



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

21/12/2015

Αριθμός απόφασης: 4800

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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4. Την από 16/09/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου/16-09-2015 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, που εδρεύει στο Περιστέρι, οδός, κατά της υπ' αριθμ./16-07-2015 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2007 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./16-07-2015 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2007 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 15/07/2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 17/12/2015 εισήγηση του Α 3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 16/09/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου/16-09-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, 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...../16-07-2015 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2007 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 1.200,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 36 § 5 περίπτωση δ' του Ν 2859/2000.

Η παράβαση αφορά: α) την ανακριβή υποβολή ανακεφαλαιωτικού πίνακα ενδοκοινοτικών αποκτήσεων Α' τριμήνου 2007 (01/01-31/03/2007) και β) την μη υποβολή ανακεφαλαιωτικών πινάκων ενδοκοινοτικών αποκτήσεων Β' , Γ' και Δ' τριμήνου 2007 (01/04-30/06/2007, 01/07-30/09/2007 και 01/10-31/12/2007).

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση άλλως την ανάκληση καθ' ολοκληρία της παραπάνω προσβαλλόμενης πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Απώλεσαν παντελώς το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης, δεδομένου ότι ουδέποτε κλήθηκαν από την Φορολογική Διοίκηση, που φέρει το βάρος των ισχυρισμών της, προκειμένου να εκθέσουν τις απόψεις τους, ούτε γνωστοποιήθηκαν τα συμπεράσματα και οι διαπιστώσεις της. Την 17/07/2015 κοινοποιήθηκε η προσβαλλόμενη πράξη, η οποία εκδόθηκε την αμέσως προηγούμενη ημέρα (16/07/2015), ήτοι την ίδια ημέρα με την αντίστοιχη έκθεση ελέγχου η οποία ουδέποτε κοινοποιήθηκε.

2) Από κανένα κεφάλαιο της από 16/07/2015 έκθεσης ελέγχου δεν προκύπτει με σαφήνεια και πληρότητα, όπως ορίζει ο Νόμος, με βάση ποια στοιχεία και ποιους υπολογισμούς επιβάλλεται το πρόστιμο και πως υπολογίζεται το δυσανάλογο ύψος αυτού (παράβαση της αρχής αναλογικότητας και της χρηστής Διοίκησης). Ακόμη δεν προκύπτει κατά τρόπο σαφή, ορισμένο και νόμιμα αιτιολογημένο πως κρίθηκε ανακριβής η δήλωση του Α' τριμήνου του 2007, ενώ για τα υπόλοιπα τρίμηνα της χρήσης ουδέν εισόδημα προέκυψε ώστε να υφίσταται υποχρέωση προς υποβολή των αντίστοιχων ανακεφαλαιωτικών πινάκων.

3) Η προσβαλλόμενη πράξη ερείδεται επί εκθέσεως ελέγχου, η οποία όχι μόνο τυγχάνει παντελώς αόριστη και χωρίς να περιέχει νόμιμες και επαρκείς αιτιολογίες για τα συμπεράσματά της, παρουσιάζει δε επιπλέον ουσιώδη τυπικά λάθη και ασάφειες τα οποία την καθιστούν νομικά πλημμελή και ακυρωτέα.

4) Επί της προσβαλλόμενης καταλογιστικής πράξης δεν γίνεται καμία αναφορά και σύνδεση με την έκθεση ελέγχου επί της οποίας εκδόθηκε, ώστε με πληρότητα και σαφήνεια να μπορεί να ελεγχθεί η ορθότητα ή μη των συμπερασμάτων και υπολογισμών της. Η συμπροσβαλλόμενη έκθεση ελέγχου προβαίνει αυθαίρετα στη συναγωγή των συμπερασμάτων

της, χωρίς να αναφέρει κατά τρόπο ορισμένο το σκεπτικό της, αλλά και τον αριθμητικό υπολογισμό των επιβαλλομένων προστίμων.

