



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 29-05-2023

Αριθμός απόφασης: 1113

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
Ταχ. Δ/ση: Τακαντζά 8-10
Ταχ. Κώδικας : 546 39 Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313332246
E-Mail : ded.thess@aaade.gr
Url: www.aaade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022 ΦΕΚ Α' 206) εφεξής ΚΦΔ.

β. 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 (ΑΑΔΕ)*»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-07-2017).

δ. Την με αριθμό Α 1165/22-11-2022 απόφαση 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 ΑΑΔΕ*» (ΦΕΚ Β' 6009).

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Την από και με αριθμό πρωτ. **ενδικοφανή προσφυγή** της με ΑΦΜ:, κατοίκου, επί της οδού, ΤΚ, κατά της υπ' αριθμ. / 2022 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58^Α Κ.Φ.Δ. φορολογικού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α7-Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της με ΑΦΜ:, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ'αριθμ.-/.....-2022 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 58^Α Κ.Φ.Δ., φορολογικού έτους 2016, επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο ύψους 355,35 ευρώ, επειδή :

- 1) δεν εξέδωσε φορολογικά στοιχεία για πράξεις που επιβαρύνονται με Φ.Π.Α., κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 8,12 και 13 του Ν.4308/2014, α) συνολικής καθαρής αξίας 82,30 € πλέον ΦΠΑ 10,70€ το χρονικό διάστημα από 01-01-2016 έως 25-07-2016, παράβαση που επισύρει το πρόστιμο του άρθρου 58 Α του ΚΦΔ, όπως ίσχυε, ήτοι πρόστιμο 50 % επί του ΦΠΑ, 5,35€ και β) συνολικής καθαρής αξίας 17,70€ πλέον ΦΠΑ 2,30€ για το χρονικό διάστημα από 26-07-2016 έως 31-12-2016, παράβαση που επισύρει το πρόστιμο του άρθρου 58^Α όπως ίσχυε, ήτοι πρόστιμο 250€ και
- 2) δεν υπέβαλε δήλωση έναρξης εργασιών για τη φορολογική χρήση 2016, κατά παράβαση του άρθρου 10 του ΚΦΔ που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ.1 περ. α' και παρ. 2 περ. α' του ΚΦΔ, ήτοι πρόστιμο 100€.

Η ανωτέρω πράξη εδράζεται επί του πορίσματος της από11-2022 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων ΕΛΠ και ΚΦΔ, της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε., κατόπιν ελέγχου που διενεργήθηκε δυνάμει της υπ' αριθμ.....-/.....-2022 εντολής ελέγχου – έρευνας του προϊσταμένου της.

Ειδικότερα, κατόπιν έρευνας στα μέσα κοινωνικής δικτύωσης σχετικά με την πώληση ειδών τούρτας, γλυκών και κερασμάτων που παρασκευάζει η προσφεύγουσα στο σπίτι της, ανευρέθηκε επαγγελματική σελίδα της, όπου αποτυπώνονται διάλογοι με υποψήφιους αγοραστές σχετικά με προϊόντα προς πώληση και τιμές αυτών, όπως επίσης αναφέρεται και τραπεζικός λογαριασμός. Εν συνεχεία, πραγματοποιήθηκε άρση τραπεζικού απορρήτου για τις χρήσεις 2016 έως 2020 μέσω του Συστήματος Μητρώων Τραπεζικών Λογαριασμών και Λογαριασμών Πληρωμών, από δε την επεξεργασία των κινήσεων των τραπεζικών λογαριασμών της προσφεύγουσας προέκυψαν πρωτογενείς πιστώσεις συνολικής αξίας 19.708,71€ για το σύνολο του ελεγχόμενου χρονικού διαστήματος, για τις οποίες ζητήθηκαν εξηγήσεις σχετικά με την αιτία και την πηγή προέλευσής τους με το με αρ. πρ.-/.....09-2022 αίτημα παροχής πληροφοριών αρ. 14 ΚΦΔ. Η προσφεύγουσα ανταποκρίθηκε με το με αρ. πρ.-/.....-09-2022 υπόμνημά της, αλλά οι εξηγήσεις της δεν έγιναν δεκτές από τον έλεγχο και με δεδομένο ότι η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε δήλωση έναρξης εργασιών για το επάγγελμα της πώλησης γλυκών, ο έλεγχος έκρινε ότι τα ποσά κάτω των 100€ προέρχονται από την εν λόγω δραστηριότητα, ήτοι πωλήσεις για τις οποίες η προσφεύγουσα δεν εξέδωσε φορολογικά στοιχεία, ενώ τα ποσά άνω των 100€ συνιστούν ισόποση προσαύξηση της περιουσίας της προσφεύγουσας από απροσδιόριστη πηγή ή αιτία, κατά τις διατάξεις του άρθρου 21 παρ.4 του Ν.4172/2013. Στο φορολογικό έτος 2016 διαπιστώθηκαν : α) παράλειψη δήλωσης έναρξης στο φορολογικό μητρώο της επαγγελματικής δραστηριότητας πώλησης γλυκισμάτων κατά παράβαση του άρθρου 10 του ΚΦΔ, β) μη έκδοση φορολογικών στοιχείων σε τρεις περιπτώσεις πώλησης γλυκισμάτων καθαρής αξίας 100,00€ πλέον ΦΠΑ 13,00€, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 1 και 8 έως 13 του Ν. 4308/14, γ) προσαύξηση περιουσίας συνολικής αξίας 7.455,00€. Για τις διαπιστώσεις της

