



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α3**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604518
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

27-12-2016

Αριθμός απόφασης:

4501

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

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. 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.1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 28.07.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ... ΑΦΜ , κατοίκουκατά της υπ' αριθμ./2016 Απόφασης Επιβολής Προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01/01/2016-31/12/2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου φορολογικής περιόδου 01/01/2016-31/12/2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Το με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔΕΙ2016/07.12.2016 συμπληρωματικό επί της άνω ενδικοφανούς προσφυγής υπόμνημα του προσφεύγοντος.
7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ
8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 28.07.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αρ./2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01/01/2016-31/12/2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ύψους 2.500,00 ευρώ σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 περ. ε' του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 κατά παράβαση των διατάξεων της παρ. 1 περ. η' του ιδίου άρθρου και νόμου.

Το ως άνω πρόστιμο επιβλήθηκε κατόπιν της με αριθμ. πρωτ./28.3.2016 υπεύθυνης δήλωσης άρθρου 8 ν.1599/86 υποβληθείσας από τον προσφεύγοντα στην Δ.Ο.Υ., περί απώλειας λόγω κλοπής της εν χρήσει ΦΤΜ με αρ. μητρώου

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή και με το αριθμ. πεωρ. ΔΕΔ.....ΕΙ2016/07.12.16 συμπληρωματικό υπόμνημα, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Η απώλεια της ταμειακής μηχανής του βιβλίου συντήρησης της και των παραστατικών των τελευταίων ημερών οφείλεται σε κλοπή.
2. Το πρόστιμο είναι δυσβάστακτο και απειλείται άμεσα η διατήρηση της επιχείρησής του.
3. Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα καθώς δεν του κοινοποιήθηκε έκθεση ελέγχου η οποία αποτελεί την αιτιολογία της πράξης.

Αλληλογραφία μετά την παραλαβή της ενδικοφανούς προσφυγής

- Με το υπ' αριθμ. ΔΕΔΞ2016 ΕΜΠ 08.12.2016 έγγραφό μας προς την Δ.Ο.Υ ζητήσαμε, όσον αφορά την υπ' αριθμ./2016 απόφαση επιβολής προστίμου, να μας αποστείλει α) την οικεία έκθεση ελέγχου και β) το αποδεικτικό κοινοποίησής των.
- Η Δ.Ο.Υ με το υπ' αριθμ. πρωτ./12.12.2016 (ΔΕΔ...../12.12.2016) έγγραφό της μας απάντησε: «Σε συνέχεια του ανωτέρω σχετικού εγγράφου σας, σας γνωρίζουμε ότι, σύμφωνα με το αριθμ. πρωτ./09-12-2019 έγγραφο της Δ.Ο.Υ " δεν συντάχθηκε έκθεση ελέγχου ΚΒΣ- ΚΦΑΣ αλλά το Νο/2016 που αναφέρεται στο σώμα της με αριθμ./17-05-2016 απόφασης επιβολής προστίμου ΚΒΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2016, λαμβάνεται ως αρίθμηση από το

υφιστάμενο λογισμικό του συστήματος έκδοσης προστίμου ΑΕΠ και δεν υφίστανται αποδεικτικά κοινοποίησης πράξης ή έκθεσης”»

Επειδή σύμφωνα με το αρθ.17 παρ. 1 και 2 του Ν.2690/1999 «1.Η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει Αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της.2.Η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης».

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 64 Ν. 4174/2013: «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 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«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 εμπεριστατωμένα 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 62 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«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.**

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.»

Επειδή προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε συνεπεία υποβολής της με αρ./28.3.2016 υπεύθυνης δήλωσης από τον προσφεύγοντα της απώλειας, λόγω κλοπής, της ταμειακής μηχανής, με αριθμ. μητρώου, προσκομίζοντας και

αντίγραφο από το βιβλίο αδικημάτων και συμβάντων του Τμήματος Ασφαλείας Πετραλώνων.

Επειδή ο προσφεύγων με το συμπληρωματικό επί της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής υπόμνημα, ισχυρίζεται ότι δεν του κοινοποιήθηκε η έκθεση ελέγχου που αποτελεί την αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης εκ τούτου είναι ακυρωτέα.

Επειδή με το αριθμ. πρωτ./12.12.2016 (ΔΕΔ ΕΙ/12.12.16) έγγραφο της η Δ.Ο.Υ μας γνώρισε ότι για την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης δεν συντάχθηκε έκθεση ελέγχου και ότι δεν υφίστανται αποδεικτικά κοινοποίησης πράξης ή έκθεσης.

Επειδή στο σώμα της κρινόμενης πράξης δεν περιέχεται σαφής, ειδική και επαρκής αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις, με συνεκτίμηση των σχετικών πραγματικών περιστατικών, που θεμελιώνουν την έκδοση της πράξεως και την επιβολή του υπό κρίση προστίμου, **η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου είναι τυπικά πλημμελής** και πρέπει για το λόγο αυτό, που βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, να ακυρωθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Τη **αποδοχή** της από 28.07.2016 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ'αριθμ./2016 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

**Ακριβές αντίγραφο η υπάλληλος του
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης**

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).