



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΑΔΕ



Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604551

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 09-10-2018

Αριθμός Απόφασης: 4372

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).

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

γ. 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.)».

δ. Της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/Τ.Β'/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 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτ...../11-05-2018 ενδικοφανή προσφυγή του του με Α.Φ.Μ....., κατοίκου Αθηνών, οδός αρ..... κατά της υπ'αρ...../2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, διαχειριστικής περιόδου από 01/01/2003-31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Την με αριθμό/2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ διαχειριστικής περιόδου από 01/01/2003-31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6.Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της

απόφασης.

Επί της με αριθμ. πρωτ./11-05-2018 ενδικοφανούς προσφυγής του του με Α.Φ.Μ....., η οποία κατατέθηκε **εκπρόθεσμα** 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' αρ. πρωτ./2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 7 § 3 του Ν.4337/2015., διαχειριστικής περιόδου από 01/01/2003-31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 12.000,00 €, διότι υπέπεσε στην παρακάτω παράβαση:

- Έκδοση ενός (1) φορολογικού στοιχείου συνολικής καθαρής αξίας τριάντα χιλιάδων ευρώ (30.000,00 €) το οποίο είναι εικονικό ως προς το σύνολο της συναλλαγής κατά παράβαση των άρθρων 2.12 και 36 του Π.Δ.186/1992.

Η ως άνω πράξη εξεδόθη κατ' επανάληψη διαδικασίας, σύμφωνα με το διατακτικό της υπ' αριθμ./2015 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 3^ο Μονομελές), το οποίο ακύρωσε την υπ' αριθμ...../19-12-2016 απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της ΙΗ' ΔΟΥ Αθηνών και ανέπεμψε την υπόθεση στη Διοίκηση, προκειμένου να τηρηθεί ο τύπος της προηγούμενης ακρόασης. Η εν λόγω δικαστική απόφαση κοινοποιήθηκε στην Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών στις 2/3/2016 και στη συνέχεια εξεδόθη η υπ' αριθμ./117/12-5-2016 εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.. Ακολούθησε η αποστολή του υπ' αριθμ.../31-3-2017 σημειώματος διαπιστώσεων του αρ. 62 ν. 4174/2013, επί του οποίου ο προσφεύγων υπέβαλε το υπ' αριθμ./9-5-2017 Υπόμνημά του. Κατόπιν συντάχθηκε η από 6/6/2017 Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής Διατάξεων του ΚΒΣ και η έκδοση της υπ' αρ. πρωτ./2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 7 § 3 του Ν.4337/2015.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, αιτείται την ακύρωση της προβαλλόμενης πράξης προβάλλοντας του εξής λόγους:

Επί του παραδεκτού

- Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έλαβε γνώση της προβαλλόμενης πράξης στις 12/4/2018 όταν και του παραδόθηκε αντίγραφο αυτής, μετά τη σχετική από 03-04-2018 αίτησής του .
- Την έκδοσή της πληροφορήθηκε από το από 08-12-2017 έγγραφο απόψεων του Ελληνικού Δημοσίου που κατατέθηκε ενώπιον του 13^{ου} Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, ενόψει της συζήτησης της από 22-03-2010 και με γενικό αριθμό κατάθεσης/2011 προσφυγής του κατά της με αριθμό ../2010 οριστικής πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ του ιδίου ως άνω Προϊσταμένου, για τη διαχειριστική περίοδο 2003.

- Η φερόμενη επίδοση εν όψει πλημμελειών αυτής είναι άκυρη και ουδέποτε εκκινήθη νομίμως η κατά νόμον προθεσμία για την άσκηση οιοδήποτε ενδίκου βοηθήματος κατ' αυτής.