παράλειψης δήλωσης έναρξης στο φορολογικό μητρώο και της μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων, επιδόθηκαν στην προσφεύγουσα το υπ' αριθμ. /10-2022 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου-Κλήση σε ακρόαση και ο υπ' αριθμ. /-10-2022 Προσωρινός Προσδιορισμός Προστίμου, προκειμένου να υποβάλει τις απόψεις της εντός είκοσι ημερών από την επίδοση. Η προσφεύγουσα υπέβαλε τις αντιρρήσεις της με το με αρ. πρωτ. /11-2022 έγγραφο, οι οποίες δεν μετέβαλαν το αποτέλεσμα του ελέγχου ως προς το φορολογικό έτος 2016. Κατόπιν αυτών, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη που αναρτήθηκε στο λογαριασμό της προσφεύγουσας στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης στις 30-11-2022.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς :

1.Είναι πωλήτρια σε διάφορα καταστήματα ένδυσης ή συναφών επιχειρήσεων στα Μουδανιά Χαλκιδικής. Τον Μάρτιο του έτους 2020 ξεκίνησε να φτιάχνει τούρτες και να τις προσφέρει αφιλοκερδώς σε διάφορες φίλες και γνωστούς. Την 11-03-2021 δημιούργησε σελίδα στο facebook για να μοιράζεται συνταγές με άλλα άτομα, ενώ οι αναρτήσεις της αφορούσαν την παρασκευή γλυκισμάτων για φίλες και γνωστούς, ποτέ για μεταπώληση. Έφτιαχνε τούρτες ερασιτεχνικά, χωρίς οικονομικό αντάλλαγμα. Ένα μεγάλο μέρος των καταθέσεων δικαιολογήθηκε από την προσφεύγουσα και αποδείχθηκε ότι δεν παρείχε πωλήσεις γλυκισμάτων. Το συμπέρασμα ότι η μη προσκόμιση οποιουδήποτε αποδεικτικού συνεπάγεται ότι γινόταν κατάθεση χρημάτων για πώληση γλυκισμάτων, είναι αυθαίρετο. Κατόπιν των ανωτέρω, η προσβαλλόμενη πράξη πάσχει από έλλειψη αιτιολογίας, είναι αόριστη και εσφαλμένη.

2.Το ποσό του προστίμου είναι υπερβολικό, σε αντίθεση με τις αρχές της χρηστής διοίκησης και της αναλογικότητας.

3.Παραβίαση του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης, καθώς δεν είχε την ουσιαστική δυνατότητα για ανταπόδειξη.

Ως προς τον τρίτο ισχυρισμό της προσφεύγουσας

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 20 του Συντάγματος: *«Το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερόμενου ισχύει και για κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του».*

