



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 10.6.2020

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 1110

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604529

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. του άρθρου 10 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.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.

γ. της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

δ. Του άρθρου 6, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 75) και της Ε 2043 /2020.

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών <<Παροχή εξουσιοδότηση υπογραφής>>.

5. Την με ημερομηνία κατάθεσης 26-02-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή, του με Α.Φ.Μ., που εδρεύει στον στην οδό αρ., κατά της με αριθμ. /2020 πράξης επιβολής προστίμου

άρθρου 7§§ 3&5 ν.4337/2015 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ'ΑΘΗΝΩΝ διαχειριστικής περιόδου 1/1/2013-31/12/2013 και τα προσκομιζόμενα αυτή σχετικά έγγραφα.

6. Την με αριθμό/2020 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 7§§ 3&5 ν.4337/2015 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ'ΑΘΗΝΩΝ φορολογικού έτους 2014 καθώς και την με ημερομηνία θεώρησης 20/12/2016 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου - Επεξεργασίας εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4308/2014 και ν. 4174/21013 της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ.

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 26-02-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του με Α.Φ.Μ., **η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα** και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./2020 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 7§§ 3&5 ν.4337/2015 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ'ΑΘΗΝΩΝ διαχειριστικής περιόδου 1/1/2013-31/12/2013, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 9.100,00€ και όχι 9.600, 00 ευρώ που (όπως επισημαίνεται στο έγγραφο απόψεων της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. ΙΖ'Αθηνών) λόγω λάθους εκ παραδρομής αναγράφεται στην πράξη αυτή, σύμφωνα με τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 4, 5 & 9 του ν. 2523/1997, 7§3 περιπτ. ζ' ν. 4337/2015 και του ν. 1809/1988, λόγω παράβασης των διατάξεων του ν. 3784/2009, της Κ.Υ.Α. αριθμ. Φ2 1617 (ΦΕΚ. Β'1980/21-12-2010), της ΠΟΛ. 1009/4-1-2012 (ΦΕΚ Β' 72/27-01-2012) και ΠΟΛ 1206/30-8-13 και Πολ. 1032/2013.

Αναλυτικότερα, με την παραπάνω πράξη καταλογίστηκαν σε βάρος του προσφεύγοντα τα παρακάτω πρόστιμα:

1.Πρόστιμο ύψους 800,00 ευρώ σύμφωνα με τις συνδυασμένες διατάξεις του άρθρου 10 παρ. γ2 του ν. 1809/1988 και άρθρου 5 παρ.1 και 2 περ. α υποπ. αβ του Ν. 2523/1997 (ΦΕΚ 179 Α'), επειδή ο προσφεύγων δεν είχε εγκαταστήσει και λειτουργήσει παραγωγικά το ολοκληρωμένο σύστημα εισροών-εκροών και δεν έκανε χρήση φορολογικού μηχανισμού (Φ.Η.Μ.-Ε.Α.Φ.Δ.Σ.Σ.) για την έκδοση των φορολογικών στοιχείων στο χρονικό διάστημα από 15-10-2013 έως 31-12-2013 κατά παράβαση των συνδυαζόμενων διατάξεων των ΠΟΛ. 1206/2013, 1009/04-01-2012, της 1220/13-12-2012 του άρθρου 1 παρ. 1 του Ν. 4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ), των άρθρων 1 και 10 του Ν.1809/88 και του άρθρου 10 της Κ.Υ.Α. αρ. πρ. Φ2 1617 (ΦΕΚ. Β'1980/21-12-2010).

2. Πρόστιμο συνολικού ύψους 4.000,00 ευρώ του άρθρου 5§8α και 9 ν. 2523/97 & άρθ.10 ν. 1809/1988 που αντιστοιχεί στο δεκαπενταπλάσιο της βάσης των 800,00 ευρώ και με τη μείωση αυτού στο 1/3 κατά

τα οριζόμενα στο άρθρο 7 παρ.3 περιπτ. ζ' Ν.4337/2015, ήτοι $800 \times 15 = 12.000 \times 1/3 = 4.000$ ευρώ, διότι δεν εκδόθηκαν 125 φορολογικά στοιχεία από το σύστημα εισροών – εκροών από 15-10-2013 έως 31-12-2013 κατά παράβαση των διατάξεων της ΠΟΛ.1206/2013.

