



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

Καλλιθέα 02/09/2016

Αριθμός απόφασης: 2875

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604529
ΦΑΞ : 213 1604567

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. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την υπ' αριθμ. /2010 προσφυγή με αίτημα διοικητικής επίλυσης ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ της επιχείρησης, ΑΦΜ, με έδρα τη ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ, οδός, κατά της υπ' αριθμ. /2009 Απόφασης Επιβολής Προστίμου

Κ.Φ.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./2009 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01- 31/12/2009, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Την υπ' αριθ./2015 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης - Τμήματος Ζ.
7. Το υπ' αριθμ./12.04.2016 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Δ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ.
8. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.
9. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α3, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της υπ' αριθμ./2010 προσφυγής με αίτημα διοικητικής επίλυσης της επιχείρησης, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./2010 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01- 31/12/2009, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης πρόστιμο ποσού 1.760,00 €, σύμφωνα με το άρθρο 5§6 του ν. 2523/1997, καθόσον δεν επέδειξε τα βιβλία και στοιχεία του μετά από πρόσκληση του ελέγχου, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 36§1 του ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ).

Σύντομο ιστορικό - ισχύον νομοθετικό πλαίσιο - σχετικές θέσεις της διοίκησης

Με βάση την υπ' αριθμ./2009 εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ διενεργήθηκε έλεγχος Κ.Β.Σ. και εκδόθηκε η υπ' αριθ./2009 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Σ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2009- 31/12/2009.

Η κοινοποίηση της ανωτέρω πράξης έγινε την 15/12/2009.

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε κατά της ανωτέρω πράξεως την υπ' αριθμ./2010 προσφυγή - αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης.

Το Μονομελές Διοικητικό Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης - Τμήμα Ζ με την υπ' αριθ./2015 απόφαση του:

«Αναπέμπει την υπόθεση στη Δ.Ο.Υ. ΣΤ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ και ήδη Δ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ προκειμένου αυτή να διαβιβάσει τον οικείο φάκελο στην Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών (Δ.Ε.Δ.) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, για να τηρηθεί η προβλεπόμενη διαδικασία για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς.»

Η Δ.Ο.Υ. Δ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, προκειμένου να τηρηθεί η προβλεπόμενη στην παρ. 10 του άρθρου 72 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013) (όπως αναριθμήθηκε το άρθρο 66 σε άρθρο 72 με το άρθρο 8 του ν. 4337/2015) διαδικασία, στις 31/03/2016 κοινοποίησε στους διαχειριστές της προσφεύγουσας τις υπ' αριθ. πρωτ. /23.03.2016 και /23.03.2016 προσκλήσεις προκειμένου, όπως εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών προσέλθουν στα γραφεία της Υπηρεσίας για την αποδοχή της διοικητικής πράξεως που εκδόθηκε σε βάρος της και για την οποία εκδόθηκε η υπ' αριθ. /2015 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης-Τμήματος Ζ.

Οι διαχειριστές της προσφεύγουσας δεν ανταποκρίθηκαν στην πρόσκληση, όπως μας ενημερώνει η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ. στο έγγραφο απόψεων προς την Υπηρεσία μας, η οποία εν συνεχεία διαβίβασε τον σχετικό φάκελο στην υπηρεσία μας με το αριθ. πρωτ. /12.04.2016 (αριθ. πρωτ. ΔΕΔ /21.04.2016) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

Η προσφεύγουσα εταιρεία άσκησε την προαναφερόμενη προσφυγή με αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Υφίσταται παράβαση του ουσιώδους τύπου της διαδικασίας καθόσον δεν της επιδόθηκε το προβλεπόμενο από το άρθρο 36§7 του Κ.Β.Σ. σημείωμα ελέγχου.
2. Έλλειψη υποχρέωσης προσκόμισης και επίδειξης των φορολογικών βιβλίων και στοιχείων Γ' κατηγορίας στην έδρα της Δ.Ο.Υ..

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72§10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την αριθμ. /2015 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης- Τμήματος Ζ, και οι διαχειριστές της προσφεύγουσας δεν ανταποκρίθηκαν στην Πρόσκληση της Δ.Ο.Υ. Δ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, για την αποδοχή της προσβαλλόμενης πράξης εντός της αποκλειστικής προθεσμίας των πέντε (5) εργάσιμων ημερών από την επίδοση αυτής (Πρόσκλησης).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36§7 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.):

«7. Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ή ο υπάλληλος που ορίζεται από αυτόν υποχρεούται, μετά το πέρας του τακτικού ελέγχου των βιβλίων και στοιχείων του επιτηδευματία, να παραδώσει σ' αυτόν με απόδειξη σημείωμα για τις παρατυπίες και παραλείψεις που διαπίστωσε κατά τον έλεγχο των αντικειμένων που ασχολήθηκε, με υποδείξεις για την ορθή εφαρμογή των διατάξεων του Κώδικα αυτού.

