



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 21-5-2019

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α5**

Αριθμός απόφασης: 1657

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604538

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 21-1-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του ΑΦΜ, κατοίκου οδός κατά της με αριθμό/2018 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2018 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΜΙΑΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμό/2018 οριστική πράξη επιβολής προστίμου ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2018 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΜΙΑΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 31-10-2018 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 21-1-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου 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 με αριθμό/2018 οριστική πράξη επιβολής προστίμου ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2018 επιβλήθηκε πρόστιμο ν.4174/2013 στον προσφεύγοντα ποσού 2.500€ για άρνηση συνεργασίας κατά τη διάρκεια φορολογικού ελέγχου.

Η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε βάσει της από 31-10-2018 έκθεσης ελέγχου προστίμου Κ.Φ.Δ. της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, κατόπιν της με αριθμό/...../2018 εντολής ελέγχου. Στις 15-5-2018 μετέβησαν οι ελεγκτές της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής κ.κ., και στο ιατρείο του προσφεύγοντα. Ο ιατρός ήταν με πελάτη και οι ελεγκτές ανέμειναν να ολοκληρώσει το ραντεβού του, οπότε και του επέδειξαν την ταυτότητά τους. Στο γραφείο της υποδοχής υπήρχε ένα άτομο το οποίο κρατούσε σημειώσεις σε ατζέντα χρώματος λαχανί αναφορικά με τα στοιχεία αυτού που τηλεφωνούσε. Ο έλεγχος ζήτησε την συγκεκριμένη ατζέντα, ώστε να αξιολογήσει και ενδεχομένως συνεκτιμήσει το περιεχόμενό της, και το άτομο που ήταν στο γραφείο υποδοχής πήρε την ατζέντα και αποχώρησε από το χώρο, κατόπιν σχετικής υπόδειξης του προσφεύγοντα. Έπειτα από τηλεφώνημα του προσφεύγοντα επέστρεψε το συγκεκριμένο άτομο και προσκόμισε ένα διαφορετικού μεγέθους (μεγαλύτερου και με περισσότερα φύλλα), διαφορετικού χρώματος (γκρι) και διαφορετικού περιεχομένου (ήταν στο σύνολό του κενό) ημερολόγιο. Ο προσφεύγων ισχυρίστηκε στον έλεγχο ότι αυτό ήταν το ημερολόγιο που είχε δει και προηγουμένως. Κατόπιν των ανωτέρω, ο έλεγχος εξέδωσε το με αριθμό/2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου – Κλήση σε Ακρόαση και τον με αριθμό/2018 Προσωρινό Προσδιορισμό Προστίμου, στα οποία δεν ανταποκρίθηκε ο προσφεύγων. Ο φάκελος της υπόθεσης εστάλη με το με αριθμό Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΑΤΤ. ΕΞ /2018 έγγραφο στη Δ.Ο.Υ. ΛΑΜΙΑΣ. Κατόπιν των ανωτέρω, ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ. εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη, την οποία έστειλε μαζί με την από 31-10-2018 οικεία έκθεση ελέγχου στον προσφεύγοντα με συστημένη επιστολή.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης για τους εξής λόγους:

- Στο χώρο υποδοχής βρισκόταν συμπτωματικώς η μητέρα του – ο έλεγχος δεν επέδειξε την ταυτότητά του κατά την είσοδό του στο χώρο αναμονής.
- Η μητέρα του δεν έκλεινε τα ραντεβού του – ενδέχεται η μητέρα του να σημείωνε ποιος τηλεφώνησε και τα στοιχεία του ή να κρατούσε σημειώσεις για δικές της υποθέσεις.
- Από την όλη διαδικασία η μητέρα του αναγκάστηκε να αποχωρήσει από το ιατρείο, καθώς της δημιουργήθηκε πανικός.
- Δεν διαπιστώθηκε η μη έκδοση φορολογικών στοιχείων – προκύπτει από την έκθεση ελέγχου ότι το περιεχόμενο του επίμαχου ανεπίσημου τετραδίου αφορούσε μελλοντικό χρόνο για τον οποίο δεν θα μπορούσε να ελεγχθεί εάν έχουν εκδοθεί τα προβλεπόμενα παραστατικά.
- Το ανεπίσημο τετράδιο δεν άνηκε στον ίδιο και αγνοεί την ύπαρξή του.

