



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΑΔΕ



Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604551

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 24-04-2017

Αριθμός Απόφασης: 2590

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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 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 Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτ. /23-12-2016 ενδικοφανή προσφυγή του, με Α.Φ.Μ., κατοίκου Ηρακλείου Κρήτης, κατά των κάτωθι περιγραφόμενων σε πίνακα πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου,

ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΩΝ ΠΡΑΞΕΩΝ							
A/A	Αριθμός πράξης	Ημ/νία πράξης	Ημ/νία κοινοποίησης της πράξης	Είδος φόρου ή προστίμου	Διαχειριστική ή φορολογική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ	ΠΟΣΟ ΠΟΥ ΒΕΒΑΙΩΘΗΚΕ
1		01-07-2016	23-11-2016	ΠΡΟΣΤΙΜΟ Φ.Π.Α.ΑΡ.48 ΠΑΡ	1997	250.319,80 €	250.319,80 €

				2 ^A N.1642/1986			
2		01-07-2016	23-11-2016	ΠΡΟΣΤΙΜΟ Φ.Π.Α.ΑΡ.48 ΠΑΡ 1 N.1642/1986	1997	586,94 €	586,94 €
3		01-07-2016	23-11-2016	ΠΡΟΣΤΙΜΟ ΑΡ. 15 ΠΑΡ. 22 N.2386/1996	1997	10.614,78 €	10.614,78 €
						261.521,52 €	261.521,52 €

και τα προσκομιζόμενα με αυτές σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω περιγραφόμενες πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. . Ηρακλείου, των οποίων ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτ./**23-12-2016** ενδικοφανούς 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./**1/01-07-2016** Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρο 48 § 2^α του Ν.1642/86) διαχειριστικού έτους από 01/01/1997-31/12/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 250.319,80 €, επειδή διαπιστώθηκε ότι υπέπεσε στην παρακάτω παράβαση :

- Παράνομη είσπραξη Φ.Π.Α. συνολικού ποσού 17.059.293 δρχ. ή 50.063,96 € κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 48 § 2^α & 38 του Ν.1642/86 όπως κωδικοποιήθηκε με το άρθρο 48 του Ν.2859/2000, σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 6 § 1, 9 § 6 και 19 § 3 & 4 του Ν.2523/97 και του άρθρου 63 του Ν.4174/2013.

Με την υπ' αριθ./**2/01-07-2016** Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρο 48 § 1 του Ν.1642/86) διαχειριστικού έτους από 01/01/1997-31/12/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 586,94 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 48 & 38 του Ν.2858/2000, σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 6 § 1, 9 § 6 και 19 § 3 & 4 του Ν.2523/97 και του άρθρου 10 § 13 (3) του Ν.2753/99.

Με την υπ' αριθ./**3/01-07-2016** Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρο 48 § 1 του Ν.1642/86) διαχειριστικού έτους από 01/01/1997-31/12/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 10.614,78 €, επειδή διαπιστώθηκε ότι υπέπεσε στην παρακάτω παράβαση :

Παράνομη είσπραξη Ε.Φ.Κ.. συνολικού ποσού 1.808.493 δρχ. (5.307,39 €) κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 48 § 2^α & 38 του Ν.1642/86 όπως κωδικοποιήθηκε με το άρθρο 48 του Ν.2859/2000, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 15 § 22 του Ν.2386/1996.

Με την υπ'αρ./23-04-2015 εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, διενεργήθηκε έλεγχος εφαρμογής των διατάξεων του Ν.1642/1986, του Ν.2859/2000 και Ν.2523/1997 για την περίοδο από 11/01/1991-31/12/1994. Η ως άνω εντολή εκδόθηκε, ύστερα από την/2009 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Ηρακλείου (Τμήμα Α' Τριμελές), με την οποία ακυρώθηκαν/08-04-2002,/08-04-2002 και/08-04-2002 πράξεις επιβολής προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01.1.1997 έως 31.12.1997, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου που είχαν εκδοθεί σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας και αφορούσαν την ίδια ως άνω χρήση και τις ίδιες παραβάσεις ακυρώθηκαν. για τυπικούς λόγους, ήτοι, λόγω παράβασης της διάταξης του άρθρου 20 παρ. 2 του Συντάγματος. Συνεπεία του ως άνω ελέγχου εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις.

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την επανεξέταση των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων, προβάλλοντας τα εξής:

- Παραγραφή.
- Οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι ακυρωτές ως ερειδόμενες επί ακύρου εκθέσεως ελέγχου
- Οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι ακυρωτές ως ερειδόμενες επί ακύρου εκθέσεως ελέγχου
- Οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι μη νόμιμες και ακυρωτές διότι στηρίζονται σε έκθεση ελέγχου που συντάχθηκε πέραν του ευλόγου χρόνου άλλα και οι ίδιες οι προσβαλλόμενες πράξεις συντάχθηκαν καθ' υπέρβαση του ευλόγου χρόνου, ήτοι κατά χρόνο αναρμοδίως.
- Έλλειψη έκθεσης κατάσχεσης.
- Οι προσβαλλόμενες πράξεις στερούνται νομίμου ερείσματος, δεδομένου ότι η διοίκηση ευρίσκεται ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων εκδόσεώς τους σε ουσιώδη πλάνη περί τα πράγματα καθώς οι συναλλαγές για τις οποίες εξεδόθησαν τα επίδικα τιμολόγια έχουν συντελεστεί και είναι απολύτως πραγματικές
- Οι προσβαλλόμενες πράξεις αντίκειται προδήλως στην αρχή της αναλογικότητας.
- Πλημμέλειες της αιτιολογίας των προσβαλλόμενων πράξεων.
- Εφαρμογή των επεικτέστερων διατάξεων του Ν.4337/2015.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παρ. 11 του άρθρου 72 του Ν.4172/2013** ορίζεται ότι: «*Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών «προστίμων», προϋσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του*

Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί. Όπου σε κείμενες διατάξεις ουσιαστικού φορολογικού δικαίου, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβλέπεται προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου, πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, πράξεις επιβολής προστίμων και κάθε άλλη συναφή πράξη, η παραγραφή διακόπτεται με την έκδοση τους. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου εφαρμόζεται και σε εκκρεμείς δικαστικές υποθέσεις, οι οποίες δεν έχουν συζητηθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου σε πρώτο βαθμό».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παρ. 6 του άρθρου 84 του Ν.2238/1994** ορίζεται ότι: ««6. Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της Παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της Παραγραφής, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του Ν.1642/86 όπως κωδικοποιήθηκε με το **άρθρο 59 του Ν. 2859/2000**, ορίζεται ότι : 1.Διατάξεις νόμων που αφορούν θέματα διαδικασίας για την επιβολή του φόρου εισοδήματος ισχύουν αναλόγως και για την εφαρμογή του παρόντος νόμου, εφόσον στις διατάξεις του δεν ορίζεται διαφορετικά. 2.Με αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών μπορεί να ρυθμίζεται κάθε διαδικαστικό θέμα και λεπτομέρεια για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παρ. 5 του άρθρου 9 του Ν. 2523/1997** ορίζεται ότι : ««Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος.»

Επειδή, σύμφωνα με την με αρ./2009 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Ηρακλείου (Τμήμα Α' Τριμελές), οι υπ' αριθ./08-04-2002,/08-04-2002 και/08-04-2002 πράξεις επιβολής προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01.1.1997 έως 31.12.1997, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου ακυρώθηκαν για τυπικούς λόγους, λόγω παράβασης της συνταγματικής διάταξης του άρθρου 20 παρ. 2 καθώς η Φορολογική Αρχή παρέλειψε πριν από την έκδοση των ανωτέρω πράξεων να καλέσει τον προσφεύγοντα για παροχή εξηγήσεων επιδίδοντάς του σχετική κλήση.

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στις 06-07-2010 επιδόθηκε στη φορολογική αρχή ακριβές αντίγραφο της με αρ./2009 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Ηρακλείου (Τμήμα Α' Τριμελές), γεγονός το οποίο αποδεικνύεται από την αναγραφόμενη ημερομηνία με σφραγίδα του Πρωτοδικείου και υπογραφή του επιμελητή του Πρωτοδικείου πάνω στο σώμα αυτής και έλαβε τον αριθμό καταχώρησης/2010 στο υποσύστημα TAXIS –Δικαστικό της εν λόγω Δ.Ο.Υ. .

Επειδή, όπως προκύπτει από το σύστημα TAXIS, προς συμμόρφωση της ανωτέρω δικαστικής απόφασης ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Α' Ηρακλείου με τα με αρ.,και/

16-06-2011 ΑΦΕΚ ακύρωσε την προβεβαίωση λόγω δικαστικής προσφυγής του 30% της φορολογικής διαφοράς.

Επειδή, σε συμμόρφωση με την ως άνω απόφαση, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου ,στις 09/05/2011 κοινοποίησε στον προσφεύγοντα, με το με αρ. πρωτ./09-05-2011 έγγραφό της ανωτέρω Δ.Ο.Υ., κλήση σε ακρόαση του άρθρου 6 του Ν.2690/1999, επί της οποίας ο προσφεύγων δεν απάντησε. Εν συνεχεία και κατόπιν του διενεργηθέντος ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, σύμφωνα με την υπ'αρ./23-04-2015 νέα εντολή ελέγχου, ο έλεγχος προέβη στην έκδοση των νέων_προσβαλλόμενων πράξεων, τις οποίες επέδωσε στον προσφεύγοντα στις 23-11-2016 .

Επειδή, εν προκειμένω οι προσβαλλόμενες πράξεις, κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα μετά το πέρας της οριζόμενης προθεσμίας του ενός έτους, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 84 του Ν.2238/1994 από την κοινοποίηση της δικαστικής απόφασης στη φορολογική αρχή, πρέπει για το λόγο αυτό να ακυρωθούν και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των υπόλοιπων προσβαλλόμενων, με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, λόγων.

Αποφασίζουμε

Την **αποδοχή** της με αριθμ. πρωτ./23-12-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του, με Α.Φ.Μ.

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

Επί πράξεων επιβολής προστίμου

ΧΡΗΣΗ 1997

Πρόστιμο ΦΠΑ άρθρου 15 § 22 του Ν.2386/1996 : 0,00 €.

Πρόστιμο ΦΠΑ άρθρου 48 § 1 του Ν.1642/1986 : 0,00 €.

Πρόστιμο ΦΠΑ άρθρου 48 § 2^α του Ν.1642/1986 : 0,00 €.

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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