



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αθήνα, 14/05/2024

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α5

Αριθμός απόφασης: 1401

Ταχ. Δ/ση : Φιλαδελφείας 8,
Αθήνα

Ταχ. Κώδικας : 104 40

Τηλέφωνο : 213 1312368

E-Mail : ded.ath@aade.gr,

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. του άρθρου 63 του ν. 4987/2022 (ΦΕΚ Α΄ 206),

β. του άρθρου 72 του ν. 5104/2024 «Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α΄ 58),

γ. του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23-10-2020 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β΄ 4738/26-10-2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει,

δ. της ΠΟΛ.1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ Β΄ 1440/27-04-2017),

ε. της με αριθμό Α.1165/22-11-2022 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β΄ 6009).

2. Την ΠΟΛ.1069/04-03-2014 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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ηλεκτρονικώς υποβληθείσα ενδικοφανή προσφυγή τηςπου διατηρεί ατομική επιχείρηση με έδρα, κατά της με αριθμό Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ/Επιβολής Προστίμου, φορολογικής περιόδου 01/01/2021 -

31/12/2021, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμό Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ/Επιβολής Προστίμου, φορολογικής περιόδου 01/01/2021 - 31/12/2021, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση και την οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Την από έκθεση απόψεων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ.

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

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ηλεκτρονικώς υποβληθείσας ενδικοφανούς προσφυγής της 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 με αριθμό Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ/Επιβολής Προστίμου, φορολογικής περιόδου 01/01/2021 - 31/12/2021, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας διαφορά χρεωστικού υπολοίπου ποσού 2.635,61 €, ήτοι σύνολο φόρου για καταβολή **2.635,61 €** και διαφορά υπολοίπου φόρου για έκπτωση ποσού 76.158,68 €.

Σύμφωνα με την από έκθεση απόψεων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ, η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στην προσφεύγουσα στις, με βάση τις διατάξεις των άρθρων 5 και 37 του ΚΦΔ.

Η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται στην από έκθεση μερικού φορολογικού ελέγχου ΦΠΑ, η οποία συντάχθηκε δυνάμει της υπ' αριθ. εντολής ελέγχου, φορολογικών ετών 2017 - 2022, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ.

Η ως άνω εντολή ελέγχου εκδόθηκε κατόπιν των με αρ. πρωτ. ΕΜΠ εγγράφων της Δ.Ο.Υ. ΑΡΓΟΣΤΟΛΙΟΥ, με τα οποία διαβιβάσθηκαν στη Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ: α) το από Δελτίο Πληροφοριών και β) η από έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014 της οικείας Δ.Ο.Υ., αντίστοιχα.

Ο έλεγχος πραγματοποιήθηκε στην ατομική επιχείρηση της προσφεύγουσας, η οποία τηρεί απλογραφικά βιβλία, με αντικείμενο εργασιών: «υπηρεσίες ενοικίασης έως επτά (7) επιπλωμένων δωματίων για μικρή διάρκεια».

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

-Έλεγχος έτους 2022

Σύμφωνα με την από έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΑΡΓΟΣΤΟΛΙΟΥ, στιςκαι ώρα 13:10 οι ελεγκτές υπάλληλοι της ως άνω υπηρεσίας, διενεργώντας έλεγχο τήρησης των διατάξεων του ν.4308/2014, εισήλθαν στην έδρα της ελεγχόμενης επιχείρησης της προσφεύγουσας, γνωστοποίησαν την ιδιότητά τους στην υπεύθυνη της επιχείρησης που την ώρα του ελέγχου ήταν η ίδια η ελεγχόμενη επιτηδευματίας και ζήτησαν να τους επιδείξει τα τηρούμενα απλογραφικά βιβλία της επιχείρησης, καθώς και τα φορολογικά στοιχεία εσόδων και εξόδων. Στη συνέχεια και κατά τη διάρκεια του ελέγχου, οι διενεργούντες τον έλεγχο υπάλληλοι διαπίστωσαν ότι υπήρχαν στοιχεία που η

προσφεύγουσα είχε εκδώσει σε διάφορους πελάτες για παρεχόμενες υπηρεσίες διαμονής κλπ., καθώς και σημειώσεις με διάφορες πληρωμές, τραπεζικά εμβάσματα και ημερομηνίες για υπηρεσίες που έλαβε από διάφορους προμηθευτές, τα οποία δεν είχε καταχωρήσει στα βιβλία της. Καθόσον τα εν λόγω στοιχεία ήταν πολλά, αριθμήθηκαν και υπογράφηκαν από τους ελεγκτές υπαλλήλους. Κατόπιν τούτου, συντάχθηκε η υπ' αριθμ..... Έκθεση Κατάσχεσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του Κ.Φ.Δ., αντίγραφο της οποίας, όπως ισχυρίζεται ο έλεγχος, επιδόθηκε στην προσφεύγουσα. Στην εν λόγω έκθεση κατάσχεσης περιγράφονται τα ανεπίσημα στοιχεία που κατασχέθηκαν, ήτοι: 1) ένα ντοσιέ πορτοκαλί χρώματος με κινητά φύλλα αριθμημένα από το Νο 1 έως και το Νο 39 και 2) ένα ντοσιέ κόκκινου χρώματος με κινητά φύλλα αριθμημένα από το Νο 1 έως και το Νο 165.

Από την επεξεργασία των ως άνω ανεπίσημων στοιχείων που πραγματοποιήθηκε κατόπιν της εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΡΓΟΣΤΟΛΙΟΥ διαπιστώθηκε, μεταξύ άλλων, ότι η προσφεύγουσα για τα φορολογικά έτη 2016 - 2022 δεν εξέδωσε ή εξέδωσε ανακριβώς Τ.Π.Υ. για υπηρεσίες

Μετά τις ανωτέρω διαπιστώσεις συντάχθηκαν και κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα πράξεις επιβολής προστίμων του άρθρου 58Α του ν.4987/2022.

Κατά των ανωτέρω πράξεων επιβολής προστίμων η προσφεύγουσα υπέβαλε ενδικοφανείς προσφυγές με τις οποίες ζητούσε την ακύρωσή τους, ισχυριζόμενη, μεταξύ άλλων, ότι δεν της επιδόθηκε η έκθεση κατάσχεσης.

Η υπηρεσία μας αποδέχτηκε τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας εκδίδοντας τις με αριθμ. αποφάσεις, αναφέροντας ότι από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης και από το σώμα της υπ' αριθμ. έκθεσης κατάσχεσης της ΔΟΥ Αργοστολίου προκύπτει ότι η συνταχθείσα έκθεση κατάσχεσης δεν φέρει την υπογραφή της προσφεύγουσας ή άλλη για την παραλαβή της. Επίσης, δεν προκύπτει η θυροκόλληση αυτής λόγω άρνησης παραλαβής. Συνεπώς, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΚΦΔ και τα άρθρα 47- 57 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999) περί της διαδικασίας επίδοσης εγγράφων, δεν έχει συντελεστεί η επίδοση του εν λόγω εγγράφου.

Δεδομένου ότι η σύνταξη έκθεσης κατάσχεσης αποτελεί ουσιώδη τύπο της όλης διαδικασίας βάσει της ως άνω νομολογίας και εφόσον η προσφεύγουσα βάσιμα επικαλέστηκε ότι υπέστη βλάβη λόγω της μη τήρησης του ουσιώδους αυτού τύπου, οι εν λόγω πράξεις ακυρώθηκαν και οι ενδικοφανείς προσφυγές έγιναν δεκτές για λόγους τυπικής πλημμέλειας.

-Έλεγχος έτους 2023 – Επανάληψη Διαδικασίας

Ακολούθως ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ. Πατρών προχώρησε οίκοθεν και χωρίς της παρουσία της προσφεύγουσας ή εξουσιοδοτημένου εκπροσώπου της στην κατάσχεση των στοιχείων και ανεπίσημων εγγράφων της επιχείρησης την

Η κατάσχεση πραγματοποιήθηκε την ώρα 10:20 της στο κατάστημα της Δ.Ο.Υ. Πατρών, οδός Ν.Ε.Ο. Πατρών - Αθηνών 15, Πάτρα, παρουσία του Υποδιευθυντή της Δ.Ο.Υ. Πατρών ως μάρτυρα, συντάχθηκε έκθεση κατάσχεσης σε δύο (2) αντίτυπα, υπεγράφη από τον υπάλληλο που έκανε την κατάσχεση και τον μάρτυρα κατά την κατάσχεση και έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου

Η με αριθμό πρωτοκόλλου έκθεση κατάσχεσης κοινοποιήθηκε από την υπάλληλο του Γ.Ε.Φ. στην προσφεύγουσα στις

Ακολούθως εκδόθηκαν από την Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ οι με αριθμ. εντολές ελέγχου και συντάχθηκε η από έκθεση μερικού ελέγχου από την οποία διαπιστώθηκε ότι για το φορολογικό έτος 2021 η συνολική αποκρυσταλλώσιμη αξία ανέρχεται σε καθαρή αξία 157.111,41 € πλέον ΦΠΑ 20.424,48 €.

