



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 15.12.2017

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 2409

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ

ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313-333254

ΦΑΞ : 2313-333258

E-Mail : ded.thess1@n3.syzefxis.gov.gr

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β' 22.03.2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της «.....», ΑΦΜ, νομίμως εκπροσωπούμενης, κατά της υπ' αριθ. οριστικής πράξης προσδιορισμού προστίμων Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. οριστική πράξη προσδιορισμού προστίμων Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», ΑΦΜ, νομίμως εκπροσωπούμενης, 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. οριστική πράξη προσδιορισμού προστίμων Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994 επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο ποσού 1.804,04 €, λόγω: α) έκδοσης πέντε (5) πλαστών δελτίων αποστολής συνολικής αξίας 3.021,42 € και β) πλημμελούς έκδοσης δελτίων αποστολής και τιμολογίων. Η εν λόγω πράξη εκδόθηκε βάσει της από έκθεσης ελέγχου της ανωτέρω φορολογικής αρχής, σε εκτέλεση της υπ' αριθ. εντολής ελέγχου, η οποία εκδόθηκε σε αντικατάσταση της υπ' αριθ. εντολής ελέγχου

Ο ανωτέρω έλεγχος αφορά σε επανάληψη διαδικασίας βάσει της υπ' αριθ./2013 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αλεξανδρούπολης, σύμφωνα με την οποία το δικαστήριο δέχθηκε την προσφυγή της επιχείρησης «.....» και ακύρωσε την υπ' αριθ./2004 απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου του 51^{ου} ΤΕΚ Αλεξανδρούπολης, λόγω μη τήρησης ουσιώδους τύπου της διαδικασίας και συγκεκριμένα της προβλεπόμενης διαδικασίας κατάσχεσης φορολογικών στοιχείων. Η με αριθ. απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994 του Προϊσταμένου του 51^{ου} ΤΕΚ Αλεξανδρούπολης εκδόθηκε βάσει της από2004 έκθεσης ελέγχου της φορολογικής αρχής. Ο εν λόγω έλεγχος αφορούσε σε επανάληψη διαδικασίας βάσει της υπ' αριθ./2002 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής, σύμφωνα με την οποία το δικαστήριο έκρινε την υπ' αριθ.2000 απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994 (μερικώς) νομικά πλημμελή και αναπέμφθηκε η υπόθεση στη φορολογική αρχή προκειμένου να επαναληφθεί ο εσφαλμένος τηρηθείς ουσιώδης τύπος της επίδοσης αντιγράφου της εκθέσεως κατάσχεσης.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρων και προστίμων.
- 2) Η επανέκδοση της πράξης επιβολής προστίμου δυνάμει άκυρης, κατ' επανάληψη, κατάσχεσης είναι νομικά πλημμελής.

Επειδή, από τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 11 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϋσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί. Όπου σε κείμενες διατάξεις ουσιαστικού φορολογικού δικαίου, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβλέπεται προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου, πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, πράξεις επιβολής προστίμων και κάθε άλλη συναφή πράξη, **η παραγραφή διακόπτεται με την έκδοσή τους.** Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου εφαρμόζεται και σε εκκρεμείς δικαστικές υποθέσεις, οι οποίες δεν έχουν συζητηθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου σε πρώτο βαθμό.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 5 του ν. 2523/1997 ορίζεται ότι: «Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του Κ.Β.Σ. ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 του ν. 2523/1997 ορίζεται ότι: «Από την έναρξη ισχύος των διατάξεων του παρόντος νόμου καταργείται κάθε άλλη διάταξη που προβλέπει την επιβολή πρόσθετων φόρων, προστίμων καθώς και διοικητικών και ποινικών κυρώσεων για παράβαση της φορολογικής εν γένει νομοθεσίας. Όπου στην κείμενη νομοθεσία προβλέπεται η επιβολή πρόσθετων φόρων, προστίμων και διοικητικών κυρώσεων νοούνται οι διατάξεις του παρόντος νόμου. Αν προβλέπεται τόσο η επιβολή πρόσθετου φόρου όσο και προστίμου, επιβάλλεται μόνο πρόσθετος φόρος, με εξαίρεση το ειδικό πρόστιμο της παραγράφου 1 του άρθρου 6 του παρόντος νόμου, το οποίο επιβάλλεται ανεξάρτητα από την επιβολή πρόσθετου φόρου.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 84 παρ. 6 του Ν. 2238/1994 ορίζεται ότι: «**6.** Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 60 παρ. 2 του Ν. 2717/1999 (Κ.Δ.Δ.) ορίζεται ότι: «Προθεσμία που προσδιορίζεται σε έτη λήγει όταν περάσει η αντίστοιχη ημερομηνία του τελευταίου έτους.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ. 1 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Εάν η εκπνοή προθεσμίας για την άσκηση δικαιώματος ή εκπλήρωση υποχρέωσης, όπως ορίζεται από τη φορολογική νομοθεσία, συμπίπτει με επίσημη αργία, Σάββατο ή Κυριακή, η προθεσμία παρατείνεται μέχρι την αμέσως επόμενη ημέρα, κατά την οποία η Φορολογική Διοίκηση λειτουργεί για το κοινό.»

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση:

- η με αριθ./2013 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αλεξανδρούπολης βάσει της οποίας διενεργήθηκε η επανάληψη διαδικασίας και η έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης επιδόθηκε στη Δ.Ο.Υ. ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ την/03/2014, ως προκύπτει από την αναγραφόμενη ημερομηνία στο φωτοαντίγραφο της υπ' αριθ./2013 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αλεξανδρούπολης και από την από2017 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. της ανωτέρω φορολογικής αρχής,

- σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις που ίσχυαν κατά το χρόνο έκδοσης (.....) της υπ' αριθ./2013 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αλεξανδρούπολης η Διοίκηση όφειλε να διενεργήσει τα νόμιμα σύμφωνα με το σκεπτικό της ανωτέρω απόφασης όσον αφορά την κατάσχεση των φορολογικών στοιχείων και να εκδώσει εκ νέου πράξη προστίμου Κ.Β.Σ. (Π.Δ. 186/92) έως τις2015 (καθώς η εκπνοή της προθεσμίας συνέπιπτε αρχικώς με το Σάββατο2015),

- στις2015 εκδόθηκε η υπ' αριθ. εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ για επανάληψη διαδικασίας βάσει δικαστικής απόφασης την εν λόγω υπόθεσης,

- η υπ' αριθ. οριστική πράξη προσδιορισμού προστίμων Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994 **εκδόθηκε στις06.2017.**

Καθόσον η προσβαλλόμενη πράξη δεν εκδόθηκε εντός ενός έτους από την κοινοποίηση της απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αλεξανδρούπολης, το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή προστίμου Κ.Β.Σ. στις06.2017 (ημέρα περαίωσης του ελέγχου και έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης) είχε παραγραφεί, βάσει των διατάξεων του άρθρου 84 παρ. 6 του Ν. 2238/1994. Ως εκ τούτου, ο εν λόγω ισχυρισμός της προσφεύγουσας έχει νομικό έρεισμα και γίνεται αποδεκτός, ενώ παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της υπ' αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ' αριθ. οριστικής πράξης προσδιορισμού προστίμων Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ, λόγω παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου προς επιβολή προστίμου Κ.Β.Σ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Υπ' αριθ. οριστική πράξη προσδιορισμού προστίμων Κ.Β.Σ. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994

	Βάσει ελέγχου	Βάσει απόφασης
Πρόστιμο	1.804,04€	0,00€

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

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.