



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Καλλιθέα 12-04-2019



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης 1219

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α5 Επανεξέτασης

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 17-12-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ.: με έδρα τις, επί της οδού αριθ., Τ.Κ. κατά της με αριθ. /2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 7 παρ.3 και παρ.5 του ν.4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ διαχειριστικού έτους 2010 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. /2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 7 παρ.3 και παρ.5 του ν.4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ διαχειριστικού έτους 2010 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 02-11-2018 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 17-12-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ.: 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:

Ιστορικό

Με την υπ' αριθ./2010 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. της Περιφερειακής Διεύθυνσης Αττικής του Σ.Δ.Ο.Ε., επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία πρόστιμο ποσού 8.313,00 € καθώς κατά τον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε στις 9/7/2010 από την ίδια Υπηρεσία -δυνάμει της υπ' αριθμ./2010 εντολής ελέγχου- , διαπιστώθηκε η μη έκδοση 84 φορολογικών στοιχείων διακίνησης για τη μεταφορά ισάριθμων χημικών τουαλετών προς ενοικίαση. Ακολούθως και αφού η προσφεύγουσα εταιρεία προσέφυγε κατά της αριθ./2010 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. , στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών (Τμήμα 19^ο Μονομελές) εκδόθηκε από αυτό η υπ' αριθμ./2014 απόφαση με την οποία η σχετική προσφυγή απορρίφθηκε.

Η προσφεύγουσα στην συνέχεια προσέβαλλε την υπ' αριθμ./2014 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών ενόψει του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών. Το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών (Τμήμα 9^ο Μονομελές), κατόπιν της με αριθμό/2017 απόφασης του αναφερόμενο στην παραπάνω υπ' αριθ./2010 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., έκανε δεκτή την έφεση που ασκήθηκε από την προσφεύγουσα εταιρεία κατά της πρωτόδικης δικαστικής αποφάσεως και ακύρωσε αυτή, ως νομικώς πλημμελή, λόγω μη προηγούμενης ακρόασης.

Η υπ' αριθ./2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών – (Τμήμα 9^ο Μονομελές) κοινοποιήθηκε αρχικά στην Ειδική Γραμματεία ΣΔΟΕ της Περιφερειακής Διεύθυνσης Αττικής στις 23/10/2017. Στην συνέχεια εστάλη από το ΣΔΟΕ στην Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ στις 01-11-2017, με το αρ. πρωτ./2017 σχετικό έγγραφο.

Η Δ.Ο.Υ, Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ προέβη στην επανάληψη της διαδικασίας (δυνάμει της με αριθμό/...../2018 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ), προκειμένου να θεραπευθεί η σχετική νομική πλημμέλεια και κατά την διαδικασία αυτής εξέδωσε και κοινοποίησε στην προσφεύγουσα την επίδικο με αριθ./2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου (του άρθρου 7 παρ.3 και παρ.5 του ν.4337/2015) στις 02-11-2018, ποσού 2.078,25 €

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Δεν είναι νόμιμη η διενέργεια επανάλληψης διαδικασίας, καθώς αφενός η δικαστική απόφαση δεν αναπέμπει την υπόθεση στη Διοίκηση, αφετέρου η διενέργεια επανελέγχου απαιτεί την ύπαρξη νέων στοιχείων.
- Έχει παραγραφεί το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή προστίμων πέραν της πενταετίας.
- Η αποδιδόμενη παράβαση θα έπρεπε να έχει κριθεί ατιμώρητη, ως εμπίπτουσα στις καταργηθείσες διατάξεις της περ. θ της παρ. 1 του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013.
- Ο αρχικός έλεγχος που διενεργήθηκε από την Περιφερειακή Διεύθυνση Αττικής του Σ.Δ.Ο.Ε. εμπεριέχει σφάλματα.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 § 11 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι:« 11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προΐσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί.....».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι:« 1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης

Στις περιπτώσεις που για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η έκδοση της πράξης του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της τελευταίας δήλωσης.

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α), β),

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης, και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.....».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 84 του Ν. 2238/1994 ορίζεται ότι:« 6. Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 9 του Ν. 2523/1997 ορίζεται ότι:« 5. 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 Στην υπό εξέταση υπόθεση, από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι :

Η υπ' αριθ./2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών – (Τμήμα 9^ο Μονομελές) κοινοποιήθηκε αρχικά στην Ειδική Γραμματεία ΣΔΟΕ της Περιφερειακής Διεύθυνσης Αττικής στις 23/10/2017. Στην συνέχεια εστάλη από το ΣΔΟΕ στην Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ στις 01-11-2017.

Η Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ κατά την επανάληψη της διαδικασίας του ελέγχου, εξέδωσε την επίδικο με αριθ./2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου (του άρθρου 7 παρ.3 και παρ.5 του ν.4337/2015) στις 02-11-2018, ήτοι πέραν του έτους και σε χρόνο που το δικαίωμα του δημοσίου για καταλογισμό είχε παραγραφεί.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της από 17-12-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «..... », με Α.Φ.Μ.: και την ακύρωση της υπ' αριθ./2018 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ

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

**Η 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