



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 : 2131604534

Fax : 2131604567

Καλλιθέα , 26/05/2017
Αριθμός απόφασης: 3083

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. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

2. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/5.12.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

3. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **06/02/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του , **ΑΦΜ** , με έδρα την της νήσου , κατά της με αριθμ./2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τη με αριθμ./2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση καθώς και την από 27/12/2016 έκθεση ελέγχου προστίμου άρθρου 54 Κ.Φ.Δ.

5. Τα με αριθ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017 και ΔΕΔ ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017 υπομνήματα του προσφεύγοντος συνεταιρισμού.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **06/02/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του , **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 με αριθ. πρωτ./2017 Πράξη Επιβολής του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος συνεταιρισμού πρόστιμο 500,00€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§1 περ. δ' και §2 περ. δ' του ν. 4174/2013, λόγω μη ανταπόκριση στο με αριθμ. πρωτ./2016 έγγραφο αίτημα του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ για να θέσει ο προσφεύγων στη διάθεση του ελέγχου, εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης, αντίγραφα των βιβλίων που τήρησε, κατά τη χρήση 01/01-31/12/2012, καθώς και όλα τα δικαιολογητικά εγγραφών των εξόδων για τη χρήση αυτή, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 14§2 του ΚΦΔ.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ κατόπιν του πορίσματος της από 27/12/2016 έκθεσης ελέγχου προστίμου άρθρου 54 Κ.Φ.Δ., η οποία συντάχθηκε κατόπιν της με αριθ./2016 εντολής μερικού ελέγχου επιστροφής φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2012, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

Ο προσφεύγων συνεταιρισμός με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή και τα με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017 και ΔΕΔ ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017 υπομνήματά του ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τα εξής:

1. Η με αριθ./2016 πρόσκληση δεν τους έχει επιδοθεί ή νόμιμα κοινοποιηθεί.
2. Παντελώς αόριστη και ελλιπής η έκθεση ελέγχου.
3. Τα βιβλία και στοιχεία του συνεταιρισμού τα έχει παραλάβει άλλος ελεγκτής της Δ.Ο.Υ.
4. Οι δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος και παρακρατούμενων φόρων, αφού νόμιμα και εμπρόθεσμα είχαν υποβληθεί, δεν είχε υποχρέωση να τις προσκομίσει στη Δ.Ο.Υ., σύμφωνα με έγγραφα του Υπ. Οικονομικών.
5. Η έκθεση ελέγχου και προσβαλλόμενη πράξη έχουν υπογραφεί από αναρμόδιο όργανο.
6. Η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να κυρωθεί ως νομικώς πλημμελής για τυπικούς λόγους, διότι στο σώμα της πράξης δεν αναγράφεται το ποσό του προστίμου ολογράφως.
7. Οι διαπιστώσεις του ελέγχου έρχονται σε αντίθεση με τη δικαστηριακή νομολογία και τις εγκυκλίους του Υπ. Οικονομικών ενώ το πρόστιμο αντιβαίνει στις συνταγματικές αρχές της ισότητας και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης.
8. Έλεγχος των βιβλίων και των στοιχείων επιχειρήσεων που τηρούν βιβλία και στοιχεία Γ' κατηγορίας του Κ.Β.Σ. Π.Δ. 186/92, διενεργείται στις εγκαταστάσεις αυτών σύμφωνα

άλλωστε και με τις διατάξεις του άρθρου 36§1 εδαφ. α΄ του Κ.Β.Σ

Επειδή, με το άρθρο **14§§1,2** του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013) ορίζεται ότι:
«1. Πληροφορίες, τις οποίες ζητά εγγράφως η Φορολογική Διοίκηση από τον φορολογούμενο, πρέπει να παρέχονται εντός πέντε (5) εργασίμων 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, [συμπεριλαμβανομένων πελατολογίων και καταλόγων προμηθευτών], πρέπει να παρέχονται στη Φορολογική Διοίκηση εντός πέντε (5) εργασίμων 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, με το άρθρο **54§1 περ. δ΄** του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (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:

δ) δεν ανταποκριθεί σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων,

Επειδή, με το άρθρο **54§2 περ. δ΄** του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013) ορίζεται ότι:«2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

δ) πεντακόσια (500) 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 πλήρη λογιστικά πρότυπα.»

