



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 534

ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 08/09/2017
Αριθμός απόφασης: 4810

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 υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **26/04/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», **ΑΦΜ**, με έδρα στο ΚΙΑΤΟ, οδός, κατά της υπ' αριθμ./08-03-2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, διαχειριστικής περιόδου 01/01- 31/12/2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

2. Την υπ' αριθμ./08-03-2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, διαχειριστικής περιόδου 01/01- 31/12/2016, της οποίας ζητείται η ακύρωση καθώς και την από 21/10/2016 οικεία έκθεση ελέγχου.

3. Τις απόψεις Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ.

4. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **26/04/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», **ΑΦΜ**, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./08-03-2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, διαχειριστικής περιόδου 01/01- 31/12/2016, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 2.500,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§§ 1περ. ε' και 2 περ. ε', λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 25§6 του ν. 4174/2013.

Η ως άνω παράβαση επιβλήθηκε διότι η προσφεύγουσα εταιρεία δε συνεργάστηκε στον έλεγχο που διενεργήθηκε από συνεργείο ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΠΑΤΡΑΣ το Σάββατο 23 Απριλίου του έτους 2016 και ώρα 11:15 π.μ. με αποτέλεσμα την ματαίωση του.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ κατόπιν του πορίσματος της από 21/10/2016 έκθεσης μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.), ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) & ν. 2690/1999 (Τ.Κ.) της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΠΑΤΡΑΣ, η οποία συντάχθηκε κατόπιν της με αριθ./22-04-2016 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω υπηρεσίας.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Ο διαχειριστής της εταιρείας,απουσίαζε από το κατάστημα, κάβα πότων, κατά τη διενέργεια του ελέγχου και παρευρισκόταν στο κατάστημα ο πατέρας του που είναι συνταξιούχος.
2. Κατά την επίσκεψη του ελέγχου δεν επιδόθηκε η υπογεγραμμένη εντολή ελέγχου στον πατέρα του.
3. Οι ελεγκτές αποχώρησαν από το κατάστημά του χωρίς να περιμένουν την έλευσή του και χωρίς να αφήσουν αντίγραφο της εντολής ελέγχου, κατά παράβαση του άρθρου 25§1 περ. στ' του ν.4174/2013, ενώ εάν δινόταν η παραπάνω εντολή, δεν θα είχε καμία πρόθεση να μην συνεργαστεί.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 του ν. 4174/2013:

«1. Ο οριζόμενος ή οι οριζόμενοι, από τη Φορολογική Διοίκηση, για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου, υπάλληλος ή υπάλληλοι, φέρουν, έγγραφη εντολή διενέργειας επιτόπιου φορολογικού ελέγχου, η οποία έχει εκδοθεί από τον Γενικό Γραμματέα, ή από εξουσιοδοτημένα από αυτόν όργανα της Φορολογικής Διοίκησης και η οποία περιλαμβάνει τουλάχιστον τα εξής:

- α) τον αριθμό και την ημερομηνία της εντολής,
- β) το ονοματεπώνυμο του υπαλλήλου «ή των υπαλλήλων στους οποίους» έχει ανατεθεί ο φορολογικός έλεγχος,
- γ) το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία, τη διεύθυνση και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου, αν αυτός έχει αποδοθεί στον φορολογούμενο,
- δ) τη φορολογική περίοδο ή υπόθεση και το είδος φορολογίας που αφορά ο φορολογικός έλεγχος,

ε) τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου, και

στ) το χαρακτηρισμό «πλήρης» ή «μερικός» έλεγχος, κατά περίπτωση.

Η εντολή διενέργειας φορολογικού ελέγχου δεν δημοσιεύεται.

2. Ο οριζόμενος από τη Φορολογική Διοίκηση, για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου, υπάλληλος πρέπει να επιδεικνύει το δελτίο ταυτότητας του και την εντολή φορολογικού ελέγχου πριν την έναρξη του φορολογικού ελέγχου.

3. Ο επιτόπιος φορολογικός έλεγχος διενεργείται στις εγκαταστάσεις του φορολογούμενου κατά το επίσημο ωράριο εργασίας της Φορολογικής Διοίκησης και μπορεί να παρατείνεται μέχρι την ολοκλήρωση του. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να διενεργεί επιτόπιο φορολογικό έλεγχο και εκτός του επίσημου ωραρίου εργασίας εφόσον απαιτείται από το είδος των δραστηριοτήτων του φορολογούμενου. Στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να γίνεται ειδική μνεία στην εντολή φορολογικού ελέγχου.

