



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604537

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 23.3.2018

Αριθμός Απόφασης:1823

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. 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. Την ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

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 30.11.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή τουμε ΑΦΜ, κατοίκου Ιλίου Αττικής, οδός, κατά της υπ' αριθμ./1.11.2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου – επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./1.11.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 1.11.2017 οικεία Έκθεση Ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 30.11.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής τουμε 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./1.11.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 3251,00 € για διαχειριστική περίοδο 2004, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 ν.2523/1997 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 1, 12 και 20 του Π.Δ. 186/92 ως κάτωθι:

- 1) Δεν υπέβαλε συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών – προμηθευτών, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 20 του ΠΔ 186/1992,
Πρόστιμο που επιβάλλεται σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 5 του ν. 2523/1997: $880 \times \text{συντ. Βαρύτητας } 3 = 2.640,00$. Τελικό πρόστιμο που επιβλήθηκε σύμφωνα με την περίπτωση ζ' της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015: $2.640,00/3 = 880,00$ Ευρώ,
- 2) Δεν εξέδωσε ένα φορολογικό στοιχείο κατά πώληση δύο σωμάτων κεντρικής θέρμανσης αξίας 108 Ευρώ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 12 του ΠΔ 186/1992,
Πρόστιμο που επιβλήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/1997 και της περίπτωσης ζ' της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015: $880/3 = 294$ Ευρώ
- 3) Δεν ζήτησε τιμολόγιο πώλησης ή δεν εξέδωσε ο ίδιος τιμολόγιο αγοράς, για την αγορά 65 σωμάτων κεντρικής θέρμανσης αξίας 3.502 Ευρώ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 12 του Π.Δ. 186/1992,
Πρόστιμο που επιβλήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης στ' της παραγράφου 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 : $3.502 \times 25\% = 876$ Ευρώ,
- 4) Δεν εξέδωσε ένα φορολογικό στοιχείο κατά πώληση 22 καυστήρων κεντρικής θέρμανσης αξίας 3.628 ευρώ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 12 του Π.Δ. 186/1992.
Πρόστιμο που επιβλήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. στ' της παραγ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 : $3.628 \times 25\% = 907$ Ευ
- 5) Δεν ζήτησε τιμολόγιο πώλησης ή δεν εξέδωσε ο ίδιος τιμολόγιο αγοράς, για την αγορά 1 καυστήρα κεντρικής θέρμανσης αξίας 229 Ευρώ κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 12 του ΠΔ 186/1992.
Πρόστιμο που επιβλήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/1997 και της περίπτωσης ζ' της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015: $880/3 = 294$ Ευρώ.
Συνολικό πρόστιμο που επιβάλλεται : 3.251,00 Ευρώ

Η ως άνω προσβαλλόμενη Πράξη επιβολής Προστίμου εκδόθηκε βάσει της από 1.11.2017 έκθεσης μερικού ελέγχου Κ.Β.Σ. του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων,η οποία συντάχθηκε κατόπιν διενεργηθέντος ελέγχου βάσει της υπ' αριθμ./28.6.2017 εντολής ελέγχου με αιτία ελέγχου « την επανάληψη διαδικασίας βάσει δικαστικής απόφασης» του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων.

Ειδικότερα αιτία του ελέγχου ήταν η με αριθμό/2016 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, Τμήμα 24ο Μονομελές, με την οποία ακυρώθηκε η/2006 Απόφαση επιβολής Προστίμου, η οποία καταλόγισε ύστερα από έλεγχο για πρώτη φορά τις ως άνω παραβάσεις και αναπέμφθηκε η υπόθεση στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., προκειμένου να τηρηθεί ο ουσιώδης τύπος της προηγούμενης ακρόασης,ο οποίος δεν είχε τηρηθεί κατά την έκδοση της αρχικής αυτής πράξης.

Ο προσφεύγων με την ενδικοφανή προσφυγή του ζητά να ακυρωθεί άλλως να μεταρρυθμισθεί η προσβαλλόμενη καταλογιστική πράξη προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

1. Το δικαίωμα του Ελληνικού Δημοσίου προς καταλογισμό προστίμων για την ένδικη διαχειριστική περίοδο 2004 έχει υποπέσει στην παραγραφή του άρθρου 84 παρ. 1 και 6 του Ν. 2238/1994, δεδομένου του ότι εν προκειμένω η Φορολογική Αρχή εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη (α) μετά την προβλεπόμενη στο άρθρο 84 παρ. 1 του άνω Νόμου πενταετή παραγραφή και (β) μετά την προβλεπόμενη στο άρθρο 84 παρ. 6 του ιδίου Νόμου ενιαύσια προθεσμία προς συμμόρφωση και έκδοση νέας καταλογιστικής πράξης, μετά τη λήψη γνώση από την αντίδικο Δ.Ο.Υ. της με αριθμό/2016 αποφάσεως του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 24^ο Μονομελές).

2. Η διαπίστωση των άνω παραβάσεων έλαβε χώρα με τη διενέργεια της μεθόδου της «κλειστής αποθήκης», με βάση την οποία παρατηρήθηκε άλλοτε έλλειμμα και άλλοτε πλεόνασμα εμπορευμάτων, κατά την ένδικη χρήση.