Επειδή, εν προκειμένω, με την αριθ. πρωτ./2016 πρόσκλησή του, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ κάλεσε τον προσφεύγοντα συνεταιρισμό εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης να θέσει στη διάθεση του ελέγχου αντίγραφα των βιβλίων που τήρησε, κατά τη χρήση 01/01-31/12/2012, καθώς και όλα τα δικαιολογητικά εγγραφών των εξόδων για τη χρήση αυτή, προκειμένου να διενεργηθεί μερικός έλεγχος εισοδήματος με βάση τη με αριθ.

...../2016 εντολή ελέγχου με σκοπό την επιστροφή φόρου εισοδήματος ΝΠ οικονομικού έτους 2013 ποσού 85,74€ .

Επειδή, ο προσφεύγων συνεταιρισμός τηρεί βιβλία Γ΄ κατηγορίας.

Επειδή, η ως άνω πρόσκληση απεστάλη με συστημένη επιστολή στον υπόχρεο από την Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, την 19/05/2016 (RE.....GR) κατά τις ισχύουσες διατάξεις του άρθρου 5 του ν.4174/2013 και συνεπώς, σύμφωνα με τις ίδιες διατάξεις, η κοινοποίησή της θεωρείται ότι συντελείται την 04/06/2016.

Επειδή, στην ως άνω πρόσκληση ο προσφεύγων συνεταιρισμός δεν ανταποκρίθηκε και δεν προσκόμισε στον έλεγχο όσα του ζητήθηκαν, εντός της ταχθείσας ημερομηνίας, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ απέστειλε την από 12/10/2016 Προσωρινή Πράξης επιβολής προστίμου ποσού 500,00€ και το με αριθμ. πρωτ./2016 Σημείωμα Διαπιστώσεων Φορολογικού ελέγχου χρήσης 2012, προκειμένου ο προσφεύγων να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου, εντός είκοσι ημερών από την κοινοποίηση του σημειώματος αυτού.

Επειδή, ο προσφεύγων ανταποκρίθηκε στο σημείωμα διαπιστώσεων καταθέτοντας το με αριθμ. πρωτ./2016 (Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ) υπόμνημα στο οποίο αναφέρει ότι είναι σε εξέλιξη τακτικός έλεγχος και ότι με την υπ' αριθμ./2016 προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου του έχει ήδη επιβληθεί το εν λόγω πρόστιμο για την κρινόμενη χρήση 2012.

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι για τον προσφεύγοντα συνεταιρισμό έχει εκδοθεί και η με αριθμ. πρωτ./2013 εντολή ελέγχου εισοδήματος, ΚΒΣ, ΦΠΑ, λοιπών φόρων τελών και εισφορών για τις χρήσεις από 01/01/2000- 31/12/2012 και ότι του έχουν αποσταλεί η με αριθμ./2014 α΄ πρόσκληση και η με αριθμ./2014 β΄ πρόσκληση για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων των ως άνω χρήσεων, εντός 10 ημερών .

Επειδή, απεστάλη με συστημένη επιστολή στον προσφεύγοντα το από 06/07/2016 Σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου (βάσει του άρθρου 28 του ν.4174/2013) του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ με το οποίο του κοινοποιήθηκαν τα προσωρινά αποτελέσματα ελέγχου, δυνάμει της ως άνω εντολής τακτικού ελέγχου καθώς και οι προσωρινές πράξεις επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και στοιχείων για τις χρήσεις 2000 έως 2012 και οι προσωρινές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ και εισοδήματος για τις ως άνω χρήσεις, προκειμένου εντός είκοσι ημερών από την κοινοποίησή τους, να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου. Με τις ως άνω πράξεις προσδιορίστηκαν συνολικά ποσά φόρων και προστίμων ύψους 4.334.543,73€.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 84§7, τελευταίο εδάφιο του ν. 2238/94 που ορίζεται ότι «*Η αξίωση για επιστροφή φόρου βάσει υποβληθείσας εμπρόθεσμης δήλωσης αναβιώνει από την κοινοποίηση φύλλου ή πράξης ελέγχου*», με την κοινοποίηση του από 06/07/2016 Σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου, η αξίωση του συνεταιρισμού για επιστροφή φόρου ποσού 85,74€ δεν παραγράφεται.

