



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 08/12/2020

Αριθμός απόφασης: 2537

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

Fax : 2131604567

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 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), όπως τροποποιήθηκε με την Α 1122/2020 Απόφαση του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2088/31-05-2020).

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

3. Την αριθμ. 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 από 16/07/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, με ΑΦΜ, κατοίκου, επί της οδού, κατά της υπ' αρ. / / / / 2020 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορολογικής περιόδου 01/01/2020-

16/01/2020 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω Πράξη Επιβολής Προστίμου καθώς και την με ημερομηνία θεώρησης 23-04-2020 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ΕΛΠ και ΚΦΔ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 16/07/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, με 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 υπ' αρ./...../...../2020 Πράξη Επιβολής Προστίμου φορολογικής περιόδου 01/01/2020-16/01/2020 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο ύψους 2.500,00 ευρώ λόγω άρνησης συνεργασίας του στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου την 16-01-2020 και ώρα 09:30 πμ στην περιοχή του στην οδό, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 54 § 1^ε του Ν. 4174/2013 που επισύρει κυρώσεις κατά τις διατάξεις του άρθρου 54 § 2^ε του Ν.4174/2013 όπως ισχύει.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξεως, ισχυριζόμενος ότι:

- Μη νόμιμη βεβαίωση της παράβασης γιατί δεν τηρήθηκε η εικοσαήμερη προθεσμία υποβολής αντιρρήσεων εκ μέρους του κατά του με αρ. πρωτ./2020 Σημειώματος Διαπιστώσεων του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013.
- Ουσία αβάσιμη η επιβολή προστίμου.
 - Την ημέρα του ελέγχου οδηγός του αυτοκινήτου ήταν ο πατέρας του προσφεύγοντα, ο οποίος όχι μόνο δεν αντιλήφθηκε τις αρμόδιες ελέγκτριες αλλά και δεν χρησιμοποιούσε εκείνη την ημέρα το αυτοκίνητο για επαγγελματικό σκοπό, αλλά αντίθετα για κάλυψη οικιακών αναγκών, δηλαδή αγορά και μεταφορά αγαθών πρώτης ανάγκης από το σουπερμάρκετ για οικιακή χρήση.
- Μη νόμιμη η επιβολή προστίμου λόγω πλημμέλειας της έκθεσης ελέγχου στην οποία στηρίζεται.
- Μη νόμιμη η επιβολή προστίμου λόγω παράλειψης κοινοποίησης προηγούμενου σημειώματος διαπιστώσεων φορολογικού ελέγχου.
- Μη νόμιμη η επιβολή προστίμου λόγω μη νόμιμου νομοθετικού ερείσματος.
- Έλλειψη αιτιολογίας.

Επειδή, οι διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 ορίζουν, ότι:

«Άρθρο 54. Διαδικαστικές παραβάσεις»

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,

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

....

ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, στις περιπτώσεις ε', ζ', η' και ιδ' της παραγράφου 1
.....»

Επειδή σύμφωνα με την με ημερομηνία θεώρησης 23-04-2020 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ΕΛΠ και ΚΦΔ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κατά τη διενέργεια προληπτικού ελέγχου, με την/2020 εντολή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης που έλαβε χώρα στη νήσο και συγκεκριμένα στην περιοχή του στην οδό, την 16-01-2020 ημέρα της εβδομάδας Πέμπτη και ώρα 09:30 πμ, διαπιστώθηκε ότι: το με αριθμό κυκλοφορίας αυτοκίνητο κατά την ώρα του ελέγχου περνούσε από το ανωτέρω σημείο. Ο έλεγχος απηύθυνε αλληπάλληλα σήματα σταθμεύσεως στον οδηγό του ανωτέρω οχήματος προκειμένου να κάνει έλεγχο των αγαθών που μετέφερε με το αυτοκίνητο και ειδικότερα εάν τα αγαθά συνοδεύονταν από τα προβλεπόμενα φορολογικά στοιχεία (Τιμολόγια – Δελτίο Αποστολής κ.λπ.). Ο οδηγός του αυτοκινήτου αν και αντιλήφθηκε έγκαιρα τα σήματά δεν στάθμευσε αλλά αντίθετα ανέπτυξε ταχύτητα και απομακρύνθηκε και έτσι δεν διευκόλυνε τον έλεγχο όπως είχε υποχρέωση αλλά τον ματαίωσε τελείως. Από έρευνα που έκανε ο έλεγχος διαπιστώθηκε ότι ιδιοκτήτης του ως άνω αυτοκινήτου είναι ο προσφεύγων ο οποίος έχει ως αντικείμενο εργασιών «.....» – - Α.Φ.Μ:- αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Χίου.

Επειδή εκδόθηκε το αρ. πρωτ./2020 έγγραφο και επιδόθηκε από τον έλεγχο στον προσφεύγοντα (αριθ. συστημένου REGR) με συνημμένα α) το υπ αριθ. .../2020 Σημείωμα Διαπιστώσεων του Φορολογικού Ελέγχου και β) την υπ αριθ .../2020 Προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου, με τα οποία ο προσφεύγων ενημερώθηκε ότι η μη συνεργασία στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου αποτελεί παράβαση του άρθρου 54 § 1^ε του Ν 4174/13 και επισύρει κυρώσεις του άρθρου 54 § 2^ε του ν 4174/13. Επίσης ζητήθηκε από τον προσφεύγοντα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του, σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου εντός είκοσι ημερών από την παραλαβή του Σημειώματος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 62 του Ν.4174/2013: «Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής

προστίμων τουλάχιστον είκοσι (20) ημέρες πριν την έκδοσή της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.»

