



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών

Υποδ/νση Επανεξέτασης και Νομικής Υποστήριξης

Τμήμα Α8 – Επανεξέταση

Εγνατία 45, Τ.Κ.: 546 30 – Θεσσαλονίκη

Αριθ. τηλ.: 2313333254

Αριθ. fax: 2313333258

Ηλεκτρονική διεύθυνση: ded.thess@aade.gr

Url: www.aade.gr

Αριθμός Απόφασης: 21/14-05-2019

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ170Α/26-07-2013).

β. Του άρθρου 11 της με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκ. Δ.ΟΡΓ.Α1036960ΕΞ2017/10-03-2017 (ΦΕΚ968Β/22-03-2017) Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*».

γ. Της ΠΟΛ.1064/12-04-2017 (ΦΕΚ1440Β/27-04-2017) Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε..

2. Την ΠΟΛ.1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30-08-2016 (ΦΕΚ2759Β/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης **15/01/2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ηλεκτρονικώς κατατεθείσα **Ενδικοφανή Προσφυγή** τ... κ. του με **Α.Φ.Μ.:**, ως **σύνδικου** της **υπό πτώχευση** ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και **Α.Φ.Μ.:**, **κατά** της από **22/11/2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρο 54 του Ν.4174/2013)** που εκδόθηκε από τον **Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων**, για το **φορολογικό έτος 2018**, σε βάρος της εν λόγω εταιρείας.

5. Την ως άνω πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων.

7. Την Εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της Απόφασης.

Επί της από **15/01/2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου **Ενδικοφανούς Προσφυγής** τ... κ. του με **Α.Φ.Μ.:**, ως **σύνδικου** της **υπό πτώχευση** ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και **Α.Φ.Μ.:**, η οποία ασκήθηκε **εμπροθέσμως** και μετά από μελέτη και αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στον σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την από **22/11/2018** προσβαλλόμενη **Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρο 54 του Ν.4174/2013)** του **Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων**, για το **φορολογικό έτος 2018**, επιβλήθηκε, σε βάρος της υπό πτώχευση ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και **Α.Φ.Μ.:**, **πρόστιμο του Κ.Φ.Δ. ποσού**

100,00 €, για μη ανταπόκριση σε αίτημα της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων. Η εν λόγω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται στην από 22/11/2018 Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων για την υπό πτώχευση εταιρεία.

... προσφεύγ....., σύνδικος της ανωτέρω υπό πτώχευση εταιρείας, κ. του με Α.Φ.Μ.:, με την με ημερομηνία κατάθεσης 15/01/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανή Προσφυγή, ζητά να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθεί η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων, προβάλλοντας τον ακόλουθο λόγο:

Από την Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων αποστάλθηκαν ταχυδρομικώς προς τ...ν προσφεύγο....., με συστημένες επιστολές μέσω των ΕΛ.ΤΑ. Α.Ε., η με αριθμό πρωτοκόλλου/24-11-2017 Πρόσκληση (άρθρο 14 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013), η οποία δεν επιδόθηκε ποτέ στ...ν προσφεύγο..... και η με αριθμό πρωτοκόλλου/12-01-2018 Πρόσκληση (των ίδιων διατάξεων), η οποία είχε παραλήπτ... με ονοματεπώνυμο και όχι, προφανώς εκ παραδρομής, με αποτέλεσμα ο ταχυδρομικός υπάλληλος, ελέγχοντας τα στοιχεία της αστυνομικής ταυτότητας τ... προσφεύγο..... σε αντιπαράβολή με τα στοιχεία του φακέλου, να μην παραδώσει τον φάκελο στ...ν προσφεύγο..... και να τον επιστρέψει στην Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων (αποστολέα).

Ο προβαλλόμενος λόγος και ισχυρισμός τ... προσφεύγο..... απορρίπτεται ως νόμω και ουσία αβάσιμος και αναπόδεικτος για τους λόγους που αναπτύσσονται στο κάτωθι σκεπτικό:

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 14 (Πληροφορίες από τον φορολογούμενο) παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 «Φορολογικές διαδικασίες και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ170Α/26-07-2013), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, ορίζεται ότι «1. Πληροφορίες, τις οποίες ζητά εγγράφως η Φορολογική Διοίκηση από τον φορολογούμενο, πρέπει να παρέχονται εντός πέντε (5) εργασίμων ημερών από την κοινοποίηση του σχετικού αιτήματος, εκτός εάν ο φορολογούμενος προσκομίσει επαρκείς αποδείξεις για πιθανές δυσχέρειες κατά την προετοιμασία και υποβολή των πληροφοριών που του ζητήθηκαν, εφόσον οι δυσχέρειες αυτές οφείλονται σε πράξεις ή παραλείψεις της Δημόσιας Διοίκησης ή σε λόγους ανωτέρας βίας.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 23 (Εξουσίες Φορολογικής Διοίκησης) παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, ορίζεται ότι «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,».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 54 (Διαδικαστικές παραβάσεις) παράγραφος 1 περίπτωση δ) και παράγραφος 2 περιπτώσεις α) και δ) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, ορίζεται ότι

«1. Για κάθε μία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή την φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του:

δ) Δεν ανταποκριθεί σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων.