Με την ανωτέρω διάταξη θεσπίζεται ατομικό δικαίωμα του διοικούμενου-φορολογούμενου να αναπτύσσει τις απόψεις του πριν από κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων και συμφερόντων του. Το δικαίωμα δε αυτό εξειδικεύτηκε με το άρθρο 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν. 2690/1999), με το οποίο ορίζονται τα εξής: *«1. Οι διοικητικές αρχές, πριν από κάθε ενέργεια ή μέτρο σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων συγκεκριμένου προσώπου, οφείλουν να καλούν τον ενδιαφερόμενο να εκφράσει τις απόψεις του, εγγράφως ή προφορικώς, ως προς τα σχετικά ζητήματα. 2. Η κλήση προς ακρόαση είναι έγγραφη, αναφέρει τον τόπο, την ημέρα και την ώρα της ακρόασης, προσδιορίζει δε το αντικείμενο του μέτρου ή της ενέργειας. Η κλήση κοινοποιείται στον ενδιαφερόμενο τουλάχιστον πέντε (5) πλήρεις ημέρες πριν από την ημέρα της ακρόασης. Ο ενδιαφερόμενος έχει το δικαίωμα να λάβει γνώση των σχετικών αποδεικτικών στοιχείων και να προβεί σε ανταπόδειξη. Η τήρηση της προαναφερόμενης διαδικασίας, καθώς και η λήψη υπόψη των απόψεων του ενδιαφερομένου, πρέπει να προκύπτουν από την αιτιολογία της διοικητικής πράξης. Το υιοθετούμενο μέτρο πρέπει να λαμβάνεται μέσα σε εύλογο χρονικό διάστημα από την ακρόαση του ενδιαφερομένου.».*

Κατ' εφαρμογή της ανωτέρω συνταγματικής επιταγής περί τήρησης της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερομένου ως ουσιώδους τύπου της διαδικασίας έκδοσης των ατομικών διοικητικών πράξεων, θεσπίστηκε η διαδικασία του άρθρου 28 του Κ.Φ.Δ., με το οποίο ορίζονται τα ακόλουθα: «1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στον φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, 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 μέσα σε είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης. 2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, μέσα σε ένα (1) μήνα από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, από την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1.....».

Επειδή, με τη με αριθ. ΔΕΛ Α 1069048/2-5-2014 εγκύκλιο του Γ.Γ.Δ.Ε., σχετικά με τα άρθρα 28 και 62 του Κ.Φ.Δ. προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι «.....**Άρθρο 28** 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.....**Άρθρο 62** Με τις διατάξεις του άρθρου αυτού προβλέπεται ότι οι διατάξεις του Κ.Φ.Δ. και ιδίως αυτές που αφορούν το φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου και την είσπραξη, εφαρμόζονται ανάλογα και για τις πράξεις επιβολής προστίμου δηλαδή κοινοποιείται σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινός προσδιορισμός προστίμου. Με το σημείωμα διαπιστώσεων καλείται ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση (σχετ. διατ. ν.4254/2014 Κεφ. Α άρθρο πρώτο, παράγρ. Δ, υποπαράγραφος Δ2), να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με την επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμου. Στη συνέχεια συντάσσεται έκθεση ελέγχου και εκδίδεται οριστική πράξη επιβολής προστίμου. Σημειώνεται ότι δεν κοινοποιείται σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινός προσδιορισμός προστίμου στις περιπτώσεις πράξεων επιβολής προστίμων που αφορούν διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για τις πράξεις επιβολής προστίμων τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.».

Επειδή το συνταγματικά κατοχυρωμένο ατομικό δικαίωμα του διοικούμενου να αναπτύσσει τις απόψεις του πριν από οποιαδήποτε ενέργεια λαμβάνεται εις βάρος του, συνάδει με το επίσης

συνταγματικά κατοχυρωμένο δικαίωμα του «αναφέρεσθαι», άρ.10 παρ.3 του Συντάγματος, που εξειδικεύθηκε στο άρθρο 5 του Ν. 2690/1999 σύμφωνα με το οποίο « 1. Κάθε ενδιαφερόμενος έχει το δικαίωμα, ύστερα από γραπτή αίτησή του, να λαμβάνει γνώση των διοικητικών εγγράφων. Ως διοικητικά έγγραφα νοούνται όσα συντάσσονται από τις δημόσιες υπηρεσίες, όπως εκθέσεις, μελέτες, πρακτικά, στατιστικά στοιχεία, εγκύκλιες οδηγίες, απαντήσεις της Διοίκησης, γνωμοδοτήσεις και αποφάσεις».

Επειδή, προκειμένου ο φορολογούμενος να ασκήσει αποτελεσματικά το δικαίωμά του στην προηγούμενη ακρόαση, προβλέφθηκε, με τα ως άνω άρθρα του ΚΦΔ, η υποχρέωση της διοίκησης να επιδίδει στον ελεγχόμενο τις προσωρινές πράξεις επιβολής φόρων και προστίμων, καθώς και το σημείωμα διαπιστώσεων επί του οποίου παρατίθενται με σαφήνεια οι πραγματικοί και νομικοί λόγοι που οδήγησαν το διοικητικό όργανο στη διαμόρφωση της κρίσης του.

