



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΤΜΗΜΑ Α5
Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο :
ΦΑΞ :

Καλλιθέα, 19/ 07/2016

Αριθμός απόφασης: 2631

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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1052867 ΕΞ 2015/21.04.2015 (ΦΕΚ 815 / τ. Β' / 07.05.2015) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της με έδρα, κατά της υπ' αριθ..... αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί του με αρ. πρωτ.

..... υπομνήματος, της προσφεύγουσας εταιρείας περί την υπαγωγή της στις διατάξεις των παραγράφων 3 & 4 του άρθρου 7 του Ν. 4337/20015, ώστε να μεταρρυθμιστεί η υπ'αρ.

..... Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του προϊσταμένου της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. πρωτ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί του ανωτέρω υπομνήματος της προσφεύγουσας περί την υπαγωγή της στις διατάξεις των παραγράφων 3 & 4 του άρθρου 7 του Ν. 4337/20015, ώστε να μεταρρυθμιστεί η υπ'αρ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του προϊσταμένου της ανωτέρω Δ.Ο.Υ., της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α...

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ'αρ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. απορρίφθηκε η με αρ. πρωτ. αίτηση της προσφεύγουσας εταιρείας (όπως αυτή συμπληρώθηκε με το υπ'αρ. πρωτ. υπόμνημα της), με την οποία ζητούσε την υπαγωγή της στις διατάξεις των παραγράφων 3 & 4 του άρθρου 7 του Ν. 4337/20015, ώστε να μεταρρυθμιστεί η υπ'αρ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του προϊσταμένου της ανωτέρω Δ.Ο.Υ.

Πιο συγκεκριμένα η προσφεύγουσα εταιρεία άσκησε τη με αριθμό κατάθεση προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου κατά της υπ'αρ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της συνολικό πρόστιμο ύψους 197.003,66 €, για παραβάσεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων, ήτοι για τη λήψη και καταχώρηση στα φορολογικά της βιβλία εννέα (9) εικονικών φορολογικών στοιχείων. Η ως άνω προσφυγή συζητήθηκε στις 17-03-2015 και στις 28-12-2015 δημοσιεύθηκε η υπ'αρ. απόφαση του Γ' Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου η οποία απέρριψε την προσφυγή λόγω μη εμπρόθεσμης καταβολής του οφειλόμενου παραβόλου. Στην ανωτέρω αίτηση η Δ.Ο.Υ. αποφάνθηκε αρνητικά με την υπ'αρ. απάντηση της, με την οποία έκρινε ότι << δεν υπάγεται στις διατάξεις του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015, διότι στις 12-10-2015 (ημερομηνία κατάθεσης του παρόντος στη Βουλή) η υπόθεση της δεν εκκρεμούσε στο Διοικητικό Δικαστήριο, καθ'ότι είχε εκδικαστεί από το Διοικητικό Πρωτοδικείο στις 17 Μαρτίου 2015 και εκδόθηκε η υπ'αρ. Απόφαση>>.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή της, ζητά την ακύρωση της υπ'αρ..... αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... και να γίνει δεκτή η υπ'αρ. αίτηση της, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

Ότι η επίμαχη υπόθεση ήταν εκκρεμής κατά τον χρόνο κατάθεσης του Ν. 4337/2015 (ήτοι 12-10-2015), κατά την έννοια της παρ. 4 του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015, ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, καθότι δεν είχε δημοσιευθεί έως τότε η υπ'αρ. απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου (η δημοσίευση έλαβε χώρα μόλις στις 28-12-2015) και ως γνωστόν δικαστική απόφαση μη δημοσιευθείσα σε δημόσια συνεδρίαση είναι ανυπόστατη, διότι θεωρείται ότι βρίσκεται στο στάδιο της διάσκεψης. Ως εκ τούτου, η επίμαχη υπόθεση, υπάγεται στο άρθρο 7 του Ν. 4337/2015.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 7§§3,4 του Ν.4337/2015** ορίζεται ότι:

<<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.>>.

Και σύμφωνα με την **ΠΟΛ. 1252/20-11-2015** ορίζεται ότι:

<< 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.

