



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 23/11/2018

Αριθμός απόφασης: 4728

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 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής*».

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 25/06/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα τη, κατά της με αριθμ./30-04-2018 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος / πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας φορολογικού έτους 2015, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμ./30-04-2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος / πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας φορολογικού έτους 2015, της οποίας ζητείται η επανεξέταση, καθώς και την από 24/04/2018 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 25/06/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμ./30-04-2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος / πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας φορολογικού έτους 2015 καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού **3.353,78 ευρώ**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58 παρ. 1 περ. β του ν. 4174/2013. Το παραπάνω ποσό υπολογίστηκε επί της διαφοράς, ύψους 13.415,12 ευρώ, που προέκυψε στο πιστωτικό ποσό προς επιστροφή για το φορολογικό έτος 2015 της προσφεύγουσας εταιρείας, καθώς το ποσό 31.083,42 ευρώ προς επιστροφή που είχε προσδιοριστεί βάσει δήλωσης μειώθηκε στο ποσό των 17.668,30 ευρώ βάσει ελέγχου.

Η ως άνω πράξη εκδόθηκε συνεπεία της από 24/04/2018 έκθεσης μερικού φορολογικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας, η οποία συντάχθηκε βάσει της υπ' αριθμ./03-03-2017 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ., προκειμένου να γίνει η επιστροφή του φόρου εισοδήματος ποσού 31.083,42 ευρώ στην προσφεύγουσα εταιρεία. Στα πλαίσια του ανωτέρω ελέγχου η με αριθμ./2016 υποβληθείσα δήλωση της προσφεύγουσας για τη φορολογική περίοδο 01/01/2015-31/12/2015 κρίθηκε ανακριβής, καθώς η προσφεύγουσα δήλωσε ανακριβώς στον κωδικό 009 «Φόρος που προκαταβλήθηκε ή καταβλήθηκε και δεν υπάρχει ηλεκτρονική πληροφόρηση» το ποσό 16.742,91 ευρώ. Στο ποσό αυτό συμπεριλαμβάνεται ποσό 13.415,15 ευρώ το οποίο δεν αναγνωρίστηκε από τον έλεγχο, καθώς αφορά παρακράτηση φόρου 3% που αποδόθηκε με δηλώσεις της προσφεύγουσας ως δικαιούχου της αμοιβής παρότι στην κείμενη νομοθεσία δεν παρέχεται η δυνατότητα ο παρακρατούμενος φόρος να αποδίδεται με δήλωση του δικαιούχου της αμοιβής.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί στο σύνολό της η ως άνω προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος / πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκίδας φορολογικού έτους 2015 προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Η δήλωση της εταιρείας για το φορολογικό έτος 2015 ουδόλως δύναται να θεωρηθεί ανακριβής από τη φορολογική διοίκηση, καθώς ουδέν εισόδημα απεκρύβη, ουδενός φόρου, τέλους ή εισφοράς επιδιώχθηκε η μη πληρωμή ή η μη απόδοση και ουδεμία παραπλάνηση της φορολογικής διοίκησης σχετικά με την επιστροφή του φόρου έλαβε χώρα.

- Η κατάργηση της υποπ. Β' της παρ. 1 του άρθρου 55 του ν. 2238/1994 μπορεί να επήλθε κατόπιν της έναρξης ισχύος του ν. 4172/2013, πλην όμως σε ουδεμία διάταξη νόμου αυτού ή σε μετέπειτα κανονιστική πράξη ή εγκύκλιο προβλέφθηκε τι ισχύει στην περίπτωση κατά την οποία ο δικαιούχος της αμοιβής παρακρατήσει το φόρο.

- Είναι κατάδηλη η έλλειψη αναγκαιότητας και η ακαταλληλότητα της έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης, κυρίως δε της αρχής της αναλογικότητας, καθώς ουδεμία αναλογία υφίσταται μεταξύ της φορολογικής συμπεριφοράς της εταιρείας και της αντιμετώπισής της εκ μέρους της φορολογικής διοίκησης.