Επειδή περαιτέρω, το δικαίωμα ακρόασης είναι προνόμιο του διοικούμενου με σκοπό την προάσπιση των εννόμων συμφερόντων του και την προαγωγή της συνεργασίας με τη Διοίκηση. Ταυτόχρονα, συμβάλλει σε μια πιο σφαιρική αντίληψη της υπόθεσης και επομένως στην ομαλή επίλυση της διαφοράς σε επίπεδο Διοίκησης ή έστω στην πληρέστερη εκκαθάριση αυτής.

Επειδή, η αποτελεσματική άσκηση του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης είναι συνυφασμένη με την πρόσβαση του διοικούμενου στα στοιχεία του φακέλου που συμπληρώνουν την αιτιολογία της πράξης.

Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με την έκθεση ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε., επί της οποίας ερείδεται η προσβαλλόμενη πράξη, κατόπιν της υπ'αριθμ./.....-2022 εντολής, ύστερα από εντοπισμό στο facebook σελίδας της προσφεύγουσας, όπου υπάρχουν διάλογοι με υποψήφιους αγοραστές και αναφορά σε προϊόντα και τιμές των προς πώληση ειδών και σε έναν τραπεζικό λογαριασμό της, πραγματοποιήθηκε άρση τραπεζικού απορρήτου και επεξεργασία των κινήσεων των τραπεζικών λογαριασμών για τα έτη 2016 έως 2020, από την οποία προέκυψαν πρωτογενείς πιστώσεις συνολικής αξίας 19.708,71€, για τις οποίες οι εξηγήσεις της προσφεύγουσας δεν έγιναν δεκτές από τον έλεγχο. Εν συνεχεία, ο έλεγχος διαχώρισε τα ποσά των πιστώσεων σε ποσά κάτω των 100 ευρώ, για τα οποία έκρινε ότι προέρχονται από την πώληση γλυκισμάτων και δεν εκδόθηκαν φορολογικά στοιχεία, και σε ποσά άνω των 100 ευρώ, για τα οποία έκρινε ότι συνιστούν προσαύξηση περιουσίας απροσδιόριστης πηγής, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 21 παρ. 4 του Ν. 4172/2013. Για τις διαπιστωθείσες παραβάσεις της παράλειψης δήλωσης έναρξης δραστηριότητας και της μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων, επιδόθηκε στην προσφεύγουσα το με αριθμ. .../.....-10-2022 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου-Κλήση σε ακρόαση, στο οποίο αναγράφονται για το φορολογικό έτος 2016 τα εξής :

«Φορολογική χρήση 2016 : Παράλειψη δήλωσης έναρξης στο φορολογικό μητρώο της επαγγελματικής δραστηριότητας της πώλησης γλυκισμάτων-Μη έκδοση φορολογικού στοιχείου σε τρεις (3) περιπτώσεις πώλησης γλυκισμάτων, όπως η συνημμένη κατάσταση, συνολικής αξίας 113,00€.....Οι συνημμένες καταστάσεις αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα του παρόντος Σ.Δ.Ε.

ΜΗ ΕΚΔΟΣΗ ΑΛΠ -ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΧΡΗΣΗ 2016								
Α/Α	Πιστωτικό Ίδρυμα	Αριθμός Λογαριασμού	Ημερομηνία Συναλλαγής	Περιγραφή Συναλλαγής	Αιτιολογία Συναλλαγής	Ποσό Συναλλαγής	ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ	ΦΠΑ
1	EUROBANK	2016-05-04	ΚΑΤΑΘΕΣΗ ΜΕΤΡΗΤΩΝ	50,00	44,25	5,75

2	EUROBANK	2016-07-05	ΔΙΑΦΟΡΕΣ ΠΙΣΤΩΣΕΙΣ	43,00	38,05	4,95
3	ΕΘΝΙΚΗ	2016-07-30	ΚΑΤΑΘΕΣΗ	ΚΑΤΑΘΕΣΗ	20,00	17,70	2,30
ΣΥΝΟΛΟ :						113,00	100,00	13,00

.....»