Με βάση τις διαπιστώσεις της από έκθεσης ελέγχου εκδόθηκε από τη ΔΟΥ Πατρών η με αριθμό προσαλλόμενη πράξη.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενη τα κάτωθι:

Α΄ ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΠΡΟΔΙΚΑΣΙΑ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ

1. Μη νόμιμη επανάληψη της διαδικασίας του ελέγχου και της κατάσχεσης
2. Η παράνομη διενέργεια επιτόπιου φορολογικού ελέγχου και κτήση των στοιχείων
3. Μη νόμιμη έκδοση καταλογιστικών πράξεων χωρίς να έχει κηρυχθεί πλημμελής η προδικασία
4. Μη νόμιμη η νεότερη σύνταξη Έκθεσης κατάσχεσης από τη Δ.Ο.Υ. Πατρών, πριν την κοινοποίηση νέας εντολής ελέγχου
5. Πλημμελής εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 48 του ν.2859/2000
6. Η έκδοση εντολών ελέγχου και η διενέργεια ελεγκτικών επαληθεύσεων από αναρμόδια Δ.Ο.Υ.
7. Η ουσιαστική βλάβη από την παράνομη προδικασία

Β΄ ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΟΥΣΙΑ ΤΟΥ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ

8. Η χρησιμοποίηση της έμμεσης τεχνικής των πιστώσεων για τον καθορισμό της φορολογητέας βάσης για σκοπούς ΦΠΑ
9. Η μη επαρκής αιτιολόγηση του χαρακτηρισμού των αποδιδόμενων εισοδημάτων από επιχειρηματική δραστηριότητα και του φορολογικού καταλογισμού

Ως προς τον 1^ο προβαλλόμενο λόγο – Μη νόμιμη επανάληψη της διαδικασίας του ελέγχου και της κατάσχεσης

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 24 του ΚΦΔ ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει δικαίωμα να λαμβάνει αντίγραφα των λογιστικών αρχείων (βιβλίων και στοιχείων), καθώς και των λοιπών εγγράφων, για τα οποία ο φορολογούμενος δηλώνει ότι αντιπροσωπεύουν ακριβή αντίγραφα. Σε περίπτωση που ο φορολογούμενος αρνείται να προβεί στην ανωτέρω δήλωση, ο οριζόμενος από τη Φορολογική Διοίκηση υπάλληλος για τη διενέργεια του ελέγχου προβαίνει σε σχετική επισημείωση επί των εγγράφων. Ο οριζόμενος υπάλληλος δύναται ταυτόχρονα να απαιτεί από τον φορολογούμενο ή τον φορολογικό εκπρόσωπό του να παρίσταται στον τόπο όπου διενεργείται ο φορολογικός έλεγχος και να απαντά σε ερωτήματα που του τίθενται, ώστε να διευκολύνεται η διενέργεια του φορολογικού ελέγχου.

...

3. Ο υπάλληλος που έχει ορίσει η Φορολογική Διοίκηση δύναται να κατάσχει βιβλία και στοιχεία που τηρούνται ή διαφυλάσσονται, σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία και οποιαδήποτε άλλα ανεπίσημα βιβλία, έγγραφα, αρχεία ή στοιχεία, εφόσον το θεωρήσει αναγκαίο, προκειμένου να διασφαλισθεί η αποδεικτική αξία αυτών.