- Από τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 58 του ν. 4174/2013 προκύπτει ότι δεν επιβάλλεται φόρος ή πρόστιμο χωρίς φορολογική βάση.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 61, 62, 64 και 72 του ν. 4172/2013:

«Άρθρο 61 Υπόχρεοι σε παρακράτηση

1. Κάθε νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα ή φυσικό πρόσωπο που ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα και έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, οι φορείς γενικής κυβέρνησης ή κάθε φορολογούμενος που δεν έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, αλλά δραστηριοποιείται μέσω μόνιμης εγκατάστασης στην Ελλάδα, και προβαίνει σε πληρωμές σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 62, καθώς και οι συμβολαιογράφοι για τις συναλλαγές της περίπτωσης στ' του άρθρου 62 υποχρεούνται σε παρακράτηση φόρου όπως ορίζεται στο άρθρο 64.

Άρθρο 62 Πληρωμές υποκείμενες σε παρακράτηση

1. Οι ακόλουθες πληρωμές υπόκειται σε παρακράτηση φόρου:

.....

δ) αμοιβές για τεχνικές υπηρεσίες, αμοιβές διοίκησης, αμοιβές για συμβουλευτικές υπηρεσίες και άλλες αμοιβές για παρόμοιες υπηρεσίες, ανεξαρτήτως εάν έχουν παρασχεθεί στην Ελλάδα, όταν ο λήπτης της αμοιβής είναι φυσικό πρόσωπο,

.....

Άρθρο 64 Συντελεστές παρακράτησης φόρου

1. Οι συντελεστές παρακράτησης φόρου είναι οι εξής:

.....

δ) για αμοιβές για τεχνικά έργα, αμοιβές διοίκησης, αμοιβές για συμβουλευτικές ή παρόμοιες υπηρεσίες είκοσι τοις εκατό (20%). Κατ' εξαίρεση, για τις αμοιβές που εισπράττονται από εργολήπτες κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων και ενοικιαστών δημοσίων, δημοτικών και κοινοτικών ή λιμενικών προσόδων ο συντελεστής είναι τρία τοις εκατό (3%) επί της αξίας του υπό

κατασκευή έργου ή του μισθώματος, ανεξαρτήτως αν ο λήπτης της αμοιβής είναι φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα,

.....

7. Ο φόρος που παρακρατείται σύμφωνα με τις ανωτέρω παραγράφους αποδίδεται το αργότερο μέχρι το τέλος του δεύτερου μήνα από την ημερομηνία καταβολής της υποκείμενης σε παρακράτηση πληρωμής εκτός από τους φόρους που παρακρατούνται από τους συμβολαιογράφους. Ειδικά ο φόρος που παρακρατείται από συμβολαιογράφο για την υπεραξία του άρθρου 41, αποδίδεται από τον ίδιο με τραπεζική επιταγή σε διαταγή του Ελληνικού Δημοσίου, εντός πέντε (5) εργασίμων ημερών από την υπογραφή του συμβολαίου. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων καθορίζεται η διαδικασία για την εφαρμογή της παραγράφου αυτής.

.....

Άρθρο 72 Μεταβατικές διατάξεις και έναρξη ισχύος

.....

25. Από την έναρξη ισχύος του Ν.4172/2013 παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του Ν.2238/1994 (Α' 151), συμπεριλαμβανομένων και όλων των κανονιστικών πράξεων και εγκυκλίων που έχουν εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση αυτού του νόμου.»

Επειδή στην ΠΟΛ. 1027/4.2.2014, σχετικά με την παρακράτηση φόρου στα εισοδήματα εργοληπτών κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων, αναφέρεται:

«Άρθρο 1

Υποβολή δήλωσης και απόδοσης του φόρου που παρακρατείται κατά την καταβολή ή εκκαθάριση εισοδημάτων στους εργολήπτες κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων και ενοικιαστών δημόσιων, δημοτικών, κοινοτικών ή λιμενικών προσόδων

