



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΑΔΕ



Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604551

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 12-04-2018

Αριθμός Απόφασης:2040

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/13-12-2017 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, με Α.Φ.Μ., η οποία εδρεύει στο Ηράκλειο Κρήτης, οδός, κατά της υπ'αρ./08-11-2017 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου αρ. 54 Ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα. Σημειώνεται ότι στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή η προσβαλλόμενη πράξη εκ παραδρομής περιγράφεται ως πράξη «διαχειριστικής περιόδου από 01-01-2008 έως 31/12/2008», αντί του ορθού φορολογικού έτους 2017 .

5. Την υπ' αρ./08-11-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου αρ. 54 Ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, της οποίας ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α4.

Επί της με αριθμό πρωτ./13-12-2017 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, 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, επαγόμασ-τε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αρ./08-11-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου αρ. 54 Ν.4174/2013, φορολογι-κού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 250,00 €, διότι δεν ανταποκρίθηκε στην με αριθμό πρωτοκόλλου/19-10-2017 πρώτη Πρόσκληση – έγγραφο αίτημα για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων και συγκεκριμένα για προσκόμιση των τηρούμενων βιβλίων, στοιχείων και λοιπών δικαιολογητικών για διενέργεια προσωρινού ελέγχου Φ.Π.Α., έλεγχο εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ.186/92, λοιπών φόρων τελών και εισφορών για την ελεγχόμενη περίοδο από 01/01/2008-31/12/2008, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών από την κοινοποίησή του, όπως είχε υποχρέωση σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 § 1 του Κ.Φ.Δ.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενων πράξεων ισχυριζόμενη τα εξής:

- Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου να επιβάλλει φόρο για τη χρήση 2008.
- Η προσβαλλόμενη πράξη είναι νομικώς πλημμελή και ακυρωτέα.
- Η προσβαλλόμενη πράξη στερείται νομίμου ερείσματος, δεδομένου ότι η διοίκηση βρίσκεται ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων έκδοσής της σε ουσιώδη πλάνη περί τα πράγματα.
- Η προσβαλλόμενη πράξη αντίκειται προδήλως στην αρχή της αναλογικότητας.
- Η προσβαλλόμενη πράξη θα πρέπει να ακυρωθεί καθώς αφορά σε περαιωθείσα χρήση του 2008.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παρ. 1 & 2 του άρθρου 14 του Ν.4174/2013**, ορίζεται ότι: «1. Πληροφορίες, τις οποίες ζητά εγγράφως η Φορολογική Διοίκηση από τον φορολογούμενο, πρέπει να παρέχονται εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών από την κοινοποίηση του σχετικού αιτήματος, εκτός εάν ο φορολογούμενος προσκομίσει επαρκείς αποδείξεις για πιθανές δυσχέρειες κατά την προετοιμασία και υποβολή των πληροφοριών που του ζητήθηκαν, εφόσον οι δυσχέρειες αυτές οφείλονται σε πράξεις ή παραλείψεις της Δημόσιας Διοίκησης ή σε λόγους ανωτέρας βίας. 2. Κατόπιν εγγράφου αιτήματος της Φορολογικής Διοίκησης, αντίγραφα μέρους των βιβλίων και στοιχείων ή οποιουδήποτε συναφούς εγγράφου, πρέπει να παρέχονται στη Φορολογική Διοίκηση εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών από την κοινοποίηση του σχετικού αιτήματος, εκτός εάν ο φορολογούμενος προσκομίσει επαρκείς αποδείξεις για πιθανές δυσχέρειες κατά την προετοιμασία και παράδοση των πληροφοριών που του ζητήθηκαν, εφόσον οι δυσχέρειες αυτές οφείλονται σε πράξεις ή παραλείψεις της Δημόσιας Διοίκησης ή σε λόγους ανωτέρας βίας. Όταν τα βιβλία τηρούνται ή τα στοιχεία εκδίδονται μηχανογραφικά παρέχονται αντίγραφα των ηλεκτρονικών αρχείων. Η Φορολογική Διοίκηση υποχρεούται να παραδίδει στον φορολογούμενο

αποδεικτικό παράδοσης, στο οποίο γίνεται μνεία όλων των παραδοθέντων εγγράφων ή αρχείων.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παρ. 1 του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013** ορίζεται ότι «1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του: α),β),γ),δ) δεν ανταποκριθεί σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων ,..... 2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:α) 1,β),γ) διακόσια πενήντα (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β', γ', δ' και στ' της παραγράφου 1, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα και δ).....».