4. Για την εφαρμογή της παρ. 3 συντάσσεται έκθεση κατάσχεσης, η οποία υπογράφεται από το όργανο της Φορολογικής Διοίκησης που ενεργεί την κατάσχεση και τον ίδιο τον φορολογούμενο ή τον παρόντα κατά τη διενέργεια της κατάσχεσης υπάλληλο ή εκπρόσωπό του ή λογιστή του, ή, στην περίπτωση των νομικών προσώπων και οντοτήτων, εκτός των ανωτέρω προσώπων, από οποιονδήποτε εταίρο ή οποιοδήποτε μέλος της διοίκησής τους ή φορολογικό εκπρόσωπό τους. Αντίγραφο της έκθεσης κατάσχεσης παραδίδεται στον φορολογούμενο ή στα λοιπά πρόσωπα του πρώτου εδαφίου. Σε περίπτωση άρνησης των παραπάνω προσώπων να υπογράψουν, η έκθεση θυροκολλάται. Ο φορολογούμενος

δικαιούται να λάβει αντίγραφα ή φωτοτυπίες των κατασχεθέντων με δαπάνες του. Για την κατάσχεση βιβλίων, εγγράφων και λοιπών στοιχείων τρίτου φορολογούμενου δεν απαιτείται επίδοση της έκθεσης κατάσχεσης σε αυτόν.».

Επειδή με τις διατάξεις της παρ.6 του άρθρου 25 του ΚΦΔ ορίζεται ότι:

«6. Ο φορολογούμενος υποχρεούται να συνεργάζεται πλήρως και να διευκολύνει το έργο του οριζόμενου ή των οριζόμενων για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου υπαλλήλου ή υπαλλήλων της Φορολογικής Διοίκησης. Οι οριζόμενοι υπάλληλοι δεν δύνανται να μετακινούν βιβλία και στοιχεία ή έγγραφα που έχουν τεθεί στη διάθεσή τους σε άλλο τόπο, εκτός εάν ο φορολογούμενος αδυνατεί να παράσχει αμέσως αληθή και ακριβή αντίγραφα, όπως προβλέπεται στην παρ. 1 του άρθρου 24. Σε αυτή την περίπτωση, τα έγγραφα και στοιχεία είναι δυνατόν να απομακρυνθούν από τις εγκαταστάσεις έναντι απόδειξης παραλαβής και επιστρέφονται στον φορολογούμενο μέσα σε δέκα (10) ημέρες από την παραλαβή. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται ανάλογα τα αναφερόμενα στην παρ. 4 του άρθρου 24.».

Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία «σε κάθε περίπτωση κατά την οποία υπάλληλοι δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, κατά τη διάρκεια φορολογικού ελέγχου σε ορισμένο τόπο και δη στην επαγγελματική εγκατάσταση επιτηδευματία, αφαιρούν από αυτήν βιβλία, έγγραφα και λοιπά εν γένει στοιχεία, απαιτείται ως ουσιώδης τύπος της όλης διαδικασίας και, συνεπώς, ως προϋπόθεση της νομιμότητας της επακολουθούσης τυχόν και στηριζομένης στα εν λόγω στοιχεία καταλογιστικής πράξεως ή πράξεως περί επιβολής προστίμου της φορολογικής αρχής, η τήρηση της διαγραφόμενης στις διατάξεις αυτές διαδικασίας κατασχέσεως, ήτοι απαιτείται να συντάσσεται επί τόπου από τους ελεγκτές σχετική έκθεση κατασχέσεως και να υπογράφεται αυτή από τους τελευταίους και από τον επιτηδευματία, στον οποίο πρέπει να επιδίδεται αντίγραφο της εν λόγω εκθέσεως. Περαιτέρω, στην περίπτωση κατά την οποία η προσβληθείσα με την προσφυγή πράξη της φορολογικής αρχής περί επιβολής προστίμου του Κ.Β.Σ. ακυρωθεί από το δικαστήριο ως νομικώς πλημμελής για τον τυπικό λόγο ότι δεν έχει συνταχθεί νόμιμη έκθεση κατασχέσεως, για το νόμιμο της εκδόσεως νέας πράξεως με το ίδιο περιεχόμενο απαιτείται η εκ νέου τήρηση της κατά τα ανωτέρω διαδικασίας, ήτοι αναγκαστική αφαίρεση των βιβλίων και στοιχείων στην επαγγελματική εγκατάσταση του υπόχρεου και σύνταξη της οικείας εκθέσεως κατασχέσεως (ΣΤΕ 2458/2015, 3343/2011, 1283-4/2011, 1752/2011, 1119/2010, 274/2010, 283-5/2010, 1295-8/2009, 1375-8/2009, 2039/2008, 1422/2008 εππαμ.). Κατ' εξαίρεση, εάν η φορολογική αρχή επικαλεσθεί και αποδείξει τη συνδρομή ειδικών αντικειμενικών λόγων ένεκα των οποίων κατέστη πλέον στη συγκεκριμένη περίπτωση πρακτικώς ανέφικτη η εκ νέου αναγκαστική αφαίρεση των ήδη παραληφθέντων βιβλίων και στοιχείων από την επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία, νομίμως εκδίδεται από τη φορολογική αρχή νέα πράξη επιβολής προστίμου του Κ.Β.Σ. με το αυτό περιεχόμενο, χωρίς να επαναληφθεί η υλική πράξη της ως άνω αφαιρέσεως» (ΣΤΕ 424/2017).

