



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αριθμός Απόφασης: 2327/01-12-2017

Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών

Υποδ/νση Επανεξέτασης και Νομικής Υποστήριξης

Τμήμα Α8 – Επανεξέτασης

Εγνατία 45, Τ.Κ.: 546 30 – Θεσσαλονίκη

Αριθ. τηλ.: 2313333254

Αριθ. fax: 2313333258

Ηλεκτρονική δ/νση: ded.thess1@n3.syzefxis.gov.gr

Url: www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ170Α/26-07-2013).

β. Του άρθρου 11 της με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκ. Δ.ΟΡΓ.Α1036960ΕΞ2017/10-03-2017 (ΦΕΚ968Β/22-03-2017) Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*».

γ. Της ΠΟΛ.1064/12-04-2017 (ΦΕΚ1140Β/27-04-2017) Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε..

2. Την ΠΟΛ.1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30-08-2016 (ΦΕΚ2759Β/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης .../.../2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανή Προσφυγή τ... Κ. του με Α.Φ.Μ.:, κατά των ακόλουθων οριστικών πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.:

α. Της με αριθμό/...-...-2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρο 54 του Ν.4174/2013) για το φορολογικό έτος 2016.

β. Της με αριθμό/...-...-2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρο 58Α παράγραφος 1 του Ν.4174/2013) για το φορολογικό έτος 2017.

5. Τις ως άνω πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

6. Την από .../.../2017 Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής.

7. Την Εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της Απόφασης.

Σύμφωνα με τα στοιχεία που είναι καταχωρημένα στο πληροφορικό σύστημα “taxis” της Α.Α.Δ.Ε., ... προσφεύγ..... είναι επιτηδευματίας με κύρια δραστηριότητα την παραγωγή ηλεκτρικής ενέργειας από φωτοβολταϊκά συστήματα, κατοικεί και εδρεύει επαγγελματικά στ... του νομού, τηρεί υποχρεωτικά βιβλία με βάση τα απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα των Ε.Λ.Π. (Ν.4308/2014), εντάσσεται υποχρεωτικά στο κανονικό καθεστώς του Φ.Π.Α. και υπάγεται στην φορολογική και ελεγκτική αρμοδιότητα της Δ.Ο.Υ.

Επί της από .../.../2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής τ... Κ. του με Α.Φ.Μ.:, η οποία ασκήθηκε εμπρόθεσμα και

μετά από μελέτη και αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στον σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

1.

Με την με αριθμό/...-...-2017 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρο 54 του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., για το φορολογικό έτος 2016, επιβλήθηκε, σε βάρος τ... προσφεύγο....., πρόστιμο 250,00 €, επειδή δεν εξέδωσε, κατά το πρώτο δεκαήμερο του Οκτωβρίου του 2016, **μία (1) Α.Π.Υ. αξίας 50,00 €**, για λιανική συναλλαγή που αφορούσε στην πραγματοποίηση συντήρησης σε καυστήρα θέρμανσης οικίας. Η δε ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται στις διαπιστώσεις και στο πόρισμα του ελέγχου, όπως καταγράφονται στην από .../.../2017 Έκθεση Ελέγχου Προστίμου άρθρου 54 του Κ.Φ.Δ. της Δ.Ο.Υ. για το φορολογικό έτος 2016 τ... προσφεύγο..... .

2.

Με την με αριθμό/...-...-2017 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρο 58Α παράγραφος 1 του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., για το φορολογικό έτος 2017, επιβλήθηκε, σε βάρος τ... προσφεύγο....., πρόστιμο 250,00 €, επειδή δεν εξέδωσε, κατά την .../.../2017, **μία (1) Α.Π.Υ. αξίας 230,00 €**, για λιανική συναλλαγή που επιβαρύνεται με Φ.Π.Α. και αφορούσε στην τοποθέτηση καινούργιου κυκλοφορητή νερού σε λέβητα θέρμανσης οικίας. Η δε ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται στις διαπιστώσεις και στο πόρισμα του ελέγχου, όπως καταγράφονται στην από .../.../2017 Έκθεση Ελέγχου Προστίμου Κ.Φ.Δ. (άρθρο 58Α παράγραφος 1 του Ν.4174/2013) της Δ.Ο.Υ. για το φορολογικό έτος 2017 τ... προσφεύγο..... .

