



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 29/03/2017

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Αριθμός απόφασης: 856

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας: 54630 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313-333267
ΦΑΞ : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@n3.syzefxis.gov.gr

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 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014).

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

3. Την από 01/12/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ./14.11.2016 πράξης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. του οικονομικού έτους 2006 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθ./14.11.2016 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. του οικονομικού έτους 2006 της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 01/12/2016 κατατεθείσας και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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' αριθ./14-11-2016 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. του οικονομικού έτους 2006 επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο του άρθρου 4 του Ν.2523/1997, λόγω ανακριβούς υποβολής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος, ποσού 150,00€.

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

- i. Η πράξη δεν είναι νόμιμη διότι εκδόθηκε κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 28 του Ν.4174/2013. Στο με αριθμό/05-10-2016 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου δεν διατυπώθηκε και δεν διαπιστώθηκε η παράβαση, καθώς επίσης και δεν επιδόθηκε προσωρινός προσδιορισμός προστίμου.
- ii. Η πράξη δεν είναι νόμιμη διότι δε στηρίζεται σε σχετική έκθεση ελέγχου.
- iii. Η πράξη είναι αναιτιολόγητη και αναπόδεικτη.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 171 παράγραφοι 1 και 4 του Ν.2717/1999 (Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας) (ΦΕΚ 97 Α'/1999) ορίζεται ότι «1. Τα δημόσια έγγραφα που έχουν συνταχθεί από το αρμόδιο όργανο και κατά τους νόμιμους τύπους, αποτελούν πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνεται σε αυτά, είτε ότι ενήργησε ο συντάκτης τους είτε ότι έγιναν ενώπιόν του, ως προς τα οποία είναι δυνατή η ανταπόδειξη μόνον εφόσον τα έγγραφα αυτά προσβληθούν ως πλαστά..... 4. Οι εκθέσεις ελέγχου που συντάσσονται από φορολογικά όργανα έχουν, εκτός από τις αναφερόμενες σε αυτές πληροφορίες ή ομολογίες του ελεγχόμενου, την κατά την παράγραφο 1 αποδεικτική δύναμη».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 17 του Ν. 2238/1994: «Ως ετήσια δαπάνη του φορολογουμένου, της συζύγου του και των προσώπων που τους βαρύνουν λογίζονται και τα χρηματικά ποσά που πραγματικά καταβάλλονται για: α)... β)... γ)... δ) Χορήγηση δανείων προς οποιονδήποτε.....»

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 62 του Ν. 2238/1994: «Ο υπόχρεος για την επίδοση της δήλωσης βεβαιώνει υπεύθυνα, έχοντας γνώση των συνεπειών των άρθρων 86, 87, 88

και 90, την ειλικρίνεια και το περιεχόμενο της δήλωσης και των λοιπών συνυποβαλλόμενων με αυτήν εντύπων.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 62 του Ν. 4174/2013: «1..... 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. 2. Η πράξη επιβολής προστίμων κοινοποιείται στον φορολογούμενο ή το ευθυνόμενο πρόσωπο: α) μαζί με την πράξη προσδιορισμού του φόρου ή β) αυτοτελώς, εάν η πράξη προσδιορισμού του φόρου δεν εκδίδεται ταυτόχρονα. 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 τριάντα (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, σύμφωνα με το άρθρο 28 του Ν. 4174/2013: «1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης. 2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 64 του ανωτέρω νόμου: «Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου».

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, με το υπ' αρ. πρωτ. ΔΕΣΥΠ..... ΕΞ2016 ΕΜΠ/.....2016 έγγραφο της Διεύθυνσης Εσωτερικών Υποθέσεων γνωστοποιήθηκε στην ελεγκτική φορολογική αρχή απόσπασμα της με αρ. πρωτ. ΕΜΠ...../2016 χειρόγραφης επιστολής της προσφεύγουσας στην οποία αναγράφεται ρητά ότι «.... οι δύο ανωτέρω επιταγές

