



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9578520

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

27-04-2015

Αριθμός απόφασης: **1708**

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 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».

γ. 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».

δ. 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. Την από 23-01-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» /27-01-2015 ενδικοφανή προσφυγή του «.....», ΑΦΜ «.....», κατοίκου «.....» κατά της αριθμ. «.....» «.....» /29-12-2014 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2008 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθμ. «.....» /29-12-2014 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ - Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2008 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από «.....» οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 27-04-2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από από 23-01-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» 27-01-2015 ενδικοφανούς προσφυγής του «.....», 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. «.....» 29-12-2014 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 9.900,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2008 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων 2§1 ΚΑΙ 12§5 του ΚΒΣ .

Η παράβαση αφορά την μη λήψη από τον προσφεύγοντα τιμολογίου αξίας 9.900,00 ευρώ για οικοδομικές εργασίες που πραγματοποίησε η εταιρεία «.....» για λογαριασμό του και την μη έκδοση από τον ίδιο αντίστοιχου φορολογικού στοιχείου αξίας.

Η ως άνω Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ κατόπιν της από «.....» έκθεσης ελέγχου Κώδικα Βιβλίων – Στοιχείων του Π.Δ. 186/92 του ελεγκτού της ίδιας Δ.Ο.Υ. «.....».

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1) Ο προσφεύγων ουδεμία σχέση έχει με την εταιρεία «.....»
- 2) Ο προσφεύγων ως μικρός εργολάβος δεν θα μπορούσε να αναθέσει σε μία Α.Ε. να πραγματοποιήσει οικοδομικές εργασίες για λογαριασμό του.
- 3) Οι τρεις επιταγές αξίας εκάστη 3.3000,00 € με ημερομηνίες 30-9-2008, 31-10-2008 και 30-11-2008 της Τράπεζας «.....» εις διαταγή του προσφεύγοντος, σε χρέωση του λογαριασμού της εταιρείας «.....» και η παράδοση των επιταγών αυτών σε τρίτο φυσικό πρόσωπο («.....»), κατόπιν οπισθογράφησης αυτών από τον προσφεύγοντα αποδεικνύουν ότι ουδεμία σχέση – συναλλαγή υφίσταται μεταξύ του προσφεύγοντος και της εταιρείας «.....»..
- 4) Εκ του σώματος των τριών επιταγών ουδόλως αποδεικνύεται οποιαδήποτε σχέση μεταξύ του προσφεύγοντος και της εταιρείας «.....».
- 5) Εκ του νόμου περί επιταγών (ν. 5960/1933 άρθρα 14 και επόμενα) προκύπτει ότι η φορολογική αρχή οδηγήθηκε σε άτοπο συμπέρασμα και αυθαίρετα προχώρησε στην έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 62 παρ. 4 του Ν.4174/2013 ορίζεται :

«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 «είκοσι (20)» ημέρες πριν την έκδοση 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 με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 28 παρ. 1 και 2 του Ν.4174/2013 ορίζεται :

«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 εμπειριστатωμένα 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 ο έλεγχος δεν προέβη σε όλες τις ελεγκτικές επαληθεύσεις για την εξακρίβωση της μη λήψης και της μη έκδοσης από τον προσφεύγοντα φορολογικών στοιχείων.

Επειδή από την από «.....» έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. του ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ «.....», επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, δεν προκύπτουν με σαφήνεια και πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις τα πραγματικά περιστατικά που να προέκυψαν από την αποδεικτική διαδικασία, τα οποία να συγκροτούν την αντικειμενική και υποκειμενική υπόσταση της παράβασης ότι ο προσφεύγων: « το 2008 δεν ζήτησε και δεν έλαβε και δεν εξέδωσε δικό του τιμολόγιο αξίας τουλάχιστο ν 9.000,00ευρώ για οικοδομικές εργασίες που πραγματοποίησε η εταιρεία «.....». για λογαριασμό του και δεν εξέδωσε τιμολόγιο.»

Επειδή, στο από «.....» έγγραφο απόψεων επί ενδικοφανούς προσφυγής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ αναφέρεται ότι : « Ο έλεγχος αποδέχεται τον ισχυρισμό της ελεγχόμενης ότι δεν προκύπτει συναλλαγή μεταξύ της ελεγχόμενης και της εταιρείας «.....» αφού από τα προσκομισθέντα φωτοαντίγραφα των υπό έλεγχο επιταγών τα οποία έχει θεωρήσει για την γνησιότητα η Τράπεζα φαίνεται ότι οι επιταγές έχουν εκχωρηθεί από την ελεγχόμενη πρώτα σε άλλο πρόσωπο το οποίο στην συνέχεια τις εκχώρησε στην «.....».

Επειδή στο Κεφάλαιο 3 . Διαπιστώσεις – έλεγχου της από «.....» έκθεσης ελέγχου Κ.Β.Σ. του ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ «.....» αναγράφεται ότι : « Στην ελεγχόμενη δεν κοινοποιήθηκε σημείωμα διαπιστώσεων λόγω περιορισμένου χρόνου και επικείμενης παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου».

Επειδή η φορολογική διοίκηση δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας του άρθρου 62 & 4 του ν. 4174/2013.

Επειδή σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και της παρ. 7 της ΠΟΛ 1002/2013 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η

αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την ακύρωση της υπ' αριθ. «.....» /29-12-2014 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2008 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ, λόγω τυπικής πλημμέλειας και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να εφαρμόσει.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).