



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 10-4-2017
Αριθμ. Αποφ.: 931

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Τηλέφωνο : 2313-333267
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@n3.syzefxis
.gov.gr
Url : www.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).
- 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 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014).
- 2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 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 με ημερομηνία κατάθεσης ...-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή του . . του ... με Α.Φ.Μ.:..., κατά της με αριθμ. πρωτ..../-2016 απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ... στην υπ' αρ. πρωτ: .../-2016 ανέκκλητη δήλωσή του αποδοχής των παραβάσεων του άρθρου 7 παρ.4 του Ν.4337/2015**

5. Την ως άνω απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ... της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Την με ημερομηνία ...-2016 Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ..., με την οποία ζητείται η απόρριψη της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής.
7. Την Εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 - Επανεξέτασης της Υπηρεσίας μας.

Επί της από ...-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... Ενδικοφανούς Προσφυγής του . . του ... με **Α.Φ.Μ:** ..., η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στον σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

- Με την υπ' αρ. πρωτ. .../...-2016 αρνητική απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ..., απορρίφθηκε η υπ' αρ. πρωτ. .../...-2016 ανέκκλητη δήλωση ανεπιφύλακτης υπαγωγής του συνόλου των παραβάσεων που αφορούν στον προσφεύγοντα, σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ.2 του Ν.4337/2015 που αφορά στις εκκρεμείς υποθέσεις, κατά την ψήφιση του ως άνω νόμου.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προκειμένου να γίνει δεκτή η υπ' αρ. .../...-2016 ανέκκλητη δήλωσή του ανεπιφύλακτης αποδοχής των παραβάσεων, σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ.2 του Ν.4337/2015. Επίσης ζητά τον επαναυπολογισμό του Προστίμου Κ.Β.Σ. που του επιβλήθηκε με την υπ' αρ./...-2015 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. ..., καθώς, όπως υποστηρίζει, η λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων δεν επέφερε μείωση του φόρου εισοδήματος του οικ. έτους που αφορούσε. Κατά συνέπεια, θα έπρεπε να επιβληθεί πρόστιμο ίσο με το 10% της αξίας των ληφθέντων εικονικών στοιχείων (αρ.7 παρ.3 περ.ε' του Ν.4337/2015) προβάλλοντας τον παρακάτω λόγο:

- Ο προσφεύγων με το υπ' αρ. .../...2016 αίτημά του ζήτησε να υπαχθεί στις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 παρ. 3 του Ν.4337/2015, καθώς, όπως υποστηρίζει, οι προϋποθέσεις που τάσσονται από το νόμο για την υπαγωγή μίας υπόθεσης στις διατάξεις του άρθρου 7 παρ.3 είναι αφ' ενός η λήψη εικονικού φορολογικού στοιχείου και αφετέρου, να πρόκειται για εκκρεμή υπόθεση κατά την ημερομηνία κατάθεσης του ν. 4337/2015. Στις ...-2015, ημέρα κατάθεσης στη Βουλή του νόμου 4337/2015, η υπ' αρ. πρωτ. .../...-2015 ενδικοφανής προσφυγή του που αφορούσε στην υπ' αρ./...-2015 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. ..., εκκρεμούσε ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Φορολογικών Διαφορών. Συνεπώς, εσφαλμένα η Δ.Ο.Υ.

θεώρησε ότι η υπόθεσή του είναι οριστική και απέρριψε την ένταξή του στις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 του Ν.4337/2015.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 7 του Ν.4337/2015 παρ.3 και 4 «3. Για τις παραβάσεις των διατάξεων του Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/1992, Α` 84) και του Κ.Φ.Α.Σ. (ν. 4093/2012, Α` 222), που διαπράχθηκαν μέχρι την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 54 και 55 του ν. 4174/2013 και κατά την κατάθεση του παρόντος δεν έχουν εκδοθεί οι οριστικές πράξεις επιβολής προστίμων, δεν εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 5 του ν.2523/1997, αλλά επιβάλλονται τα κατωτέρω πρόστιμα:

α) Για παραβάσεις έκδοσης πλαστών στοιχείων ποσό ίσο με το 50% της αξίας κάθε στοιχείου.