Επειδή στις διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 6 της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), ορίζεται ότι: «*Η προθεσμία της παρ. 1 του άρθρου 28, της παρ. 2 του άρθρου 28Α και της παρ. 4 του άρθρου 62 του ν. 4174/2013 για τη διατύπωση από τον φορολογούμενο απόψεων ή αντιρρήσεων σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ή προστίμου, αναστέλλεται έως την 31η Μαΐου 2020. Οι προθεσμίες των παρ. 1 και 2 του άρθρου 14 του ν. 4174/2013 σχετικά με πληροφορίες, αντίγραφα βιβλίων και στοιχείων ή άλλα έγγραφα που ζητούνται από τη Φορολογική Διοίκηση στο πλαίσιο ελέγχου, αναστέλλονται έως την 31η Μαΐου 2020. Η αναστολή της παρούσας καταλαμβάνει και τις προθεσμίες που δεν είχαν εκπνεύσει κατά την 11η Μαρτίου 2020...*»

Επειδή στην Ε.2043/2020 “Κοινοποίηση διατάξεων σχετικά με τα έκτακτα μέτρα αντιμετώπισης της πανδημίας του κορωνοϊού” ορίζεται ότι: «*Άρθρο Έκτο - Ρυθμίσεις για παράταση ή αναστολή προθεσμιών του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας*»

Στην παρ. 1 προβλέπεται, ότι η κοινοποίηση πράξεων προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ή προστίμου και οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ή προστίμου που εκδίδονται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4174/2013 αναστέλλεται έως τις 30 Απριλίου 2020.

....

Στην παρ. 3 προβλέπεται, ότι η προθεσμία της παρ. 1 του άρθρου 28, της παρ. 2 του άρθρου 28Α και της παρ. 4 του άρθρου 62 του ν. 4174/2013 για τη διατύπωση από τον φορολογούμενο απόψεων ή αντιρρήσεων σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ή προστίμου, αναστέλλεται έως την 31η Μαΐου 2020...

Άρθρο Εξηκοστό Ένατο – Έναρξη ισχύος

Προβλέπεται ότι η ισχύς της παρούσας Π.Ν.Π., η οποία θα κυρωθεί νομοθετικά κατά το άρθρο 44 παρ. 1 του Συντάγματος, αρχίζει από τη δημοσίευσή της στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (ήτοι 30.03.2020), εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις της...»

Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο προσφεύγων την **24^η/03/2020** παρέλαβε από το ταχυδρομείο το υπ' αριθ./2020 Σημείωμα Διαπιστώσεων του Φορολογικού Ελέγχου και την υπ' αριθ/2020 Προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου, με τα οποία του ζητήθηκε να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του, σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου εντός είκοσι ημερών από την παραλαβή του Σημειώματος.

Ωστόσο, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, η εικοσαήμερη προθεσμία της παρ. 4 του άρθρου 62 του ν. 4174/2013 για τη διατύπωση από τον φορολογούμενο απόψεων ή αντιρρήσεων σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ή προστίμου, αναστάληκε έως την 31η Μαΐου 2020.

Επειδή επομένως, εφόσον κατά το χρονικό διάστημα από 30/03/2020 έως 31/05/2020 ίσχυε η αναστολή της προθεσμίας υποβολής απόψεων του προσφεύγοντος ως προς την διαπιστωθείσα από τον έλεγχο παράβαση, και ήδη την 01/06/2020 εκδόθηκε από την αρμόδια φορολογική αρχή η οριστική προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου, ήτοι πριν τη παρέλευση της εικοσαήμερης προθεσμίας της παρ. 4 του άρθρου 62 του ν. 4174/2013, σύμφωνα με τα ληφθέντα έκτακτα μέτρα αντιμετώπισης της πανδημίας του κορωνοϊού, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν τηρήθηκε η εικοσαήμερη προθεσμία υποβολής αντιρρήσεων εκ μέρους του κατά του Σημειώματος Διαπιστώσεων του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013 γίνεται αποδεκτός.

Επειδή, από την ανωτέρω παράλειψη της φορολογικής διοίκησης, να τηρήσει την εικοσαήμερη προθεσμία της παρ. 4 του άρθρου 62 του ν. 4174/2013 για τη διατύπωση από τον προσφεύγοντα απόψεων ή αντιρρήσεων σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό προστίμου, καθίσταται πλημμελής η διαδικασία που τηρήθηκε από τη Φορολογική Αρχή για την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξεως, λόγω μη τήρησης ουσιώδους τύπου αυτής.

Επειδή βάσει των ανωτέρω, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ισχυρισμών.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, όπως προστέθηκε με το άρθρο 49 παρ. 5 του ν. 4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31.12.2013) και του άρθρου 4 παρ. 3 της ΠΟΛ 1064/2017 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 παρ. 1 και 2 περίπτωση γ' του ν. 4174/2013:

«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».

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.»

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 16/07/2019 και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του του, με ΑΦΜ, και την ακύρωση της υπ' αρ./...../...../2020 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορολογικής περιόδου 01/01/2020-16/01/2020 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης **λόγω τυπικής πλημμέλειας** και ορίζουμε όπως ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. προβεί στις απαραίτητες ενέργειες βάσει των ανωτέρω.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΡΙΑ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΕΛΠΙΔΑ ΝΙΝΟΥ

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.