



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604534
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

14-10-2016

Αριθμός απόφασης:

3449

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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 2759/τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, κατοίκου κατά της υπ' αριθ.2016 αρνητικής απάντησης του

Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της από 9-5-2016 ταυτάριθμης αίτησης-ανεπιφύλακτης αποδοχής σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ.2016 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της από 9-5-2016 ταυτάριθμης αίτησης-ανεπιφύλακτης αποδοχής σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αρ.-2016 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. απορρίφθηκε η από 9-5-2016 ταυτάριθμη αίτηση-ανέκκλητη δήλωση ανεπιφύλακτης αποδοχής του συνόλου των παραβάσεων της οι οποίες καταλογίστηκαν με την με αρ.Απόφαση Επιβολής Προστίμου του ΚΒΣ του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ. , για την υπαγωγή στις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 7 του ν.4337/2015.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1.Η απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.είναι νομικά και ουσιαστικά εσφαλμένη. Στις 12-10-2015 δεν είχε εκδοθεί ακόμη (εκκρεμούσε) η οριστική δικαστική απόφαση από το πρωτοβάθμιο δικαστήριο, η οποία δημοσιεύθηκε στις 30-10-2015 και του επιδόθηκε στις 30-3-2016. Πρόκειται για υπόθεση που στις 12-10-2015 εκκρεμούσε ενώπιον των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 7 του ν.4337/2015.
2. Η ανατρεπτική προθεσμία των 90 ημερών για την υποβολή της δήλωσης ανεπιφύλακτης αποδοχής του άρθρου 7 §4 του ν. 4337/2015 ξεκίνησε από την κοινοποίηση σε αυτόν της απόφασης του πρωτοβάθμιου δικαστηρίου (30-3-2016).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ Α'129/17-10-2015) ορίζεται:

«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.

....

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.

Ποσά που έχουν καταβληθεί δεν επιστρέφονται, δεν συμψηφίζονται και δεν αναζητούνται, λόγω εφαρμογής της παρούσας παραγράφου.»

Επειδή με την ΠΟΛ. 1252/20-11-2015 «Παροχή διευκρινίσεων για την εφαρμογή των διατάξεων του Δέκατου Κεφαλαίου του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (Ν. 4174/2013, άρθρα 53-62)» δόθηκαν οι εξής διευκρινήσεις:

15. Μεταβατικές διατάξεις Ν. 4337/2015

α)...β) Άρθρο 7 παρ. 3, 4 και 5

Με την παράγραφο 4 του άρθρου 7 του Ν.4337/2015 παρέχεται η δυνατότητα εφαρμογής των διατάξεων της παραγράφου 3 (ευνοϊκότερο καθεστώς) και σε εκκρεμείς υποθέσεις, ανάλογα με το στάδιο στο οποίο βρίσκονταν στις 12.10.2015 (ημερομηνία κατάθεσης του Ν.4337/2015), στις οποίες είχαν επιβληθεί τα πρόστιμα των άρθρων 5 Ν. 2523/1997 ή 55 του ΚΦΔ. Για την εφαρμογή της παραγράφου αυτής θεωρούνται εκκρεμείς οι υποθέσεις:

- Για τις οποίες στις 12.10.2015 είχαν εκδοθεί οι σχετικές πράξεις επιβολής προστίμων (Π.Ε.Π.) αλλά δεν είχαν κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο,
- Για τις οποίες στις 12.10.2015 δεν είχε παρέλθει η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης,
- Οι οποίες στις 12.10.2015 εκκρεμούσαν 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. Ως εκκρεμείς υποθέσεις νοούνται και οι υποθέσεις για τις οποίες δεν είχε εκδοθεί οριστική δικαστική απόφαση αλλά προδικαστική απόφαση και δεν είχε γίνει εκ νέου συζήτηση της υπόθεσης.

Επειδή με την με αρ.απόφαση επιβολής προστίμου του Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. καταλογίστηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο ύψους€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 10 περ. β του ν. 2523/97, λόγω λήψης εικονικών φορολογικών στοιχείων συνολικής αξίας 41.765,00€ για τη διαχειριστική περίοδο 2008. Κατά της ως άνω πράξης, ο προσφεύγων προσέφυγε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου υποβάλλοντας την από 24-4-2012 προσφυγή. Η εν λόγω υπόθεση συζητήθηκε στις 27-2-2015 και το δικαστήριο απέρριψε την προσφυγή με την με αρ./30-10-2015 απόφασή του, η οποία κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 30-3-2016.