Επειδή, όπως ορίζει το άρθρο 144 «Δημόσια και ιδιωτικά» του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας:

«1. Έγγραφα που έχουν συνταχθεί σύμφωνα με τους νόμιμους τύπους από το αρμόδιο καθ' ύλην και κατά τόπο δημόσιο όργανο (δημόσια έγγραφα) αποτελούν πλήρη απόδειξη για όλα όσα βεβαιώνεται σ' αυτά ότι έγιναν από εκείνον που τα συνέταξε ή ενώπιόν του, ως προς τα οποία μόνο για πλαστότητα μπορούν να προσβληθούν.

2. Κατά τα λοιπά, το περιεχόμενο των δημόσιων και των άλλων εγγράφων εκτιμάτων ελεύθερα από το δικαστήριο, το οποίο, με την επιφύλαξη των διατάξεων του προηγούμενου άρθρου, δεν δεσμεύεται, και όταν ακόμη προσκομίζεται έγγραφο που έχει καταρτιστεί νομότυπα, να κρίνει αλλιώς για τη σχέση, αν από άλλα στοιχεία πείθεται ότι στην πραγματικότητα, αυτή, στο σύνολό της ή κατά ένα μέρος, είναι ανύπαρκτη ή διαφορετική, ως προς τη φύση και το περιεχόμενο από εκείνη που δηλώνεται στο έγγραφο.»

Επειδή, όπως ορίζει το άρθρο 145 «Εκθέσεις ελέγχου» του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας: *«Η διάταξη της παραγράφου 1 του προηγούμενου άρθρου ισχύει και για τις εκθέσεις ελέγχου που συντάσσονται από τα φορολογικά όργανα, εκτός από τις πληροφορίες ή ομολογίες του ελεγχόμενου που αναφέρονται σ' αυτά.»*

Επειδή, όπως ορίζει το άρθρο 54 «Διαδικαστικές παραβάσεις» του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/ 26-07-2013): *«1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του: ... ε) δεν συνεργαστεί στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου»*

Επειδή, σύμφωνα με τις οδηγίες της Απόφασης του Αναπληρωτή Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1252/ 20-11-2015 «Παροχή διευκρινίσεων για την εφαρμογή των διατάξεων του Δέκατου Κεφαλαίου του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013, άρθρα 53-62)»: *«2. Διαδικαστικές παραβάσεις (άρθρο 54) ...*

δ) Άρνηση συνεργασίας στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου (παρ. 1 περ. ε')

Σε περίπτωση που κατά τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου ο φορολογούμενος αρνείται να συνεργαστεί, π.χ. παρεμποδίζει το φορολογικό έλεγχο με θετικές ενέργειες ή τους υπαλλήλους που διενεργούν το φορολογικό έλεγχο να κατάσχουν, εφόσον το θεωρούν αναγκαίο, οποιαδήποτε βιβλία, έγγραφα, αρχεία ή στοιχεία, ακόμη και ανεπίσημα, επιβάλλεται πρόστιμο δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ (άρθρο 54 παρ. 2 περ. ε').

Επισημαίνεται ότι δεν θεωρείται άρνηση συνεργασίας η μη ανταπόκριση σε αίτημα για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων, διότι τα περιστατικά αυτά εμπίπτουν στην ειδικότερη ρύθμιση της περίπτωσης δ'. ...

