



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604534
ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 03/12/2018

Αριθμός απόφασης: **4844**

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 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).»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

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

4. Την με αριθ...../2018 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών Τμήμα 3ο Μονομελές, επί της με αριθ. κατάθεσης/01.09.2011 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού της επιχείρησης, Α.Φ.Μ., με έδρα στον, κατά της με αριθμ./26.05.2011 απόφασης επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου του Δ.Ε.Κ. ΑΘΗΝΩΝ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. πρωτ./30.04.2018 πρόσκληση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ για τη συζήτηση περί αποδοχής ή μη των προσβαλλόμενων πράξεων.

6. Το υπ' αριθμ./05.07.2018 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθ. κατάθεσης/01.09.2011 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού της επιχείρησης και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Κατόπιν ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ΠΔ 186/92 (Κ.Β.Σ.), βάσει της υπ' αριθμ./13.04.2010 εντολής του Προϊσταμένου του ΔΕΚ ΑΘΗΝΩΝ, εκδόθηκε η με αριθμό/26.05.2011 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του ως άνω Προϊσταμένου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/1997, καθόσον η προσφεύγουσα επιχείρηση δεν επέδειξε τα πρωτότυπα φορολογικά στοιχεία που έλαβε κατά τη χρήση 2000 από την επιχείρηση, ΑΦΜ, κατόπιν της με αριθμό/21.03.2011 έγγραφη πρόσκληση του ελέγχου, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 36§1, 2§1 και 12 του ΠΔ 186/1992. Κατά της παραπάνω πράξεως, ο προσφεύγων κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών την με αριθ./01.09.2011 προσφυγή με αίτημα συμβιβασμού με την οποία ζητούσε την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξεως, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα ως νομικά πλημμελής και απαράδεκτη, καθόσον εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο αναρμόδιας αρχής, ήτοι από τον Προϊστάμενο του Διαπεριφερειακού Ελεγκτικού Κέντρου Αθηνών, αντί του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ.
- Αμφισβητεί τη νομιμότητα της σύνταξης και επίδοσης της με αριθμό/21.03.2011 πρόσκλησης της ελεγκτικής αρχής περί προσκόμισης στοιχείων της επιχείρησης.
- Δεν προβλέπεται ούτε επιτρέπεται η πρόσκληση επιχειρήσεων που τηρούν βιβλία Γ' κατηγορίας για διενέργεια ελέγχου στα γραφεία της Δ.Ο.Υ., αλλά η διενέργεια αυτού απαιτείται να γίνει στην επαγγελματική τους εγκατάσταση.
- Η υπ' αριθμ./13.04.2010 σχετική εντολή ελέγχου δεν είναι δυνατόν να είχε ως κριτήριο ελέγχου το υπ' αριθμ. πρωτ./10.03.2011 έγγραφο του Πταισματοδικείου Αθηνών, καθόσον το έγγραφο αυτό τυγχάνει μεταγενέστερο. Κατά συνέπεια η από 26/05/2011 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ, η οποία συντάχθηκε με βάση την εν λόγω εντολή τυγχάνει άκυρη και αδύναμη να παράγει έννομες συνέπειες.
- Όπως συνομολογείται στην έκθεση ελέγχου, τα φορολογικά στοιχεία κατασχέθηκαν από τους υπαλλήλους του ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ, και συνεπώς το ΔΕΚ ΑΘΗΝΩΝ έπρεπε να τα αναζητήσει από εκεί.
- Παράνομα και καταχρηστικά δεν της επιδόθηκε σημείωμα ελέγχου του άρθρου 36§7 του ΠΔ 186/92, ώστε να της δοθεί η δυνατότητα να εκφράσει τις αντιρρήσεις της.

Επί της ως άνω προσφυγής, το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών (Τμήμα 3ο - Μονομελές) εξέδωσε την με αριθ./2018 προδικαστική απόφαση, σύμφωνα με την οποία:

- Απέχει από την εκδίκαση της υπόθεσης.
- Αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, προκειμένου να εξετάσει το αίτημα της προσφεύγουσας για διοικητική επίλυση της διαφοράς.
- Μετά την τήρηση της εν λόγω διαδικασίας η υπόθεση πρέπει να επιστραφεί στο Δικαστήριο με έγγραφη γνωστοποίηση του αποτελέσματος της διαδικασίας αυτής.

Η Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ επέδωσε την με αριθ. πρωτ./30.04.2018 πρόσκληση (του άρθρου 72 παρ. 10 του Ν.4174/13), σύμφωνα με τις οποία καλούσε την προσφεύγουσα όπως προσέλθει στα γραφεία της εντός πέντε (5) ημερών προκειμένου να δηλώσει εάν αποδέχεται ή όχι τις προσβαλλόμενες πράξεις. Επί της εν λόγω πρόσκλησης ουδεμία απάντηση υπήρξε και η Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ απέστειλε τον φάκελο στην Υπηρεσία μας με το υπ' αριθμ./05.07.2018 έγγραφο.

Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72§10: «Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης.»

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72§10 του ν. 4174/2013, καθόσον σε εκτέλεση της υπ' αριθμ./2011 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήματος 3ο Μονομελούς), η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ επέδωσε τη με αριθμ. πρωτ./30.04.2018 πρόσκληση του άρθρου 72§10 του ν. 4174/2013, με την οποία κλήθηκε η προσφεύγουσα επιχείρηση να προσέλθει στα γραφεία της Δ.Ο.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις του ανωτέρω άρθρου, προκειμένου να αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη, εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε (5) ημερών.

Επειδή σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ./05.07.2018 έγγραφο της ως άνω Δ.Ο.Υ, ο προσφεύγων δεν προσήλθε στα γραφεία της, και παρήλθε άπρακτη, η ως άνω προθεσμία των πέντε (5) ημερών.

Κατά συνέπεια ματαιώθηκε η δυνατότητα αποδοχής της προσβαλλόμενης πράξης στο πλαίσιο της διαδικασίας διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και το υπό κρίση αίτημα συμβιβασμού πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό του.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθ. κατάθεσης/01.09.2011 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού της επιχείρησης, Α.Φ.Μ., κατατεθείσας ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 3ο Μονομελές), και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, σύμφωνα με την αριθ./26.05.2011 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ**