



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α5

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604561

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα 19/01/ 2018

Αριθμός Απόφασης 630

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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

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

δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. 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.

στ. Της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/ τ.Β' 01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 29/09/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή που υπέβαλε, η υπό εκκαθάριση επιχείρηση με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ «.....», που εδρεύει στην περιοχή Πειραιά, επί της οδού «.....», καθώς και ο «.....» κάτοικος Γέρακα –Αττικής οδός «.....», ως διαχειριστής- εκκαθαριστής της επιχείρησης κατά.

- Της υπ' αριθ. «.....»/18-07-2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12-2006.

και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α5, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 29/09/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής που υπέβαλε, η υπό εκκαθάριση επιχείρηση με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ «.....» και ο «.....» ως διαχειριστής-εκκαθαριστής της επιχείρησης, 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:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ' αριθμ. «.....»/19-09-2011 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γ' Πειραιά επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 238.538,38€ (118.819,19€, 900,00€), για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2006, σύμφωνα με την οποία η προσφεύγουσα:

-Ζήτησε έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της είκοσι (20) εικονικά φορολογικά στοιχεία ως προς το σύνολο της, συνολικής καθαρής αξίας 118.819,19€, για την χρήση 2006, εκδόσεως της επιχείρησης «.....», με ΑΦΜ «.....»

-Υπέβαλε ανακριβή συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών-προμηθευτών για την χρήση 2006, και συγκεκριμένα για τον προμηθευτή «.....» με ΑΦΜ «.....», γιατί δήλωσε ότι έλαβε φορολογικά στοιχεία αξίας 104.013,36€ ενώ στον έλεγχο προσκόμισε φορολογικά στοιχεία αξίας 109.013,36€.

Η ως άνω Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Γ' Πειραιά, κατόπιν της από 08-06-2011 έκθεσης ελέγχου του ΣΔΟΕ Α' ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΛΕΓΧΩΝ-ΤΜΗΜΑ 5^ο η οποία συντάχθηκε από τους ελεγκτές της εν λόγω υπηρεσίας, α) «.....», β) «.....».

Για την παραπάνω Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ η προσφεύγουσα επιχείρηση άσκησε στις 20-02-2012 προσφυγή στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Πειραιά.

Επί της προσφυγής αυτής εκδόθηκε η με αριθ. «.....»/2015 απόφαση από το Διοικητικό Πρωτοδικείο Πειραιά, Τμήμα 10^ο Μονομελές, με την οποία ακυρώθηκε η ανωτέρω ΑΕΠ και αναπέμφθηκε η υπόθεση στην Δ.Ο.Υ. Α΄ Πειραιά, (ημερομηνία κοινοποίησης απόφασης δικαστηρίου στην Δ.Ο.Υ. 06-06-2016, προκειμένου τα αρμόδια όργανα να ενεργήσουν τα νόμιμα, λόγω του ότι δεν τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας ως **προς την έκθεση κατάσχεσης** που διενεργήθηκε από το ΣΔΟΕ –ΠΕΡ/ΚΗ Δ/ΝΣΗ ΑΤΤΙΚΗΣ.

Με βάση την ανωτέρω απόφαση η προϊστάμενη της Δ.Ο.Υ. Α΄ Πειραιά εξέδωσε την υπ΄αριθ. «.....»/06-07-2016 εντολή ελέγχου για την επανάληψη της διαδικασίας, προκειμένου να τηρηθεί ο τύπος όπως ορίζει η ανωτέρω απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά.

Στην συνέχεια οι ελεγκτές «.....» και «.....», με την υπ΄αριθ. «.....»/2017 έκθεση κατάσχεσης, κατάσχεσαν δέκα εννέα (19) φορολογικά στοιχεία εκδόσεως της επιχείρησης «.....» τα οποία αριθμήθηκαν ανά φύλλο και μονογράφηκαν από τους ανωτέρω υπαλλήλους, όπου και επιδόθηκε στον εκκαθαριστή της επιχείρησης «.....» στις 08-06-2017, ο οποίος υπέγραψε την παραλαβή του.

Επακολούθησε έλεγχος από την ελέγκτρια «.....» της ίδιας Δ.Ο.Υ., η οποία κοινοποίησε στις 03-07-2017 στην επιχείρηση . το υπ΄αριθ. «.....»/08-06-2017 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου άρθρο 28 Ν. 4174/2013 μαζί με την αντίστοιχη Προσωρινή Πράξη επιβολής προστίμου και δόθηκε 20ημερη προθεσμία προκειμένου να εκθέσουν τις απόψεις τους.

Στις 11/07/2017 η επιχείρηση, υπέβαλλε το αρ.πρωτ. «.....»/11-07-2017 έγγραφο απόψεων-αντιρρήσεων.

Μετά το πέρας του ελέγχου η ανωτέρω ελέγκτρια συνέταξε την από 17-07-2017 έκθεση επανελέγχου ΚΒΣ (ΠΔ 186/92) σε επανάληψη διαδικασίας.

Βάσει του πορίσματος της ανωτέρω έκθεσης ελέγχου ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. εξέδωσε για την διαχειριστική περίοδο 01-01/31-12/2006 την κατωτέρω προσβαλλόμενη πράξη και συγκεκριμένα:

Εκδόθηκε η υπ΄αριθ. «.....»/18-07-2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων, για την χρήση 2006 σύμφωνα με την οποία η επιχείρηση:

-Ζήτησε έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της δέκα εννέα (19) εικονικά φορολογικά στοιχεία ως προς το σύνολο της, συνολικής καθαρής αξίας 109.444,19€, εκδόσεως της επιχείρησης

«.....», με ΑΦΜ «.....», κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2§1,12§§1,14,18§§§1,2,9&30§§§§1,2,3 περ.γ,4,7,8,&9 του ΠΔ 186/92 ΚΒΣ σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19§1,4 του Ν. 2523/97 που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 7§3 περ.β' του Ν. 4337/2015, όπως εφαρμόζονται και για προγενέστερες χρήσεις, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7§5 του ιδίου νόμου και επεβλήθη πρόστιμο συνολικού ποσού 43.777,68€ (109.444,19€ x 40%).