3. Πρόστιμο ύψους 4.000,00 ευρώ, του άρθρου 5§8γ, 9 ν. 2523/97 & άρθ.10 ν. 1809/1988 που αντιστοιχεί στο δεκαπενταπλάσιο της βάσης των 800,00 ευρώ και με τη μείωση αυτού στο 1/3 κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 7 παρ.3 περιπτ. ζ' Ν.4337/2015, δηλ $800 \times 15 = 12.000 \times 1/3 = 4.000,00$ ευρώ, για την διαπιστωθείσα παράβαση της μη χρήσης φορολογικού μηχανισμού σήμανσης ΕΑΦΔΣΣ για έκδοση 3.533 αποδείξεων λιανικής πώλησης υγρών καυσίμων από μηχανισμό που δεν πληρούσε τις προδιαγραφές του ολοκληρωμένου συστήματος εισροών εκροών, κατά παράβαση των διατάξεων της Κ.Υ.Α ΠΟΛ. 1206/2013 και

4. Πρόστιμο 300,00€ του άρθρου 4 ν. 2523/97 & άρθ.10 ν. 1809/1988, επειδή δεν συνδέθηκε και δεν υπέβαλλε ηλεκτρονικά τα δεδομένα του συστήματος εισροών – εκροών στην Γ.Γ.Π. Σ., για το διάστημα από 15-10-2013 έως 31/12/2013, σύμφωνα με τις διατάξεις των της ΠΟΛ.1032/21-02-2013.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε βάσει της με ημερομηνία θεώρησης 20/12/2016 Έκθεσης Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου - Επεξεργασίας εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4308/2014 και ν. 4174/2013 της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί η παραπάνω Πράξη Επιβολής Προστίμου, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Μη νομίμως και ανατιολόγητα του καταλογίστηκε μια παράβαση ύψους 800,00 ευρώ, διότι μέχρι 31/12/2013 δεν είχε εγκαταστήσει σύστημα εισροών εκροών.

2. Μη νομίμως και ανατιολόγητα του καταλογίστηκε πρόστιμο ύψους 4.000,00 ευρώ αναφέροντας, καθόσον για παραβάσεις που διαπιστώνονται μετά την 01/01/2016, δεν βεβαιώνεται παράβαση για μη έκδοση δελτίων, στοιχείων κ.λπ., αλλά έχει θεσπιστεί ειδική αυτοτελής κύρωση για το σύστημα εισροών εκροών, που αφορά την έκδοση των συγκεκριμένων στοιχείων, μέσω αυτού από μη εγκεκριμένο μοντέλο σύμβασης.

3. Μη νομίμως και ανατιολόγητα του καταλογίστηκε πρόστιμο ύψους 4.000,00 ευρώ για την παράβαση της έκδοσης 3.533 στοιχείων λιανικής πώλησης, χωρίς τη χρήση εγκεκριμένου ΦΗΜ από το σύνολο εισροών – εκροών. Για τη συγκεκριμένη παράβαση αναφέρει ότι προβλέπεται το πρόστιμο που ορίζεται από τις διατάξεις της περ. στ' της παρ. 2 του άρθρου 54 όπως αυτές προστέθηκαν με την περ. β. της παρ. 14 του άρθρου 40 του Ν. 4410/2016 δηλαδή 500, 00 ευρώ ανά φορολογικό έλεγχο ανεξαρτήτως του πλήθους αυτών.

4. Έλλειψη αναγκαίας προϋπόθεσης νόμιμης βάσης αιτιολογίας

Ο καταλογισμός προστίμου με την αιτιολογία ότι δήθεν δεν εκδόθηκαν φορολογικά στοιχεία, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 5§8 περ. α' του ν. 2523/97 και της ΠΟΛ 1009/04.01.2012 αντίκειται στις Συνταγματικά καθιερωμένες και προστατευόμενες αρχές της δικαιολογημένης

εμπιστοσύνης στη Διοίκηση και της χρηστής Διοίκησης, διότι ουδέν αδίκημα φοροδιαφυγής τελέστηκε και έχουν καταβληθεί όλοι οι αναλογούντες φόροι εισοδήματος και Φ.Π.Α. στο Δημόσιο. Σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 5 § 8 περ. α' και β' του ν. 2523/97, για να στοιχειοθετηθεί αυτοτελής παράβαση, θα πρέπει είτε να μην έχει εκδοθεί καθόλου φορολογικό στοιχείο, είτε το εκδοθέν φορολογικό στοιχείο να έχει εκδοθεί ως αθεώρητο, ενώ θα έπρεπε να εκδοθεί θεωρημένο.

5. Έλλειψη απαιτούμενη αιτιολογίας -Η προσβαλλόμενη πράξη και η έκθεση ελέγχου τυγχάνουν νομικά πλημμελείς και ακυρωτέες, καθόσον στην οικεία έκθεση ελέγχου δεν τεκμηριώνεται πλήρως και επαρκώς και με συγκεκριμένα στοιχεία η καταλογισθείσα παράβαση περί μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων.

