



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

Θεσσαλονίκη, 21-6-2016

Αριθμός απόφασης: 683

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 546 30 Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2310554268
ΦΑΞ : 2313333258

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. 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. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».
- ε. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».
- στ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/4-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/8-4-2014 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».
- ζ. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1006534ΕΞ2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β165/19-1-2015) «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης

λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

η. Της αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1052867ΕΞ2015/21-4-2015 (ΦΕΚ Β' 815/7-5-2015) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1035074 ΕΞ2016/3-3-2016 (ΦΕΚ Β' 748/21-3-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

θ. 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. Τη με **ημερομηνία κατάθεσης 19/02/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου** **ενδικοφανή προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία "....."**, με ΑΦΜ:..... και έδρα επί της οδού Θεσσαλονίκης, όπως αυτή νόμιμα εκπροσωπείται από τον του, κατά της με αριθμ...../28-1-2016 πράξης επιβολής προστίμου ΚΒΣ του προϊσταμένου της ΔΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθμό/28-1-2016 πράξη επιβολής προστίμου ΚΒΣ του προϊσταμένου της ΔΟΥ

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Τη με αριθμό πρωτ. Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ. ΕΞ 2016 ΕΜΠ "Κλήση προς Ακρόαση-Προσκόμιση Νέων Στοιχείων".

7. Το με αριθμό πρωτ. Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ. ΕΙ 2016 υπόμνημα του νομίμου εκπροσώπου της προσφεύγουσας.

8. Το με αριθμό πρωτ. Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ. ΕΞ 2016 ΕΜΠ έγγραφο αναπομπής της υπόθεσης για συμπληρωματικό έλεγχο καθώς και τη συνημμένη σε αυτό με αριθμ. .../14-6-2016 Πράξη του προϊσταμένου, καθώς και το με αριθμ.πρωτ...../15-6-2016 απαντητικό έγγραφο της ΔΟΥ

9. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της υπ.αρ.πρωτ./19-02-2016 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρίας με την επωνυμία ".....", 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 με αριθμό εντολής/28-1-2016 έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ΠΔ 186/92, διαπιστώθηκε, σύμφωνα και με την από 28-1-2016 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της προσφεύγουσας, η απώλεια ΔΑ με αριθμό θεώρησης/2010 κατά παράβαση του Ν 4174/2013 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 13 του Ν 4337/2015 που επισύρει

το πρόστιμο του άρθρου 54 του Ν 4174/2013. Ειδικότερα, εκδόθηκε η με αριθμ...../28-1-2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου ποσού 2.500,00€ εξαιτίας της μη συμμόρφωσης της προσφεύγουσας με τις κατά το άρθρο 13 του Ν4174/2013, υποχρεώσεις της.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της με αριθμ...../28-1-2016 πράξης επιβολής προστίμου καθώς την αμέσως επόμενη ημέρα της επιβολής του προστίμου, ήτοι την 29-1-2016, βρήκε το σχετικό ΔΑ με αριθμό θεώρησης/2010 και ενημέρωσε άμεσα την αρμόδια ΔΟΥ, η οποία όμως δεν μπορούσε να ακυρώσει τη σχετική πράξη επιβολής προστίμου.

Επειδή, στην παράγραφο 1 του άρθρου 63 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι "Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.

Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης."

Επειδή, στην παράγραφο 5 του άρθρου 63 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι "Αν η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης το κρίνει απαραίτητο, δύναται να καλέσει τον υπόχρεο σε ακρόαση. Σε περίπτωση που προσκομισθούν νέα στοιχεία στην Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης ή γίνει επίκληση νέων πραγματικών περιστατικών, ο υπόχρεος πρέπει να καλείται σε ακρόαση."

Επειδή, περαιτέρω με το αρ. πρωτ.: ΔΕΛ Α 1069048 2.5.2014 (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 23, 25, 27, 28, 34, 62 και 66 του ν.4174/2013 "Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας" έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών στις μεταβατικές διατάξεις του ως άνω νόμου διευκρινίζεται ότι ως νέο στοιχείο θεωρείται οποιοδήποτε στοιχείο δεν τελούσε σε γνώση της αρμόδιας για τον τακτικό (οριστικό) έλεγχο φορολογικής αρχής, κατά το χρόνο διενέργειάς του.

Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 3 της περίπτωσης Δ της ΠΟΛ 1069/4-3-2014 («Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή», όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 49 του ν. 4223/2013 (ΦΕΚ Α' 287/31.12.2013) "Στις περιπτώσεις που με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής προσκομισθούν στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών νέα στοιχεία ή γίνει επίκληση νέων πραγματικών περιστατικών, ο υπόχρεος πρέπει να καλείται σε ακρόαση, προκειμένου να εκφράσει εγγράφως τις απόψεις του, αναπτύσσοντας τους προβαλλόμενους με την ενδικοφανή προσφυγή λόγους και τα τυχόν συνυποβαλλόμενα σε αυτήν νέα στοιχεία ή τα επικαλούμενα με το αίτημά του νέα πραγματικά περιστατικά σύμφωνα με τα παραπάνω οριζόμενα. Στην περίπτωση αυτή, η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών δύναται να ζητά από την αρμόδια φορολογική αρχή τη διενέργεια πρόσθετων ελεγκτικών επαληθεύσεων, τάσσοντας σύντομη ρητή προθεσμία, προκειμένου η

τελευταία να της αποστείλει το σχετικό πόρισμά της, καθόσον η διαδικασία αυτή δεν διακόπτει την προθεσμία για έκδοση της σχετικής απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής από τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών. Ως νέα στοιχεία ορίζονται αυτά τα οποία δεν είχε στη διάθεσή της η φορολογική αρχή και δεν ήταν δυνατόν να τα λάβει υπ' όψιν της κατά το χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης."

