



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 03.06.22

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:2186

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α5 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604538

E-mail : ded.ath@aade.gr

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) .

2.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».

3.Την από 03.02.22 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της υπό εκκαθάριση εταιρείας «..... ΜΟΝ.ΕΠΕ » με Α.Φ.Μ: , νομίμως εκπροσωπούμενης , με έδρα το δήμο και κατάσταση επί της οδού αριθμός , ΤΚ:..... , κατά των: α) υπ' αριθ./13.12.21 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου του άρθρου 7 παράγ. 3 & 5 του Ν.4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ και

β) υπ' αρθ' ΕΞ 2021/17.09.21 πληροφοριακής έκθεσης ελέγχου του ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ και τα προσκομιζόμενα μ' αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις:

α) υπ'/13.12.21 οριστική πράξη επιβολής προστίμου του άρθρου 7 παράγ. 3 & 5 του Ν.4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ και

β) υπ' αρθ' ΕΞ 2021/17.09.21 πληροφοριακής έκθεσης ελέγχου του ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ την ακύρωση των οποίων αιτείται καθώς και την σχετική έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 03.02.22 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της υπό εκκαθάριση εταιρείας «..... ΜΟΝ.ΕΠΕ » με Α.Φ.Μ.: » εκπροσωπούμενης από τον εκκαθαριστή του με Α.Φ.Μ.: 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 βάση την υπ' αρθ' ΕΞ 2021/17.09.21 Πληροφοριακή Έκθεση ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. Αττικής προέκυψε ότι η εταιρεία «..... Α.Ε.» με Α.Φ.Μ..... στο πλαίσιο επιδοτούμενου επενδυτικού έργου έλαβε , καταχώρησε στα βιβλία της και εξέδωσε του φόρου εικονικά φορολογικά στοιχεία δαπανών που εξέδωσαν διάφορες νομικές οντότητες κατά την χρήση 2010 μία εκ των οποίων ήταν η προσφεύγουσα εταιρεία «..... ΜΟΝ.ΕΠΕ » με Α.Φ.Μ.: η οποία την 18.11.2010 εξέδωσε το υπ' αρθ' ΔΑ-Τ. προς την εταιρεία «..... Α.Ε.» με Α.Φ.Μ. καθαρές αξίας 9.340,00 € πλέον ΦΠΑ 1214,20 € , ήτοι 10.554,20 €.

Με βάση την ως άνω έκθεση ελέγχου , η Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ , ως αρμόδια Δ.Ο.Υ της εκδότης επιχείρησης του υπό κρίση φορολογικού στοιχείου προέβη σε έλεγχο ορθής εφαρμογής των διατάξεων του Κ.Β.Σ. (Π.Δ.186/92) στην προσφεύγουσα επιχείρηση και συνέταξε την από 13.12.21 έκθεση ελέγχου επί της οποίας εδράζεται η υπ' αρθ'/13.12.21 οριστική πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων με την οποία επέβαλε στην προσφεύγουσα εταιρεία πρόστιμο ποσού ίσου με $36123,74 \text{ €} \times 50\% = 18.061,87 \text{ €}$ επειδή διαπίστωσε ότι εξέδωσε ένα (1) εικονικό φορολογικό στοιχείο καθαρές αξίας 36123,74 € πλέον ΦΠΑ 5.779,79 € κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 5 & 6 του ν.2523/97 και του άρθρου 7 ν.4337/15.

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την επανεξέταση και την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1) Παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, καθότι ουδέποτε επιδόθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία ο προσωρινός προσδιορισμός του προστίμου με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 παράγ. 1 του ν 4174/13.

2) Το δικαίωμα του Δημοσίου για την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης παραγράφηκε .

3) Η στοιχειοθέτηση της αποδιδόμενης παράβασης της εικονικότητας του φορολογικού στοιχείου είναι πλημμελής.

Στην συνέχεια η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε στην Υπηρεσία μας το υπ' αριθ' πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2022 ΕΜΠ 01.06.22 συμπληρωματικό υπόμνημα με το οποίο αιτείται για τον υπολογισμό του προστίμου του άρθρου 54 ν .4174/13 που καταλογίσθηκε με την υπ' αρθ'/21 οριστική πράξη επιβολής προστίμου, να ληφθούν υπόψη οι ευμενέστερες διατάξεις της Ε. 2042/10.05.22 εγκύκλιο της ΑΑΔΕ που εκδόθηκε σε συνέχεια της υπ' αρθ' 2319/2021 απόφασης του ΣΤΕ , σύμφωνα με τις οποίες επιβάλλεται πρόστιμο ύψους 2.500,00 € για περιπτώσεις έκδοσης και λήψης κάθε είδους εικονικών και πλαστών τιμολογίων.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του ν.4174/2013 ορίζεται:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο «σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου», και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, [εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση] «ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος».

Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει «εγγράφως» τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την «κοινοποίηση» της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού

προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.»

Επειδή με το με αριθμ. πρωτ. ΔΕΛ Α ΕΞ 2014/02-05-2014 έγγραφο του Υπ. Οικ., με το οποίο δόθηκαν οδηγίες εφαρμογής διατάξεων του ν. 4174/2013, διευκρινίστηκαν τα ακόλουθα:

«Με την παράγραφο 1 του άρθρου 28 προβλέπεται ότι με την ολοκλήρωση των ελεγκτικών επαληθεύσεων από τον ελεγκτή και σε κάθε περίπτωση που διαπιστώνεται από το φορολογικό έλεγχο ότι προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής του φορολογούμενου σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει, πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου θα επιδίδεται στον υπόχρεο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου μαζί με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου στο οποίο θα αναφέρεται η φορολογική οφειλή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτού καθώς και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο αιτιολογεί τη διαφοροποίηση της αμέσως ως άνω οφειλής σε σχέση με τη φορολογική οφειλή με βάση τη δήλωση.

Με το σημείωμα αυτό θα καλείται ο φορολογούμενος να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την επίδοσή του.

Ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου, το σημείωμα διαπιστώσεων καθώς και το ότι λήφθηκαν υπόψη οι απόψεις του φορολογούμενου στην περίπτωση που αυτές παρασχέθηκαν ή ενδεχόμενη μη ανταπόκρισή του θα αναφέρονται στη σχετική έκθεση ελέγχου με βάση την οποία θα εκδίδεται η οριστική πράξη του φόρου,....»

Επειδή, εν προκειμένω, διενεργήθηκε έλεγχος στην προσφεύγουσα δυνάμει της με αριθ. /29-11-2021 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

Αίτία της ως άνω εντολής αποτέλεσε το υπ' αριθ. ΕΞ2021/17-09-2021 έγγραφο/ δελτίο πληροφοριών του ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ το οποίο θεωρήθηκε από την Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ συμπληρωματικό στοιχείο σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2238/1994.

Επειδή, όπως προκύπτει από την οικεία έκθεση ελέγχου αλλά και από την έκθεση απόψεων επί της υπό κρίση προσφυγής, ο έλεγχος δεν κοινοποίησε στην προσφεύγουσα σημείωμα διαπιστώσεων του άρθρου 28 του Ν.4174/2013 ούτε προσωρινή πράξη προστίμου ΚΒΣ, κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας γίνεται δεκτός και η προσβαλλόμενη πράξη ακυρώνεται για τυπικούς λόγους.

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 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 το αριθμ. πρωτ. **ΔΕΛ Β 1144776 ΕΞ 2015/03-11-2015** έγγραφο της Δ/νσης Ελέγχων, της Γενικής Δ/νσης Φορολογικής Διοίκησης, της Γ.Γ.Δ.Ε. με θέμα: «Παροχή οδηγιών σχετικά με την ορθή κοινοποίηση των πράξεων προσδιορισμού φόρου και των λοιπών εγγράφων και πράξεων που άπτονται των διαδικασιών ελέγχου, ώστε να διασφαλίζονται τα συμφέροντα του Δημοσίου» στο κεφάλαιο Β. Λοιπά θέματα στην παράγραφο 1 εδάφιο 4 & 5 αναφέρεται ότι: «Κατόπιν των ανωτέρω επισημαίνουμε την υποχρέωση για επανέκδοση σε κάθε περίπτωση, το ταχύτερο δυνατόν, προς διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, των ακυρωθεισών με δικαστική απόφαση ή με απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, για τυπικούς λόγους (νομική πλημμέλεια), καταλογιστικών πράξεων απαλλαγμένων από τις πλημμέλειες που οδήγησαν στην ακύρωση τους (σχετ. περ. 96 άρθρο 1 της Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25-02-2014 Απόφαση Γ.Γ.Δ.Ε., όπως ισχύει). Υπενθυμίζεται ότι η τυχόν άσκηση ένδικου μέσου, εκ μέρους του Δημοσίου, δεν εμποδίζει και την επανάληψη της σχετικής διοικητικής διαδικασίας προς επανέκδοσης της ακυρωθείσας πράξης».

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των υπόλοιπων επικαλούμενων από την προσφεύγουσα εταιρεία λόγων απόρριψης της προσφυγής .

Αποφασίζουμε

Την **αποδοχή** της από 03.02.22 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της υπό εκκαθάριση εταιρείας «..... MON.ΕΠΕ » με Α.Φ.Μ: , και την **ακύρωση** της υπ' αριθ./13.12.21 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου του άρθρου 7 παράγ. 3 & 5 του Ν.4337/2015 λόγω τυπικής πλημμέλειας.

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

Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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.