Επειδή ο προσφεύγων με την με αρ. πρωτ.9-5-2016 αίτησή του προς την αρμόδια Δ.Ο.Υ. ζήτησε την υπαγωγή του στις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του ίδιου άρθρου και νόμου. Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. με την αρ. πρωτ.13-5-2016 απάντησή της απέρριψε το σχετικό αίτημα του προσφεύγοντα με το αιτιολογικό ότι κατά την κατάθεση του ανωτέρω νόμου στις 12-10-2015, η εν λόγω υπόθεση είχε ήδη συζητηθεί στο αρμόδιο δικαστήριο και δεν μπορεί να υπαχθεί στις ευνοϊκές διατάξεις του ως άνω νόμου. Εν συνεχεία ο προσφεύγων κατέθεσε την από και με αρ./2016 έφεση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου κατά της με αρ./30-10-2015 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου

Επειδή με την **146/2016 γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ.** η οποία έγινε αποδεκτή από τον Γενικό Γραμματέα Δημοσίων εσόδων και κοινοποιήθηκε με το με αρ. πρωτ. ΔΕΛ Β 1101230ΕΞ 2016/5-7-2016 έγγραφο της Διεύθυνσης Ελέγχων-Τμήμα Β΄ της Γενικής Δ/σης Φορολογικής Διοίκησης της Γ.Γ.Δ.Ε., έγινε δεκτό ότι εκκρεμείς υποθέσεις κατά την έννοια των διατάξεων των παραγράφων 2 και 4 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 θεωρούνται και οι υποθέσεις, οι οποίες κατά την 12-10-2015, ημερομηνία κατάθεσης του σχεδίου του ν. 4337/2015, είχαν ήδη συζητηθεί, αλλά δεν είχε εκδοθεί ακόμη απόφαση του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου ή είχε εκδοθεί απόφαση αλλά δεν είχε επιδοθεί στον ενδιαφερόμενο και εν πάση περιπτώσει δεν είχε καταστεί αμετάκλητη. Περαιτέρω σύμφωνα με τη συλλογιστική του Ν.Σ.Κ., η προβλεπόμενη υποχρέωση του φορολογουμένου περί συνυποβολής σχετικής βεβαιώσεως του αρμόδιου δικαστηρίου ότι η υπόθεση δεν έχει συζητηθεί ως και δηλώσεως περί παραιτήσεως από το σχετικό δικόγραφο ή δικαίωμα, είναι προφανές ότι αναφέρεται στις συνηθέστερες περιπτώσεις και, ως εκ τούτου, δεν αντανακλά - έστω εμμέσως - κάποια νομοθετική πρόθεση περί αποκλεισμού, από τις επιεικείς διατάξεις, και των λοιπών, μη αμετακλήτων υποθέσεων, που τελούσαν σε άλλο στάδιο εκκρεμότητας, κατά τα ήδη αναπτυχθέντα (δηλ. των υποθέσεων που είχαν ήδη συζητηθεί, αλλά δεν είχε εκδοθεί ακόμη απόφαση ή είχε εκδοθεί αλλά δεν είχε καταστεί αμετάκλητη).

Επειδή ενόψει των ανωτέρω, συνάγεται ότι κατά την υποβολή την 9-5-2016 της με αρ. πρωτ. αίτησης του προσφεύγοντα προς την αρμόδια Δ.Ο.Υ., εντός της

προβλεπόμενης της παρ. 4 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 προθεσμίας, ήτοι ενενήντα (90) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της υπ' αριθ./30-10-2015 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, είχαν εφαρμογή οι επεικέστερες διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 7 του ν.4337/2015 καθόσον η εν λόγω υπόθεση εμπίπτει στην έννοια των εκκρεμών υποθέσεων κατά την 12-10-2015 ενώπιον των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων και ως εκ τούτου ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός τυγχάνει βάσιμος και αποδεκτός.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της απόκαι με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής τουκαι την ακύρωση της με αρ. πρωτ.απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ 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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).