



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604553

Fax : 2131604567

Καλλιθέα 27/1/2021
Αριθμός απόφασης: 216

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

3.Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4.Την με ημερομηνία κατάθεσης 24.3.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, που εδρεύει στο, με ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθμ./21-02-2017 οριστικής πράξεως προστίμου ΕΤΑΚ, για ακίνητα της 1/1- 1/12/2009, με την οποία επεβλήθη πρόστιμο του αρθρ.16 παρ.4 ν.3634/2008 1.500,00 ευρώ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την αριθμ...../2020 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Ηρακλείου Κρήτης

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 24.3.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Η με αρ./21-02-2017 προσβαλλόμενη πράξη προστίμου ΕΤΑΚ, λόγω μη υποβολής δήλωσης για ακίνητα της 1/1/2009,εκδόθηκε ύστερα από την διενέργεια έλεγχου ΕΤΑΚ που διενήργησε η αρμόδια Δ.Ο.Υ Ηρακλείου Κρήτης κατόπιν της με αριθ...../22-12-2014 εντολής ελέγχου.

Κατά της πράξης αυτής ασκήθηκε η αριθ...../24.3.2017 ενδικοφανής προσφυγή κατ' άρθρο 63 ΚΦΔ και εκδόθηκε η αριθ.3429/14-6-2017 απόφαση της υπηρεσίας μας, με την οποία απορρίφθηκε η προσφυγή λόγω εκπρόθεσμης υποβολής αυτής .

Στη συνέχεια η εταιρεία κατέθεσε στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Ηρακλείου Κρήτης την αριθ./03-8-2017 προσφυγή.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Ηρακλείου εξέδωσε την αριθ...../2020 απόφαση με την οποία δέχθηκε την προσφυγή, ακύρωσε την ως άνω απόφαση του προϊσταμένου της ΔΕΔ και ανέπεμψε την υπόθεση προκειμένου να εξεταστεί στην ουσία.

Κατόπιν αυτού η ενδικοφανής προσφυγή αριθ...../24.3.2017 εξετάζεται στην ουσία των προβαλλόμενων λόγων αυτής.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση και εξαφάνιση της υπ' αριθ. πρωτ./21.2.2017 Πράξης Διορθωτικού Προστίμου ΕΤΑΚ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

ΠΡΩΤΟΣ ΛΟΓΟΣ :ΠΑΡΑΓΡΑΦΗ (ΣτΕ 1623/2016)

ΔΕΥΤΕΡΟΣ ΛΟΓΟΣ: Μη ύπαρξη συμπληρωματικών στοιχείων

..... Εφόσον, λοιπόν, δεν υπάρχουν συμπληρωματικά στοιχεία και η φορολογική αρχή δεν αποδεικνύει την ύπαρξή τους, τότε δεν είναι νόμιμη

ΤΡΙΤΟΣ ΛΟΓΟΣ: Παραβίαση της αναλογικότητας, της επιείκειας, καθώς και του δικαιώματος σε δίκαιη δίκη.

ΤΕΤΑΡΤΟΣ ΛΟΓΟΣ: Σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ.1 ΚΔΔ/σίας, από την αιτιολογία της πράξης πρέπει να προκύπτει ότι ο διοικούμενος κλήθηκε να ασκήσει το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης

ΠΕΜΠΤΟΣ ΛΟΓΟΣ: Αρχή της προστασίας της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του ιδιώτη

ΕΚΤΟΣ ΛΟΓΟΣ: Αρχή της καλής πίστης

ΕΠΙ ΤΟΥ 1ου ΛΟΓΟΥ

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.3634/2008,όπως ίσχυε:

Με το άρθρο 14 Διαδικασία βεβαίωσης του τέλους Παραγραφή – Ατέλειες:
1. Για την καταχώριση των δηλώσεων που υποβάλλονται, την έκδοση των πράξεων επιβολής του τέλους, την επίδοση των προσκλήσεων, των πράξεων και των υπολοίπων εγγράφων, την εξώδικη λύση των διαφορών, το απόρρητο των φορολογικών στοιχείων και γενικά τη διαδικασία βεβαίωσης του τέλους εφαρμόζονται ανάλογα οι διατάξεις των άρθρων 61 έως και 76, 82, 85, 107, 108, 112, 113 και 115 του ν. 2238/1994, εκτός από τις περιπτώσεις που από τις διατάξεις του παρόντος νόμου ορίζεται διαφορετικά.

2. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης των νομικών προσώπων ή του έτους έκδοσης του εκκαθαριστικού σημειώματος για τα φυσικά πρόσωπα. Το δικαίωμα του Δημοσίου για την επιβολή του τέλους παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας. Σε περίπτωση υποβολής των δηλώσεων κατά τη διάρκεια του τελευταίου έτους πριν από την ημερομηνία λήξης του έτους παραγραφής το δικαίωμα του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλου ελέγχου παραγράφεται μετά την πάροδο τριετίας από τη λήξη του έτους υποβολής της δήλωσης. Αν δεν υποβληθεί δήλωση, το δικαίωμα του Δημοσίου να κοινοποιήσει το φύλλο ελέγχου ή την πράξη καταλογισμού τέλους παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ετών από το

τέλος του έτους φορολογίας. Οι διατάξεις των παραγράφων 2, 3, 4, 6, 7 του άρθρου 84 του ν. 2238/1994 εφαρμόζονται ανάλογα. Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ενιαίου τέλους ακινήτων παρατείνονται για όσες υποθέσεις αφορούν ακίνητα για τα οποία εκκρεμεί η έκδοση αμετάκλητης απόφασης δικαστηρίου σε δίκη μεταξύ του φορολογούμενου, νομικού ή φυσικού προσώπου και του Ελληνικού Δημοσίου, σχετικά με το ιδιοκτησιακό καθεστώς των ακινήτων αυτών μέχρι και έξι (6) μήνες από τη δημοσίευση της πιο πάνω απόφασης."

Με το άρθρο 16 Πρόσθετοι φόροι:

1. Για την επιβολή των πρόσθετων φόρων και προστίμων των νομικών προσώπων εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 1, 4, 5, 6, 7 και 8 του άρθρου 1, καθώς και των άρθρων 2, 4, 9, 15, 22, 23 και 24 του ν. 2523/1997 (ΦΕΚ 179 Α'), όπως ισχύουν.

2. Για την επιβολή των πρόσθετων φόρων και προστίμων των φυσικών προσώπων εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 1, 4, 5, 6, 7 και 8 του άρθρου 1, καθώς και των άρθρων 2, 4, 9, 15, 22, 23 και 24 του ν. 2523/1997 (ΦΕΚ 197 Α'), όπως ισχύουν. Δεν επιβάλλεται το αυτοτελές πρόστιμο όταν δεν προκύπτει διαφορά φόρου για καταβολή, εφόσον έχει ήδη επιβληθεί αυτοτελές πρόστιμο για τη δήλωση στοιχείων ακινήτων."

3. Ως αφετηρία για την επιβολή των πρόσθετων φόρων και προστίμων της προηγούμενης παραγράφου, ορίζεται η επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής δήλωσης Ε9. Ειδικότερα για το έτος 2008, ως αφετηρία για την επιβολή των ανωτέρω πρόσθετων φόρων και προστίμων, ορίζεται η επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής δήλωσης Ε9, εφόσον παρήλθε άπρακτη η προθεσμία των εξήντα εργάσιμων ημερών από την έκδοση του εκκαθαριστικού."

4. Στα νομικά πρόσωπα, τα οποία δεν υπέβαλαν αρχικές δηλώσεις ενιαίου τέλους ακινήτων μετά από παρέλευση τριών (3) μηνών από την καταληκτική προθεσμία υποβολής της δήλωσης, επιβάλλεται αυτοτελές πρόστιμο που ορίζεται σε χίλια πεντακόσια (1.500) ευρώ. Το πρόστιμο επιβάλλεται με απόφαση του προϊσταμένου της αρμόδιας Δημόσιας Οικονομικής Υπηρεσίας στην οποία γίνεται σύντομη περιγραφή της παράβασης και η οποία καταχωρείται και κοινοποιείται αρμοδίως. Σε διοικητική επίλυση της διαφοράς ή δικαστικό συμβιβασμό, το πρόστιμο της παραγράφου αυτής περιορίζεται στο ένα τρίτο (1/3) αυτού. Για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς, τη βεβαίωση και την καταβολή του προστίμου εφαρμόζονται ανάλογα οι διατάξεις του ν. 2523/1997, όπως ισχύουν. Σε περίπτωση αποδεδειγμένης ανυπαρξίας της παράβασης το πρόστιμο διαγράφεται. Η πράξη διαγραφής πρέπει να περιέχει πλήρη και ειδική αιτιολογία για την ανυπαρξία της παράβασης.

