



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα

24.04.2017

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 2597

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604537

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. Του άρθρου 11 της Δ.ΟΡΓ. Α 1036960ΕΞ 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 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014)

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 **29.12.2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή τουΑΦΜ» με έδρα Τ.Κ. κατά **α)** της με αριθ./**18.10.2016** Πράξης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ διαχ/κής περιόδου 2004 με την οποία καταλογίστηκε πρόστιμο 2.838,00 ευρώ **β)** της με αριθ./**18.10.2016** Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ διαχ/κής περιόδου 2004 με την οποία καταλογίστηκε διαφορά φόρου σε βάρος του προσφεύγοντος ποσού 5.590,60 ευρώ (κύριος φόρος 2.541,18 + προσαυξ. 3.049,42). **γ)** της με αριθ./**18.10.2016** Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ διαχ/κής περιόδου 2004 με την οποία καταλογίστηκε διαφορά φόρου σε βάρος του προσφεύγοντος ποσού 3.659,61 ευρώ (κύριος φόρος 1.663,46 + προσαυξ. 1.996,15) και **δ)** της με αριθ./**18.10.2016** πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ διαχ/κής περιόδου 2004 με την οποία καταλογίστηκε πρόστιμο ύψους 3.831,30 ευρώ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις **α)** με αρ./**18.10.2016** Πράξη Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, **β)** με αρ./**18.10.2016** Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισοδήματος **γ)** με αρ./**18.10.2016** Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α, και **δ)** με αριθ.

...../18.10.2016 πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α και του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ για την χρήση 2004, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ως άνω ελεγκτικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης

Επί της από 22.12.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα 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 αρ./18.10.2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ διαχ/κής περιόδου 2004 με την οποία καταλογίστηκε πρόστιμο ποσού 2.838,00 ευρώ, για την λήψη δύο (2) ,εικονικών στο συνολό τους, φορολογικών στοιχείων εκδόσεως της «.....» Α.Φ.Μ,συνολικής καθαρής αξίας 7.095,00 ευρώ κατά παράβαση των διατάξεων 19§4 ν 2523/97 και 2§1,12,13,18,19 20§§ 1&3 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ)και σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρθ. 7 §3 α' του ν. 4337/2015 επιβλήθηκε πρόστιμο ίσο με το 40% της απόκρυψης φορολογητέας ύλης ύψους 2.838,00 ευρώ(7.095,00 x40%).
- Με την υπ' αρ./18.10.2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ οικονομικού έτους 2005 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα ποσό κυρίου φόρου ύψους 2.541,18 €, πλέον προσαυξήσεων και λοιπών συμβεβαιούμενων ποσών ύψους 3.049,42 €, ήτοι συνολικό ποσό ύψους 5.590,60 €.
- Με την αρ./18.10.2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΠΑΛΛΗΝΗΣ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα ποσό 3.659,61 ευρώ (κύριος φόρος 1.663,46 + προσαυξ. 1.996,15) για την φορολογική περίοδο 1/1-31/12/2004.
- Με την αρ./18.10.2016 πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ διαχ/κής περιόδου 2004 με την οποία καταλογίστηκε πρόστιμο ίσο με το 3πλάσιο της αξίας του φόρου ήτοι : 1.277,10 x 3=3.831,30.

Η διαπίστωση της παράβασης προέκυψε κατόπιν της με αριθ./13.05.2013 εντολής επανελέγχου με νεώτερα συμπληρωματικά στοιχεία φορολογίας «Εισοδήματος ,Φ.Π.Α ,Κ.Β.Σ »της ΔΟΥ ΠΑΛΛΗΝΗΣ με αφορμή το από 27/06/2011 Δελτίο Πληρωφ. με συνημμένη την από 21/06/2011 έκθεση ελέγχου του 18^{ου} Τμήματος Ελέγχου Δ' Υποδ/νσης Ελέγχων του ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ που εστάλη στην ΔΟΥ ΠΑΛΛΗΝΗΣ με υπ' αριθ. πρωτ./07.07.2011 έγγραφό τους , για την επιχείρηση «.....» -..... Α.Φ.Μως εκδότης εικονικών φορολογικών στοιχείων .