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

α) Εκατό (100) ευρώ, σε περίπτωση μη υποβολής ή εκπρόθεσμης υποβολής σχετικά με την περίπτωση α) της παραγράφου 1 και, στις φορολογίες κεφαλαίου, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων α), β), γ), δ), στ) και ιγ) της παραγράφου 1.

δ) Πεντακόσια (500) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β), γ), δ) και στ) της παραγράφου 1, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση πλήρη λογιστικά πρότυπα.».

Επειδή, με τις διατάξεις του κεφαλαίου II παράγραφος 2 περίπτωση γ) εδάφιο πρώτο της ΠΟΛ.1252/20-11-2015 Εγκυκλίου του Υπουργείου Οικονομικών, με θέμα «Παροχή διευκρινίσεων για την εφαρμογή των διατάξεων του Δέκατου Κεφαλαίου του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (Ν.4174/2013, άρθρα 53 – 62)», ορίζεται ότι
«II. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΤΩΝ ΑΡΘΡΩΝ 53 – 62.

2. Διαδικαστικές παραβάσεις (άρθρο 54).

γ) Μη ανταπόκριση σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων [παράγραφος 1 περίπτωση δ)].

Για παραβάσεις μη ανταπόκρισης φορολογουμένων σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων, επιβάλλεται πρόστιμο εκατό (100) ευρώ σε μη υπόχρεο τήρησης βιβλίων, διακοσίων πενήντα (250) ευρώ σε υπόχρεο τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα και πεντακοσίων (500) ευρώ σε υπόχρεο τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση πλήρη λογιστικά πρότυπα (περίπτωση δ) της παραγράφου 1 σε συνδυασμό με τις περιπτώσεις β), γ), δ) της παραγράφου 2 του άρθρου 54).».

Επειδή, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, από την Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων κοινοποιήθηκαν νομίμως οι ακόλουθες Προσκλήσεις (άρθρο 14 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013), δια αποστολής αυτών με συστημένες επιστολές μέσω των ΕΛ.ΤΑ. Α.Ε., που αφορούσαν σε παροχή διευκρινίσεων για απόδοση παρακρατηθέντα φόρου εισοδήματος 2.220,00 € τ... κ. του με Α.Φ.Μ.: από την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ.:, για αμοιβές συνολικού ποσού 11.100,00 € κατά το οικονομικό έτος 2013 (διαχειριστική περίοδος 01/01/2012 – 31/12/2012), κατόπιν του με αριθμό πρωτοκόλλου/25-11-2013 Δελτίου Πληροφοριών της Ε' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης:

1) Η με αριθμό πρωτοκόλλου/01-11-2017 Πρόσκληση προς τ...ν νόμιμο εκπρόσωπο (Πρόεδρο του Δ.Σ. και Διευθύν... Σύμβουλο) της ανωτέρω ανώνυμης εταιρείας κ. του με Α.Φ.Μ.:, κατοίκου (ταχυδρομική διεύθυνση, Τ.Κ.:), **την οποία παρέλαβε, αλλά ουδέποτε ανταποκρίθηκε στο αίτημα.**

2) Η με αριθμό πρωτοκόλλου/24-11-2017 Πρόσκληση προς τ...ν προσφεύγο....., υπό την ιδιότητα τ... σύνδικου της υπό πτώχευση ανωτέρω ανώνυμης εταιρείας, **η οποία επεστράφη στην Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων (αποστολέας) την 30/11/2017 ως αζήτητη επιστολή.**

3) Η με αριθμό πρωτοκόλλου/12-01-2018 Πρόσκληση προς τ...ν προσφεύγο....., υπό την ανωτέρω ιδιότητα, **η οποία, επίσης, επεστράφη στην Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων (αποστολέας) ως αζήτητη επιστολή.**

4) Η με αριθμό πρωτοκόλλου/13-06-2018 Πρόσκληση προς τ...ν κ. του, υπό την ανωτέρω ιδιότητα, **την οποία παρέλαβε, αλλά ουδέποτε ανταποκρίθηκε στο αίτημα.**

Επειδή, από τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, **δεν αποδεικνύεται ο ισχυρισμός τ... προσφεύγο.....** περί μη επίδοσης – κοινοποίησης σε αυτ...ν της με αριθμό πρωτοκόλλου/24-11-2017 Πρόσκλησης, η οποία επεστράφη στην Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων (αποστολέας) την 30/11/2017 ως αζήτητη επιστολή.