Όπως όμως έχει κρίνει η νομολογία (Δ.Εφ.Αθ. 1121/2011, 5504/1998), με βάση την ανωτέρω μέθοδο μπορεί να δημιουργείται πιθανώς τεκμήριο ανειλικρίνειας των τηρηθέντων βιβλίων και στοιχείων, δεν στοιχειοθετείται, όμως η παράβαση της μη εκδόσεως φορολογικών στοιχείων για την πώληση ή αγορά εμπορευμάτων που του αποδίδεται με την ένδικη πράξη, καθόσον δεν προκύπτουν ούτε αναφέρονται τα πραγματικά περιστατικά της κάθε συγκεκριμένης παράβασης, όπως είδος συναλλαγής, χρόνος, πρόσωπα αγοραστών ή πωλητών, ιδιότητα αυτών ως επιτηδευματιών κλπ., στοιχεία που είναι απαραίτητα για την πραγμάτωσή της

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 84 του ν. 2238/1994: “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.”

Στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, **η με αριθμό/2016 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών**, με την οποία ακυρώθηκε η αρχική υπ’ αριθμ./2006 πράξη επιβολής προστίμου και αναπέμφθηκε η υπόθεση για να τηρηθεί ο ουσιώδης τύπος της προηγούμενης ακρόασης, **επιδόθηκε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ Αγίων Αναργύρων την 21.12.2016** . Σε εκτέλεση της ως άνω δικαστικής απόφασης εκδόθηκε η υπ’ αριθμ./28.6.2017 εντολή ελέγχου με αιτία ελέγχου « την επανάληψη διαδικασίας βάσει δικαστικής απόφασης» του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων και επιδόθηκε στον προσφεύγοντα το με αριθμό/12.9.2017 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου με το οποίο εκαλείτο να υποβάλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με τη επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων εντός είκοσι (20) ημερών. Με την ως άνω διαδικασία του παρασχέθηκε η δυνατότητα να υποβάλει προκαταβολικά τις αντιρρήσεις του ασκώντας το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης. Ο προσφεύγων με το υπ’ αριθμ. πρωτοκόλλου/3.10.2017 έγγραφό του διατύπωσε τις αντιρρήσεις του στο σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου και του προσωρινού προσδιορισμού του προστίμου.

Εν συνεχεία συντάχθηκε η από 1.11.2017 έκθεση μερικού ελέγχου Κ.Β.Σ. του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρωνκαι εκδόθηκε **η με αριθμό./1.11.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, η οποία **κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα την 2.11.2017**. Συνεπώς η έκδοση και κοινοποίηση της προσβαλλόμενης Πράξης επιβολής Προστίμου συντελέσθηκε εντός της προβλεπόμενης από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 84 του ν. 2238/1994 προθεσμίας του ενός έτους από την κοινοποίηση της δικαστικής απόφασης στη Δ.Ο.Υ..

Επειδή, ως προς τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος ότι δεν στοιχειοθετείται η παράβαση της μη εκδόσεως φορολογικών στοιχείων για την πώληση ή αγορά εμπορευμάτων που του αποδίδεται με την προσβαλλόμενη πράξη, παραπέμπουμε στις σελίδες 3-7 της από 1.11.2017 έκθεσης μερικού ελέγχου Κ.Β.Σ. του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, στην οποία αναφέρονται αναλυτικά όλες οι ελεγκτικές επαληθεύσεις, από τη διενέργεια των οποίων προκύπτει με σαφήνεια το συγκεκριμένο είδος των αγαθών και της συναλλαγής για τα οποία ο προσφεύγων δεν εξέδωσε φορολογικά στοιχεία ή δεν ζήτησε τιμολόγια πώλησης μέσα στη διαχειριστική περίοδο από 01.01.2004 έως 31.12.2004 τιμολόγιο πώλησης ή αγοράς αντίστοιχα.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 1.11.2017 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, 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 Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 30.11.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής τουμε ΑΦΜ

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

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2004

Υπ'αριθμ./2017 Πράξη επιβολής προστίμου

1) Για την 1η παράβαση: Πρόστιμο που επιβάλλεται σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 5 του ν. 2523/1997: 880 συντ. Βαρύτητας $3=2.640,00$. Τελικό πρόστιμο, σύμφωνα με την περίπτωση ζ' της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015: $2.640,00/3 = 880,00$ Ευρώ,

2) Για την 2η παράβαση: Πρόστιμο που επιβάλλεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/1997 και της περίπτωσης ζ' της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015: $880/3=294$ Ευρώ,

3) Για την 3η παράβαση: Πρόστιμο που επιβάλλεται, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης στ' της παραγράφου 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 : $3.502 \times 25\% = 876$ Ευρώ,

4) Για την 4η παράβαση : πρόστιμο που επιβάλλεται, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. στ' της παραγ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 : $3.628 \times 25\% = 907$ Ευρώ,

5) Για την 5η παράβαση: Πρόστιμο που επιβάλλεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/1997 και της περίπτωσης ζ' της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015: $880/3=294$ Ευρώ.

Συνολικό πρόστιμο: 3.251,00 Ευρώ.

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

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

Ακριβές Αντίγραφο

**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.