Επειδή, με την 165/1990 γνωμοδότηση της Ολομέλειας του Ν.Σ.Κ., έγινε δεκτό ότι οι Δ.Ο.Υ. δεν έχουν εξουσία ανάκλησης των καταλογιστικών τους πράξεων (έστω και μη νόμιμων), μπορούν όμως κατά τη διαδικασία της εξώδικης λύσης της διαφοράς να περιορίσουν ή να διαγράψουν το επιβληθέν πρόστιμο (Εγκ. 1011629/124 ΠΟΛ 1025/1-2-91).

Επειδή, με τις διατάξεις του Ν 4174/2013 επιχειρήθηκε η υιοθέτηση μίας νέας διαδικασίας επίλυσης των φορολογικών διαφορών. Ειδικότερα, ο φορολογούμενος, προκειμένου να αμφισβητήσει οποιοδήποτε σε βάρος του φορολογικό καταλογισμό, υποχρεούται να απευθυνθεί στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, με ενδικοφανή προσφυγή. Διά του ως άνω τρόπου, καθιερώνεται η ανατροπή του ισχύοντος, μέχρι την έκδοση του ως άνω νόμου, καθεστώτος, κατά το οποίο πράξη φορολογικού καταλογισμού αρμόδιας Αρχής ήταν δυνατόν να ακυρωθεί μόνο με δικαστική απόφαση, αποκλεισμένης της περιπτώσεως συμμετοχής μίας άλλης (δεύτερης) διοικητικής Αρχής στον καθορισμό της φορολογικής επιβαρύνσεως των φορολογουμένων.

Συγκεκριμένα, η διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής εμπεριέχει και το στοιχείο της κλήσεως του διοικουμένου προς ακρόαση ενώπιον του αρμοδίου οργάνου της Διοίκησης. Με τη διαδικασία αυτή εξασφαλίζεται η πλήρης νομική και ουσιαστική διερεύνηση της φορολογικής διαφοράς όπως και η δίκαιη κρίση επ'αυτής δεδομένου ότι η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών δύναται να καλέσει τον υπόχρεο σε ακρόαση, αν το κρίνει απαραίτητο και ειδικότερα στις περιπτώσεις που με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής προσκομισθούν νέα στοιχεία ή γίνεται επίκληση νέων πραγματικών περιστατικών.

Επειδή, εν προκειμένω, ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας δήλωσε, με την από 28-1-2016 υπεύθυνη δήλωσή του, την απώλεια ενός στελέχους ΔΑ με αριθμό από 1-50 και αριθμό θεώρησης/2010. Την αμέσως επόμενη ημέρα, ήτοι την 29-1-2016, βρέθηκε το ως άνω στέλεχος όμως η Φορολογική Αρχή δεν ήταν σε θέση να ανακαλέσει την καταλογιστική της πράξη.

Επειδή, ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας, ανταποκρινόμενος στην με αριθμό πρωτ. Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ. ΕΞ 2016 ΕΜΠ κλήση προς ακρόαση-προσκόμιση νέων στοιχείων, προσκόμισε στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών το στέλεχος ΔΑ με αριθμ. από 1-50 και πράξη θεώρησης/2010 μαζί με το με αριθμ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ. ΕΙ 13-6-2016 υπόμνημά του.

Η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, με το με αριθμ.πρωτ. Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ. ΕΞ 2016 ΕΜΠ έγγραφό της και την με αριθμ..../14-6-2016 πράξη του προϊσταμένου της υπηρεσίας, αναπέμπει την υπό εξέταση υπόθεση στην αρμόδια ΔΟΥ προκειμένου να εξετάσει τα νέα προσκομισθέντα στοιχεία.

Επειδή, η αρμόδια ΔΟΥ, με το με αριθμ.πρωτ./15-6-2016 έγγραφό της, μας ενημέρωσε ότι το στέλεχος ΔΑ με αρίθμηση 1-50 και πράξη θεώρησης/24-11-2010 η δηλούμενη απώλεια του οποίου προκάλεσε την έκδοση της προσβαλλόμενης με αριθμ./28-1-2016 απόφασης προστίμου, προσκομίσθηκε με την ως άνω πράξη αναπομπής και έγινε πράξη ότι επεδείχθη πλήρες καθώς δεν υπήρχαν αχρησιμοποίητες σελίδες για να ακυρωθούν.

Επειδή, η αρχή της χρηστής διοίκησης επιβάλλει στα διοικητικά όργανα, να ασκούν τις αρμοδιότητές τους σύμφωνα με το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις, καθώς και η αρχή της αναλογικότητας και της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικούμενου. Η αρχή της χρηστής διοίκησης έχει εφαρμογή και επί παραβάσεων του ΚΒΣ οι οποίες είναι τυπικές και συνεπάγονται σε κάθε περίπτωση την επιβολή προστίμου καθώς η αρχή αυτή διέπει τη δράση της φορολογικής διοίκησης (ΣτΕ 625/1996). Για όλους τους παραπάνω λόγους

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της από 19-2-2016 και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής προσφεύγουσας εταιρίας με την επωνυμία ".....", και την ακύρωση της με αριθμό/28-1-2016 πράξης επιβολής προστίμου ΚΒΣ, φορολογικής περιόδου 1-1-2015 έως 31-12-2015, του προϊσταμένου της ΔΟΥ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του προσφεύγοντα με βάση την παρούσα απόφαση:
Φορολογική Περίοδος 1-1-2015 έως 31-12- 2015

Ως προς το ύψος του προστίμου:0€

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ακριβές Αντίγραφο

**Η υπάλληλος του γραφείου
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 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 άσκησή της (άρθρ. 126 ν. 2717/99).