Επειδή, από την Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων **εκ παραδρομής** δεν αναγράφηκε στην προσβαλλόμενη πράξη ο αριθμός αυτής και η ημερομηνία έκδοσής της που είναι/22-11-2018, όπως καταχωρήθηκε στο χειρογράφως τηρούμενο βιβλίο πράξεων επιβολής προστίμων της εν λόγω Δ.Ο.Υ..

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων επέβαλε εσφαλμένως, στην υπό πτώχευση ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ.:, πρόστιμο ύψους 100,00 € βάσει των διατάξεων του άρθρου 54 παράγραφος 1 περίπτωση δ) και παράγραφος 2 περίπτωση α) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), αντί του ορθού προστίμου ύψους 500,00 € βάσει των διατάξεων του άρθρου 54 παράγραφος 1 περίπτωση δ) και παράγραφος 2 περίπτωση δ) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Επειδή, ωστόσο, κατά γενική αρχή δικαίου και μη υφισταμένης διάταξης που να ορίζει διαφορετικά, η Υπηρεσία που επιλαμβάνεται επί ενδικοφανών προσφυγών δεν μπορεί να εκδώσει απόφαση με την οποία να χειροτερεύει την θέση του προσφεύγοντος (βλ. ΣτΕ 236/2016, 424/2006, 2340/1987, 4202/1986), διότι αυτό αντιβαίνει στην ίδια την φύση της ενδικοφανούς προσφυγής ως οιονεί ενδίκου βοηθήματος, η άσκηση του οποίου τείνει στην ακύρωση ή έστω επί τα βελτίω τροποποίηση της προσβαλλόμενης πράξης και, εξ αυτού, δεν είναι δυνατόν να άγει σε δυσμενέστερο για τον προσφεύγοντα καταλογισμό.

Επειδή, η ίδια άποψη έχει υιοθετηθεί και από την θεωρία, δη ότι «η χειροτέρευση της θέσης του ασκούντος ενδικοφανή προσφυγή είναι ανεπίτρεπτη, πλην αντίθετης νομοθετικής ρύθμισης, δεδομένου ότι η ενδικοφανής διαδικασία ενεργοποιείται με πρωτοβουλία του διοικούμενου και όχι της Διοίκησης, ο οποίος επιδιώκει να βελτιώσει την θέση του σε σχέση με την αρχική προσβαλλόμενη πράξη» (βλ. Ι. Φωτόπουλος / Μ. Βραχάτη / Β. Βύζας / Κ. Καραγκούνης / Γ. Κεραμεύς / Χ. Λιβιτσάνου / Α. Μάλλιου / Ε. Μπακάλης / Π. Πανταζόπουλος / Στ. Παπαδημητρίου / Θ. Παπακυριάκου / Κ. Πέρρου / Ε. Πηλίγκου / Ε. Πριστούρη / Λ. Σωφρονά / Αν. Τσουρουφλής / Γ. Φουφόπουλος / Γ. Φωτόπουλος / Θ. Ψυχογιός, «Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας – Συστηματική κατ' άρθρο ερμηνεία Ν.4174/2013», εκδόσεις Σάκκουλα, Αθήνα – Θεσσαλονίκη, 2018, σελίδα 1813).

Για όλους τους ανωτέρω λόγους

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **15/01/2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου **Ενδικοφανούς Προσφυγής** τ... κ. του με **Α.Φ.Μ.:**, ως **σύνδικου** της υπό **πτώχευση** ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και **Α.Φ.Μ.:**

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπό πτώχευση ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ.: – Καταλογιζόμενο πρόστιμο του Κ.Φ.Δ. με βάση την παρούσα Απόφαση:

Φορολογικό έτος 2018

Η με αριθμό/22-11-2018 **Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρο 54 του Ν.4174/2013)** του **Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων**, ως ακολούθως:

Πρόστιμο του Κ.Φ.Δ. βάσει των διατάξεων του άρθρου 54 παράγραφος 1 περίπτωση δ) και παράγραφος 2 περίπτωση α) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ήτοι

100,00 €.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με την νόμιμη διαδικασία την παρούσα Απόφαση στ...ν προσφεύγο..... .

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ο Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
και Νομικής Υποστήριξης

Σημείωση :

Κατά της Απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση Προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.