



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α2 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 06/02/2018
Αριθμός απόφασης: 1194

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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 09/10/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ΑΦΜ, κατοίκου, περιοχή, κατά της κάτωθι πράξης:

A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος φόρου ή προστίμου	Διαχειριστική φορολογική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ
1		01/09/2017	08/09/2017	Προστίμου Εισοδήματος άρθρου 36 του Ν. 2238/1994	01/01/2009-31/12/2009	3.996,08

του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την στην ανωτέρω παράγραφο 4 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 01/09/2017 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 09/10/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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' αριθ./2017 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 3.996,08 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του Ν. 2238/1994.

Η παράβαση αφορά την μη προσκόμιση των δαπανών ανέγερσης οικοδομής στον οικισμό, του Δήμου

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1) Παραγραφή του δικαιώματος για επιβολή προστίμου
- 2) Εσφαλμένη εφαρμογή διάταξης νόμου.

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης ο προσφεύγων υπέβαλλε στην Υπηρεσία μας το με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. ΕΙ 2018 ΕΜΠ/15-01-2017 έγγραφο συμπληρωματικό υπόμνημα, με το οποίο επικαλείται ότι η υπόθεσή του έχει υποπέσει σε παραγραφή.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 84 § 1 του Ν. 2238/1994 ορίζεται ότι «1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, 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.».

Επειδή, στην ΠΟΛ.1208/2017 του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων με θέμα: «Παροχή οδηγιών για την ομοιόμορφη εφαρμογή της με αριθ. ΔΕΛ Β 1181829 ΕΞ2017/5.12.2017 (Β'4314) Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.» στην οποία αναφέρεται ότι:« Περαιτέρω, διευκρινίζεται ότι, η έκδοση πράξεων για χρήσεις 2006 και μετά, δυνάμει των οριζόμενων στις διατάξεις της περ. α' της παρ. 2 του άρθ. 68 και της παρ. 4 του άρθ. 84 του ν.2238/1994, καθώς και των παρ. 3 του άρθ. 49 και παρ. 2 του άρθ. 57 του Κώδικα Φ.Π.Α. (ν.2859/2000), σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 11 του άρθ. 72 του ν.4174/2013, είναι δυνατή μόνο εφόσον προκύπτουν συμπληρωματικά στοιχεία κατά την έννοια των ως

άνω διατάξεων σε συνδυασμό με τα οριζόμενα στις εγκυκλίους ΠΟΛ.1191/2017 και ΠΟΛ.1194/2017. Κατά τα λοιπά ισχύουν οι οδηγίες που έχουν δοθεί με την εγκ. ΠΟΛ.1154/2017.».

Επειδή, στην ΠΟΛ.1154/2017 του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων με θέμα:« Παροχή οδηγιών για την ομοιόμορφη εφαρμογή της με αριθ. ΔΕΛ Β 1136035 ΕΞ 2017/15.9.2017 (Β' 3278) Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων» αναφέρεται ότι «ε) Τα αναφερόμενα στις περιπτώσεις α-γ της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται και για τις υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί πράξεις προσδιορισμού και επί των οποίων εκκρεμούν ενδικοφανείς προσφυγές στη ΔΕΔ.».

Επειδή, σύμφωνα με την ΔΕΛ Β 1003746 ΕΞ 2015/5.1.2015 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, με θέμα «Καθορισμός δείγματος ελέγχου υποθέσεων ηλεκτροδότησης ακινήτων» αναφέρεται ότι:« 1. Καθορίζουμε τα κριτήρια και τις λεπτομέρειες επιλογής του δείγματος ελέγχου των υποθέσεων για τις οποίες χορηγήθηκε από 1.1.2008 μέχρι 31.12.2013 από την αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία βεβαίωση για την ηλεκτροδότηση ακινήτων με οικοδομική άδεια από την 1.1.1995 και μετά, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 35 και 36 του ν. 2238/1994 και της 1137140/2439/ΠΟΛ.1277/5.12.1994 απόφασης των Υπουργών Οικονομικών και ΠΕ.ΧΩ.ΔΕ. καθώς και των υποθέσεων ακινήτων με οικοδομική άδεια μέχρι 31.12.1994 και των λοιπών υποθέσεων για τις οποίες θεωρήθηκε από την αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία επίσης από 1.1.2008 μέχρι 31.12.2013 η υπεύθυνη δήλωση του ηλεκτρολόγου εγκαταστάτη, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 8 του ν. 1882/1990, όπως ισχύουν, ως εξής:

α) Υπάγονται στο δείγμα και ελέγχονται οι υποθέσεις ακινήτων με επιφάνεια άνω των εκατόν ογδόντα (180) τ.μ. που ανεγέρθηκαν από τον ιδιώτη-ιδιοκτήτη. Εξαιρετικά, εφόσον πρόκειται για αυθαίρετα που ανεγέρθηκαν από τον ιδιώτη - ιδιοκτήτη, είτε αυτά έχουν νομιμοποιηθεί είτε έχει εγκριθεί αρμοδίως η ηλεκτροδότησή τους, οι οικείες υποθέσεις υπάγονται στο δείγμα και ελέγχονται, εφόσον η επιφάνεια του ακινήτου υπερβαίνει τα εκατόν είκοσι (120) τ.μ. Οι κατά τα προηγούμενα εδάφια υποθέσεις ελέγχονται εφόσον η βεβαίωση για την ηλεκτροδότηση χορηγήθηκε ή η υπεύθυνη δήλωση του ηλεκτρολόγου εγκαταστάτη θεωρήθηκε:

αα) εντός του έτους 2008 και ο αριθμός φορολογικού μητρώου του υπόχρεου λήγει στο 7
αβ) **εντός του έτους 2009 και ο αριθμός φορολογικού μητρώου του υπόχρεου λήγει στο 1**
αγ) εντός του έτους 2010 και ο αριθμός φορολογικού μητρώου του υπόχρεου λήγει στο 4
αδ) εντός του έτους 2011 και ο αριθμός φορολογικού μητρώου του υπόχρεου λήγει στο 2
αε) εντός του έτους 2012 και ο αριθμός φορολογικού μητρώου του υπόχρεου λήγει στο 5
αστ) εντός του έτους 2013 και ο αριθμός φορολογικού μητρώου του υπόχρεου λήγει στο 9
Επί υποθέσεων για τις οποίες συντρέχουν οι ανωτέρω προϋποθέσεις του έτους χορήγησης της βεβαίωσης ηλεκτροδότησης ή θεώρησης της υπεύθυνης δήλωσης του ηλεκτρολόγου εγκαταστάτη και του αριθμού του φορολογικού μητρώου του υπόχρεου, εφόσον εντός του ίδιου έτους χορηγήθηκε βεβαίωση ή θεωρήθηκε υπεύθυνη δήλωση για την ηλεκτροδότηση περισσότερων του ενός ακινήτων του ίδιου υπόχρεου, τότε λαμβάνεται υπόψη το σύνολο της επιφάνειας όλων γενικά των εν λόγω ακινήτων και ελέγχονται οι αντίστοιχες υποθέσεις όλων των ακινήτων αυτών, αν το

παραπάνω σύνολο υπερβαίνει τα εκατόν ογδόντα (180) τ.μ. ή αν η συνολική επιφάνεια ειδικά των αυθαιρέτων υπερβαίνει τα εκατόν είκοσι (120) τ.μ.».

Ο προσφεύγων υπέβαλλε στη Δ.Ο.Υ. Χανίων αίτηση, προκειμένου να του χορηγηθεί βεβαίωση την οποία θα χρησιμοποιήσει για ηλεκτροδότηση στη Δ.Ε.Η. των κτιρίων Κα και Κβ, στην περιοχή, σύμφωνα με την με αρ./2007 οικοδομικής άδειας.

Επειδή, στην από 01/09/2017 έκθεση μερικού ελέγχου προσδιορισμού ελαχίστου κόστους οικοδομών άρθρα 35 & 36 του Ν. 2238/1994 της Δ.Ο.Υ. Χανίων, αναφέρεται ότι:« Από την Υπηρεσία μας εκδόθηκε η/2015 εντολή ελέγχου elenxis του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας, που αφορούσε τον έλεγχο εφαρμογής των διατάξεων του Ν.2238/1994 «Κώδικας φορολογίας εισοδήματος» και ειδικότερα του άρθρου 35 περί προσδιορισμού του Ελάχιστου Κατασκευαστικού Κόστους Οικοδομών (ΕΚΚΟ). Σημειώνεται ότι η ως άνω εντολή εκδόθηκε κατόπιν της Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων (Αριθμ. πρωτ. ΔΕΛ Β 1003746 ΕΞ /5.1.2015) περί καθορισμού δείγματος ελέγχου για υποθέσεις ηλεκτροδότησης ακινήτων των ετών 2008-2013.».

Στην υπό εξέταση υπόθεση, η οποία αφορά τον καταλογισμό φόρων εισοδήματος του οικ. έτους 2010 (χρήση 2009), η πενταετής προθεσμία παραγραφής, βάσει του άρθρου 84 του ν. 2238/1994, έληγε ως προς το οικ. έτος 2010, την 31/12/2015.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω για το οικ. έτος 2010 το δικαίωμα του Δημοσίου να καταλογίσει φόρους, είχε υποπέσει σε παραγραφή, δεδομένου ότι οι επίδικες οριστικές πράξεις προσδιορισμού φόρου εκδόθηκαν την 01/09/2017 και κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα την 08/09/2017 και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το δικαίωμα του Δημοσίου να καταλογίσει φόρους, για το οικ. έτος 2010 (χρήση 2009) είχε υποπέσει σε παραγραφή γίνεται αποδεκτός.

Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το δικαίωμα του Δημοσίου έχει παραγραφεί γίνεται αποδεκτός.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της από 09/10/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, και την ακύρωση των κάτωθι πράξεων:

A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος φόρου ή προστίμου	Διαχειριστική φορολογική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ
1		01/09/2017	08/09/2017	Προστίμου Εισοδήματος άρθρου 36 του Ν. 2238/1994	01/01/2009-31/12/2009	3.996,08

του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**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.