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 08/05/2015 και με αριθμ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Κατά των ανωτέρω ο προσφεύγων κατέθεσε την/29.12.2016 ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά την ακύρωση τους για τους εξής λόγους:

Οι πράξεις του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας είναι νομικά πλημμελείς και ακυρωτές, εκτός των άλλων και για τους πιο κάτω λόγους:

- Οι εν λόγω πράξεις απεστάλησαν ταχυδρομικά (βλ. σχετικό 1 & 2). Κατά των ως άνω πράξεων ασκώ την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή νόμιμα και εμπρόθεσμα αφού έλαβα γνώση την 02-12-2016 μετά από αίτησή μου η οποία έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου/02-12-2016 .

Δεν είναι ΕΚΤΠΡΟΘΕΣΜΗ η ενδικοφανής προσφυγή γιατί η αιτιολογία ότι κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 5 § 5 του Ν. 4174/2013 πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δέκα πέντε ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη βρίσκεται στην Ελλάδα , είναι αντισυνταγματική, όπως όλοι οι νόμοι των μνημονίων.

- Με αριθ. πρωτ./02.12.2016 αίτηση του προς την ΔΟΥ ζήτησε χορήγηση αντιγράφων των απεσταλμένων τα οποία και χορηγήθηκαν αυθημερόν ,ως εκ τούτου ημερομηνία κοινοποίησης θεωρείται η 2/12/2016

- Παραγραφή της χρήσεως 2004. Οι διατάξεις περί παρατάσεων, πέραν της μιας φοράς των βασικών διατάξεων περί παραγραφής, δεν είναι εφαρμοστέες ως ανίσχυρες διότι:

1. Αντίκεινται στο άρθρο 1 του 1ου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ

2. Αντίθεση στην αρχή του άρθρου 4 του ισχύοντος Συντάγματος περί ισότητας

- Παράνομη επιβολή σωρευτικών προστίμων και όχι αυτοτελών στον Κ.Β.Σ
- Θέματα και ακυρότητες που προκύπτουν αναφορικά με την επιτροπή του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, όπως έχει τροποποιηθεί σταδιακά και ισχύει.
- Κατά την εφαρμογή της φορολογικής νομοθεσίας με την έκδοση πράξεων καταλογισμού φόρων και επιβολής προστίμων, η δράση των φορολογικών αρχών, όπως και κάθε άλλης διοικητικής αρχής διέπεται από την αρχή της χρηστής διοικήσεως.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013, όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει με την **παρ.1 του άρθρου 49 του Ν.4223/2013** και με την **υποπαρ.Δ.2 περ.14 του άρθρου 1 του Ν.4254/2014** : «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, «ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης» οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.

Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη «ή παρέλειψε την έκδοση της» και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν «ή από τη συντέλεση της παράλειψης.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.2 του άρθρου 5 του Ν. 4174/2013 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.

Επιπροσθέτως, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 5 του ίδιου νόμου: «Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα.»

Επειδή ο έλεγχος με την με αριθ. πρωτ. /21.10.2016 επιστολή και συνημμένες τις προσβαλλόμενες πράξεις και τις από 18.10.2016 εκθέσεις επανελέγχου με συμπληρωματικά στοιχεία τα απέστειλε συστημένα (RE..... & RE) στην δηλωθείσα δ/νση έδρας του προσφεύγοντα στην οδό Τ.Κ

Ητοι ημερομηνία κοινοποίησης θεωρείται ότι συντελείται στις 07/11/2016.

Επειδή η ως άνω επιστολή μετά των συνημμένων επέστρεψαν στην ΔΟΥ ΠΑΛΛΗΝΗΣ από τα Ε.Λ.Τ.Α με την ένδειξη «ΑΖΗΤΗΤΟ» μετά την παρέλευση του 15νθήμερου ,με επισήμανση στον φάκελλο, εξέδωσαν την υπάριθ.518/26.10.2016 ειδοποίηση με μονογραφή του υπαλλήλου.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε **εκπρόθεσμα** την 29/12/2016 , ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης, και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **23-12-2016** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τουΑΦΜ ως απαράδεκτης.

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

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

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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