Η είσοδος στην κατοικία του φορολογούμενου επιτρέπεται μόνο με εντολή του αρμόδιου Εισαγγελέα και ο έλεγχος πραγματοποιείται μόνο με την παρουσία δικαστικού λειτουργού.

4. Η διάρκεια του επιτόπιου φορολογικού ελέγχου που προβλέπεται στην παράγραφο 1, δύναται να παραταθεί άπαξ κατά έξι (6) μήνες. Περαιτέρω παράταση μέχρι έξι (6) ακόμη μήνες είναι δυνατή σε εξαιρετικές περιπτώσεις.

5. Η Φορολογική Διοίκηση έχει δικαίωμα επανελέγχου φορολογικής περιόδου ή υπόθεσης για την οποία έχει ήδη διενεργηθεί πλήρης έλεγχος, μόνον εάν προκύψουν νέα στοιχεία, από τα οποία προκύπτει ότι η φορολογική οφειλή υπερβαίνει αυτήν που είχε προσδιορισθεί κατόπιν του αρχικού ελέγχου.

Ως «νέο στοιχείο» νοείται κάθε στοιχείο, το οποίο δεν θα μπορούσε να είναι γνωστό στη Φορολογική Διοίκηση κατά τον αρχικό φορολογικό έλεγχο.

6. Ο φορολογούμενος υποχρεούται να συνεργάζεται πλήρως και να διευκολύνει το έργο του οριζόμενου για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου υπαλλήλου της Φορολογικής Διοίκησης. Ο οριζόμενος υπάλληλος δεν δύναται να μετακινεί βιβλία και στοιχεία ή έγγραφα που έχουν τεθεί στη διάθεση του σε άλλο τόπο, εκτός εάν ο φορολογούμενος αδυνατεί να παράσχει αμέσως αληθή και ακριβή αντίγραφα, όπως προβλέπεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 24. Σε αυτή την περίπτωση, τα έγγραφα και στοιχεία είναι δυνατόν να απομακρυνθούν από τις εγκαταστάσεις έναντι απόδειξης παραλαβής και επιστρέφονται στον φορολογούμενο εντός δέκα (10) ημερών από την παραλαβή. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται ανάλογα τα αναφερόμενα στο άρθρο 24 παρ. 4 του Κώδικα.

7. Ειδικά προκειμένου για τον μερικό επιτόπιο έλεγχο, σε φορολογούμενους ορισμένης περιοχής ή/και δραστηριότητας ή που διακινούν αγαθά, η εντολή διενέργειας του ελέγχου, που εκδίδεται σύμφωνα με την παράγραφο 1, μπορεί να περιλαμβάνει, αντί των υπό γ' και δ' στοιχείων, την περιοχή του ελέγχου ή/και το είδος των δραστηριοτήτων των φορολογουμένων. Ο χρόνος διενέργειας του ελέγχου, στην περίπτωση αυτή, μπορεί να είναι και εκτός του επίσημου ωραρίου της Φορολογικής Διοίκησης.

8. Ο αρμόδιος υπάλληλος της Φορολογικής Διοίκησης μπορεί, οποτεδήποτε, εφόσον το κρίνει απαραίτητο, να ζητήσει τη συνδρομή των οργάνων της Ελληνικής Αστυνομίας για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου και τα όργανα της Ελληνικής Αστυνομίας υποχρεούνται να παρέχουν αυτή τη συνδρομή, κατά το χρόνο και στον τόπο που ζητείται.»

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου **54§1 περιπτ. ε' 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) ...,

ε) δεν συνεργαστεί στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου,»

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου **54§2 περιπτ. ε' του ν. 4174/2013** ορίζεται ότι:

«2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

α) ..., β) ..., γ) ..., δ) ...,

ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, στις περιπτώσεις ε', ζ', η' και ιδ' της παραγράφου 1».

Επειδή, περαιτέρω με την ΠΟΛ. 1252/20.11.2015, με θέμα «Παροχή διευκρινίσεων για την εφαρμογή των διατάξεων του Δέκατου Κεφαλαίου του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013, άρθρα 53-62)», διευκρινίστηκε το εξής:

«δ) Άρνηση συνεργασίας στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου (παρ. 1 περ. ε'):

Σε περίπτωση που κατά τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου ο φορολογούμενος αρνείται να συνεργαστεί, π.χ. παρεμποδίζει το φορολογικό έλεγχο με θετικές ενέργειες ή τους υπαλλήλους που διενεργούν το φορολογικό έλεγχο να κατάσχουν, εφόσον το θεωρούν αναγκαίο, οποιαδήποτε βιβλία, έγγραφα, αρχεία ή στοιχεία, ακόμη και ανεπίσημα, επιβάλλεται πρόστιμο δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ (άρθρο 54 παρ. 2 περ. ε').»

