



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α5**

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604537

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 22-7-2019

Αριθμός απόφασης: 2354

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 ισχύει.

β. Του άρθρου 11 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.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

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

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμό προδικαστική Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας επί της από 29-7-2013 και με γενικό αριθμό κατάθεσης προσφυγής και αίτημα διοικητικής επίλυσης διαφοράς του, ΑΦΜ, κατοίκου κατά της με αριθμό/20-1-2012 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., της/ 10-1-2012 πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. και της/13-12-2011 απόφασης επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΥΡΩΝΟΣ χρήσης 2005 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμό/ 20-1-2012 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., την/ 10-1-2012 πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. και την/13-12-2011 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΥΡΩΝΟΣ χρήσης 2005.

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

Επί της με αριθμό κατάθεσης/ 29-7-2013 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας του 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 τη με αριθμό/20-1-2012 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α προσδιορίστηκε Φ.Π.Α. για βεβαίωση ή καταβολή στον προσφεύγοντα ποσού 42.818,62€, βάσει της από 12-12-2011 έκθεσης ελέγχου.

Με τη με αριθμό/ 10-1-2012 πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. επιβλήθηκε πρόστιμο στον προσφεύγοντα ποσού 600€, βάσει της από 12-12-2010 έκθεσης ελέγχου, για μη υποβολή εκκαθαριστικής δήλωσης Φ.Π.Α. χρήσης 2005.

Με τη με αριθμό/ 10-1-2012 πράξη επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. επιβλήθηκε πρόστιμο στον προσφεύγοντα ποσού 1.758€ για μη υποβολή συγκεντρωτικών καταστάσεων πελατών - προμηθευτών χρήσης 2005.

Ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση των ανωτέρω πράξεων για τους εξής λόγους:

- Παραγραφή
- Παραβίαση του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης, καθώς στα αρχεία της Δ.Ο.Υ. φαινόταν ως άγνωστης διαμονής, παρόλο που ο ίδιος μετέβαινε στη Δ.Ο.Υ. και παρείχε τα απαραίτητα στοιχεία
- Αντισυνταγματικότητα του άρθρου 1 του ν.2523/1997, καθώς δεν επιτρέπει επιμέτρηση
- Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας, καθώς το επιβληθέν ποσό των προστίμων είναι δυσανάλογο με την ελαφρότητα της υποτιθέμενης παράβασης (πρόστιμα βάσει του άρθρου 5 του ν.2523/1997)
- Παράβαση του άρθρου 4 ν.2523/1997, καθώς του επιβλήθηκαν και πρόστιμα μη υποβολής δηλώσεων και πρόσθετοι φόροι στις πράξεις προσδιορισμού Φ.Π.Α.
- Ανεπαρκής αιτιολογία της έκθεσης ελέγχου για το έτος 2002
- Μη νόμιμη η άρνηση αναγνώρισης εισροών Φ.Π.Α., καθώς το άρθρο 25 ν.1642/1986 εξαρτά το δικαίωμα έκπτωσης από την κατοχή του νόμιμου τιμολογίου αγοράς αγαθού ή υπηρεσίας το χρόνο που ασκείται αυτό το δικαίωμα και όχι το χρόνο του ελέγχου
- Υπέρβαση εξουσίας, καθώς δεν πραγματοποιήθηκε και έλεγχος εισοδήματος και Κ.Β.Σ. για να κριθούν τα βιβλία του ανακριβή
- Μη νόμιμη η προσαύξηση των ακαθάριστων εσόδων του και των αντίστοιχων εκροών Φ.Π.Α., καθώς δεν παραθέτει ο έλεγχος συγκριτικά στοιχεία για το τζίρο από άλλες ομοειδείς επιχειρήσεις

Στον προσφεύγοντα που διατηρούσε επιχείρηση με αντικείμενο εργασιών, κατοίκου και ΑΦΜ διενεργήθηκε έλεγχος εφαρμογής των διατάξεων του Φ.Π.Α. για τις χρήσεις 2001-2007.

Ο προσφεύγων κατέθεσε τη με αριθμό/ 29-7-2013 προσφυγή με αίτημα διοικητικής επίλυσης διαφοράς ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας.

Στις 27-11-2018 δημοσιεύτηκε η με αριθμό Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας, με την οποία *«αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο ..., προκειμένου να τηρηθεί η σχετική διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και το εν λόγω αίτημα να εξεταστεί από την αρμόδια Αρχή κατά τη νόμιμη διαδικασία. Στη συνέχεια, η υπόθεση, μαζί με τα αποτελέσματα της προαναφερόμενης διαδικασίας, θα πρέπει να διαβιβαστεί στο Δικαστήριο και θα οριστεί αρμοδίως νέα δικάσιμος, στην οποία θα κλητευθούν να παραστούν οι διάδικοι.»*

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. με το με αριθμό/ 3-12-2018 έγγραφό του προσκάλεσε την προσφεύγουσα επιχείρηση με δικαστικό επιμελητή, σε εκτέλεση της ως άνω απόφασης του Πρωτοδικείου Αθήνας.

Ο προσφεύγων δεν εμφανίστηκε στη Δ.Ο.Υ. για συμβιβασμό. Κατόπιν της μη επίτευξης συμβιβασμού, η Δ.Ο.Υ. διαβίβασε το φάκελο της υπόθεσης στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών με το με αριθμό/ 3-4-2019 διαβιβαστικό, ώστε να πραγματοποιηθεί διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 εδάφιο 10 του ν.4174/2013.

Επειδή στο άρθρο 72 παρ.10 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: *«Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης.»*

Επειδή από το φάκελο που μας διαβιβάστηκε με το με αριθμό/ 3-4-2019 διαβιβαστικό της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ προκύπτει ότι ο προσφεύγων κλήθηκε με το με αριθμό/ 3-12-2018 έγγραφο να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για την διοικητική επίλυση της διαφοράς των προσβαλλόμενων πράξεων, κατόπιν της με αριθμό/ 27-11-2018 Απόφασης του Πρωτοδικείου Αθήνας.

Επειδή ο προσφεύγων δεν εμφανίστηκε στη Δ.Ο.Υ. για συμβιβασμό.

Επειδή τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.10 του ν.4174/2013, καθώς και από τη με αριθμό/ 27-11-2018 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας, αλλά ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην με αριθμό/ 3-12-2018 πρόσκληση της Δ.Ο.Υ., καθώς δεν προσήλθε την ορισθείσα ημερομηνία, προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.44 του ν.4174/2013 (όπως ισχύει) από την έναρξη ισχύος του Κ.Φ.Δ. κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω πράξεις της φορολογικής αρχής άκυρες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη του με αριθμό/ 29-7-2013 υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και τη διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας – Τμήμα 27^ο, σύμφωνα με την με αριθμό/ 27-11-2018 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