Επειδή, στην από έκθεση μερικού φορολογικού ελέγχου ΦΠΑ της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Πατρών αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«...Στη συνέχεια και κατόπιν των με αρ. αποφάσεων της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ. Πατρών διαβίβασε με το με αρ. πρωτ. έγγραφο τα κατασχεθέντα στη Δ.Ο.Υ. Αργοστολίου προς έκδοση και κοινοποίηση νέας έκθεσης κατάσχεσης και έκδοση νέας έκθεσης ελέγχου. Η Δ.Ο.Υ. Αργοστολίου διαβίβασε εκ νέου τα κατασχεθέντα στοιχεία με το με αριθμό πρωτοκόλλου έγγραφό της.

Ο έλεγχος προχώρησε στην κατάσχεση των παρακάτω στοιχείων και ανεπίσημων εγγράφων της επιχείρησης την

Τα στοιχεία που κατασχέθηκαν έχουν αριθμηθεί για την ακριβή ταυτοποίησή τους ως εξής:

α) Ντοσιέ πορτοκαλί χρώματος με κινητά φύλλα αριθμημένα από το Νο. 1 έως και το Νο. 39 και β) Ντοσιέ κόκκινου χρώματος με κινητά φύλλα αριθμημένα από το Νο. 1 έως και το Νο. 165 και παρατίθενται αναλυτικά στον σχετικό πίνακα.

Η κατάσχεση πραγματοποιήθηκε την ώρα 10:20 της στο κατάστημα της Δ.Ο.Υ. Πατρών, οδός Ν.Ε.Ο. Πατρών - Αθηνών 15 Πάτρα, παρουσία του Υποδιευθυντή της Δ.Ο.Υ. Πατρών ως μάρτυρα, συντάχθηκε έκθεση κατάσχεσης σε δύο (2) αντίτυπα, υπεγράφη από τον υπάλληλο που έκανε την κατάσχεση και τον μάρτυρα κατά την κατάσχεση και έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου

Η με αριθμό πρωτοκόλλου έκθεση κατάσχεσης κοινοποιήθηκε από την υπάλληλο του Γ.Ε.Φ. στην προσφεύγουσα σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4987/2022 στις με την με πρόσκληση του άρθρου 14 του ν. 4987/2022.».

Επειδή, στην από έκθεση απόψεων επί της ενδικοφανούς προσφυγής της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ αναγράφεται ότι τηρήθηκαν όλες οι νόμιμες διαδικασίες που ορίζουν οι διατάξεις του Κ.Φ.Δ. σχετικά με την έκθεση κατάσχεσης βιβλίων και στοιχείων και ότι ο σχετικός λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και θα πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή, σε περίπτωση επανάληψης της σύνταξης έκθεσης κατάσχεσης του άρθρου 24 του ΚΦΔ ακολουθείται η κάτωθι διαδικασία:

(α) Προηγείται της έκθεσης κατάσχεσης η σύνταξη απόδειξης παράδοσης – παραλαβής των προς κατάσχεση στοιχείων στον φορολογούμενο.

(β) Η απόδειξη παράδοσης – παραλαβής υπογράφεται νόμιμα από τον λαβόντα και τον παραδίδοντα τα σχετικά έγγραφα.

(γ) Πλησίον της υπογραφής αναγράφεται και ο ΑΔΤ ή αριθμός διαβατηρίου του υπογράφοντος - φορολογούμενου, ο οποίος οφείλει να επιδείξει την ταυτότητά του ή το διαβατήριό του, κατά περίπτωση, στον υπάλληλο της Φορολογικής Αρχής. Επιπλέον, σε περίπτωση αντιπροσώπευσης, οφείλει να επιδείξει και πληρεξούσιο/εξουσιοδότηση.