β) Για παραβάσεις που αφορούν έκδοση εικονικών ή λήψη εικονικών στοιχείων ή νόθευση αυτών, καθώς και καταχώρηση στα βιβλία αγορών ή εξόδων χωρίς παραστατικά, ποσό ίσο με το 40% της αξίας κάθε στοιχείου. Εάν η αξία του στοιχείου είναι μερικώς εικονική ποσό ίσο με το 40% του μέρους της εικονικής αξίας.

γ) Όταν δεν δύναται να προσδιορισθεί η μερικώς εικονική αξία, ποσό ίσο με το 20% της αξίας του στοιχείου.

δ) Όταν η εικονικότητα ανάγεται αποκλειστικά στο πρόσωπο του εκδότη, ποσό ίσο με το 20% της αξίας του στοιχείου.

ε) Στην περίπτωση λήπτη εικονικού φορολογικού στοιχείου, ποσό 10% της αξίας του στοιχείου για κάθε παράβαση, εφόσον η λήψη του στοιχείου δεν είχε ως αποτέλεσμα τη μείωση του φόρου εισοδήματος του οικείου φορολογικού έτους.

στ) Για παραβάσεις που αφορούν μη έκδοση ή ανακριβή έκδοση στοιχείων ή άλλες παραβάσεις που έχουν σαν αποτέλεσμα την απόκρυψη της συναλλαγής ή μέρους αυτής, η δε αποκρυβείσα αξία είναι μεγαλύτερη των χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ, ποσό ίσο με το 25% της αξίας της συναλλαγής ή του μέρους της αποκρυβείσας (μη εμφανισθείσας) αξίας για κάθε παράβαση.

ζ) Για τις λοιπές παραβάσεις, που δεν υπάγονται σε μια εκ των ανωτέρω περιπτώσεων ποσό ίσο με το 1/3 του οριζόμενου από τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν.2523/1997, επιβαλλόμενου προστίμου, κατά περίπτωση, για κάθε παράβαση.

4. Οι διατάξεις της παραγράφου 3 εφαρμόζονται και για εκκρεμείς υποθέσεις. Ως εκκρεμείς υποθέσεις, νοούνται οι υποθέσεις οι οποίες, κατά την κατάθεση του παρόντος, εκκρεμούν ενώπιον της διεύθυνσης επίλυσης διαφορών ή των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας κατόπιν άσκησης εμπρόθεσμης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης ή για τις οποίες εκκρεμεί η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης, καθώς και υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί οι σχετικές πράξεις αλλά δεν έχουν κοινοποιηθεί κατά την ημερομηνία κατάθεσης του παρόντος. Ως εκκρεμείς υποθέσεις νοούνται και οι υποθέσεις για τις οποίες δεν έχει εκδοθεί οριστική δικαστική απόφαση αλλά προδικαστική απόφαση και δεν έχει γίνει εκ νέου συζήτηση της υπόθεσης. Για την εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 3 απαιτείται ανέκκλητη

δήλωση ανεπιφύλακτης αποδοχής, για την υπαγωγή στις ανωτέρω διατάξεις του συνόλου των παραβάσεων κάθε πράξης ή απόφασης της διεύθυνσης επίλυσης διαφορών ή του δικαστηρίου, και καταβολή του συνόλου της οφειλής, που προκύπτει μετά την εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 3, άμεσα ή το αργότερο εντός δύο (2) εργάσιμων ημερών από την υποβολή της δήλωσης αποδοχής, άλλως δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις της παραγράφου 3.

Η δήλωση υποβάλλεται στον προϊστάμενο της αρχής που εξέδωσε την πράξη, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας ενενήντα (90) ημερών από τη δημοσίευση του παρόντος ή την κοινοποίηση στον φορολογούμενο της πράξης ή της απόφασης, κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα ανωτέρω. Στις περιπτώσεις που η υπόθεση εκκρεμεί ενώπιον των δικαστηρίων, με την ως άνω δήλωση αποδοχής συνυποβάλλεται και σχετική βεβαίωση του αρμόδιου δικαστηρίου ότι η υπόθεση δεν έχει συζητηθεί και δήλωση παραίτησης από το σχετικό δικόγραφο ή δικαίωμα.