12. Παρεμπόδιση, υπόθαλψη και συνέργεια (άρθρο 60)

Με τις διατάξεις του άρθρου 60 ορίζεται ότι κάθε πρόσωπο που παρεμποδίζει ή αποπειράται να παρεμποδίσει τις ενέργειες και την εκτέλεση καθηκόντων της Φορολογικής Διοίκησης κατά την άσκηση των εξουσιών της σύμφωνα με τον ΚΦΔ ή υποθάλλει ή υποκινεί άλλο πρόσωπο ή συνεργεί με άλλο πρόσωπο για τη διάπραξη παράβασης του ΚΦΔ υπόκειται στα ίδια πρόστιμα που υπόκειται ο φορολογούμενος.»

Επειδή στις περιπτώσεις που παρεμποδίζεται η διενέργεια του φορολογικού ελέγχου με χρησιμοποίηση βίας ή απειλών κατά των ελεγκτικών οργάνων, εφόσον δηλαδή από πραγματικά γεγονότα προκύπτει ότι, από συγκεκριμένες ενέργειες ή την εν γένει συμπεριφορά του ελεγχόμενου που εκδηλώνεται με θετικές ενέργειες (χρησιμοποίηση βίας ή απειλών κ.λπ.), ο ελεγχόμενος αποσκοπεί στο να δυσχεράνει ή να ματαιώσει το φορολογικό έλεγχο προβλέπονται ιδιαίτερες κυρώσεις. (Σχετ. ΔΕΛ Β 1103395 ΕΞ 2016/ 6-7-2016)

Επειδή η έκθεση ελέγχου, ως δημόσιο έγγραφο, αποτελεί πλήρη απόδειξη για όλα όσα βεβαιώνονται σ' αυτή ότι έγιναν από το συντάκτη της ή ενώπιόν του, ενώ περιεχόμενες στην ίδια έκθεση διαπιστώσεις, κρίσεις κ.λπ. εκτιμώνται ελεύθερα από το δικαστήριο. (σχετ. ΣτΕ 474/1998, ΣτΕ 2927/1999).

Επειδή, όπως αναγράφεται στην έκθεση ελέγχου, όσο περίμεναν οι ελεγκτές στο χώρο αναμονής τον προσφεύγοντα ιατρό, το άτομο που ήταν στο χώρο υποδοχής του ιατρείου σημείωνε σε λαχανί ημερολόγιο/ ατζέντα στοιχεία από πελάτες που αιτούνταν ραντεβού. Σημειώνεται ότι την ώρα που συνομιλούσαν οι ελεγκτές με τον ιατρό, το άτομο που βρισκόταν στο χώρο υποδοχής του ιατρείου βρισκόταν σε τηλεφωνική επικοινωνία με πελάτισσα της επιχείρησης και σημείωνε στο συγκεκριμένο ημερολόγιο.

Επειδή, όπως αναφέρεται στην έκθεση ελέγχου, ο ιατρός «*υπέδειξε με αυστηρό και κατηγορηματικό ύφος*» στο άτομο που βρισκόταν στο χώρο υποδοχής «*όπως ευθύς αποχωρήσει του χώρου παίρνοντας μαζί της το ως άνω ανεπίσημο στοιχείο*».

Επειδή το ημερολόγιο που προσκομίστηκε σε δεύτερο χρόνο στον έλεγχο, μετά την αποχώρηση του ατόμου με το λαχανί ημερολόγιο και την εκ νέου άφιξή του, δεν ήταν αυτό που είχε διαπιστώσει ο έλεγχος ότι χρησιμοποιούνταν, καθώς το προσκομισθέν ήταν διαφορετικού μεγέθους, χρώματος και άνευ οιασδήποτε σημείωσης στο περιεχόμενό του.

Επειδή κατά τη διάρκεια του ελέγχου ο προσφεύγων ιατρός δεν διευκόλυνε αλλά εμπόδισε τον έλεγχο από το να ελέγξει και, σε περίπτωση που χρειαζόταν, να κατάσχει το ημερολόγιο που είχε διαπιστώσει ο έλεγχος ότι χρησιμοποιούνταν και αναγραφόντουσαν στοιχεία πελατών.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 31-10-2018 έκθεση ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό/ 21-1-2019 ενδικοφανούς προσφυγής του
.....- με ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Πρόστιμο ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2018 (πράξη/2018): 2.500€

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

**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.