Επί της ουσίας

- Κατ' εφαρμογήν της αρχής της αναδρομικής εφαρμογής της επιεικεστέρας κυρώσεως, πρέπει να γίνει δεκτό ότι, εν προκειμένω, πρέπει να εφαρμοσθεί το άρθρο 3 παρ.4 του ν.4337/2015 και η αποδοθείσα εις εμένα παράβαση, ως καταργηθείσα, να κριθεί ατιμώρητη και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου.
- Κατά την έκδοση της προσβαλλομένης καταλογιστικής πράξεως δεν τηρήθηκε νομίμως η διαδικασία ελέγχου και, ειδικότερα, ο ουσιώδης τύπος της προηγούμενης ακροάσεως, όπως αυτός κατοχυρώνεται συνταγματικώς στο άρθρο 20 παρ.2 και νομοθετικώς στο άρθρο 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας.
- Η αιτιολογία των φερομένων ως διαπιστώσεων της φορολογικής αρχής είναι ανεπαρκής, πλημμελής, αβάσιμη, αυθαίρετη και εσφαλμένη.
- Οι προσβαλλόμενες πράξεις εξεδόθησαν κατ' εσφαλμένη εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών, ενώ ο ίδιος έχει κριθεί, σύμφωνα με την αμετάκλητη απόφαση του Ζ' Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών, ότι και υπαρκτό φορολογικά πρόσωπο ήταν και σε πραγματικές και αληθείς παραγωγές ταινιών προέβαινε.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013** σε συνδυασμό με τις διατάξεις της **παρ. 1 του άρθρου 1** της απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων **ΠΟΛ.1064/12-04-2017**, ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης (μετονομασθείσα σε Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών) της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.

Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης στις 12/4/2018, όταν και του παραδόθηκε αντίγραφο αυτής, μετά τη σχετική από 03-04-2018 αίτησής του, ωστόσο

αυτή του είχε κοινοποιηθεί δια θυροκολλησεως ήδη από τις 10/07/2017.

Επειδή, σχετικά με την ανωτέρω κοινοποίηση , ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι αυτή φέρει παραλήψεις καθόσον στο έγγραφο επίδοσης δεν αναφέρεται η ιδιότητα του επιδίδοντος οργάνου, δεν προκύπτει η διεύθυνση στην οποία φέρεται να έγινε η επίδικη επίδοση και περαιτέρω φέρεται να έγινε ημέρα ΣΑΒΒΑΤΟ, σε εξαιρετέα, δηλαδή, ημέρα και, επομένως είναι προδήλως και επαλλήλως απολύτως άκυρη και ουδεμία έννομη συνέπεια παράγει.

Επειδή, ωστόσο ο ίδιος ο προσφεύγων αναφέρει στην ενδικοφανή προσφυγή του ότι την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, πληροφορήθηκε από το από 08-12-2017 έγγραφο απόψεων του Ελληνικού Δημοσίου που κατατέθηκε ενώπιον του 13^{ου} Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, ενόψει της συζήτησης της από 22-03-2010 και με γενικό αριθμό κατάθεσης/2011 προσφυγής του κατά της με αριθμό/2010 οριστικής πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ του ίδιου ως άνω Προϊσταμένου, για τη διαχειριστική περίοδο 2003.

Επειδή, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι ο προσφεύγων δεν επέδειξε την σχετική επιμέλεια, για την διευθέτηση της υπόθεσής του, καθώς παρότι είχε πληροφορηθεί τον εις βάρος του καταλογισμό από την 08/12/2017, υπέβαλε αίτημα για χορήγηση επίσημου αντιγράφου της προσβαλλόμενης πράξης αρκετό χρόνο αργότερα, ήτοι την 03/04/2018 και η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε την 11-05-2018.

Για τους ανωτέρω λόγους, η ασκηθείσα ενδικοφανής προσφυγή θα πρέπει να θεωρηθεί απαράδεκτη ως εκπροθέσμως ασκηθείσα.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με αρ. πρωτ./11-05-2018 ενδικοφανούς προσφυγής του του με Α.Φ.Μ....., ως απαράδεκτης.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ 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.