(δ) Στη συνέχεια, ακολουθεί σύνταξη της έκθεσης κατάσχεσης σε πλέον του ενός αντίγραφα, εκ των οποίων ένα παραλαμβάνει ο φορολογούμενος, ένα η Φορολογική Αρχή, κτλ. Ο αριθμός των αντιγράφων αναγράφεται στο σώμα της έκθεσης κατάσχεσης.

(ε) Η έκθεση κατάσχεσης υπογράφεται νόμιμα από τον λαβόντα και τον παραδίδοντα τα σχετικά έγγραφα και αντίτυπο αυτής επιδίδεται άμεσα στον φορολογούμενο. Πλησίον της υπογραφής αναγράφονται και τα στοιχεία ταυτοπροσωπίας του υπογράφοντος, ως αναλύθηκε παραπάνω [βλ. (γ)].

Επειδή, η Υπηρεσία μας με τις με αριθμό αποφάσεις έκανε δεκτές τις σχετικές προσφυγές της προσφεύγουσας λόγω τυπικής πλημμέλειας, προκειμένου να επαναληφθεί η διαδικασία σύνταξης της έκθεσης κατάσχεσης. Στα πλαίσια αυτά συντάχθηκε η με αριθ. πρωτ. έκθεση κατάσχεσης βιβλίων – στοιχείων στην έδρα της Δ.Ο.Υ. Πατρών, απουσία της προσφεύγουσας, και ως εκ τούτου δεν φέρει την υπογραφή της (ή εξουσιοδοτημένου εντολοδόχου της).

Επειδή, η προσφεύγουσα επικαλείται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα (σελ.15-16 ενδικοφανούς προσφυγής):

«...η κατάσχεση έλαβε χώρα χωρίς την παρουσία μου ή εκπροσώπου μου, ώστε να διασφαλιστεί η νομιμότητα αυτής, ενώ δεν έλαβα και κάποια σχετική κλήση για να παραστώ, η νέα έκθεση κατάσχεσης δεν φέρει την υπογραφή μου ή εκπροσώπου μου ως απόδειξη της παρουσίας μου στη διαδικασία και της άμεσης (επιτόπου) κοινοποίησης της έκθεσης, η οποία ούτε και κοινοποιήθηκε δια θυροκολλήσεως, όπως ρητά προβλέπεται ως μοναδική εναλλακτική επιλογή εκ του νόμου,

η έκθεση κατάσχεσης δεν περιέχει ειδική αιτιολογία με την οποία να τεκμηριώνεται ότι η επανάληψη της κατάσχεσης στην εγκατάσταση της επιχείρησής μου ήταν τυχόν αντικειμενικά ανέφικτη και άρα έπρεπε να διενεργηθεί στα γραφεία της φορολογικής διοίκησης...».

Συνεπώς, δεδομένου ότι η σύνταξη έκθεση κατάσχεσης αποτελεί ουσιώδη τύπο της όλης διαδικασίας βάσει της ως άνω νομολογίας και εφόσον η προσφεύγουσα βάσιμα επικαλείται στην υπό κρίση ενδικοφανή της προσφυγή (σελ.16, 25-26) ότι υπέστη βλάβη λόγω της μη τήρησης του ουσιώδους αυτού τύπου, η εν λόγω πράξη πρέπει να ακυρωθεί για λόγους τυπικής πλημμέλειας.

Επειδή, βάσει των ανωτέρω, παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή με το άρθρο 4§3 της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β΄ 1440/27-04-2017) ορίζεται ότι: «[...] 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 (άρθρο 63 παρ. 6 Κ.Φ.Δ.)».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ΚΦΔ ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι:

«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. Στις περιπτώσεις που για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η έκδοση της πράξης του πρώτου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους, εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της τελευταίας δήλωσης.

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παρ. 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

...

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός (1) 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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ηλεκτρονικώς υποβληθείσας ενδικοφανούς προσφυγής της και την ακύρωση της με αριθμό Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ/Επιβολής Προστίμου, φορολογικής περιόδου 01/01/2021 - 31/12/2021, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΠΑΤΡΩΝ, λόγω τυπικής πλημμέλειας.

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

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

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ**

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
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.