1. Κάθε νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα ή φυσικό πρόσωπο που ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα και έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, οι φορείς γενικής κυβέρνησης ή κάθε φορολογούμενος που δεν έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, αλλά δραστηριοποιείται μέσω μόνιμης εγκατάστασης στην Ελλάδα υποχρεούται να παρακρατεί φόρο κατά την καταβολή ή εκκαθάριση εισοδημάτων στους εργολήπτες κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων και ενοικιαστών δημόσιων, δημοτικών, κοινοτικών ή λιμενικών προσόδων σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης δ της παραγράφου 1 του άρθρου 64 του Ν.4172/2013 (ΦΕΚ Α' 167) αποδίδει τον παρακρατηθέντα φόρο με προσωρινές δηλώσεις ως εξής:

.....

Άρθρο 3

Προθεσμία υποβολής και απόδοσης του φόρου

Όσοι παρακρατούν φόρο με συντελεστή τρία (3) τοις εκατό, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης δ της παραγράφου 1 του άρθρου 64 του Ν.4172/2013 (ΦΕΚ Α' 167) υποχρεούνται να υποβάλουν προσωρινή δήλωση το αργότερο μέχρι το τέλος του δεύτερου μήνα από την ημερομηνία καταβολής της υποκείμενης σε παρακράτηση πληρωμής η οποία περιλαμβάνει την αξία

του εκτελεσθέντος έργου, το αντίτιμο ενοικίασης, σύντομη περιγραφή του εκτελεσθέντος έργου, την αξία του εκτελεσθέντος έργου, το αντίτιμο της ενοικίασης και το φόρο που αναλογεί.»

Επειδή με το **αριθμ. πρωτ. Δ12 Α 1109180 ΕΞ 2014/24.7.2014 έγγραφο** της Διεύθυνσης Φορολογίας Εισοδήματος διευκρινίστηκε:

«Παρακράτηση φόρου στα εισοδήματα εργοληπτών κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων.

1. Με το άρθρο 72 του ν. 4172/2013 ορίζεται ότι, από την έναρξη ισχύος του ν. 4172/2013 παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του ν. 2238/1994 (ΦΕΚ Α΄ 151), συμπεριλαμβανομένων και όλων των κανονιστικών πράξεων και εγκυκλίων, που έχουν εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση αυτού του νόμου. Επομένως η υποπ. β΄ της παρ. 1 του άρθρου 55 του ν. 2238/1994 (....Υπόχρεος σε παρακράτηση ορίζεται το Δημόσιο γενικά και κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που ενεργεί εκκαθάριση ή καταβολή για τις περιπτώσεις αυτές. Αν για οποιοδήποτε λόγο δεν παρακρατήθηκε ο φόρος, τότε αυτός αποδίδεται με δήλωση του δικαιούχου της αμοιβής κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 60) δεν ισχύει για εισοδήματα εργοληπτών κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων κλπ. που αποκτώνται από 1-1-2014 και μετά».

2. Επίσης διευκρινίζεται με το άρθρο 3 της ΠΟΛ 1027/2014 απόφαση Γ.Γ.Δ.Ε, όσοι παρακρατούν φόρο με συντελεστή τρία (3) τοις εκατό, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης δ΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 64 του ν. 4172/2013 (ΦΕΚ 167 Α) υποχρεούνται να υποβάλουν προσωρινή δήλωση το αργότερο μέχρι το τέλος του δεύτερου μήνα από την ημερομηνία καταβολής της υποκείμενης σε παρακράτηση πληρωμής η οποία περιλαμβάνει την αξία του εκτελεσθέντος έργου, το αντίτιμο ενοικίασης, σύντομη περιγραφή του εκτελεσθέντος έργου, την αξία του εκτελεσθέντος έργου, το αντίτιμο της ενοικίασης και το φόρο που αναλογεί.

3. Σύμφωνα από τα ανωτέρω συνάγεται ότι στα εισοδήματα εργοληπτών κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων και ενοικιαστών δημοσίων, δημοτικών, κοινοτικών ή λιμενικών προσόδων γίνεται παρακράτηση φόρου με συντελεστή τρία τοις εκατό (3%). Το Δημόσιο γενικά και κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που διενεργεί εκκαθάριση ή καταβολή της αξίας για τις πιο πάνω περιπτώσεις υποχρεούται να παρακρατεί το φόρο.

