



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 534
ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 07/11/2017

Αριθμός απόφασης: 5786

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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.
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 Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».
4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 09.06.2017 και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του (ΑΦΜ), κατοίκου Γλυφάδας Αττικής,, κατά της υπ' αριθμ./24.04.2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 58^Α ν. 4174/2013 φορ/κού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθμ./24.04.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 58^Α ν. 4174/2013 φορ/κού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 24.04.2017 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 09.06.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, 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./2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 52.225,19 € για το φορολογικό έτος 2016, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58^Α του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 8, 10, 12 & 14 των Ε.Λ.Π. και του άρθρου 13§1 του Κ.Φ.Δ.

Σύμφωνα με την από 24.04.2017 οικεία έκθεση μερικού φορολογικού ελέγχου ΦΠΑ Ν. 2859/2000 της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ προκύπτουν τα εξής: Με το υπ' αριθμ. πρωτ./03.02.2017 έγγραφο της Υπηρεσίας Ερευνών & Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) Αττικής διαβιβάσθηκε στην ως άνω Δ.Ο.Υ. ο φάκελος της υπ' αριθμ./2016 υπόθεσης με συνημμένη την από 23.12.2016 έκθεση επεξεργασίας μερικού ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. που αφορά τον προσφεύγοντα. Βάσει του διενεργηθέντος ελέγχου, διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων δεν εξέδωσε τουλάχιστον ένα (1) φορολογικό στοιχείο εσόδου για πωλήσεις αγαθών συνολικής καθαρής αξίας 454.132,08 €, πλέον ΦΠΑ (23%) 104.450,38 €, παράβαση που επισύρει το πρόστιμο του άρθρου 58^Α του Κ.Φ.Δ. συνολικού ποσού 52.225,19 € (104.450,38 x 50%).

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Η υπ' αριθμ./30.11.2016 προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ενώ έπρεπε να εκδοθεί από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ. Επιπλέον, αυτή δεν κοινοποιήθηκε ούτε στον ίδιο ούτε σε κάποιον που να έχει εξουσιοδότηση από αυτόν κατά παράβαση του δικαιώματός του στην προηγούμενη ακρόαση.
2. Η προσβαλλόμενη πράξη δεν φέρει αυτοτελή αιτιολογία, ενώ η από 24.04.2017 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ στηρίχθηκε στην από 23.12.2016 έκθεση ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε., η οποία δεν επισυνάφθηκε, αν και αναφέρεται ως συνημμένη, αλλά ακόμη και αν ήταν πράγματι συνημμένη δεν ικανοποιεί την απαίτηση του νόμου για «αυτοτελή» αιτιολογία. Επιπλέον, από την από 24.04.2017 έκθεση ελέγχου δεν προκύπτει το πώς προσδιορίζεται το επιβληθέν πρόστιμο.
3. Η Δ.Ο.Υ. όφειλε να εκδώσει την προσβαλλόμενη πράξη εντός μηνός από την ημ/νία κατά την οποία ο προσφεύγων υπέβαλε τις δηλώσεις ΦΠΑ Α' και Β' τριμήνου 2016 (07.02.2017), ήτοι μέχρι την 08.03.2017.
4. Σύμφωνα με το άρθρο 59 του ν. 4446/2016, εφόσον ο φορολογούμενος υποβάλει τις δηλώσεις του άρθρ.57 του εν λόγω νόμου δεν του επιβάλλονται τα πρόστιμα του άρθρ.58, 58^Α και 59 του Κ.Φ.Δ., άρα δεν θα έπρεπε να εκδοθεί η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 28 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) 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».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 62§4 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι: «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 έκδοση 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 5 «Κοινοποίηση πράξεων» του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) 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:

α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του εν λόγω προσώπου ή του νομίμου αντιπροσώπου του ή του φορολογικού εκπροσώπου του στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του,

β) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου, ή

γ) επιδοθεί στο εν λόγω πρόσωπο, 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 κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου.

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 προσώπου 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».

Επειδή, με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999) ορίζονται τα εξής: «Άρθρο 50. Προς ιδιώτες. 1. Οι επιδόσεις προς τους ιδιώτες διενεργούνται στην κατοικία ή στο

χώρο της εργασίας, κατά περίπτωση, προσωπικώς στους ίδιους ή στους νόμιμους αντιπροσώπους ή στους εκπροσώπους ή στους δικαστικούς πληρεξουσίους ή στους αντικλήτους τους, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις ειδικότερες αντίστοιχες διατάξεις. [...] Άρθρο 52. Στο χώρο εργασίας. 1. Αν τα πρόσωπα που αναφέρονται στην παρ. 1 του άρθρου 50 απουσιάζουν από το κατάστημα, το γραφείο ή το εργαστήριο όπου εργάζονται, το έγγραφο παραδίδεται σε συνεταίρο ή συνεργάτη ή υπάλληλο, που εργάζεται στον ίδιο χώρο. Αν τα πρόσωπα αυτά είναι δημόσιοι υπάλληλοι ή υπάλληλοι άλλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, το έγγραφο παραδίδεται στο διευθυντή της υπηρεσίας ή στον προϊστάμενο του τμήματος στο οποίο αυτά εργάζονται. [...]

Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με την από 23.12.2016 έκθεση επεξεργασίας μερικού ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, τα στοιχεία του φακέλου και κατόπιν επικοινωνίας με τη Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ, προκύπτει ότι στις 30.11.2016 το υπ' αριθμ./30.11.2016 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) – Κλήση σε ακρόαση και ο υπ' αριθμ./30.11.2016 Προσωρινός Προσδιορισμός Προστίμου επιδόθηκαν από τους ελεγκτές της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. στον κ.ως λογιστή του ελεγχόμενου χωρίς ωστόσο αυτή η ιδιότητα να προκύπτει από κάποιο άλλο έγγραφο (π.χ. εξουσιοδότηση του προσφεύγοντα).

Επειδή, ο προσφεύγων, στην υπό κρίση ενδικοφανή του προσφυγή, επικαλείται ότι ουδέποτε έλαβε ο ίδιος ή κάποιο άλλο πρόσωπο εξουσιοδοτημένο από αυτόν την κλήση σε ακρόαση, καθώς και ότι ο λογιστής του εκείνο το διάστημα μέχρι και σήμερα είναι ο κ., συνεπώς παραβιάσθηκε το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασής του πριν την επιβολή της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή, βάσει των ανωτέρω, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα βασίμως προβάλλεται, καθώς το σημείωμα διαπιστώσεων/κλήση σε ακρόαση όφειλε να κοινοποιηθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στις ως άνω διατάξεις.

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ.6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 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 αυτή 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 της παρ. 2γ' του άρθρου 36 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «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 επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά**».

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης 09.06.2017 και με αριθμ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής του (ΑΦΜ) και την **ακύρωση** της υπ' αριθμ./24.04.2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορ/κού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ και όπως Προϊστάμενος της εν λόγω Δ.Ο.Υ. προβεί στις απαραίτητες ενέργειες βάσει των ανωτέρω.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Πρόστιμο άρθρου 58^Α ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) φορ/κού έτους 2016: Μηδέν

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**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.