-Ζήτησε έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ένα (1) εικονικό φορολογικό στοιχείο ως προς το σύνολο της, για την χρήση 2006, εκδόσεως της επιχείρησης «.....» η οποία περιορίζεται στο 15πλάσιο της ΒΑΣ. ΥΠ. 1 και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 7§3 περ.ζ' του Ν. 4337/2015,σε συνδυασμό με το άρθρο 5 του Ν 2523/97 και επεβλήθη πρόστιμο συνολικού ποσού €293,33 (880,00€x1χ1/3=293,33€).

-Υπέβαλε ανακριβή συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών-προμηθευτών για την χρήση 2006, και συγκεκριμένα για τον προμηθευτή «.....» με ΑΦΜ «.....», γιατί δήλωσε ότι έλαβε φορολογικά στοιχεία αξίας 104.013,36€ ενώ στον έλεγχο προσκόμισε φορολογικά στοιχεία αξίας 109.013,36€, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 20 του ΠΔ 186/92 ΚΒΣ και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 7§3 περ.ζ' του Ν. 4337/2015, σε συνδυασμό με το άρθρο 5 του Ν 2523/97 και επεβλήθη πρόστιμο συνολικού ποσού €293,33 (880,00€x1χ1/3=293,33€).

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, της υπ' αριθ. «.....»/18-07-2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α'ΠΕΙΡΑΙΑ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

-Ότι κατά το χρόνο έκδοσης της Απόφασης είχε επέλθει παραγραφή του δικαιώματος του δημοσίου για καταλογισμό φόρων και προστίμων.

-Η επιβαλλόμενη αναδρομική εφαρμογή των ευμενέστερων διατάξεων του άρθρου 3 παρ. 4 του Ν. 4337/2015, περί ολοσχερούς απάλειψης των πάσης φύσης διοικητικών κυρώσεων /προστίμων, επί λήψης εικονικού φορολογικού στοιχείου αξίας.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 84 παρ 6 Ν 2238/94** 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 (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης. »

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 72 παρ 7 Ν 4174/2013** ορίζεται ότι:

«7. Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιασδήποτε πράξης καταλογισμού, η Φορολογική Διοίκηση, σε συμμόρφωση με τη δικαστική απόφαση, εκδίδει, από το χρόνο ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας τις προβλεπόμενες από αυτόν πράξεις προσδιορισμού του φόρου, ανεξαρτήτως του χρόνου έκδοσης της δικαστικής απόφασης. »

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 72 παρ 11 Ν 4174/2013** ορίζεται ότι:

«11. 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, με την αριθ. Α «.....»/2015 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά, Τμήμα 10^ο Μονομελές, ακυρώθηκε για τυπικούς λόγους, η υπ' αριθμ «.....»/19-09-2011 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γ' Πειραιά και αναπέμφθηκε η υπόθεση στη οικία φορολογική διοίκηση προκειμένου να τηρηθεί ο τύπος της προηγούμενης ακρόασης.

Επειδή, η ανωτέρω απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά κοινοποιήθηκε στην Προϊστάμενη της Δ.Ο.Υ Α' Πειραιά (λόγω συγχώνευσης των Δ.Ο.Υ), στις 06/06/2016.

Επειδή, σε εκτέλεση της απόφασης αυτής, η Προϊστάμενη της Δ.Ο.Υ Α' Πειραιά εξέδωσε την υπ. αριθ. «.....»/06-7-2016 εντολή μερικού ελέγχου για επανάληψη της διαδικασίας έκδοσης της πράξης ενεργώντας, σύμφωνα με το διατακτικό της απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά.

Επειδή, σε εκτέλεση της απόφασης αυτής, η Προϊστάμενη της Δ.Ο.Υ Α΄ Πειραιά εξέδωσε στις 18/07/2017 την προσβαλλόμενη πράξη, σύμφωνα με τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 72 παρ 7 Ν 4174/2013, η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 30/08/2017.

Επειδή, το θέμα της παραγραφής ρυθμίζεται ρητά από τις διατάξεις του άρθρου 84 παρ 6 Ν 2238/94 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ 7 και 11 Ν 4174/2013 τα αναφερόμενα στο από 04-10-2017 έγγραφο απόψεων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ Α΄ Πειραιά περί μη παραγραφής, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 68§2(περί συμπληρωματικά στοιχεία), 84§4 του Ν. 2238/1992 (περί δεκαετούς παραγραφής), απορρίπτονται λόγω ύπαρξης ειδικής διάταξης σχετικά με την εν λόγω παραγραφή.

Επειδή, η έκδοση και κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης έγιναν μετά την πάροδο ενός (1) έτους από την κοινοποίηση της απόφασης, του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιά στην Προϊστάμενη της Δ.Ο.Υ. Α΄ Πειραιά, γίνεται δεκτός ο λόγος της προσφυγής περί παραγραφής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 παρ 6 Ν 2238/94.

Επειδή, παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την **αποδοχή** της από 29/09/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής που υπέβαλε, η υπό εκκαθάριση επιχείρησης με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ «.....», καθώς και ο «.....» ως διαχειριστής- εκκαθαριστής της επιχείρησης και την **ακύρωση**:

- Της υπ' αριθ. «.....»/18-07-2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεων Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΠΕΙΡΑΙΑ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12-2006, **λόγω παραγραφής**

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΦΑΚΟΣ 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.