Οι ανωτέρω προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν κατόπιν της με αριθμό πρωτοκόλλου/...-...-2017 Καταγγελίας τ... Κ. του με Α.Φ.Μ.: προς τη Δ.Ο.Υ., με την οποία κατήγγειλε τ...ν προσφεύγο..... για τις ακόλουθες παραλείψεις:

1) Κατά το **πρώτο δεκαήμερο του μηνός Οκτωβρίου του έτους 2016**, ... προσφεύγ..... πραγματοποίησε συντήρηση στον καυστήρα θέρμανσης της οικίας τ... καταγγέλο....., με συμφωνηθείσα αμοιβή στα **50,00 €**, η οποία καταβλήθηκε στ...ν προσφεύγο....., πλην, όμως, ... καταγγέλ..... δεν έλαβε από εκείν...ν το νόμιμο φορολογικό στοιχείο [Απόδειξη Παροχής Υπηρεσιών (Α.Π.Υ.)] για την μεταξύ τους συναλλαγή.

2) Την .../.../2017, ... προσφεύγ..... τοποθέτησε καινούργιο κυκλοφορητή νερού στον λέβητα θέρμανσης της οικίας τ... καταγγέλο....., με συμφωνηθείσα αμοιβή στα 230,00 €. ... καταγγέλ..... έδωσε στ...ν προσφεύγο..... προκαταβολή **100,00 €** και συμφωνήθηκε το υπόλοιπο ποσό των 130,00 € να καταβληθεί την .../.../2017 με την παράδοση στ...ν καταγγέλο..... του νόμιμου φορολογικού στοιχείου της συναλλαγής. ... προσφεύγ....., ωστόσο, λόγω της απαίτησης τ... καταγγέλο..... να λάβει το νόμιμο φορολογικό στοιχείο, αφαίρεσε τον καινούργιο κυκλοφορητή που ... ίδι... είχε τοποθετήσει, πλην, όμως, κράτησε την προκαταβολή των **100,00 €** για την οποία δεν εξέδωσε προς τ...ν καταγγέλο..... το νόμιμο φορολογικό στοιχείο.

... προσφεύγ..... Κ. του με Α.Φ.Μ.:, με την με ημερομηνία κατάθεσης .../.../2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου **Ενδικοφανή Προσφυγή**, ζητά να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθούν οι ανωτέρω προσβαλλόμενες οριστικές πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους όπως αυτοί διατυπώθηκαν:

1.

Παράλειψη, εκ μέρους της Δ.Ο.Υ., τήρησης της διαδικασίας της προηγούμενης ακρόασης τ... προσφεύγο....., κατά τις διατάξεις του άρθρου 28 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και του άρθρου 6 του Ν.2690/1999, δεδομένου ότι οι επίμαχες παραβάσεις αφορούν στις διατάξεις του άρθρου 58Α παρ. 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και είναι, συνεπώς, ουσιαστικές παραβάσεις και όχι διαδικαστικές παραβάσεις του άρθρου 54 του ίδιου νόμου. Ειδικότερα, ουδέποτε κοινοποιήθηκαν στ...ν προσφεύγο..... Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου και Προσωρινές Πράξεις Επιβολής

Προστίμων, όπως προβλέπεται στις διατάξεις του άρθρου 28 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ώστε να έχει τη δυνατότητα και το δικαίωμα να υποβάλλει, εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίησή τους, τις απόψεις τ... επί των διαπιστωθεισών σε βάρος τ... παραβάσεων.

2.

Παράλειψη, εκ μέρους της Δ.Ο.Υ., της απαιτούμενης σαφούς, ειδικής και επαρκούς αιτιολογίας επί των προσβαλλόμενων πράξεων. Η σαφής, ειδική και επαρκής αιτιολογία συνιστά τυπικό στοιχείο του κύρους των προσβαλλόμενων πράξεων.

3.

Άρνηση, εκ μέρους της Δ.Ο.Υ., χορήγησης στ...ν προσφεύγο..... αντιγράφου της επώνυμης σε βάρος τ... καταγγελίας με αριθμό πρωτοκόλλου/...-...-2017. Ειδικότερα, το προφορικό αίτημα τ... προσφεύγο..... για χορήγηση σε αυτ...ν αντιγράφου της καταγγελίας δεν έγινε δεκτό, ενώ επί της ομοίου περιεχομένου και με αριθμό πρωτοκόλλου/...-...-2017 αίτησής τ... δεν έλαβε, έως τον χρόνο υποβολής της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής, καμία απάντηση.

4.

... προσφεύγ..... δεν υπέπεσε στις αποδιδόμενες σε αυτ...ν παραβάσεις.