4. Από την κείμενη νομοθεσία δεν παρέχεται η δυνατότητα ο παρακρατούμενος φόρος να αποδίδεται με δήλωση του δικαιούχου της αμοιβής και επομένως η τροποποίηση της ΠΟΛ 1027/2014 δεν είναι σύνηθες.»

Επειδή σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι στην προκειμένη περίπτωση υπόχρεος προς παρακράτηση και απόδοση του φόρου ποσού 13.415,15 ευρώ ήταν ο, η δε προσφεύγουσα, ως δικαιούχος της αμοιβής, εσφαλμένα προέβη η ίδια σε απόδοση του φόρου 3% με δηλώσεις της. Συνεπώς ορθώς δεν αναγνωρίστηκε από τον έλεγχο το ποσό των 13.415,15 ευρώ που είχε δηλωθεί στον κωδικό 009 «Φόρος που προκαταβλήθηκε ή καταβλήθηκε και δεν υπάρχει ηλεκτρονική πληροφόρηση» και προσδιορίστηκε νέο ποσό επιστροφής 17.668,30 ευρώ, αντί του ποσού 31.083,42 ευρώ που είχε προκύψει βάσει δήλωσης.

Επειδή στο **άρθρο 23 του ν. 4174/2013** ορίζεται:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου, διενεργώντας έλεγχο σε έγγραφα, λογιστικά στοιχεία και στοιχεία γνωστοποιήσεων και παρόμοιες πληροφορίες, θέτοντας ερωτήσεις στον φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα, ερευνώντας εγκαταστάσεις και μέσα μεταφοράς που χρησιμοποιούνται για τη διενέργεια επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, σύμφωνα με τις διαδικασίες και χρησιμοποιώντας μεθόδους που προβλέπονται στον Κώδικα.

2. Ο έλεγχος εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων του φορολογούμενου που διενεργείται από τη Φορολογική Διοίκηση είναι δυνατόν να έχει τη μορφή φορολογικού ελέγχου από τα γραφεία της Φορολογικής Διοίκησης ή επιτόπιου φορολογικού ελέγχου:

α) Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να διενεργεί φορολογικό έλεγχο από τα γραφεία της με βάση τις χρηματοοικονομικές καταστάσεις, δηλώσεις και λοιπά έγγραφα που υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και έγγραφα και πληροφορίες που έχει στην κατοχή της ή με βάση τα βιβλία και λογιστικά αρχεία που προσκομίζονται από τον φορολογούμενο, κατόπιν σχετικού εγγράφου της Φορολογικής Διοίκησης

.....»

Επειδή σύμφωνα με το **άρθρο 34 του ν. 4174/2013** η Φορολογική Διοίκηση δύναται να προβεί, μετά από έλεγχο, σε έκδοση πράξης διόρθωσης οποιουδήποτε προηγούμενου άμεσου, διοικητικού, εκτιμώμενου ή προληπτικού προσδιορισμού φόρου, εφόσον από τον έλεγχο διαπιστωθεί αιτιολογημένα ότι ο προηγούμενος προσδιορισμός φόρου ήταν ανακριβής ή εσφαλμένος.

Επειδή στο **άρθρο 58 παρ. 1 του ν. 4174/2013** ορίζεται:

«Άρθρο 58 Πρόστιμο ανακριβούς δήλωσης ή μη υποβολής δήλωσης

1. Αν το ποσό του φόρου που προκύπτει με βάση φορολογική δήλωση υπολείπεται του ποσού του φόρου που προκύπτει με βάση το διορθωτικό προσδιορισμό φόρου που πραγματοποιήθηκε από τη Φορολογική Διοίκηση, ο φορολογούμενος υπόκειται σε πρόστιμο επί της διαφοράς ως εξής:

α) δέκα τοις εκατό (10%) του ποσού της διαφοράς, εάν το εν λόγω ποσό ανέρχεται σε ποσοστό από πέντε (5%) έως είκοσι (20%) τοις εκατό του φόρου που προκύπτει με βάση τη φορολογική δήλωση,

β) είκοσι πέντε τοις εκατό (25%) του ποσού της διαφοράς, αν το εν λόγω ποσό υπερβαίνει το ποσοστό είκοσι τοις εκατό (20%) έως πενήντα τοις εκατό (50%) του φόρου που προκύπτει με βάση τη φορολογική δήλωση,

γ) πενήντα τοις εκατό (50%) του ποσού της διαφοράς, αν το εν λόγω ποσό υπερβαίνει σε ποσοστό το πενήντα τοις εκατό (50%) του φόρου που προκύπτει με βάση τη φορολογική δήλωση.

Επειδή εξάλλου σύμφωνα και με τη με **αριθμ. 265/2017 Γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ.** φορολογική δήλωση είναι το σύνολο των στοιχείων και πληροφοριών, τα οποία υποχρεούται να παράσχει κατά νόμο ο φορολογούμενος στη φορολογική αρχή για τον προσδιορισμό του φόρου

και την εκπλήρωση της φορολογικής υποχρεώσεώς του στο πλαίσιο της φορολογικής ενοχής. Ανακριβής δήλωση θεωρείται η δήλωση στην οποία μεταξύ του φόρου που προκύπτει με βάση τα όσα δηλώθηκαν με αυτή και του φόρου που καταλογίζεται υφίσταται διαφορά ανεξάρτητα από την αιτία στην οποία οφείλεται αυτή. Η ανακρίβεια της δηλώσεως ή των συνυποβαλλομένων με αυτήν στοιχείων (ειδικών εντύπων ή καταστάσεων) έχει την έννοια της μη ανταποκρίσεως του περιεχομένου τους προς την αλήθεια ή την πραγματικότητα, είναι δηλαδή αντικειμενική και μπορεί να αποδεικνύεται καθ' οιονδήποτε τρόπο, χωρίς να τελείαπό τη διαπίστωση προθέσεως αποκρύψεως φορολογητέας ύλης εκ μέρους του φορολογουμένου (ΣτΕ 397- 404/1989)

Επειδή με βάση τα παραπάνω ορθώς επιβλήθηκε το πρόστιμο του άρθρου 58 παρ. 1 του ν. 4174/2013 και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι η δήλωσή της για το φορολογικό έτος 2015 δε δύναται να θεωρηθεί ανακριβής, καθώς ουδέν εισόδημα απεκρύβη, ουδενός φόρου, τέλους ή εισφοράς επιδιώχθηκε η μη πληρωμή ή η μη απόδοση και ουδεμία παραπλάνηση της φορολογικής διοίκησης σχετικά με την επιστροφή του φόρου έλαβε χώρα, απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή η φορολογική αρχή, κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, έδρασε στο πλαίσιο δέσμιας αρμοδιότητας (και όχι διακριτικής ευχέρειας), αφού παραβιάστηκαν συγκεκριμένες διατάξεις από την προσφεύγουσα για τις οποίες προβλέπονται στο νόμο συγκεκριμένες κυρώσεις. Επομένως δεν τίθεται ζήτημα παράβασης της αρχής της αναλογικότητας (πρβλ. αποφ. ΣτΕ 378/2012) και ο λόγος που προβάλλει η προσφεύγουσα περί παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Επειδή η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος. Στην υπό κρίση περίπτωση, η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε για το φορολογικό έτος 2015 ανακριβή δήλωση. Συνεπώς, ορθά και σύννομα επιβλήθηκαν οι προβλεπόμενες κυρώσεις του άρθρου 58 παρ. 1 του ν. 4174/2013 από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. και εκδόθηκε η προσβαλλόμενη με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή πράξη.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 25/06/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την, ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης εταιρείας – καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Πρόστιμο άρθρου 58 παρ. 1 περ. β του ν. 4174/2013 ποσού : 3.353,78 ευρώ

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
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