



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 29/05/2018

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Αριθμός απόφασης: 1115

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 31/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή 1) της επιχείρησης με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ και 2) τουΑ.Φ.Μ., ως αλληλεγγύως υπευθύνου της ως άνω εταιρείας κατά της υπ' αριθ./28.12.2017 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 7 παρ. 3 και 5 - ν. 4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, της υπ' αριθ./08.12.2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011

(οικονομικού έτους 2012), της υπ' αριθ./08-12-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρου 6 - ν. 2523/1997) διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και των επισυναπτόμενων σε αυτές εκθέσεων ελέγχου και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ./28.12.2017 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 7 παρ. 3 και 5 - ν. 4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, την υπ' αριθ./08.12.2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 (οικονομικού έτους 2012), την υπ' αριθ./08-12-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, την υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρου 6 - ν. 2523/1997) διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και των επισυναπτόμενων σε αυτές εκθέσεων ελέγχου, των οποίων 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 31.01.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 1) της επιχείρησης με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ και 2) τουΑ.Φ.Μ., ως αλληλεγγύως υπευθύνου της ως άνω εταιρείας, 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./28.12.2017 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 7 παρ. 3 και 5 - ν. 4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε στην επιχείρηση», ΑΦΜ πρόστιμο ποσού 47.575,04€. λόγω αποδοχής, λήψεως και καταχώρησης στα τηρούμενα βιβλία α) επτά (7) εικονικών φορολογικών στοιχείων εκδόσεως της επιχείρησης με την επωνυμία «.....» Α.Φ.Μ., για ανύπαρκτες συναλλαγές στο σύνολό τους, συνολικής καθαρής αξίας 81.937,60 € πλέον Φ.Π.Α. 23% 18.845,65€, δη συνολικής αξίας 100.783,25€, β) οκτώ (8) εικονικών φορολογικών στοιχείων εκδόσεως της επιχείρησης με την επωνυμία «.....» Α.Φ.Μ., για ανύπαρκτες συναλλαγές στο σύνολό τους, συνολικής καθαρής αξίας 37.000,00 € πλέον Φ.Π.Α. 23% 8.510,00€, δη συνολικής αξίας 45.510,00€.

Με την/08.12.2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 (οικονομικό έτος 2012) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., καταλογίσθηκε στην επιχείρηση», ΑΦΜ κύριος φόρος ποσού 28.762,42€

πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας 34.514,90€ δη σύνολο φόρου 63.009,02€. Η ανωτέρω διαφορά φόρου προέκυψε λόγω απόρριψης των βιβλίων της εν λόγω επιχείρησης ως ανακριβών και εξωλογιστικού προσδιορισμού των οικονομικών αποτελεσμάτων της.

Με την υπ' αριθ./08-12-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., καταλογίσθηκε στην επιχείρηση, ΑΦΜ κύριος φόρος ποσού 27.024,34€ πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας 32.429,20€ δη σύνολο φόρου 59.453,54€. Η ανωτέρω διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν απόρριψης των βιβλίων της εν λόγω επιχείρησης ως ανακριβών και εξωλογιστικού προσδιορισμού των φορολογητέων εκροών στο ύψος των ακαθάριστων εσόδων, καθώς και τη μη αναγνώριση προς έκπτωση του Φ.Π.Α. των ληφθέντων εικονικών φορολογικών στοιχείων.

Με την υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 6 - ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε στην επιχείρηση, ΑΦΜ πρόστιμο ποσού 13.677,80€ λόγω παράνομης έκπτωσης του Φ.Π.Α. των προαναφερθέντων εικονικών φορολογικών στοιχείων.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή, ζητούν την ακύρωση των παραπάνω πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Αναγραφή λανθασμένων ημερομηνιών εκδόσεως των υπ' αρ.,..... και/2017 προσβαλλόμενων πράξεων.
- 2) Το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση καταλογιστικών πράξεων για την υπό κρίση διαχειριστική περίοδο είχε παραγραφεί κατά τον χρόνο έκδοσης των πράξεων.
- 3) Παραβίαση του αρ. 20 παρ. 2 του Συντάγματος, του αρ. 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και του αρ. 28 του ν. 4174/2013 περί προηγούμενης ακροάσεως του διοικουμένου- φορολογουμένου.
- 4) Ουσιώδεις ασάφειες μεταξύ του με αρ./2017 σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου και των προσβαλλόμενων εκθέσεων ελέγχου φόρου εισοδήματος, Φ.Π.Α., προστίμου αρ. 6 του ν. 2523/1997 και προστίμου αρ. 7 ν. 4337/2015 ως προς τις διαπραχθείσες παραβάσεις.
- 5) Παράνομη εφαρμογή του αρ. 32 του Κ.Φ.Ε. περί εξωλογιστικού προσδιορισμού.
- 6) Η κρίση της φορολογικής αρχής περί εικονικότητας των φορολογικών στοιχείων είναι πλημμελώς αιτιολογημένη.
- 7) Πλημμελής αιτιολογία απορρίψεως του αιτήματος της για χορήγηση εγγράφων.