Ο πρώτος προβαλλόμενος λόγος και ισχυρισμός τ... προσφεύγο..... γίνεται αποδεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος, σύμφωνα με το σκεπτικό που αναπτύσσεται ακολούθως:

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 58Α (πρόστιμα για παραβάσεις σχετικές με τον φόρο προστιθέμενης αξίας) παράγραφος 1 πρώτο και δεύτερο εδάφιο του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ170Α/26-07-2013), όπως ισχύουν από 25/07/2016 με την αντικατάσταση της παραγράφ. 1 ως ακολούθως βάσει των διατάξεων του άρθρου 51 παράγραφος 1 του Ν.4410/2016 (ΦΕΚ141Α/2016), ορίζεται ότι

«Για παραβάσεις σχετικές με τον φόρο προστιθέμενης αξίας, οι οποίες διαπιστώνονται κατόπιν ελέγχου, επιβάλλονται τα ακόλουθα πρόστιμα:

1. Σε περίπτωση μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου ή έκδοσης ή λήψης ανακριβούς στοιχείου για πράξη που επιβαρύνεται με Φ.Π.Α., επιβάλλεται πρόστιμο πενήντα τοις εκατό (50%) επί του φόρου που θα προέκυπτε από το μη εκδοθέν στοιχείο ή επί της διαφοράς, αντίστοιχα.

Το πρόστιμο αυτό δεν μπορεί να είναι κατώτερο, αθροιστικά ανά φορολογικό έλεγχο, των διακοσίων πενήντα (250) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης απλογραφικού λογιστικού συστήματος και των πεντακοσίων (500) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 28 (αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου) παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ισχύουν για τα επίμαχα φορολογικά έτη 2016 και 2017, ορίζεται ότι

«1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στον φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου (εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση), ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός του 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.».

Επειδή, με την με αριθμό πρωτοκόλλου ΔΕΛ Α 1069048 ΕΞ 2014 και ημερομηνία 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 “Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας”» 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 τον 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 την έκδοση 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 την 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 παρασχέθηκαν ή ενδεχόμενη μη ανταπόκρισή του θα αναφέρονται στη σχετική έκθεση ελέγχου με βάση την οποία θα εκδίδεται η οριστική πράξη του φόρου. Η έκθεση ελέγχου θα περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη του ο φορολογικός έλεγχος για τον προσδιορισμό του φόρου και κοινοποιείται στον φορολογούμενο μαζί με την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου (σχετική η με αριθμό πρωτοκόλλου ΔΕΛ Α 1198404 ΕΞ 2013 Απόφαση του Γ.Γ.Δ.Ε.). Σε περίπτωση μη διαπίστωσης διαφορών δεν ακολουθείται η ως άνω διαδικασία, συντάσσεται μόνον η έκθεση ελέγχου και τίθεται στο αρχείο. Επισυνάπτεται υπόδειγμα κατάστασης για την καταχώρηση των σημειωμάτων διαπίστωσης και των προσωρινών προσδιορισμών του φόρου.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 62 (επιβολή, κοινοποίηση και πληρωμή τόκων και προστίμων) παράγραφοι 1, 2, 3 και 4 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ισχύουν για τα επίμαχα φορολογικά έτη 2016 και 2017, ορίζεται ότι

«1. Ο Γενικός Γραμματέας είναι αρμόδιος για την έκδοση πράξεων επιβολής προστίμων. Οι διατάξεις του Κώδικα και ιδίως αυτές που αφορούν τον φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου, την παραγραφή και την είσπραξη, εφαρμόζονται αναλόγως και για τις πράξεις επιβολής προστίμων.

2. Η πράξη επιβολής προστίμων κοινοποιείται στον φορολογούμενο ή το ευθυνόμενο πρόσωπο:

α) μαζί με την πράξη προσδιορισμού του φόρου ή β) αυτοτελώς, εάν η πράξη προσδιορισμού του φόρου δεν εκδίδεται ταυτόχρονα.

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 είκοσι (20) ημέρες πριν την έκδοσή της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 63 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή) παράγραφος 6 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ισχύουν για τα επίμαχα φορολογικά έτη 2016 και 2017, ορίζεται ότι

«6. Αν με την Απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής Αρχής, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης οφείλει να αιτιολογεί την Απόφαση αυτήν επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. Σε περίπτωση απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής, η αιτιολογία μπορεί να συνίσταται στην αποδοχή των διαπιστώσεων της οικείας πράξης προσδιορισμού φόρου. Σε κάθε περίπτωση, η Απόφαση πρέπει να περιέχει τουλάχιστον την οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου, το καταλογιζόμενο ποσό και την προθεσμία καταβολής αυτού. 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, με τις διατάξεις του άρθρου 36 (παραγραφή) παράγραφοι 1 και 2 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ισχύουν για τα επίμαχα φορολογικά έτη 2016 και 2017, ορίζεται ότι

«1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από την 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 την 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:

α) εάν ο φορολογούμενος υποβάλει αρχική ή τροποποιητική δήλωση εντός του πέμπτου έτους της προθεσμίας παραγραφής, για περίοδο ενός έτους από την λήξη της πενταετίας,

β) εάν ζητηθούν πληροφορίες από χώρα της αλλοδαπής, για όσο χρονικό διάστημα απαιτηθεί για τη διαβίβαση των εν λόγω πληροφοριών προσαυξημένο κατά ένα έτος από την παραλαβή τους από την Φορολογική Διοίκηση,

