



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α5

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604553

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 18/04/2017

Αριθμός απόφασης:2492

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 παρ.3 του άρθρου 47 του ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **19/12/2016** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, **ΑΦΜ**, κατοίκου,, κατά της **υπ'αριθμ.....-...../2016 πράξης επιβολής προστίμου** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ρόδου, φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/03/2016, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 και 62 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την **υπ'αριθμ.....-...../2016 πράξη επιβολής προστίμου** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ρόδου, φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/03/2016, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 και 62 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου, των οποίων ζητείται η ακύρωση .

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Ρόδου.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **19/12/2016** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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'αριθμ.....-/2016/2016 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ρόδου, φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/03/2016, επιβλήθηκε πρόστιμο στον προσφεύγοντα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 38 του ν.2859/2000, ποσού **250,00 ευρώ**.

Η διαπιστωθείσα παράβαση αφορά σε εκπρόθεσμη υποβολή της περιοδικής δήλωσης Φ.Π.Α. της φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/03/2016 και αναφέρεται στην υπ'αριθμ.....-/2016 συμπροσβαλλόμενη έκθεση ελέγχου επί εκπρόθεσμης υποβολής, της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Ρόδου,

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή και να ακυρωθεί άλλως μεταρρυθμιστεί η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Σε καμία διάταξη δεν προβλέπεται η επιβολή προστίμου 250,00 ευρώ, οπότε τίθεται ζήτημα συνταγματικότητας κατ' άρθρου 78 του Συντάγματος, αν τυχόν μια τέτοια διάταξη περιλαμβάνεται σε Υπουργική Απόφαση έστω εκδοθείσα κατ' εξουσιοδότηση.
- Η προσβαλλόμενη πράξη είναι αόριστη δεν μνημονεύει τους τόκους λόγω εκπρόθεσμης καταβολής, ούτε από το πρόστιμο αφαιρούνται οι τόκοι που αυτός κατέβαλε, καθώς επίσης δεν μνημονεύει τον χρόνο υποβολής της δήλωσης, τον χρόνο που θα έπρεπε να υποβληθεί καθώς και το ύψος των εσόδων και εξόδων που υπόκεινται σε ΦΠΑ.
- Δεν κλήθηκε από την Δ.Ο.Υ. για να διατυπώσει τις απόψεις του ως προβλέπεται από το άρθρο 20 του Συντάγματος και το άρθρο 6 του Ν.2690/1999 (Κ.Δ.Δ.).
- Δεν έχει τηρηθεί η αρχή της αναλογικότητας.

Επειδή στις παρ.1, 2 και 4 του άρθρου 38 του ν.2859/2000 (Φ.Π.Α.) ορίζεται:

«1.Οι υπόχρεοι στο φόρο, που ενεργούν φορολογητέες πράξεις ή πράξεις απαλλασσόμενες του φόρου, για τις οποίες έχουν δικαίωμα έκπτωσης του φόρου εισροών με βάση τις διατάξεις του άρθρου 30, οφείλουν να υποβάλουν δήλωση ΦΠΑ για κάθε φορολογική περίοδο.

2. Η φορολογική περίοδος ορίζεται ως εξής:

α) ένας ημερολογιακός μήνας, προκειμένου για υπόχρεους οι οποίοι χρησιμοποιούν διπλογραφικό

λογιστικό σύστημα, καθώς και για το Δημόσιο όταν ασκεί δραστηριότητες για τις οποίες υπόκειται στο φόρο,

β) ένα ημερολογιακό τρίμηνο, προκειμένου για υπόχρεους οι οποίοι χρησιμοποιούν απλογραφικό λογιστικό σύστημα, καθώς και για μη υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων και έκδοση στοιχείων, σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία.

4. Η δήλωση ΦΠΑ υποβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του μήνα που ακολουθεί τη λήξη της φορολογικής περιόδου...».

Επειδή στο άρθρο 1 της Α.Υ.Ο. ΠΟΛ 1108/2014 «Χρόνος υποβολής της περιοδικής δήλωσης ΦΠΑ». ορίζεται:

«1. Η περιοδική δήλωση υποβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του επόμενου μήνα από τη λήξη της φορολογικής περιόδου στην οποία αφορά η δήλωση.

2. Ως φορολογική περίοδος ορίζεται ο ημερολογιακός μήνας για τους υποκείμενους στο φόρο που τηρούν διπλογραφικά βιβλία και το ελληνικό δημόσιο και το ημερολογιακό τρίμηνο για του υποκείμενους που τηρούν απλογραφικά βιβλία ή δεν είναι υπόχρεοι σε τήρηση βιβλίων...».

Επειδή στις παρ1 και 2 του άρθρου 54 **(διαδικαστικές παραβάσεις)** του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«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:

.....
β) δεν υποβάλλει ή υποβάλλει εκπρόθεσμα φορολογική δήλωση,

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

.....
γ) διακόσια πενήντα (250) 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 απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα...».

Επειδή στις παρ.1, 3 και 4 του άρθρου 62 του ν.4174/2013 ορίζεται:

«1. Ο Γενικός Γραμματέας είναι αρμόδιος για την έκδοση πράξεων επιβολής προστίμων. Οι διατάξεις του Κώδικα, και ιδίως αυτές που αφορούν το φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου την παραγραφή και την είσπραξη, εφαρμόζονται αναλόγως και για τις πράξεις επιβολής προστίμων.

3. Η πράξη επιβολής προστίμων πρέπει να περιλαμβάνει αυτοτελή αιτιολογία.

4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον είκοσι (20) ημέρες πριν την έκδοσή της, **με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις**, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου...».

Επειδή εν προκειμένω σύμφωνα με το σύστημα TAXIS προκύπτει ότι ο προσφεύγων υπέβαλε την αρχική περιοδική δήλωση ΦΠΑ, της φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/03/2016 εκπρόθεσμα την 08/06/2016. Η εν λόγω παράβαση αποτελεί διαδικαστική παράβαση για την οποία δεν προβλέπεται η κλήση για παροχή εξηγήσεων και λόγω αυτής επιβλήθηκε ορθώς το προβλεπόμενο πρόστιμο με την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης σε βάρος του προσφεύγοντος. Επί της προσβαλλόμενης πράξης αναφέρονται σαφώς οι σχετικές διατάξεις. Συνεπώς οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί ακυρότητας της πράξης λόγω μη τήρησης της διαδικασίας της προηγούμενης ακρόασης και λόγω ελλιπούς αιτιολογίας απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή με την επιβολή κυρώσεων λόγω διαδικαστικών παραβάσεων δεν παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας δεδομένου ότι α) οι εφαρμοζόμενες, από την Διοίκηση διατάξεις, ενέχουν από τον τυπικό νομοθέτη στοιχεία αναλογικότητας, καθώς κλιμακώνονται ανάλογα με την βαρύτητα της παράβασης και β) η φορολογική αρχή ενεργεί στο πλαίσιο της δέσμιας αρμοδιότητας και δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου ως εκ τούτου οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί σχετικά με την παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας αλυσιτελώς προβάλλονται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **19.12.2016** και με αρ.πρωτ..... ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος του, **ΑΦΜ**

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Φορολογική περίοδος 01/01/2016-31/03/2016

Πρόστιμο της περ. (γ) της παρ. 2 του άρθρου 54 του ν.4174/2013(Κ.Φ.Δ.) : **250,00€**

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**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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 .