Το σημείωμα αυτό δεν αποτελεί στοιχείο της διαδικασίας για τη σύνταξη της έκθεσης ελέγχου ή της πράξης επιβολής προστίμου.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6§§1 και 2 του ν. 2690/1999 (Κ.Φ.Δ.):

«1. Οι διοικητικές αρχές, πριν από κάθε ενέργεια ή μέτρο σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων συγκεκριμένου προσώπου, οφείλουν να καλούν τον ενδιαφερόμενο να εκφράσει τις απόψεις του, εγγράφως ή προφορικώς, ως προς τα σχετικά ζητήματα.

2. Η κλήση προς ακρόαση είναι έγγραφη, αναφέρει τον τόπο, την ημέρα και την ώρα της ακρόασης, προσδιορίζει δε το αντικείμενο του μέτρου ή της ενέργειας. Η κλήση κοινοποιείται στον ενδιαφερόμενο τουλάχιστον πέντε (5) πλήρεις ημέρες πριν από την ημέρα της ακρόασης. Ο ενδιαφερόμενος έχει το δικαίωμα να λάβει γνώση των σχετικών αποδεικτικών στοιχείων και να προβεί σε ανταπόδειξη. Η τήρηση της προαναφερόμενης διαδικασίας, καθώς και η λήψη υπόψη των απόψεων του ενδιαφερομένου, πρέπει να προκύπτουν από την Αιτιολογία της διοικητικής πράξης. Το υιοθετούμενο μέτρο πρέπει να λαμβάνεται μέσα σε εύλογο χρονικό διάστημα από την ακρόαση του ενδιαφερομένου.»

Επειδή, αφενός η μη επίδοση του σημειώματος του άρθρου 36§7 του Π.Δ. 186/92 σε καμία περίπτωση δεν αποτελεί παράβαση του ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, και αφετέρου στον διαχειριστή της προσφεύγουσας επιχείρησης επιδόθηκε την 25/06/2009, η υπ' αριθμ./2009 κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 του ν. 2690/1999, ο σχετικός ισχυρισμός είναι αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36§1 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.):

«1. Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. και ο υπάλληλος που ορίζεται από αυτόν δικαιούται, οποιαδήποτε εργάσιμη για τον υπόχρεο ώρα, να λαμβάνει γνώση, να ελέγχει και να θεωρεί όλα τα βιβλία και στοιχεία που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό ή άλλους νόμους, καθώς και αυτά που τηρούνται προαιρετικά από τον υπόχρεο και να λαμβάνει γνώση οποιουδήποτε άλλου βιβλίου, εγγράφου ή στοιχείου και κάθε περιουσιακού στοιχείου που βρίσκεται στην επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή στο κατάστημα κάθε άλλου υπόχρεου.

Ο έλεγχος των βιβλίων και στοιχείων που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό γίνεται στην επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή στα γραφεία της Δ.Ο.Υ., προκειμένου για βιβλία πρώτης και δεύτερης κατηγορίας, μετά από έγγραφη πρόσκληση του προϊσταμένου αυτής.»

Επειδή, όπως αναγράφεται και στην οικεία έκθεση ελέγχου, ο έλεγχος αναζήτησε την προσφεύγουσα επιχείρηση στη δηλωθείσα διεύθυνση της έδρας της και διαπίστωσε ότι αυτή δεν λειτουργεί από το έτος 2000, σύμφωνα με μαρτυρίες των περιοίκων. Εν συνεχεία, την 27.03.2009, επιδόθηκε στον διαχειριστή της προσφεύγουσας η υπ' αριθμ./2009 πρόσκληση για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων στην κατοικία του.

Επειδή, αμφότεροι οι διαχειριστές της προσφεύγουσας επιχείρησης α) και β) δήλωσαν με την από 14/12/2005 υπεύθυνη δήλωση, αντίγραφο της οποίας μας διαβιβάσθηκε, τα κάτωθι:

«Η εταιρεία δεν λειτουργεί από το τέλος του έτους 1999, έκτοτε δεν υπάρχει έδρα και δεν μπορούμε να ορίσουμε τόπο προκειμένου να πραγματοποιηθεί ο έλεγχος.

Για τον λόγο αυτό θα σας προσκομίσουμε τα βιβλία και στοιχεία της εταιρείας μας, κατόπιν της υπ' αριθμ. πρωτ. /05 πρόσκλησής σας, στα γραφεία της Υπηρεσίας σας εντός των επομένων ημερών.»

Επειδή, από ανωτέρω σαφώς προκύπτει ότι δεν ήταν δυνατός ο έλεγχος των βιβλίων και στοιχείων της προσφεύγουσας επιχείρησης στην επαγγελματική της εγκατάσταση και συνεπώς ορθώς ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ προέβη στην έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της υπ' αριθμ. /2010 προσφυγής με αίτημα διοικητικής επίλυσης και την αναπομπή της υποθέσεως για συζήτηση ενώπιον του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης- Τμήματος Ζ, σύμφωνα με την υπ' αριθ. /2015 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