Επειδή, με το ως άνω Σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου εκτός των άλλων πράξεων κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα συνεταιρισμό η με αριθμ...../2016 προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου με την οποία προσδιορίστηκε πρόστιμο σε βάρος του προσφεύγοντος 1.000,00€ λόγω μη ανταπόκριση σε αίτημα της Φορολογικής διοίκησης για προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων των χρήσεων 2000 έως και 2012 μετά από πρώτη πρόσκληση η οποία κοινοποιήθηκε στην επιχείρηση την 17/02/2014 και μη ανταπόκριση σε αίτημα της Φορολογικής διοίκησης για προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων των χρήσεων 2000 έως και 2012 μετά από δεύτερη πρόσκληση η οποία θυροκολλήθηκε στην επιχείρηση την 28/02/2014, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 14§2 του ΚΦΔ.

Επειδή, ο προσφεύγων ανταποκρίθηκε στο ως άνω σημείωμα διαπιστώσεων καταθέτοντας στη Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ το με αριθμ./2016 υπόμνημα – αίτηση με το οποίο ζητούσε: α) να εξαιρεθούν οι χρήσεις 2000 έως και 2008 από τον έλεγχο καθώς έχουν περαιωθεί με τους ν. 3259/2004, 3697/2008 και 3888/10, β) να εκδοθεί νέο εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης και να επιστραφεί το υπόλοιπο των χρημάτων που αχρεωστήτως καταβλήθηκε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 18§4 του ν.4002/2011 και 3 του ν.4038/2012 και της ΠΟΛ. 1087/2012 και γ) γνώρισε στον έλεγχο ότι πρόκειται να προσκομίσει στον έλεγχο τα βιβλία και τα στοιχεία του συνεταιρισμού για τις χρήσεις 2009-2012.

Επειδή, ο προσφεύγων συνεταιρισμός προσκόμισε στον αρμόδιο ελεγκτή της με αριθμ. πρωτ./2013 εντολής ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ τα βιβλία και τα στοιχεία του έτους 2012 σύμφωνα με τις με αριθμ. πρωτ./2016,/2017 και/2017 γνωστοποιήσεις του, των οποίων το κύρος θα κριθεί από τον έλεγχο που είναι σε εξέλιξη.

Επειδή, από τα ως άνω προκύπτει ότι το από 06/07/2016 σημείωμα διαπιστώσεων δυνάμει της με αριθμ. πρωτ./2013 εντολής τακτικού ελέγχου χρήσεων 2000 -2012 είχε ήδη κοινοποιηθεί στον συνεταιρισμό όταν του κοινοποιήθηκε το με αριθμ. πρωτ./2016 Σημείωμα Διαπιστώσεων Φορολογικού ελέγχου χρήσης 2012 με βάση τη με αριθμ./2016 εντολή μερικού ελέγχου χρήσης 2012 και ότι ο συνεταιρισμός εν τέλει ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση για προσκόμιση των στοιχείων και των βιβλίων του χρήσης 2012, των οποίων ο έλεγχος συνεχίζεται μέχρι την έκδοση της παρούσας απόφασης.

Ως εκ τούτου, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος συνεταιρισμού ότι τα βιβλία και στοιχεία του χρήσης 2012 τα έχει παραλάβει ο αρμόδιος ελεγκτής της με αριθμ. πρωτ./2013 εντολής τακτικού ελέγχου και ότι το κρινόμενο πρόστιμο του έχει ήδη προσδιορισθεί με την με αριθμ...../2016 προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ είναι βάσιμοι.

Επειδή, βάσει των αρχών της νομιμότητας, της χρηστής διοίκησης, της ασφάλειας δικαίου και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης, οι οποίες μεταξύ άλλων διέπουν και νομιμοποιούν τη δράση της Δημόσιας Διοίκησης, και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 που ορίζει ότι η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών έχει την εξουσία να εξετάσει τόσο την νομιμότητα όσο και την

ουσία της υπόθεσης με δυνατότητα να προβεί σε κάθε ενδεδειγμένη ενέργεια, προκειμένου να διαμορφώσει την τελική της κρίση.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή του με ημερομηνία κατάθεσης **06/02/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του , **ΑΦΜ** και την **ακύρωση** της υπ' αριθμ./2017 προσβαλλόμενης Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, φορολογικού έτους 01/01-31/12/2016.

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

Φορολογικό έτος: 01/01 - 31/12/2016:

Πρόστιμο αρθ. 54§§1,2:

ΜΗΔΕΝ

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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.