



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 15-2-2019

Αριθμός απόφασης: 651

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α5**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604537

ΦΑΞ : 213-1604567

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 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.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

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

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 27-3-2012 και με γενικό αριθμό κατάθεσης προσφυγή και αίτημα διοικητικής επίλυσης διαφοράς της του ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά των με αριθμό,, και/2012 Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ για τις χρήσεις 2003, 2005, 2006, 2007 και 2011 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις με αριθμό,, και/2012 Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ χρήσης 2003, 2005, 2006, 2007 και 2011.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό κατάθεσης/2012 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης της 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 αριθμό/2012 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. επιβλήθηκε πρόστιμο στην προσφεύγουσα ποσού 8.790€ για τη χρήση 2003, βάσει της από 28-12-2011 έκθεσης ελέγχου, κατόπιν της με αριθμό/2010 εντολής ελέγχου.

Με τη με αριθμό/2012 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. επιβλήθηκε πρόστιμο στην προσφεύγουσα ποσού 8.790€ για τη χρήση 2005, βάσει της από 28-12-2011 έκθεσης ελέγχου, κατόπιν της με αριθμό/2010 εντολής ελέγχου.

Με τη με αριθμό/2012 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. επιβλήθηκε πρόστιμο στην προσφεύγουσα ποσού 5.860€ για τη χρήση 2006, βάσει της από 28-12-2011 έκθεσης ελέγχου, κατόπιν της με αριθμό/2010 εντολής ελέγχου.

Με τη με αριθμό/2012 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. επιβλήθηκε πρόστιμο στην προσφεύγουσα ποσού 7.032€ για τη χρήση 2007, βάσει της από 28-12-2011 έκθεσης ελέγχου, κατόπιν της με αριθμό/2010 εντολής ελέγχου.

Με τη με αριθμό/2012 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. επιβλήθηκε πρόστιμο στην προσφεύγουσα ποσού 9.000€ για τη χρήση 2011, βάσει της από 28-12-2011 έκθεσης ελέγχου, κατόπιν της με αριθμό/2010 εντολής ελέγχου.

Η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση των ανωτέρω πράξεων για τους εξής λόγους:

- Οι πράξεις δεν περιείχαν νόμιμη και ειδική αιτιολογία – ο έλεγχος δεν άσκησε την εξουσία επιμέτρησης – το αντικειμενικό σύστημα υπολογισμού προστίμων Κ.Β.Σ. είναι αντισυνταγματικό
- Παραγραφή
- Παράβαση της αρχής της αναλογικότητας

Στην προσφεύγουσα που διατηρεί επιχείρηση με αντικείμενο εργασιών «.....», με έδρα στην και ΑΦΜ διενεργήθηκε έλεγχος εφαρμογής των διατάξεων του ΠΔ 186/1992 (Κ.Β.Σ.) για τις χρήσεις 2002-2011.

Με βάση την από 28-12-2011 έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων Π.Δ.186/1992 της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ εκδόθηκαν οι με αριθμό,,, και/2012 Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., με τις οποίες επιβλήθηκαν στην προσφεύγουσα τα προαναφερθέντα πρόστιμα.

Η προσφεύγουσα κατέθεσε τη με αριθμό/2012 προσφυγή με αίτημα διοικητικής επίλυσης διαφοράς ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης.

Στις 28-9-2018 δημοσιεύτηκε η με αριθμό Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, με την οποία «*αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Κατερίνης, προκειμένου να τηρηθεί η νόμιμη διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς*»

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. με το με αριθμό/2018 έγγραφό του προσκάλεσε την προσφεύγουσα με επίδοση στην ίδια, σε εκτέλεση της ως άνω απόφασης του Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης.

Η προσφεύγουσα κατέθεσε τη με αριθμό/2018 υπεύθυνη δήλωση με την οποία δήλωσε ότι δεν αποδέχεται τις προσβαλλόμενες πράξεις. Κατόπιν της μη επίτευξης συμβιβασμού, η Δ.Ο.Υ. διαβίβασε το φάκελο της υπόθεσης στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών με το με αριθμό/.../2018 διαβιβαστικό, ώστε να πραγματοποιηθεί διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 εδάφιο 10 του ν.4174/2013.

Επειδή στο άρθρο 72 παρ.10 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «*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 από το φάκελο που μας διαβιβάστηκε με το με αριθμό/..2018 διαβιβαστικό της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ προκύπτει ότι η προσφεύγουσα κλήθηκε με το με αριθμό/2018 έγγραφο να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για την διοικητική επίλυση της διαφοράς των προσβαλλόμενων πράξεων, κατόπιν της με αριθμό/2018 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης.

Επειδή η προσφεύγουσα ανταποκρίθηκε αρνητικά με τη με αριθμό/2018 υπεύθυνη δήλωσή της στην με αριθμό/2018 πρόσκληση της Δ.Ο.Υ..