Επειδή με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 28 του Ν 4174/2013, ορίζεται ότι:

1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο 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 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 όπως προκύπτει από την από 24/06/2015 έκθεση επίδοσης, κοινοποιήθηκε εγγράφως στον του ως διαχειριστή της προσφεύγουσας εταιρείας, το υπ' αριθμ. /24-06-2015 Σημείωμα Διαπιστώσεων ελέγχου βάσει του άρθρου 28 Ν 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και ΔΕΛ Α1198404 ΕΞ2013/31.12.12013 (ΦΕΚ β'3366/31.12.13), στο οποίο αναγράφονται αναλυτικά οι διαπιστώσεις και τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου, καθώς και η προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ χρήσης 2007.

Κατά συνέπεια ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι απωλέσθη παντελώς το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης απορρίπτεται ως αβάσιμος, καθόσον υπήρχε η δυνατότητα να διατυπωθούν εγγράφως οι απόψεις της προσφεύγουσας εταιρείας, σχετικά με το ως άνω Σημείωμα Διαπιστώσεων του άρθρου 28 Ν 4174/2013 και με την προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ χρήσης 2007, εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση αυτών.

Επειδή όπως προκύπτει από την από 17/07/2015 έκθεση επίδοσης, κοινοποιήθηκε στον του ως διαχειριστή της προσφεύγουσας εταιρείας, η υπ' αριθμ. /16-07-2015 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2007, με συνημμένη την έκθεση ελέγχου.

Κατά συνέπεια ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι η οικεία έκθεση ελέγχου ουδέποτε τους κοινοποιήθηκε απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή με τις διατάξεις της παραγράφου 5 περίπτωση δ' του άρθρου 36 του Ν 2859/2000, ορίζεται ότι:

«δ) να υποβάλει ανακεφαλαιωτικό πίνακα για τις ενδοκοινοτικές αποκτήσεις αγαθών που πραγματοποιεί μετά την 1.1.1996, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 11 παράγραφοι 1 και 2 και 12».

Επειδή από τον διενεργηθέντα ως προς τη φορολογία ΦΠΑ έλεγχο, προέκυψαν τα ακόλουθα:

1) Ο διαχειριστής της προσφεύγουσας εταιρείας υπέβαλε στο έλεγχο την υπ' αριθμ. πρωτ./02-07-2014 υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 Ν 1599/1986) με την οποία δήλωσε: «Όλα τα τιμολόγια πώλησης καθώς και αγορών και διαφόρων εξόδων που προσκόμισα στον έλεγχο ήταν καταχωρημένα στο απωλεσθέν βιβλίο Εσόδων- Εξόδων με Π.Θ./2002.»

2) Υποβλήθηκε η με αριθμό/2008 εκκαθαριστική δήλωση ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2007, ωστόσο δεν ήταν εφικτός ο έλεγχος των οικονομικών δεδομένων του βιβλίου λόγω της απώλειας του με Α.Π.Θ./2002 βιβλίου Εσόδων- Εξόδων. Η προσφεύγουσα εταιρεία επέδειξε στον έλεγχο τα στοιχεία που δηλώθηκαν. Από τον διασταυρωτικό έλεγχο που διενεργήθηκε των δεδομένων του τμήματος VIES – ΦΠΑ και των προσκομισθέντων στοιχείων, ο έλεγχος διαπίστωσε ότι οι ενδοκοινοτικές αποκτήσεις της χρήσης 2007 ανέρχονται στο ποσό των 1.185.126,00 ευρώ, ενώ στις υποβληθείσες περιοδικές δηλώσεις καθώς και στην εκκαθαριστική δήλωση δηλώθηκε ποσό 689.836,19 ευρώ.

3) Όπως προκύπτει από τα στοιχεία ΦΠΑ του ELENXIS, και του τμήματος ΦΠΑ της Δ.Ο.Υ. Α' Περιστερίου, η προσφεύγουσα υπέβαλε για το Α' τρίμηνο της χρήσης 2007 ανακεφαλαιωτικό πίνακα ενδοκοινοτικών αποκτήσεων με δηλωθέν ποσό 1,00 ευρώ και δεν υπέβαλε ανακεφαλαιωτικούς πίνακες για το Β', Γ', και Δ' τρίμηνο χρήσης 2007.

Επειδή όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης και συγκεκριμένα από το από 21/09/2015 έγγραφο αιτιολογημένων απόψεων της Υποδιευθύντριας της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων επί της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής αναγράφεται ότι η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε ανακριβή ανακεφαλαιωτικό πίνακα ενδοκοινοτικών αποκτήσεων για το Α' τρίμηνο της χρήσης 2007 με δηλωθέν ποσό 1,00 ευρώ, ενώ στην υποβληθείσα περιοδική δήλωση ΦΠΑ φορολογικής περιόδου 01/01-31/03/2007 δηλώθηκαν ενδοκοινοτικές αποκτήσεις ποσού 73.311,09 ευρώ. Για τις φορολογικές περιόδους 01/04-30/06/2007, 01/07-30/09/2007 και 01/10-31/12/2007 δεν υποβλήθηκαν από την προσφεύγουσα εταιρεία ανακεφαλαιωτικοί πίνακες ενδοκοινοτικών αποκτήσεων. Ωστόσο στις υποβληθείσες περιοδικές δηλώσεις ΦΠΑ των προαναφερομένων φορολογικών περιόδων δηλώθηκαν ενδοκοινοτικές αποκτήσεις ποσών 210.227,35 ευρώ, 214.466,49 ευρώ και 191.831,26 ευρώ, ήτοι συνολικό δηλωθέν ποσό ενδοκοινοτικών αποκτήσεων 689.836,19 ευρώ για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2007.

Επειδή με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 4 του Ν 2523/97, ορίζεται ότι:

1. Τα πρόσωπα που παραβαίνουν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από την κείμενη φορολογική νομοθεσία υπόκεινται για κάθε παράβαση σε πρόστιμο που ορίζεται από εκατόν δεκαεπτά (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. Ειδικά όποιος κατέχει και χρησιμοποιεί αριθμούς φορολογικού μητρώου (ΑΦΜ) περισσότερους από έναν ή αναγράφει στα φορολογικά του στοιχεία καθώς και στις φορολογικές του δηλώσεις αριθμό φορολογικού μητρώου (ΑΦΜ) που ανήκει σε άλλο πρόσωπο ή που δεν έχει χορηγηθεί σε αυτόν υπόκειται σε πρόστιμο που ορίζεται σε ένα εκατομμύριο πεντακόσιες χιλιάδες (1.500.000) δραχμές. Από 1.1.2002 το ανωτέρω ποσό ορίζεται σε ευρώ και στρογγυλοποιούμενο διαμορφώνεται σε 4.400 ευρώ.

Δεν επιβάλλεται το πρόστιμο του πρώτου εδαφίου επί ανακρίβειας της δήλωσης, εφόσον το ύψος της προκύπτουσας διαφοράς κύριου και συμπληρωματικού φόρου, τέλους ή εισφοράς ανέρχεται μέχρι του ποσού για το οποίο αμελείται η βεβαίωση κατά τις κείμενες διατάξεις.

Επειδή εν προκειμένω, ορθώς επεβλήθη με την προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2007, το πρόστιμο της παραγράφου 1 του άρθρου 4 του Ν 2523/97, βάσει των αποτελεσμάτων του ελέγχου και του πορίσματος της από 15/07/2015 έκθεσης ελέγχου προστίμου ΦΠΑ της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων

Επειδή επί της υπ' αριθμ./2015 προσβαλλόμενης Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων διαχειριστικής περιόδου 01/01/2007 – 31/12/2007 αναγράφεται ότι:

« Έχοντας υπόψη:

.....

3) την από 15/07/2015 έκθεση ελέγχου επιβολής προστίμου τ.. εφοριακού υπαλλήλου που επισυνάπτεται στην παρούσα.»

Επειδή η υπ' αριθμ./16-07-2015 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2007, κοινοποιήθηκε στον του ως διαχειριστή της προσφεύγουσας εταιρείας, με συνημμένη την έκθεση ελέγχου.

Κατά συνέπεια ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι επί της προσβαλλόμενης καταλογιστικής πράξης δεν γίνεται καμία αναφορά και σύνδεση με την έκθεση ελέγχου επί της οποίας εκδόθηκε, απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθμ./16-09-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία , ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου εταιρείας - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΗ ΠΕΡΙΟΔΟΣ 1/1/2007 – 31/12/2007

Πρόστιμο άρθρου 4 Ν 2523/1997 ποσού: 1.200,00 € (300,00 X 4)

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α/α**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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 (άρθ. 126 ν. 2717/99).