Τα ανωτέρω εφαρμόζονται εφόσον ο φορολογούμενος:

- υποβάλλει στον προϊστάμενο της αρχής που εξέδωσε την πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ανέκκλητη δήλωση, με την οποία αποδέχεται ανεπιφύλακτα το σύνολο των παραβάσεων κάθε πράξης ή απόφασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ή του δικαστηρίου, εντός ενενήντα (90) ημερών από τη δημοσίευση του Ν. 4337/2015 (17.10.2015) δηλαδή έως την 15.1.2016, ή από την κοινοποίηση της πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ή σε περίπτωση που έχει ασκηθεί εμπρόθεσμη ενδικοφανής προσφυγή, από την κοινοποίηση της απόφασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ή από την πάροδο της προθεσμίας σιωπηρής απόρριψής της ή, σε περίπτωση που έχει ασκηθεί εμπρόθεσμο ένδικο βοήθημα ή μέσο εκ των ανωτέρω αναφερομένων, από την κοινοποίηση της απόφασης του δικαστηρίου, κατά περίπτωση.

Στις περιπτώσεις που η υπόθεση εκκρεμεί ενώπιον των δικαστηρίων, αλλά δεν έχει ακόμη συζητηθεί ή έχει συζητηθεί και έχει εκδοθεί προδικαστική απόφαση χωρίς να έχει ακόμη γίνει εκ νέου συζήτηση της υπόθεσης, συνυποβάλλεται και σχετική βεβαίωση του αρμόδιου δικαστηρίου ότι η υπόθεση δεν έχει συζητηθεί και δήλωση παραίτησης από το σχετικό δικόγραφο ή δικαίωμα.

-καταβάλλει, ταυτόχρονα με την υποβολή της δήλωσης αποδοχής, ή το αργότερο εντός δύο (2) εργασίμων ημερών από την υποβολή της δήλωσης αποδοχής, το σύνολο της οφειλής που προκύπτει μετά τον επανυπολογισμό του προστίμου με το ευνοϊκότερο καθεστώς. Διευκρινίζεται ότι, σε περίπτωση που ο αιτών δεν καταβάλλει το σύνολο της οφειλής του εντός της ανωτέρω προθεσμίας, μπορεί να υποβάλει εκ νέου αίτηση έως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της>>.

Επειδή, με το αριθ. πρωτ . **ΔΕΛ Β 1101230 ΕΞ 2016 /05-07-2016** έγγραφο της Γ.Γ.Δ.Ε. κοινοποιήθηκε , η **146/2016** γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ. σχετικά με το εάν θεωρούνται εκκρεμείς κατά τη έννοια των διατάξεων των παραγράφων 2 και 4 του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015 υποθέσεις οι οποίες κατά την 12-10-2015 ημερομηνία κατάθεσης του σχεδίου του Ν. 4337/2015 είχαν ήδη συζητηθεί, αλλά δεν είχε εκδοθεί ακόμη δικαστική απόφαση του Διοικητικού Δικαστηρίου ή είχε εκδοθεί αλλά δεν είχε επιδοθεί στον ενδιαφερόμενο.

Βάσει της εν λόγω γνωμοδότησης 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 δικαστική απόφαση του Διοικητικού Δικαστηρίου ή είχε εκδοθεί απόφαση, αλλά δεν είχε επιδοθεί στον ενδιαφερόμενο και εν πάση περιπτώσει δεν είχε καταστεί αμετάκλητη.

Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση κατά την 12-10-2015, ημερομηνία κατάθεσης του σχεδίου του Ν. 4337/2015, η προσφυγή της κατά της υπ' αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, είχε ήδη από τις 17-03-2015, συζητηθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείοενώ η υπ' αριθ. απόφαση του δικαστηρίου δημοσιεύτηκε στις 28-12-2015 ,ήτοι μετά την ως άνω ημερομηνία. **Συνεπώς, κατ' εφαρμογή της ανωτέρω γνωμοδότησης, υπάγεται στις διατάξεις των παραγράφων 2 και 4 του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015 και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας γίνεται αποδεκτός.**

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας, με ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ'αριθ. αρνητικής απάντησης του προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ., δεδομένο ότι σύμφωνα με την υπ. αριθ. 146/2016 του Ν.Σ.Κ. γνωμοδότηση, υπάγεται στις διατάξεις των παραγράφων 2 και 4 του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015.

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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).