Στις περιπτώσεις της κατά τα άνω αποδοχής, όπου συντρέχει περίπτωση, έχουν ανάλογη εφαρμογή οι διατάξεις της περίπτωσης α' της παρ. 1 του άρθρου 142 του ν. 2717/1999 (Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας, Α' 97), τα αποτελέσματα της οποίας επέρχονται με την περιέλευση στη γραμματεία του Διοικητικού Δικαστηρίου σχετικής βεβαίωσης του Προϊσταμένου της φορολογικής αρχής που εξέδωσε την πράξη.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 142 παρ. 1 του Ν.2717/99 (Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας) «Η δίκη καταργείται αν, πριν από το πέρας της τελευταίας Συζήτησης:

α) εκλείψει το αντικείμενό της,....β)...γ)...δ)...ε)...στ).....»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 45 του Ν.4410/2016 «Η προθεσμία που προβλέπεται από το πέμπτο εδάφιο των παραγράφων 2 και 4 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 (Α' 129), παρατείνεται από τη λήξη της και μέχρι την 30.10.2016».

Επειδή, σύμφωνα με τη Γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ.146/2016, παρ. 6 και 8 «Από την έννοια της εκκρεμοδικίας διακρίνεται η έννοια της «εκκρεμότητας», η οποία υφίσταται από την έκδοση και κοινοποίηση της πράξεως επιβολής προστίμου καθ' όλο το χρονικό διάστημα που διαρκεί η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ένδικου μέσου ή αίτησης αναίρεσης, της οποίας το περιεχόμενο και την έκταση των συνεπειών καθορίζουν οι ως άνω ειδικές διατάξεις (βλ.Κ.Μπέη, Παρατηρήσεις στην ΑΠ240/1998, Δίκη 1998, σελ. 719, Ν. Σολεϊντάκη «Η άσκηση δευτέρας αγωγής και προσφυγής στα διοικητικά Δικαστήρια» Δ.Δίκη 2008/1402)».

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση:

- Ο προσφεύγων μετά την επίδοση σε αυτόν, της υπ' αρ..../2015 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. ..., άσκησε εμπρόθεσμα, στις ...-2016, την υπ'

αρ..... ενδικοφανή προσφυγή κατά της ανωτέρω πράξης, ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

- Κατά την ημερομηνία κατάθεσης στη Βουλή του Ν.4337/2017 (....-2015) η υπόθεσή του εκκρεμούσε ενώπιον της Υπηρεσίας μας, γεγονός που του έδινε το δικαίωμα να ενταχθεί στις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 του Ν.4337/2015.
- Ωστόσο, κατόπιν παρέλευσης της νόμιμης προθεσμίας εξέτασης της προαναφερόμενης ενδικοφανούς προσφυγής, την ...-2016 χωρίς την έκδοση ρητής απόφασης, ο προσφεύγων δύνατο εντός τριάντα ημερών να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Δικαστηρίου, σύμφωνα με την παρ.8 του άρθρου 63 του Ν.4174/2013.
- Η υπ' αρ./2015 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., μετά την παρέλευση της νόμιμης προθεσμίας άσκησης προσφυγής ενώπιον του Διοικητικού Δικαστηρίου, δηλαδή μετά την ...-2016, κατέστη οριστική.
- Ο προσφεύγων υπέβαλε στις ...-2016 στη Δ.Ο.Υ. ... την υπ' αρ.πρωτ. ... ανέκκλητη δήλωση αποδοχής των παραβάσεων του άρθρου 7 του Ν.4337/2015, η οποία ορθώς απορρίφθηκε από τη φορολογική αρχή, καθώς κατά την ημερομηνία κατάθεσης του παραπάνω αιτήματος η υπόθεση δεν ήταν πλέον εκκρεμής.

Επειδή, η έννοια της εκκρεμούς υπόθεσης προσδιορίζεται με σαφήνεια τόσο από τη διάταξη του άρθρου 7 παρ. 4 του Ν.4337/2015, όσο και από τις υπ' αρ. .../2016, .../2014 και .../2015 γνωμοδοτήσεις του Ν.Σ.Κ.

Κατόπιν των ανωτέρω, ο ισχυρισμός και το αίτημα του προσφεύγοντα να επαναυπολογισθεί η υπ' αρ. .../2015 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. ..., βάσει των διατάξεων του άρθρου 7 του Ν.4337/2015, προβάλλεται καταχρηστικά.

Για όλους τους παραπάνω λόγους:

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ. .../...-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του . . του ... με Α.Φ.Μ.:...

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Προϊστάμενος
Της Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
και Νομικής Υποστήριξης

Η Προϊσταμένη του
Τμήματος Α8 - Επανεξέτασης

Ζαχαράκη Αικατερίνη

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.