοιχεία που εξέθεσε δεν ελήφθησαν υπόψη.

ΑΛΛΗΛΟΓΡΑΦΙΑ

Στα πλαίσια εξέτασης της υπό κρίση προσφυγής, η Υπηρεσία μας απέστειλε στη Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ το με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΞ /2017 έγγραφο με το οποίο ζητήσαμε να μας αποστείλουν την/2016 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. –ΚΦΑΣ που συντάχθηκε και αναφέρεται στην προσβαλλόμενη με αριθμό/2016 απόφαση επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ, εντός δεσμευτικής προθεσμίας τριών (3) εργάσιμων ημερών από τη λήψη του εγγράφου (σχετ. η περ. Β.3 της εγκ. ΠΟΛ 1069/2013) .

Σε απάντηση του ως άνω εγγράφου, η Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ μας απέστειλε το αριθμό. πρωτ. /2017 (Δ.Ε.Δ. ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017) έγγραφό της με το οποίο μας γνωρίζει ότι η με αριθμό/2016 απόφαση επιβολής προστίμου εκδόθηκε βάσει της με αριθμό πρωτ. /2016 Υπεύθυνης Δήλωσης (άρθρου 8 ν.1599/1986) του προσφεύγοντος, αντίγραφο της οποίας επισυνάπτουνε και ότι δεν συντάχθηκε έκθεση ελέγχου. Ο αρ. /2016 αντιστοιχεί σε κωδικό του συστήματος και μόνο.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28§2 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση

έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειρισττωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 62 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«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.

3. Η πράξη επιβολής προστίμων πρέπει να περιλαμβάνει αυτοτελή αιτιολογία.»

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου του άρθρου 64 του ίδιου νόμου ορίζεται :

Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.

Επειδή, εν προκειμένω, η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε συνεπεία υποβολής της με αρ./2016 υπεύθυνης δήλωσης από τον προσφεύγοντα με την οποία δήλωσε ότι απώλεσε το με αριθμό πράξης θεώρησης/2010 στέλεχος Απόδειξης Παροχής Υπηρεσιών από 1 ως 50.

Επειδή, ο προσφεύγων προσκόμισε στον έλεγχο το με αριθμό. πρωτ./2011 αντίγραφο από το βιβλίο αδικημάτων και συμβάντων της 10/11/2011, του τμήματος ασφαλείας της Δ/σης Ασφαλείας Αττικής προκειμένου να αποδείξει ότι η απώλεια του ως άνω στοιχείου οφείλεται σε λόγους ανωτέρας βίας (κλοπή).

Επειδή, ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ισχυρίζεται ότι του επεβλήθη πρόστιμο χωρίς καμία ειδική και σαφή αιτιολογία, ήτοι για ποιο λόγο επεβλήθη το πρόστιμο παρά το λόγο ανωτέρας βίας που συνέτρεχε και γιατί τα αποδεικτικά στοιχεία που εξέθεσε δεν ελήφθησαν υπόψη, ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα.

Επειδή με το αριθμ. πρωτ./2017 (Δ.Ε.Δ. ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017) έγγραφο της η Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ μας γνώρισε ότι για την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης δεν συντάχθηκε έκθεση ελέγχου.

Επειδή, στο σώμα της κρινόμενης πράξης δεν περιέχεται σαφής, ειδική και επαρκής αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις, με συνεκτίμηση των σχετικών πραγματικών περιστατικών, που θεμελιώνουν την έκδοση της πράξεως και την επιβολή του υπό κρίση

προστίμου, η **προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου είναι τυπικά πλημμελής** και πρέπει για το λόγο αυτό, που βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, να ακυρωθεί.

Επειδή, παρέλκει η εξέταση των υπολοίπων ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν.4174/2013, όπως προστέθηκε με το άρθρο 49 παρ.5 Ν.4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31.12.2013) και του άρθρου 4 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.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης **06/10/2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του ΤΟΥ, **ΑΦΜ**, και την **ακύρωση**, της υπ' αριθμ./2016 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ, φορολογικού έτους 01/01- 31-12-2016.

Η αρμόδια ως άνω φορολογική αρχή κατά την έκδοση της νέας πράξης εξαιτίας της ακύρωσης αυτής, πρέπει να ενεργήσει σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσας και να ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να ακολουθήσει.

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

Πρόστιμο του άρθρου 54 του ν. 4174/2013, φορολογικού έτους 01/01- 31/12/2016 : ΜΗΔΕΝ

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.