Ως προς τον πρώτο και τρίτο ισχυρισμό των προσφευγόντων

Επειδή, με το άρθρο 37 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Η κατά τα άρθρα 32, 33, 34 και 35 πράξη προσδιορισμού φόρου υπογράφεται από τον Γενικό Γραμματέα ή άλλον ειδικά οριζόμενο υπάλληλο της Φορολογικής Διοίκησης. Η πράξη προσδιορισμού φόρου περιέχει τις εξής πληροφορίες:

.....
γ) την ημερομηνία έκδοσης της πράξης.
.....

Με την πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου κοινοποιείται ταυτόχρονα και η οικεία έκθεση ελέγχου «, εκτός από την περίπτωση του τετάρτου εδαφίου του άρθρου 34.»

Επειδή, με το άρθρο 16 παρ. 1 του Ν. 2690/1999 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας», ορίζεται ότι: «*Η διοικητική πράξη είναι έγγραφη, αναφέρει την εκδούσα αρχή και τις εφαρμοζόμενες διατάξεις, φέρει δε χρονολογία καθώς και υπογραφή του αρμόδιου οργάνου*».....

Επειδή, με το άρθρο 62 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «1. Ο Γενικός Γραμματέας είναι αρμόδιος για την έκδοση πράξεων επιβολής προστίμων. Οι διατάξεις του Κώδικα, και ιδίως αυτές που αφορούν το φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου την παραγραφή και την είσπραξη, εφαρμόζονται αναλόγως και για τις πράξεις επιβολής προστίμων.»

3. Η πράξη επιβολής προστίμων πρέπει να περιλαμβάνει αυτοτελή αιτιολογία.

4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον τριάντα (20) ημέρες πριν την έκδοσή της,».

Επειδή, με το άρθρο 28 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος.

Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει «εγγράφως» τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την «κοινοποίηση» της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο».

Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Α 1069048 ΕΞ 2014/02.05.2014 εγκύκλιο των τμημάτων Α' και Γ' της Διεύθυνσης Ελέγχων της Γενικής Διεύθυνσης Φορολογικής Διοίκησης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών με θέμα «Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 23, 25, 27, 28, 34, 62 και 66 του Ν.4174/2013» και αναφορικά με το άρθρο 28 ορίζεται ότι: «Με την παράγραφο 1 του άρθρου 28 προβλέπεται ότι με την ολοκλήρωση των ελεγκτικών επαληθεύσεων από τον ελεγκτή και σε κάθε περίπτωση που διαπιστώνεται από το φορολογικό έλεγχο ότι προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής του φορολογούμενου σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει, πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου θα επιδίδεται στον υπόχρεο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου μαζί με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου στο οποίο θα αναφέρεται η φορολογική οφειλή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτού καθώς και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο αιτιολογεί τη διαφοροποίηση της αμέσως ως άνω οφειλής σε σχέση με τη φορολογική οφειλή με βάση τη δήλωση.

Με το σημείωμα αυτό θα καλείται ο φορολογούμενος να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την επίδοσή του.

Ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου, το σημείωμα διαπιστώσεων καθώς και το ότι λήφθηκαν υπόψη οι απόψεις του φορολογούμενου στην περίπτωση που αυτές παρασχεθήκαν ή ενδεχόμενη μη ανταπόκρισή του θα αναφέρονται στη σχετική έκθεση ελέγχου με βάση την οποία θα εκδίδεται η οριστική πράξη του φόρου».