Επειδή, από την έκθεση ελέγχου εισοδήματος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ προκύπτει ότι η προσφεύγουσα δεν υπέβαλλε δήλωση ΕΤΑΚ για τα ακίνητα της 1.1.2009.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 14 & 16 Ν.3634/2008, η προθεσμία έκδοσης και κοινοποίησης της πράξης προστίμου ΕΤΑΚ για ακίνητα που κατείχε η προσφεύγουσα την 1.1.2009 με αριθ./21-2-2017, ακολουθώντας τις διατάξεις περί παραγραφής της κύριας φορολογίας, εμπίπτει στη δεκαπενταετή παραγραφή, ήτοι παραγράφεται στις 31-12-2024.

ΕΠΙ ΤΩΝ ΛΟΙΠΩΝ ΛΟΓΩΝ

Επειδή, η αρχή της αναλογικότητας, απορρέουσα από την έννοια και τους θεσμούς του κράτους δικαίου, καθιερώνεται ήδη ρητώς από το Σύνταγμα (άρθρ. 25 παρ. 1) και σύμφωνα με αυτήν οι επιβαλλόμενοι από τον κοινό νομοθέτη και τη Διοίκηση περιορισμοί στην άσκηση των ατομικών δικαιωμάτων πρέπει να είναι μόνον οι αναγκαίοι και να συνάπτονται προς τον υπό του νόμου επιδιωκόμενο σκοπό. Ένα μέτρο που προβλέπεται από διάταξη νόμου ως κύρωση για παράβαση διάταξης, τότε μόνο αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας, όταν από το είδος του ή τη φύση του είναι προδήλως ακατάλληλο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού ή όταν οι δυσμενείς συνέπειες του μέτρου τελούν σε προφανή δυσαναλογία ή υπερακοντίζουν τον επιδιωκόμενο σκοπό (ΣτΕ 3474/2011 Ολ., ΣτΕ 990/2004 Ολ.)

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ένα νομοθετικό μέτρο προσκρούει στην αρχή της αναλογικότητας μόνο αν δεν είναι πρόσφορο για την επιδίωξη και επίτευξη του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος, είτε υπερακοντίζει, προφανώς, το σκοπό αυτό (ΣτΕ 3177/2008, η οποία παραπέμπει στις ΣτΕ 3882/2007, ΣτΕ 1006/2002) και συγχρόνως είναι υπέρμετρα επαχθές εν σχέση με τον επιδιωκόμενο σκοπό.

Επειδή δεν παραβιάστηκε η αρχή της αναλογικότητας με την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, η διοίκηση εφάρμοσε καλόπιστα το πνεύμα και το γράμμα του νόμου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ως προς αυτό θα πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή, στη προκειμένη περίπτωση τηρήθηκε εκ μέρους της φορολογικής αρχής η διαδικασία των άρθρων 28 και 62 του ν. 4174/2013, με την κοινοποίηση στην προσφεύγουσα του/7-11-2016 σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου και τη γνωστοποίηση των διαφορών που προέκυψαν κατά τη διάρκεια του ελέγχου, η ανωτέρω κλήθηκε να διατυπώσει τις απόψεις της εντός εικοσαήμερης προθεσμίας. Εκ μέρους της προσφεύγουσας κατατέθηκαν απόψεις με το αριθ. πρωτ./29-11-2016 έγγραφό της και συνεπώς δεν τίθεται θέμα παραβίασης του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης, ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή, οι διαπιστώσεις ελέγχου όπως αυτές καταγράφονται στην από 21-2-2017 σχετική έκθεση ελέγχου των υπαλλήλων της αρμόδιας Δ.Ο.Υ Ηρακλείου Κρήτης, κρίνονται βάσιμες και αποδεκτές.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 24.3.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, με ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση με βάση την παρούσα απόφαση:

Πρόστιμο ΕΤΑΚ 1.1.2009: 1.500,00 ευρώ

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Η Αναπληρώτρια Προϊστάμενη της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.