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

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. καταλόγισε, σε βάρος τ... προσφεύγο....., τις επίμαχες παραβάσεις της μη έκδοσης δύο (2) φορολογικών στοιχείων για ισάριθμες λιανικές συναλλαγές σύμφωνα με την με αριθμό πρωτοκόλλου/...-...-2017 Καταγγελία τ... κ. του, επί της οποίας δεν δόθηκε στ...ν προσφεύγο..... η δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις τ..., όπως ορίζεται με τις διατάξεις του άρθρου 28 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Επειδή και η πρώτη παράβαση του φορολογικού έτους 2016 εμπίπτει στις προαναφερθείσες διατάξεις του άρθρου 58Α παράγραφος 1 πρώτο και δεύτερο εδάφιο του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) που ισχύουν από 25/07/2016 και όχι σε εκείνες του άρθρου 54 του ίδιου νόμου, διότι η επίμαχη παράβαση διαπράχθηκε κατά το πρώτο δεκαήμερο του μηνός Οκτωβρίου του έτους 2016, δηλαδή μετά από την 25/07/2016, σύμφωνα με την με αριθμό πρωτοκόλλου/...-...-2017 Καταγγελία.

Επειδή, η μη τήρηση και μη εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 58Α του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) συνιστά **ουσιαστική παράβαση** για τον καταλογισμό της οποίας και του προστίμου που προβλέπεται γ' αυτήν ακολουθείται, υποχρεωτικά, η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 28 παράγραφος 1 του ανωτέρω νόμου.

Επειδή, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. δεν τήρησε τη διαδικασία που ορίζεται από τις διατάξεις του άρθρου 28 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ήτοι δεν κοινοποίησε εγγράφως στ...ν προσφεύγο..... σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και προσωρινό προσδιορισμό των προστίμων, ώστε ... προσφεύγ..... να έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις τ... εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

Επειδή, με την με αριθμό πρωτοκόλλου **ΔΕΛ Β 1144776 ΕΞ 2016** και ημερομηνία **03/11/2016 Εγκύκλιο της Διεύθυνσης Ελέγχων της Γενικής Διεύθυνσης Φορολογικής Διοίκησης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών** ορίζεται 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 ή με απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, για τυπικούς λόγους (νομική πλημμέλεια), καταλογιστικών πράξεων, απαλλαγμένων από τις πλημμέλειες που οδήγησαν στην ακύρωσή τους (σχετική η περίπτ. 96 του άρθρου 1 της με αριθ. πρωτ. Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014 και ημερομηνία 25/02/2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, όπως ισχύει). Υπενθυμίζεται ότι η τυχόν άσκηση ενδίκου μέσου, εκ μέρους του Δημοσίου, δεν εμποδίζει και την επανάληψη της σχετικής διοικητικής διαδικασίας προς επανέκδοση της ακυρωθείσας πράξης.».

Για όλους τους ανωτέρω λόγους

Αποφασίζουμε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης .../.../2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής τ... κ. του με Α.Φ.Μ.: και την ακύρωση, λόγω τυπικής πλημμέλειας που συνίσταται στην μη τήρηση και μη εφαρμογή, εκ μέρους της Δ.Ο.Υ., της διαδικασίας που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 28 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), των ακόλουθων προσβαλλόμενων πράξεων:

1.

Της με αριθμό/...-...-2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρο 54 του Ν.4174/2013) για το φορολογικό έτος 2016.

2.

Της με αριθμό/...-...-2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρο 58Α παράγραφος 1 του Ν.4174/2013) για το φορολογικό έτος 2017.

Ορίζουμε δε όπως ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ενεργήσει σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 παράγραφος 6 και του άρθρου 36 παράγραφος 2 περίπτωση γ) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και προβεί στην έκδοση νέων πράξεων, αφού πρώτα ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το άρθρο 62 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και την με αριθμό πρωτοκόλλου ΔΕΛ Α 1069048 ΕΞ 2014 και ημερομηνία 02/05/2014 Εγκύκλιο του Υπουργείου Οικονομικών διαδικασία.

Φορολογική υποχρέωση τ... προσφεύγο..... με βάση την παρούσα Απόφαση:

1. Φορολογικό έτος 2016 (01/01/2016 – 31/12/2016)

Η με αριθμό/...-...-2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρο 54 του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., ως ακολούθως:

Μηδέν (0).

2. Φορολογικό έτος 2017 (01/01/2017 – 31/12/2017)

Η με αριθμό/...-...-2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρο 58Α παράγραφος 1 του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., ως ακολούθως:

Μηδέν (0).

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα Απόφαση στ...ν προσφεύγο..... .

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς Γραφείου
Διοικητικής Υποστήριξης

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ο Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
και Νομικής Υποστήριξης

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.