(σημ. 72.000€ και 71.000€), είναι δάνειο προς τον μεγαλύτερο γιό μας, το οποίο δάνειο, θέλει εν καιρώ επιστρέψει». Κατόπιν των ανωτέρω και σε εκτέλεση της υπ' αρ. 297/2016 εντολής διενεργήθηκε μερικός έλεγχος (γραφείου) από τον οποία διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε την προβλεπόμενη από το άρθρο 62 του Ν. 2238/1994 δήλωση οικ. έτους 2006 με ανακριβές περιεχόμενο, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 17 και 62§5 του Ν. 2238/1994, διότι απέκρυψε και δεν καταχώρησε τη σύναψη προφορικής δανειακής σύμβασης και τη χορήγηση άτοκου δανείου ύψους 143.000,00€. Για την εν λόγω διαπίστωση συντάχθηκαν και επιδόθηκαν στις 07/10/2016 στην προσφεύγουσα το υπ' αρ./05-10-2016 Σημείωμα Ελεγκτικών Διαπιστώσεων και ο υπ' αρ./05-10-2016 προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός φόρου εισοδήματος ο οποίος προσδιόριζε την φορολογική οφειλή λόγω μη κάλυψης τεκμηρίου δαπανών διαβίωσης και απόκτησης περιουσιακών στοιχείων. Η προσφεύγουσα προσκόμισε στοιχεία στον έλεγχο που δικαιολογούσε πλήρως την προέλευση των χρημάτων που χορήγησε ως δάνειο και τα οποία έγιναν αποδεκτά και υιοθετήθηκαν από τον έλεγχο. Από την επεξεργασία των προσκομισθέντων στοιχείων δεν προέκυψε διαφορά φόρου εισοδήματος προς καταβολή παρέμεινε όμως, στο πόρισμα του ελέγχου η διαπίστωση περί ανακρίβειας της δήλωσης λόγω της μη καταχώρησης στην οικεία δήλωση του ποσού του χορηγηθέντος δανείου.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 48 του άρθρου 72 του Ν. 4174/2013: «Για παραβάσεις που διαπράχθηκαν μέχρι τις 31.12.2013, ανεξάρτητα από το χρόνο διαπίστωσης τους, και το σχετικό πρόστιμο υπολογίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 4 , 5 και 6 του Ν. 2523/1997, εξακολουθούν να εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 9 παράγραφος 6 του ίδιου νόμου, εφόσον ο φορολογούμενος, με δήλωσή του προς τον Προϊστάμενο της αρχής που εξέδωσε την πράξη επιβολής προστίμου, εντός αποκλειστικής προθεσμίας τριάντα ημερών από την κοινοποίηση της, αποδεχθεί ανεπιφύλακτα το σύνολο των παραβάσεων που αναφέρονται σε αυτή και καταβάλει, ταυτόχρονα, τουλάχιστον ποσοστό 40% της συνολικής οφειλής, ενώ το υπόλοιπο ποσό καταβάλλεται εφάπαξ μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του επόμενου μήνα της αποδοχής».

Επειδή, στο άρθρο 4 παρ. 1 του Ν.2523/1997 ορίζεται ότι: «Τα πρόσωπα που παραβαίνουν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από την κείμενη φορολογική νομοθεσία υπόκεινται για κάθε παράβαση σε πρόστιμο που ορίζεται από εκατόν δέκα επτά (117) ευρώ μέχρι χίλια εκατόν εβδομήντα (1.170) ευρώ. Το πρόστιμο αυτό επιβάλλεται στις περιπτώσεις που δεν προβλέπεται η επιβολή πρόσθετου φόρου ή δεν προκύπτει ποσό φόρου για καταβολή».

Επειδή, από την έκδοση της υπ' αρ./14.11.2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος δεν προέκυψε φόρος για καταβολή.

Επειδή, η υπ' αρ./14.11.2016 πράξη επιβολής προστίμου επιδόθηκε στις 15.11.2016 μαζί με την υπ' αρ./14.11.2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος και τη σχετική έκθεση ελέγχου φορολογίας εισοδήματος.

Επειδή, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμοι.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 09/11/2016 έκθεση ελέγχου φόρου εισοδήματος της Δ.Ο.Υ και επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της υπ' αριθ./01.12.2016 ενδικοφανούς προσφυγής της ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο πρόστιμο με βάση την παρούσα απόφαση:

Υπ' αριθ./14.11.2016 πράξη επιβολής προστίμου
του άρθρου 4 του Ν.2523/1997

Περιγραφή Παράβασης	Συνολική Αξία
Υποβολή ανακριβούς δήλωσης φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2006, από την οποία δεν προκύπτει φόρος προς καταβολή, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 62§5 του Ν.2238/94, που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 4§1 του Ν.2523/97.	150,00€

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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.