Περαιτέρω, αναφορικά με το άρθρο 62 ορίζεται ότι: «Με τις διατάξεις του άρθρου αυτού προβλέπεται ότι οι διατάξεις του Κ.Φ.Δ. και ιδίως αυτές που αφορούν τον φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου και την είσπραξη, εφαρμόζονται ανάλογα και για τις πράξεις επιβολής προστίμου, δηλαδή κοινοποιείται σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινός προσδιορισμός προστίμου. Με το σημείωμα διαπιστώσεων καλείται ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση (σχετ. διατ. Ν.4254/2014 κεφ. Α' άρθρο πρώτο, παράγραφος Δ, υποπαράγραφος Δ2), να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με την επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμου. Στη συνέχεια συντάσσεται έκθεση ελέγχου και εκδίδεται οριστική πράξη επιβολής προστίμου. Σημειώνεται ότι δεν κοινοποιείται σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινός προσδιορισμός προστίμου στις περιπτώσεις πράξεων επιβολής προστίμων που αφορούν διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για τις πράξεις επιβολής προστίμων που προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου».

Επειδή, εν προκειμένω:

- η με αριθμό/2017 πράξη επιβολής προστίμου αρ. 7 παρ. 3 και 5 του Ν. 4337/2015 φέρει ως ημερομηνία έκδοσης την 28/12/2017, ωστόσο η σχετική έκθεση προστίμου αρ. 7 παρ. 3β' του Ν. 4337/2015 της Δ.Ο.Υ.φέρει ημερομηνία θεώρησης μεταγενέστερη, δη την

29/12/2017, κατά παρέκκλιση των διατάξεων του άρθρου 28 παρ. 2 του Ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με το άρθρο 37 περ. γ' του ίδιου νόμου.

- η με αριθμό/2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φέρει ως ημερομηνία έκδοσης την 8/12/2017, ωστόσο η έκθεση ελέγχου φορολογίας εισοδήματος επί της οποίας ερείδεται φέρει ημερομηνία θεώρησης την 29/12/2017, ημερομηνία μεταγενέστερη, κατά παρέκκλιση των διατάξεων του άρθρου 28 παρ. 2 του Ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με το άρθρο 37 περ. γ' του ίδιου νόμου.

- η με αριθμό/2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. φέρει ως ημερομηνία έκδοσης την 8/12/2017, ωστόσο η έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. επί της οποίας ερείδεται φέρει ημερομηνία θεώρησης την 29/12/2017 ημερομηνία μεταγενέστερη, κατά παρέκκλιση των διατάξεων του άρθρου 28 παρ. 2 του Ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με το άρθρο 37 περ. γ' του ίδιου νόμου.

- η με αριθμό πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. (αρ. 6 Ν. 2523/1997) δεν φέρει καμία ημερομηνία κατά παρέκκλιση των διατάξεων του άρθρου 37 περ. γ' του νόμου 4174/2013.

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, η Δ.Ο.Υ. κοινοποίησε νόμιμα στις 08/12/2017 στην επιχείρηση», ΑΦΜ, το με αριθμό/07.12.2017 ΣΗΜΕΙΩΜΑ ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΩΝ ΕΛΕΓΧΟΥ και τη με αριθμό/07-12-2017 προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, σύμφωνα με το άρθρο 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013 και τη ΔΕΛ Α 1198404 ΕΞ 2013/31.12.2013. Ωστόσο, η ελεγκτική αρχή δεν εξέδωσε και δεν συγκοινοποίησε με το ανωτέρω σημείωμα τις ακόλουθες πράξεις που προβλέπονται από τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 62 παρ. 1 και 4 και 28 παρ. 1 του ν.4174/2013 και της ΔΕΛ 1069048 ΕΞ 2014/02.05.2014 ήτοι α) προσωρινό προσδιορισμό προστίμου άρθρου 7 παρ. 3 και 5 - ν. 4337/2015 β) προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. γ) προσωρινό προσδιορισμό προστίμου άρθρου 6 του ν. 2523/1997 κατά παρέκκλιση των προαναφερθεισών διατάξεων.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός των προσφευγόντων περί παραβίασης της νόμιμης διαδικασίας, έχει νομικό έρεισμα, προβάλλεται λυσιτελώς και γίνεται αποδεκτός για τις ανωτέρω πράξεις.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ. 6 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «*Αν με την απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. [...] Η φορολογική αρχή, της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμέλειες, εκδίδει νέα πράξη σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης*».

