



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 14/06/2017

Αριθμός απόφασης: 3379

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλ. : 213 1604 574

FAX : 213 1604 567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 17/02/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία ".....", ΑΦΜ, που εδρεύει στην, στη, κατά της υπ' αρ. και με αρ. πρωτ./2017 πράξης επιβολής προστίμου επί διαδικαστικών παραβάσεων (περίπτωση γ του άρθρου 54 του ΚΦΔ) φορολογικού έτους 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αρ. και με αρ. πρωτ./2017 πράξη επιβολής προστίμου επί διαδικαστικών παραβάσεων (περίπτωση γ του άρθρου 54 του ΚΦΔ) φορολογικού έτους 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 17/02/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αρ. και με αρ. πρωτ/2017 πράξη επιβολής προστίμου επί διαδικαστικών παραβάσεων (περίπτωση γ του άρθρου 54 του ΚΦΔ) φορολογικού έτους 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ύψους 500,00 € επειδή υπέβαλε εκπρόθεσμα την υπ' αριθμ./2016 αρχική προσωρινή δήλωση παρακρατούμενου φόρου από επιχειρηματική δραστηριότητα για τη περίοδο παρακράτησης 3^{ου}/2015 από την οποία προέκυψε υποχρέωση καταβολής φόρου. Το γεγονός αυτό αποτελεί φορολογική παράβαση σύμφωνα με την περίπτωση γ' του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013.

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

- Αοριστία της υπ' αριθμ./2016 έκθεσης ελέγχου – διαπιστώσεων φορολογίας εισοδήματος.
- Έλλειψη νομικής θεμελίωσης, έλλειψη πλήρους, ειδικής και εμπειριστατωμένης αιτιολόγησης και αυθαίρετος προσδιορισμός προστίμου
- Ανίσχυρη νομική διάταξη καθώς αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας. Το επιβληθέν πρόστιμο είναι δυσανάλογο και υπερβολικό σε σχέση με τον οφειλόμενο φόρο και κατά την επιβολή του δεν έχει ληφθεί υπόψη η συνέπεια και η καλοπιστία της προσφεύγουσας εταιρείας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 7 του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013: «1. Οι συντελεστές παρακράτησης φόρου είναι οι εξής: α)...., β)...., γ)...., δ) για αμοιβές για τεχνικά έργα, αμοιβές διοίκησης, αμοιβές για συμβουλευτικές ή παρόμοιες υπηρεσίες είκοσι τοις εκατό (20%).....

7. Ο φόρος που παρακρατείται σύμφωνα με τις ανωτέρω παραγράφους αποδίδεται το αργότερο μέχρι το τέλος του δεύτερου μήνα από την ημερομηνία καταβολής της υποκείμενης σε παρακράτηση πληρωμής»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του Ν. 4172/2013: «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) δεν υποβάλλει ή υποβάλει εκπρόθεσμα δήλωση παρακράτησης φόρου,

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

α) ...

β) ...

γ) διακόσια πενήντα (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων "β', γ', δ' και στ σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα και

δ) πεντακόσια (500) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων "β', γ', δ' και στ'", σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση πλήρη λογιστικά πρότυπα..»

Επειδή, όπως προκύπτει από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου, η προσφεύγουσα μέχρι την 1^η/1/2015 τηρούσε βιβλία Β' κατηγορίας και μετέπειτα Γ' κατηγορίας, σύμφωνα με την υπ' αριθμ./2015 δήλωση μεταβολής που υπέβαλε στο Μητρώο της Δ.Ο.Υ. Η υπό κρίση δήλωση που υπέβαλε (προσωρινή δήλωση παρακρατούμενου φόρου από επιχειρηματική δραστηριότητα) στις 19/01/2016 αφορά την περίοδο παρακράτησης του 3^{ου}/2015 και όφειλε να είχε υποβληθεί μέχρι τις 02/06/2015. Με την ανωτέρω εκπρόθεσμη δήλωση δηλώθηκε και αποδόθηκε παρακρατούμενος φόρος από επιχειρηματική δραστηριότητα ύψους 182 €. Η εκπρόθεσμη αυτή απόδοση συνιστά παράβαση του άρ. 54 παρ. 1 περ. γ του Ν. 4174/2013 και προς τούτο επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα το πρόστιμο της περ. δ' του άρ. 54 παρ. 2, ύψους 500 €. Η προσφεύγουσα επικαλείται αοριστία της έκθεσης ελέγχου, ωστόσο η έκθεση αναγράφει ρητά όχι μόνο την υπ' αριθμ./2016 αρχική προσωρινή δήλωση παρακρατούμενου φόρου από επιχειρηματική δραστηριότητα, αλλά και την περίοδο που αφορά η δήλωση, όπως και την ημερομηνία εκπρόθεσμης υποβολής της.

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος. Συνεπώς, η διοίκηση μπορεί να ενεργήσει μόνο με βάση ό,τι επιτρέπεται από τους κανόνες αυτούς.

Εν προκειμένω, ορθώς εφαρμόστηκαν οι διατάξεις του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 και επιβλήθηκε πρόστιμο της παρ. 2, ύψους 500 €. Η διοίκηση, στη συγκεκριμένη περίπτωση, δεσμεύεται από τους κανόνες του Ν. 4174/2013 όπως αυτοί προαναφέρθηκαν ως προς την επιβολή προστίμου στην περίπτωση της εκπρόθεσμης υποβολής δήλωσης παρακράτησης φόρου, και οι ισχυρισμοί της περί συνεκτίμησης των εν γένει περιστάσεων της προσφεύγουσας εταιρείας δεν επαρκούν για την απαλλαγή της από το πρόστιμο.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο, οι σχετικοί προβαλλόμενοι ισχυρισμοί απορρίπτονται ως απαράδεκτοι.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στη από 18/11/2016 έκθεση ελέγχου-διαπιστώσεων επί διαδικαστικών παραβάσεων επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, **η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.**

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου/17-02-2017 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία “.....”, ΑΦΜ, στο σύνολο της και την επικύρωση:

της υπ' αρ. και με αρ. πρωτ./2017 πράξης επιβολής προστίμου επί διαδικαστικών παραβάσεων (περίπτωση γ του άρθρου 54 του ΚΦΔ) φορολογικού έτους 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ΄ Αθηνών

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

Συνολικό ποσό : 500,00 €.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ 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 .