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου **922 του Α.Κ. (Π.Δ. 456/1984)** ορίζεται ότι:

«Ο κύριος ή ο προσθήσας κάποιον άλλον σε μια υπηρεσία ευθύνεται για τη ζημία που ο υπηρέτης ή ο προστεθείς προξένησε σε τρίτον παράνομα κατά την υπηρεσία του.»

Επειδή, εν προκειμένω, όπως αναφέρεται στην από 21/10/2016 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.), ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) & ν. 2690/1999 (Τ.Κ.) έκθεση ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΠΑΤΡΑΣ, το Σάββατο 23 Απριλίου του έτους 2016 και ώρα 11:15 π.μ. κλιμάκιο της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΠΑΤΡΑΣ επιχείρησε διενέργεια ελέγχου στην προσφεύγουσα επιχείρηση, κατόπιν της με αριθ./22-04-2016 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω υπηρεσίας. Υπεύθυνος της επιχείρησης, κατά την ως άνω χρονική στιγμή, ήταν, όπως δήλωσε στον έλεγχο και επιβεβαιώνεται με την υπό κρίση ενδικοφανή, ο πατέρας των ιδιοκτητών. Το συνεργείο εισήλθε στην επιχείρηση κι, αφού επέδειξε την εντολή ελέγχου, ζήτησε μία Απόδειξη Λιανικής Πώλησης, αξίας 0,10 €, από την εν χρήσει ΦΤΜ, καθώς και τα τιμολόγια αγοράς για χύμα είδη, τα οποία εντόπισε στο κατάστημα και τα οποία υπόκεινται σε Ειδικό Φόρο Κατανάλωσης. Καθ' όλη τη διάρκεια του ελέγχου ο υπεύθυνος της επιχείρησης ανέβαζε τον τόνο της φωνής του και εν τέλει σε έκρυθμη κατάσταση κατέφυγε σε λεκτική βία και με πολύ άγριο τρόπο ζήτησε από τους

ελεγκτές να βγουν έξω από την επιχείρησή του, αρπάζοντας από τα χέρια του ενός ελεγκτή τα τιμολόγια που επεξεργαζόταν καθώς και την εντολή ελέγχου. Μέσα σε κλίμα εκφοβισμού, τρομοκρατίας και προπηλακισμού, το κλιμάκιο του ελέγχου αποφάσισε να εξέλθει από το κατάστημα, αφού η κατάσταση ολοένα και εντεινόταν και έτεινε να βγει εκτός ελέγχου και ως εκ τούτου ο έλεγχος ήταν αδύνατο να πραγματοποιηθεί. Ο ως άνω υπεύθυνος πέταξε τσαλακωμένη και σχισμένη την εντολή ελέγχου σε έναν εν των ελεγκτών μετά την επισήμανσή του ότι αποτελεί δημόσιο έγγραφο, ενώ συνέχισε να εξυβρίζει το συνεργείο και να κινείται εναντίον του και μετά την έξοδό του από το κατάστημα υπό το βλέμμα των περαστικών.

Επειδή, η προσφεύγουσα επιχείρηση, ούτε στο υπ' αριθμ./29.09.2016 απαντητικό υπόμνημά της στο Σημείωμα Διαπιστώσεων, αλλά ούτε και στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, αρνείται τις ως άνω ενέργειες του ατόμου, το οποίο κατά την απουσία των ιδιοκτητών της είχε οριστεί ως υπεύθυνο του καταστήματος.

Επειδή, στον άρθρο 25 του ΚΦΔ δεν προβλέπεται η επίδοση, αλλά η επίδειξη της εντολής ελέγχου, γεγονός το οποίο έλαβε χώρα, σύμφωνα με την οικεία έκθεση ελέγχου.

Επειδή, όπως καθίσταται σαφές, το συνεργείο ελέγχου δεν ήταν δυνατόν να παραμείνει στο χώρο της επιχείρησης και να περιμένει τον διαχειριστή της υπό τις ως άνω περιγραφόμενες συνθήκες.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ορθώς, με την προσβαλλόμενη πράξη, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 2.500,00 €, διότι δε συνεργάστηκε στον έλεγχο που διενεργήθηκε από συνεργείο ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΠΑΤΡΑΣ με αποτέλεσμα την ματαίωση του ελέγχου.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **26/04/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», **ΑΦΜ**

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου– καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Φορολογική Περίοδος 01/01 – 31/12/2016:

Πρόστιμο του άρθρου 54§§1,2 περιπτ. ε' του ν. 4174/2013:

2.500,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α.α.**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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.