Η προσφεύγουσα, ανταποκρινόμενη στο ως άνω σημείωμα διαπιστώσεων, υπέβαλε το υπ' αριθ./.....-11-2022 έγγραφο αντιρρήσεων, με το οποίο επικαλέστηκε ότι δεν προκύπτει πως το αρμόδιο όργανο ελέγχου έκρινε ότι οι καταθέσεις χρημάτων γίνονται για πώληση γλυκισμάτων και δεν προσδιορίζει την παράβαση, με αποτέλεσμα να μην έχει την ουσιαστική δυνατότητα για ανταπόδειξη. Οι εν λόγω αντιρρήσεις της προσφεύγουσας δεν έγιναν δεκτές από τον έλεγχο και κατόπιν εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή, από τα προεκτεθέντα προκύπτει ότι, ναι μεν τηρήθηκε τύποις η διαδικασία της προηγούμενης ακρόασης, ωστόσο, από το σημείωμα διαπιστώσεων του ελέγχου απουσιάζει η παράθεση των πραγματικών και νομικών λόγων, βάσει των οποίων το διοικητικό όργανο διαμόρφωσε την κρίση του, με συνέπεια την αδυναμία της προσφεύγουσας να ασκήσει επί της ουσίας το δικαίωμά της στην προηγούμενη ακρόαση, προβάλλοντας συγκεκριμένους ισχυρισμούς.

Επειδή, ειδικότερα, ο έλεγχος δεν προσδιορίζει στο σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου τα πραγματικά στοιχεία που στοιχειοθετούν την παράβαση της μη έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης σε τρεις περιπτώσεις το φορολογικό έτος 2016, αλλά απλώς παραθέτει τρεις πιστώσεις σε τραπεζικούς λογαριασμούς, χωρίς να παραθέτει τα στοιχεία, από τα οποία προκύπτει ότι αφορούν την επιχειρηματική δραστηριότητα της προσφεύγουσας, όπως ενδεικτικά, στοιχεία καταθετών και αιτιολογία των συναλλαγών, ώστε η προσφεύγουσα να έχει τη δυνατότητα να προβεί σε ανταπόδειξη.

Επειδή η προσφεύγουσα δεν επικαλείται απλώς την παραβίαση του δικαιώματος ακρόασης, αλλά παραθέτει εξηγήσεις για τις υπό κρίση καταθέσεις, τις οποίες, αν είχε τη δυνατότητα να θέσει υπόψη της Διοίκησης προς αντίκρουση ενός αιτιολογημένου Σημειώματος Διαπιστώσεων, ενδεχομένως να οδηγούσαν τον έλεγχο σε διαφορετικό αποτέλεσμα (σχετική η απόφαση 3382/2010 του ΣΤΕ).

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ./.....-2022 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 58Α Κ.Φ.Δ. φορολογικού έτους 2016 του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. είναι τυπικά πλημμελής και ακυρώνεται.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ. 6 του Κ.Φ.Δ. ορίζεται ότι: «*Αν με την απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. [...] Η φορολογική αρχή, της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμελίες, εκδίδει νέα πράξη σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών*».

Επειδή, σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Β 1144776 ΕΞ 2015/03.11.2015 έγγραφο της Διεύθυνσης Ελέγχων, της Γενικής Διεύθυνσης Φορολογικής Διοίκησης της Γ.Γ.Δ.Ε. με θέμα την 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 παρ. 1 εδάφιο 4 και 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 απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, για τυπικούς λόγους (νομική πλημμέλεια), καταλογιστικών πράξεων απαλλαγμένων από τις πλημμέλειες που οδήγησαν στην ακύρωσή τους (σχετ. περ. 96 άρθρο 1 της Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25.02.2014 Απόφασης του 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 επανέκδοση της ακυρωθείσας πράξης».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 36 του Κ.Φ.Δ. ορίζεται 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 [...] 2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις: [...] 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 Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την **αποδοχή** της από και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της με ΑΦΜ: και την **ακύρωση** της υπ'αριθμ.-2022 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58Α Κ.Φ.Δ. φορολογικού έτους 2016 του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ., **για λόγους τυπικής πλημμέλειας**, ήτοι μη τήρηση κατ'ουσίαν της διαδικασίας προηγούμενης ακρόασης.

Καλείται δε ο Προϊσταμένος της Δ.Ο.Υ., όπως προβεί στις δέουσες ενέργειες (με ή χωρίς τη συνδρομή της ΥΕΔΔΕ), κατά το σκεπτικό της παρούσας απόφασης, ώστε με νέο Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου-Κλήση σε ακρόαση να παρατεθούν οι πραγματικοί λόγοι που στοιχειοθετούν την έκδοση της κρινόμενης πράξης επιβολής προστίμου.

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ

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.