6.Σχετικά, με το εκπρόθεσμο της προσφυγής ο προσφεύγων, αναφέρει ότι έλαβε γνώση στις 06/02/2020, χωρίς ωστόσο να επικαλείται λόγους ανωτέρας βίας

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟ ΠΑΡΑΔΕΚΤΟ ΤΗΣ ΥΠΟ ΕΞΕΤΑΣΗ ΕΝΔΙΚΟΦΑΝΟΥΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440 /τ. Β' /27.04.2017) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του των παραγράφων 1,2 και 5 του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

Αρθρο 5

Κοινοποίηση πράξεων

«1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς.

2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση *συντελείται εφόσον:*

α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του εν λόγω προσώπου ή του νομίμου αντιπροσώπου του ή του φορολογικού εκπροσώπου του στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του,

β) **αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου, ή**

γ) επιδοθεί στο εν λόγω πρόσωπο, κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας,

κατά το προηγούμενο εδάφιο, θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου.

5. Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που η ταχυδρομική διεύθυνση είναι εκτός Ελλάδας, η πράξη θεωρείται ότι έχει κοινοποιηθεί νομίμως μετά την παρέλευση τριάντα (30) ημερών από την ημέρα αποστολής της συστημένης επιστολής. Σε περίπτωση που η επιστολή δεν παραδοθεί και δεν κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο ή στον εκπρόσωπο του για οποιονδήποτε λόγο, η Φορολογική Διοίκηση ζητά από την ταχυδρομική υπηρεσία την επιστροφή αυτής με συνοδευτικό κείμενο, στο οποίο περιλαμβάνονται οι ακόλουθες πληροφορίες: α) η ημερομηνία, κατά την οποία η συστημένη επιστολή προσκομίσθηκε και παρουσιάστηκε στην ως άνω διεύθυνση και β) ο λόγος για τη μη κοινοποίηση ή τη μη βεβαίωση της κοινοποίησης. Η Φορολογική Διοίκηση μεριμνά, προκειμένου αντίγραφο της συστημένης επιστολής να βρίσκεται στη διάθεση της αρμόδιας υπηρεσίας της Φορολογικής Διοίκησης και να μπορεί αυτή να παραδοθεί στον φορολογούμενο ή εκπρόσωπο του οποιαδήποτε στιγμή και αδαπάνως.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ./2019 Πράξη Επιβολής Προστίμου κοινοποιήθηκε νόμιμα στον προσφεύγοντα, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013, με συστημένη επιστολή μέσω ΕΛ.ΤΑ., στην τελευταία δηλωθείσα επαγγελματική του διεύθυνση επί της οδού, (την ίδια δ/νση δηλώνει ο προσφεύγων στην υπό εξέταση ενδικοφανή προσφυγή του), η οποία ταχυδρομήθηκε την 25/07/2019 (RE.....GR/2019) και συνεπώς σύμφωνα με τις ίδιες ως άνω διατάξεις **η κοινοποίηση θεωρείται ότι** συντελέσθηκε μετά την παρέλευση 15 ημερών από την ημέρα αποστολής, ήτοι **την 10-8-2019.**

Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης και συγκεκριμένα από το από το έγγραφο απόψεων της Δ.Ο.Υ. ΙΖ'Αθηνών και από την εκτύπωση της σχετικής ιστοσελίδας των ΕΛ.ΤΑ., στην οποία φαίνεται η πορεία του ως άνω με RE.....GR/2019 συστημένου εγγράφου, αυτό παραδόθηκε στα ΕΛ.ΤΑ. από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΙΖ'Αθηνών την 25/7/2019, όπως αποδεικνύεται και από την από 25/7/2019 σχετική απόδειξη παραλαβής των ΕΛ.ΤΑ. (Κατάστημα). Εν συνεχεία εκδόθηκε ειδοποίηση προς τον προσφεύγοντα την 26/7/2019 και ο φάκελλος παρέμεινε στο ταχυδρομείο για ένα μήνα έως τις 26/8/2019, οπότε επεστράφη στην Δ.Ο.Υ. ΙΖ'Αθηνών με την ένδειξη «αζήτητο».

Επειδή ο προσφεύγων δεν επικαλείται με την ενδικοφανή προσφυγή του λόγους που να αιτιολογούν γιατί δεν κατέστη δυνατή η παραλαβή της ανωτέρω συστημένης επιστολής το διάστημα από 25/7/2019 έως 26/8/2019, δεδομένου ότι, όταν δεν είναι δυνατή η επίδοση του φακέλου ο διανομέας εκδίδει ειδοποίηση προς τον παραλήπτη και στην προκειμένη περίπτωση προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ότι τηρήθηκε η προβλεπόμενη ως άνω διαδικασία.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 26-02-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του με Α.Φ.Μ., **ως απαράδεκτης.**

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

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

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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