



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604526
ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 08/06/2016

Αριθμός απόφασης: 2074

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. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 12/02/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός, κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας στη με αριθμ. πρωτ. αίτησή της για την υπαγωγή στις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 της υπ' αριθμ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαϊδαρίου, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. πρωτ. απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας στη με αριθμ. πρωτ. αίτησή της για την υπαγωγή στις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 του

ν.4337/2015 της υπ' αριθμ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαϊδαρίου, της οποίας ζητείται η επανεξέταση.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 12/02/2016 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 τη με αριθμ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαϊδαρίου επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο συνολικού ποσού 502.844,08 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2003-31/12/2003 κατ' εφαρμογή των διατάξεων της περ. β' της παρ. 10 του άρθρου 5 του ν.2523/1997 λόγω: α) έκδοσης εννέα (9) εικονικών φορολογικών στοιχείων (ΑΠΥ) συνολικής αξίας 125.711,02 € και β) λήψης εννέα (9) εικονικών φορολογικών στοιχείων (ΑΠΥ) συνολικής αξίας 125.711,02 €. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. αίτησή της η προσφεύγουσα αιτήθηκε την υπαγωγή στις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 του ν.4337/2015 της ως άνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαϊδαρίου (την οποία έχει προσβάλει στα Διοικητικά Δικαστήρια και η εξέτασή της υπόθεσης εκκρεμεί, καθώς δεν έχει εκδοθεί οριστική απόφαση) και τη μείωση του προστίμου για μεν την έκδοση των εικονικών φορολογικών στοιχείων στο 40% για δε τη λήψη των εικονικών φορολογικών στοιχείων στο 10%.

Με τη με αριθμ. πρωτ. προσβαλλόμενη απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας, νυν αρμόδια Δ.Ο.Υ. για την προσφεύγουσα διευκρινίστηκε σε αυτήν ότι μπορεί να υπαχθεί στις μεταβατικές διατάξεις (ευνοϊκότερο καθεστώς) του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 και στην καταβολή του 40% της αξίας κάθε εκδοθέντος και ληφθέντος φορολογικού στοιχείου και όχι στην καταβολή του 10% της αξίας των στοιχείων.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την εξαφάνιση της ως άνω προσβαλλόμενης απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας και την υπαγωγή της Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. με αριθμ. στις ευνοϊκές διατάξεις του ν. 4337/2015 και τη μείωση του προστίμου, ισχυριζόμενη ότι σύμφωνα με το άρθρο 7 του ν. 4337/2015 και την ΠΟΛ. 1252/2015:

- Το πρόστιμο για την παράβαση της έκδοσης των εικονικών τιμολογίων, συνολικής αξίας 125.711,02 €, πρέπει να μειωθεί στο 40%.
- Το πρόστιμο για την παράβαση της λήψης των εικονικών τιμολογίων, συνολικής αξίας 125.711,02 €, πρέπει να μειωθεί στο 10%, καθώς η λήψη των τιμολογίων αυτών δεν είχε καμία επιρροή στο τελικό φορολογητέο εισόδημά της και συνεπώς δεν είχε ως αποτέλεσμα τη μείωση του φόρου εισοδήματος του οικείου φορολογικού έτους (2003).

Επειδή με τις διατάξεις των παραγράφου 3 και 4 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 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)

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)

δ)

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)

ζ)

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.

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 στην ερμηνευτική εγκύκλιο των προστίμων του Κ.Φ.Δ. ΠΟΛ.1252/20.11.2015 αναφέρεται επίσης:

«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:

.....

- 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 ανάιρεσης. 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:**

- **υποβάλει** 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.

- **καταβάλει**, 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 καταβάλει το σύνολο της οφειλής του εντός της ανωτέρω προθεσμίας, μπορεί να υποβάλει εκ νέου αίτηση έως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της.»

Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, η προσφεύγουσα προσκομίζει τη με αριθμ. /2012 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, Τμήμα 1^ο Μονομελές που δημοσιεύτηκε κατά τη δημόσια συνεδρίαση της 2015 και κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 03/12/2015. Με την απόφασή του αυτή το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών απεφάνθη ότι: «..... Κηρύσσει εαυτό αναρμόδιο να δικάσει την με χρονολογία κατάθεσης προσφυγή της Ι ;

, που στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. απόφασης επιβολής προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Χαϊδαρίου, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ύψους 502.844,08 ευρώ, για παραβάσεις διατάξεων του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (Κ.Β.Σ.), διαχειριστικής περιόδου 2003.

Παραπέμπει αυτήν στο καθ' ύλην αρμόδιο Διοικητικό Εφετείο Αθηνών.....». Επομένως, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, κατά την ημερομηνία κατάθεσης του ν. 4337/2015, δηλαδή στις 12.10.2015, για την υπό κρίση υπόθεση που αφορά την υπ' αριθμ. απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Χαϊδαρίου, δεν είχε εκδοθεί οριστική δικαστική απόφαση αλλά προδικαστική. Συνεπώς η περίπτωση της προσφεύγουσας εμπίπτει στην κατηγορία των εκκρεμών υποθέσεων, όπως αυτές ορίζονται στην παράγραφο 4 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015, για τις οποίες έχουν εφαρμογή οι ευνοϊκότερες διατάξεις της παραγράφου 3 του ίδιου άρθρου.

Επειδή σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν στις προηγούμενες παραγράφους είναι προφανές ότι είχε καθορισθεί η απαιτούμενη διαδικασία και οι προϋποθέσεις για τη υπαγωγή στις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4337/2015. Συνεπώς για να ενταχθεί η προσφεύγουσα στις εν λόγω ευνοϊκότερες διατάξεις όφειλε να είχε: α) υποβάλλει στον προϊστάμενο της αρχής που εξέδωσε την πράξη ανέκκλητη δήλωση ανεπιφύλακτης αποδοχής του συνόλου των παραβάσεων της πράξης εντός ανατρεπτικής προθεσμίας ενενήντα (90) ημερών από τη δημοσίευση του ν.4337/2015 (17.10.2015), δηλαδή έως την 15.1.2016, β)) να προσκομίσει σχετική βεβαίωση του αρμόδιου δικαστηρίου ότι η υπόθεσή της δεν έχει συζητηθεί και δήλωση παραίτησης από το σχετικό δικόγραφο ή δικαίωμα και γ) να καταβάλει το σύνολο 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.

Επειδή η προσφεύγουσα δεν προέβη στις ως άνω ενέργειες, οι οποίες βάσει της παραγράφου 4 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 αποτελούν απαραίτητη προϋπόθεση για την

υπαγωγή στο ευνοϊκότερο καθεστώς, το αίτημά της μέσω ενδικοφανούς προσφυγής, και όχι μέσω της απαιτούμενης κατά νόμο διαδικασίας, για υπαγωγή στις μεταβατικές διατάξεις δεν μπορεί να γίνει αποδεκτό και οι ισχυρισμοί της για τα ποσοστά μείωσης των προστίμων που πρέπει να εφαρμοστούν εφόσον έχει ενταχθεί στο ευνοϊκότερο καθεστώς προβάλλονται αλυσιτελώς και δεν εξετάζονται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 12/02/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας, ΑΦΜ, καθόσον δεν τηρήθηκε η απαιτούμενη κατά νόμο διαδικασία για την υπαγωγή στις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4337/2015.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Πρόστιμο άρθρου 5 ν. 2523/1997 : 502.844,08 €

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ 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).