Επειδή τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.10 του ν.4174/2013, καθώς και από τη με αριθμό/2018 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, αλλά η προσφεύγουσα ανταποκρίθηκε αρνητικά με τη με αριθμό/2018 υπεύθυνη δήλωσή της στην με αριθμό/2018 πρόσκληση της Δ.Ο.Υ., προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.44 του ν.4174/2013 (όπως ισχύει) από την έναρξη ισχύος του Κ.Φ.Δ. κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 5 του ν.2523/1997 (ΦΕΚ Α' 179/ 11-09-1997): «*Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής έγγραφης στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για*

την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του Κ.Β.Σ. ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 34 παρ. 4 του Π.Δ.186/1992: «Οι περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου προς ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στη φορολογία εισοδήματος διατάξεις, όπως ισχύουν κάθε φορά, εφαρμόζονται αναλόγως και για την επιβολή του προστίμου του άρθρου αυτού. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης στην οποία αφορά η παράβαση.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 68 «Έκδοση φύλλων ελέγχου» του ν.2238/1994 (ΦΕΚ Α' 151/ 16-09-1994), όπως ίσχυε για τη χρήση 2003 και 2005:

«2.Φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό, δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου, αν:

α) από συμπληρωματικά στοιχεία, που περιήλθαν με οποιονδήποτε τρόπο σε γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του φορολογουμένου υπερβαίνει αυτό που έχει περιληφθεί στο προηγούμενο φύλλο ελέγχου ή

β) η δήλωση που υποβλήθηκε ή τα έντυπα ή οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 84 «Παραγραφή» του ν.2238/1994 (ΦΕΚ Α' 151/ 16-09-1994), όπως ίσχυε για τη χρήση 2003 και 2005:

«1.Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας. ...

4.Το δικαίωμα του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής και την επιβολή φόρων, πρόσθετων φόρων, για φορολογικές παραβάσεις, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαετίας, εφόσον η μη ενάσκηση του, έστω και κατά ένα μέρος, οφείλεται:

α) Στην από πρόθεση πράξη ή παράλειψη του φορολογουμένου με τη σύμπραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου.

β) Σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παρ. 2 του άρθρου 68.

Όταν τα συμπληρωματικά στοιχεία περιέρχονται στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής, ο χρόνος αυτής παρατείνεται για ένα ακόμη ημερολογιακό έτος.

5.Αν δεν υποβληθεί δήλωση φορολογίας εισοδήματος ή δήλωση απόδοσης παρακρατούμενων φόρων ή δήλωση φόρου εισοδήματος του άρθρου 64, το δικαίωμα του Δημοσίου να κοινοποιήσει το φύλλο ελέγχου ή την πράξη καταλογισμού φόρου του άρθρου 64, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ετών από τη λήξη της προθεσμίας για την επίδοση της δήλωσης. Σε περίπτωση υποβολής των πιο πάνω δηλώσεων κατά τη διάρκεια του τελευταίου

έτους πριν από την ημερομηνία λήξης του χρόνου παραγραφής, το δικαίωμα του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλου ελέγχου παραγράφεται μετά την πάροδο τριετίας από τη λήξη του έτους υποβολής της δήλωσης.»

Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση, δεν προκύπτει από το φάκελο να έχουν περιέλθει συμπληρωματικά στοιχεία σε γνώση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ μετά τη συμπλήρωση της 5ετούς παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση φύλλων ελέγχου.

Επειδή η προσφεύγουσα και ο σύζυγός της, βάσει των στοιχείων του Taxis, είχαν υποβάλει την με αριθμό/2004 αρχική δήλωση φορολογίας εισοδήματος για το οικονομικό έτος 2004 και την με αριθμό/2006 αρχική δήλωση φορολογίας εισοδήματος για το οικονομικό έτος 2006.

Επειδή οι προσβαλλόμενες πράξεις επιβολής προστίμου επιδόθηκαν στην ίδια την προσφεύγουσα στις 16-1-2012, βάσει των οικείων εκθέσεων επίδοσης.

Κατόπιν των ανωτέρω διατάξεων, η με αριθμό/2012 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. με την οποία επιβλήθηκε πρόστιμο στην προσφεύγουσα ποσού 8.790€ για τη χρήση 2003 και η με αριθμό/2012 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. επιβλήθηκε πρόστιμο στην προσφεύγουσα ποσού 8.790€ για τη χρήση 2005 δέον να ακυρωθούν για λόγους παραγραφής, καθώς το δικαίωμα του Δημοσίου για έκδοση φύλλου ελέγχου για τη χρήση 2003 παραγράφηκε στις 31-12-2009 και για τη χρήση 2005 στις 31-12-2011.

Επειδή κατά τα λοιπά ισχύουν τα όσα λεπτομερώς αναφέρονται στην από 28-12-2011 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ, επί της οποίας εδράζονται οι λοιπές προσβαλλόμενες πράξεις, το υπό κρίση αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς απορρίπτεται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την μερική αποδοχή του με αριθμό/ 27-3-2012 υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό, και τη διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης – Τμήμα Η' Μονομελές, σύμφωνα με την με αριθμό/2018 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.