Επειδή, σύμφωνα με την ερμηνευτική εγκύκλιο των προστίμων του Κ.Φ.Δ, **ΠΟΛ 1252/20.11.2015**:

«... Για παραβάσεις μη ανταπόκρισης φορολογουμένων σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων, επιβάλλεται πρόστιμο εκατό (100) ευρώ σε μη υπόχρεο τήρησης βιβλίων, διακοσίων πενήντα (250) ευρώ σε υπόχρεο τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα και πεντακοσίων (500) ευρώ σε υπόχρεο τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση πλήρη λογιστικά πρότυπα (περ. δ' της παρ. 1 σε συνδυασμό με τις περ. β', γ' δ' της παρ. 2 του άρθ. 54). Σε περίπτωση μη ανταπόκρισης του φορολογούμενου στο αίτημα για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων, η παράβαση ανάγεται στο χρόνο που έλαβε αποδεδειγμένα χώρα το γεγονός της μη ανταπόκρισης και τα πρόστιμα επιβάλλονται κατά το χρόνο παρέλευσης της προθεσμίας, που τίθεται από την Φορολογική Διοίκηση με το σχετικό αίτημα / πρόσκληση, που κοινοποιήθηκε στο φορολογούμενο.....».

Επειδή, στην προσφεύγουσα εταιρεία, επιβλήθηκε για το φορολογικό έτος 2017, πρόστιμο της περίπτωσης γ' της παρ. 2 του άρθρου 54 του Ν.4174/2013, καθώς σύμφωνα με την οικεία έκθεση έλεγχου η προσφεύγουσα υπέπεσε σε παράβαση της περίπτωσης. δ' της παρ. 1 του άρθρου 54 του Ν.4174/2013, ήτοι δεν ανταποκρίθηκε στην με αριθμό πρωτοκόλλου/19-10-2017 Πρόσκληση προσκόμισης των τηρούμενων βιβλίων, στοιχείων και λοιπών δικαιολογητικών προκειμένου να διενεργηθεί ο προσωρινός έλεγχος Φ.Π.Α., λοιπών φόρων τελών και εισφορών για την ελεγχόμενη περίοδο από 01/01/2008-31/12/2008, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών από την κοινοποίησή της, όπως είχε υποχρέωση σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 § 1 του Κ.Φ.Δ.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 5 § 1,2,3 του **Ν.4174/2013**, ορίζεται ότι :

<<1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς.

2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:.....

3. Εάν η πράξη αφορά νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον: α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του νομικού προσώ-

που ή της νομικής οντότητας ή του νομίμου εκπροσώπου ή του φορολογικού εκπροσώπου τους στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του, ή β) παραδοθεί στην έδρα ή εγκατάσταση του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας στην Ελλάδα, με υπογεγραμμένη απόδειξη παραλαβής από υπάλληλο ή νόμιμο εκπρόσωπο του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας, ή γ) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας, ή δ) επιδοθεί κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας κατά το προηγούμενο εδάφιο θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας ή της κατοικίας του τελευταίου δηλωθέντα στη Φορολογική Διοίκηση νόμιμου ή φορολογικού εκπροσώπου. Η νομιμότητα της κοινοποίησης δεν θίγεται στην περίπτωση παραίτησης των προσώπων του προηγούμενου εδαφίου, εφόσον κατά το χρόνο της κοινοποίησης, δεν είχε γνωστοποιηθεί στη φορολογική διοίκηση ο διορισμός νέου νομίμου ή φορολογικού εκπροσώπου.

4...

5. Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που η ταχυδρομική διεύθυνση είναι εκτός Ελλάδας, η πράξη θεωρείται ότι έχει κοινοποιηθεί νομίμως μετά την παρέλευση τριάντα (30) ημερών από την ημέρα αποστολής της συστημένης επιστολής. Σε περίπτωση που η επιστολή δεν παραδοθεί και δεν κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο ή στον εκπρόσωπό του για οποιονδήποτε λόγο, η Φορολογική Διοίκηση ζητά από την ταχυδρομική υπηρεσία την επιστροφή αυτής με συνοδευτικό κείμενο, στο οποίο περιλαμβάνονται οι ακόλουθες πληροφορίες: α) η ημερομηνία, κατά την οποία η συστημένη επιστολή προσκομίσθηκε και παρουσιάστηκε στην ως άνω διεύθυνση και β) ο λόγος για τη μη κοινοποίηση ή τη μη βεβαίωση της κοινοποίησης. Η Φορολογική Διοίκηση μεριμνά, προκειμένου αντίγραφο της συστημένης επιστολής να βρίσκεται στη διάθεση της αρμόδιας υπηρεσίας της Φορολογικής Διοίκησης και να μπορεί αυτή να παραδοθεί στον φορολογούμενο ή εκπρόσωπό του οποιαδήποτε στιγμή και αδαπάνως.»

Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης που διαβίβασε στην Υπηρεσία μας η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, η υπ' αρ./19-10-2017 Πρόσκληση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία και η υπ' αρ./19-10-2017 στο διαχειριστή, με ΑΦΜ με τις με αρ/24-10-2017 και/24-10-2017 συστημένες επιστολές αντίστοιχα και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν.4174/2013 θεωρείται ότι η κοινοποίησή της έχει νομίμως συντελεστεί, μετά τη παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, ήτοι **στις 09-11-2017**.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 14 του Ν.4174/2013, η προσφεύγουσα εταιρεία, όφειλε να ανταποκριθεί στην ως άνω Πρόσκληση, εντός πέντε (5) εργασίμων ημερών από την κοινοποίησή της, ήτοι έως και την **16-11-2017**.

Επειδή, σύμφωνα με την οικεία έκθεση ελέγχου επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, το πόρισμα του ελέγχου για την επιβολή του επίδικου προστίμου εκδόθηκε **την 08-11-2017** όπου και ολοκληρώθηκε ο έλεγχος και κατόπιν αυτού την ως άνω ίδια ημερομηνία εκδόθηκε το προσβαλλόμενο πρόστιμο.

Επειδή, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η φορολογική αρχή προέβη στην έκδοση του πορίσματος της και στην έκδοση της προσβαλλομένης πράξης πριν εκπνεύσει τόσο ο χρόνος κοινοποίησης της υπ' αρ./19-10-2017 Πρόσκλησης όσο και ο χρόνος που ορίζουν οι διατάξεις του άρθρου 14 του Ν.4174/2013 για ανταπόκριση των φορολογουμένων σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων.

Επειδή, η φορολογική αρχή δεν τήρησε, ως όφειλε, την οριζόμενη στο άρθρο 14 του ν. 4174/2013 προθεσμία, δεδομένου ότι συνέταξε το πόρισμά της οικείας έκθεσης ελέγχου και εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου στις 08/11/2017, ήτοι πριν την παρέλευση της πενθήμερης από την κοινοποίηση προθεσμίας, που η ίδια είχε χορηγήσει στην προσφεύγουσα εταιρεία, προκειμένου να ανταποκριθεί στην με αρ. πρωτ./19-10-2017 πρόσκλησή της.

Επειδή, εν προκειμένω η υπ'αρ./08-11-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου αρ. 54 Ν.4174/2013, εκδόθηκε κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, καθόσον η μη ορθή εφαρμογή από τη Φορολογική Αρχή των διατάξεων περί κοινοποίησης της υπ'αρ./19-10-2017 πρόσκλησής, στέρησε του δικαιώματος της προσφεύγουσας εταιρείας να λάβει γνώση και να ανταποκριθεί σε αυτήν.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 παρ. 1 και 2 περίπτωση γ' του ν. 4174/2013:

«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».

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α) ...,

β) ...,

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης «επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης» και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της **παρ. 6 του άρθρου 63 του ν.4174/2013**, όπως προστέθηκε με το άρθρο 49 παρ. 5 του ν. 4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31.12.2013) και του άρθρου 4 παρ. 3 της ΠΟΛ 1064/2017 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, βάσει των ανωτέρω, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ισχυρισμών.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την αποδοχή της με αριθμό πρωτ./13-12-2017 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, με Α.Φ.Μ.και την ακύρωση, σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό, της υπ' αριθ./08-11-2017 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου αρ. 54 Ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, για λόγους τυπικής πλημμέλειας.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ 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.