Επειδή, σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Β 1144776 ΕΞ 2015/03.11.2015 έγγραφο της Διεύθυνσης Ελέγχων, της Γενικής Διεύθυνσης Φορολογικής Διοίκησης της Γ.Γ.Δ.Ε. με θέμα την παροχή οδηγιών σχετικά με την ορθή κοινοποίηση των πράξεων προσδιορισμού φόρου και των

λοιπών εγγράφων και πράξεων που άπτονται των διαδικασιών ελέγχου, ώστε να διασφαλίζονται τα συμφέροντα του Δημοσίου, στο Κεφάλαιο Β. Λοιπά Θέματα στην παρ. 1 εδάφιο 4 και 5 αναφέρεται ότι: «Κατόπιν των ανωτέρω επισημαίνουμε την υποχρέωση για επανέκδοση σε κάθε περίπτωση, το ταχύτερο δυνατόν, προς διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, των ακυρωθεισών με δικαστική απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, για τυπικούς λόγους (νομική πλημμέλεια), καταλογιστικών πράξεων απαλλαγμένων από τις πλημμέλειες που οδήγησαν στην ακύρωσή τους (σχετ. περ. 96 άρθρο 1 της Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25.02.2014 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε., όπως ισχύει). Υπενθυμίζεται ότι η τυχόν άσκηση ένδικου μέσου, εκ μέρους του Δημοσίου, δεν εμποδίζει και την επανάληψη της σχετικής διοικητικής διαδικασίας προς επανέκδοση της ακυρωθείσας πράξης».

Επειδή, με το άρθρο 36 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης. Στις περιπτώσεις που για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η έκδοση της πράξης του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της τελευταίας δήλωσης. 2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις: ... γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης, η οποία δεν προσβάλλεται με ένδικο βοήθημα ή μέσο και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά...».

Επειδή, σύμφωνα με τα παραπάνω, οι προσβαλλόμενες πράξεις ήτοι η υπ' αριθ./28.12.2017 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 7 παρ. 3 και 5 - ν. 4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, η υπ' αριθ./08.12.2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 (οικονομικό έτος 2012), η υπ' αριθ./08-12-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 και η υπ' αριθ./08-12-2017 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρου 6 - ν. 2523/1997) διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ./08-12-2017, ακυρώνονται δια της παρούσας απόφασης για τυπική πλημμέλεια, λόγω α) μη τήρησης της προβλεπόμενης από τα άρθρα 28 παρ.1 και 62 παρ. 1 και 4 του ν.4174/2013 διαδικασίας περί επίδοσης προσωρινού προσδιορισμού (για τις πράξεις Κ.Β.Σ., Φ.Π.Α. και προστίμου Φ.Π.Α.) και β) αναγραφής επί των προσβαλλόμενων πράξεων ημερομηνίας έκδοσης προγενέστερης της ημερομηνίας θεώρησης των εκθέσεων ελέγχου που αποτελούν τη νόμιμη και ουσιαστική βάση αυτών και αιτιολογία σύμφωνα με τα άρθρα 37 περ. γ, 28 παρ. 2 και 62 παρ. 3 του Ν. 4174/2013 (στη δε περίπτωση της πράξης προστίμου Φ.Π.Α. αρ. 6 Ν. 2523/1997 λόγω μη αναγραφής της εν λόγω ημερομηνίας). Καλείται δε η φορολογική αρχή να εκδώσει νέες πράξεις, απαλλαγμένες από τις ανωτέρω τυπικές πλημμέλειες.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

την αποδοχή της από 31/01/2018 και με αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της 1) «.....» με Α.Φ.Μ. και 2) τουΑ.Φ.Μ. και την ακύρωση της υπ' αριθ./28.12.2017 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 7 παρ. 3 και 5 - ν. 4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, της υπ' αριθ./08.12.2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011 (οικονομικό έτος 2012), της υπ' αριθ./08-12-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρου 6 - ν. 2523/1997) διαχειριστικής περιόδου 03/03/2010-31/12/2011, για λόγους τυπικής πλημμέλειας. Καλείται δε ο Προϊστάμενος της ελεγκτικής υπηρεσίας, όπως ενεργήσει σύμφωνα με το ανωτέρω σκεπτικό.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στους υπόχρεους.

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.